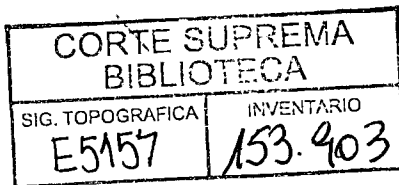


LOTHAR KUHLEN



CONTRIBUCIONES AL MÉTODO, LA TEORÍA Y LA DOGMÁTICA DEL DERECHO PENAL

Edición a cargo de
Íñigo Ortiz de Urbina Gimeno
y Juan Pablo Montiel



Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

2021



ÍNDICE

	Pág.
UNAS NOTAS PERSONALES.....	13
PARTE I	
METODOLOGÍA Y TEORÍA DEL DERECHO PENAL	
I. INTRODUCCIÓN.....	33
II. LA REGLA Y EL CASO EN LA METODOLOGÍA JURÍDICA ...	39
III. ¿ES POSIBLE LIMITAR EL DERECHO PENAL POR MEDIO DE UN CONCEPTO MATERIAL DE DELITO?.....	71
IV. OBSERVACIONES A LA PREVENCIÓN GENERAL POSITIVA...	95
I. ADECUACIÓN EMPÍRICA DE LA TEORÍA DE LA PREVENCIÓN GENERAL POSITIVA.....	96
II. ADECUACIÓN NORMATIVA DE LA TEORÍA DE LA PREVENCIÓN GENERAL POSITIVA.....	99
III. LA RELEVANCIA DE LA PREVENCIÓN GENERAL POSITIVA.....	102
V. LA AUTOCOMPRESIÓN DE LA CIENCIA JURÍDICO-PENAL FRENTE A LOS DESAFÍOS DE SU TIEMPO	107
PARTE II	
PARTE GENERAL DEL DERECHO PENAL	
VI. INTRODUCCIÓN.....	125
VII. SOBRE LA RELACIÓN ENTRE EL MANDATO DE CERTEZA Y LA PROHIBICIÓN DE LA ANALOGÍA.....	131
I. INTRODUCCIÓN.....	131

	Pág.
II. EL MODELO FUNDAMENTAL DEL DERECHO PENAL	131
III. EL MODELO FUNDAMENTAL DEL DERECHO CONSTITUCIONAL.....	133
IV. MANDATO DE CERTEZA	136
V. PROHIBICIÓN DE LA ANALOGÍA	139
VI. ¿PROHIBICIÓN DE LA ANALOGÍA PARA EL LEGISLADOR?	140
VII. ¿DERIVA LA PROHIBICIÓN DE LA ANALOGÍA DEL MANDATO DE CERTEZA?	142
VIII. ¿MANDATO DE CERTEZA PARA LOS JUECES?	143
IX. APÉNDICE	149
VIII. SOBRE EL PROBLEMA DEL ENJUICIAMIENTO RETROSPECTIVO EX ANTE EN EL DERECHO PENAL Y EN LA MORAL.....	153
I. LA ATRIBUCIÓN DE RESPONSABILIDAD EN EL DERECHO PENAL Y EN LA MORAL.....	153
II. EL ENJUICIAMIENTO RETROSPECTIVO EX ANTE Y EX POST.....	154
III. FUNCIÓN DEL ENJUICIAMIENTO RETROSPECTIVO EX ANTE EN EL MARCO DE LA ATRIBUCIÓN DE RESPONSABILIDAD	155
IV. EL ENJUICIAMIENTO EX ANTE EN LA ATRIBUCIÓN DE RESPONSABILIDAD PENAL.....	158
1. Enjuiciamiento <i>ex post</i> de la causalidad.....	158
Caso 1: el caso del meteorito	159
Caso 2: el caso del farmacéutico	159
2. Enjuiciamiento <i>ex ante</i> de la infracción del deber de cuidado... ..	160
V. EL ENJUICIAMIENTO EX ANTE EN LA ATRIBUCIÓN DE RESPONSABILIDAD MORAL	162
VI. LA REALIZACIÓN DE JUICIOS RETROSPECTIVOS EX ANTE COMO UN PROBLEMA CUYA NATURALEZA NO ES DOGMÁTICO-JURÍDICA	166
VII. FUENTES DE ERROR EN LA REALIZACIÓN DE JUICIOS RETROSPECTIVOS EX ANTE.....	168
1. Diferencias entre el juicio de quien actúa y el de quien observa... ..	168
2. El determinismo sigiloso de los pronósticos retrospectivos	172
3. La influencia de la gravedad de las consecuencias negativas sobre los juicios de atribución.....	173
VIII. CONSECUENCIAS DEL ANÁLISIS DE LOS ERRORES EN LA ATRIBUCIÓN PARA LA DETERMINACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PENAL.....	175

	Pág.
1. Alcance empírico del análisis de los errores en la atribución.....	175
2. Consecuencias normativas del análisis de los errores de atribución.....	177
3. Problemas de método de la evitación de los errores de atribución.....	179
Caso 3: el caso del remolque.....	179
REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS	182
IX. IMPUTACIÓN OBJETIVA EN LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN	189
I. INTRODUCCIÓN.....	189
II. CONSENTIMIENTO EFECTIVO, PRESUNTO E HIPOTÉTICO.....	190
III. ESTRUCTURA DOGMÁTICA DE LA IMPUTACIÓN OBJETIVA EN LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN	195
IV. ANÁLISIS DE LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO JR, 1996, P. 69	199
V. RESUMEN	204
X. EL DOLO Y EL ERROR EN DERECHO PENAL TRIBUTARIO.....	209
I. INTRODUCCIÓN.....	209
II. LA OPINIÓN DOMINANTE: LA TEORÍA DE LA PRETENSIÓN TRIBUTARIA (<i>STEUERANSPRUCHSTHEORIE</i>)	210
III. CRÍTICAS CONTRA LA TEORÍA DE LA PRETENSIÓN TRIBUTARIA.....	212
1. ¿Es compatible la teoría de la pretensión tributaria con la teoría de la culpabilidad, es decir, con el § 17 StGB?	212
2. ¿Es compatible la teoría de la pretensión tributaria con el § 370 AO como ley penal en blanco?.....	216
3. ¿Es compatible la teoría de la pretensión tributaria con la teoría de la valoración paralela en la esfera del lego?.....	224
4. ¿Dolo potencial?	228
IV. RESUMEN Y CONCLUSIONES.....	230

	Pág.
PARTE III	
PARTE ESPECIAL DEL DERECHO PENAL	
XI. INTRODUCCIÓN	237
XII. DERECHO PENAL MEDIOAMBIENTAL: A LA BÚSQUEDA DE UNA NUEVA DOGMÁTICA	243
I. INTRODUCCIÓN	243
II. BIENES JURÍDICOS ECOLÓGICOS	247
III. LA ACCESORIEDAD ADMINISTRATIVA DEL DERECHO PENAL MEDIOAMBIENTAL	251
IV. LA RELACIÓN ENTRE ACCIÓN Y BIEN JURÍDICO EN EL DERECHO PENAL MEDIOAMBIENTAL	256
V. LA PROBLEMÁTICA DE LOS BIENES PÚBLICOS Y EL DERECHO PENAL MEDIOAMBIENTAL	263
VI. CONCLUSIONES	268
XIII. RESPONSABILIDAD PENAL POR EL PRODUCTO	271
I. INTRODUCCIÓN	271
II. LA CAUSALIDAD GENERAL	274
III. DEBERES DEL PRODUCTOR	279
IV. CONDUCTA DE LA ORGANIZACIÓN	287
V. RESUMEN	296
XIV. CUESTIONES FUNDAMENTALES DE <i>COMPLIANCE</i> Y DERECHO PENAL	299
I. CUADRO DE SITUACIÓN	299
1. Concepto	299
2. Ejemplo	300
3. Posibilidades de sanción	301
4. Esfuerzos sobre <i>compliance</i> en el caso <i>Siemens</i>	307
5. <i>Compliance</i> en Alemania	309
II. REFLEXIONES SOBRE UNA TEORÍA DE <i>COMPLIANCE</i> Y DERECHO PENAL	311
1. El interrogante	311
2. Cambio de valores	312
3. Aumento de los riesgos de responsabilidad	312
4. Intentos particulares de explicación	313
5. <i>Compliance</i> como autorregulación	315

	Pág.
III. PROBLEMAS NORMATIVOS DE <i>COMPLIANCE</i> Y DERECHO PENAL	321
1. Deberes de vigilancia en la empresa	322
2. La posición jurídica de los encargados de <i>compliance</i>	322
3. Limitación del <i>compliance</i> mediante los derechos de los empleados	323
4. <i>Internal investigations</i>	323
5. Sanciones penales contra empresas	324
XV. AMENAZAS Y PROMESAS	325
I. CASOS	325
1. ¿Amenaza con una omisión?	325
Caso 1: el caso del guardia del centro comercial	325
Caso 2: el caso del director médico	327
2. ¿Promesa de una omisión?	328
Caso 3: el caso de la licencia de conducir	328
3. Resumen	329
II. ANÁLISIS CONCEPTUAL	329
1. Amenazar y prometer en la filosofía analítica	329
2. Amenazas y promesas condicionales e incondicionales, fuertes y débiles	331
3. La «técnica de la inversión»	333
III. AMENAZAS Y PROMESAS EN EL DERECHO PENAL VIGENTE	335
1. El sentido literal de la ley	335
2. Interpretación sistemática	336
3. Inconstitucionalidad de la opinión mayoritaria	340
4. Alternativas al concepto amplio de amenaza y promesa	342
TÍTULOS ORIGINALES DE LOS ARTÍCULOS TRADUCIDOS EN ESTE VOLUMEN	345