

PABLO SÁNCHEZ-OSTIZ

DIRECTOR

VILCHEZ CHINCHAYÁN - LLOBET ANGLÍ - GONZÁLEZ DE LEÓN BERINI

MONTANER FERNÁNDEZ - GOENA VIVES - VILLAR - COCA VILA

DE LA FUENTE HULAUD - CIGÜELA SOLA - IZQUIERDO

BECCERRA BRICEÑO - DE OLIVEIRA - FREELAND

# COMPRENDER EL DERECHO PENAL

*IV Jornadas Internacionales de Derecho penal  
en homenaje al Prof. Dr.*

JESÚS-MARÍA SILVA SÁNCHEZ

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

2019

*Julio César Faira* - Editor

## ÍNDICE

|  |      |
|--|------|
| PRESENTACIÓN de <i>Pablo Sánchez-Ostiz</i> ..... | XIII |
|--|------|

### SECCIÓN I

#### POLÍTICA CRIMINAL DE GESTIÓN DE RIESGOS

##### CAPÍTULO I

##### UNA REVISIÓN A LOS DELITOS DE PELIGRO

*Ronald Vilchez Chinchayán*

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

##### CAPÍTULO II

##### LOBOS SOLITARIOS. YIHADISTAS:

##### ¿TERRORISTAS, ASESINOS O CREYENTES?

##### RETORNO A UN DERECHO PENAL DE AUTOR

*Mariona Llobet Angli*

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

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

## CAPÍTULO III

¿HACIA UNA "DOGMÁTICA" DE LA  
INDIVIDUALIZACIÓN DE LA PENA? REFLEXIONES  
INICIALES ACERCA DE LA NATURALEZA JURÍDICA  
Y LA ESTRUCTURA DE LA CONCRECIÓN DEL  
CASTIGO ESTATAL

*Arturo González de León Berini*

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

## CAPÍTULO IV

LA REPUTACIÓN EMPRESARIAL Y LA  
RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS  
PERSONAS JURÍDICAS

*Raquel Montaner Fernández*

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

## CAPÍTULO V

EL DEBER DE DILIGENCIA  
EN EL MARCO DE LA EMPRESA

*Beatriz Goena Vives*

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

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

## SECCIÓN II

FUNDAMENTOS Y TEORÍA DEL DELITO

## CAPÍTULO VI

LA TENTATIVA INIDÓNEA  
NO EXISTE NI NUNCA EXISTIÓ

*Mario Villar*

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

## CAPÍTULO VII

LA LEGÍTIMA DEFENSA FRENTE A OMISIONES

*Ivó Coca Vila*

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

## CAPÍTULO VIII

¿PROHÍBE LA NORMA LAS ACCIONES  
PREVIAS AL RESULTADO? OBSERVACIONES  
A LA TEORÍA ANALÍTICA DE LA IMPUTACIÓN

*Felipe de la Fuente Hulaud*

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

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

## CAPÍTULO IX

PERSONALIDAD, CIUDADANÍA Y EXCLUSIÓN:  
PROBLEMAS DE JUSTICIA SOCIAL Y  
DOGMÁTICA PENAL

*Javier Cigüela Sola*

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

## SECCIÓN III

## PROBLEMAS DE PARTE ESPECIAL

## CAPÍTULO X

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

*Cristóbal Izquierdo*

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

## CAPÍTULO XI

LA EVOLUCIÓN DE LA ESTAFA PROCESAL  
EN EL DERECHO PENAL ESPAÑOL

*Jesús Becerra Briceño*

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

## CAPÍTULO XII

LOS DEBERES DE GARANTE EN EL DELITO DE  
BLANQUEO DE CAPITALES: DERECHO PENAL,  
CIVIL, ADMINISTRATIVO Y EL REGRESO DE LAS  
TESIS FORMALISTAS

*Ana Carolina Carlos de Oliveira*

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

## CAPÍTULO XIII

PERRO QUE LADRA... CRÍTICA A LA  
PROTECCIÓN DEL MEDIO AMBIENTE CON  
INSTRUMENTOS PENALES

*Alejandro Freeland*

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