Pablo Sánchez-Ostiz
Director

Vílchez Chinchayán - Llobet Anglí - González de León Berini
Montaner Fernández - Goena Vives - Villar - Coca Vila
De la Fuente Hulaud - Cigüela Sola - Izquierdo
Becerra Briceño - De Oliveira - Freeland

COMPRENDER EL
DERECHO PENAL

IV Jornadas Internacionales de Derecho penal
en homenaje al Prof. Dr.
Jesús-María Silva Sánchez

editorial BdeF
Montevideo - Buenos Aires

2019
Julio César Faira - Editor

ÍNDICE

PRESENTACIÓN de *Pablo Sánchez-Ostiz*..... XIII

SECCIÓN I
POLÍTICA CRIMINAL DE GESTIÓN DE RIESGOS

CAPÍTULO I
UNA REVISIÓN A LOS DELITOS DE PELIGRO
Ronald Vílchez Chinchayán

1. Introducción 3
2. Preliminares 6
3. Propuesta 8
4. Conclusiones 15

CAPÍTULO II
LOBOS SOLITARIOS *YIHADISTAS*:
¿TERRORISTAS, ASESINOS O CREYENTES?
RETORNO A UN DERECHO PENAL DE AUTOR
Mariona Llobet Anglí

1. Fanatismos: ¿quién es quién? Hacia una sociedad *orwelliana* 17
2. ¿Terrorismo sin pronóstico de reiteración delictiva ni finalidad política?..... 20
3. ¿Puede hablarse de terrorismo individual? El fenómeno de los lobos solitarios..... 22
4. A la búsqueda de un equivalente funcional a las organizaciones y grupos *yihadistas* que fundamente el pronóstico de reiteración delictiva de un individuo aislado: ¿misión posible o imposible? 24
5. Avance de las barreras de punición: ¿hasta dónde?..... 29

6. La tríada Derecho penal del enemigo, Derecho penal de autor y Derecho penal simbólico, tan en boga en la política criminal actual 36

CAPÍTULO III
¿HACIA UNA "DOGMÁTICA" DE LA INDIVIDUALIZACIÓN DE LA PENA? REFLEXIONES INICIALES ACERCA DE LA NATURALEZA JURÍDICA Y LA ESTRUCTURA DE LA CONCRECIÓN DEL CASTIGO ESTATAL
Arturo González de León Berini

1. Planteamiento: la necesidad actual de un tratamiento dogmático..... 39
2. Algunas aclaraciones iniciales sobre la terminología y ubicación 47
3. Una propuesta sistemática: las tres fases de un proceso decisorio 54
4. Conclusiones: "rendimientos" prácticos y perspectivas de futuro 68

CAPÍTULO IV
LA REPUTACIÓN EMPRESARIAL Y LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS
Raquel Montaner Fernández

1. Introducción 77
2. La reputación corporativa y el daño reputacional 83
3. ¿El daño reputacional como una especie de *poena naturalis* para las personas jurídicas? 90
4. La incidencia del daño reputacional en la responsabilidad penal de las personas jurídicas 101
5. Reflexiones finales 110

CAPÍTULO V
EL DEBER DE DILIGENCIA EN EL MARCO DE LA EMPRESA
Beatriz Goena Vives

1. Introducción 113
2. El deber de diligencia y la responsabilidad penal corporativa 120

3. El contenido del deber de diligencia y su repercusión en la eficacia eximente de los modelos de prevención de delitos 123
4. Consideraciones sobre el deber de diligencia desde la teoría del delito 138
5. Recapitulación y conclusiones 149

Sección II
FUNDAMENTOS Y TEORÍA DEL DELITO

Capítulo VI
LA TENTATIVA INIDÓNEA
NO EXISTE NI NUNCA EXISTIÓ
Mario Villar

1. Introducción 156
2. Fundamentos del concepto de tentativa 158
3. Algunas perspectivas del problema 163
4. Argumentación modal 171
5. Conclusiones 177

Capítulo VII
LA LEGÍTIMA DEFENSA FRENTE A OMISIONES
Ivó Coca Vila

1. Introducción 179
2. La legítima defensa como respuesta frente a agresiones exclusivamente activas 187
3. La legítima defensa frente a agresiones omisivas 191
4. La legítima defensa como instrumento jurídico restitutorio frente a la infracción de deberes de garante.. 207
5. Conclusiones 227

Capítulo VIII
¿PROHÍBE LA NORMA LAS ACCIONES
PREVIAS AL RESULTADO? OBSERVACIONES
A LA TEORÍA ANALÍTICA DE LA IMPUTACIÓN
Felipe de la Fuente Hulaud

1. Introducción 229
2. Líneas básicas de la doctrina de la imputación 231
3. Fundamentos del sistema clásico de imputación 236

4. La teoría analítica de la imputación 243
5. Análisis del modelo 251
6. Conclusiones..... 299

CAPÍTULO IX
PERSONALIDAD, CIUDADANÍA Y EXCLUSIÓN: PROBLEMAS DE JUSTICIA SOCIAL Y DOGMÁTICA PENAL
Javier Cigüela Sola

1. Introducción 303
2. La problemática legitimación del castigo del excluido social..... 306
3. Derecho penal y exclusión social: ¿la dogmática como solución? 327
4. Conclusión..... 334

SECCIÓN III
PROBLEMAS DE PARTE ESPECIAL

CAPÍTULO X
EL DELITO DE ESTAFA EN EL CÓDIGO PENAL ESPAÑOL. REFLEXIONES VINCULADAS CON SU COMISIÓN POR OMISIÓN
Cristóbal Izquierdo

1. Posicionamiento metodológico 339
2. El texto del art. 248.1 CP 342
3. Normas y art. 248.1 CP..... 348
4. La comisión por omisión de estafa mediante el silencio de un garante 349
5. Conclusiones..... 351

CAPÍTULO XI
LA EVOLUCIÓN DE LA ESTAFA PROCESAL EN EL DERECHO PENAL ESPAÑOL
Jesús Becerra Briceño

1. Introducción 353
2. El caso alemán 355
3. El caso español 367
4. Conclusiones..... 422

CAPÍTULO XII
LOS DEBERES DE GARANTE EN EL DELITO DE BLANQUEO DE CAPITALES: DERECHO PENAL, CIVIL, ADMINISTRATIVO Y EL REGRESO DE LAS TESIS FORMALISTAS
Ana Carolina Carlos de Oliveira

1. Introducción 425
2. El problema: la vuelta a las fuentes formales del deber de garante. El ejemplo del delito de blanqueo de capitales 427
3. Posibles causas del problema: la redacción típica del art. 301 CP y la aproximación entre las lógicas del Derecho civil y penal 429
4. Conexión entre el Derecho civil y penal en el contexto de los deberes de garante 441
5. Los estándares de posición de garante en contextos hiperregulados 448
6. Conclusión 457

CAPÍTULO XIII
PERRO QUE LADRA… CRÍTICA A LA PROTECCIÓN DEL MEDIO AMBIENTE CON INSTRUMENTOS PENALES
Alejandro Freeland

1. Descripción 461
2. ¿Qué hicimos con lo que tenemos? 464
3. El anteproyecto de 2014 471
4. Más preguntas que certezas. ¿Derecho penal? 471