

DERECHO PENAL ECONÓMICO Y DE LA EMPRESA PARTE GENERAL

5ª edición, adaptada a la L.O. 1/2015

CARLOS MARTÍNEZ-BUJÁN PÉREZ

Catedrático de Derecho penal

Universidad de A Coruña

tirant lo blanch

Valencia, 2016

Índice

Prólogo de Tomás S. Vives Antón	15
Prólogo del autor a la 5ª edición	17
Prólogo del autor a la 4ª edición	19
Prólogo del autor a la 3ª edición	21
Prólogo del autor a la 2ª edición	23
Prólogo del autor a la 1ª edición	27
Abreviaturas.....	31

I. EL MÉTODO: LA CONCEPCIÓN SIGNIFICATIVA DE LA ACCIÓN

1.1. Consideraciones generales	35
1.2. La doctrina de la acción.....	39
1.3. La teoría de la norma	45
1.4. La libertad de acción	62
1.5. Las pretensiones de validez de la norma penal y las categorías de la teoría jurídica del delito.....	65
1.6. La concepción de la pena.....	69
1.7. Especial idoneidad del método para el Derecho penal económico y de la empresa.	74

II. DELIMITACIÓN CONCEPTUAL DEL DERECHO PENAL ECONÓMICO

2.1. Introducción: precisiones terminológicas; el Derecho penal económico como <i>nuevo</i> Derecho penal; los fenómenos de la <i>expansión</i> (discurso de la modernización) y de la <i>reducción</i> (discurso de resistencia) del Derecho penal	77
2.2. Acotación del objeto de estudio: concepto estricto y concepto amplio de delitos económicos (delitos socioeconómicos).....	99
2.3. La sistematización del Derecho alemán: especial referencia al Proyecto alternativo	103
2.4. El <i>Corpus Iuris</i> , los <i>Eurodelitos</i> y el Derecho de la UE	106
2.5. Los Proyectos españoles de Código penal y el nuevo Código penal de 1995.....	109
2.5.1. El Proyecto de 1980.....	110
2.5.2. La Propuesta de Anteproyecto 1983	113
2.5.3. El Proyecto de 1992.....	113
2.5.4. El Proyecto de 1994, el nuevo Código penal de 1995 y reformas posteriores.....	116
2.5.5. Recapitulación y planteamiento de la exposición	121
2.6. La autonomía del Derecho penal económico y de la empresa	123
2.6.1. Criterios de identificación de la categoría.....	124
2.6.2. Clasificación que se propone y valoración de la decisión adoptada por el legislador español de 1995	136
2.6.3. La cuestión de su ubicación sistemática: Código penal <i>versus</i> legislación penal especial.....	147

III. LEGITIMIDAD DE LA INTERVENCIÓN PENAL: ESPECIAL REFERENCIA A LA CUESTIÓN DEL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO

3.1. La concepción "procedimental" del bien jurídico.....	153
3.2. La diferenciación entre bien jurídico inmediato y bien jurídico mediato	159
3.3. Las diversas caracterizaciones de los bienes jurídicos: bienes individuales y bienes supraindividuales o colectivos; bienes sociales generales y bienes sectoriales difusos	165
3.4. El "orden económico" como posible bien jurídico penalmente protegido.....	170
3.5. Delitos económicos orientados a la tutela de un bien colectivo general institucionalizado <i>no individualizable</i> . Características definitorias	173
3.6. Delitos económicos orientados a la tutela de un bien colectivo institucionalizado <i>individualizable</i> . Análisis de la tesis de TIEDEMANN sobre los bienes jurídicos intermedios.....	191
3.7. Delitos económicos orientados a la tutela inmediata del patrimonio individual y mediata de un bien supraindividual general	206
3.8. Configuración del injusto en relación con la intensidad de ataque al bien jurídico: tipos de lesión y tipos de peligro; especial referencia a los tipos de peligro abstracto y a los tipos de "aptitud" para la producción de un daño	208
3.9. Teoría del bien jurídico penal. Justificación ético-social e instrumental de la intervención penal en el ámbito socioeconómico.....	224

IV. PECULIARIDADES DEL TIPO DE ACCIÓN (LA PRETENSIÓN DE RELEVANCIA)

4.1. Introducción: la pretensión de relevancia y el tipo de acción; tipicidad y antijuridicidad material.....	237
4.2. Elementos objetivos del tipo de acción.....	243
4.2.1. Normas penales en blanco, elementos normativos jurídicos y cláusulas de autorización. El problema de la retroactividad de las disposiciones más favorables	243
4.2.2. La cuestión del fraude de ley.....	255
4.2.3. Los límites cuantitativos en los delitos económicos: remisión.....	263
4.3. Elementos subjetivos del tipo de acción	266
4.4. Causación, causalidad e imputación objetiva en los delitos socioeconómicos. Especial referencia a la cuestión del riesgo permitido	272
4.4.1. Causación, causalidad e imputación objetiva en el marco de la concepción significativa de la acción.....	272
4.4.2. Peculiaridades en el ámbito socioeconómico	282
4.4.3. Especial referencia a la cuestión del riesgo permitido	289
4.5. La omisión.....	299
4.6. El sujeto del tipo de acción. Sujeto activo y autor. Clases de tipos en función del sujeto activo: delitos comunes y especiales; delitos especiales propios de dominio y delitos especiales propios de infracción de un deber; delitos especiales propios de naturaleza mixta	306
4.7. Ausencia de tipo de acción.....	323
4.7.1. Causas de exclusión de la acción, causas de exclusión del <i>tipo indiciario</i> y causas de exclusión de la antijuridicidad material (o de la tipicidad penal) ..	323

4.7.2. El error sobre el tipo objetivamente invencible.....	335
4.8. Fases de realización del tipo de acción: el <i>iter criminis</i>	336
4.8.1. Preparación y ejecución: actos preparatorios y tentativa	336
4.8.2. La cuestión de la tentativa inidónea	344
4.8.3. Consumación y desistimiento.....	350

V. ANTIJURIDICIDAD FORMAL (LA PRETENSIÓN DE ILICITUD)

5.1. Introducción: la pretensión de ilicitud y la antijuridicidad formal. Referencia a la tesis de CARBONELL y MARTÍNEZ GARAY.....	353
5.2. El dolo.....	360
5.2.1. Una caracterización normativa de dolo.....	360
5.2.2. En particular: la normativización del elemento volitivo.....	365
5.2.3. Tesis afines: valoración crítica y consecuencias.....	370
5.2.4. Contenido del dolo	387
5.2.5. Clases de dolo	389
5.2.5.1. Dolo directo y dolo eventual	389
5.2.5.2. Dolo de lesión y dolo de peligro.....	395
5.2.6. La cuestión de la ignorancia deliberada.....	399
5.3. La imprudencia.....	402
5.3.1. Concepto y contenido	402
5.3.2. La excepcionalidad de los tipos imprudentes.....	405
5.4. El error sobre el tipo de acción	413
5.4.1. Introducción: el error sobre el tipo en el marco de la concepción significativa de la acción.....	413
5.4.2. Peculiaridades del error en los delitos socioeconómicos	416
5.4.3. El error sobre términos normativos jurídicos: un error sobre el tipo de acción.....	422
5.4.4. La solución de ampliar la esfera de la invencibilidad del error sobre la prohibición.....	432
5.4.5. El error inverso sobre el tipo de acción	439
5.5. Exclusión de la antijuridicidad formal o ilicitud: causas de justificación y excusas o causas de exclusión de la responsabilidad por el hecho.....	440
5.5.1. Cuestiones generales: permisos fuertes y permisos débiles	440
5.5.2. Causas de exclusión del injusto (formal) penal: la inexigibilidad jurídica general	447
5.5.3. Legítima defensa y estado de necesidad.....	449
5.5.4. Cumplimiento de un deber y ejercicio legítimo de un derecho, oficio o cargo: especial referencia a la situación de obediencia debida	455
5.5.5. Consentimiento del sujeto pasivo.....	462
5.5.6. El error sobre las causas de exclusión de la ilicitud	464

VI. CULPABILIDAD (LA PRETENSIÓN DE REPROCHE)

6.1. Concepto y contenido de la culpabilidad en el marco de la concepción significativa de la acción.....	465
6.1.1. Concepto	465
6.1.2. Contenido: imputabilidad, conciencia de la ilicitud y exigibilidad	472

6.2. El error sobre la prohibición.....	479
6.2.1. Introducción: el error sobre la prohibición en el marco de la concepción significativa de la acción.....	479
6.2.2. Regulación jurídica	482
6.2.3. Contenido: el error sobre el <i>carácter penal</i> de la prohibición.....	485
6.2.4. La cuestión del error sobre las causas de justificación (o causas de exclusión de la ilicitud).....	487
6.2.5. El error inverso sobre la prohibición.....	490
6.3. Causas de inexigibilidad	492
6.3.1. Introducción	492
6.3.2. Alcance: especial referencia al miedo insuperable.....	494
6.3.3. El error sobre causas de inexigibilidad	498

VII. AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN

7.1. Introducción	499
7.1.1. La caracterización de la autoría y de la participación en el marco de la concepción significativa de la acción.....	501
7.1.2. Los delitos socioeconómicos como delitos empresariales.....	509
7.2. Responsabilidad de los órganos de las empresas en materia de delitos comunes: especial referencia a la responsabilidad omisiva de los órganos directivos	514
7.2.1. Planteamiento de la cuestión.....	514
7.2.2. La solución de la participación y de la autoría activas.....	518
7.2.3. La solución de la comisión por omisión	524
7.2.4. La mera infracción del deber de vigilancia. Referencia al responsable del cumplimiento normativo.....	542
7.3. Responsabilidad de los órganos de las empresas en materia de delitos especiales propios	550
7.3.1. La cuestión de la denominada "responsabilidad del representante".....	550
7.3.2. En los delitos especiales propios de dominio	554
7.3.3. En los delitos especiales propios de infracción de un deber y en los delitos especiales propios de naturaleza mixta	563
7.4. La responsabilidad penal de la propia empresa	568
7.4.1. Introducción	568
7.4.2. La tradicional tesis de la irresponsabilidad penal de las personas jurídicas: la solución hasta la LO 5/2010	571
7.4.3. Las consecuencias accesorias del art. 129 CP y otras respuestas jurídicas....	574
7.4.4. La tesis de la responsabilidad penal, directa e independiente, de las personas jurídicas: la solución de la LO 5/2010 y la LO 1/2015 (arts. 31 bis, ter, quater y quinquies)	589
7.5. La participación.....	615
7.5.1. La accesoriedad referida a un tipo de acción objetivamente antijurídico	615
7.5.2. Formas de participación. Especial referencia al art. 65-3 del CP.....	620
7.5.3. Las denominadas " <i>conductas neutrales</i> " en el ámbito empresarial.....	629
7.6. La pertenencia a una organización o grupo criminales.....	640

VIII. PUNIBILIDAD (LA PRETENSIÓN DE NECESIDAD DE PENA)

8.1. Introducción: concepto estricto y concepto amplio de punibilidad.....	651
8.2. Vertiente estricta	654
8.2.1. Condiciones objetivas de punibilidad: su delimitación frente a las condiciones de perseguibilidad. Especial referencia a la cuestión de los límites cuantitativos en los delitos económicos.....	654
8.2.2. Causas personales de exclusión de la pena	669
8.3. Vertiente amplia.....	671
8.3.1. Causas personales de levantamiento de la pena.....	671
8.3.2. La prescripción del delito.....	673
BIBLIOGRAFIA.....	687