



ANDRÉS FALCONE  
(Ed.)

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TOPOGRAFICA	INVENTARIO
ES240	156287

# ¿AUTONOMÍA Y ACCESORIEDAD?

Hacia un sistema de intervención delictiva  
superador del dominio del hecho

Prólogo de  
Jesús-María Silva Sánchez

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

2021

# ÍNDICE /

	Pág.
LISTA DE SIGLAS Y ABREVIATURAS.....	15
PRÓLOGO, por Jesús-María Silva Sánchez.....	17 ✓
PRESENTACIÓN, por Andrés Falcone.....	25

## PRIMERA PARTE /

### CRISIS DE LA TEORÍA DEL DOMINIO DEL HECHO / COMO POSICIÓN MAYORITARIA

§ 1. LA TEORÍA DEL DOMINIO DEL HECHO: EL FIN DE UN CICLO, por Yesid Reyes Alvarado.....	35
I. DISTINCIONES DESDE UNA PERSPECTIVA ONTO-LÓGICA.....	36
1. Teoría objetiva.....	37
2. Teoría subjetiva.....	40
3. Teoría del dominio del hecho.....	43
3.1. Dominio de la acción.....	46
3.2. Dominio de la voluntad.....	47
3.3. Dominio funcional del hecho.....	56
II. DISTINCIÓN DESDE UNA PERSPECTIVA NORMATI-VISTA.....	59
III. CONCLUSIONES.....	69
§ 2. CRÍTICA A LA TEORÍA DEL DOMINIO DEL HECHO, por Volker Haas.....	71
I. INTRODUCCIÓN.....	71
II. PUNTO DE PARTIDA DE LA TEORÍA DEL DOMINIO DEL HECHO.....	72

	<u>Pág.</u>
III. OBJECIONES A LA TEORÍA DEL DOMINIO DEL HECHO.....	75
1. Ausencia de fundamentación normativa del concepto de dominio del hecho.....	75
2. Ausencia de una relación con el hecho del concepto de dominio del hecho.....	78
3. Sobre la coherencia del concepto de realizar materialmente el tipo.....	80
4. Aporías de una atribución de responsabilidad por coautoría sin imputación de la conducta.....	82
IV. CONSECUENCIAS DE LAS OBJECIONES SEÑALADAS ...	85
1. Coautoría como autoría mediata recíproca.....	85
2. Mandato como autoría mediata.....	88
3. Distinción entre autoría mediata y participación.....	93
V. REFLEXIONES FINALES .....	95
§ 3. ¿UN RETORNO A LA EDAD DE PIEDRA? APORÍAS DE LA TEORÍA DEL DOMINIO DEL HECHO, por Joachim Renzikowski.	97
I. INTRODUCCIÓN.....	97
II. CONCEPTOS.....	98
III. CONCEPTOS-FIGURA Y DOMINIO DEL HECHO.....	101
1. ¿Conceptos-figura como caso especial?.....	101
2. Dominio del hecho y concepto de hecho.....	102
3. Dominio sobre el fundamento del resultado .....	104
4. Problema del llamado «dominio de la organización» .....	106
IV. UNA ÚLTIMA OBSERVACIÓN SOBRE LA JURISPRUDENCIA DE CONCEPTOS.....	109
§ 4. AUTORÍA Y DOMINIO DEL HECHO EN EL DERECHO PENAL CHILENO. UNA APROXIMACIÓN HISTÓRICA, por Alex van Weezel.....	111
I. NECESIDAD DE UNA «COMPRESIÓN PREVIA» .....	113
II. EL LEGISLADOR HISTÓRICO.....	114
III. ANTES DE 1974: LA CONCEPCIÓN FORMAL-OBJETIVA Y SUS PRINCIPALES VARIANTES EN LA DOCTRINA CHILENA.....	115
1. La visión tradicional .....	115
2. El planteamiento subjetivo-causal de Novoa.....	117
3. La posición subjetiva-formal de Garrido Montt .....	119

	<u>Pág.</u>
IV. DESPUÉS DE 1974: LA TEORÍA DEL DOMINIO DEL HECHO .....	120
1. El dominio funcional del hecho (coautoría).....	120
2. El dominio organizacional (autoría mediata) .....	126
V. DOMINIO DEL HECHO Y REGLAS DE INTERVENCIÓN DELICTIVA CONTENIDAS EN EL CÓDIGO PENAL.....	130
1. El art. 15, núm. 1 primera parte CPChil .....	130
2. El art. 15, núm. 1 segunda parte CPChil .....	131
3. El art. 15, núm. 3 .....	132
4. Autoría mediata y art. 15, núm. 2 CPChil .....	134
VI. LA INSUFICIENCIA DEL DOMINIO DEL HECHO.....	134
VII. CONSTANTES EN LA «COMPRESIÓN PREVIA» DE LAS REGLAS DE INTERVENCIÓN EN EL DERECHO PENAL CHILENO .....	137
1. Las formas de intervención se refieren al «hecho típico» ....	137
2. El hecho típico comienza con la tentativa .....	137
3. La conducta del autor de propia mano se subsume ya en el tipo penal correspondiente de la Parte Especial .....	138
4. Concepto restrictivo de autor (o de «hecho típico») .....	139
5. Lado subjetivo de la intervención delictiva: el dolo de los coautores y de los partícipes .....	139
IX. CONCLUSIONES.....	140
SEGUNDA PARTE /	
AUTONOMÍA EN EL «HECHO PROPIO» /	
§ 5. LA ESTRUCTURA DE LA INTERVENCIÓN EN EL DELITO, por Ricardo Robles Planas .....	145
I. INTRODUCCIÓN.....	145
II. LOS DOS NIVELES DEL SISTEMA DE RESPONSABILIDAD POR LA INTERVENCIÓN EN EL DELITO.....	146
III. ¿CUÁNDO HAY INTERVENCIÓN EN UN DELITO? .....	147
IV. ¿EL CONCEPTO DE AUTOR COMO PUNTO DE PARTIDA? .....	149
V. LA ESTRUCTURA NORMATIVA DE LA INTERVENCIÓN. ACCESORIEDAD .....	151
1. Norma de conducta, norma de sanción, accesoriadad .....	151
2. ¿Accesoriadad mínima, limitada o estricta?.....	154
VI. PENA DEL «AUTOR», PENA DEL «CÓMPLICE». FENOMENOLOGÍA.....	155

	Pág.
1. <i>Quantum</i> de pena.....	155
2. ¿Autoría mediata?.....	156
3. Coautoría y complicidad.....	158
4. ¿Autor detrás del autor?.....	158
<b>§ 6. FORMAS BÁSICAS EN LA CONFIGURACIÓN DEL SISTEMA DOGMÁTICO DE LA INTERVENCIÓN, UN RECORRIDO POR EUROPA CON PERSPECTIVA CRÍTICA, por Diethelm Kluszczewski.....</b>	161
I. ELEMENTOS ESTRUCTURALES CENTRALES: AUTONOMÍA O ACCESORIEDAD DE LAS FIGURAS DE INTERVENCIÓN.....	162
II. SOLUCIÓN DEL AUTOR UNITARIO.....	164
1. Sistema formal de autor unitario.....	164
2. Sistema funcional de autor unitario.....	167
III. SISTEMA DE LA PARTICIPACIÓN.....	168
1. Independencia entre autoría y participación.....	168
2. Participación como figura de intervención accesoria.....	171
a) Accesoriedad mínima.....	171
b) Accesoriedad extrema.....	173
c) Accesoriedad limitada.....	176
IV. RESUMEN Y CONSECUENCIAS.....	180
<b>§ 7. LÍMITES DE LA AUTORÍA EN LA EJECUCIÓN DEL HECHO POR MANO AJENA, por René Bloy.....</b>	185
I. AUTORÍA EN LA EJECUCIÓN DEL HECHO POR MANO PROPIA Y POR MANO AJENA.....	185
II. EJECUCIÓN DEL HECHO POR MANO AJENA EN LA COAUTORÍA.....	186
1. Necesidad de la imputación de acciones ajenas como propias... ..	186
2. ¿No hay coautoría en la ejecución del hecho por propia mano? .....	187
3. Delimitación entre coautoría aditiva y autoría individual múltiple.....	188
a) Posicionamientos en las sentencias de los tiradores del muro.....	188
b) Presupuestos objetivos de la coautoría aditiva.....	190
c) Presupuestos subjetivos de la coautoría (aditiva).....	192
4. Límites de la coautoría: ausencia de intervención en la ejecución o en la preparación del hecho.....	193

	Pág.
III. EJECUCIÓN DEL HECHO POR MANO AJENA EN LA AUTORÍA MEDIATA.....	198
1. Necesidad de la imputación de acciones ajenas como propias... ..	198
2. ¿Existe autoría mediata en la ejecución del hecho a través de un autor que actúa responsablemente?.....	199
3. Autoría mediata a través del dominio de la organización.....	201
4. Límites de la autoría mediata.....	202
IV. CONCLUSIÓN.....	203
<b>§ 8. LA ESTRUCTURA DE LA AUTORÍA MEDIATA, por Juan Pablo Mañalich Raffo.....</b>	205
I. AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN COMO MODALIDADES DE INFRACCIÓN DE DEBER.....	205
II. LA FUNCIÓN CONSTITUTIVA DE LA AUTORÍA MEDIATA.....	207
III. LA RELATIVIDAD DE LAS ADSCRIPCIONES DE ACCIONES.....	211
IV. EL PRINCIPIO DE RESPONSABILIDAD Y LA CONTRAFACCIÓN DE LA IMPUTACIÓN.....	212
V. DEFECTOS DE RESPONSABILIDAD: DEFECTOS DE IMPUTACIÓN.....	215
VI. DEFECTOS DE RESPONSABILIDAD: DEFECTOS DE ANTINORMATIVIDAD.....	219
1. Autoría mediata por actuación justificada del instrumento....	220
2. Autoría mediata por autolesión del instrumento.....	221
3. Autoría mediata por actuación de un instrumento doloso no cualificado.....	222
<b>§ 9. AUTORÍA EN EL ART. 28 DEL ESTATUTO DE ROMA. ¿DOMINIO DEL HECHO O INFRACCIÓN DE UN DEBER?, por Fernando Buján.....</b>	227
I. INTRODUCCIÓN.....	227
II. REDACCIÓN DEL ART. 28 ER. ALGUNOS ASPECTOS PROBLEMÁTICOS.....	228
III. ¿AUTOR DEL ILÍCITO DEL SUBORDINADO O AUTOR DE OTROS ILÍCITOS?.....	232
IV. TÉCNICA LEGISLATIVA DEL CÓDIGO PENAL INTERNACIONAL ALEMÁN.....	234
V. <i>ADDENDA</i> : JURISPRUDENCIA DE LA CORTE PENAL INTERNACIONAL. LA RESPONSABILIDAD POR OMISIÓN DEL SUPERIOR EN LA DECISIÓN DE CONFIRMACIÓN DE CARGOS CONTRA BEMBA GOMBO.....	237

	Pág.
VI. ¿DOMINIO DEL HECHO O INFRACCIÓN DE DEBER?...	243
VII. CONCLUSIÓN .....	245
 TERCERA PARTE ¿ACCESORIEDAD EN EL «HECHO AJENO»?  	
§ 10. ACCESORIEDAD. DE LOS PRESUPUESTOS DE LA ORGANIZACIÓN EN COMÚN, por Günter Jakobs.....	249
I. EXIGENCIA DE UNA EJECUCIÓN CULPABLE .....	249
II. PARTICIPACIÓN SEGÚN LAS REGLAS DE LA IMPUTACIÓN OBJETIVA .....	253
1. Conducta culpable antes de la realización del tipo.....	253
2. Exclusión de la responsabilidad .....	257
3. Fundamentación de la responsabilidad.....	260
4. Consecuencias: comunidad en sentido normativo.....	261
5. Independencia del dolo y de la imprudencia .....	262
III. PROPIA CULPABILIDAD .....	265
§ 11. RENACIMIENTO DE LA ACCESORIEDAD ESTRICTA, por Andrés Falcone.....	267
I. REGLAS DE LA ACCESORIEDAD LIMITADA Y SUS FUNDAMENTOS.....	267
II. ¿INJUSTO Y CULPABILIDAD COMO CATEGORÍAS DE IMPUTACIÓN ADMISIBLES?.....	271
III. ¿PARTICIPACIÓN EN ACONTECIMIENTOS DE LA NATURALEZA?.....	279
IV. NO HAY «LAGUNAS DE PUNIBILIDAD».....	285
V. RESULTADOS .....	287
§ 12. SOBRE EL CONCEPTO DE COMPLICIDAD, por Urs Kindhäuser .....	289
I. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA .....	289
II. ¿RESTRICCIONES SUBJETIVAS?.....	292
III. ACCIÓN PRINCIPAL Y ACCIÓN AUXILIAR.....	295
IV. ASISTENCIA EN LA DETERMINACIÓN DEL FIN EXCLUSIVAMENTE DELICTIVA .....	297
V. PRESTACIÓN DE AYUDA DELICTIVA .....	299
VI. RESUMEN .....	306

	Pág.
§ 13. ¿COMPLICIDAD A TRAVÉS DE UN COMPORTAMIENTO ADECUADO AL ROL?, por Heiko Lesch .....	309
I. DOCTRINA DE LA IMPUTACIÓN NATURALISTA .....	309
II. CASOS PROBLEMÁTICOS.....	310
III. POSICIÓN DE LA JURISPRUDENCIA.....	314
IV. IMPUTACIÓN COMO PROCESO NORMATIVO.....	320
V. IMPUTACIÓN POR COMPLICIDAD .....	323
VI. SOLUCIÓN DE CASOS PROBLEMÁTICOS .....	329
§ 14. PARTICIPACIÓN DEL <i>EXTRANEUS</i> EN LOS DELITOS DE INFRACCIÓN DE DEBER, por José Antonio Caro John.....	333
I. INTRODUCCIÓN.....	333
II. SOLUCIÓN A LA LUZ DE LA CATEGORÍA DE LOS DELITOS DE DOMINIO .....	334
1. Teoría de la ruptura del título de imputación .....	335
2. Teoría de la unidad del título de imputación .....	336
III. SOLUCIÓN A LA LUZ DE LA CATEGORÍA DE LOS DELITOS DE INFRACCIÓN DE DEBER.....	339
1. Jakobs y su teoría de las instituciones .....	339
2. Lesión de la institución positiva como realización típica .....	341
IV. FUNDAMENTO DE PARTICIPACIÓN DEL <i>EXTRANEUS</i> EN LOS DELITOS FUNCIONARIALES .....	345