

CASOS QUE HICIERON DOCTRINA EN DERECHO PENAL



LA LEY

grupo Wolters Kluwer

Coordinador:

**PABLO
SÁNCHEZ-OSTIZ
GUTIÉRREZ**

ÍNDICE SISTEMÁTICO

RELACIÓN DE AUTORES.....	29
ABREVIATURAS PRINCIPALES.....	35
NOTA PRELIMINAR.....	43
INTRODUCCIÓN , por <i>Jesús-María Silva Sánchez y Pablo Sánchez-Ostiz Gutiérrez</i>	45
I. PLANTEAMIENTO	46
II. EL CASO EN LA OPERACIÓN DE DETERMINACIÓN DEL DERECHO.....	51
III. EL CASO, ENTRE LA TÓPICA Y EL SISTEMA.....	54
IV. SENTIDO DEL SISTEMA.....	56
V. SOBRE EL TRABAJO CON CASOS	58
I. CASO ROSE-ROSAHL , por <i>Enrique Peñaranda Ramos</i>	61
I. LAS SENTENCIAS DEL TRIBUNAL DEL JURADO DE HALLE Y DEL TRIBUNAL SUPREMO DE PRUSIA DE 18 DE FEBRERO Y 5 DE MAYO DE 1859	63
II. LA INFLUENCIA DE UN ERROR «IN PERSONA» POR PARTE DEL AUTOR EN LA RESPONSABILIDAD DEL INDUCTOR: EL ESTADO DE LA CUESTIÓN.....	65
II.1. La evolución de la doctrina alemana	65
II.2. Rose-Rosahl «redivivus»	67
II.3. Breve referencia a la doctrina y la jurisprudencia españolas	69

- III. ALGUNAS INDICACIONES SOBRE LAS POSIBLES SOLUCIONES DEL CASO ROSE-ROSAHL.....
 - III.1. ¿Inducción a un asesinato consumado?
 - III.2. ¿Tentativa de inducción o inducción intentada?
 - III.3. La necesidad de una solución diferenciadora
- 2. **CASO DEL ABORTIVO INOCUO**, *por Rafael Alcácer Guirao*....
 - I. INTRODUCCIÓN
 - II. LA DISCUSIÓN EN LA ÉPOCA DE LA SENTENCIA
 - II.1. La posición del «Reichsgericht». Contexto y reacciones....
 - II.2. La tentativa irreal y el caso de la invocación del demonio (RG 33, 321).....
 - III. LA DOCTRINA SUBJETIVA EN LA ACTUALIDAD: LA REGULACIÓN DE LA TENTATIVA EN ALEMANIA
 - IV. LA TENTATIVA INIDÓNEA EN LA DOCTRINA ESPAÑOLA ...
 - V. POSICIÓN PERSONAL.....
- 3. **CASO LA MIGNONETTE**, *por Luis E. Chiesa*
- I. INTRODUCCIÓN
- II. LA VALORACIÓN DEL CASO POR PARTE DEL «QUEEN'S BENCH».....
- III. RELEVANCIA DEL CASO EN LA DISCUSIÓN DOCTRINAL EN TORNO AL ALCANCE DEL ESTADO DE NECESIDAD
 - III.1. ¿Puede invocarse el estado de necesidad como causa de justificación cuando el delito imputado es asesinato?
 - III.1.1. El argumento kantiano en contra de la justificación en este tipo de caso
 - III.1.2. El argumento consecuencialista a favor de la justificación en este tipo de caso
 - III.1.3. Toma de postura.....
 - III.2. ¿Puede invocarse el estado de necesidad como causa de exculpación cuando el delito imputado es homicidio?

CASO DEL LEINENFÄNGER , <i>por Ricardo Robles Planas</i>	111
I. INTRODUCCIÓN	112
II. LA DOCTRINA DE LA INEXIGIBILIDAD: RECONOCIMIENTO, SISTEMÁTICA, FUNDAMENTO	114
III. EL CASO DEL LEINENFÄNGER Y EL ALCANCE DE LA DOCTRINA DE LA INEXIGIBILIDAD	123
CASO DE LA DEPRESIÓN REACTIVA , <i>por Percy García Cavero</i> ...	129
I. ITINERARIO PROCESAL	130
II. LOS ARGUMENTOS DE LA DECISIÓN DEL «REICHSGERICHT»	132
III. LA RELEVANCIA DE LA DECISIÓN	135
IV. POSICIÓN PERSONAL.....	137
CASO DE LOS PELOS DE CABRA , <i>por Bernardo Feijoo Sánchez</i> ...	143
I. INTRODUCCIÓN	144
II. VALORACIÓN DEL CASO POR PARTE DEL TRIBUNAL SUPREMO IMPERIAL ALEMÁN.....	144
III. IMPORTANCIA DEL CASO PARA LA DISCUSIÓN DOCTRINAL SOBRE LA RELEVANCIA DE LOS COMPORTAMIENTOS ALTERNATIVOS ADECUADOS A DERECHO PARA LA IMPUTACIÓN DEL RESULTADO EN EL DELITO IMPRUDENTE.....	145
III.1. La teoría de la evitabilidad	147
III.2. La teoría del incremento del riesgo.....	148
III.3. La teoría del fin de protección de la norma	152
III.3.1. Diferencias de planteamiento con la teoría del incremento del riesgo	152
III.3.2. Diferencias de planteamiento con la teoría de la evitabilidad.....	154
III.3.3. Aportaciones dogmáticas del criterio del fin de protección de la norma de cuidado	156
IV. CONCLUSIONES	159
LOS PROCESOS DE NÚREMBERG , <i>por Christoph Safferling</i>	161
I. FUNDAMENTO JURÍDICO-MATERIAL	164
I.1. Los crímenes principales	165
I.2. Genocidio	166

I.3.	Los puntos principales de la acusación.....	
II.	SOBERANÍA ESTATAL Y PROHIBICIÓN DE RETROACTIVIDAD	
II.1.	La soberanía estatal	
II.2.	La prohibición de retroactividad.....	
II.3.	Selectividad y legitimidad - ¿Núremberg como justicia de los vencedores?	
III.	DERECHO PROCESAL PENAL.....	
IV.	DESPUÉS DE NÚREMBERG	
IV.1.	La posguerra.....	
IV.2.	El camino hacia La Haya	
8.	CASO DE LOS DOS PSIQUIATRAS EN EL III REICH , <i>por Íñigo Ortiz de Urbina Gimeno</i>	
I.	INTRODUCCIÓN: LO QUE ESTÁ EN JUEGO	
II.	UN POCO DE HISTORIA.....	
II.1.	La sentencia	
II.2.	La reacción doctrinal ante la sentencia.....	
III.	UNA PROPUESTA DE SOLUCIÓN: LA APLICACIÓN DEL ESTADO DE NECESIDAD JUSTIFICANTE.....	
III.1.	La vaguedad del estado de necesidad y su relación con el consecuencialismo	
III.2.	¿Es posible comparar vidas humanas?.....	
9.	CASO DEL CINTURÓN , <i>por Ramon Ragués i Vallès</i>	
I.	INTRODUCCIÓN	
II.	EL ESTADO DE LA DISCUSIÓN HASTA 1955.....	
III.	LOS ARGUMENTOS DEL TRIBUNAL SUPREMO FEDERAL....	
IV.	CONSECUENCIAS DE LA RESOLUCIÓN	
IV.1.	El planteamiento de las teorías cognitivas.....	
IV.2.	Los planteamientos volitivos.....	
V.	BALANCE Y PERSPECTIVAS.....	

0. CASO CONTERGAN, por Manuel Cancio Meliá	207
I. INTRODUCCIÓN	210
II. EL AUTO DEL LG AACHEN DE 18 DE DICIEMBRE DE 1970 ...	210
III. DOS PROBLEMAS CENTRALES DEL CASO Y SUS REPERCU- SIONES	215
III.1. Los daños al feto: actuaciones prenatales y lesiones en el nacido	216
III.2. La relación de causalidad: conocimiento científico-na- tural y valoración judicial	218
IV. ALGUNAS CONCLUSIONES	222
1. CASO ROE V. WADE, por Juan Ignacio Piña Rochefort	223
I. CONTENIDO DEL FALLO	225
II. UNA PECULIARIDAD DEL FALLO: SU INAPLICABILIDAD CONCRETA	228
III. ANÁLISIS CRÍTICO DEL FALLO	229
IV. LA HERENCIA DE ROE V. WADE	231
V. POLÍTICA E INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL: LA MA- YORÍA DE ROE V. WADE Y LA EVOLUCIÓN DE LA INTE- GRACIÓN DE LA CORTE SUPREMA	232
2. CASO DEL COBERTIZO, por Jacobo Dopico Gómez-Aller	237
I. INTRODUCCIÓN	239
II. VALORACIÓN DEL TRIBUNAL SUPREMO	239
III. LAS OMISIONES TRAS CONDUCTA PELIGROSA EN DERE- CHO PENAL	240
III.1. El problema: ¿comisión por omisión u omisión de so- corro agravada?	240
III.2. Un problema doctrinal, no jurisprudencial	242
III.3. Orígenes del debate en España	242
III.4. Algunos criterios doctrinales de distinción	243
III.4.1. Si es posible imputar el resultado a la omisión dolosa, art. 11.b); si no, art. 195.3	243
III.4.2. Si la injerencia fue imprudente o fortuita, art. 195.3; si fue dolosa, art. 11.b)	244

III.4.3.	Si la omisión se realiza con dolo del resultado, art. 11.b) CP; si se realiza con dolo de peligro pero confiando en que éste no llegue a acaecer, art. 195.3 CP	245
III.4.4.	Teorías neocausales de la omisión	245
III.5.	Replanteamiento. Comisión por omisión y creación previa de una ocasión de riesgo	246
III.5.1.	Introducción. Comisión por omisión y gestión de un foco de peligro o gestión de los medios de protección de un bien jurídico	247
III.5.2.	La tríada «ley —contrato— creación previa del riesgo» como criterio formal («fuente» de la posición de garante)	248
III.5.3.	Comisión por omisión tras creación previa del riesgo	249
III.6.	El omiso salvamento tras accidente	251
III.6.1.	No es un homicidio doloso en comisión por omisión	251
III.6.2.	Accidente imprudente + omiso salvamento doloso	252
III.6.3.	Accidente fortuito + omiso salvamento doloso ...	253
III.6.4.	Diferencias entre los deberes de aseguramiento y de salvamento	254
III.6.5.	Un modelo extendido en los países de nuestro entorno	255
IV.	EL CASO DEL COBERTIZO COMO SUCESIÓN DE AMBAS OMISIONES TRAS INJERENCIA: «OMISIÓN DE SOCORRO TRAS ACCIDENTE» (ARTÍCULO 195.3) Y «OMISIÓN DE CUIDADO TRAS SECUESTRO» [ARTÍCULO 11.B)]	256
IV.1.	Primer momento: accidente imprudente y omisión de socorro a la víctima	256
IV.2.	Segundo momento: secuestro de la niña y omisión de cuidados	257
IV.3.	Sucesión de actos y relaciones concursales	257
IV.4.	¿Homicidio o asesinato? Alevosía y asesinato por omisión	258

3. CASO VINADER , <i>por Javier Sánchez-Vera Gómez-Trelles</i>	259
I. LOS PRONUNCIAMIENTOS JUDICIALES	262
II. SOLUCIÓN DEL TRIBUNAL SUPREMO DESDE LA CAUSALIDAD; JUICIO CRÍTICO.....	263
III. SOLUCIÓN DESDE LA DOCTRINA DE LA NO PUNICIÓN, «PER SE», DE LA PARTICIPACIÓN IMPRUDENTE.....	267
IV. SOLUCIÓN DESDE LA AFIRMACIÓN DE LA POSIBILIDAD DE PARTICIPACIÓN IMPRUDENTE Y EL ANÁLISIS DE LA IMPUTACIÓN OBJETIVA	268
V. «DESIDERATA»	273
4. CASO SIRIUS , <i>por Carolina Bolea Bardon</i>	277
I. INTRODUCCIÓN	279
II. POSICIÓN DEL BGH	279
III. RELEVANCIA DOCTRINAL DEL CASO	281
III.1. Posturas a favor de la autoría mediata	282
III.2. Posturas en contra de la autoría mediata	285
IV. OPINIÓN PERSONAL	287
V. OTROS CASOS RELACIONADOS	290
5. CASO DEL HOMICIDIO PRETERINTENCIONAL , <i>por Ángel José Sanz Morán</i>	291
I. INTRODUCCIÓN	292
II. VALORACIÓN DEL CASO POR PARTE DEL TRIBUNAL SUPREMO.....	292
III. VALORACIÓN DE LA SENTENCIA. EL TRATAMIENTO JURISPRUDENCIAL DE LA DENOMINADA «PRETERINTENCIONALIDAD»	293
III.1. Introducción.....	293
III.2. Apunte histórico	295
III.3. Análisis crítico de la solución dominante	297
III.4. Perspectiva <i>de lege ferenda</i>	303
6. CASO DE LAS PASTILLAS ADELGAZANTES , <i>por Nuria Pastor Muñoz</i>	307
I. LA SOLUCIÓN DEL CASO.....	308

II. ¿ESTAFA O AUTOENGAÑO? LOS LÍMITES DE LA TIPICIDAD Y LA COMPRA DE ILUSIONES.....	310
III. EL DERECHO DE DEVOLUCIÓN Y SU POSIBLE INCIDENCIA EN LA EXISTENCIA DE PERJUICIO PATRIMONIAL.....	315
IV. DE LAS ILUSIONES A LAS SUPERSTICIONES: LA STS DE 2 DE MARZO DE 2005 (PONENTE, JOAQUÍN DELGADO GARCÍA)	317
17. CASO DE LA CENTRAL DE CERCS, por Norberto de la Mata Barranco	319
I. POSICIÓN DEL TRIBUNAL.....	320
II. OTROS CASOS RELACIONADOS.....	323
III. RELEVANCIA DOCTRINAL DEL CASO	324
IV. POSICIÓN PERSONAL Y OTRAS SOLUCIONES.....	331
18. EL CASO DE LA IGNORANCIA INVENCIBLE, por Massimo Donini.....	335
I. SENTENCIA DE LA CORTE CONSTITUCIONAL NÚM. 364/1988: CUARENTA AÑOS DE «CASOS» SIMILARES DE LA LLAMADA «BUENA FE EN LAS CONTRAVENCIONES»	336
II. LAS RAÍCES ARGUMENTATIVAS DE LA SENTENCIA	338
II.1. De carácter exegético-constitucional	338
II.2. De carácter sistemático	341
II.3. De carácter político criminal	345
III. LAS REACCIONES Y LOS DESARROLLOS POSTERIORES: DOCTRINA, JURISPRUDENCIA, LEGISLADOR.....	347
19. CASO HIPERCOR, por Pablo Sánchez-Ostiz Gutiérrez	353
I. INTRODUCCIÓN: ETAPAS DEL CASO.....	355
II. LA POSICIÓN DE LOS TRIBUNALES EN SUS SENTENCIAS: DOLO, DESISTIMIENTO Y RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO	357
III. RELEVANCIA DOCTRINAL DEL CASO	359
III.1. ¿Obraron sin dolo?	360
III.2. ¿Desistieron de su conducta?.....	365
III.3. ¿Responsabilidad patrimonial del Estado?.....	367
IV. CONCLUSIÓN.....	371

0. CASO DEL VIGILANTE-CONDUCTOR , <i>por Miguel Díaz y García Conlledo</i>	373
I. INTRODUCCIÓN	375
II. LA VALORACIÓN DEL CASO POR PARTE DEL TS	377
III. RELEVANCIA DEL CASO EN LA DISCUSIÓN DOCTRINAL....	377
IV. LA COAUTORÍA, LA TEORÍA OBJETIVO-FORMAL Y LA TEORÍA DEL DOMINIO FUNCIONAL DEL HECHO: CRÍTICA	378
V. LA DISTINCIÓN ENTRE COOPERADOR NECESARIO Y CÓMPLICE.....	384
VI. CONCLUSIÓN.....	388
1. CASO «EL NANI» , <i>por M.ª Ángeles Rueda Martín</i>	391
I. INTRODUCCIÓN	392
II. LA VALORACIÓN DEL CASO POR PARTE DEL TS	393
III. RELEVANCIA DEL CASO EN LA DISCUSIÓN DOCTRINAL EN TORNO A LOS DELITOS DE DETENCIONES ILEGALES...	395
III.1. Necesidad de delimitar distintos tipos en las detenciones ilegales policiales.....	395
III.2. La constitucionalidad o inconstitucionalidad del delito de detención ilegal con desaparición forzada: ¿estamos ante un delito de sospecha?.....	397
2. CASO DEL CHAPISTA , <i>por María Martín Lorenzo</i>	405
I. INTRODUCCIÓN	407
II. PLANTEAMIENTO DE LOS PROBLEMAS: LA DIFERENTE VALORACIÓN DEL CASO POR PARTE DE LA AUDIENCIA PROVINCIAL DE SEVILLA Y DEL TRIBUNAL SUPREMO	408
III. LA INIMPUTABILIDAD Y LA ALIC DOLOSA E IMPRUDENTE ...	409
III.1. La inimputabilidad: ¿constituye la agresión una conducta realizada en situación de imputabilidad?	410
III.2. <i>Alic</i> : ¿puede imputarse responsabilidad a pesar de que el sujeto actuó en situación de inimputabilidad en el momento de la agresión?.....	414
III.2.1. La <i>alic</i> : modelos de fundamentación.....	414
III.2.1.1. Modelo de la excepción.....	416
III.2.1.2. Modelo de la tipicidad	418

III.2.2.	A modo de conclusión: aplicación de los modelos al caso.....	420
III.2.2.1.	El caso desde el modelo de la excepción.....	420
III.2.2.2.	El caso desde el modelo de la tipicidad.....	421
23.	CASO DEL ACEITE DE COLZA, por José Manuel Paredes Castañón.....	425
I.	INTRODUCCIÓN.....	427
II.	RESOLUCIÓN DEL CASO POR PARTE DEL TS.....	428
II.1.	Prueba de la relación de causalidad entra acción y resultado lesivo.....	428
II.2.	Dolo eventual (de lesión).....	429
III.	DISCUSIÓN CRÍTICA.....	431
III.1.	La prueba de la relación causal: conocimientos científicos y discrecionalidad judicial.....	431
III.2.	El dolo eventual de lesión como forma de dolo: componentes psicológicos y su prueba.....	435
IV.	CONCLUSIÓN.....	438
24.	CASO DE LA CONSTRUCCIÓN DE BURGOS, por Inés Olaizola Nogales.....	441
I.	INTRODUCCIÓN.....	442
II.	LA VALORACIÓN DEL CASO POR PARTE DEL TS.....	443
III.	RELEVANCIA DEL CASO EN LA DISCUSIÓN DOCTRINAL.....	445
III.1.	Unidad o ruptura del título de imputación en los delitos especiales.....	445
III.2.	Atenuación de la pena al partícipe «extraneus».....	448
III.2.1.	Análisis del art. 65.3 CP.....	448
25.	CASO NÉCORA, por Adela Asua Batarrita.....	459
I.	LA HISTORIA DEL CASO NÉCORA.....	462

II. LAS INTERCEPTACIONES TELEFÓNICAS EN LA INVESTIGACIÓN DEL DELITO. CONDICIONES PARA SU VALIDEZ PROBATORIA	466
II.1. La invalidación de las escuchas en el caso Nécora	466
II.2. El vacío normativo y la jurisprudencia constitucional	471
II.3. Declaraciones inculpativas de coimputados	475
III. ALGUNOS ASPECTOS SUSTANTIVOS DE LA CALIFICACIÓN JURÍDICO PENAL	477
III.1. La agravación en segundo grado por «extrema gravedad» del tráfico de droga, en estadio de «conspiración»	477
III.2. Delito fiscal por ocultación de ganancias ilícitas	480
IV. OBSERVACIONES FINALES.....	483
5. CASO DE LOS INTERMEDIARIOS EN SECUESTROS, por Fernando Molina Fernández	485
I. OTROS HECHOS RELACIONADOS.....	487
I.1. Caso Elosúa y Arrátibel.....	487
I.2. Caso Reizábal.....	488
II. ¿PUEDE PAGARSE EL PRECIO DEL RESCATE SIN INCURRIR EN RESPONSABILIDAD PENAL?	489
II.1. Una respuesta categórica.....	489
II.2. Tipicidad del comportamiento.....	490
II.3. ¿Justificación por estado de necesidad?	493
II.4. ¿Exculpación por inexigibilidad?	497
II.5. Una propuesta alternativa: justificación personal.....	500
III. CONCLUSIÓN: LA POSICIÓN DE LA VÍCTIMA, SUS FAMILIARES Y ALLEGADOS, LOS TERCEROS INTERMEDIARIOS Y LOS PODERES PÚBLICOS ANTE EL PAGO DEL RESCATE....	503
7. CASO DE LOS TIRADORES DEL MURO (MAUERSCHÜTZEN), por David Felip i Saborit	509
I. ANTECEDENTES	511

1.1.	Contexto histórico: el desangramiento demográfico de la Alemania Oriental y el sellado de la frontera interalemana	511
1.2.	La exigencia de responsabilidades tras la reunificación ...	513
II.	LA RESOLUCIÓN DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL FEDERAL ALEMÁN	516
III.	OBSERVACIONES A LA DECISIÓN DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL FEDERAL ALEMÁN	519
28.	CASO DEL LEVANTAMIENTO DEL VELO DE LAS PERSONAS JURÍDICAS , <i>por Silvina Bacigalupo</i>	525
I.	INTRODUCCIÓN	528
II.	VALORACIÓN DEL TRIBUNAL SUPREMO.....	528
III.	RELEVANCIA DEL CASO PARA LA DISCUSIÓN DOCTRINAL Y EVOLUCIÓN JURISPRUDENCIAL SOBRE LA AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN EN DELITOS ESPECIALES PROPIOS Y LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS... ..	529
29.	CASO DE LOS FRAUDES AL PER , <i>por M.^a del Carmen Gómez Rivero</i>	541
I.	INTRODUCCIÓN	542
II.	LA VALORACIÓN DEL CASO POR PARTE DEL TRIBUNAL SUPREMO	542
III.	ANÁLISIS DE LA DECISIÓN	544
III.1.	La ruptura con la comprensión mayoritaria hasta entonces.....	544
III.1.1.	La comprensión previa de las ayudas sociales como posible objeto del fraude de subvenciones	545
III.1.2.	La comprensión previa de la relación entre el delito de fraude de subvenciones y la estafa común	545
III.2.	El rumbo posterior de la discusión	547
III.2.1.	La cuestión de las subvenciones sociales como ayudas a efectos de aplicación del delito de fraude de subvenciones	547

III.2.2. La relación del delito de fraude de subvenciones con la estafa	548
0. CASO FILESA, por Jesús-María Silva Sánchez	555
I. INTRODUCCIÓN	557
II. ANTECEDENTES DEL CASO. EL DEBATE SOBRE LAS FALSEDADES EN DOCUMENTO MERCANTIL COMETIDAS POR PARTICULARES ANTES Y TRAS LA ENTRADA EN VIGOR DEL CÓDIGO PENAL DE 1995	558
III. LA DOCTRINA SENTADA EN LA STS DE 28 DE OCTUBRE DE 1997; PONENTE, DE VEGA RUIZ	560
III.1. Una implícita disconformidad con la «voluntas legislatoris»	560
III.2. La distinción entre falsedades ideológicas y falsedades despenalizadas	560
III.3. El recurso al art. 390.1.2.º CP y su tenor literal	561
IV. ANÁLISIS DE LA DECISIÓN	561
IV.1 La génesis del conflicto en el seno del Tribunal Supremo: la sentencia del caso «Argentia Trust»	561
IV.2. Las dos líneas jurisprudenciales	563
IV.3. El intento de Pleno no Jurisdiccional de la Sala Segunda del Tribunal Supremo	564
IV.4. La consolidación de la posición mayoritaria en la Jurisprudencia	565
IV.5. La jurisprudencia constitucional	566
IV.6. Crítica	567
V. CONCLUSIÓN	569
1. CASO DE LA MESA NACIONAL DE HERRI BATASUNA, por Jesús Barquín Sanz y Miguel Ángel Cano Paños	571
I. POSICIÓN DEL TRIBUNAL	573
II. RELEVANCIA DOCTRINAL DEL CASO	581
III. OTROS CASOS RELACIONADOS	586
IV. POSICIÓN PERSONAL, OTRAS SOLUCIONES	587
2. CASO ERDEMOVIĆ, por Luigi Cornacchia	591
I. INTRODUCCIÓN	592

II. CUESTIONES FUNDAMENTALES	595
II.1. Orden del superior	596
II.2. «Duess»	597
II.3. Factores de individualización del juicio de responsabilidad.....	602
III. EL PROBLEMA DE LA FUNCIÓN DE LA PENA EN EL DERECHO INTERNACIONAL PENAL	603
IV. JUSTICIA DE TRANSICIÓN Y ESTADO DE EXCEPCIÓN	604
IV.1. Los riesgos unidos a una justicia global de transición ...	605
IV.2. La conformidad al sistema de los crímenes globales	607
IV.3. La nota diferencial de la justicia internacional penal: el estado de excepción	608
IV.4. ¿Qué función tiene la justicia global humanitaria?.....	609
33. CASO DE LA LIBRERÍA EUROPA, por Elena Iñigo Corroza	613
I. ITINERARIO PROCESAL DEL CASO.....	615
II. INTRODUCCIÓN	618
III. VALORACIÓN JURISPRUDENCIAL DE LOS HECHOS Y SU CALIFICACIÓN	618
IV. RELEVANCIA DOCTRINAL DEL CASO. SOBRE LA CONVENIENCIA Y LICITUD DE LA REGULACIÓN PENAL DE LOS DELITOS DE EXPRESIÓN O DELITOS DE CLIMA.....	621
IV.1. Antecedentes históricos de estos delitos	621
IV.2. Los delitos de provocación al odio y la discriminación y la apología del genocidio	625
V. CONCLUSIONES ANTE LA DECISIÓN DEL CASO LIBRERÍA EUROPA	631
34. CASO «ARGENTIA TRUST», por Carlos Gómez-Jara Díez	633
I. INTRODUCCIÓN	634
II. LA VALORACIÓN DEL CASO POR PARTE DEL TS	635
III. RELEVANCIA DEL CASO EN LA DISCUSIÓN DOCTRINAL ...	636
III.1. Posturas a favor de la solución del caso «Argentia Trust» ...	636
III.2. Posturas en contra de la solución del caso «Argentia Trust»	640
III.3. Toma de postura.....	642

6. CASO DE LA SILLA O DEL ENFRENTAMIENTO DE LA VÍCTIMA , <i>por José Luis González Cussac y Javier Mira Benavent</i>	647
I. VALORACIÓN DEL CASO POR PARTE DE TS	648
II. RELEVANCIA DEL CASO EN LA DISCUSIÓN DOCTRINAL EN TORNO AL ÁMBITO DE RESPONSABILIDAD DE LA VÍCTIMA EN EL MARCO DE LA TEORÍA DE LA IMPUTACIÓN OBJETIVA.....	649
III. COMENTARIO: RELEVANCIA TÍPICA DE LA ACTUACIÓN DE LA VÍCTIMA EN EL MARCO DE LA IMPUTACIÓN OBJETIVA DEL RESULTADO PRODUCIDO A LA CONDUCTA DEL AUTOR (CASOS DE AUTOPUESTA EN PELIGRO DE LA VÍCTIMA O EXPOSICIÓN VOLUNTARIA AL PELIGRO QUE PROVIENE DE LA ACCIÓN DE OTRO).....	651
7. CASO DEL ASESOR FISCAL , <i>por Víctor Gómez Martín</i>	669
I. ITINERARIO PROCESAL DEL CASO.....	671
II. FUNDAMENTACIÓN JURÍDICA DE LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO 1231/1999, DE 26 DE JULIO.....	672
III. LA RESPONSABILIDAD PENAL DEL ASESOR FISCAL	672
III.1. El delito fiscal: ¿Delito especial o común?	672
III.1.1. Posturas doctrinales y jurisprudenciales.....	672
III.1.2. Toma de postura.....	675
III.2. ¿Debe ser atenuada la pena del extraneus que participa en un delito especial?	678
IV. CONCLUSIONES	684
8. CASO GUATEMALA , <i>por Esteban J. Pérez Alonso</i>	687
I. INTRODUCCIÓN	689
II. CRITERIOS JUDICIALES ESTABLECIDOS EN LA STS DE 25 DE FEBRERO DE 2003	690
II.1. La doctrina del «caso Guatemala».....	690
II.2. El voto particular	693
III. REPERCUSIÓN JUDICIAL DE LA STS DE 25 DE FEBRERO DE 2003	696

III.1. Nueva línea jurisprudencial.....	696
III.2. La STC 237/2005, de 26 de septiembre	697
III.3. Repercusión posterior en el TS	700
IV. REPERCUSIÓN DOCTRINAL DE LA STS DE 25 DE FEBRERO DE 2003	701
V. REPERCUSIÓN LEGISLATIVA DE LA STS DE 25 DE FEBRERO DE 2003	702
VI. EPÍLOGO	703
38. CASO URRALBURU, por Eduardo Ruiz de Erenchun Arteche....	705
I. INTRODUCCIÓN	706
II. PRECEDENTES Y POSICIÓN DEL TRIBUNAL SUPREMO.....	708
III. RELEVANCIA JURISPRUDENCIAL DEL CASO.....	711
IV. CONSIDERACIONES CRÍTICAS	712
39. CASO FRANZESE, por Gabriele Fornasari y Emanuele Corn.....	717
I. ITINERARIO PROCESAL DEL CASO.....	718
II. RAZONES DE INTERÉS DEL CASO Y POSTURA DE LA JURISPRUDENCIA ANTES DE LA SENTENCIA FRANZESE	720
III. TESIS DE LA SENTENCIA.....	722
IV. DISCUSIÓN GENERADA POR LA SENTENCIA FRANZESE ...	726
V. LAS LUCES MARCADAS POR LA SENTENCIA FRANZESE Y SUS DESAFÍOS.....	729
40. CASO DE LOS DISPAROS SIN BALA, por Esteban Sola Reche ...	731
I. INTRODUCCIÓN	732
II. FUNDAMENTOS DE LA STS.....	733
III. LA SUBSUNCIÓN DE LOS HECHOS EN EL CONCEPTO DE TENTATIVA DEL ARTÍCULO 16.1.....	735
IV. IMPLICACIONES DOCTRINALES RELATIVAS A LA PUNICIÓN DE LA TENTATIVA INIDÓNEA	736
IV.1. La distinción entre tentativa idónea e inidónea.....	736
IV.2. La punibilidad de la tentativa inidónea	743
V. CONCLUSIONES	743

CASO MOTASSADEQ Y LOS ATENTADOS DEL 11-S, por Fernando Miró Llinares.....	747
I. INTRODUCCIÓN: EL PORQUÉ DE TRES VALORACIONES JUDICIALES DISTINTAS DE UN MISMO CASO	749
II. CONSIDERACIONES DOGMÁTICAS DERIVADAS DEL CASO MOTASSADEQ.....	752
II.1. Lo objetivo y lo subjetivo en el injusto: ¿puede valorarse el hecho como participación o colaboración terrorista sin tener en cuenta el conocimiento de Motassadeq?	753
II.2. Sobre las conductas neutrales y el límite mínimo de la participación delictiva: ¿qué convierte el hecho de Motassadeq en complicidad y qué en asesinatos?.....	756
II.3. Consideraciones finales: la distinción entre colaboración con banda armada y complicidad en un delito terrorista.....	758
III. CONCLUSIONES	759
CASO DEL TRABAJADOR IMPRUDENTE, por Juan Antonio Lascuraín Sánchez.....	763
I. EL PROCESO: CONDENA PRIMERO, ABSOLUCIÓN DEFINITIVA DESPUÉS Y MÁS EXPLICACIONES EN NULIDAD	764
I.1. Condena en primera instancia	764
I.2. Pero absolución en apelación.....	765
I.3. Y más explicaciones en nulidad	766
II. LA SEGURIDAD EN EL TRABAJO COMO ÁMBITO DE PATERNALISMO JUSTIFICADO: LA IRRELEVANCIA DEL CONSENTIMIENTO DEL TRABAJADOR EN SU INSEGURIDAD Y LOS DEBERES DEL EMPRESARIO DE CONTROL DE LOS TRABAJADORES	768
III. CONSECUENCIAS PARA LA RESPONSABILIDAD PENAL.....	772
IV. LA SAP BARCELONA (2.ª) 665/2003: A LA ESPERA DE UNA JURISPRUDENCIA REACTIVA.....	774
IV.1. Un planteamiento erróneo.....	774
IV.2. Una influencia reactiva	776
V. TODAVÍA: LA RELACIÓN CONCURSAL ENTRE LOS TIPOS DE PELIGRO (CONTRA LA SEGURIDAD DE LOS TRABAJA-	

DORES) Y LOS TIPOS DE LESIÓN (HOMICIDIO Y LESIONES IMPRUDENTES)	777
43. CASO DE «LOS ALBERTOS», por Miguel Ángel Iglesias Río	781
I. REFLEXIONES PREVIAS EN TORNO AL INSTITUTO DE LA PRESCRIPCIÓN	785
II. REGULACIÓN LEGAL DE LA PRESCRIPCIÓN. APROXIMACIÓN GENERAL A SU TRATAMIENTO DOCTRINAL Y JURISPRUDENCIAL	790
II.1. Fundamento(s) de la prescripción	790
II.2. Requisitos estructurales de la prescripción.....	802
III. BREVES CONSIDERACIONES DE «LEGE FERENDA»	820
44. CASO DEL INCENDIO EN EL PATIO, por Paul Yowell	823
I. CONTENIDO Y ANTECEDENTES DEL CASO.....	824
II. ANÁLISIS	828
45. CASO DEL MEDIO AMBIENTE EUROPEO, por Raúl Carnevali Rodríguez	841
I. ANTECEDENTES PREVIOS	842
II. LA DISCUSIÓN SOBRE UN DERECHO PENAL EUROPEO. RELEVANCIA DEL CASO.....	845
II.1. Influencia del Derecho comunitario sobre los derechos nacionales	845
II.2. Derecho penal dentro del primer pilar. Sentencia del TJCE de 13 de septiembre de 2005	849
II.2.1. Repercusiones desde la perspectiva del principio de legalidad.....	851
III. PROYECCIONES Y TRATADO DE LISBOA	853
46. CASO DE LA MUJER QUE LAVA LA ROPA DEL SECUESTRA- DO, por Isidoro Blanco Cordero	855
I. INTRODUCCIÓN. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	856
II. CALIFICACIÓN DE LOS HECHOS REALIZADA POR LA AU- DIENCIA NACIONAL.....	861

III. CALIFICACIÓN DE LOS HECHOS REALIZADA POR EL TRIBUNAL SUPREMO. LA COMPLICIDAD Y LA «DOCTRINA DEL FAVORECIMIENTO».....	862
IV. CONCLUSIÓN: RELEVANCIA DE LA DOCTRINA DE LAS ACCIONES NEUTRALES EN LA JURISPRUDENCIA RECIENTE.....	865
7. CASO BERLUSCONI, por Helmut Satzger	871
I. RELEVANCIA DOCTRINAL	873
II. SENTENCIA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LA UE.....	875
III. CONCLUSIONES DE LA ABOGADO GENERAL	876
IV. CRÍTICA Y TOMA DE POSICIÓN.....	877
IV.1. ¿Derecho comunitario de aplicación directa?	877
IV.2. ¿Infracción de la nueva regulación italiana contra el art. 6 de la Directiva/art. 10 TCE?	878
IV.3. Consecuencias	878
8. CASO CASAL, por Gabriel Pérez Barberá	881
I. INTRODUCCIÓN	882
II. EL FALLO DE LA CORTE.....	885
III. ANÁLISIS DEL FALLO	887
III.1. Las pautas de la Corte.....	887
III.2. Crítica a las pautas de la Corte	887
III.3. Propuesta para solucionar un problema no resuelto por la Corte	889
III.4. Limitación subjetiva de la flexibilización del recurso de casación	893
IV. CONCLUSIÓN.....	893
9. CASO PAROT, por Mariona Llobet Anglí	895
I. INTRODUCCIÓN	896
II. LA VALORACIÓN DEL CASO POR PARTE DEL TRIBUNAL SUPREMO	898
II.1. El mantenimiento de la jurisprudencia en materia de conexidad	898
II.2. La reinterpretación en la forma de computar las redenciones de penas por el trabajo	898

II.2.1.	El argumento literal.....	899
II.2.2.	Los antecedentes	900
III.	VALORACIÓN DE LA SENTENCIA.....	902
III.1.	Antecedentes jurisprudenciales	902
III.2.	La aplicación retroactiva del art. 78 CP 95	905
III.3.	¿Prevaricación?.....	907
IV.	EVOLUCIÓN POSTERIOR.....	909
IV.1.	Tribunal Constitucional	909
IV.2.	Aplicación de la doctrina Parot por parte de los Tribunales.....	909
50.	CASO DE LA LUFTSICHERHEITSGESETZ, por Miguel Ángel Cano Paños.....	911
I.	POSICIÓN DEL TRIBUNAL.....	914
II.	RELEVANCIA DOCTRINAL DEL CASO	918
III.	OTROS CASOS RELACIONADOS.....	927
IV.	CONCLUSIONES	933
51.	CASO DE ÓSCAR, por Margarita Martínez Escamilla	935
I.	RELEVANCIA PRÁCTICA Y DOGMÁTICA DE LA MEDIACIÓN PENAL	937
II.	EL PAPEL DE LAS PARTES EN EL PROCESO PENAL: HACIA UN MAYOR PROTAGONISMO.....	940
III.	¿MEDIACIÓN «VERSUS» PREVENCIÓN GENERAL?	946
52.	CASO DE LA ¿BOFETADA EDUCATIVA?, por Miguel Ángel Boldova Pasamar	953
I.	ANTECEDENTES	954
II.	RESEÑA DE LA POSICIÓN DEL TRIBUNAL	956
III.	RELEVANCIA DOCTRINAL DEL CASO	959
III.1.	Relevancia o irrelevancia penal de las correcciones físicas	959
III.2.	Violencias dolosas, imprudentes y preterintencionales	961
III.3.	Consecuencias jurídicas	962
IV.	CASOS RELACIONADOS.....	962
V.	ANÁLISIS DE LA DECISIÓN, OTRAS SOLUCIONES.....	963

3. CASO ENRON, por Julen A. Carreño Aguado	969
I. POSICIÓN DE LOS TRIBUNALES.....	971
II. RELEVANCIA DOCTRINAL DEL CASO	972
II.1. Las causas de la caída	974
II.2. La respuesta gubernamental: la <i>Sarbanes-Oxley Act</i> , de 2002.....	979
II.3. La reacción de los agentes del mercado: el buen gobierno corporativo.....	983
II.4. Otros casos similares	985
III. ¿CONCLUSIONES?	985
4. CASO DEL METRO DE LONDRES, por Beatriz Goena Vives.....	989
I. INTRODUCCIÓN	991
II. REACCIÓN LEGISLATIVA, DOCTRINAL Y SOCIAL: EL DERECHO PENAL DEL ENEMIGO.....	992
II.1. Precedentes	993
II.2. Legislación después del 11 de septiembre del 2000 en Nueva York	994
II.2.1. <i>Anti-Terrorism, Crime and Security Act 2001</i> ...	995
II.2.2. <i>Prevention on Terrorism Act 2005</i>	995
II.3. Legislación después del 7 de julio de 2005 en Londres	996
II.3.1. <i>Terrorism Act 2006</i>	997
II.3.2. <i>Counter-Terrorism Act 2008</i>	998
III. CONCLUSIÓN Y TOMA DE POSTURA	1000
ÍNDICE TÓPICO	1005