

ÍNDICE GENERAL

PALABRAS PREVIAS A LA SEGUNDA EDICIÓN	7
PALABRAS PREVIAS A LA PRIMERA EDICIÓN	9

CAPÍTULO I

EL MATERIAL DE ESTUDIO

§ 1. Bibliografía. Tipos de obras jurídicas	20
a) Obras generales	20
b) Obras específicas	22
§ 2. La jurisprudencia	23

CAPÍTULO II

DERECHO PENAL Y ESTADO

§ 3. El concepto de derecho penal	25
§ 4. Derecho penal objetivo y derecho penal subjetivo	28
§ 5. Derecho penal como ciencia del derecho penal	30
§ 6. Derecho penal como medio de orientación social	31
§ 7. Modelo de Estado y derecho penal	32

CAPÍTULO III

FUNCIÓN DE LA SANCIÓN PENAL

§ 8. El punto de partida	33
§ 9. Teorías de la pena	35
a) Teorías absolutas	35
b) Teorías relativas	36
1. Prevención general	36
I. Prevención general negativa	37
II. Prevención general positiva	38

2. Prevención especial	39
I. Prevención especial negativa	40
II. Prevención especial positiva	40
c) Teorías de la unión	41
1. Teorías unificadoras retributivas	41
2. Teoría unificadora preventiva dialéctica	42
d) Teoría agnóstica y negativa de la pena	43
§ 10. El fin de la pena en el derecho positivo	44
§ 11. Nuestra posición frente a la justificación de la pena	45
— Texto para la discusión y el análisis. Jakobs, <i>Sobre la teoría de la pena</i>	47

CAPÍTULO IV

**GARANTÍAS CONSTITUCIONALES
DEL DERECHO PENAL SUSTANTIVO**

§ 12. Introducción	50
§ 13. Principio de reserva	50
a) Acto	51
b) Lesividad	52
— Principio de lesividad, «harm principle» y exclusiva protección de bienes jurídicos	52
§ 14. Principio de legalidad	54
a) Exigencia de ley escrita	54
b) Exigencia de ley previa	55
c) Ley estricta: prohibición de analogía	56
d) Ley cierta: necesidad de determinación legislativa precisa del contenido de la norma	56
§ 15. El principio de culpabilidad	59
§ 16. El principio de proporcionalidad	60
§ 17. «In dubio pro reo»	61
§ 18. ¿Principio «pro homine»?	62
— Texto para la discusión y el análisis. Jakobs, <i>Derecho penal del enemigo</i>	63

CAPÍTULO V

VALIDEZ ESPACIAL DE LA LEY PENAL

§ 19. Diferencia entre validez de la ley penal y jurisdicción	68
§ 20. Los principios que rigen la aplicación de la ley penal en el espacio	69
a) Principio de territorialidad	70
b) Principio real o de defensa	72
c) Principio de la nacionalidad o personalidad	73
d) Principio universal	74
§ 21. Los incs. 2º y 3º, ¿principio de personalidad, de defensa o de justicia universal?	75

CAPÍTULO VI

VALIDEZ TEMPORAL DE LA LEY PENAL

§ 22. Los principios y sus fundamentos político criminales	78
§ 23. ¿Qué entendemos por ley penal?	79
a) Leyes materiales y procesales	80
b) Leyes que modifican el tipo penal	80
c) Leyes que modifican la pena o las medidas de seguridad	80
d) Leyes que modifican la prescripción	81
e) Leyes no penales que completan la materia de prohibición	82
§ 24. ¿Qué debe considerarse como el momento de comisión del hecho?	83
§ 25. La determinación de la ley más benigna	84
§ 26. El principio de la ley más benigna y la valoración social: ¿Todas las leyes más benignas se deben aplicar retroactivamente o sólo aquéllas que modifican la valoración social de los comportamientos?	84
§ 27. La admisibilidad del efecto retroactivo de las leyes interpretativas	86
§ 28. Las leyes temporales y excepcionales	86

CAPÍTULO VII

SENTIDO Y FUNCIONES DE LA TEORÍA DEL DELITO

§ 29. Ideas fundamentales	87
§ 30. El sistema de filtros de la teoría del delito	89
a) La acción	89
b) La tipicidad	89
c) La antijuridicidad	90
d) Atribuibilidad	90
e) Culpabilidad	90
f) Punibilidad	91
§ 31. Las funciones operativas de la teoría del delito	92

CAPÍTULO VIII

LA TIPICIDAD EN EL DELITO DOLOSO DE COMISIÓN

§ 32. El tipo objetivo	96
a) Los elementos de la tipicidad	98
1. El sujeto activo: Los requisitos propios de la autoría	98
2. La acción	98
3. Tipo objetivo, resultado y causalidad	101
4. La imputación al tipo objetivo	103
I. La teoría de la imputación como estructura básica del ilícito penal	103
II. Imputación objetiva del riesgo y del resultado	103
III. Etapas del juicio de imputación	103
IV. La relevancia de la acción como portadora de un riesgo antinormativo	104

V. Atribución normativa del resultado a la acción riesgosa	104
V.1. Competencia de la víctima	104
V.2. Prohibición de regreso	106
V.3. Comportamiento alternativo correcto	107
V.4. Principio de confianza	108
V.5. Ámbito de protección de la norma	108
VI. La corrección del juicio de imputación	108
VI.1. Insignificancia	109
VI.2. Adecuación social	109
b) El tipo objetivo como objeto del dolo	110
§ 33. El tipo subjetivo en el delito doloso de comisión	110
a) Conocimiento. Momento y modo de conocer	111
b) Voluntad	112
c) Distintas combinaciones de los dos elementos (cognitivo y volitivo)	112
d) Dolo directo (propósito o intención)	113
e) Dolo indirecto, dolo directo de segundo grado o dolo de consecuencias necesarias	113
f) Dolo eventual	113
g) Elementos subjetivos distintos del dolo	114
h) El dolo y el error de tipo	115
1. El error	115
2. Error sobre el nexo causal	115
3. Error «in persona»	116
4. «Aberratio ictus» (error en el golpe)	116
5. «Dolus generalis»	116

CAPÍTULO IX

LA ANTIJURIDICIDAD O JUSTIFICACIÓN EN EL DELITO DOLOSO DE COMISIÓN

§ 34. Principios generales	119
§ 35. El aspecto objetivo de las causas de justificación	121
§ 36. El aspecto subjetivo de las causas de justificación	122
§ 37. Las causas de justificación en particular	122
a) El estado de necesidad justificante	123
1. ¿Valoración en abstracto o en concreto?	123
2. ¿Bienes que quedan por fuera de la ponderación?	126
3. Limitaciones éticas	126
4. Límites a la extrañeza en la producción de la situación justificante	127
b) La legítima defensa	128
— La legítima defensa en los casos de violencia de género	130
c) La colisión de deberes	132
d) El ejercicio legítimo de un derecho	132
§ 38. La atribuibilidad o responsabilidad por el hecho como categoría intermedia	132

CAPÍTULO X

**LA CULPABILIDAD
EN EL DELITO DOLOSO DE COMISIÓN**

§ 39. La imputabilidad o capacidad de comprensión genérica de la ilicitud	136
a) Minoridad	136
b) Inimputabilidad por padecimiento en la salud mental	137
§ 40. La conciencia de la antijuridicidad y el error de prohibición	138
a) Supuestos de errores de prohibición	138
b) Efectos	140
c) Juicio de evitabilidad	142
§ 41. La aparición temporal de la inculpabilidad: la «actio libera in causa»	143
§ 42. La exigibilidad del comportamiento conforme a derecho	143
— Texto para el debate	144

CAPÍTULO XI

**LA PUNIBILIDAD
EN EL DELITO DOLOSO DE COMISIÓN**

§ 43. El sí o el no del castigo: condiciones objetivas de punibilidad y excusas absolutorias	148
— ¿Conocimiento de la condición objetiva de punibilidad o la excusa absoluta- ria?	149
§ 44. El proceso de determinación judicial de la pena	150
a) El punto de partida axiológico y constitucional	151
b) Los límites constitucionales	152
c) La construcción de la escala	154
d) Los criterios establecidos en el Código Penal	155
e) La “doble vía” del derecho penal: las medidas de seguridad	159

CAPÍTULO XII

EL DELITO CULPOSO

§ 45. Introducción. El fundamento político-criminal	161
§ 46. Sistemas de criminalización de la culpa	163
§ 47. El tipo objetivo en el delito culposo	163
a) La imputación objetiva en el ilícito culposo	163
b) El enjuiciamiento del deber de cuidado	164
— El hombre prudente y la culpa antirreglamentaria	164
§ 48. ¿Tipo subjetivo del delito culposo?	165
a) Imprudencia y dolo de peligro	166
b) Culpa inconsciente	166

CAPÍTULO XIII

EL DELITO DE OMISIÓN

§ 49. La estructura omisiva	167
§ 50. Acción y omisión	168
a) Los elementos típicos de la omisión	169
b) Los criterios de distinción entre omisiones impropias y propias	171

CAPÍTULO XIV

EL CONCURSO DE DELITOS

§ 51. Planteo del problema	173
§ 52. Concurso aparente de leyes	175
a) Especialidad	175
b) Subsidiariedad	176
c) Consunción	177
§ 53. El verdadero concurso	177
a) El concurso ideal	178
b) El concurso real	178
§ 54. Las consecuencias jurídicas en la determinación judicial de la pena	179

CAPÍTULO XV

AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN

§ 55. Imputación y autoría	181
§ 56. Necesidad de distinguir entre autores y partícipes	183
§ 57. Las distintas formas de autoría	184
a) La autoría en sentido estricto	184
b) La coautoría	187
c) La autoría mediata (clásica)	188
— La autoría mediata en aparatos de poder organizados	190
§ 58. La participación	191
a) Generalidades. Fundamentos de la punibilidad del partícipe	191
b) La instigación	192
c) La complicidad	192

CAPÍTULO XVI

LA TENTATIVA

§ 59. El sentido de la criminalización de la tentativa	195
§ 60. Fundamentos de la punición de la tentativa	196
§ 61. El llamado «iter criminis»	199
a) Comienzo de ejecución	199
b) Consumación	200
c) El agotamiento	200

ÍNDICE GENERAL	17
§ 62. La idoneidad de la tentativa -----	201
§ 63. El desistimiento -----	202
§ 64. El problema de la tentativa frente al dolo eventual -----	203
§ 65. La determinación de la pena en la tentativa -----	204
BIBLIOGRAFÍA GENERAL -----	209