

DIEGO-MANUEL LUZÓN PEÑA

Catedrático de Derecho penal. Universidad de Alcalá - Madrid

Presidente de Honor de la FICP (Fundación Internacional de Ciencias Penales. [www.ficp.es](http://www.ficp.es))

# DERECHO PENAL

## PARTE GENERAL

*Tercera edición  
ampliada y revisada*

editorial  
**B de f**  
Montevideo - Buenos Aires

2016

*Julio César Faira* - Editor

## ÍNDICE

Prólogo a la tercera edición .....	9
Índice de abreviaturas.....	43
Manuales y obras generales .....	49

### 1ª PARTE INTRODUCCIÓN

#### CAPÍTULO 1 EL DERECHO PENAL

I. DERECHO PENAL (OBJETIVO). INTRODUCCIÓN.....	59
II. INTITULACIÓN .....	60
III. CONCEPTO FORMAL DE DERECHO PENAL .....	60
1. Definición.....	60
2. El ordenamiento y las normas penales .....	61
a) El orden jurídico.....	61
b) Concepto de norma jurídica y de norma juridicopenal ...	61
3. El delito.....	63
4. ¿El delincuente como elemento distinto? .....	64
5. Penas, medidas de seguridad y sanciones criminales a personas jurídicas .....	64
6. La aplicación judicial: ¿Criterio definitorio? .....	70
IV. CONCEPTO MATERIAL DE DERECHO PENAL .....	71
1. Introducción: sentido material de delitos, sujeto, sanciones y garantías formales.....	71
2. Carácter valorativo o imperativo de la norma juridicopenal: norma de determinación y de valoración .....	76
a) Carácter valorativo o imperativo de las normas jurídicas y de las juridicopenales .....	76
b) Normas que prevén penas: normas de valoración y de determinación en la antijuridicidad .....	76
3. Función de la norma juridicopenal .....	76
a) Función de protección y de prevención. Función de justicia o retributiva; función simbólica.....	76
b) ¿Función de control social, o de dominación o represión?	80
c) Función de garantía y límites.....	80
V. AUTONOMÍA O ACCESORIEDAD DEL DERECHO PENAL .....	81
VI. PARTE GENERAL Y PARTE ESPECIAL DEL DERECHO PENAL .....	82

## CAPÍTULO 2

## EL IUS PUNIENDI (LA POTESTAD PUNITIVA)

I. CONCEPTO .....	83
II. FUNDAMENTO DEL DERECHO PENAL; JUSTIFICACIÓN Y FUNDAMENTACIÓN DEL IUS PUNIENDI .....	83
1. Negación de la legitimación o justificación del Derecho penal. Crítica .....	83
2. Fundamento del <i>ius puniendi</i> : funcional y político-constitucional .....	84
III. LÍMITES DEL IUS PUNIENDI .....	85
1. Principio de legalidad penal .....	86
2. Principio de responsabilidad por el acto, acción o hecho concreto (Derecho penal del hecho) .....	87
3. Principio de exclusiva protección de bienes jurídicos o principio de ofensividad o lesividad .....	88
4. Principio de subsidiariedad, intervención mínima o <i>ultima ratio</i> y carácter fragmentario. Tendencias opuestas: expansión del Derecho penal, Derecho penal simbólico, Derecho penal del riesgo, Derecho penal del enemigo .....	89
5. Principio de efectividad, eficacia o idoneidad .....	91
6. Principio de proporcionalidad .....	93
7. Principio de culpabilidad .....	94
8. Principio de responsabilidad subjetiva .....	95
9. Principio de responsabilidad personal .....	96
10. Principios de humanidad o humanización y de resocialización .....	97
11. Principio <i>non bis in idem</i> .....	98

## CAPÍTULO 3

## CIENCIA JURÍDICOPENAL Y CIENCIAS PENALES

I. CIENCIA DEL DERECHO PENAL: DOGMÁTICA JURÍDICOPENAL Y POLÍTICA CRIMINAL .....	99
1. Dogmática jurídicopenal .....	99
a) Concepto y funciones .....	99
b) Método dogmático .....	100
2. Política criminal .....	103
a) Concepto .....	103
b) Principios de política criminal .....	104
c) Método .....	104
3. Relación de la dogmática penal y la política criminal .....	106
II. OTRAS CIENCIAS PENALES .....	106
1. Penología y ciencia del Derecho penitenciario .....	107
a) Penología .....	107
b) Derecho penitenciario .....	107
2. Criminología .....	108
a) Criminología tradicional y sus corrientes .....	108
b) Tendencias de la criminología moderna; en especial, la teoría del etiquetamiento y la criminología crítica .....	109
3. Victimología .....	111
4. Otras ciencias auxiliares .....	112

a) Criminalística .....	112
b) Medicina legal y psiquiatría forense .....	113
c) Otras .....	113

## CAPÍTULO 4

## EVOLUCIÓN DEL DERECHO PENAL ESPAÑOL

I. SITUACIÓN ANTERIOR A LOS CÓDIGOS .....	115
II. LA CODIFICACIÓN Y LOS CÓDIGOS PENALES HISTÓRICOS .....	115
1. El CP de 1822 .....	116
2. El CP de 1848 y la reforma de 1850 .....	117
3. El CP de 1870 .....	118
4. El CP de 1928 (de la Dictadura de Primo de Rivera) .....	118
5. El CP de 1932 (de la Segunda República) .....	119
6. El CP de 1944/1973 .....	119
a) El CP de 1944 (texto refundido de 1973) .....	120
b) Las reformas posteriores .....	122
III. LOS PROYECTOS DE CP ANTECEDENTES DEL CP DE 1995 .....	122
1. Introducción .....	123
2. El AP 1979 y el P 1980 .....	123
3. El AP (PANCP) 1983 .....	123
4. BAP 1990, AP 1992 y P 1992 .....	124
5. AP 1994 y P 1994/P 1995 .....	124
IV. EL CP DE 1995 .....	124
1. El CP actual. Características .....	124
2. Reformas posteriores .....	126
V. LEGISLACIÓN PENAL ESPECIAL .....	127

## CAPÍTULO 5

## FUENTES DEL DERECHO PENAL

I. EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD PENAL .....	129
1. Origen, significado y reconocimiento constitucional y legal .....	129
2. Garantías que implica. Repercusiones materiales: prohibiciones .....	131
a) Ámbitos que afecta .....	131
b) Repercusiones materiales; prohibiciones .....	133
3. Repercusiones materiales; prohibiciones .....	136
II. LA LEY PENAL .....	136
1. Rango de la ley penal .....	136
2. Aprobación y publicación de la ley penal .....	139
3. Estructura de la ley penal (la norma jurídicopenal). Leyes penales en blanco .....	139
a) Estructura lógica o formal .....	139
b) Normas completas e incompletas .....	140
c) Leyes penales en blanco .....	142
d) Estructura dinámica .....	148
III. OTRAS FUENTES DEL DERECHO PENAL .....	149
1. Costumbre, principios generales, jurisprudencia .....	149
2. Tratados internacionales y Derecho comunitario europeo ..	152
IV. FUENTES DEL DERECHO INTERNACIONAL PENAL .....	153

## CAPÍTULO 6

## INTERPRETACIÓN EN DERECHO PENAL

I. INTERPRETACIÓN Y SUS CLASES.....	155
1. Por el sujeto .....	156
2. Por los efectos .....	157
3. Por el método .....	158
a) Interpretación literal o gramatical.....	158
b) Interpretación histórica .....	159
c) Interpretación sistemática .....	160
d) Interpretación teleológica y valorativa o axiológica .....	161
II. INTERPRETACIÓN Y ANALOGÍA .....	162
III. INTERPRETACIÓN Y SUBSUNCIÓN.....	163
IV. INTERPRETACIÓN Y PRINCIPIO <i>IN DUBIO PRO REO</i> . LA APRECIACIÓN ALTERNATIVA DE LOS HECHOS.....	164
1. <i>In dubio pro reo</i> como principio procesal sobre hechos .....	164
2. ¿ <i>In dubio pro reo</i> como principio de interpretación? .....	165
3. Apreciación o determinación alternativa de los hechos .....	166

## CAPÍTULO 7

## ÁMBITO TEMPORAL DE LA LEY PENAL

I. ENTRADA EN VIGOR Y DEROGACIÓN.....	169
1. Promulgación y entrada en vigor; <i>vacatio</i> .....	169
2. Derogación y anulación por inconstitucionalidad o exceso en la delegación.....	169
II. IRRETROACTIVIDAD DE LA LEY PENAL COMO REGLA; EXCEPCIÓN: RETROACTIVIDAD DE LA LEY MÁS FAVORABLE.....	170
1. Irretroactividad de las leyes penales .....	170
a) Significado y regulación.....	170
b) Fundamento.....	171
2. Retroactividad de las leyes penales favorables .....	172
a) Significado y regulación.....	172
b) Fundamento.....	173
c) Alcance de la retroactividad .....	174
d) Determinación de la ley más favorable.....	176
III. SUPUESTOS ESPECIALES DE RETROACTIVIDAD E IRRETROACTIVIDAD: LEYES INTERMEDIAS, TEMPORALES Y OTRAS .....	177
1. Leyes intermedias .....	177
2. Leyes temporales.....	179
a) Concepto y problemática de las leyes penales temporales.....	179
b) Derecho comparado y situación en el CP anterior .....	179
c) Regulación del CP actual .....	180
3. Leyes en blanco, leyes procesales y sobre responsabilidad civil.....	180
IV. MOMENTO (O TIEMPO) DE COMISIÓN DEL DELITO.....	182
1. Introducción.....	182
2. Prolongación temporal hasta el resultado .....	183
3. Tipos de actividad plural o mantenida .....	184

## CAPÍTULO 8

## ÁMBITO ESPACIAL DE LA LEY PENAL. EXTRADICIÓN

SECCIÓN 1ª: ÁMBITO ESPACIAL DE LA LEY PENAL.....	187
I. EL PRINCIPIO DE TERRITORIALIDAD DE LA LEY PENAL .....	187
1. Aplicabilidad de la ley penal en el territorio del Estado .....	187
2. Ámbito del territorio .....	188
II. LA EXTRATERRITORIALIDAD DE LA LEY PENAL COMO EXCEPCIÓN .....	191
1. Principio personal (de personalidad) o de la nacionalidad.....	192
2. Principio real o de protección de intereses .....	193
3. Principio de universalidad o de Justicia universal o mundial.....	194
4. Principio de justicia supletoria .....	200
III. LUGAR DE COMISIÓN DEL DELITO .....	201
SECCIÓN 2ª: DERECHO PENAL INTERNACIONAL E INTERNACIONAL PENAL.....	202
SECCIÓN 3ª: LA EXTRADICIÓN.....	203
I. CONCEPTO DE EXTRADICIÓN Y NATURALEZA PENAL O PROCESAL .....	203
II. CLASES Y FUENTES DE LA EXTRADICIÓN .....	204
1. Clases .....	204
a) Extradición activa y pasiva .....	204
b) Extradición judicial, gubernativa o mixta.....	204
2. Fuentes o normas sobre extradición .....	205
III. PRINCIPIOS DE LA EXTRADICIÓN .....	206
1. Principios relativos al delito por el que se permite o se prohíbe extraditar .....	206
2. Principios relativos al sujeto extraditable .....	208
3. Principios en cuanto a las penas.....	209
4. Principios de enjuiciamiento .....	209

2ª PARTE  
EL DELITOCapítulo 9  
EL CONCEPTO DE DELITO

I. LA ESTRUCTURA DEL CONCEPTO DE DELITO: SU EVOLUCIÓN.....	213
1. La formación del concepto de delito .....	213
2. Antecedentes históricos. La paulatina formación del concepto de delito .....	214
3. Evolución del concepto de delito. Concepto clásico .....	217
4. Concepto neoclásico de delito .....	220
5. La ruptura de la evolución por el Derecho penal de autor ..	224
6. Concepto finalista de delito.....	225
7. Evolución posterior .....	227
II. CONCEPTO LEGAL DE DELITO EN EL DERECHO ESPAÑOL.....	228
1. Definición de delito en el CP español: elementos.....	228
2. Distinción legal de delitos graves, menos graves y leves (antiguamente delitos y faltas).....	230

Capítulo 10  
LA ACCIÓN O CONDUCTA  
COMO FUNDAMENTO DEL DELITO

I. ¿LA ACCIÓN COMO ELEMENTO AUTÓNOMO DEL DELITO?	233
II. ACCIÓN EN SENTIDO ESTRICTO Y EN SENTIDO AMPLIO	233
1. Acción incluyendo el resultado y acción como distinta del resultado	233
2. Acción como actividad y pasividad y acción como distinta de la pasividad	234
III. EL CONCEPTO DE ACCIÓN	234
1. ¿Concepto ontológico o normativo?	234
2. El concepto causal de la acción	235
3. El concepto final de la acción	237
a) Evolución del concepto final de acción	237
b) Polémica en torno al finalismo. Valoración crítica	238
4. El concepto social de la acción	240
a) Del concepto objetivo-final al concepto social de acción o conducta	240
b) Valoración crítica del concepto social	241
5. Otros conceptos de acción	243
a) El concepto de "acción típica"	243
b) El concepto negativo de acción	244
c) El concepto intencional de acción	244
d) El concepto significativo de acción	245
e) El concepto personal de acción: manifestación de personalidad al exterior	245
6. Toma de posición. Acción o conducta como manifestación activa o pasiva de voluntad humana al exterior: concepto personal (humano) de acción	247
a) Coincidencia con las concepciones usuales y científicas: manifestación externa activa o pasiva de voluntad, no simplemente de personalidad	247
b) Control de la voluntad humana	248
c) Rechazo del control por la voluntad por las peculiaridades de los actos automatizados, o por impulsos defensivos o pasionales. Respuesta	248
d) Rechazo del control por la voluntad por los problemas de la conducta imprudente u omisiva. Respuesta	249
e) Denominación: no concepto causal, sino concepto personal (humano) de acción	251
f) Carácter predominantemente ontológico y no normativo.	252

Capítulo 11  
CAUSAS Y SUPUESTOS DE AUSENCIA DE ACCIÓN

I. AUSENCIA DE ACCIÓN	253
1. Introducción	253
2. Fuerza irresistible	254
3. Otros casos de falta de control por la voluntad o de ausencia de conciencia	258

a) Apoyo legal en la exigencia de acciones u omisiones	258
b) Falta de control por la voluntad: movimientos reflejos, convulsivos, tics nerviosos	258
c) Estados de inconsciencia: sueño, desmayo, pérdida de conciencia, narcosis, embriaguez letárgica, sonambulismo, hipnosis	259
d) Acción en actos automatizados o en movimientos impulsivos defensivos o explosivos	260
4. Efectos de las causas de exclusión o ausencia de acción	260
II. FALTA DE ACCIÓN Y <i>ACTIO LIBERA IN CAUSA</i>	262
III. INCAPACIDAD DE ACCIÓN (Y DE CULPABILIDAD): LAS "ACTUACIONES" DE PERSONAS JURÍDICAS	264
1. ¿Capacidad de delinquir de las personas jurídicas?	264
Incapacidad de delinquir por falta de acción humana	264
a) Incapacidad o capacidad de delinquir de la persona jurídica: <i>Societas delinquere non potest</i> o tesis contraria	264
b) Fundamentación en la incapacidad de culpabilidad de las personas jurídicas y la inadecuación de las penas a las mismas	267
c) Incapacidad de acción de las personas jurídicas; incapacidad por ello para ser sujeto activo y autor: para cometer el delito. Confirmación por el Derecho positivo	267
2. Sanciones penales aplicables a las personas jurídicas	272
3. Responsabilidad de personas físicas por la actuación de personas jurídicas	273

**EL DELITO COMISIVO**

Capítulo 12  
EL TIPO DE INJUSTO

I. EL TIPO: SU RELACIÓN CON LA ANTIJURIDICIDAD Y SU CONTENIDO	277
II. ACEPTACIONES DEL TIPO	281
III. FUNCIONES DEL TIPO	282
IV. ESTRUCTURA DEL TIPO	282
V. CLASES DE DELITOS (TIPOS) SEGÚN LA ESTRUCTURA DEL TIPO	283
1. Según los elementos del tipo objetivo	283
a) Por el autor o sujeto activo	283
b) Por la acción o conducta típica y el resultado	285
c) Por el bien jurídico y el modo de afectación del bien jurídico	291
d) Por el sujeto pasivo (titular del bien jurídico)	294
2. Según los elementos del tipo subjetivo	295
VI. Clases de delitos (tipos) por su conexión con otros tipos	296

Capítulo 13  
LA ANTIJURIDICIDAD

I. ANTIJURIDICIDAD FORMAL Y MATERIAL	299
1. Antijuridicidad: en sentido formal	299
2. Antijuridicidad material	299
3. Consecuencias de la antijuridicidad material	300

a) <i>De lege ferenda</i> .....	300
b) <i>De lege lata</i> .....	301
4. Terminología: antijuridicidad y ausencia de antijuridicidad..	301
II. EL BIEN JURÍDICO.....	302
1. Concepto de bien jurídico.....	302
2. Bien jurídico y objeto material de la acción o del delito .....	304
3. Funciones del bien jurídico.....	304
a) Función de límite y orientación del <i>ius puniendi</i> .....	304
b) Función sistemática .....	304
c) Función interpretativa .....	305
d) Función de criterio de medición o determinación de la pena.	305
III. ANTJURIDICIDAD, TIPO E INJUSTO (O ILÍCITO).....	305
IV. CARÁCTER Y CONTENIDO OBJETIVO O SUBJETIVO.....	306
1. Posiciones objetivistas, mixtas (dolo o imprudencia como desvalor de acción junto a desvalor del resultado) y subjetivistas.....	306
2. Argumentos de la inclusión de dolo e imprudencia como desvalor de acción en el injusto o ilícito.....	307
3. Contenido mixto: objetivo-subjetivo (externo e interno). Carácter objetivo (general) del juicio de antijuridicidad .....	308
V. DESVALOR DE LA ACCIÓN Y DEL RESULTADO .....	309
1. Distinción .....	309
a) Doble contenido del injusto: desvalor del resultado y de la acción .....	309
b) Desvalor del resultado .....	309
c) Desvalor de (la) acción .....	311
2. Importancia respectiva del desvalor de acción y del de resultado .....	313
VI. JUICIO <i>EX ANTE</i> O <i>EX POST</i> Y DESVALOR DE ACCIÓN Y DEL RESULTADO.....	314
VII. NORMA DE DETERMINACIÓN Y NORMA DE VALORACIÓN .....	315
1. Carácter valorativo o imperativo de las normas jurídicas y de las juridicopenales .....	315
2. Norma de determinación .....	315
3. Norma de valoración .....	317
VIII. ANTJURIDICIDAD PENAL Y EN GENERAL, INJUSTO E INJUSTO PENAL (ILÍCITO E ILÍCITO PENAL).....	317
1. Antijuridicidad general y antijuridicidad penal.....	317
2. Injusto o ilícito e injusto penal o ilícito penal .....	318
IX. GRADOS DEL INJUSTO O DEL ILÍCITO .....	318
1. Injusto o ilícito extrapenal e injusto o ilícito penal .....	319
2. Grados de gravedad en los tipos de injusto.....	319
3. Disminución del injusto o ilícito por causas de justificación incompletas.....	319

## Capítulo 14

## PARTE OBJETIVA DEL TIPO DE INJUSTO: I

I. ELEMENTOS OBJETIVOS DEL TIPO.....	321
1. Acción típica, sujetos, objeto y circunstancias de la acción .....	321
2. Relación entre acción y resultado .....	322
3. Resultado.....	322
a) Aceptaciones de resultado .....	322

b) Ubicación sistemática en la estructura del delito .....	324
II. FORMAS NORMALES Y ESPECIALES DE TICIPIDAD: CONSUMACIÓN FRENTE A ACTOS PREPARATORIOS Y FORMAS IMPERFECTAS; AUTORIA FRENTE A PARTICIPACIÓN .....	325
III. ELEMENTOS DESCRIPTIVOS Y ELEMENTOS NORMATIVOS.....	326
IV. TIPOS ABIERTOS Y ELEMENTOS ESPECIALES DE ANTJURIDICIDAD.....	327
1. Origen del concepto de tipos abiertos y diversas posiciones..	327
2. Diferenciación entre tipos abiertos y casos similares.....	329
3. Consecuencias a efectos de error .....	330
V. ELEMENTOS ESENCIALES Y ACCIDENTALES DEL TIPO .....	330

## Capítulo 15

PARTE OBJETIVA DEL TIPO: II.  
ESPECIALMENTE EN DELITOS DE RESULTADO:  
CAUSALIDAD E IMPUTACIÓN OBJETIVA

Sección 1ª. Introducción .....	333
Sección 2ª. Causalidad .....	335
I. CONCEPTO Y ENCUADRAMIENTO SISTEMÁTICO .....	335
II. SUPUESTOS PROBLEMÁTICOS .....	336
1. Factores causales complejos o parcialmente ocultos.....	336
2. Cursos causales no verificables; causalidad estadística .....	337
3. Causalidad concurrente o cumulativa: autoría yuxtapuesta (accesoria o paralela), causalidad cumulativa y causalidad superadora, adelantante o rebasante .....	338
4. Cursos causales hipotéticos: causalidad alternativa propia o ajena; conducta alternativa lícita o conforme a Derecho..	340
5. Cursos causales irregulares (o anómalos): causalidad sucesiva con desviación del curso causal y causalidad única irregular .....	341
III. TEORÍAS CAUSALES.....	342
1. Teoría de la condición, o de la equivalencia de las condiciones, o de la <i>conditio sine qua non</i> .....	342
2. Teoría de la causa(lidad) adecuada o adecuación .....	343
3. Teoría de la relevancia.....	344
4. Teorías individualizadoras .....	345
5. Teoría de la interrupción del nexo causal.....	346
6. Teoría de la prohibición de regreso .....	347
7. Posición correcta .....	348
IV. SOLUCIÓN DE LOS CASOS .....	348
Sección 3ª. Imputación objetiva .....	350
I. CONCEPTO, ORIGEN Y POSICIÓN SISTEMÁTICA .....	350
1. Imputación objetiva como elemento del tipo objetivo de los delitos de resultado.....	350
2. Ampliación de su alcance: su aplicación a delitos de mera conducta .....	351
II. CRITERIOS DE IMPUTACIÓN OBJETIVA .....	352
1. Adecuación: previsibilidad objetiva, creación de riesgo normalmente relevante.....	352
a) Adecuación o previsibilidad objetiva. Su grado: peligrosidad o riesgo relevante .....	352

b) Adecuación de la acción y adecuación de la causación del resultado.....	354
c) Adecuación de la acción.....	354
d) Adecuación del curso causal productor del resultado.....	356
2. ¿Creación de riesgo "jurídicamente desaprobado" o no permitido? ¿El riesgo permitido como ausencia de imputación objetiva? .....	357
3. Fin de protección (o evitación) de la norma y realización del peligro inherente a la acción.....	357
a) Realización del peligro inherente a la acción y fin de la norma. La no realización de tal peligro .....	358
b) Fin de protección (o evitación) de la norma: otros supuestos de no coincidencia con el fin de evitación o protección de la norma.....	360
4. Exclusión de la aplicabilidad de la imputación objetiva en caso de falta de autoría imprudente.....	373
5. ¿Incremento del riesgo? (Aumento frente al riesgo permitido de la hipotética conducta alternativa lícita).....	374
6. Otros posibles criterios.....	375
a) Evitabilidad.....	375
b) No disminución del riesgo.....	375
III. DELIMITACIÓN DEL ÁMBITO DE LA IMPUTACIÓN OBJETIVA .....	375

### Capítulo 16

#### PARTE SUBJETIVA DEL TIPO.

#### ELEMENTOS SUBJETIVOS DEL TIPO. EL DOLO

Sección 1ª. Parte subjetiva del tipo: introducción .....	377
I. PARTE SUBJETIVA EN TODOS LOS TIPOS .....	377
II. ESTUDIO ANTERIOR DE LA PARTE SUBJETIVA AL DE LA PARTE NEGATIVA DEL TIPO .....	379
III. ESTUDIO CONJUNTO DE TODA LA PARTE SUBJETIVA DEL TIPO O ESTUDIO SEPARADO DE DELITO DOLOSO Y DELITO IMPRUDENTE .....	380
Sección 2ª. Elementos subjetivos (específicos) del tipo o del injusto..	381
I. Concepto y posición sistemática .....	381
II. Clases .....	382
1. Delitos "de intención" o "de tendencia interna trascendente": delitos cortados de resultado y delitos mutilados de dos actos..	382
2. Delitos "de tendencia" o "de tendencia intensificada" .....	383
3. ¿Delitos "de expresión"? .....	384
4. Delitos con elementos de la "actitud interna".....	384
III. Compatibilidad o no de los elementos subjetivos del injusto con la comisión imprudente.....	385
1. Posiciones doctrinales .....	385
2. Diferente solución según la regulación legal .....	385
Sección 3ª. El dolo .....	386
I. CONCEPTO Y UBICACIÓN SISTEMÁTICA .....	386
1. Evolución del concepto de dolo.....	386
a) Antecedentes históricos .....	386
b) Concepto tradicional: dolo subjetivamente malo, con conciencia de la antijuridicidad .....	386

c) Dolo como conocimiento y voluntad de los elementos del tipo, sin conciencia de la antijuridicidad.....	386
d) El dolo natural o neutro del finalismo: conocimiento de los elementos del tipo aun con conciencia de los presupuestos de causas de justificación .....	387
e) Dolo como conocimiento de los elementos del tipo y de la ausencia de los presupuestos de causas de justificación: dolo objetivamente malo .....	388
f) Conocimiento de la ausencia de los presupuestos de causas de exclusión de la tipicidad.....	388
g) Voluntad o no además de conocimiento .....	389
h) Concepto de dolo que se defiende .....	389
2. Posición sistemática del dolo .....	389
a) Su paso de la culpabilidad al tipo de injusto.....	391
b) Consecuencias .....	391
II. ELEMENTOS COGNOSCITIVO Y VOLITIVO.....	
1. Conocimiento de los elementos objetivos del tipo (global) de injusto .....	391
2. Voluntad .....	392
III. DOLO DIRECTO DE PRIMERO Y DE SEGUNDO GRADO .....	394
1. Intención, propósito o dolo directo de primer grado .....	394
a) Concepto .....	394
b) Dolo directo de primer grado y no seguridad de producción del hecho .....	394
c) Deseo o motivo o fin más próximo como característica ...	395
2. Dolo directo de segundo grado.....	396
a) Concepto y alcance.....	396
b) Compatibilidad del dolo directo de segundo grado con la redacción de algunos tipos que exigen intención, propósito, ánimo o finalidad .....	396
IV. DOLO EVENTUAL.....	397
1. Introducción. La delimitación entre dolo eventual e imprudencia consciente.....	397
2. Teoría del consentimiento (de la aceptación).....	398
a) Formulaciones; carácter subjetivista de la confianza como exclusión del consentimiento.....	398
b) Las fórmulas de Frank como método auxiliar .....	399
c) Críticas y respuestas .....	400
d) Valoración de la teoría.....	400
3. Teorías de la posibilidad y de la probabilidad (teorías de la representación) .....	401
a) Las teorías de la representación y sus variantes .....	401
b) Teoría de la posibilidad.....	401
c) Teoría de la probabilidad .....	402
d) Valoración crítica.....	403
e) Proximidad de las versiones no estrictas de las teorías de la representación a la teoría restringida del consentimiento.	404
4. Teoría del sentimiento o de la indiferencia .....	404
5. Teorías mixtas o eclécticas .....	405
6. Concepción correcta: teoría restringida del consentimiento o aceptación .....	406

7. Gravedad y punición del dolo eventual; compatibilidad con la tentativa .....	408
V. DOLO ALTERNATIVO, DOLO DE PELIGRO, VOLUNTAD O RESOLUCIÓN CONDICIONADA Y OTRAS POSIBLES CLASES DE DOLO .....	409
1. Otras clases de dolo .....	409
2. Dolo alternativo .....	409
a) Concepto y modalidades .....	409
b) Soluciones: concurso de leyes o de delitos .....	410
3. Dolo de peligro y dolo de lesión .....	411
4. Voluntad o resolución condicionada .....	412
VI. ¿ <i>DOLOUS GENERALIS</i> ? .....	412
1. Ámbito de problemas .....	412
2. Soluciones posibles .....	413

### Capítulo 17

#### EXCLUSIÓN DEL DOLO: EL ERROR DE TIPO

I. INTRODUCCIÓN: CLASES DE ERROR; TERMINOLOGÍA .....	417
1. La exclusión del dolo por error de tipo; contraposición al error de prohibición .....	417
2. Terminología: error de tipo/error de prohibición y error de hecho/de derecho .....	417
II. ERROR DE TIPO. EFECTOS Y UBICACIÓN SISTEMÁTICA .....	418
1. Exclusión del dolo .....	418
2. Imprudencia o exclusión también de la imprudencia según la vencibilidad o invencibilidad del error de tipo .....	419
a) Error objetivamente vencible o evitable .....	420
b) Error objetivamente invencible o inevitable. Error subjetivamente invencible .....	421
3. Naturaleza (ubicación sistemática) del error de tipo vencible e invencible. Consecuencias .....	421
III. CLASES ESPECIALES DE ERROR DE TIPO .....	424
1. Error sobre elementos normativos del tipo .....	424
2. Error sobre elementos accidentales del tipo (sobre una cualificación o un subtipo privilegiado) .....	428
3. Error sobre el curso causal, <i>dolus generalis</i> , <i>error in obiecto</i> o <i>error in persona</i> y <i>aberratio ictus</i> .....	429
a) Error sobre el curso causal (o sobre la causalidad) .....	429
b) <i>Dolus generalis</i> .....	430
c) Error sobre el objeto o la persona .....	430
d) <i>Aberratio ictus</i> .....	433
IV. ERROR DE PROHIBICIÓN. EFECTOS Y UBICACIÓN SISTEMÁTICA .....	436
1. Concepto y alcance; error de prohibición y error sobre la prohibición penal .....	436
2. Exclusión de la ignorancia "hostil" o burda del error de prohibición .....	437
3. Posiciones sobre los efectos del error de prohibición .....	438
a) <i>Error iuris nocet. Ignorantia legis non excusat</i> .....	438
b) Teoría del dolo .....	439
c) Teoría de la culpabilidad .....	440
4. Ubicación sistemática .....	441

5. Vencibilidad e invencibilidad del error de prohibición .....	442
V. ERROR DIRECTO Y ERROR INVERSO (DE TIPO O DE PROHIBICIÓN) .....	442
1. Error de tipo inverso o al revés .....	443
2. Error de prohibición inverso o al revés .....	443
3. <i>Error inverso in obiecto</i> o <i>in persona</i> .....	445
VI. ERROR SOBRE CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN .....	445
1. Error sobre la concurrencia de presupuestos objetivos de una causa de justificación .....	445
a) Tratamiento por la teoría del dolo .....	445
b) Teoría estricta de la culpabilidad .....	447
c) Teoría restringida o limitada de la culpabilidad .....	447
2. Error sobre la existencia o los límites de una causa de justificación .....	455
3. Concurrencia de error sobre presupuestos y sobre límites de una causa de justificación .....	456
4. Error inverso sobre causas de justificación .....	456
a) Error inverso sobre la concurrencia de sus presupuestos .....	456
b) Error inverso sobre la existencia o los límites de una causa de justificación .....	456
VII. ERROR SOBRE CAUSAS DE ATIPICIDAD Y DE EXCLUSIÓN DE LA TIPICIDAD PENAL .....	457
VIII. ERROR SOBRE LOS TIPOS ABIERTOS .....	458

### Capítulo 18

#### LA IMPRUDENCIA. EL DELITO IMPRUDENTE

I. DENOMINACIÓN, CONCEPTO Y UBICACIÓN SISTEMÁTICA .....	459
1. Denominaciones "culpa" o "imprudencia"; su evolución .....	459
2. Concepto de imprudencia .....	460
3. Posición sistemática .....	462
II. ELEMENTOS (ESTRUCTURA) DEL TIPO IMPRUDENTE .....	464
1. Ausencia de dolo; ¿otras características de la parte subjetivo-psicológica del tipo? .....	464
2. Infracción del deber objetivo de cuidado o diligencia .....	466
a) Introducción .....	466
b) Carácter del deber de cuidado infringido: ¿objetivo o subjetivo? .....	467
c) Previsibilidad objetiva .....	469
d) Peligrosidad excesiva: superación del riesgo permitido (y del principio de confianza). Contenido del deber de cuidado .....	470
3. Infracción mínimamente importante del deber de cuidado .....	473
4. Auténtica realización de la conducta típica: autoría y no mera participación .....	474
a) Distinción conceptual de autoría y participación imprudente. Exclusión legal de la participación imprudente .....	474
b) Participación imprudente subjetiva o meramente objetiva .....	476
c) La participación imprudente como penalmente atípica pero extrapenalmente ilícita. Tipicidad penal de la participación dolosa en delito imprudente .....	476
d) Criterio de la autoría imprudente: la determinación objetiva del hecho .....	477
e) Formas de autoría imprudente: directa, mediata, coautoría, yuxtapuesta o accesoria .....	478



5. Realización completa del tipo objetivo: consumación (en su caso con resultado e imputación objetiva) y no etapas anteriores.....	480
a) Consumación; no "tentativa" imprudente.....	480
b) Causalidad e imputación objetiva.....	481
6. Indiferencia de la licitud o ilicitud del acto inicial.....	481
III. CLASES DE IMPRUDENCIA POR EL ELEMENTO COGNOSCITIVO: IMPRUDENCIA CONSCIENTE E INCONSCIENTE.....	482
1. Imprudencia consciente e inconsciente (con D sin previsión o representación).....	482
2. Su respectiva gravedad.....	483
3. Imprudencia consciente o inconsciente en los delitos de peligro.....	483
IV. CLASES DE IMPRUDENCIA POR SU GRAVEDAD: IMPRUDENCIA TEMERARIA Y SIMPLE O GRAVE Y LEVE. SU REGULACIÓN EN DERECHO POSITIVO.....	483
1. Imprudencia grave o inexcusable en algunos delitos culposos y división, según las reglas generales, en imprudencia grave y menos grave o leve (antes temeraria y simple).....	483
2. Imprudencia grave o temeraria.....	485
a) Tipos básicos.....	485
b) Cualificación por impericia o negligencia profesional (imprudencia profesional).....	487
3. Imprudencia no grave, leve o simple.....	488
4. Atipicidad penal de la imprudencia o culpa levisima.....	490
V. SISTEMA DE <i>NUMERUS CLAUSUS</i> O DE <i>NUMERUS APERTUS</i> . <i>CRIMINA CULPOSA</i> O <i>CRIMEN CULPAE</i> .....	490
1. <i>Numerus apertus</i> y <i>numerus clausus</i> . Problemas interpretativos del sistema de <i>numerus apertus</i> sobre los tipos que admiten o no comisión imprudente.....	490
2. <i>Crimina culposa</i> o <i>crimen culpae</i> .....	492
3. Peculiaridades de los delitos de peligro.....	492
VI. EFECTOS DE LA CONCURRENCIA DE CULPAS O DE IMPRUDENCIAS.....	493
VII. PECULIARIDADES DEL DELITO IMPRUDENTE.....	496

### Capítulo 19

#### PRINCIPIO DE RESPONSABILIDAD SUBJETIVA Y COMBINACIONES DE DOLO E IMPRUDENCIA. PRETERINTENCIONALIDAD. DELITOS CUALIFICADOS POR EL RESULTADO

I. COMBINACIONES DE DOLO E IMPRUDENCIA (O DOLO Y DOLO, O IMPRUDENCIA E IMPRUDENCIA). COMBINACIONES SEGÚN LAS REGLAS NORMALES. PRETERINTENCIONALIDAD. DELITOS CUALIFICADOS POR EL RESULTADO.....	499
II. EL PRINCIPIO DE RESPONSABILIDAD SUBJETIVA, <i>VERSARI IN RE ILICITA</i> , RESPONSABILIDAD POR EL RESULTADO E INFRACCIONES AL DENOMINADO "PRINCIPIO DE CULPABILIDAD" (PRINCIPIO DE RESPONSABILIDAD SUBJETIVA). DIVERSAS REGULACIONES.....	501
1. Principio de responsabilidad subjetiva; sus exigencias. Relación con el principio de culpabilidad.....	501
2. Vulneraciones del principio de responsabilidad subjetiva: <i>versari in re illicita</i> , responsabilidad por el resultado; diversas regulaciones.....	503

3. Fundamento del principio.....	504
III. PRETERINTENCIONALIDAD.....	504
1. Concepto. Clases.....	506
2. Situación antes de la reforma del CP de 1983.....	508
3. Situación tras la reforma de 1983.....	509
IV. DELITOS CUALIFICADOS POR EL RESULTADO.....	509
1. Concepto, regulación anterior y actual.....	513
2. Estructura de la parte objetiva y subjetiva del tipo.....	513
a) Parte objetiva.....	514
b) Parte subjetiva del tipo.....	514
3. Respeto o infracción de los principios de responsabilidad subjetiva y de culpabilidad.....	515

### Capítulo 20

#### PARTE NEGATIVA DEL TIPO.

#### I. CAUSAS DE ATIPICIDAD O DE EXCLUSIÓN DE LA TIPICIDAD

I. CAUSAS DE ATIPICIDAD O DE EXCLUSIÓN DE LA TIPICIDAD EN SENTIDO ESTRICTO Y EN SENTIDO AMPLIO.....	517
II. CAUSAS DE ATIPICIDAD POR FALTA YA DE RELEVANCIA JURÍDICA GENERAL (CAUSAS DE EXCLUSIÓN DEL TIPO INDICIARIO DEL INJUSTO O ILÍCITO).....	518
1. Posiciones doctrinales.....	519
2. Posición personal.....	520
a) Casos de consentimiento como causa de atipicidad.....	521
b) Adecuación social (y jurídica).....	524
c) Ciertos casos de autorización oficial.....	524
d) Riesgo permitido y caso fortuito.....	525
e) Conclusión.....	525
f) Ausencia de algún elemento expreso o tácito del tipo.....	525
3. Consecuencias o efectos de las causas de exclusión del tipo indiciario (de atipicidad por falta ya de relevancia jurídica general).....	526
III. CAUSAS DE EXCLUSIÓN SÓLO DE LA TIPICIDAD PENAL O DEL INJUSTO PENAL.....	527
1. Teoría general.....	530
2. Consecuencias.....	530
a) En el aspecto procesal.....	530
b) En el ámbito jurídico material.....	531
3. Insignificancia, injusto-bagatela: el principio de insignificancia.....	533
4. Tolerancia social.....	534
5. Adecuación social no justificante.....	535
6. Consentimiento no justificante, pero penalmente relevante.....	535
7. Autorización oficial no justificante.....	535
8. Supuestos no justificantes de caso fortuito, error objetivamente invencible, consentimiento presunto.....	536
9. Inexigibilidad penal general.....	536
a) Naturaleza de la inexigibilidad.....	536
b) Supuestos de inexigibilidad o de especial exigibilidad....	536

## Capítulo 21

PARTE NEGATIVA DEL TIPO.  
II. CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN

I. CONCEPTO, FUNDAMENTO Y CLASES .....	539
II. EFECTOS .....	542
1. En el aspecto procesal .....	542
2. En el plano jurídico material .....	542
III. ¿ELEMENTOS SUBJETIVOS DE JUSTIFICACIÓN? CONOCIMIENTO DE LA SITUACIÓN .....	546
IV. CONCURSO O CONCURRENCIA DE CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN .....	548
V. JUSTIFICACIÓN PARCIAL .....	548
VI. CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN Y PRINCIPIO DE LEGALIDAD .....	549
1. Causas de justificación supralegales .....	549
2. Restricciones de las causas de justificación pese al tenor legal .....	550

## Capítulo 22

CAUSAS DE EXCLUSIÓN DE LA TIPICIDAD  
O DE JUSTIFICACIÓN: CASO FORTUITO,  
RIESGO PERMITIDO. CONSENTIMIENTO  
PRESUNTO. AUTORIZACIÓN  
OFICIAL. INEXIGIBILIDAD GENERAL

Sección 1ª. Introducción .....	553
Sección 2ª. Caso fortuito y riesgo permitido .....	554
I. CASO FORTUITO .....	554
1. Concepto y regulación .....	554
2. Supuestos .....	554
A) Por su naturaleza jurídica y ubicación sistemática .....	554
B) Por su configuración morfológica (su forma de aparición) .....	555
3. Naturaleza y ubicación sistemática .....	558
A) Diversas posiciones: exclusión de la culpabilidad, de la tipicidad o de la antijuridicidad .....	558
B) Posición intermedia defendida: unos supuestos de caso fortuito excluyen la antijuridicidad, a veces incluso ya el tipo indiciario por ausencia de indicio de todo injusto; otros supuestos excluyen sólo la tipicidad penal .....	558
II. RIESGO PERMITIDO .....	565
1. El riesgo permitido y su relación con el caso fortuito y con otras causas de justificación o de atipicidad .....	565
a) Concepto de riesgo permitido .....	565
b) Ubicación sistemática .....	566
c) En especial, su relación con el caso fortuito .....	567
2. Ámbito de aplicación y límites del riesgo permitido .....	569
Sección 3ª. Consentimiento .....	570
I. ÁMBITO, RELEVANCIA Y CLASES .....	570
1. Ámbito y relevancia .....	570
a) Eximente general o en delitos particulares .....	570
b) No eficacia en delitos contra bienes jurídicos supraindividuales .....	570

c) Eficacia en la mayoría de delitos contra bienes jurídicos individuales .....	570
d) No eficacia en algunos delitos contra bienes jurídicos individuales .....	571
2. Clases de consentimiento .....	571
a) Por su naturaleza y ubicación sistemática .....	571
b) Consentimiento y asentimiento, conformidad o acuerdo .....	571
c) Consentimiento real, expreso o tácito, y consentimiento presunto .....	572
d) Consentimiento en la lesión y consentimiento en el riesgo .....	573
II. UBICACIÓN SISTEMÁTICA (NATURALEZA) DEL CONSENTIMIENTO: JUSTIFICACIÓN O EXCLUSIÓN DE LA TIPICIDAD .....	573
1. Posiciones monistas o unitarias antitéticas y diferenciadoras o intermedias: dualistas y tripartitas. De la concepción tradicional como causa de justificación a la concepción antitética como causa de atipicidad y a las concepciones intermedias .....	573
2. Concepciones dualistas o bipartitas .....	574
a) La distinción entre consentimiento como causa justificante y asentimiento, conformidad o acuerdo como causa de exclusión de la tipicidad .....	574
b) Otras distinciones entre consentimiento como causa de justificación y consentimiento como causa de exclusión de la tipicidad .....	575
3. Crítica a las posiciones anteriores .....	575
4. Tripartición: causa de atipicidad por ausencia ya de indicio de antijuridicidad, causa de justificación y causa de exclusión sólo de la tipicidad penal. Consentimiento jurídicamente válido (atipicidad o justificación) y consentimiento fáctico (exclusión de la tipicidad penal) .....	576
III. FUNDAMENTO DE LA EXENCIÓN EN LOS DISTINTOS CASOS .....	578
IV. REQUISITOS .....	579
1. Titularidad plena o no del bien jurídico en quien consiente .....	579
2. Capacidad de comprensión y capacidad de obrar .....	580
a) En el consentimiento jurídicamente válido .....	580
b) En el consentimiento fáctico .....	583
3. Conocimiento y voluntad. Ausencia de vicios .....	583
a) Conocimiento suficiente y ausencia de error .....	583
b) Ausencia de amenaza, coacción o presión .....	588
c) Casos excepcionales: espontaneidad; ausencia de precio o recompensa .....	590
4. Manifestación .....	590
5. Momento del consentimiento; revocación .....	591
Sección 4ª. Consentimiento presunto .....	592
I. CONCEPTO. ADMISIBILIDAD Y AUTONOMÍA O NO DEL CONSENTIMIENTO PRESUNTO .....	592
II. UBICACIÓN SISTEMÁTICA (NATURALEZA) DEL CONSENTIMIENTO PRESUNTO: EXCLUSIÓN DE LA ANTIJURIDICIDAD (JUSTIFICACIÓN O INCLUSO ATIPICIDAD) O EXCLUSIÓN DE LA TIPICIDAD PENAL .....	592

1. Posiciones doctrinales .....	592
2. Posición propia; tripartición; el consentimiento presunto unas veces como causa de exclusión de la antijuridicidad: de justificación o incluso de atipicidad por falta de relevancia jurídica, y otras como causa de exclusión sólo de la tipicidad penal .....	593
III. CRITERIOS DE DETERMINACIÓN Y REQUISITOS .....	594
1. La razonabilidad o irrazonabilidad del consentimiento presumido .....	594
2. Requisitos .....	595
a) Probabilidad .....	595
b) Requisitos comunes con el consentimiento .....	595
c) Subsidiariedad .....	596
d) Actuación en interés ajeno, pero también posible en interés propio .....	596
3. Precisión de los criterios de determinación de la presunción según las clases de decisión .....	596
Sección 5ª. Autorización oficial .....	596
I. CONCEPTO. ÁMBITO: TIPOS A LOS QUE ES APLICABLE .....	596
II. UBICACIÓN SISTEMÁTICA (NATURALEZA) DE LA AUTORIZACIÓN OFICIAL: EXCLUSIÓN DE LA ANTIJURIDICIDAD O EXCLUSIÓN DE LA TIPICIDAD .....	598
1. Posiciones doctrinales: exclusión de la tipicidad o justificación; la llamada accesoriadad administrativa del Derecho penal .....	598
2. Posición propia: exclusión de la antijuridicidad (atipicidad por falta de relevancia jurídica o justificación) o exclusión de la tipicidad penal .....	598
a) Distintas clases de autorización .....	598
b) Autorización debida o válida: causa de atipicidad o de justificación .....	599
c) Autorización fáctica no plenamente válida: causa de exclusión sólo de la tipicidad penal en ciertos delitos .....	600
III. REQUISITOS .....	600
1. De la exclusión de la antijuridicidad ("accesoriadad administrativa" del Derecho penal) .....	600
2. De la exclusión sólo de la tipicidad penal (no "accesoriadad administrativa" del Derecho penal) .....	601
IV. LA TOLERANCIA OFICIAL; LA SUSCEPTIBILIDAD DE AUTORIZACIÓN: ¿EFICACIA? ..	602
Sección 6ª. Inexigibilidad general: inexigibilidad jurídica general e inexigibilidad penal general .....	603
I. ORIGEN Y EVOLUCIÓN DE LOS CONCEPTOS. ENCUADRAMIENTO SISTEMÁTICO .....	603
II. SUPUESTOS DE INEXIGIBILIDAD PENAL GENERAL .....	603
III. SUPUESTOS DE INEXIGIBILIDAD JURÍDICA GENERAL .....	603
IV. ESPECIAL O SUPERIOR EXIGIBILIDAD .....	605
<b>Capítulo 23</b>	
<b>LEGÍTIMA DEFENSA</b>	
I. REGULACIÓN, FUNDAMENTO Y NATURALEZA .....	607
1. Regulación actual y anterior .....	607

2. Fundamento y función .....	608
3. Naturaleza jurídica y ubicación sistemática. Consecuencias .....	609
II. AGRESIÓN ILEGÍTIMA .....	609
1. Requisito esencial .....	609
2. Agresión .....	610
a) Conducta activa u omisiva .....	610
b) Puesta en peligro .....	611
c) Conducta dolosa y exclusión de la imprudente .....	611
3. Agresión antijurídica .....	611
a) Antijuridicidad de la agresión (agresión no justificada, culpable o no culpable) .....	613
b) Agresión en riña .....	615
4. Agresión típica; bienes defendibles (el objeto de la agresión). ..	615
a) Agresión penalmente típica: bienes jurídico-penalmente protegidos .....	616
b) Agresión a bienes patrimoniales y a la morada .....	618
c) Exclusión de los bienes comunitarios; bienes del Estado .....	618
5. Actualidad de la agresión (y de la defensa) .....	619
III. LA DEFENSA .....	619
1. Requisito esencial .....	619
2. Necesidad de defensa. La no subsidiariedad .....	620
3. Concepto de defensa .....	621
4. Idoneidad de la defensa .....	621
5. Objeto de la defensa: bienes jurídicos del agresor .....	622
6. Sujeto de la defensa: el particular .....	622
7. Parte subjetiva de la defensa: conciencia de la situación, perd no fin defensivo. Defensa por imprudencia .....	622
a) Diferencia entre ánimo o fin defensivo y voluntad de defensa .....	622
b) Desconocimiento de la situación de defensa (con actuación dolosa) .....	624
c) Defensa imprudente o por imprudencia .....	625
IV. NECESIDAD DEL MEDIO DEFENSIVO .....	626
1. Necesidad del medio .....	626
a) Carácter y funcionamiento .....	626
b) Posibilidad de auxilio de terceros o de la autoridad, esquivar o fuga .....	627
2. No proporcionalidad entre males .....	628
3. Necesidad "racional": su doble significado .....	628
a) Sentido ampliatorio de "racional": creencia racionalmente fundada <i>ex ante</i> en la necesidad del medio .....	628
b) Sentido restrictivo de "racional": necesidad social y jurídicamente razonable del medio; exclusión de la extrema desproporción .....	629
4. El exceso .....	630
V. RESTRICCIONES A LA AMPLITUD DE LA DEFENSA .....	631
VI. FALTA DE PROVOCACIÓN SUFICIENTE .....	633
1. Carácter: requisito inesencial .....	633
2. Su interpretación en doctrina y jurisprudencia .....	634

a) Doctrina y jurisprudencia españolas.....	634
b) Doctrina alemana: restricciones o no a la defensa provocada, <i>actio illicita in causa</i> .....	634
3. Solución correcta: provocación o aceptación de la riña o el duelo.....	636
a) Provocación "suficiente" para ilegitimar al defensor.....	636
b) Tratamiento de la provocación intencional y otras .....	637

Capítulo 24  
ESTADO DE NECESIDAD Y  
ESTADO DE NECESIDAD DEFENSIVO

I. REGULACIÓN, CLASES, NATURALEZA Y FUNDAMENTO DEL ESTADO DE NECESIDAD.....	639
1. Concepto.....	639
2. Regulación y clases .....	639
3. Naturaleza y ubicación sistemática: teoría diferenciadora (causa de justificación y de exculpación), teoría unitaria (causa de justificación) y teorías intermedias.....	640
4. Fundamento.....	642
II. REQUISITOS ESENCIALES E INESENCIALES.....	643
1. Situación de necesidad.....	643
a) El peligro de un mal jurídico.....	643
b) Situación de necesidad, situación de conflicto y carácter subsidiario (¿subsidiariedad como requisito esencial?)..	644
2. Acción salvadora .....	645
a) Parte objetiva: bienes protegibles, idoneidad y tendencia salvadora; bienes o deberes lesionados; colisión de deberes .....	645
b) Parte subjetiva: <i>animus salvationis</i> ; actuación imprudente y provocación imprudente; desconocimiento de la situación de necesidad .....	648
3. Necesidad del medio concreto y subsidiariedad; exceso.....	650
4. Proporcionalidad entre lesiones de intereses (entre males): ponderación de intereses; interés preponderante o equivalente.....	651
a) Proporcionalidad entre intereses (o males) .....	651
b) Falta de proporcionalidad.....	656
5. Falta de provocación intencional .....	656
6. Falta de obligación de sacrificio .....	657
III. ESTADO DE NECESIDAD DEFENSIVO.....	657

Capítulo 25  
EJERCICIO LEGÍTIMO DE DERECHO, PROFESIÓN O CARGO.  
CUMPLIMIENTO DEL DEBER. OBEDIENCIA DEBIDA

Sección 1ª. Introducción .....	661
I. ALCANCE Y SENTIDO DEL ART. 20,7º.....	661
1. Remisión a todo el ordenamiento; relación entre estas causas de justificación .....	661

2. Necesidad o superfluidad de su previsión expresa .....	661
3. Unidad del ordenamiento jurídico y causas de justificación..	662
II. NATURALEZA Y FUNDAMENTO DE ESTAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN .....	663
1. Causas de justificación: fundamento .....	663
2. Causas de justificación del resultado o sólo de la acción....	665
Sección 2ª. Ejercicio legítimo de un derecho .....	665
I. CUESTIONES GENERALES.....	665
1. Clases y fuentes de los derechos.....	665
2. Ejercicio del derecho existente frente a protección del derecho: diferencia con otras causas de justificación; ponderación de intereses.....	666
3. Legitimidad del ejercicio. Exceso intensivo y extensivo.....	667
4. Ámbito (tipos de delitos y delimitación respecto de las otras eximentes del art. 20, 7º). Normas: casos.....	668
5. Parte subjetiva: ¿elemento subjetivo de justificación? Creencia errónea pero racional, objetivamente fundada <i>ex ante</i> en la concurrencia de la situación .....	670
a) Elemento subjetivo de justificación en algunos derechos..	670
b) Creencia errónea pero racional, objetivamente fundada <i>ex ante</i> en la concurrencia de la situación .....	671
II. DERECHOS CONSTITUCIONALES, ESPECIALMENTE LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y DE INFORMACIÓN; DERECHO A LA ACTUACIÓN EN CONCIENCIA Y A LA OBJECCIÓN DE CONCIENCIA .....	672
1. Libertad de expresión y libertad de información.....	672
a) Conexión y distinción de ambas.....	672
b) Libertad de expresión u opinión.....	673
c) Libertad de información veraz.....	675
2. Libertad de conciencia y objeción de conciencia.....	677
a) Libertad de conciencia y derecho a la objeción de conciencia como emanaciones de la libertad ideológica, religiosa y de creencias del art. 16 CE .....	677
b) Derechos de objeción de conciencia expresamente reconocidos en la Constitución o las leyes .....	678
c) Otros casos de objeción de conciencia admisibles como derechos; sus límites .....	679
d) Admisibilidad en principio de la objeción en las omisiones propias e inadmisibilidad en los delitos comisivos.....	680
e) Supuestos omisivos y ponderación de intereses. Admisión de la objeción de conciencia a colaborar en el aborto ....	681
III. LA AUTORIZACIÓN OFICIAL JUSTIFICANTE .....	683
IV. ACTUACIÓN <i>PRO MAGISTRATU</i> . VIAS DE HECHO. DERECHO DE RESISTENCIA. DERECHO DE DETENCIÓN.....	684
1. Actuación <i>pro magistratu</i> , autotutela y vías de hecho. Derecho de resistencia .....	684
2. Derecho de detención del particular .....	685
V. DERECHO DE CORRECCIÓN Y OTROS DERECHOS FAMILIARES .....	687
1. En padres y tutores.....	687
a) Supuestos de hecho y requisitos. Admisibilidad o no del castigo físico mínimo .....	687

b) Adecuación y necesidad de la intensidad de la corrección; exceso .....	690
c) Elemento subjetivo de justificación: <i>animus corrigendi</i> o <i>educandi</i> .....	690
2. En maestros y educadores. ¿Otros supuestos? .....	691
VI. RIESGO PERMITIDO Y ADECUACIÓN SOCIAL Y JURÍDICA; EN ESPECIAL LOS DEPORTES.....	693
Sección 3ª. Ejercicio legítimo de profesión.....	694
I. EJERCICIO LEGÍTIMO DE OFICIO O PROFESIÓN. EL SECRETO PROFESIONAL ...	694
1. Ejercicio de oficios o profesiones.....	694
2. Secreto profesional.....	695
II. EJERCICIO LEGÍTIMO DE LA PROFESIÓN MÉDICA .....	699
1. Las intervenciones médicas como eximente: atipicidad o justificación.....	699
2. Intervenciones médicas o quirúrgicas curativas consentidas y correctas con resultado positivo o con resultado negativo .....	699
3. Intervenciones médicas o quirúrgicas no curativas consentidas y correctas .....	702
4. Intervenciones médicas o quirúrgicas no consentidas .....	703
III. EJERCICIO LEGÍTIMO DE LA PROFESIÓN DE ABOGADO.....	704
Sección 4ª. Ejercicio legítimo del cargo y cumplimiento del deber ..	707
I. RELACIÓN ENTRE EJERCICIO LEGÍTIMO DEL CARGO Y CUMPLIMIENTO DEL DEBER ..	707
II. EJERCICIO DEL CARGO PÚBLICO; FACULTADES Y DEBERES DEL CARGO.....	708
1. Ejercicio del cargo en general .....	708
2. Actuación policial: de las fuerzas y cuerpos de seguridad... ..	709
a) Ámbito de actuación, funciones y casos legalmente previstos .....	709
b) Requisitos y límites del ejercicio de funciones policiales. Exceso .....	710
c) Parte subjetiva. Actuación imprudente.....	715
III. CUMPLIMIENTO DE DEBERES JURÍDICOS: DEL CIUDADANO O DEL CARGO PÚBLICO..	717
1. Deberes jurídicos y sus efectos. Deberes legales y deberes de obediencia a órdenes .....	717
2. Deberes de ciudadanos y profesionales.....	718
3. Deberes legales del cargo. En particular el deber de detención por la autoridad y sus agentes.....	718
a) Deberes legales de cargos públicos .....	718
b) El deber de detención .....	719
Sección 5ª. Obediencia debida.....	723
I. NECESIDAD O NO DE SU REGULACIÓN EXPRESA Y AUTÓNOMA .....	723
II. ÁMBITO. NATURALEZA Y UBICACIÓN SISTEMÁTICA COMO CAUSA DE JUSTIFICACIÓN O DE EXCULPACIÓN .....	724
1. Ámbito .....	724
2. Naturaleza y ubicación sistemática. Obediencia a órdenes plenamente jurídicas como causa de justificación (o incluso de atipicidad). Obediencia a órdenes antijurídicas como causa de justificación o de exculpación .....	725
a) Obediencia a órdenes plenamente jurídicas .....	725
b) Obediencia a órdenes antijurídicas .....	726

1) Órdenes antijurídicas obligatorias o vinculantes	
2) Órdenes antijurídicas no obligatorias o vinculantes	
III. La obediencia debida a órdenes antijurídicas obligatorias .....	727
1. Existencia o no de órdenes antijurídicas vinculantes u obligatorias .....	727
2. Tedría o criterio de la evidencia o apariencia .....	728
3. Teoría o criterio de la nulidad .....	729
4. Valoración de ambas teorías y situación legal .....	730
a) Valoración de ambos criterios con independencia de la regulación legal .....	730
b) Situación legal actual .....	730
Capítulo 26 LA CULPABILIDAD	
I. INTRODUCCION .....	735
1. La culpabilidad dentro de la teoría del delito.....	735
2. Culpabilidad como elemento del delito o del delincuente y presupuesto de la pena y del Derecho penal: admisión o rechazo .....	735
II. Evolución histórica de la culpabilidad y concepciones actuales .....	736
1. Concepción psicológica de la culpabilidad.....	736
2. Concepción normativa de la culpabilidad: reprochabilidad, libertad, exigibilidad.....	737
3. Negacionistas: posiciones negadoras de la culpabilidad .....	739
4. Culpabilidad por el carácter, por la conducción de la vida..	740
5. Panorama actual: concepción normativa y otras concepciones.	740
a) Mantenimiento del nombre culpabilidad o denominaciones distintas .....	740
b) Las distintas concepciones y el concepto material de culpabilidad.....	741
c) Concepciones basadas en fundamentos empíricos o fácticos.....	741
e) Posición personal: reprochabilidad jurídicopenal individual y valoraciones normativas .....	754
III. FUNDAMENTO Y FUNCIÓN DE LA CULPABILIDAD .....	765
1. Fundamento.....	765
2. Función de la culpabilidad .....	765
a) Fundamento o límite de la pena. Fundamentación y medición de la pena.....	765
b) Prevención y culpabilidad .....	766
c) Simple filtro y disminución o gravedad graduable: aumento o disminución .....	767
IV. CONTENIDO Y ESTRUCTURA DE LA CULPABILIDAD .....	768
1. Libertad de decisión y actuación.....	769
2. Imputabilidad.....	769
3. Conocimiento -y su posibilidad- de la antijuridicidad y capacidad subjetiva de conocimiento y comprensión de los presupuestos de la antijuridicidad.....	770
4. Exigibilidad penal individual .....	770

V. CULPABILIDAD POR EL HECHO Y CULPABILIDAD DE AUTOR .....	771
VI. ¿CULPABILIDAD DE LAS PERSONAS JURÍDICAS? .....	772
VII. EL PRINCIPIO DE CULPABILIDAD: SIGNIFICADO Y FUNDAMENTO .....	775
1. Acepciones del principio de culpabilidad .....	775
2. Exigencias del principio de culpabilidad .....	776
3. Fundamento del principio de culpabilidad .....	776
VIII. EXCLUSIÓN DE LA CULPABILIDAD: EFECTOS .....	777
1. En el ámbito penal y jurídico material .....	777
2. En el ámbito procesal .....	779

### Capítulo 27

#### EXCLUSIÓN DE LA CULPABILIDAD: INIMPUTABILIDAD Y EXCULPACIÓN

##### I. IMPUTABILIDAD E INIMPUTABILIDAD

I. IMPUTABILIDAD, INIMPUTABILIDAD O INCAPACIDAD DE CULPABILIDAD .....	781
1. Imputabilidad, inimputabilidad o semiimputabilidad: exención o atenuación .....	781
2. Anomalía psíquica permanente y enfermedad mental .....	782
a) Enfermedades mentales. Efectos .....	784
b) Otras anomalías psíquicas, en especial oligofrenias .....	789
c) Anomalía psíquica incompleta y otras atenuantes .....	789
d) Medidas de seguridad .....	790
3. Trastorno mental transitorio .....	792
a) Trastorno mental o alteración psíquica pasajera y relación con la permanente. Causas internas o externas. Sus efectos .....	792
b) Excepción: la provocación dolosa o imprudente del trastorno mental o alteración psíquica pasajera; <i>actio libera in causa</i> .....	793
c) Intoxicación por alcohol o drogas y síndrome de abstinencia; la a.l.i.c. en la provocación de la intoxicación .....	794
d) Trastorno mental incompleto y otras atenuantes .....	796
e) Medidas de seguridad .....	796
4. Alteraciones en percepción y conciencia congénitas o infantiles .....	798
a) Tipología. Efectos .....	798
b) Medidas de seguridad .....	800
5. Menor edad: inimputabilidad, semiimputabilidad o exclusión personal de la punibilidad .....	800
a) Naturaleza y ubicación sistemática: inimputabilidad o punibilidad .....	800
b) Regulaciones en Derecho comparado y en Derecho español: la LORPM .....	801
c) Medidas de seguridad y corrección o penas o sanciones especiales para menores. Derecho penal de menores .....	803
II. ACTIO LIBERA IN CAUSA E INIMPUTABILIDAD O SEMIIMPUTABILIDAD .....	805
1. La imputación del hecho a un momento anterior: imputabilidad por medio de la <i>actio libera in causa</i> pese a su ausencia total o parcial en el momento del hecho .....	805

2. Las fundamentaciones o modelos explicativos de la <i>actio libera in causa</i> y sus problemas, especialmente en los delitos distintos de los tipos puros de resultado. La solución mediante regulación legal .....	807
a) El modelo del tipo o de la tipicidad y el modelo de la excepción como fundamentos o modelos teóricos explicativos de la a.l.i.c. ....	807
b) Problemas de ambos modelos, especialmente en los delitos no puramente resultativos .....	808
c) La regulación legal española y la solución que permite...	810
3. ¿Peligro de la <i>actio libera in causa</i> ? culpabilidad por la conducción de la vida y no por el hecho .....	812

### Capítulo 28

#### II. CAUSAS DE EXCULPACIÓN:

##### ERROR DE PROHIBICIÓN INVENCIBLE. DESCONOCIMIENTO INEVITABLE DE PRESUPUESTOS DE LA PROHIBICIÓN.

##### INEXIGIBILIDAD PENAL SUBJETIVA. MIEDO INSUPERABLE. ESTADO DE NECESIDAD DISCULPANTE. OBEDIENCIA NO DEBIDA. CONFLICTO DE CONCIENCIA

I. CAUSAS DE EXCULPACIÓN .....	815
II. EL ERROR DE PROHIBICIÓN INVENCIBLE COMO CAUSA DE EXCULPACIÓN .....	816
1. Ubicación del error de prohibición .....	816
2. Tratamiento del error de prohibición. Remisión (a Cap. 17)	817
3. Conciencia de la antijuridicidad y conciencia eventual de la antijuridicidad .....	818
4. La vencibilidad o evitabilidad o no del error de prohibición. Requisitos .....	818
a) Grado de la invencibilidad: total o cuasi total; carácter: inevitabilidad subjetiva o individual .....	818
b) Requisitos de la vencibilidad o evitabilidad subjetiva o de la invencibilidad o inevitabilidad subjetiva .....	820
5. El error de comprensión culturalmente condicionado: ¿error de prohibición? .....	824
III. DESCONOCIMIENTO SUBJETIVAMENTE INEVITABLE DE PRESUPUESTOS DE LA PROHIBICIÓN .....	825
IV. IRRELEVANCIA DEL ERROR SOBRE CAUSAS DE INCULPABILIDAD .....	826
V. INEXIGIBILIDAD PENAL INDIVIDUAL Y EXIGIBILIDAD INDIVIDUAL (FRENTE A LA GENERAL) .....	827
1. Origen y evolución de los conceptos. Encuadramiento sistemático .....	827
2. La exculpación por inexigibilidad penal individual .....	828
a) La concepción propia .....	828
b) Fundamento .....	829
c) Criterios y características de la inexigibilidad penal individual según los supuestos .....	830
3. Supuestos de inexigibilidad (penal) individual legalmente reconocidos .....	830
a) En la Parte General .....	830

b) En la Parte Especial: embarazada, parientes en encubrimiento y otros delitos.....	831
4. Supuestos o causas de inexigibilidad penal individual supralegales o analógicas.....	832
5. Supuestos de especial exigibilidad.....	833
VI. MIEDO INSUPERABLE Y OTROS ESTADOS PASIONALES O EMOCIONALES.....	834
1. El miedo insuperable y las distintas clases de emociones, "afectos" o estados pasionales y su relevancia.....	834
2. Ubicación sistemática y fundamento de la exención por miedo insuperable.....	835
3. Requisitos del miedo insuperable.....	837
a) Miedo y sus grados; efectos.....	837
b) El impulso por miedo y no por otros motivos.....	838
c) El origen del miedo insuperable: el mal temido.....	839
d) Carácter insuperable: subjetivo u objetivo; valoración normativa.....	844
4. Atenuación por miedo superable.....	847
5. <i>Actio libera in causa</i> y miedo insuperable.....	848
VII. ESTADO DE NECESIDAD DISCULPANTE (SUPRALEGAL).....	848
VIII. OBEDIENCIA NO DEBIDA EXCULPANTE.....	850
IX. CONFLICTO DE CONCIENCIA. DELINCUENTE POR CONVICCIÓN.....	851
1. El conflicto de conciencia no justificante como posible causa de inexigibilidad penal subjetiva.....	851
2. El delincuente por convicción: no exculpación ni atenuación como regla.....	854

### Capítulo 29

#### PUNIBILIDAD. PROCEDIBILIDAD

##### Sección 1ª. Punibilidad

I. CONCEPTO Y UBICACIÓN SISTEMÁTICA: ¿CATEGORÍA ÚNICA?.....	857
1. ¿La punibilidad como elemento del delito o de la teoría de la pena? ¿Elemento único?.....	857
2. Fundamento material.....	859
II. CONDICIONES OBJETIVAS DE PUNIBILIDAD (O DE PENALIDAD).....	859
1. Concepto de condiciones objetivas de punibilidad.....	859
2. Condiciones objetivas propias e impropias.....	860
3. ¿El resultado como condición objetiva de punibilidad?.....	860
4. Casos concretos de condiciones objetivas de punibilidad... ..	861
5. Causas objetivas de supresión de la punibilidad.....	863
III. CAUSAS (O CONDICIONES) PERSONALES DE EXCLUSIÓN DE LA PUNIBILIDAD.....	864
1. TERMINOLOGÍA: CAUSAS PERSONALES DE EXCLUSIÓN DE LA PUNIBILIDAD; ¿EXCUSAS ABSOLUTORIAS?.....	864
2. Causas personales de exclusión de la punibilidad; sus efectos..	865
3. Parentesco.....	865
4. Impunidades por razones constitucionales: inviolabilidades o indemnidades; las simples inmunidades.....	866
5. Exenciones o privilegios de Derecho internacional.....	867
6. La menor edad en la segunda infancia y adolescencia.....	868

IV. CAUSAS PERSONALES DE SUPRESIÓN O ANULACIÓN (O LEVANTAMIENTO O REMISIÓN) DE LA PUNIBILIDAD.....	868
1. La rectificación o comportamiento posdelictivo positivo como supresión a posteriori de la punibilidad. Efectos.....	868
2. Supuestos de rectificación posdelictiva como eximente en algunos delitos.....	869
3. El desistimiento voluntario en la tentativa y los actos preparatorios punibles.....	870
4. La rectificación posdelictiva como simple atenuante de la punibilidad.....	870
V. ERROR SOBRE LAS CONDICIONES DE LA PUNIBILIDAD O SU EXCLUSIÓN.....	870

##### Sección 2ª. Procedibilidad o perseguibilidad

I. PROCEDIBILIDAD O PERSEGUIBILIDAD Y PUNIBILIDAD.....	871
1. Condiciones objetivas de procedibilidad.....	871
2. Condiciones personales o subjetivas de no procedibilidad..	872
II. CRITERIOS DE DISTINCIÓN ENTRE PUNIBILIDAD Y PROCEDIBILIDAD.....	872

### EL DELITO OMISIVO

#### Capítulo 30

#### LA OMISIÓN. DELITOS PROPIOS E IMPROPIOS DE OMISIÓN. LOS DELITOS OMISIVOS PROPIOS O DE OMISIÓN PROPIA O PURA

##### Sección 1ª. La omisión. Delitos de omisión propios e impropios

I. UBICACIÓN SISTEMÁTICA DE LOS DELITOS OMISIVOS EN LA TEORÍA GENERAL DEL DELITO.....	873
II. LA OMISIÓN COMO CATEGORÍA NORMATIVA. LA OMISIÓN EN DERECHO PENAL -OMISIÓN PENALMENTE TÍPICA- COMO FORMA ESPECIAL DE TÍPICIDAD.....	874
1. Concepto de omisión. ¿Concepto ontológico (forma de conducta) o normativo?.....	874
2. La omisión como categoría normativa: prejurídica, jurídica y jurídicopenal.....	876
a) La omisión como categoría normativa: incumplimiento de un deber (impuesto por una norma) de realizar una concreta acción positiva.....	876
b) La acción o conducta producida como base de la omisión. Exclusión previa de la omisión por ausencia de acción.....	878
c) La omisión (penalmente) típica. Forma especial de tipicidad. Incumplimiento de normas imperativas o preceptivas (imperativos o mandatos de actuación) especialmente esenciales.....	880
3. Clases de omisión: propia e impropia. Delitos omisivos propios: de omisión propia o pura, y delitos omisivos impropios: de omisión impropia o comisión por omisión....	881
a) Distinción según la existencia de tipificación legal expresa (omisión propia) o inexistencia de tal tipificación legal expresa (omisión impropia).....	881

b) Distinción correcta: omisión pura o propia y comisión por omisión según la naturaleza y finalidad de la norma infringida .....	882
Sección 2ª. Delitos omisivos propios o de omisión propia.....	883
I. FIGURAS TÍPICAS EXPRESAMENTE PREVISTAS.....	883
II. FUNDAMENTO DE LA ANTIJURIDICIDAD: BIEN JURÍDICO Y FORMA DE AFECTACIÓN DEL MISMO.....	884
III. REQUISITOS TÍPICOS Y PECULIARIDADES EN GENERAL DE LOS REQUISITOS DEL DELITO OMISIVO.....	887
1. Requisitos del tipo objetivo de los delitos puros o propios de omisión.....	887
a) Situación típica.....	887
b) Posibilidad (individual o general) de realizar la concreta acción debida.....	888
c) Condiciones de autoría.....	890
d) Omisión de la acción debida.....	891
e) No se requiere la producción de un resultado; no existe relación de causalidad con resultados.....	893
2. Parte subjetiva del tipo: dolo (admisibilidad o no) o imprudencia.....	895
3. Exigibilidad e inexigibilidad: peculiaridades a efectos de exclusión de la tipicidad, antijuridicidad o culpabilidad. ¿Peculiaridades en las causas de justificación?.....	897
4. Tentativa y consumación.....	899
5. Autoría y participación.....	901

### Capítulo 31

#### DELITOS OMISIVOS IMPROPIOS O DE COMISIÓN POR OMISIÓN. LA DELIMITACIÓN EN SUPUESTOS DUDOSOS ENTRE DELITOS DE COMISIÓN ACTIVA Y DELITOS OMISIVOS (PROPIOS O IMPROPIOS)

Sección 3ª. Delitos omisivos improprios o de comisión por omisión u omisión impropia.....	905
I. ANTECEDENTES Y EVOLUCIÓN DE LA TEORÍA DE LA POSICIÓN (O DEBER) DE GARANTE COMO FUNDAMENTO DE LA COMISIÓN POR OMISIÓN.....	905
II. COMPATIBILIDAD DE LA COMISIÓN POR OMISIÓN CON EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD: TIPIFICACIÓN LEGAL EXPRESA O SUBSUMIBILIDAD EN LOS TIPOS COMISIVOS POR EQUIVALENCIA O CLÁUSULA GENERAL DE EQUIPARACIÓN O DE EQUIVALENCIA.....	906
III. REQUISITOS DE LOS DELITOS OMISIVOS IMPROPIOS.....	907
1. Aplicabilidad o no de los requisitos y peculiaridades de la omisión propia.....	907
2. ¿Causalidad o causalidad negativa en la comisión por omisión?.....	909
a) Posición negativa: imposibilidad de causalidad material entre una omisión y un resultado.....	909
b) Posiciones afirmativas: antiguas; modernas: la causalidad negativa o hipotética por evitabilidad del resultado con la acción debida; la conexión conforme a leyes entre omisión y resultado.....	909

c) Crítica de las posiciones afirmativas. Conclusión: no hay causalidad real, pero sí imputación objetiva (jurídica) del resultado.....	912
3. Imputación objetiva (jurídica) del resultado sin causalidad desde la equivalencia valorativa con la causación activa....	914
4. Posición de garante o garantía y deber jurídico especial de garante.....	916
5. Equivalencia (o, según los ordenamientos, correspondencia) con la comisión activa: exigencia de la tipicidad aun sin consagración expresa en un precepto de la PG.....	916
6. Requisitos peculiares de los supuestos de comisión por omisión expresamente previstos legalmente en la Parte especial.....	919
7. Autoría y participación en comisión por omisión.....	919
a) Posibilidad de distinción entre autoría y participación en la comisión por omisión. Su negación por los conceptos unitarios de autoría.....	919
b) Criterios de distinción de la autoría en comisión por omisión de la simple participación: dominio del hecho y determinación objetiva del hecho; autoría por infracción de un deber especial.....	920
c) Formas de autoría en comisión por omisión.....	922
d) Participación activa en un delito omisivo impropio. Participación por omisión en un delito de comisión activa o de comisión por omisión.....	923
IV. POSICIONES DE GARANTE (DEBERES DE GARANTÍA): EXPOSICIÓN DE LAS OPINIONES.	923
1. ¿Posibilidad de comisión por omisión sin posición de garante?..	923
2. Las diversas posiciones de garante propuestas por la doctrina. Análisis provisional. ¿Deberes especiales jurídicos o también ético-sociales?.....	923
3. La clasificación de fuentes formales de posición de garante o deber jurídico: ley, contrato, ingerencia, otras.....	924
4. La distinción según la teoría material o de las funciones (Armin Kaufmann y doctrina dominante hoy): deber o función de protección de un bien jurídico y deber o función de control de una fuente de peligro. Los distintos supuestos.....	925
4.a) Posiciones de garante de protección de un bien jurídico frente a cualquier peligro.....	926
4.b) Posiciones de garante de supervisión, vigilancia o control de una fuente peligro (para algún o múltiples bienes jurídicos).....	929
5. Distinción entre deberes por competencia institucional y deberes por (auto)organización (Jakobs).....	932
6. Ventajas e inconvenientes de la teoría formal y de las teorías materiales. La delimitación de los auténticos deberes jurídicos de garantía mediante los criterios de la teoría formal.....	933
V. EQUIVALENCIA (O CORRESPONDENCIA) CON LA CAUSACIÓN ACTIVA DEL RESULTADO (COMISIÓN ACTIVA).....	936



1. Criterios no restrictivos de equivalencia o equiparación. Su favorecimiento por una regulación legal (StGB) que exige sólo "correspondencia" y permite atenuación.	937
a) La posibilidad de evitar el resultado (evitabilidad) con la acción debida; la causalidad negativa .....	938
b) El criterio de Roxin; otros .....	938
2. Criterios restrictivos para la equivalencia .....	939
3. El dominio sobre el fundamento, razón u origen del resultado: Schönemann .....	939
4. Aumento o creación del peligro o riesgo por la propia omisión, al descontrolar un peligro controlado en general o frente a un bien jurídico blindado; enjuiciamiento desde la perspectiva normativa, jurídica o socio-normativa: Luzón Peña .....	943
a) Formulación inicial del criterio de la creación o aumento del peligro o riesgo por la omisión desde la perspectiva socio-normativa.....	943
b) Desarrollo en detalle del criterio de la creación o aumento del peligro o riesgo por la omisión; y excepciones .	947
5. La retirada del compromiso o barrera de contención del peligro: Silva.....	947
6. Otros criterios restrictivos .....	947
a) Criterio doble acumulativo: creación o aumento anterior de un peligro atribuible a su autor y actual dependencia del bien jurídico del control personal del causante del peligro.....	947
b) Criterio alternativo: desestabilización del peligro con superación del riesgo permitido o no reducción de un riesgo excesivo al permitido .....	948
7. Recapitulación. Justificación del baremo de la creación o aumento del riesgo desde la perspectiva socio-normativa. Coincidencias y diferencias con otros criterios restrictivos.	949
a) Justificación como baremo para la equivalencia del criterio de la creación o aumento del peligro por la omisión misma.....	949
b) Coincidencias y diferencias con otros criterios restrictivos.	950
VI. DESARROLLO EN DETALLE DEL CRITERIO DE LA CREACIÓN O AUMENTO DEL PELIGRO O RIESGO POR LA OMISIÓN COMO FORMA DE IMPUTACIÓN OBJETIVA DEL RESULTADO A LA OMISIÓN. LOS CASOS NORMALES: AUTORÍA POR DOMINIO O DETERMINACIÓN OBJETIVA DEL HECHO.....	954
1. La creación o aumento de un peligro o riesgo relevante (adecuación de la acción) como criterio general de imputación objetiva, también en los delitos de comisión activa	954
2. Imputación del resultado sin causalidad material, natural, pero con situación jurídicamente equivalente a la causación mediante actividad.....	955
3. La perspectiva normativa, jurídica o socio-normativa, como justificación de la afirmación de creación o aumento del riesgo por una omisión .....	955

a) Descontrolamiento o desencadenamiento del peligro ante un control fáctico o ante un juicio normativo de seguridad de control por el garante.....	955
b) Inexistencia de previo control por el garante.....	957
c) Blindaje o protección segura de un bien jurídico como forma de control del peligro para el concreto bien jurídico frente a simple protección.....	957
d) El control o protección seguros evitan que se recurra a otro posible control o protección .....	958
e) Valoración desde normas jurídicas o normas sociales ....	958
f) La base del juicio normativo de seguridad del control: el efectivo desempeño del mismo por la gran mayoría de garantes en esa situación .....	959
g) Equiparación legal en la Parte especial de alguna omisión de garante a la comisión activa precisamente por falta de seguridad de que el garante cumpla su función	961
h) Aplicación de algunos criterios adicionales para concretar el criterio aquí mantenido .....	961
i) Al excluirse otros posibles controles o protecciones: ¿empeoramiento del riesgo por la existencia de un garante seguro o por el incumplimiento de su función? ....	966
4. Aplicación del criterio de equivalencia defendido a los diversos supuestos de posiciones de garante en casos de autoría por dominio o determinación objetiva del hecho ....	967
a) Posiciones de garante de control, supervisión o vigilancia de una fuente de peligro (para algún o múltiples bienes jurídicos) .....	968
b) Posiciones de garante de protección de un bien jurídico frente a cualquier peligro .....	974
5. Aplicación del criterio de equivalencia defendido en la participación por omisión .....	980
a) Participación por omisión en un delito de comisión activa o de comisión por omisión: cooperación por omisión.....	980
b) ¿Inducción por omisión? .....	982
6. Excepción: no aplicación del criterio de la creación o aumento del peligro o riesgo en algunos contados supuestos de delitos de infracción de deber dolosos o imprudentes .....	983
VII. LA EXISTENCIA DE UNA CATEGORÍA INTERMEDIA: LAS OMISIONES PROPIAS DE GARANTE (QUE NO LLEGAN A EQUIVALER A LA COMISIÓN ACTIVA). SOLUCIONES DE TRATAMIENTO PUNITIVO SUPERIOR A LA OMISIÓN PROPIA E INFERIOR A LA COMISIÓN POR OMISIÓN .....	984
1. Introducción.....	984
2. Propuesta de Silva: tipos omisivos puros de la PE agravados.	985
3. Solución del § 13.2 StGB: aplicar la atenuación facultativa a la pena del delito de comisión activa a una omisión que se considera impropia.....	985
4. Solución preferible: regulación en la PG y aplicar, por no ser comisión por omisión, una atenuación obligatoria a la pena del correlativo delito de comisión activa si hubiera equivalencia .....	986

Sección 4ª. Delimitación en los supuestos dudosos o límites entre la omisión (propia o impropia) y la comisión activa .....	986
I. ¿LA CATEGORÍA DE LA OMISIÓN POR COMISIÓN U OMISIÓN POR HACER?	
OTROS SUPUESTOS LÍMITE O DUDOSOS.....	987
1. La figura de la “omisión por comisión” o también “omisión por hacer”: los grupos de casos. Otros supuestos dudosos	987
2. Clasificación.....	988
II. CRITERIOS DE SOLUCIÓN .....	988
1. Criterios valorativos y ontológicos.....	988
2. Perspectivas valorativas: el significado social; el centro de gravedad de la reprochabilidad .....	988
3. Perspectivas ontológicas: aplicación o puesta en juego de energía, causalidad .....	989
4. Perspectivas mixtas. Solución concursal entre comisión activa y omisión .....	990
III. DELIMITACIÓN Y CALIFICACIÓN EN LOS SUPUESTOS PROBLEMÁTICOS .....	992
1. Casos equívocos de realización típica imprudente, semiactiva semiomisiva. ....	992
2. Participación activa en delito omisivo .....	993
3. Interrupción de cursos salvadores ajenos o propios .....	994
a) Interrupción de cursos salvadores ajenos .....	994
b) Interrupción de cursos salvadores propios.....	996
c) La interrupción activa de tratamiento salvador ya inútil.	997