

STJ00096790

CLAUS ROXIN

Dr. Dr. h.c. mult. Catedrático de Derecho Penal
en la Universidad de Munich

DERECHO PENAL

PARTE GENERAL

TOMO I

FUNDAMENTOS. LA ESTRUCTURA DE LA TEORIA DEL DELITO

Traducción de la 2.^a edición alemana y notas
por

Diego-Manuel Luzón Peña

Catedrático de Derecho Penal
en la Universidad de Alcalá

Miguel Díaz y García Conledo

Catedrático de Derecho Penal
en la Universidad Pública de Navarra

Javier de Vicente Remesal

Catedrático de Derecho Penal
en la Universidad de Vigo



Primera edición (en Civitas), 1997

Reimpresión, 2001

Reimpresión, 2003

Reimpresión, 2006

Reimpresión, 2007

Reimpresión, 2008

Título original: Strafrecht. Allgemeiner Teil, Band I: Grundlagen. Der Aufbau der Verbrechenslehre. 2. Auflage Beck, München, 1994 (ISBN 3 406 38269 X)

La edición de esta obra ha contado con una subvención de Inter Naciones (Bonn), así como también con la ayuda del proyecto de investigación PB- 94-0355-C03, financiado por la DGICYT.

No está permitida la reproducción total o parcial de este libro, ni su tratamiento informático, ni la transmisión de ninguna forma o por cualquier medio, ya sea electrónico, mecánico, por fotocopia, por registro u otros métodos, ni su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo y por escrito de los titulares del Copyright.

Copyright © by Claus Roxin

Copyright © 1997, de la traducción y notas, Diego-Manuel Luzón Peña, Miguel Díaz y García Conlledo y Javier de Vicente Remesal

Civitas Ediciones, S. L.

Bárbara de Braganza, 10. 28004 Madrid (España)

ISBN: 978-84-470-2545-9

Depósito legal: NA 643/2006

Compuesto en Sociedad Anónima de Fotocomposición

Printed in Spain. Impreso en España

por Rodona Industria Gráfica, S. L. - Elcano (Navarra)

INDICE

	Nm.	Pág.
Prólogo a la versión española		9
Prólogos a la edición alemana		10
Índice de abreviaturas		29

SECCION 1.ª — FUNDAMENTOS

§ 1. El Derecho penal en sentido formal. Definición y delimitación		41
I. La sanción (pena y medida) como criterio formal de definición del Derecho penal y la doble vía del sistema de sanciones	1	41
II. El Derecho penal como Derecho público. Medidas disciplinarias, multas y sanciones administrativas como sanciones no penales	5	43
III. Derecho penal accesorio	7	44
IV. El Derecho penal material como parte de la ciencia global del Derecho penal; sus diversas disciplinas	8	44
1. Derecho procesal penal	9	45
2. Derecho de medición (o determinación) de la pena	10	45
3. Derecho penitenciario	11	45
4. Derecho penal juvenil	12	46
5. Criminología	13	46
V. La Parte general del Derecho penal material	15	47
§ 2. El concepto material de delito. La pena como protección subsidiaria de bienes jurídicos y su delimitación de sanciones similares a las penales.		49
I. El concepto material de delito	1	51
II. La lesión de un bien jurídico como presupuesto de la punibilidad	2	52
1. La exclusión de las meras inmorales del Derecho penal	3	52
2. La exclusión de las contravenciones del Derecho penal	4	53
III. La inidoneidad de las anteriores definiciones de bien jurídico	5	54
IV. La derivación del bien jurídico de la Constitución	9	55
1. Las conminaciones penales arbitrarias no protegen bienes jurídicos.	10	56
2. Las finalidades puramente ideológicas no protegen bienes jurídicos.	11	56
3. Las meras inmorales no lesionan bienes jurídicos	12	56
4. Otras consecuencias	13	57
5. También las contravenciones lesionan bienes jurídicos	14	57
V. La mutabilidad del concepto de bien jurídico	15	57
VI. Cuestiones límite de la protección de bienes jurídicos	16	58
VII. Derecho penal del peligro, Derecho penal del riesgo, aseguramiento del futuro mediante el Derecho penal: ¿el fin de la protección de bienes jurídicos?	23	60
VIII. Bien jurídico y objeto de la acción	24	62
IX. ¿Son nulas las leyes penales que no protegen bienes jurídicos?	25	63
X. ¿Puede estar obligado el legislador a castigar lesiones de bienes jurídicos?	26	64
XI. La subsidiariedad de la protección de bienes jurídicos	28	65
XII. Concepciones discrepantes en la doctrina	32	67

Índice

	Nm.	Pág.
XIII. La delimitación por su contenido entre la pena y otras sanciones similares a las penales	39	71
1. Delimitación respecto de la multa del Derecho contravenacional ...	39	71
2. Delimitación respecto de las medidas disciplinarias	43	73
3. Delimitación respecto de los medios coactivos y de orden de las leyes procesales y leyes análogas	47	75
4. Delimitación respecto de las penas privadas	49	76
§ 3. Fin y justificación de la pena y de las medidas de seguridad		78
I. Fin de la pena; las teorías penales	1	81
1. La teoría de la retribución (teoría de la justicia, de la expiación) ..	2	81
2. La teoría de la prevención especial	11	85
3. La teoría de la prevención general	21	89
4. Las teorías unificadoras retributivas	32	93
5. La teoría unificadora preventiva	36	95
a) El fin exclusivamente preventivo de la pena	36	95
b) La renuncia a toda retribución	43	98
c) El principio de culpabilidad como medio de limitación de la intervención	46	99
d) Recapitulación	53	103
II. Finalidad y límites de las medidas de seguridad; la relación entre pena y medidas	54	103
III. ¿La reparación como tercera vía del Derecho penal?	63	108
§ 4. La reforma del Derecho penal alemán desde 1871		111
I. El RStGB de 1871	1	113
II. La evolución hasta la 1. ^a Guerra mundial	3	114
III. Los trabajos de reforma en la República de Weimar	7	116
IV. La época nacionalsocialista	12	118
V. El reemprendimiento de los trabajos de reforma	15	120
VI. El P 1962 y el PA	17	121
VII. La legislación de la reforma desde 1969 hasta hoy	24	124
VIII. El contenido de la reforma	27	128
1. La abolición de la pena de presidio	28	128
2. El retroceso de la pena de prisión inferior a seis meses	30	129
3. La dispensa de pena	33	130
4. La ampliación de la condena condicional	34	130
5. El nuevo sistema de la pena de multa	37	131
6. La vigilancia de la conducta	40	132
7. El centro de terapia social	41	132
§ 5. El principio de legalidad en relación con la interpretación y la vigencia temporal de las leyes penales		134
I. No hay delito ni pena sin ley	1	137
1. No hay delito sin ley	2	137
2. No hay pena sin ley	4	138
II. Las cuatro consecuencias del principio de legalidad	7	140
1. La prohibición de analogía (<i>nullum crimen, nulla poena sine lege stricta</i>)	8	140
2. La prohibición de Derecho consuetudinario para fundamentar y para agravar la pena (<i>nullum crimen, nulla poena sine lege scripta</i>) ..	9	140

Índice

		Nm.	Pág.
3. La prohibición de retroactividad (<i>nullum crimen, nulla poena sine lege praevia</i>)	10		140
4. La prohibición de leyes penales y penas indeterminadas (<i>nullum crimem nulla poena sine lege certa</i>)	11		141
III. Historia y vigencia internacional del principio de legalidad	12		141
IV. Las raíces de teoría del Estado y penales aún vigentes del principio de legalidad	18		144
1. El liberalismo político	19		144
2. Democracia y división de poderes	20		145
3. Prevención general	22		145
4. El principio de culpabilidad	24		146
V. Interpretación y prohibición de analogía	26		147
1. Los límites de la interpretación en Derecho penal	26		147
a) El sentido literal posible en el lenguaje corriente como límite de la interpretación	26		147
b) La jurisprudencia	33		151
c) Opiniones discrepantes en la doctrina	36		153
2. El ámbito de vigencia de la prohibición de analogía	40		156
a) Su vigencia en la Parte especial y en las conminaciones de pena.	40		156
b) Su vigencia en la Parte general	41		157
c) ¿Prohibición de analogía en el Derecho procesal?	43		158
d) La analogía favorable al reo	44		158
VI. La prohibición de Derecho consuetudinario para fundamentar y para agravar la pena	45		159
VII. La prohibición de retroactividad y la vigencia temporal de las leyes penales	51		161
1. La fundamentación de la prohibición de retroactividad	51		161
2. La ley vigente en el momento del hecho	52		162
3. La prohibición de retroactividad en cuanto a los presupuestos de la punibilidad y su no vigencia en principio en las medidas de seguridad	53		163
4. Prohibición de retroactividad y Derecho procesal	55		164
5. Prohibición de retroactividad y jurisprudencia	59		165
6. La retroactividad favorable al reo	60		166
7. Leyes temporales	64		168
VIII. La prohibición de leyes penales y penas indeterminadas	65		169
1. La determinación o precisión de los presupuestos de la punibilidad.	65		169
2. El principio de determinación o precisión en el ámbito de las consecuencias del delito	77		174
§ 6. Derecho penal del hecho y Derecho penal de autor			176
I. Clarificación conceptual. El Derecho penal del hecho como tendencia predominante en el Derecho vigente	1		176
II. Derecho penal del hecho y Derecho penal de autor en Franz v. Liszt y sus seguidores	4		178
III. Tendencias de Derecho penal de autor de los años treinta. Culpabilidad por la conducción de vida. Tipo de autor criminológico y normativo ..	6		179
1. Erik Wolf	7		179
2. La Ley de delincuentes habituales de 1933	8		180
3. Legislación de guerra y tipo normativo de autor	10		181
IV. Derecho penal del hecho y Derecho penal de autor en el Derecho vigente	13		184
1. Influencias del Derecho penal de autor agravatorias de la pena ...	14		184

Índice

	Nm.	Pág.
a) ¿Tipos de Derecho penal de autor en la Parte especial?	15	184
b) ¿Influencias del Derecho penal de autor en la Parte general? . .	18	186
c) ¿Influencias del Derecho penal de autor en la medición de la pena?	21	187
2. Influencias del Derecho penal de autor atenuatorias de la pena . .	22	188
3. Las medidas de seguridad como expresión del pensamiento del Derecho penal de autor	23	189
§ 7. Dogmática jurídicopenal y sistema del Derecho penal. Problemas básicos de la teoría general del delito		190
I. Los cometidos de la dogmática y sistemática del Derecho penal	1	192
II. Conceptos básicos del sistema del Derecho penal	3	193
1. Acción	4	194
2. Tipicidad	5	194
3. Antijuridicidad	6	195
4. Culpabilidad	7	195
5. Otros presupuestos de punibilidad	8	195
III. Sobre la evolución histórica de la moderna teoría del delito	9	196
1. El descubrimiento de los conceptos fundamentales	9	196
2. Su asunción por el legislador	10	197
3. Etapas de la evolución histórica de la sistemática del delito	11	197
a) El sistema clásico del delito	12	198
b) El sistema neoclásico	13	198
c) La teoría final de la acción	15	199
4. Bases histórico-intelectuales y filosóficas de la evolución del sistema clásico al finalista	16	200
5. La síntesis neoclásico-finalista de la teoría del delito actualmente dominante	20	201
6. El sistema racional-final o teleológico (funcional) del Derecho penal.	23	203
IV. Rendimiento y límites de la sistemática tradicional del Derecho penal; pensamiento sistemático y problemático en la dogmática del Derecho penal	30	206
1. Ventajas del pensamiento sistemático	31	207
a) Facilitar el examen del caso	32	207
b) El orden del sistema como presupuesto de una aplicación uniforme y diferenciada del Derecho	33	208
c) Simplificación y mejor manejabilidad del Derecho	34	208
d) El contexto sistemático como guía para la elaboración y desarrollo del Derecho	35	209
2. Peligros del pensamiento sistemático	36	210
a) Olvido de la justicia en el caso concreto	37	210
b) Reducción de las posibilidades de resolver el problema	40	211
c) Deducciones sistemáticas no legitimables políticocriminalmente.	41	212
d) El empleo de conceptos demasiado abstractos	44	214
3. Pensamiento problemático	47	215
V. Bases de un proyecto de sistema teleológico-políticocriminal	50	216
1. Sobre la concepción de un sistema de orientación valorativa	50	216
a) La acción	53	218
b) El tipo	54	218
c) El injusto	57	219
d) La responsabilidad	64	222
e) Otros presupuestos de la punibilidad	66	223
2. Dogmática jurídicopenal y política criminal	68	223

Indice

		Nm. Pág.
3. Las categorías del delito como aspectos de enjuiciamiento	75	227
4. La teoría teleológico-políticocriminal del delito y el método de la elaboración sistemática y conceptual	79	228
SECCION 2.^a — ACCION, DELITOS MENOS GRAVES Y DELITOS GRAVES		
§ 8. Acción		232
I. Los cometidos del concepto de acción	1	233
II. El concepto de acción en la evolución de la dogmática juridicopenal. Exposición y crítica	7	235
1. El concepto preclásico de acción	7	235
2. El concepto natural (naturalista, causal) de acción del sistema clásico	10	236
3. El concepto final de acción	16	239
4. El concepto social de acción	26	244
5. El concepto negativo de acción	32	247
6. La absorción de la acción por el tipo	40	251
III. El concepto personal de acción	42	252
1. La acción como manifestación de la personalidad	42	252
2. Concepciones próximas	43	252
3. El concepto personal de acción como elemento básico	47	255
4. El concepto personal de acción como elemento de enlace o unión	50	256
5. El concepto personal de acción como elemento límite	54	258
6. La esencia del concepto personal de acción	67	265
§ 9. Delitos menos graves y graves	1	267
I. Sobre la historia de la diferenciación	2	267
II. Regulación y significación práctica en el Derecho vigente	5	268
III. La realización de la teoría "abstracta" en el Derecho vigente y su fundamentación en el principio " <i>nullum crimen</i> "	9	270
IV. Cuestiones de delimitación	15	272
SECCION 3.^a — TIPO		
§ 10. La teoría del tipo		275
I. Tipo sistemático, tipo de garantía y tipo para el error	1	277
II. Sobre la evolución del tipo como categoría sistemática	7	279
1. El tipo objetivo y no valorativo de Beling	7	279
2. El descubrimiento del tipo subjetivo	8	280
3. El reconocimiento del tipo sistemático como tipo de injusto	10	281
III. La relación entre tipo y antijuridicidad	13	283
1. La teoría de los elementos negativos del tipo	13	283
2. ¿Estructura del delito bipartita o tripartita?	16	284
3. Concepciones especiales	27	289
4. Alusiones a la antijuridicidad en los preceptos penales; elementos del tipo formulados negativamente	30	291
IV. Adecuación social y exclusión del tipo	33	292
V. Tipos abiertos y elementos de valoración global del hecho		297

Índice

	Nm.	Pág.
1. Tipos abiertos	43	298
2. Elementos de valoración global del hecho	45	299
VI. Tipo objetivo y subjetivo	53	302
1. El tipo objetivo	54	304
a) Estructura y contenido del tipo objetivo	54	304
b) Elementos descriptivos y normativos del tipo	57	305
2. El tipo subjetivo	61	307
a) El dolo típico	62	308
b) Los elementos subjetivos del tipo y su delimitación de los elementos de la culpabilidad	70	311
c) Elementos de la actitud interna	78	314
d) Sobre la sistematización de los tipos con elementos subjetivos ..	83	316
VII. Desvalor de la acción y del resultado en el tipo	88	318
VIII. Clases de tipos		327
1. Delitos de resultado y de actividad	102	328
2. Delitos permanentes y de estado	105	329
3. Delitos cualificados por el resultado	108	330
a) Regulación y valoración político-jurídica	108	330
b) El nexo entre delitos base y resultado	112	332
c) Formas típicas similares	118	335
d) Sobre su historia	121	335
4. Delitos de lesión y delitos de peligro	122	335
5. Tipos de emprendimiento	124	336
6. Delitos simples y compuestos	125	337
7. Delitos de un acto y de varios actos	126	337
8. Delitos comunes y delitos especiales	128	337
9. Delito base, derivaciones típicas y delitos autónomos	131	338
§ 11. La imputación al tipo objetivo	1	342
A. La teoría de la relación causal	3	346
I. Sobre la problemática científico-natural y filosófica del concepto de causalidad	3	346
II. La teoría de la equivalencia (teoría de la condición)	5	347
III. Problemas concretos de la teoría de la equivalencia	16	352
IV. Teoría de la adecuación y de la relevancia	31	359
B. La ulterior imputación al tipo objetivo	36	362
I. Delitos de lesión	36	362
1. Introducción	36	362
2. Creación de un riesgo no permitido	43	365
a) La exclusión de la imputación en caso de disminución del riesgo	43	365
b) La exclusión de la imputación si falta la creación de peligro ..	45	366
c) Creación de peligro y cursos causales hipotéticos	48	368
d) La exclusión de la imputación en los casos de riesgo permitido	55	371
3. Realización del riesgo no permitido	59	373
a) La exclusión de la imputación si falta la realización del peligro	59	373
b) La exclusión de la imputación si falta la realización del riesgo no permitido	63	375

Índice

	Nm.	Pág.
c) La exclusión de la imputación en caso de resultados que no están cubiertos por el fin de protección de la norma de cuidado	68	377
d) Conducta alternativa conforme a Derecho y teoría del incremento del riesgo	72	379
e) Sobre la combinación de la teoría del incremento del riesgo y la del fin de protección	83	385
4. El alcance del tipo	85	386
a) La cooperación en una autopuesta en peligro dolosa	86	387
b) La puesta en peligro de un tercero aceptada por éste	98	393
c) La atribución a la esfera de responsabilidad ajena	104	398
d) Otros casos	112	402
II. Delitos de peligro	113	403
1. Delitos de peligro concreto	114	404
2. Delitos de peligro abstracto	119	407
a) Los clásicos delitos de peligro abstracto	120	407
b) Acciones masivas (sobre todo en el tráfico viario)	125	410
c) Delitos con "bien jurídico intermedio espiritualizado"	126	410
d) Delitos de aptitud abstracta	127	411
§ 12. Dolo y error de tipo. La imputación al dolo en las desviaciones del curso causal		412
I. Fundamentos y formas de manifestación del dolo	1	414
1. La intención (o propósito)	7	417
2. El dolo directo (de segundo grado)	18	423
3. El dolo eventual (<i>dolus eventualis</i>)	21	423
a) El dolo eventual como decisión por la posible lesión de bienes jurídicos	21	424
b) Soluciones afines y discrepantes	32	430
aa) La teoría de la aprobación o del consentimiento	33	430
bb) La teoría de la indiferencia	37	432
cc) La teoría de la representación o de la posibilidad	38	433
dd) La teoría de la probabilidad	42	435
ee) La teoría de la no puesta en práctica de la voluntad de evitación	44	436
ff) Las fórmulas de Frank	46	438
gg) Teorías combinadas	48	439
hh) La teoría del riesgo de Frisch	49	439
ii) La no improbable producción del resultado y habituación al riesgo en Jakobs	53	441
jj) La teoría del peligro no cubierto o asegurado de Herzberg	56	443
kk) La teoría de la asunción de los elementos constitutivos del injusto de Schroth	60a	445
ll) Recapitulación	61	446
mm) El igual tratamiento del <i>dolus eventualis</i> y de la imprudencia consciente	63	447
c) Acerca de la evolución de la jurisprudencia reciente	64	448
4. La dimensión temporal del dolo (<i>dolus antecedens</i> y <i>dolus subsequens</i>)	75	453
5. La adscripción o referencia del dolo al tipo y el <i>dolus alternativus</i>	78	455
II. El error de tipo		456
1. Conocimiento y desconocimiento de circunstancias del hecho	81	458
a) La delimitación entre error de tipo y de prohibición	84	459

Índice

		Nm.	Pág.
b) La precisión de la conciencia en el “conocimiento” de las circunstancias del hecho	106		471
2. El objeto del dolo típico. Aplicación inmediata y analógica del § 16.	114		476
a) Las circunstancias del tipo legal según el § 16 I	114		476
b) El error sobre circunstancias atenuantes de la pena según el § 16 II	120		479
c) La aplicación analógica del § 16	124		481
d) Errores que han de tratarse conforme a otras reglas	132		485
III. La imputación al dolo en las desviaciones del curso causal			486
1. Desviaciones habituales del curso causal	135		487
2. La <i>aberratio ictus</i>	144		492
3. El “cambio de dolo” (cambio de objeto del hecho)	154		496
4. El “ <i>dolus generalis</i> ” y casos afines	157		498
5. El <i>error in obiecto</i> (o <i>error in persona</i>)	168		503
§ 13. El consentimiento			509
I. Estado de la teoría del consentimiento	1		511
1. Historia	1		511
2. Acuerdo y consentimiento	2		512
3. Las distinciones derivadas de la diferenciación	4		513
4. El rechazo de la diferenciación y sus consecuencias	11		516
II. El consentimiento como causa de exclusión del tipo	12		517
1. La libertad de acción de quien consiente como fundamento de la exclusión del tipo	12		517
2. La falta de realización del tipo delictivo en caso de consentimiento eficaz	17		519
3. La falta de ponderación de intereses como argumento contra una mera justificación	20		521
4. La falta de viabilidad de la teoría dualista	22		522
5. El § 226 a no es un contraargumento	27		524
6. La fuerza justificante del “consentimiento que atenúa la intervención” no es un contraargumento	28		525
7. Las distintas condiciones de la conformidad eficaz como consecuencia de la correspondiente estructura de los tipos	30		526
III. Tipos con nula o limitada posibilidad de consentimiento	31		526
IV. Manifestación, objeto, momento y revocación del consentimiento	42		532
1. La manifestación como requisito de un consentimiento válido	42		532
2. Acción y resultado como objeto del consentimiento	49		535
3. Momento y revocación del consentimiento	50		535
V. La capacidad de comprensión	51		536
VI. La representación en el consentimiento	61		542
VII. Vicios de la voluntad en el consentimiento	66		544
1. Engaño	66		544
2. Error	76		549
3. Amenaza y violencia	78		551
VIII. El error sobre la concurrencia o no concurrencia de consentimiento	83		553
SECCION 4.^a — ANTIJURIDICIDAD			
§ 14. Cuestiones fundamentales de la teoría del injusto			554
I. Antijuridicidad e injusto	1		557

Índice

	Nm.	Pág.
II. Antijuridicidad formal y material	4	558
III. Victimodogmática e injusto material	15	562
IV. Injusto y espacio fuera del Derecho	25	567
V. Antijuridicidad y unidad del ordenamiento jurídico	30	569
VI. Sistematización de las causas de justificación	37	572
VII. La concurrencia de causas de justificación	44	576
VIII. Cuestiones de error en las causas de justificación	51	579
1. El dolo de injusto	51	579
a) El estado de opinión	51	579
aa) La teoría de los elementos negativos del tipo	53	580
bb) La teoría restringida de la culpabilidad	54	580
cc) La teoría de la culpabilidad que remite a las consecuencias jurídicas	56	581
dd) La teoría de la culpabilidad independiente en cuanto a las consecuencias jurídicas	58	582
ee) La teoría estricta de la culpabilidad	59	582
ff) La jurisprudencia	60	582
b) Toma de postura	62	583
aa) La teoría restringida de la culpabilidad	62	583
bb) La teoría estricta de la culpabilidad	63	584
cc) La teoría de los elementos negativos del tipo	70	586
dd) La teoría de la culpabilidad que remite a las consecuencias jurídicas	71	587
ee) La teoría de la culpabilidad independiente en cuanto a las consecuencias jurídicas	76	589
c) La delimitación entre error de tipo de permisivo y error de prohibición	77	589
¿Deber de examen en las causas de justificación?	81	591
2. Elementos de justificación que atienden a circunstancias inciertas o futuras	85	593
3. La falta de certeza sobre la concurrencia de una causa de justificación	87	594
4. Los elementos subjetivos de justificación	91	596
a) La necesidad de los elementos subjetivos de justificación	93	596
b) Los presupuestos materiales de los elementos subjetivos de justificación	94	597
c) La apreciación de una tentativa cuando falta el elemento subjetivo de justificación	101	600
IX. Los efectos de las causas de justificación	104	602
X. Exposición y estructuración de las diversas causas de justificación	110	604
§ 15. La legítima defensa		605
I. Los principios fundamentales del derecho de legítima defensa	1	608
II. Evolución histórica del derecho de legítima defensa	4	610
III. La agresión en la legítima defensa	6	611
IV. La antijuridicidad de la agresión	14	615
V. La actualidad de la agresión	20	618
VI. Los bienes defendibles	29	623
VII. La necesidad de la defensa	41	628
VIII. La cualidad de legítima defensa requerida o indicada	51	635

Índice

	Nm.	Pág.
1. La agresión no culpable o con culpabilidad sustancialmente disminuida	55	637
2. La agresión provocada antijurídicamente por el agredido	59	639
3. La agresión irrelevante	71	646
4. Agresiones enmarcadas dentro de relaciones de garantía	81	651
5. La agresión mediante amenazas constitutivas de chantaje	87	654
IX. Actuación de la autoridad y derecho a la legítima defensa	89	656
X. La defensa de terceros	97	661
XI. La limitación de la legítima defensa a la actuación contra el agresor y sus bienes jurídicos	104	664
XII. ¿La voluntad de defensa como elemento subjetivo de justificación? ...	109	667
§ 16. El estado de necesidad justificante y casos afines		668
A. El precepto básico del § 34	1	671
I. La evolución del derecho de estado de necesidad actualmente vigente.	1	671
II. El peligro del estado de necesidad	9	675
III. La ponderación de los intereses en conflicto	22	682
1. Los puntos de vista para la ponderación	22	682
a) La comparación de los marcos penales	23	683
b) La diferencia de valor de los bienes jurídicos	25	684
c) La intensidad de la lesión del bien jurídico	28	685
d) No cabe la ponderación de vida frente a vida	29	686
e) El grado de los peligros que amenazan	38	690
f) El principio de autonomía	41	692
g) Regulaciones legales	45	694
h) La provocación de la situación de necesidad	50	697
i) Posiciones de deberes especiales	55	701
j) La actuación de parte del injusto	57	702
k) La importancia individual del daño evitado y del causado para los respectivos afectados	61	704
l) El origen del peligro en la esfera de la víctima de la ingerencia.	62	705
2. La preponderancia sustancial del interés protegido	76	712
IV. La cláusula de la adecuación	79	714
V. Otros problemas del estado de necesidad justificante	86	718
1. Los intereses en conflicto corresponden al mismo titular del bien jurídico	86	718
2. Facultades de los agentes de la autoridad en estado de necesidad.	88	718
3. El elemento subjetivo de justificación	90	720
B. El estado de necesidad agresivo del Derecho civil, § 904 BGB	92	721
C. El estado de necesidad defensivo del Derecho civil, § 228 BGB	96	722
D. La colisión de deberes justificante	100	724
E. La situación análoga al estado de necesidad	111	729
F. El derecho de resistencia en virtud del art. 20 IV GG	114	731
§ 17. Ejercicio del cargo y de derechos de coacción; la autorización de la autoridad		734
A. Derechos de intervención en el ejercicio del cargo	1	734
B. La orden antijurídica obligatoria	15	741
C. La actuación <i>pro magistratu</i>	21	745

Índice

	Nm.	Pág.
I. La detención provisional	22	746
II. El derecho de autotutela	28	750
D. El derecho de corrección	31	751
I. El derecho de corrección en el ámbito privado	32	751
II. ¿Derecho de corrección del maestro?	38	755
E. La autorización oficial	42	756
§ 18. Causas de justificación por riesgo permitido	1	763
A. El consentimiento presunto	3	764
I. La estructura de la causa de justificación	3	765
II. La subsidiariedad del consentimiento presunto	10	769
III. ¿Consentimiento presunto en caso de actuación en interés propio? ..	15	771
IV. Los criterios para la determinación del consentimiento presunto ...	19	772
1. La actuación en interés ajeno	19	772
a) Decisiones vinculadas a la situación objetiva	20	773
b) Decisiones vinculadas a la personalidad	21	773
c) Decisiones existenciales	24	775
2. La actuación en interés propio	26	776
V. Error y deber de examen	28	777
B. La salvaguarda de intereses legítimos		778
I. Sobre la estructura del § 193	30	779
II. La salvaguarda de intereses legítimos como causa de justificación ..	33	781
III. El § 193 no se extiende más allá de los tipos de injurias	37	783
IV. Los requisitos concretos de la salvaguarda de intereses legítimos ..	38	783

SECCION 5.ª — CULPABILIDAD Y RESPONSABILIDAD

§ 19. Cuestiones básicas de la teoría de la responsabilidad		788
I. Culpabilidad y necesidad preventiva como presupuestos de la responsabilidad jurídicopenal	1	791
II. Del concepto psicológico al normativo de culpabilidad	8	794
III. Acerca de la crítica al concepto normativo de culpabilidad	13	797
IV. La determinación del contenido de la culpabilidad en el Derecho penal (el concepto material de culpabilidad)	16	798
1. La culpabilidad como “poder actuar de otro modo”	18	799
2. La culpabilidad como actitud interna jurídicamente desaprobada ..	21	800
3. La culpabilidad como deber responder por el carácter propio	25	802
4. La culpabilidad como atribución según las necesidades preventi-vogenerales	31	805
5. La culpabilidad como actuación injusta pese a la existencia de ase- quibilidad normativa	34	807
6. Los detractores del principio de culpabilidad	43	812
V. La culpabilidad para la fundamentación de la pena y para la medición de la pena	46	813
VI. ¿Causas de exclusión de la culpabilidad y causas de exculpación?	48	814
VII. La teoría de la responsabilidad por el hecho de Maurach	50	815
VIII. Culpabilidad por el hecho y culpabilidad por la conducción de la vida ..	54	817

Indice

	Nm.	Pág.
§ 20. La capacidad de culpabilidad o imputabilidad	819	
A. La capacidad de culpabilidad o imputabilidad en los adultos	1	822
I. Los fundamentos de la regulación legal	1	822
II. Los estados de conexión biológico-psicológicos	8	826
1. El trastorno psíquico patológico	8	826
2. El trastorno profundo de la conciencia	13	828
3. La oligofrenia	21	833
4. La otra anomalía psíquica grave	23	834
III. La capacidad de comprensión y de inhibición	27	836
IV. La capacidad de culpabilidad o imputabilidad notablemente disminu- nuda	32	839
1. Los presupuestos del § 21	32	839
2. La atenuación facultativa de la pena	36	841
3. El caso especial del § 7 WStG	47	847
B. La capacidad de culpabilidad o imputabilidad en los niños y en los adoles- centes	49	847
C. La <i>actio libera in causa</i>	55	850
§ 21. El error de prohibición	859	
I. La regulación del error de prohibición. Evolución histórica y problemá- tica de política jurídica	1	861
II. El objeto del conocimiento de la antijuridicidad	12	866
III. Las formas de manifestación de la conciencia de la antijuridicidad ...	19	870
1. El error sobre la existencia de una prohibición	20	871
2. El error sobre la existencia o los límites de una causa de justificación	21	871
3. El error de subsunción	22	872
4. El error de validez	24	873
IV. Las formas de conciencia del error de prohibición	26	873
V. La conciencia eventual de la antijuridicidad	28	874
VI. La vencibilidad del error de prohibición	34	878
1. La vencibilidad del error de prohibición como presupuesto de la actuación culpable	34	878
2. La disculpabilidad del error como caso de exclusión de la respon- sabilidad jurídicopenal	37	879
3. Los medios para acceder al conocimiento de la antijuridicidad ...	44	882
4. ¿La vencibilidad del error de prohibición como culpabilidad por el hecho o culpabilidad de autor?	45	882
5. Los presupuestos de la vencibilidad en particular	50	884
a) El "motivo" para cerciorarse	51	885
b) La medida necesaria de los esfuerzos por cerciorarse	60	888
c) La posibilidad de acceder al conocimiento de la antijuridicidad en caso de realizar esfuerzos insuficientes	65	891
VII. Las consecuencias jurídicas del error de prohibición	66	892
VIII. Regulaciones específicas del error de prohibición	69	893
§ 22. El estado de necesidad excluyente de la responsabilidad y casos afines	895	
A. El estado de necesidad del § 35	895	
I. Ubicación sistemática y contenido teleológico de la regulación	1	896
II. El peligro actual no evitable o afrontable de otro modo	15	902

Índice

	Nm.	Pág.
III. Los bienes jurídicos susceptibles de estado de necesidad	22	905
IV. El círculo de personas privilegiado	30	908
V. La actuación para evitar el peligro	32	910
VI. La denegación de la exclusión de la responsabilidad según el § 35 I 2.	35	911
1. Acerca de la <i>ratio</i> de la excepción	35	911
2. La posición jurídica especial	39	913
3. El peligro causado por el propio sujeto	44	915
4. Otros casos en que es exigible soportar el peligro	52	919
5. La medición de la pena cuando sea exigible soportar el peligro ..	56	921
VII. La suposición errónea de una situación de necesidad	59	922
VIII. La participación en el hecho realizado en estado de necesidad	66	925
B. El exceso en la legítima defensa del § 33	68	926
I. Ubicación sistemática y contenido teleológico de la regulación	68	927
II. Los estados pasionales excluyentes de la responsabilidad	75	930
III. Extralimitación consciente e inconsciente en la legítima defensa ...	82	933
IV. Exceso intensivo y extensivo en la legítima defensa	84	934
V. El supuesto de daños a terceros no implicados	91	936
VI. El exceso en la legítima defensa tras la provocación de la situación de legítima defensa	93	937
VII. El exceso en la legítima defensa putativa	94	938
VIII. ¿Aplicabilidad analógica del § 33 a la extralimitación en otras causas de justificación?	97	939
C. El hecho realizado por motivos de conciencia	941	
I. El art. 4 GG como fundamento del enjuiciamiento jurídicopenal ...	100	941
II. Las consecuencias para la punibilidad del hecho realizado por mo- tivos de conciencia	109	945
III. La ubicación sistemática del hecho realizado por motivos de concien- cia eximente de pena	120	949
D. La desobediencia civil	129a	953
E. Causas de exclusión de la responsabilidad en la Parte especial	130	955
I. Los casos en particular	130	955
1. La omisión de denuncia penal contra parientes, § 139 III 1 ...	131	955
2. El incesto entre menores de edad, § 173 III	132	956
3. El favorecimiento personal o frustración de la pena en provecho de otro y a la vez para el propio sujeto, § 258 V	134	957
4. El favorecimiento personal o frustración de la pena en provecho de un pariente, § 258 VI.	135	957
II. El tratamiento dogmático de estos casos	136	958
F. La exclusión supralegal de la responsabilidad	138	959
I. ¿La inexigibilidad como causa de exculpación supralegal?	138	959
II. La comunidad de peligro como causa de exclusión de la responsabi- lidad	142	961
1. La fundamentación de la exclusión supralegal de la responsabi- lidad	142	961
2. La doctrina dominante de la exclusión supralegal de la culpabi- lidad	146	963
3. La apreciación de una causa de exclusión de la punibilidad ...	149	964
4. La apreciación de un error de prohibición	151	965

III. ¿La elección del mal menor como causa de la exclusión de la responsabilidad en la muerte de seres humanos?	152	965
---	-----	-----

SECCION 6.ª — OTROS PRESUPUESTOS DE PUNIBILIDAD

§ 23. Condiciones objetivas de punibilidad y causas de exclusión de la punibilidad		969
I. Presupuestos de la punibilidad más allá de la responsabilidad. Planteamiento del problema y ejemplos	1	970
II. La hiperextensión de la cuarta categoría del delito en la doctrina dominante	6	972
1. Aparentes condiciones de punibilidad como elementos del tipo ...	7	972
2. Aparentes causas de exclusión de la punibilidad como causas de justificación	14	974
3. Aparentes causas de exclusión de la punibilidad como causas de exclusión de la responsabilidad	16	975
III. Condiciones objetivas de punibilidad y causas de exclusión de la punibilidad como casos de prioridad de finalidades extrapenales	21	977
1. El punto de vista rector	21	977
2. Posiciones doctrinales	27	979
3. Consecuencias prácticas	30	980
IV. Otras concepciones	31	980
1. El rechazo de la cuarta categoría del delito	31	980
2. El merecimiento de pena como criterio de la cuarta categoría del delito	34	981
3. La necesidad de pena como criterio de la cuarta categoría del delito.	37	983
V. La delimitación de las condiciones de punibilidad y causas de exclusión de la punibilidad respecto de los presupuestos de procedibilidad	40	984
1. Carácter polémico y dificultad de la delimitación	40	984
2. La orientación del Derecho material al "merecimiento del mal de la pena"	44	986
3. La supresión mental del proceso penal como criterio de delimitación entre Derecho material y formal	47	987
4. La conexión inmediata con el hecho como criterio de pertenencia al Derecho material	50	988
VI. Recapitulación. Finalidades penales y extrapenales en el proceso penal.	53	989

SECCION 7.ª — LA IMPRUDENCIA

§ 24. La imprudencia		993
Observación preliminar	1	996
A. El tipo	3	997
I. De forma de culpabilidad a figura típica de delito	3	997
II. Los criterios de la conducta imprudente	8	999
III. Acerca de la concreción de la creación de peligro no permitido ...	14	1001
1. Normas jurídicas	15	1001
2. Normas del tráfico	18	1003
3. El principio de confianza	21	1004
a) En la circulación	21	1004

Índice

	Nm.	Pág.
b) En la cooperación con división del trabajo	25	1005
c) Respecto de delitos dolosos de otros	26	1006
4. La figura-baremo diferenciada	32	1009
5. Deberes de información y de omisión	34	1009
6. La ponderación de utilidad y riesgo	37	1010
IV. Acerca de la concreción del ámbito típico de protección	39	1011
V. ¿Generalización o individualización del baremo de la imprudencia?	46	1013
VI. Imprudencia inconsciente y consciente	59	1018
VII. Tipo objetivo y subjetivo del delito imprudente	66	1021
VIII. Dolo, temeridad, imprudencia simple e imprudencia insignificante como grados de injusto y culpabilidad	70	1023
1. Dolo e imprudencia	70	1023
2. Temeridad	74	1024
3. Imprudencia insignificante	85	1028
IX. Delito imprudente y <i>nullum crimen sine lege</i>	87	1029
B. La antijuridicidad	91	1031
I. La problemática básica	91	1031
II. La legítima defensa	93	1031
III. El estado de necesidad	97	1033
IV. Consentimiento presunto y consentimiento	100	1034
C. Culpabilidad y responsabilidad	102	1035
I. Las causas generales de exclusión de la culpabilidad	102	1035
II. Causas adicionales de exclusión de la culpabilidad	107	1037
1. Incapacidad individual	107	1037
2. La inexigibilidad	115	1040
Índice de materias		1043