ÍNDICE GENERAL

Tomo 2

Prólogo de la séptima edición VII
Abreviaturas XXXI

PARTE TERCERA

FORMAS DE APARICIÓN DEL DELITO

CAPÍTULO IX

LAS ETAPAS DE REALIZACIÓN DEL DELITO DOLOSO

§ 39. La teoría de las etapas del delito 3
I. Las etapas punibles de realización del delito 3
A) Teoría de las etapas y los tipos 3
B) Establecimiento de las etapas del delito 5
II. Conducta previa a la consumación 7
A) Problemática 7
B) La preparación 8
1) Concepto y tratamiento básico 8
2) Los casos de preparación punible 9
a) Extensión del tipo a la acción preparatoria 9
b) Creación de tipos penales autónomos 10
c) Preparación conjunta de un delito como participación anticipada 10
3) Relación entre la penalidad de la preparación y la penalidad de la tentativa y la consumación 11
III. Conducta posterior a la consumación 11
A) Significado de la etapa de conclusión 11
B) Conclusión y tipo 12
§ 40. La tentativa 15
I. Concepto y delimitación 17
A) La esencia de la tentativa 17

B) La problemática de la delimitación de la tentativa y la preparación ... 22
C) El fundamento de la penalidad de la tentativa y su significado para la problemática de la delimitación ... 25
1) La teoría objetiva ... 25
2) La teoría subjetiva ... 26
3) Concepciones intermediadoras ... 28
D) Delimitación entre tentativa y participación sobre la base de la teoría de la impresión ... 30
1) Criterios para la delimitación ... 30
2) Delimitación en casos particulares ... 32
a) Criterios generales independientes ... 32
b) Delimitación en ciertos tipos seleccionados ... 35
c) Acerca del comienzo de la tentativa en formas delictivas especiales ... 35
E) Dolo y tentativa ... 35
II. Tentativa y consumación. Formas de transición ... 37
A) Delimitación ... 37
B) Delitos de emprendimiento y tentativa ... 38
III. La tentativa en formas delictivas especiales ... 42
A) La tentativa en los delitos de omisión ... 42
1) La tentativa de delitos de omisión propia ... 42
2) La tentativa de delitos de omisión impropios ... 43
B) La tentativa en la "actio libera in causa" ... 44
C) La tentativa frente a tipos calificados ... 45
D) Tentativa en los casos de coautoría y autoría mediata ... 49
IV. La así denominada tentativa inidónea ... 49
A) Problemática actual acerca de la tentativa inidónea ... 49
B) La peligrosidad de la tentativa como límite de la punibilidad ... 50
1) Rasgos fundamentales de la evolución de las concepciones contrapuestas ... 50
2) La teoría de la falta de tipo ... 51
3) Las teorías de la puesta en peligro ... 52
C) Tentativa inidónea y tentativa irreal ... 54
D) La tentativa inidónea y el delito imposible ... 56
1) Esencia del delito imposible ... 56
2) Delito imposible ante una suposición errónea de presupuestos de punibilidad más allá del ilícito ... 57
3) Delito imposible ante la suposición errónea de la antijuridicidad ... 58
4) Delito imposible y tentativa inidónea en los casos de representaciones erróneas acerca de elementos típicos ... 59
a) Forma de delimitación ... 59
b) Delimitación en casos particulares ... 61
5) Delito imposible en los casos de suposición errónea de una calificación del autor ... 63
V. La penalidad de la tentativa ... 65
A) Admisibilidad de la sanción ... 65
B) Medida de la pena ... 66
C) Punibilidad de la tentativa inidónea debida a una burda falta de entendimiento ... 68

§ 41. El desistimiento de la tentativa de parte del autor individual: causal de levantamiento de la pena ... 69
I. Regulación legal y fundamento del desistimiento ... 70
A) Generalidades ... 70
B) Motivo del privilegio de liberación de pena ... 71
1) Teorías jurídicas ... 71
2) Teorías político-criminales ... 72
II. Las formas tradicionalmente distinguidas del desistimiento y su delimitación (tentativa concluida, no concluida y frustrada) ... 73
A) La problemática ... 73
B) Los actuales intentos de delimitación entre la tentativa concluida y la no concluida ... 74
C) La tentativa frustrada ... 82
III. El abandono en cuanto forma de desistimiento ... 85
A) Objeto del abandono ... 85
B) La conducta constitutiva de abandono ... 90
1) Abandono por acción y omisión ... 90
2) Importancia de la conclusión de la tentativa ... 91
C) Los elementos de la conducta constitutiva de abandono. Análisis general ... 91
D) La posibilidad de conclusión de la conducta dañosa del bien jurídico ... 91
E) La decisión de abandonar ... 93
1) Exclusión ante la imposibilidad subjetiva de la producción del resultado ... 93
2) Irrelevancia de los fines perseguidos por el autor con el hecho punible y de la forma de la decisión de abandonar ... 94
3) Contenido de la decisión de abandonar ... 95
4) El instante de la decisión de abandonar ... 96
5) Casos de error ... 97
F) La solución propuesta en el texto en relación con la concepción defendida por la jurisprudencia ... 98
IV. La forma de desistimiento de la evitación de la consumación ... 98
A) Campo de aplicación ... 98
B) La conducta de evitación ... 99
V. La voluntariedad del desistimiento como presupuesto general del privilegio de liberación de penalidad ... 103
A) Teorías normativas y psicológicas en contraposición ... 103
B) Toma de posición ... 105
C) Solución de diversas cuestiones puntuales ... 107
VI. Desistimiento frente a formas delictivas especiales y efectos del desistimiento ... 110
A) Desistimiento de formas delictivas especiales ... 110
B) Los efectos del desistimiento ... 110
C) Desistimiento posterior a la consumación del delito ... 112

CAPÍTULO X

EL HECHO PUNIBLE CULPOSO

§ 42. La esencia del hecho punible culposo ... 115

I. Características comunes de los hechos dolosos y culposos 116
A) El hecho punible como infracción normativa 116
1) La base legal 116
2) Hechos punibles en cuanto infracción normativa 117
a) La infracción a la norma como presupuesto de la punibilidad 117
b) Influencia de la infracción normativa sobre la punibilidad 119
3) Contenido de la norma 119
a) La determinación de la norma 119
b) Objeto de la norma 120
B) La acción 122
II. La autonomía del hecho punible culposo 124
A) La estructura autónoma 124
B) Las consecuencias de la autonomía 125
III. Estructura y determinación material del hecho punible culposo 127
A) Estructura 127
B) Contenido material 128
§ 43. Estructura del hecho punible culposo: el tipo 129
I. Norma y tipo 133
A) Posible distinción entre ilícito y culpabilidad 133
B) Reseña general de los elementos del tipo 134
II. El perjuicio del bien jurídico legalmente descripto en el tipo objetivo 136
A) La acción típica 136
B) Objeto y sujeto del hecho 138
III. Un elemento no escrito del tipo objetivo: la conducta que infringe el deber de cuidado 138
A) Generalidades 138
1) Perjuicio evitable de un bien jurídico provocado por descuido e infracción del deber de cuidado 138
2) El objeto de la infracción del deber de cuidado 141
3) El criterio de medida de la infracción del deber de cuidado 142
4) La determinación de la infracción del deber de cuidado (la inadecuación social) 148
B) Particularidades acerca de la conducta contraria al deber de cuidado 152
1) Actuación del agente 153
a) Actividad culposamente asumida 154
b) El consentimiento del ofendido 155
2) Coparticipación en la conducta dañosa de un bien jurídico 157
a) Coparticipación en daños a bienes jurídicos provocados por terceros que actúan responsablemente 157
b) Coparticipación en daños a bienes jurídicos provocados por personas que no actúan libre ni responsablemente 162
IV. La imputación objetiva del resultado dañoso de un bien jurídico a la acción que infringe el deber de cuidado, en los delitos culposos de resultado 163

A) Esencia 163
B) Ubicación en la estructura delictiva 164
1) Generalidades 164
2) La causalidad de la evitabilidad como elemento autónomo del tipo 165
C) La causalidad de la evitabilidad en cuanto imputación objetiva 165
1) Concepto de la imputación objetiva 166
2) La relación final del fin de protección 168
3) La relación real 172
V. El tipo subjetivo 176
A) La previsión o previsibilidad individual del perjuicio evitable del bien jurídico en cuanto parte integrante del tipo subjetivo 176
1) Estado de la discusión 176
2) Solución propia 177
B) Estructura y objeto del tipo subjetivo 178
C) La previsión o recognoscibilidad individual en sus particularidades 180
1) Culpa consciente (previsión) e inconsciente (previsibilidad) 180
2) La previsión individual del perjuicio del bien jurídico 183
3) La recognoscibilidad individual del perjuicio del bien jurídico 183
a) Criterio de la recognoscibilidad 183
b) Objeto de la recognoscibilidad individual 185
§ 44. Estructura del hecho punible culposo: antijuridicidad y atribuibilidad 188
I. La antijuridicidad 188
A) Consideraciones previas 188
B) Antijuridicidad y norma 190
C) Antijuridicidad y tipo 192
D) La justificación de perjuicios descuidados-evitables de bienes jurídicos. Particularidades 193
1) Generalidades 193
2) Las causales escritas de justificación 197
a) Legítima defensa 197
b) El estado de necesidad justificante 197
c) Otras causales 198
3) La causal supralegal de justificación de la colisión de bienes 198
a) Situación supralegal de justificación (la situación de conflicto) 199
b) Solución al conflicto 200
c) Otros casos 204
d) Consecuencias 204
II. La atribuibilidad de los hechos punibles culposos 204
A) Generalidades 204
B) Exigibilidad de la conducta adecuada a la norma 204
C) La culpabilidad 208
1) Capacidad de culpabilidad 208
2) Conciencia potencial de la ilicitud 209

Capítulo XI
LOS DELITOS DE OMISIÓN

§ 45. Esencia y clases de los delitos de omisión ... 211
I. Comisión y omisión como diferentes formas de acción ... 212
A) Planteamiento del problema ... 212
1) Necesidad y dificultad de la delimitación entre comisión y omisión ... 212
2) Posibilidades de delimitación ... 213
a) Delimitación de acuerdo con las estructuras ontológicas prejurídicas ... 213
b) Delimitación de acuerdo desde los puntos de vista valorativos ... 213
c) Vía de solución ... 214
B) La acción humana como única posibilidad de la contravención normativa ... 215
1) El punto de partida teórico-normativo ... 215
a) Norma y conducta humana ... 215
b) Hacer y omitir como formas de conducta humana ... 216
2) La estructura ontológica de la omisión ... 217
3) La importancia del concepto óntico de omisión ... 221
C) Delimitación de acciones comisivas y omisivas ... 222
II. Delitos de omisión propia e impropia ... 223
A) Clasificación de los delitos por omisión ... 223
B) Delitos impropios ... 226
§ 46. La estructura de los delitos de omisión ... 228
I. El tipo objetivo de los delitos de omisión impropia: la acción típica dañosa de un bien jurídico ... 230
A) Las formas de acción ... 230
B) El círculo de los delitos de omisión impropia ... 232
C) La acción dañosa de un bien jurídico en los delitos de resultado ... 233
1) Las clases de los delitos de resultado ... 233
2) La imputación objetiva del resultado a la acción de omisión (causalidad) ... 234
a) El problema en su evolución histórica ... 234
b) La opinión actualmente dominante ... 236
c) La concepción propia ... 237
3) Imputación objetiva a la omisión de la eliminación de una lesión producida a un bien jurídico ... 238
D) La acción típica dañosa de un bien jurídico en los delitos de omisión impropia culposa ... 238
II. El tipo objetivo de los delitos de omisión: el sujeto del hecho ... 239
A) Deber de actuar y autoría ... 239
B) Los elementos de autoría en los delitos de omisión impropia. Generalidades ... 244
C) La posición de garante como elemento especial de autoría ... 248

1) Generalidades ... 248
2) La fundamentación de la posición de garante en la ley ... 254
3) Fundamentación por libre aceptación ... 256
4) Fundamentación en comunidades de vida y de peligro ... 258
5) Fundamentación por hacer anterior (injerencia) ... 260
a) Cualidad de la acción previa creadora del peligro ... 262
b) Clases de las acciones previas creadoras de peligro ... 264
III. El tipo subjetivo de los delitos de omisión impropia ... 266
A) Delitos dolosos de omisión impropia ... 266
1) El dolo de omisión ... 266
2) Objeto del dolo ... 267
B) Delitos culposos de omisión impropia ... 268
IV. Antijuridicidad y atribuibilidad del delito de omisión impropia ... 269
A) Antijuridicidad ... 269
1) Obligación de garante y antijuridicidad ... 269
a) Generalidades acerca de la relación entre norma, tipo y antijuridicidad ... 269
b) Obligación de garante y estructura delictiva ... 269
2) Las causales de justificación ... 270
B) La atribuibilidad ... 271
1) Exclusión de la responsabilidad por el hecho en virtud de la falta de exigibilidad de la acción impuesta (conservadora del bien jurídico) ... 271
2) Culpabilidad ... 274
V. La punibilidad y formas especiales de los delitos de omisión impropia ... 275
A) Facultad de atenuación de la pena ... 275
B) Tentativa y participación en los delitos de omisión impropia ... 276
VI. Los delitos de omisión propia ... 276
A) Aspectos político-criminales ... 276
B) El círculo de los delitos de omisión propia ... 277
C) La estructura de los delitos de omisión propia ... 279
1) El tipo ... 279
a) Tipo objetivo ... 279
b) Tipo subjetivo ... 279
2) Antijuridicidad y exigibilidad ... 279
VII. Relación entre los delitos de omisión propia e impropia ... 279

Capítulo XII
AUTORÍA

§ 47. La autoría en cuanto comisión del hecho ... 283
I. Sistemática de la autoría ... 285
A) Diversos caminos para definir al autor ... 285

B) La diferencia entre hechos dolosos y culposos en atención a la problemática de la autoría ... 286
II. Sistemática de la autoría dolosa ... 287
A) Unidad de autoría ... 287
1) Situación actual del problema ... 287
2) Acerca de la función de descarga del sistema de unidad de autor ... 287
3) Extensión de la punibilidad por el sistema de unidad de autor ... 289
B) La sistemática dual ... 290
1) Esencia y significado ... 290
2) Consideración crítica acerca de los sistemas duales ... 291
C) La sistemática de accesoriedad ... 293
1) El punto de partida teorético-normativo ... 293
2) La configuración legal ... 295
III. Autoría dolosa como causación del resultado: el concepto extensivo de autor ... 296
A) Contenido ... 296
1) Concepto y crítica ... 296
2) Rechazo del concepto extensivo de autor ... 299
B) Las teorías subjetivas ... 301
1) La teoría subjetiva extrema ... 302
2) La teoría subjetiva restringida ... 307
IV. Autoría dolosa como acción ilícita: el concepto restrictivo de autor ... 310
A) La autoría como un problema meramente típico ... 310
1) Contenido de la doctrina ... 310
2) La teoría formal-objetiva de la autoría ... 311
3) Crítica ... 311
B) La autoría como elemento típico ... 312
C) El autor del hecho punible doloso como poseedor del dominio final del hecho (teoría material objetiva) ... 314
1) Contenido ... 314
2) Los fundamentos del dominio del hecho ... 316
a) El elemento objetivo de autoría de dominio del hecho ... 317
b) El elemento subjetivo de autoría: voluntad de dominio del hecho ... 318
3) La determinación de la autoría ... 319
4) Formas de la autoría ... 320
V. Autoría en formas delictivas especiales ... 320
A) Autoría culposa ... 320
1) Determinación conforme al concepto restrictivo de autor ... 320
2) Consecuencias ... 321
B) Autoría por omisión ... 323
1) Autoría en delitos dolosos de omisión ... 323
2) Autoría en los delitos de omisión culposa ... 325
C) Exclusión de la autoría. Fingimiento de la calidad de autor ... 325
1) Autoría en los delitos por mano propia y en los delitos especiales ... 325

2) Autoría fingida de órganos de personas jurídicas y de representantes ... 326
§ 48. Autoría mediata ... 328
I. Esencia de la autoría mediata ... 329
A) Concepto ... 329
B) Autoría mediata y participación ... 330
1) Dominio del hecho como criterio decisivo de delimitación ... 330
2) Objeciones al dominio del hecho como criterio de delimitación ... 334
C) Elementos de la autoría mediata en su conjunto ... 335
1) Aspectos básicos ... 335
2) Dominio del hecho ... 338
3) Idoneidad del sujeto del hecho en la autoría mediata ... 343
II. Extensión de la autoría mediata ... 344
A) Autoría mediata ante la actuación no típica del instrumento ... 344
1) Carencias en el tipo objetivo ... 344
2) Carencias en el tipo subjetivo ... 347
B) Autoría mediata ante la actuación lícita del instrumento ... 349
C) Autoría mediata en los casos de ausencia de responsabilidad del instrumento ... 351
D) Autoría mediata ante la falta de culpabilidad del instrumento ... 352
E) Autoría mediata en otros casos ... 354
III. Autoría mediata ante formas delictivas especiales ... 357
A) Omisión ... 357
B) Tentativa ... 357
1) Generalidades ... 357
2) Comienzo de la tentativa en la autoría mediata ... 358
a) Tomas de posición en la doctrina ... 358
b) La opinión jurisprudencial ... 359
c) Concepción personal ... 361
3) Desistimiento de la tentativa por parte del autor mediato ... 364
4) La punibilidad del autor mediato ... 365
§ 49. Coautoría ... 366
I. Generalidades ... 366
A) Concepto ... 366
B) Coautoría como autoría perteneciente al tipo ... 367
1) Extensión de la autoría ... 367
2) Elementos de coautoría como elementos típicos ... 369
II. Elementos especiales de la coautoría ... 370
A) Generalidades ... 370
B) El elemento objetivo de coautoría del dominio del hecho ... 371
1) Reseña general acerca del estado de la discusión ... 371
2) Elementos subjetivos del dominio colectivo del hecho ... 373
C) Los elementos subjetivos de coautoría ... 378
1) Generalidades ... 378
2) La conexión de voluntades como elemento subjetivo de coautoría ... 379
3) Alcance de la conexión de voluntades ... 379

III. Alcance de la coautoría ... 383
A) Cualidades delictivas necesarias de las acciones de ejecución para la coautoría ... 383
B) Coautoría sucesiva ... 384
C) Autoría accesoria ... 388
IV. Coautoría ante formas delictivas especiales y en otros casos ... 389
A) Coautoría por omisión ... 389
1) Generalidades ... 389
2) Formas de la coautoría por omisión ... 390
B) Coautoría en la tentativa ... 391
1) Generalidades ... 391
2) Comienzo de la tentativa en la coautoría ... 391
3) Desistimiento de la tentativa del coautor ... 393
C) Coautoría en hechos culposos ... 394
D) Coautoría en otros casos ... 394
V. Sanción de la coautoría ... 395

Capítulo XIII

PARTICIPACIÓN

§ 50. Conceptos, formas y reglas básicas de la participación ... 399
I. La participación propia ... 400
A) Determinaciones conceptuales ... 400
B) Consecuencias ... 400
II. Formas de colaboración sin carácter de participación ... 401
A) Participación impropia o necesaria ... 401
B) Hechos punibles de conexión y de referencia ... 406
C) Organizaciones delictivas y concertación para el delito ... 409
D) Casos especiales de participación propia en la Parte Especial del Código Penal alemán ... 409
III. Reglas generales acerca de la participación ... 410
A) Participación como concepto de relación, accesoriedad como principio básico ... 410
1) Participación como concepto de relación ... 411
2) Fundamento de la punición y esencia de la participación ... 412
3) Infracción normativa del comportamiento del partícipe ... 415
B) Dirección del dolo del partícipe ... 416
IV. Participación en formas delictivas especiales y en otros casos ... 417
A) Delito de omisión y participación ... 417
1) Generalidades ... 417
2) Participación por comisión en el delito de omisión ... 418
3) Participación por omisión ... 418
B) Participación en delitos especiales ... 420
C) Participación en la tentativa ... 420
1) Generalidades ... 420
2) El instante de la acción de desistimiento ... 422
a) Comienzo de la tentativa y consumación típica como instantes decisivos ... 422

b) El margen temporal de posibles acciones de desistimiento ... 423
3) El concepto del hecho ... 424
4) Desistimiento mediante la evitación de la consumación ... 426
5) Desistimiento ante la no-consumación provocada sin participación del interviniente ... 428
6) Desistimiento ante la consumación de la lesión tentada del bien jurídico ... 429
7) Efectos del desistimiento ... 430
D) Participación en hechos culposos ... 431
V. Formas de la participación ... 431
A) Formas de participación con carácter de autoría ... 431
B) Participación en cadena ... 433
C) Convergencia de formas de participación ... 434
§ 51. Inducción ... 435
I. Concepto ... 435
II. La acción del inductor ... 436
A) Elementos objetivos ... 437
1) Determinar ... 437
2) Medios de inducción ... 439
3) Formas de la inducción ... 440
B) Dolo del inductor ... 441
1) El hecho principal como objeto del dolo de inducción ... 441
2) La conducta propia como objeto de inducción ... 443
III. La acción del inducido ... 447
A) Generalidades ... 447
B) Exceso del autor principal ... 447
1) Exceso cuantitativo ... 448
2) Exceso cualitativo ... 449
IV. Punibilidad del inductor ... 451
§ 52. Complicidad ... 451
I. Concepto ... 452
II. La acción del cómplice ... 452
A) Elementos objetivos ... 452
1) La cooperación (prestación de ayuda) ... 452
a) Delimitación respecto de otras formas de participación ... 453
b) Medios de complicidad ... 453
2) El instante de la prestación de ayuda ... 455
3) Causalidad de la complicidad ... 455
a) Imputación objetiva a la complicidad ... 456
b) Imputación objetiva (causalidad) en general ... 457
c) Casos particulares ... 458
B) El dolo del cómplice ... 460
III. El hecho principal ... 460
A) Generalidades ... 460
B) Exceso del autor principal ... 460
C) Otras particularidades ... 460
IV. Castigo de la complicidad ... 461
§ 53. Dependencia de la participación respecto del hecho principal ... 461
I. La doble problemática de la accesoriedad ... 463

II. La accesoriedad cuantitativa de la participación 463
A) Generalidades 463
B) La inducción frustrada 466
C) El concierto delictivo 473
D) Otros casos de la participación anticipada 475
E) Castigo de la participación anticipada 475
F) Desistimiento y arrepentimiento activo en la participación anticipada 476
1) Significado básico 476
2) Cuestiones particulares del desistimiento de la inducción frustrada 478
3) Arrepentimiento activo en las restantes formas de la participación anticipada 481
III. La accesoriedad cualitativa 482
A) Reseña general 482
B) La dependencia de la participación respecto del tipo, la antijuridicidad y la responsabilidad del hecho principal 483
1) Tipicidad y antijuridicidad del hecho principal como presupuesto de la participación 483
2) Responsabilidad por el hecho principal como presupuesto de la participación 484
C) La autonomía de la participación respecto de la culpabilidad del autor principal 489
D) La ruptura de la accesoriedad 494
1) Generalidades 494
2) Fundamento e importancia de la ruptura de la accesoriedad 496
3) Análisis de los presupuestos y el efecto de la infracción de la accesoriedad 499
4) El ámbito de la infracción a la accesoriedad 499
5) Las cualidades personales especiales como presupuestos de la infracción de la accesoriedad 501
6) Elementos personales especiales y generales 502
7) Fundamentación y modificación de la punibilidad 507

Capítulo XIV

UNIDAD Y PLURALIDAD DE HECHOS PUNIBLES

§ 54. La unidad de acción 511
I. Generalidades 512
A) El conteo de hechos punibles y la teoría de los concursos 512
B) Objeto y contenido de la teoría de los concursos 516
C) La acción como criterio de la unidad y pluralidad de hechos punibles 517
1) Cuestiones conceptuales 517
2) Panorama general acerca de algunos de los criterios de delimitación propuestos hasta ahora 518
3) Concepción propia 521
II. La unidad típica de acción 523

A) Los criterios que sirven a la investigación de la unidad de acción 523
1) El método utilizado por la jurisprudencia 523
2) El procedimiento propuesto 526
B) Tipos con unidad de acción legalmente tipificada 530
C) Participación como unidad de acción 531
III. La unidad de acción compendiadora del tipo 533
A) El delito permanente 534
B) El delito continuado 535
1) La problemática: estado de la discusión 535
2) La estructura del delito continuado 542
3) El tratamiento del hecho continuado 546
§ 55. El concurso ideal 548
I. Generalidades 549
A) Esencia del concurso ideal 549
B) Alcance del concurso ideal 550
II. El denominado concurso de leyes 551
A) Generalidades 551
B) Alcance del concurso de leyes en el sentido tradicional 553
C) Formas del concurso de leyes en el sentido tradicional 554
D) Tratamiento del concurso de leyes por la jurisprudencia y la doctrina dominante 557
E) El denominado concurso de leyes como una relación entre diversos tipos realizados por una acción 558
1) Identidad de tipos 558
2) Subordinación de tipos 559
3) Interferencia de tipos 560
4) Resultado 560
III. Modalidades del concurso ideal 564
A) Concurso ideal homogéneo 565
B) Concurso ideal heterogéneo 566
IV. Los efectos del concurso ideal 573
A) Efectos jurídico-penales materiales 573
1) Principios jurídicos del concurso ideal 573
2) La declaración de culpabilidad 574
3) La declaración de la pena 575
B) Efectos jurídico-procesales penales del concurso ideal 577
§ 56. El concurso real 579
I. Generalidades 580
A) Presupuestos jurídico-procesales y jurídico-materiales 580
B) Pluralidad de acciones y concurso real 581
C) Determinación de la pluralidad de acciones 581
D) Pluralidad homogénea y heterogénea de acciones 583
II. Los llamados hechos co-penados 583
A) Hechos previos co-penados 583
1) Ubicación sistemática 583
2) Diversos casos de hechos previos 584
3) Tratamiento de los hechos previos co-penados 586
B) Hechos posteriores co-penados 587
1) Problemática, su lugar de ubicación 587
2) Presupuestos del hecho co-penado 588
3) Consecuencias del hecho posterior co-penado 591

III. El llamado hecho punible conjunto como modalidad del concurso real ... 592
A) Profesionalidad, habitualidad y comercialidad del actuar ... 592
1) Planteamiento del problema ... 592
2) Los casos particulares ... 593
B) El hecho punible conjunto y su fraccionamiento en unidades de acción ... 594
IV. Efectos del concurso real ... 596
A) Tratamiento jurídico-material ... 596
1) Principios fundamentales en particular ... 596
2) El principio de la agravación de penas ... 598
3) El principio de la acumulación de penas ... 601
4) El principio de la pena unitaria ... 602
B) Tratamiento jurídico-procesal ... 604
1) Formación posterior de penas conjuntas y unitarias ... 604
2) Importancia jurídico-procesal de las diversas acciones y sus penas ... 609

Parte Cuarta

LAS CONSECUENCIAS JURÍDICAS DEL HECHO

Capítulo XV

EL SISTEMA DEL CÓDIGO PENAL

§ 57. Los medios sancionatorios del derecho penal general ... 613
I. La teoría de las consecuencias jurídicas en el sistema global del derecho penal ... 614
A) Determinación del hecho e imposición de sanciones ... 614
B) La cuestión de la pena como piedra de toque de la persecución penal ... 615
II. El derecho de las sanciones como punto central de la reforma jurídico-penal ... 616
A) El movimiento nacional e internacional de reforma ... 616
B) El catálogo de sanciones luego de la reforma del derecho penal ... 617
III. El campo de tensiones de la intervención judicial ... 619
IV. Clasificación de los medios de reacción del derecho penal ... 622
§ 58. La condena penal y el condenado ... 624
I. La evidencia de la condena penal ... 625
II. La rehabilitación del condenado ... 629
1) Fundamentos de la cancelación de la evidencia penal ... 629
2) La cancelación de la anotación penal en el Registro ... 630
III. Efectos jurídicos de la cancelación ... 630
IV. Excepciones legales al efecto de cancelación ... 633

Capítulo XVI

LAS PENAS Y CONSECUENCIAS ACCESORIAS

§ 59. Las penas principales ... 635
I. Generalidades ... 636
II. La pena privativa de libertad ... 638
A) La pena privativa de libertad a la luz de la reforma del derecho penal ... 638
B) La configuración de la pena de presidio ... 640
III. La pena pecuniaria ... 645
A) Evolución de esta pena ... 645
B) El ámbito de aplicación ... 646
C) Procedimiento de determinación de la pena pecuniaria ... 649
D) La medición del día-multa en particular ... 654
E) La pena privativa de libertad sustitutiva ... 663
F) Problemas procesales del sistema de días-multa ... 664
§ 60. La pena accesoria: la prohibición de conducir ... 668
§ 61. Las consecuencias accesorias ... 672
I. Sistemática general ... 673
II. Las consecuencias accesorias en particular ... 674
A) Las consecuencias con carácter de pena ... 674
1) La inhabilitación para ocupar cargos públicos y la pérdida de sufragio pasivo ... 674
2) Pérdida del derecho de sufragio activo en cuestiones públicas ... 675
3) Forma de calcular los plazos: posibilidad de rehabilitación ... 675
B) Las consecuencias con carácter mixto ... 676
1) La confiscación de los provechos ilícitos ... 676
2) El comiso ... 680

Capítulo XVII

MEDICIÓN JUDICIAL DE LA PENA

§ 62. Sistema de la magnitud y del marco de la pena ... 687
I. La evolución de la teoría de la medición judicial de la pena ... 688
1) El tratamiento en la jurisprudencia ... 688
2) El aporte de la ciencia en la medición judicial de la pena ... 690
3) La creación de las disposiciones sobre medición judicial de la pena ... 690
II. División de funciones y modo de trabajo en la medición judicial de la pena ... 691
A) La cooperación entre el legislador y el juez ... 691
1) Principios de cooperación ... 691
2) Responsabilidad conjunta por la correcta medida de la pena ... 693

B) Fases de la determinación de la pena 694
1) Determinación del marco punitorio aplicable 694
2) Marco de la pena como concreta valoración de la culpabilidad del hecho 694
3) Decisión preventiva 695
C) Medición judicial de la pena en sentido amplio y estricto .. 695
III. Formas de las conminaciones punitivas legales 696
A) Conminaciones punitivas determinadas e indeterminadas .. 696
1) Conminaciones de pena absolutamente indeterminadas 696
2) Conminaciones de pena absolutamente determinadas ... 697
3) Conminaciones punitivas relativamente determinadas .. 698
4) Fijación del concreto marco punitivo 698
B) Agravaciones y atenuaciones legales de la pena 699
1) Planteamiento del problema 699
2) Causales modificatorias de la pena nominadas e innominadas 699
C) Los ejemplos-regla 706
1) El camino de la técnica de los ejemplos-regla 706
2) La naturaleza jurídica de los ejemplos- regla 707
3) El tratamiento de los ejemplos-regla 707
4) La capacidad de rendimiento de la técnica de los ejemplos-regla 709
IV. La averiguación del marco punitivo legal 710
A) El marco punitivo como base de acción judicial 710
1) Importancia general 710
2) Marco punitivo regular y marco punitivo especial 710
3) El círculo de las sanciones aplicables 712
B) Las principales fuentes de error 713
1) La imposición de consecuencias jurídicas no cubiertas por la ley 713
2) La omisión de consecuencias jurídicas aplicables 713
3) La verificación jurídica 714
§ 63. Principios de la medición judicial de la pena 715
I. Culpabilidad y prevención en el procedimiento de medición judicial de la pena 717
A) Las diferencias y sus consecuencias 717
B) Valoración de la culpabilidad 721
1) Marco de la culpabilidad y marco de la pena 721
2) Determinación del marco de culpabilidad 724
a) La estructuración del concepto de culpabilidad en la teoría de la medición judicial de la pena 724
b) El criterio de imputación 732
c) La problemática del error en la medición judicial de la pena 735
d) La relevancia de la conducta previa y posterior al hecho para la culpabilidad 737
e) La prohibición de la doble valoración 741
3) La importancia del marco de la culpabilidad 745
C) Prevención en la medición judicial de la pena 749
1) Los fines de la pena (fines de la prevención) 749
a) El círculo de los fines de la pena 749

b) La prevención general 752
c) La prevención especial 760
2) La necesidad y la accesibilidad de la prevención 763
a) La investigación de la personalidad 763
b) Sensibilidad penal y receptividad penal 764
c) La prognosis 767
d) Medición judicial de la pena y criminología 769
3) La realización de la decisión de prevención 771
a) Los factores de prevención a considerar 771
b) La determinación de la clase y de la magnitud de la pena 772
c) Diversas sanciones en cuanto unidad armonizada de efectos 773
II. La averiguación y valoración de los factores que influyen en la medición judicial de la pena 774
A) La obtención de los hechos relevantes para la medición judicial de la pena 774
1) El conjunto de hechos relevantes para la medición judicial de la pena 774
2) Fijación procesal del material relevante para la medición judicial de la pena 776
B) Ponderación de los factores en la medición judicial de la pena 777
1) La dirección de la valoración 777
2) La sopesación 778
3) La ponderación 778
C) Factores de determinación en particular 779
1) La importancia de las circuntancias a ponderar 779
2) Los factores de determinación más importantes 780
a) La ejecución del hecho 780
b) La vida previa del autor 782
c) Las circunstancias personales y económicas 786
d) La conducta posterior al hecho 788
III. Control de la medición judicial de la pena 793
A) Medición judicial de la pena en cuanto aplicación del derecho 793
1) La delimitación de la discrecionalidad en la medición judicial de la pena 793
2) La aplicación del derecho en el ámbito de la medición judicial de la pena 795
3) La fundamentación de la decisión acerca de la medición judicial de la pena 796
a) El deber procesal de fundamentación 796
b) La obligación jurídico-material de fundamentación . 797
B) Recurso de casación y medida de la pena 798
1) La revisibilidad de la medición judicial 798
2) Los errores en la medida de la culpabilidad 800
3) Errores casables en el ámbito de la prevención 802
§ 64. Casos especiales de la determinación de la pena 803
I. Relación entre la pena pecuniaria y la pena de presidio de corta duración 804
A) Evolución histórica e importancia 804

1) La lucha contra la pena de presidio de corta duración .. 804
2) Enjuiciamiento político-criminal 806
B) Los presupuestos 806
1) Combinación de los fines de la pena 806
2) Circunstancias especiales del hecho o que radican en la personalidad del autor 808
3) La influencia sobre el autor 809
4) Defensa del ordenamiento jurídico 810
5) Criterio para determinar el carácter de indispensable ... 810
6) Posibilidad del control por vía de casación 811
7) Evolución ulterior 811
II. Cómputo o abono de la pena de prisión preventiva 812
A) Problemática fundamental 812
1) Necesidad de la privación de libertad durante el procesal penal 812
2) Desarrollo del cómputo en la reforma del derecho penal 813
B) Presupuestos y efectos del cómputo 813
1) Principio de aplicación 813
2) El criterio para el cómputo 814
3) La denegación del cómputo 815
4) Cómputo de la privación de libertad sufrida en el extranjero 816
5) La imputación de un retiro provisorio de la licencia de conducir 817
§ 65. Remisión condicional de la pena privativa de libertad 817
I. Generalidades 819
A) Los distintos sistemas legales 819
B) Evolución del sistema alemán 821
II. Remisión condicional de la pena 822
A) Naturaleza jurídica 822
B) Presupuestos 824
1) Presupuestos formales 824
2) Presupuestos materiales 825
C) La concesión de la remisión condicional de la pena 831
1) La decisión judicial 831
2) Las modalidades de la remisión 833
D) Consecuencias jurídicas del comportamiento correcto o incorrecto 838
III. La libertad condicional 841
A) Esencia e importancia 841
B) Presupuestos de la libertad condicional 842
C) Procedimiento de la libertad condicional 849
§ 66. Amonestación bajo reserva de la pena pecuniaria. Dispensa de pena 850
I. Amonestación con reserva de pena 851
II. Dispensa de pena 854

Capítulo XVIII

MEDIDAS DE CORRECCIÓN Y SEGURIDAD

§ 67. Principios de corrección y seguridad 859
I. Evolución del derecho de medidas 860
II. Clasificación y distinción de las medidas 862
III. El principio de la proporcionalidad 865
IV. Selección y combinación de las medidas 866
V. Combinación de penas y medidas 867
VI. Disposición autónoma de una medida 868
§ 68. Medidas privativas de libertad 869
I. Medidas en particular 870
A) Internación en un hospital psiquiátrico 870
1) Esencia de la medida 870
2) La tarea profiláctica de la internación 873
B) Internación en un establecimiento de deshabituación 874
1) Esencia de la medida 874
2) Efecto de la disposición 876
C) Custodia de seguridad 877
1) La esencia de la medida luego de la reforma 877
2) Presupuestos formales de la custodia de seguridad 878
3) Los presupuestos materiales de la custodia de seguridad 881
4) La disposición por el tribunal 883
II. Disposiciones comunes 884
A) Orden de la ejecución 884
B) Traslado a la ejecución de otra medida 886
C) Remisión condicional de medidas privativas de libertad 887
1) Remisión ordenada junto con la medida 887
2) Remisión posterior 888
D) Revocación de la remisión 889
§ 69. Medidas no privativas de libertad 890
I. Vigilancia de conducta 891
A) Presupuestos de la medida 891
1) Vigilancia de conducta en virtud de disposición judicial 891
2) Vigilancia de conducta por efecto de la ley 892
B) Ejecución de la medida 893
C) Conclusión de la vigilancia de conducta. Sanciones 895
D) Valoración 896
II. Privación del permiso de conducir 896
III. Inhabilitación profesional 904

Capítulo XIX

SISTEMA DE INTERVENCIÓN DEL DERECHO PENAL DE JÓVENES

§ 70. Tareas y clasificación de los medios de reacción adecuados al joven .. 907
I. Derecho penal de jóvenes y derecho penal general 908

A) Ámbito de aplicación del derecho penal de jóvenes 908
B) Tareas específicas de los medios de reacción adecuados al joven 909
C) Clasificación dentro de la teoría general de las consecuencias jurídicas 913
II. Las repercusiones de la noción de la educación en el derecho penal de jóvenes 914
A) El derecho penal de jóvenes y derecho penal de autor ... 914
B) Orden de rango de los medios de reacción adecuados al joven 916
C) Exclusión de consecuencias jurídicas del derecho penal general 917
§ 71. Medidas de educación 918
I. Generalidades 918
II. Medidas de educación en particular 919
A) Imposición de instrucciones 919
B) Apoyo en la educación y educación asistencial 923
III. La evidencia de las medidas 924
§ 72. Medios de corrección 925
I. Esencia de los medios de corrección 925
II. Los medios de corrección en particular 927
A) La amonestación 927
B) La imposición de condiciones 928
C) El arresto juvenil 929
III. Combinación de medios de corrección con otras medidas del derecho penal de jóvenes 931
§ 73. La pena juvenil 932
I. Esencia de la pena juvenil 933
II. Formas de la pena juvenil 936
A) Pena juvenil determinada por el juez 936
B) Pena juvenil de duración indeterminada 939
III. Pena juvenil en cuanto beneficio condicional 941
A) Remisión condicional de la pena juvenil 941
B) Suspensión de la imposición de la pena juvenil 944
IV. Combinación de la pena juvenil con medidas de educación y medios de corrección 946
V. Cancelación del estigma penal 947

Capítulo XX

PRESUPUESTOS E IMPEDIMENTOS DE LA INTERVENCIÓN JURÍDICO-PENAL

§ 74. Presupuestos del castigo: solicitud penal, autorización y petición ... 951
I. Generalidades 951
II. Querella penal 952
A) Esencia de la querella penal, denuncia y acción privada 952
B) Legitimación a la formulación de querella 954
C) Plazo, forma y alcance de la querella penal 957
D) Desistimiento de la querella 960
III. Autorización y solicitud de pena 962

§ 75. Impedimentos al castigo 960
I. El indulto 961
A) Esencia del indulto 961
B) Fundamentos constitucionales del indulto 964
C) Efectos del indulto 967
II. La prescripción 968
A) Fundamento y esencia de la prescripción. Efecto y excepciones 968
B) Prescripción de la persecución penal 971
C) Prescripción de la ejecución penal 976

Índice alfabético 979