

DERECHO PENAL del ESTADO SOCIAL y DEMOCRÁTICO de DERECHO

Libro homenaje a Santiago Mir Puig



LA LEY

grupo Wolters Kluwer

Director:

**DIEGO-MANUEL
LUZÓN PEÑA**

SUMARIO

PRÓLOGO

ABREVIATURAS

I. DOCTORADO *HONORIS CAUSA* DEL PROFESOR SANTIAGO MIR PUIG POR LA UNIVERSIDAD DE ALCALÁ

- *Laudatio* en el Acto de Investidura del Doctorado *honoris causa* otorgado por la Universidad de Alcalá al profesor Dr. D. Santiago Mir Puig. Por DIEGO-MANUEL LUZÓN PEÑA
- Discurso de investidura. Contestación a la *laudatio*. Por SANTIAGO MIR PUIG

II. DERECHO PENAL. PARTE GENERAL

II.1 Introducción

- Una primera lección de Derecho penal. Por JESÚS-MARÍA SILVA SÁNCHEZ
- Principios constitucionales y sistema penal. Modelo y programa. Por MASSIMO DONINI
- *¿Roma locuta causa finita? ¿Adiós a la exigencia de protección de los bienes jurídicos?* Por WILFRIED BOTTKE
- Derecho a la legalidad penal y recurso de casación: la apropiación indebida como ejemplo. A propósito de la STS 11-9-2007. Por JOAN J. QUERALT

— La interpretación en Derecho penal. *Favor libertatis versus Favor securitatis. In dubio pro reo versus In dubio contra reo*. Por MIRENIXU CORCOY BIDASOLO

— Derecho penal europeo: ¿Imperio de la ley o fagocitación de competencias para imperar? Por DAVID CARPIO BRIZ

II.2 Teoría del delito

— La universalización del sistema dogmático del Derecho penal y su aplicación al Derecho penal chino. Por FRANCISCO MUÑOZ CONDE

— Problemas y paradojas jurídico-penales del sida en Alemania. Veinte años después. Por BERND SCHÜNEMANN

— Derecho penal, prevención y responsabilidad social corporativa. Por RAQUEL ROSO CAÑADILLAS

— La fundamentación del injusto a la luz de sus teorías y de los principios informadores del Derecho penal. Por DULCE M.^a SANTANA VEGA

— La relación entre los delitos de peligro y la graduación de la imprudencia en los delitos contra la seguridad vial. Por INÉS OLAIZOLA NOGALES

— El principio de confianza en Derecho penal. Por MARIO MARAVER GÓMEZ

— Nuevas consideraciones sobre el derribo de aviones con pasajeros desde la perspectiva del estado de necesidad. Por SILVIA MARTÍNEZ CANTÓN

— En los límites de la justificación. La colisión de intereses vitales en el ejemplo del derribo de aviones y de otros casos trágicos. Por RICARDO ROBLES PLANAS

— La corrección de los padres a los hijos: consecuencias jurídico-penales de la reforma del art. 154 del Código Civil. Por MIGUEL DÍAZ Y GARCÍA CONLLEDO

— Teoría del delito, imputación extraordinaria e incumbencias. Por PABLO SÁNCHEZ-OSTIZ

— La adscripción de un hecho a su autor: la pertenencia del hecho. Especial referencia al administrador. Por SILVIA FERNÁNDEZ BAUTISTA

II.3 Pena y otras sanciones criminales

— Reflexiones sobre la problemática actual y el futuro de las medidas de seguridad criminales: su regulación en el Derecho penal español y en el Derecho comparado. Por AGUSTÍN JORGE BARREIRO

— La reincidencia en el Derecho penal de menores. Por SERGI CARDENAL MONTRAVETA

— El abono del tiempo de privación de libertad sufrido provisionalmente en los supuestos de coincidencia en la situación de penado y de preso preventivo (art. 58 CP). Por LETICIA JERICÓ OJER

III. DERECHO PENAL. PARTE ESPECIAL

— El *mobbing* o acoso moral o psicológico en el trabajo en la reforma penal. Por CARLOS MIR PUIG

— Bien jurídico protegido e interpretación de los delitos contra la propiedad intelectual. Por M. TERESA CASTIÑEIRA PALOU

— Tendencias sobre autoría y participación en el ámbito de la criminalidad empresarial (Especial referencia al concepto de autor en los delitos relativos al mercado y los consumidores). Por CAROLINA BOLEA BARDON

— Bienes jurídicos de relevancia comunitaria y protección penal: el caso de las falsedades en las cuentas de sociedades mercantiles. Por LUIGI FOFFANI

— Algunos aspectos esenciales del fraude alimentario (A propósito de unos supuestos de comercialización de vieiras contaminadas). Por JAVIER DE VICENTE REMESAL y MARTA GARCÍA MOSQUERA

— Los delitos contra la seguridad vial, una valoración crítica desde la vigencia de los principios limitadores del *ius puniendi*. Por MARÍA A. TRAPERO BARREALES

— El orden público como bien jurídico autónomo (y legítimo). Por JOSÉ MANUEL PAREDES CASTAÑÓN

— El delito de pertenencia a una organización terrorista en el Código Penal español. Por MANUEL CANCIO MELIÁ

— Notas para un concepto funcional de terrorismo. Por VÍCTOR GÓMEZ MARTÍN

IV. DERECHO PROCESAL PENAL Y DERECHO CONSTITUCIONAL

— Recurso de revisión penal y jurisprudencia constitucional. A propósito del Acuerdo del Pleno de la Sala Segunda del Tribunal Supremo de 26-2-2009. Por RAMÓN RAGUÉS I VALLÈS

ÍNDICE SISTEMÁTICO

SUMARIO	7
PRÓLOGO.....	27
ABREVIATURAS.....	31

I. DOCTORADO *HONORIS CAUSA* DEL PROFESOR SANTIAGO MIR PUIG POR LA UNIVERSIDAD DE ALCALÁ

<i>LAUDATIO</i> EN EL ACTO DE INVESTIDURA DEL DOCTORADO <i>HONORIS CAUSA</i> OTORGADO POR LA UNIVERSIDAD DE ALCALÁ AL PROF. DR. D. SANTIAGO MIR PUIG	41
DISCURSO DE INVESTIDURA. CONTESTACIÓN A LA <i>LAUDATIO</i>	49

II. DERECHO PENAL.PARTE GENERAL

II.1. Introducción

UNA PRIMERA LECCIÓN DE DERECHO PENAL	61
I. INTRODUCCIÓN	61
1. Castigos, juicios, culpables, crímenes.....	62
2. Códigos, leyes, Justicia	65
II. EL ÉXITO Y EL FRACASO DEL DERECHO PENAL.....	69
III. EL DERECHO PENAL EN EL CONJUNTO DE MEDIOS DE PREVENCIÓN	73
1. Los hechos lesivos y su prevención. La prevención fáctica	73
2. La prevención comunicativa. Las normas sociales	74

2.1. El mecanismo de la prevención comunicativa.....	74
2.2. Las normas sociales.....	76
3. La prevención comunicativa. Las normas jurídicas.....	77
3.1. El objeto de la prevención mediante normas jurídicas.....	77
3.2. La prevención comunicativa de daños mediante el Derecho civil.....	79
3.3. La prevención comunicativa de daños mediante el Derecho administrativo no sancionador. Incentivos y gravámenes. Derecho administrativo promocional. Derecho tributario ...	79
3.4. La prevención comunicativa de daños mediante el Derecho administrativo sancionador	81
4. Final: La prevención a través de leyes penales como prevención comunicativa.....	83
PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES Y SISTEMA PENAL. MODELO Y PROGRAMA	85
I. ACLARACIÓN ACERCA DE QUÉ ES EL DERECHO PENAL.....	85
II. LA TAREA DE LA CIENCIA JURÍDICA FRENTE A TAL FENÓMENO...	87
III. LA CONSTITUCIÓN Y LOS PRINCIPIOS COMO PARADIGMA DEL DERECHO PENAL, ANTES QUE COMO MERO LÍMITE DE ÉSTE. EL «MODELO FUERTE» DESDE BRICOLA HASTA NUESTROS TIEMPOS Y LOS «MODELOS DÉBILES»	88
IV. EL CÓDIGO (O LA LEY) PENAL COMO REALIZACIÓN DE LA CONSTITUCIÓN: SU RELACIÓN CON TODO EL ORDENAMIENTO EN GENERAL	92
V. EL MODELO Y SUS RESULTADOS DE ACUERDO A LA EXPERIENCIA ITALIANA.....	94
VI. LA BÚSQUEDA DE LOS LÍMITES AL DOMINIO DE LA POLÍTICA SOBRE EL DERECHO PENAL. DEMOCRACIA PENAL, MOTIVACIÓN DE LA LEY Y CONTROLES DE LEGITIMIDAD EN TÉRMINOS DE: A) VALORES Y NORMAS; B) PREMISAS Y CONSECUENCIAS EMPÍRICAS	97
VII. EL PROGRAMA DE UN SISTEMA PENAL DE PRINCIPIOS Y DE REGLAS «DE GARANTÍA»	98
¿ROMA LOCUTA CAUSA FINITA? ¿ADIÓS A LA EXIGENCIA DE PROTECCIÓN DE LOS BIENES JURÍDICOS?	101

DERECHO A LA LEGALIDAD PENAL Y RECURSO DE CASACIÓN: LA APROPIACIÓN INDEBIDA COMO EJEMPLO. A PROPÓSITO DE LA STS 11-9-2007	125
I. EL DERECHO FUNDAMENTAL A LA LEGALIDAD SANCIONADORA Y EL PODER JUDICIAL	126
II. LA CREACIÓN DE TIPOS INEXISTENTES.....	132
III. CONCLUSIÓN	141
LA INTERPRETACIÓN EN DERECHO PENAL. <i>FAVOR LIBERTATIS VERSUS FAVOR SECURITATIS. IN DUBIO PRO REO VERSUS IN DUBIO CONTRA REO</i>	143
I. INTRODUCCIÓN	143
II. ALCANCE Y REQUISITOS DE LA INTERPRETACIÓN EN DERECHO PENAL	145
1. Límites a la interpretación de la decisión jurídica: interdicción de la arbitrariedad	145
2. Límites a la discrecionalidad del juez.....	146
3. Finalidad de la interpretación.....	148
4. Interpretación-valoración de las pruebas	149
III. CRITERIOS DE INTERPRETACIÓN.....	152
1. Criterio literal	152
2. Criterio histórico	154
3. Criterio sistemático.....	156
4. Criterio sociológico	158
5. Criterio teleológico.....	159
6. Criterio axiológico.....	161
IV. FORMAS DE INTERPRETACIÓN.....	163
1. Interpretación restrictiva y extensiva.....	163
2. Interpretación extensiva y analogía. Prohibición de la analogía <i>in malam partem</i> y de interpretación <i>contra legem</i> . Principio de taxatividad y analogía <i>in bonam partem</i>	165
V. REGLAS INTERPRETATIVAS.....	167
1. Reglas interpretativas negativas	167
2. Reglas interpretativas positivas	169
VI. BIBLIOGRAFÍA	172

DERECHO PENAL EUROPEO: ¿IMPERIO DE LA LEY O FAGOCITACIÓN DE COMPETENCIAS PARA IMPERAR?	175
AGRADECIMIENTOS	176
I. INTRODUCCIÓN	177
II. IMPLEMENTACIÓN EUROPEA DEL DERECHO PENAL	178
1. Breve reseña del marco institucional	178
2. Distribución competencial de referencia para la «europeización del Derecho penal». Consideraciones desde el Derecho positivo	179
3. De la «europeización del Derecho penal» hacia la creación jurisprudencial del denominado «Derecho penal europeo»...	182
3.1. STJCE 13 de septiembre de 2005, «Comisión v. Consejo». Asunto C-176/03.....	184
3.2. STJCE 23 de octubre de 2007, «Comisión v. Consejo». Asunto C-440/05.....	187
III. CONCEPTO/S DE «IMPERIO DE LA LEY». SU PROYECCIÓN SOBRE EL SISTEMA DE FUENTES EN LA CREACIÓN DE LAS NORMAS PENALES	189
IV. VALORACIONES FINALES Y CONCLUSIONES	196
V. ALGUNAS REFLEXIONES PRINCIPALES SOBRE EL FUTURO DERECHO PENAL EUROPEO	201
II.2. Teoría del delito	
LA UNIVERSALIZACIÓN DEL SISTEMA DOGMÁTICO DEL DERECHO PENAL Y SU APLICACIÓN AL DERECHO PENAL CHINO.....	207
I. INTRODUCCIÓN: LA NECESIDAD DE UN SISTEMA UNIVERSAL DEL DERECHO PENAL	208
II. LA EVOLUCIÓN DEL DERECHO PENAL CHINO EN EL SIGLO XX...	213
III. LA APLICACIÓN DEL SISTEMA DOGMÁTICO DEL DERECHO PENAL AL DERECHO PENAL CHINO.....	220
PROBLEMAS Y PARADOJAS JURÍDICO-PENALES DEL SIDA EN ALEMANIA. VEINTE AÑOS DESPUÉS	227
I. RETROSPECTIVA	227
II. EVOLUCIÓN DE LA SITUACIÓN JURÍDICA EN ALEMANIA	228
III. PROBLEMAS EN LA PARTE GENERAL.....	237

DERECHO PENAL, PREVENCIÓN Y RESPONSABILIDAD SOCIAL CORPORATIVA.....	241
I. RESPONSABILIDAD SOCIAL CORPORATIVA: DEFINICIÓN Y ANTECEDENTES	241
II. EL CARÁCTER VOLUNTARIO DE LA RESPONSABILIDAD SOCIAL CORPORATIVA: LA AUTORREGULACIÓN	246
III. DERECHO PENAL Y RESPONSABILIDAD SOCIAL CORPORATIVA	249
IV. LA RESPONSABILIDAD PENAL Y LAS PERSONAS JURÍDICAS..	259
V. ANÁLISIS DE LA REGULACIÓN DEL PRCP 2009	279
VI. CONCLUSIONES.....	290
LA FUNDAMENTACIÓN DEL INJUSTO A LA LUZ DE SUS TEORÍAS Y DE LOS PRINCIPIOS INFORMADORES DEL DERECHO PENAL	297
I. CONSIDERACIONES GENERALES PREVIAS	297
II. CONSTRUCCIONES SUPERADORAS DE LAS CONCEPCIONES CLÁSICAS DE LA FUNDAMENTACIÓN DEL INJUSTO.....	298
1. Teoría del desvalor de peligro	299
2. El monismo normativista	300
3. La concepción del desvalor del hecho (<i>Tatunrecht</i>)	302
III. LA VARIANTE TRIPARTITA EN LA FUNDAMENTACIÓN DEL INJUSTO.....	303
IV. LA TEORÍA MONISTA OBJETIVA	304
V. TEORÍA MONISTA SUBJETIVA O PERSONALISTA	306
VI. LAS CRÍTICAS DEL DUALISMO A LOS MONISMOS FUNDAMENTADORES DEL INJUSTO.....	313
LA RELACIÓN ENTRE LOS DELITOS DE PELIGRO Y LA GRADUACIÓN DE LA IMPRUDENCIA EN LOS DELITOS CONTRA LA SEGURIDAD VIAL.....	327
I. PLANTEAMIENTO: OBJETO DE ESTUDIO	328
II. IMPRUDENCIA GRAVE-IMPRUDENCIA LEVE: CRITERIOS DE DELIMITACIÓN	330
A. Introducción.....	330
B. Criterios generales utilizados por la doctrina y la jurisprudencia para la determinación de la gravedad o levedad de la imprudencia.....	330
C. Opinión personal	335

III. IMPRUDENCIA GRAVE-IMPRUDENCIA LEVE: CRITERIOS DE DELIMITACIÓN EN EL ÁMBITO DE LA SEGURIDAD VIAL	338
A. Relevancia de los delitos de peligro en el juicio de la gravedad o levedad de la imprudencia	338
B. Delitos contra la seguridad vial	339
1. El delito de conducción a alta velocidad o con altas tasas de alcohol: art. 379.1 y art. 379.2, último inciso.....	339
2. El delito de conducción bajo los efectos de drogas tóxicas, sustancias estupefacientes, psicotrópicas o bebidas alcohólicas: art. 379.2, primer inciso, CP.....	343
3. El delito de conducción temeraria: art. 380 CP.....	345
3.1. Primer párrafo del precepto	345
3.2. Segundo párrafo del art. 380 CP	349
C. Relevancia de los delitos contra la seguridad vial en la consideración de la gravedad de la imprudencia	352
D. Relevancia de la conducta de la víctima.....	356
1. Principio de confianza.....	359
2. Concurrencia de imprudencias.....	360
E. La infracción de normas extrapenales.....	363
1. Relevancia de las reglas técnicas en la determinación de la imprudencia penal.....	364
2. Relevancia de las normas extrapenales para determinar la gravedad o la levedad de la imprudencia.....	373
IV. BIBLIOGRAFÍA	375
EL PRINCIPIO DE CONFIANZA EN DERECHO PENAL.....	381
I. EL PRINCIPIO DE CONFIANZA: ALGUNOS PROBLEMAS DE INTERPRETACIÓN.....	381
II. PROPUESTAS DE INTERPRETACIÓN	386
NUEVAS CONSIDERACIONES SOBRE EL DERRIBO DE AVIONES CON PASAJEROS DESDE LA PERSPECTIVA DEL ESTADO DE NECESIDAD.....	405
I. INTRODUCCIÓN.....	406
II. PREMISAS EN LA APLICACIÓN DEL ESTADO DE NECESIDAD	406

III. SITUACIÓN SOBRE LOS CRITERIOS DE CUANTIFICACIÓN DE VIDAS.....	408
1. Posiciones pro y contra la cuantificación del número de vidas ..	408
2. Argumento adicional contra la cuantificación del número de vidas	411
IV. LA PONDERACIÓN DE VIDAS Y OTROS INTERESES RELEVANTES	414
V. DIFERENCIAS ENTRE EL SUPUESTO DEL GUARDAGUJAS Y EL CASO DEL DERRIBO DE AVIONES CON PASAJEROS.....	416
VI. LA LEY ALEMANA DE SEGURIDAD AÉREA.....	418
VII. REFLEXIONES ANTE LAS ACTUALES POSTURAS DOCTRINALES ..	421
1. Comunidad de peligro asimétrica	421
2. El consentimiento.....	423
3. El deber de autosacrificio	426
4. La incertidumbre	427
5. La actuación u omisión estatal preferente.....	428
6. La emergencia de un nuevo valor digno de protección: la seguridad.....	429
7. La posibilidad de reacción de los pasajeros.....	431
8. Dignidad humana	433
8.1. Las dudas sobre la afectación de la dignidad de los pasajeros.....	433
8.2. Colisión de dignidades humanas	436
8.3. Resultados de la ponderación.....	437
9. Vuelta a la ponderación numérica de vidas.....	439
10. Solicitudes de una nueva regulación	441
VIII. RECAPITULACIÓN Y NUEVAS CONSIDERACIONES.....	443
EN LOS LÍMITES DE LA JUSTIFICACIÓN. LA COLISIÓN DE INTERESES VITALES EN EL EJEMPLO DEL DERRIBO DE AVIONES Y DE OTROS CASOS TRÁGICOS.....	445
I. INTRODUCCIÓN.....	445
II. PRIMERA APROXIMACIÓN.....	446
III. ALTERNATIVAS	450
1. ¿Justificación por el saldo?: la perspectiva utilitarista	450
2. Comunidad de peligro y paradoja trágica.....	451

3. Distinguiendo entre posibilidades de salvación simétricas y asimétricas: ¿vale menos una vida que va a perderse?	452
4. En busca del deber de tolerancia	455
5. Una solución contractualista: el procedimiento aleatorio	455
6. ¿En posición de garante?: Hobbes, Rousseau, enemigos y ciudadanos	457
7. La imputación del «casum» al inocente: ¿vuelta al estado de necesidad defensivo?	458
IV. TOMA DE POSTURA	460
1. El sentido de la justificación y los deberes de tolerancia	460
2. Los deberes de tolerancia derivados de las relaciones intersubjetivas	461
3. La perspectiva específicamente jurídico-penal	464
4. La no prohibición penal de la conducta sin deber de tolerancia: algunos pormenores	466
5. La actuación de terceros o del Estado	470
6. ¿Instrumentalización?	472
LA CORRECCIÓN DE LOS PADRES A LOS HIJOS: CONSECUENCIAS JURÍDICO-PENALES DE LA REFORMA DEL ARTÍCULO 154 DEL CÓDIGO CIVIL	475
I. INTRODUCCIÓN Y PLANTEAMIENTO	476
II. EL EJERCICIO LEGÍTIMO DE UN DERECHO (Y EL CUMPLIMIENTO DE UN DEBER)	496
III. ESTADO DE NECESIDAD Y OTRAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN Y EXCULPACIÓN	513
IV. LA ATIPICIDAD DE LA CONDUCTA	517
V. LA PROPUESTA DE <i>LEGE FERENDA</i> DE ROXIN: LA INTRODUCCIÓN DE UNA CAUSA PERSONAL DE EXCLUSIÓN DE LA PUNIBILIDAD	522
VI. EL PROPIO PUNTO DE VISTA: LA EXCLUSIÓN DE LA TIPICIDAD PENAL	523
VII. CONCLUSIÓN	533
TEORÍA DEL DELITO, IMPUTACIÓN EXTRAORDINARIA E INCUMBIENCIAS	535
I. LOS SUPUESTOS DE <i>ACTIO LIBERA IN CAUSA</i>	536
II. LA <i>ACTIO LIBERA IN CAUSA</i> EN EL MARCO DE LA IMPUTACIÓN EXTRAORDINARIA	539

III. FUNDAMENTO DE LA IMPUTACIÓN EXTRAORDINARIA MEDIANTE REGLAS ADVERSATIVAS	545
IV. CONSECUENCIAS	558
LA ADSCRIPCIÓN DE UN HECHO A SU AUTOR: LA PERTENENCIA DEL HECHO ESPECIAL REFERENCIA AL ADMINISTRADOR	563
I. INTRODUCCIÓN	563
II. LA PERTENENCIA DEL HECHO: CONCEPTO	567
III. LA RELACIÓN DE AUTORÍA COMO TERCER NIVEL DE IMPUTACIÓN	570
IV. EL CONTENIDO DE LA PERTENENCIA DEL HECHO: CRITERIOS MATERIALES	576
1. La competencia y el dominio	576
2. El acceso al bien jurídico	579
V. LA PERTENENCIA DEL HECHO COMO PUNTO DE PARTIDA ...	582
VI. LA IDONEIDAD DE LA PERTENENCIA DEL HECHO: VUELTA A UNA UNIDAD SISTEMÁTICA	586
VII. LA PERTENENCIA DEL HECHO Y EL CONCEPTO DE ADMINISTRADOR	589

II.3. Pena y otras sanciones criminales

REFLEXIONES SOBRE LA PROBLEMÁTICA ACTUAL Y EL FUTURO DE LAS MEDIDAS DE SEGURIDAD CRIMINALES: SU REGULACIÓN EN EL DERECHO PENAL ESPAÑOL Y EN EL DERECHO COMPARADO	599
I. INTRODUCCIÓN	600
II. EL NUEVO SISTEMA DE LAS MEDIDAS DE SEGURIDAD EN EL CP ESPAÑOL DE 1995	604
1. Consideraciones previas	604
2. Los principios informadores y criterios básicos de la regulación de las medidas del CP de 1995: a) el de «legalidad»; b) el de «intervención mínima»; c) el fundamento de «peligrosidad criminal» y la «postdelictualidad» de las medidas aplicables, y d) el de «proporcionalidad»	605
3. Los presupuestos (1) y las clases de las medidas de seguridad aplicables (2)	611
3.1. Los presupuestos de aplicación de las medidas de seguridad ..	611

3.2. Las clases de medidas de seguridad aplicables. Las medidas de seguridad que se pueden imponer, de acuerdo con lo establecido en el art. 96.1 CP y dejando al margen otras clasificaciones, son —según su naturaleza— las privativas (A) y las no privativas de libertad (B)	616
4. La concurrencia de penas y medidas de seguridad	623
5. La ejecución de las medidas de seguridad	628
5.1. La legitimidad, el auténtico sentido y el valor político-criminal del sistema de medidas de seguridad se condicionan, de forma decisiva, a la idoneidad del régimen de ejecución de estos recursos penales preventivos del delito que se fundamentan en la peligrosidad criminal del delincuente.....	628
5.2. Las diversas opciones sobre la revisión de la medida de seguridad impuesta	632
6. La extinción de las medidas de seguridad.....	638
III. LA CRISIS ACTUAL Y EL FUTURO DEL DERECHO DE MEDIDAS DE SEGURIDAD	640
LA REINCIDENCIA EN EL DERECHO PENAL DE MENORES	661
I. INTRODUCCIÓN	661
II. LA FUNCIÓN DEL DERECHO PENAL DE MENORES	667
III. SIGNIFICADO Y EFICACIA DE LA REINCIDENCIA EN EL DERECHO PENAL DE MENORES.....	670
IV. CONSIDERACIONES FINALES.....	682
EL ABONO DEL TIEMPO DE PRIVACIÓN DE LIBERTAD SUFRIDO PROVISIONALMENTE EN LOS SUPUESTOS DE COINCIDENCIA EN LA SITUACIÓN DE PENADO Y DE PRESO PREVENTIVO (ART. 58 CP).....	685
I. INTRODUCCIÓN.....	686
II. LA LIQUIDACIÓN DE CONDENA: SU RELACIÓN CON EL ART. 58 CP EN LOS SUPUESTOS DE ABONO DEL TIEMPO DE PRIVACIÓN DE LIBERTAD SUFRIDO PROVISIONALMENTE....	687
III. EVOLUCIÓN EN EL SISTEMA DE APLICACIÓN DEL ABONO: EL ANTES Y EL DESPUÉS DE LA STC 57/2008, DE 28 DE ABRIL	693

IV. EL PENADO MIXTO: UNA REALIDAD PENITENCIARIA AL MARGEN DE REGULACIÓN JURÍDICA.....	697
V. LAS REACCIONES DOCTRINALES FRENTE AL NUEVO CRITERIO DE CÓMPUTO ESTABLECIDO POR EL TC.....	699
VI. OPINIÓN PERSONAL.....	704
1. Análisis jurídico del criterio utilizado por el TC: compatibilidad con la legalidad vigente.....	704
2. Consecuencias jurídicas de la aplicación del criterio introducido por el TC	710
VII. CONCLUSIONES.....	716
VIII. BIBLIOGRAFÍA	717

III. DERECHO PENAL. PARTE ESPECIAL

EL <i>MOBBING</i> O ACOSO MORAL O PSICOLÓGICO EN EL TRABAJO EN LA REFORMA PENAL	721
I. INTRODUCCIÓN.....	721
II. CONCEPTO Y ELEMENTOS INTEGRANTES DEL ACOSO LABORAL	724
1. El concepto social	724
2. El perfil del acosador	726
3. El concepto jurídico-penal del acoso laboral: los elementos del concepto social + d) el elemento objetivo directamente lesionado o bien jurídico afectado; + e) resultado de causación de sentimientos de humillación + f) que debe ser abarcado por el dolo de primer grado.....	726
III. EL ANTEPROYECTO DE LEY ORGÁNICA DE 2006 POR LA QUE SE MODIFICA LA LEY ORGÁNICA 10/1995, DE 23 DE NOVIEMBRE, DEL CÓDIGO PENAL.....	730
IV. EL PROYECTO DE 17.1.2007 DE LEY ORGÁNICA POR EL QUE SE MODIFICA LA LEY ORGÁNICA 10/1995, DE 23 DE NOVIEMBRE, DEL CÓDIGO PENAL	732
V. EL ANTEPROYECTO DE 2008	733
VI. EL CONCEPTO DE GRAVE ACOSO PSICOLÓGICO U HOSTILIDAD	733
VII. BIBLIOGRAFÍA	739

BIEN JURÍDICO PROTEGIDO E INTERPRETACIÓN DE LOS DELITOS CONTRA LA PROPIEDAD INTELECTUAL	741
I. INTRODUCCIÓN	741
II. LA COINCIDENCIA ENTRE EL ILÍCITO CIVIL Y EL PENAL	743
III. LA EQUIPARACIÓN DE FORMAS IMPERFECTAS DE EJECUCIÓN Y LA CONSUMACIÓN	745
IV. BIEN JURÍDICO PROTEGIDO	746
1. El derecho a la producción y creación literaria, artística, científica y técnica	746
2. El derecho moral de autor	746
3. El contenido patrimonial de los derechos de propiedad intelectual	748
4. Los delitos contra la propiedad intelectual como delitos socioeconómicos	750
V. CONSECUENCIAS INTERPRETATIVAS SEGÚN EL BJ QUE SE CONSIDERE PROTEGIDO	753
VI. UNA REFLEXIÓN FINAL	754
TENDENCIAS SOBRE AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN EN EL ÁMBITO DE LA CRIMINALIDAD EMPRESARIAL (ESPECIAL REFERENCIA AL CONCEPTO DE AUTOR EN LOS DELITOS RELATIVOS AL MERCADO Y LOS CONSUMIDORES)	755
I. INTRODUCCIÓN	755
II. ATRIBUCIÓN DE RESPONSABILIDAD A LOS DIRECTIVOS Y ADMINISTRADORES DE LA EMPRESA EN RELACIÓN A LOS HECHOS EJECUTADOS POR SUS EMPLEADOS	758
III. RECHAZO DEL RECURSO A LA AUTORÍA MEDIATA	760
IV. POSICIONES DE GARANTÍA EN LA EMPRESA Y DISTINCIÓN ENTRE AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN	764
V. EXCLUSIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LOS EMPLEADOS SUBORDINADOS	767
VI. ADMISIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LOS EJECUTORES MATERIALES A TÍTULO DE PARTÍCIPIES	770
VII. ALGUNAS CONSIDERACIONES EN TORNO A LOS DELITOS ESPECIALES	772
VIII. BIBLIOGRAFÍA CITADA	774

BIENES JURÍDICOS DE RELEVANCIA COMUNITARIA Y PROTECCIÓN PENAL: EL CASO DE LAS FALSEDADES EN LAS CUENTAS DE SOCIEDADES MERCANTILES	777
ALGUNOS ASPECTOS ESENCIALES DEL FRAUDE ALIMENTARIO (A PROPÓSITO DE UNOS SUPUESTOS DE COMERCIALIZACIÓN DE VIEIRAS CONTAMINADAS)	797
I. INTRODUCCIÓN. CONTEXTUALIZACIÓN DE LOS SUPUESTOS DE COMERCIALIZACIÓN DE VIEIRAS CONTAMINADAS. LA TOXINA ASP	797
II. LA SALUD PÚBLICA COMO BIEN JURÍDICO PROTEGIDO EN EL DELITO DE FRAUDE ALIMENTARIO NOCIVO	805
III. EL DELITO DEL ART. 363 CP Y LA EXIGENCIA DE PELIGRO ABSTRACTO O CONCRETO	812
IV. EL TIPO SUBJETIVO: CONSIDERACIONES GENERALES	815
V. EL DOLO Y LA IMPRUDENCIA EN LOS DELITOS DE PELIGRO ABSTRACTO	817
1. El dolo	817
2. La imprudencia	822
3. Análisis de los casos de la jurisprudencia	823
VI. EL DOLO Y LA IMPRUDENCIA EN LOS DELITOS DE PELIGRO CONCRETO	830
1. El dolo	830
2. La imprudencia	832
3. Análisis de los casos de la jurisprudencia	833
VII. CONCLUSIÓN	838
LOS DELITOS CONTRA LA SEGURIDAD VIAL, UNA VALORACIÓN CRÍTICA DESDE LA VIGENCIA DE LOS PRINCIPIOS LIMITADORES DEL IUS PUNIENDI	841
I. INTRODUCCIÓN	842
II. EL DELITO DE CONDUCCIÓN SUPERANDO UN DETERMINADO LÍMITE DE VELOCIDAD (ART. 379.1 CP)	853
III. EL DELITO DE CONDUCCIÓN SUPERANDO UNA DETERMINADA TASA DE ALCOHOL (ART. 379.2 <i>IN FINE</i> CP)	865

IV. EL DELITO DE NEGATIVA A SOMETERSE A LAS PRUEBAS PARA LA COMPROBACIÓN DE LA TASA DE ALCOHOL O DE LA PRESENCIA DE DROGAS (ART. 383 CP)	871
V. EL DELITO DE CONDUCCIÓN SIN PERMISO (ART. 384 CP)....	885
VI. BIBLIOGRAFÍA CONSULTADA	901
EL ORDEN PÚBLICO COMO BIEN JURÍDICO AUTÓNOMO (Y LEGÍTIMO).....	911
I. ENTRE EL DERECHO PENAL COMÚN Y EL DERECHO PENAL POLÍTICO	912
II. CRÍTICA DE LA DOCTRINA JURISPRUDENCIAL SOBRE DES-ÓRDENES PÚBLICOS	915
III. EL CONCEPTO DE «ORDEN PÚBLICO»	919
1. Concepto jurídico-civil y concepto jurídico-administrativo ...	919
2. Concepto macro-social.....	926
IV. EL ORDEN SOCIAL.....	931
V. ORDEN SOCIAL Y ORDEN PÚBLICO: ¿SINONIMIA O HIPO-NIMIA?	938
VI. EL USO DE LOS ESPACIOS PÚBLICOS COMO OBJETO DE PROTECCIÓN JURÍDICA.....	948
1. Especificidad de las conductas de uso de los espacios públicos ...	948
2. Uso de los espacios públicos, orden público y justicia	952
3. Conductas lesivas para el derecho al uso de los espacios públicos	958
VII. CONCLUSIÓN: EL ORDEN PÚBLICO COMO BIEN JURÍDICO AUTÓNOMO	964
VIII. BIEN JURÍDICO, ORDEN PÚBLICO Y PRINCIPIO DE LESIVIDAD ..	968
1. Los espacios públicos	968
2. La usurpación de espacios públicos.....	970
3. Relevancia jurídico-penal de las conductas lesivas para el orden público.....	972
IX. CRÍTICA DEL DERECHO POSITIVO	976
1. Terrorismo, atentado, resistencia, desobediencia, tenencia ilícita de armas y explosivos, rebelión, sedición, alarmismo.....	976
2. Manifestaciones ilícitas	981
3. Desórdenes públicos	985

EL DELITO DE PERTENENCIA A UNA ORGANIZACIÓN TERRORISTA EN EL CÓDIGO PENAL ESPAÑOL.....	987
INTRODUCCIÓN	987
I. EL PROBLEMA.....	989
II. EL DELITO DE PERTENENCIA Y LOS DELITOS DE TERRORISMO ..	992
1. El concepto de organización terrorista en relación con la conducta de pertenencia.....	992
2. Concursos	994
a) Infracciones instrumentales	994
aa) La suma automática de pertenencia e infracciones instrumentales en la jurisprudencia	994
bb) Pertenencia y ulteriores delitos instrumentales en procedimientos distintos	996
b) Conspiración (art. 579 CP) e intervención en una infracción instrumental.....	996
III. TIPICIDAD.....	998
1. Títulos de pertenencia	998
a) Dirigentes e integrantes	998
b) ¿Integración inactiva?	999
2. La conducta de pertenencia.....	1000
a) Introducción.....	1000
b) Aplicación.....	1002
IV. EPÍLOGO.....	1007
V. BIBLIOGRAFÍA CITADA	1008
NOTAS PARA UN CONCEPTO FUNCIONAL DE TERRORISMO.....	1011
I. PLANTEAMIENTO	1013
II. LOS ELEMENTOS DEL CONCEPTO DE TERRORISMO.....	1017
1. Planteamiento	1017
2. El elemento estructural	1018
3. El elemento teleológico	1032

IV. DERECHO PROCESAL Y PENAL Y DERECHO CONSTITUCIONAL

RECURSO DE REVISIÓN PENAL Y JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL. A PROPÓSITO DEL ACUERDO DEL PLENO DE LA SALA SEGUNDA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 26-2-2009	1041
I. INTRODUCCIÓN.....	1041
II. LA STC 63/2005, SOBRE PRESCRIPCIÓN PENAL Y SUS CONSECUENCIAS.....	1042
III. PRONUNCIAMIENTOS POSTERIORES QUE CONFIRMAN LA STC 63/2005	1045
IV. RECURSO DE REVISIÓN Y JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL	1047
V. LA STC 63/2005 COMO HECHO NUEVO: EL ATS DE 26-3-2009	1053
VI. EL VOTO PARTICULAR DEL MAGISTRADO LUCIANO VARELA...	1058
VII. VALORACIÓN FINAL	1060