

HELMUT FRISTER

Derecho penal

Parte general

Traducción de la 9.ª edición alemana de
MARÍA DE LAS MERCEDES GALLI y MARCELO A. SANCINETTI

2ª EDICIÓN


hammurabi
JOSE LUIS DEPALMA EDITOR

ÍNDICE GENERAL

PRÓLOGO A LA 9.ª EDICIÓN	7
PRÓLOGO A LA 1.ª EDICIÓN	9
ABREVIATURAS	27

PRIMERA PARTE FUNDAMENTOS GENERALES

CAPÍTULO 1

OBJETO DE REGULACIÓN Y FUENTES DEL DERECHO PENAL

I — El objeto de regulación del Derecho penal	35
1. El concepto de pena	35
a) El carácter de Derecho público de la pena	35
b) La naturaleza represiva de la pena	38
2. La distinción entre la pena criminal y otras penas estatales	39
a) La delimitación respecto de sanciones del Derecho administrativo	39
b) La delimitación respecto de las medidas disciplinarias, instrumentos ordenatorios y medios de coerción procesal	41
II — El sistema de regulación del Derecho penal	43
1. La regulación legal del Derecho penal material	44
2. La regulación legal del Derecho procesal penal	46
3. La regulación legal del Derecho penal de la minoridad	46
III — Derecho penal europeo e internacional	47
1. Derecho penal europeo	47
2. Derecho penal de Gentes	53

CAPÍTULO 2

EL FIN DE LA PENA

I — Las teorías de la pena tradicionales	57
1. La teoría absoluta de la pena (Kant, Hegel)	58
2. La teoría preventivo-general (Feuerbach)	60
3. La teoría preventivo-especial (v. Liszt)	62
II — La teoría de la prevención general positiva	65

CAPÍTULO 3

EL PRINCIPIO DE CULPABILIDAD

I — Fundamentos	71
II — El requisito de la conducta auto-determinada (Principio de culpabilidad "formal")	73
1. El concepto de capacidad de auto-determinación	73
2. ¿Responsabilidad de las asociaciones de personas o de las empresas?	77
III — El requisito del ilícito material (Concepto material de delito)	79
1. Posibilidad y límites de un concepto material de ilícito	80
2. El concepto de bien jurídico	81
3. Los diversos estadios de protección de los bienes jurídicos	82
4. La legitimación de los delitos de peligro abstracto	83
5. Quebrantamientos del principio de protección de bienes jurídicos	85
IV — El requisito de la prueba de la culpabilidad (el principio «in dubio pro reo»)	88

CAPÍTULO 4

EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD Y LA RESERVA JUDICIAL

I — El principio de legalidad: «nullum crimen, nulla poena sine lege»	93
1. Origen e idea básica	93
2. Las manifestaciones particulares del principio de legalidad	96
a) El requisito de una ley escrita («lex scripta»)	96
b) El requisito de una ley suficientemente determinada («lex certa»)	98
aa) Razón y límites de la determinación	98
bb) La relativización del mandato de determinación por la jurisprudencia y la doctrina	99
cc) La determinación de la conminación penal	102
c) La prohibición de exceder el texto de la ley («lex stricta»)	103
d) El requisito de una ley vigente al momento del hecho («lex praevia»)	107
3. El ámbito de validez del principio de legalidad	110
II — La reserva judicial	115

CAPÍTULO 5

EL ÁMBITO DE VALIDEZ TEMPORAL Y ESPACIAL DE LAS LEYES PENALES

I — La validez temporal (§ 2, StGB)	117
1. El principio de la aplicación de la ley más benigna	117
2. La definición legal del momento del hecho	118
3. La regulación especial de las medidas de corrección y seguridad	119
II — La validez espacial del Derecho penal alemán (§§ 3/7, StGB)	120
1. Fundamentos	120
2. Hechos cometidos en el territorio y en barcos o aeronaves alemanas	123
3. La validez del Derecho penal alemán para hechos cometidos en el extranjero	124
a) Independientemente del Derecho del lugar del hecho (§§ 5, 6, StGB; 1, VStGB)	125
b) Validez para hechos cometidos en el extranjero, según el § 7, StGB	126
4. La restricción del deber de persecución respecto de delitos que atañen al extranjero	127
III — La validez espacial del Derecho penal de los estados federados (Derecho penal interlo-cal)	127

CAPÍTULO 6

LAS CONSECUENCIAS JURÍDICO-PENALES

I — Las penas	129
1. La pena privativa de libertad	129
a) Las clases de pena privativa de libertad	129
b) La ejecución condicional de la pena privativa de libertad	130
c) La ejecución condicional del resto de pena	132
2. La pena de multa	134
3. La prohibición de conducir	136
4. La medición y elección de la pena	136
II — Las restantes consecuencias jurídicas	140
1. Las medidas de corrección y seguridad	140
2. Consecuencias relativas al status jurídico	146
3. Incautación	147

CAPÍTULO 7

INTRODUCCIÓN A LA TEORÍA GENERAL DEL DELITO

I — Objeto y función de la teoría general del delito	151
II — La estructura del delito	154
III — Las formas generales del hecho punible	157
1. Delitos de comisión y de omisión	157
2. Delitos dolosos e imprudentes	157

3. Consumación, tentativa y preparación	158
4. Autoría y participación	159
IV — La distinción entre crímenes y delitos	160

SEGUNDA PARTE

EL TIPO DEL DELITO DE COMISIÓN CONSUMADO

CAPÍTULO 8

LA ESTRUCTURA DEL TIPO

I — La acción como fundamento del análisis de la tipicidad	165
1. El concepto de acción	165
2. La identidad de la acción	168
II — La distinción entre tipo objetivo y subjetivo	169
III — Los elementos del tipo objetivo	171
1. Delitos de resultado y de actividad	172
2. Otras divisiones de los delitos	174
IV — Los elementos del tipo subjetivo	175
1. El dolo de tipo	175
2. Intenciones dirigidas a lesionar el bien jurídico	176
3. Otros motivos y los llamados elementos del ánimo	177

CAPÍTULO 9

LA CAUSALIDAD DE LA ACCIÓN RESPECTO DEL RESULTADO

I — La distinción entre causalidad e imputación objetiva	181
II — El concepto de causalidad	183
1. ¿«Conditio sine qua non» o «condición ajustada a una ley»?	183
2. La causalidad alternativa	184
3. La consideración de cursos causales hipotéticos	187
a) Descripción y delimitación del problema	187
b) La definición de la identidad del resultado	190
c) El tratamiento de causas de reserva y acciones de reserva	192
4. Consecuencias	195
III — La comprobación de la causalidad	197
1. La estructura general de la comprobación de la causalidad	197
2. Consecuencias para constelaciones de problemas característicos	198
a) Causalidad transmitida psíquicamente	198
b) Comprobación estadística de la causalidad	199
c) La comprobación de cursos causales hipotéticos	199

CAPÍTULO 10

LA IMPUTACIÓN OBJETIVA

I — Concepto y presupuestos generales	201
II — El riesgo jurídicamente reprobado	202
1. La exclusión de riesgos irrelevantes	202
2. Riesgos permitidos en razón de intereses preponderantes	203
3. La valoración de riesgos en los que media la conducta de terceros	205
4. Riesgos en los que median acciones del lesionado	208
III — La realización del riesgo jurídicamente reprobado	210
1. Realización de riesgos irrelevantes	211
2. Realización de riesgos permitidos en razón de intereses preponderantes	211
3. Realización de riesgos mediante acciones de terceros	212
4. Realización de riesgos mediante acciones del lesionado	213
5. La llamada relación de contrariedad al deber	216
IV — El conocimiento sobre la base del cual se enjuicia el riesgo	218

CAPÍTULO 11

EL DOLO DE TIPO

I — El dolo como decisión consciente en favor del acontecer típico	221
1. La distinción entre dolo y consciencia del ilícito	221
2. La acción como momento determinante de la decisión	222
3. La consciencia de realización necesaria para el dolo	225
II — La estructura psíquica del dolo	226
1. Las formas de dolo	226
a) La diferenciación entre las diversas formas de dolo	226
b) La importancia jurídica de la diferenciación entre las diversas formas de dolo	228
2. La delimitación entre dolo eventual e imprudencia	230
a) ¿Requisito de un elemento volitivo del dolo?	230
b) ¿Necesidad de una representación calificada de la posibilidad?	233
c) La comprobación del dolo	234
d) ¿Renuncia a una delimitación de «lege ferenda»?	235
III — El objeto del dolo	236
1. El concepto de error de tipo	236
2. El contenido del dolo en caso de «elementos normativos del tipo»	237
3. El contenido del dolo en caso de elementos «en blanco»	238
4. El contenido del dolo en caso de elementos valorativos del hecho	240
IV — La imputación del resultado producido al dolo	242
1. Desviaciones respecto del curso causal representado	242
2. El error sobre el objeto del hecho	247
a) «Error in persona vel objecto»	247
b) La «aberratio ictus»	247
c) El cambio del objeto del hecho, durante el hecho	250

CAPÍTULO 12

LA IMPRUDENCIA

I — El paralelismo entre dolo e imprudencia	253
1. Imprudencia como conocibilidad	253
2. La necesidad de una apreciación individual	255
3. El momento de la conocibilidad	257
II — Los presupuestos de la conocibilidad	258
1. El conocimiento empírico necesario	258
2. El necesario conocimiento de la base de la situación de hecho	260
3. El tiempo necesario	261
III — Las formas de la imprudencia	262
1. Los diversos grados de imprudencia	262
2. La llamada imprudencia consciente	263
IV — El objeto de la imprudencia	263
V — La imputación del resultado producido a la imprudencia	264

TERCERA PARTE

ANTI JURIDICIDAD Y CULPABILIDAD

CAPÍTULO 13

PANORAMA DE LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN

I — La clasificación de las causas de justificación	269
II — La justificación en interés del afectado	270
1. Consentimiento	270
2. Consentimiento presunto	272
3. Ejercicio de la patria potestad	273
III — La justificación en interés de otros o de la generalidad	274
1. Derechos de la función pública	274
2. Los derechos de necesidad del ciudadano	275
a) La legítima defensa y la defensa de la posesión	275
b) El estado de necesidad defensivo	276
c) El estado de necesidad ofensivo	277
d) El derecho de auto-auxilio	278
e) El derecho de aprehensión	279

CAPÍTULO 14

TEORÍA GENERAL DE LA JUSTIFICACIÓN

I — El objeto de la justificación	281
1. La divisibilidad del juicio de antijuridicidad	281
2. La acción como único punto de referencia del juicio de antijuridicidad	282

II — La estructura de la justificación	284
1. El tipo permisivo objetivo	284
a) La situación de hecho objetivamente existente como base del juicio	284
b) La estructura especial de los derechos en la función pública	287
2. El tipo permisivo subjetivo	288
a) El conocimiento de los presupuestos objetivos de la justificación	288
b) ¿Necesidad de una especial motivación de justificación?	292
III — El error sobre el tipo permisivo	293
1. El desconocimiento de circunstancias justificantes	294
2. La suposición errónea de circunstancias justificantes	295
a) Concepto y consecuencias jurídicas del error de tipo permisivo	295
b) La delimitación respecto del error sobre el permiso	298
IV — La justificación en el delito imprudente	300
1. La identidad de los presupuestos objetivos de la justificación	300
2. Los presupuestos subjetivos de la justificación	301

CAPÍTULO 15

ACUERDO, CONSENTIMIENTO Y CONSENTIMIENTO PRESUNTO

I — El acuerdo excluyente del tipo	303
II — El consentimiento	304
1. Requisitos de la decisión voluntaria del afectado	304
a) Naturaleza jurídica y momento determinante	304
b) Capacidad para prestar el consentimiento	305
c) Contenido de la decisión de consentir	308
d) La incidencia de errores	310
e) La incidencia de la coacción	312
2. El Derecho de disposición del afectado	314
a) La limitación a bienes jurídicos individuales	314
b) Las restricciones en caso de que esté en juego la vida y la integridad corporal	315
III — El consentimiento presunto	318
IV — El así llamado consentimiento hipotético	320

CAPÍTULO 16

LEGÍTIMA DEFENSA Y EXCESO EN LA LEGÍTIMA DEFENSA

I — La legítima defensa	323
1. Panorama e idea básica	323
2. La situación de legítima defensa	325
a) La agresión	325

b) La antijuridicidad de la agresión	329
c) La actualidad de la agresión	330
3. Los requisitos de la acción de defensa	333
a) Injerencia en bienes jurídicos del agresor	334
b) Aptitud para repeler la agresión	335
c) El medio más leve para repeler la agresión	336
4. Las «restricciones ético-sociales» del Derecho de legítima defensa	337
a) Restricciones del Derecho de legítima defensa, válidas con carácter general	337
b) Restricciones especiales para situaciones particulares de legítima defensa	339
aa) Agresiones inculpables	339
bb) Agresiones provocadas	339
cc) Agresiones dentro de estrechas comunidades de vida	341
5. La aplicabilidad de la legítima defensa a la actuación de la autoridad	342
II — El exceso en la legítima defensa	344
1. Idea básica	344
2. El ámbito de aplicación de la regulación	346

CAPÍTULO 17

ESTADO DE NECESIDAD JUSTIFICANTE

I — El estado de necesidad agresivo	349
1. Panorama	349
2. La situación de estado de necesidad	349
a) El peligro	349
b) La actualidad del peligro	351
3. Los requisitos de la acción que repele el peligro	352
a) Necesidad de evitar el peligro	352
b) Esencial preponderancia del interés protegido	353
aa) Los intereses incluíbles en la ponderación	353
bb) Estructura e importancia de los intereses a ponderar	354
cc) Siempre rige el límite de la víctima	355
c) Adecuación del hecho	357
aa) La obligatoriedad de competencias y procedimientos	357
bb) La problemática del estado de coacción	358
II — El estado de necesidad defensivo	360
1. La situación de estado de necesidad	360
a) El peligro objetivamente imputable a una persona	360
b) La actualidad del peligro	361
2. Los requisitos de la acción que repele el peligro	363
a) Injerencias en bienes jurídicos del responsable	363
b) Necesidad de la acción que repele el peligro	363
c) Falta de esencial preponderancia del interés menoscabado	364
d) Adecuación	365

III — Problemas generales de los derechos de necesidad, que surgen en el estado de necesidad	366
1. ¿Aplicabilidad del estado de necesidad a la actuación de la autoridad pública?	366
2. La provocación del estado de necesidad	367
3. El exceso en el estado de necesidad	367

CAPÍTULO 18

LA CAPACIDAD DE CULPABILIDAD

I — Idea básica y regulación legal	369
1. La capacidad de culpabilidad como capacidad de auto-determinación	369
2. Panorama de la regulación legal	369
a) Incapacidad de culpabilidad por falta de madurez	369
b) Incapacidad de culpabilidad por perturbaciones psíquicas	370
II — La regulación de los §§ 20 y 21, StGB	371
1. Los elementos iniciales	371
2. Capacidad de comprensión y conducción	373
a) El origen de la descripción legal actual de la capacidad de culpabilidad	373
b) La inidoneidad de la descripción legal de la capacidad de culpabilidad	374
c) La capacidad de culpabilidad como capacidad respecto de un proceso de decisión sensata	375
3. La constatación de la capacidad de culpabilidad	377
III — La «actio libera in causa»	379
1. El problema y el modelo básico de solución	379
2. La punibilidad de la «actio libera in causa» en los delitos de resultado	380
a) La objeción de la falta de causalidad	380
b) La objeción de la falta de consciencia de realización	381
c) Resultado y consecuencias	382

CAPÍTULO 19

LA POSIBILIDAD DE COMPRENDER EL ILÍCITO

I — Origen e idea básica del § 17, StGB	385
II — El concepto de error de prohibición	386
1. El objeto de la consciencia del ilícito	386
2. La divisibilidad de la consciencia del ilícito	387
3. Dudas sobre la antijuridicidad	387
4. La consciencia del ilícito en el delito imprudente	388
III — La evitabilidad del error de prohibición	389
1. El carácter determinante del saber jurídico propio	389
2. El valor que le cabe a las informaciones técnicas	390

IV — Particularidades en caso de actuación por instrucciones del servicio	391
1. La regulación jurídica general de los funcionarios públicos	391
2. La regulación especial para el funcionario de ejecución	391

CAPÍTULO 20

LA EXIGIBILIDAD

I — El estado de necesidad exculpante (§ 35, StGB)	393
1. La idea básica de la regulación	393
2. La situación de estado de necesidad	396
a) Peligro para la vida, el cuerpo o la libertad	396
b) Actualidad del peligro	397
3. Las exigencias para la acción que repele el peligro	397
a) La persona del actuante	397
b) Requisitos sustanciales	398
4. Deberes especiales de soportar el peligro	399
a) Causación de la situación de necesidad	399
b) Relación jurídica especial	400
c) Otros casos	400
5. Tipo subjetivo de la exculpación y error	401
a) El tipo subjetivo de la exculpación	401
b) El error sobre el tipo exculpante	402
c) El error sobre la exculpación	403
II — ¿Otras causas de exculpación?	403
1. ¿Exculpación en caso de puesta en peligro de otros bienes jurídicos?	404
a) Necesidad de conciencia (art. 4, GG)	404
b) Otras situaciones de necesidad	406
2. ¿Exculpación de personas distintas a las allegadas?	407

CAPÍTULO 21

OTROS PRESUPUESTOS DE LA PUNIBILIDAD

I — Causas de exclusión de la pena y condiciones de punibilidad	411
II — Elementos del ilícito configurados como condiciones de la punibilidad	413
III — Causas de exculpación configuradas como causas de exclusión de la pena	416
IV — Persecución penal dependiente de la voluntad del lesionado	418
1. La instancia privada para la persecución penal	418
2. Discrecionalidad y persecución penal	419
V — Presupuestos temporales de la persecución y ejecución	420
1. Prescripción de la persecución	420
2. Prescripción de la ejecución	421
VI — El descarte (procesal) del ilícito insignificante	422

CUARTA PARTE

FORMAS DELICTIVAS ESPECIALES

CAPÍTULO 22

EL DELITO DE OMISIÓN

I — La regulación del § 13, StGB	429
II — La delimitación entre delitos de comisión y de omisión	433
1. La distinción entre actuar y omitir	433
2. La supremacía del actuar sobre el omitir	436
3. La comisión de delitos de omisión mediante un hacer positivo	439
III — La omisión de impedir el resultado	439
1. El concepto de omisión	439
2. La causalidad de la omisión	441
3. La imputación objetiva del resultado a la omisión	444
IV — La obligación de impedir el resultado	445
1. Garantes de supervisión	445
a) Deberes que resultan de una atribución de dominio actual	445
b) Deberes que resultan de una conducta previa generadora del peligro	447
c) Asunción de una función de supervisión	451
2. Garantes de protección	452
a) Vínculos familiares	452
b) Deberes de protección de la función pública	455
c) Asunción de una función de protección	456
V — El tipo subjetivo del delito de omisión	459
VI — La justificación del delito de omisión	460
1. Consentimiento y consentimiento presunto	461
2. Estado de necesidad justificante	462
a) El caso normal del estado de necesidad defensivo	462
b) El caso excepcional del estado de necesidad ofensivo	463
c) La llamada exigibilidad como caso de aplicación del estado de necesidad justificante	464
3. La colisión de deberes justificante	465
VII — La culpabilidad del delito de omisión	468

CAPÍTULO 23

TENTATIVA Y PREPARACIÓN

I — La tentativa	473
1. El fundamento punitivo de la tentativa	473
2. La regulación legal de la punibilidad de la tentativa	476
a) Restricción a determinados delitos	476
b) Atenuación facultativa de la pena y posibilidad de desistimiento	477
c) Los delitos de emprendimiento	478

3. La estructura del análisis de la tentativa	480
4. Los requisitos de la decisión al hecho	482
a) El contenido del plan del hecho. Distinción respecto del delito putativo	482
— Panorama sobre supuestos de error	485
b) La firmeza de la decisión de realizar el plan de acción	487
5. El ponerse inmediatamente a realizar el tipo	487
a) La definición de la conducta típica	487
b) La inmediatez del ponerse a realizar el tipo	494
II — Actos preparatorios	497
1. Punibilidad de actos formalmente preparatorios	497
2. Punibilidad de actos materialmente preparatorios	498
CAPÍTULO 24	
EL DESISTIMIENTO DE LA TENTATIVA	
I — Fundamentos	503
1. Las razones de la impunidad	503
2. La naturaleza jurídica y las consecuencias jurídicas del desistimiento	506
II — El desistimiento según el § 24, I, 1.ª oración, 1.ª variante, StGB	510
1. Abandonar la ulterior ejecución del hecho	510
a) Incompletitud de la ejecución del hecho realizada hasta ese momento (Delimitación respecto de la tentativa acabada)	510
aa) Carácter determinante del acto ejecutivo individual	510
bb) Carácter determinante de la representación del autor	513
b) Posibilidad de ulterior ejecución del hecho (Diferenciación respecto de la tentativa fracasada)	515
c) El requisito de un abandono definitivo	516
d) El abandono en el delito de omisión	517
2. La voluntariedad	518
a) El concepto de voluntariedad	518
b) Abandono voluntario de la ejecución del hecho	521
c) Abandono involuntario de la ejecución del hecho	522
aa) Incremento esencial de los costos del hecho	522
bb) Desaparición o descenso esencial de la utilidad del hecho	523
cc) Producción de incapacidad de auto-determinación	525
3. El abandono voluntario de la ulterior ejecución del hecho en caso de delito consumado	525
III — El desistimiento según el § 24, I, 1.ª oración, 2.ª variante, y 2.ª oración, StGB	527
1. La relación sistemática entre el § 24, I, 1.ª oración, 2.ª variante, y el § 24, I, 2.ª oración, StGB	527
2. El esfuerzo serio por impedir la consumación	528
a) Mediante hacer activo	528
b) Mediante omisión	530
3. La voluntariedad	533
IV — La relación sistemática entre ambas alternativas de desistimiento	535

QUINTA PARTE

PLURALIDAD DE INTERVINIENTES EN UN HECHO

CAPÍTULO 25

LA ESTRUCTURA BÁSICA DE LAS FORMAS DE INTERVENCIÓN

I — Panorama	539
II — La estructura de la autoría mediata	542
1. La causación mediata del resultado	542
2. ¿Ampliación a delitos ligados a una conducta?	543
3. Posiciones de deberes especiales	544
4. Otros presupuestos de la punibilidad	545
III — La estructura de la coautoría	545
1. Imputación del actuar en común	545
2. Presupuestos de la punibilidad que deben ser cumplidos en forma personal	547
a) Posiciones de deberes especiales	547
b) Presupuestos subjetivos de la punibilidad	548
3. La posibilidad de una coautoría en soledad	549
IV — Estructura y función de la participación	550
1. Accesoriedad y fundamento punitivo de la participación	550
2. Elementos personales especiales	553
a) La sistemática del § 28, StGB	553
aa) Elementos que fundamentan la pena (§ 28, I, StGB)	553
bb) Elementos que modifican o excluyen la pena (§ 28, II, StGB)	555
b) El concepto del elemento personal especial	558
aa) Posiciones de deberes especiales	558
bb) Móviles especiales	560

CAPÍTULO 26

LA COAUTORÍA

I — La comunidad del actuar	563
1. El plan del hecho vinculante («Decisión común de cometer el hecho»)	563
2. La posibilidad de una vinculación en los delitos imprudentes	565
3. La necesidad de una acción unitaria	567
4. La exclusión de las acciones cometidas en exceso	568
5. La coautoría sucesiva	569
II — La medida de intervención necesaria	570
1. La teoría subjetiva de la autoría	571
a) La teoría del «dolus»	571
b) La teoría del interés y la jurisprudencia actual	572
2. La teoría del dominio del hecho	574

3. Autoría en razón de una competencia interna en la decisión	576
4. Coautoría en razón de competencia normativa en la decisión	579
III — El tipo subjetivo de la coautoría	581
IV — Coautoría y omisión	581
1. El omitir en común	581
2. Intervención en un delito de omisión por medio de una acción	582
3. Intervención en un delito de comisión por medio de una omisión	583
V — La estructura del análisis de un caso de coautoría	584

CAPÍTULO 27

LA AUTORÍA MEDIATA

I — La necesidad de un defecto de voluntad en el instrumento	587
II — El instrumento que actúa en virtud de un error	589
1. Los diferentes errores	589
a) Errores que excluyen el ilícito típico	589
b) Errores relevantes para la culpabilidad o para la medición de la pena	590
c) Otros errores	592
2. ¿Necesidad de un engaño?	594
3. Autodaños por error	594
III — El instrumento que actúa por coacción antijurídica	596
1. Intensidad de la coacción	597
a) Coacción justificante	597
b) Coacción exculpante	597
c) Otras coacciones antijurídicas	598
2. Responsabilidad por la coacción	599
3. Autodaño coactivo	600
IV — El instrumento afectado en su capacidad de decidir	600
1. Falta de capacidad de decisión en razón de enfermedad psíquica	600
2. Falta de capacidad de decisión, en virtud de inmadurez	602
V — ¿Instrumentos sin defecto de la voluntad?	603
1. El instrumento fungible	603
2. ¿Instrumento que actúa sin una intención requerida?	604
3. ¿Instrumento que actúa sin la cualificación de autor?	605
VI — El tipo subjetivo de la autoría mediata	606
VII — Autoría mediata por omisión	608

CAPÍTULO 28

LA PARTICIPACIÓN

I — El hecho principal que habilita una participación	611
1. El concepto de hecho antijurídico	611

2. El concepto de hecho doloso	612
a) Combinaciones de dolo e imprudencia como hecho principal	612
b) Hecho principal cometido bajo error sobre el tipo permisivo	613
3. Requisitos no escritos del hecho principal	614
II — La instigación	617
1. El causar la decisión de cometer el hecho	617
a) Concepto y constatación de la causalidad	617
b) La identidad de la decisión al hecho	619
2. La acción de instigar	621
a) El consejo de cometer el hecho	621
b) Determinación del consejo impartido	622
c) Desviación respecto del consejo que se ha dado	623
3. El tipo subjetivo de la instigación	625
III — La complicidad	627
1. El concepto de prestar ayuda	627
2. La delimitación respecto de la complicidad tentada	630
3. Formas especiales de prestar ayuda	632
a) La complicidad psíquica	632
b) Complicidad mediante acciones cotidianas	633
c) Complicidad sucesiva	636
4. El tipo subjetivo de la complicidad	637
5. Complicidad por omisión	638

CAPÍTULO 29

**TENTATIVA Y PREPARACIÓN
EN CASO DE PLURALIDAD
DE INTERVINIENTES EN EL HECHO**

I — Autoría mediata tentada	641
II — Intervención en la tentativa	644
1. Tentativa en la coautoría	644
a) La coautoría tentada como intervención en la tentativa en calidad de autor	644
b) El comienzo de la tentativa del hecho común	646
c) La estructura de análisis de la coautoría tentada	648
2. La participación en la tentativa	648
3. El desistimiento de la intervención en la tentativa (§ 24, II, StGB)	650
a) La imposibilidad de desistir por abandono de la ulterior ejecución del hecho	650
b) El desistimiento en caso de una consumación independiente del aporte al hecho	651
c) La delimitación respecto de la regulación del § 24, I, StGB	653
III — Tentativa de participación (§§, 30, 31, StGB)	653
1. Origen e idea básica del § 30, StGB	653
2. Las acciones de participación en particular	655
a) Tentativa de instigación a un crimen (§ 30, I, y II, 2.ª var., StGB)	655

b) Ponerse de acuerdo en cometer un crimen (§ 30, II, 3.ª var., StGB)	657
c) Manifestarse dispuesto a cometer un crimen (§ 30, II, 1.ª var., StGB)	659
3. El desistimiento de la tentativa de intervención (§ 31, StGB)	661

SEXTA PARTE

LA TEORÍA JURÍDICO-PENAL SOBRE EL CONCURSO

CAPÍTULO 30

EL CONCURSO PROPIO**(UNIDAD DE HECHO Y PLURALIDAD DE HECHOS)**

I — Concepto y función de la teoría del concurso	667
II — La regulación legal de los §§ 52/55, StGB	668
1. La pluralidad de hechos	669
2. La unidad de hecho	670
3. Reflexiones sobre una reforma	670
III — La distinción entre unidad de hecho y pluralidad de hechos	672
1. Una acción en el sentido natural	672
2. Unidad de acción típica	673
3. Unidad natural de acción	676
a) En caso de realización reiterada del mismo tipo	676
b) En caso de realización de tipos diferentes	677
c) Entre acción y omisión	678
4. El hecho continuado	679
IV — Observaciones sobre la elaboración de la solución de casos	680

CAPÍTULO 31

EL CONCURSO APARENTE (UNIDAD DE LEY)

I — Idea básica y panorama	681
II — Las funciones de la unidad de ley	682
III — Las formas de aparición de la unidad de ley	683
1. La especialidad	683
2. La subsidiariedad	685
3. La consunción	687
4. La unidad de ley homogénea	691

INDICACIONES GENERALES SOBRE LOS ESQUEMAS DE LA ESTRUCTURA DEL DELITO	695
--	-----

ÍNDICE DE LOS ESQUEMAS SOBRE LA ESTRUCTURA DEL DELITO	697
--	-----

ÍNDICE DE VOCES	699
------------------------------	-----

BIBLIOGRAFÍA GENERAL	719
-----------------------------------	-----