

**Contribuciones al método, la teoría y
la dogmática del derecho penal**

Autor: Lothar Kuhlen

Editorial Marcial Pons /2021

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

	Pág.
UNAS NOTAS PERSONALES.....	13
PARTE I	
METODOLOGÍA Y TEORÍA DEL DERECHO PENAL	
I. INTRODUCCIÓN.....	33
II. LA REGLA Y EL CASO EN LA METODOLOGÍA JURÍDICA	39
III. ¿ES POSIBLE LIMITAR EL DERECHO PENAL POR MEDIO DE UN CONCEPTO MATERIAL DE DELITO?.....	71
IV. OBSERVACIONES A LA PREVENCIÓN GENERAL POSITIVA...	95
I. ADECUACIÓN EMPÍRICA DE LA TEORÍA DE LA PREVEN- CIÓN GENERAL POSITIVA.....	96
II. ADECUACIÓN NORMATIVA DE LA TEORÍA DE LA PRE- VENCIÓN GENERAL POSITIVA.....	99
III. LA RELEVANCIA DE LA PREVENCIÓN GENERAL PO- SITIVA.....	102
V. LA AUTOCOMPRESIÓN DE LA CIENCIA JURÍDICO-PENAL FRENTE A LOS DESAFÍOS DE SU TIEMPO	107
PARTE II	
PARTE GENERAL DEL DERECHO PENAL	
VI. INTRODUCCIÓN.....	125
VII. SOBRE LA RELACIÓN ENTRE EL MANDATO DE CERTEZA Y LA PROHIBICIÓN DE LA ANALOGÍA	131
I. INTRODUCCIÓN.....	131

	Pág.
II. EL MODELO FUNDAMENTAL DEL DERECHO PENAL	131
III. EL MODELO FUNDAMENTAL DEL DERECHO CONSTITUCIONAL.....	133
IV. MANDATO DE CERTEZA	136
V. PROHIBICIÓN DE LA ANALOGÍA	139
VI. ¿PROHIBICIÓN DE LA ANALOGÍA PARA EL LEGISLADOR?.....	140
VII. ¿DERIVA LA PROHIBICIÓN DE LA ANALOGÍA DEL MANDATO DE CERTEZA?.....	142
VIII. ¿MANDATO DE CERTEZA PARA LOS JUECES?.....	143
IX. APÉNDICE	149
VIII. SOBRE EL PROBLEMA DEL ENJUICIAMIENTO RETROSPECTIVO EX ANTE EN EL DERECHO PENAL Y EN LA MORAL.....	153
I. LA ATRIBUCIÓN DE RESPONSABILIDAD EN EL DERECHO PENAL Y EN LA MORAL.....	153
II. EL ENJUICIAMIENTO RETROSPECTIVO EX ANTE Y EX POST.....	154
III. FUNCIÓN DEL ENJUICIAMIENTO RETROSPECTIVO EX ANTE EN EL MARCO DE LA ATRIBUCIÓN DE RESPONSABILIDAD	155
IV. EL ENJUICIAMIENTO EX ANTE EN LA ATRIBUCIÓN DE RESPONSABILIDAD PENAL.....	158
1. Enjuiciamiento <i>ex post</i> de la causalidad.....	158
Caso 1: el caso del meteorito	159
Caso 2: el caso del farmacéutico.....	159
2. Enjuiciamiento <i>ex ante</i> de la infracción del deber de cuidado... ..	160
V. EL ENJUICIAMIENTO EX ANTE EN LA ATRIBUCIÓN DE RESPONSABILIDAD MORAL	162
VI. LA REALIZACIÓN DE JUICIOS RETROSPECTIVOS EX ANTE COMO UN PROBLEMA CUYA NATURALEZA NO ES DOGMÁTICO JURÍDICA	166
VII. FUENTES DE ERROR EN LA REALIZACIÓN DE JUICIOS RETROSPECTIVOS EX ANTE.....	168
1. Diferencias entre el juicio de quien actúa y el de quien observa... ..	168
2. El determinismo sigiloso de los pronósticos retrospectivos	172
3. La influencia de la gravedad de las consecuencias negativas sobre los juicios de atribución.....	173
VIII. CONSECUENCIAS DEL ANÁLISIS DE LOS ERRORES EN LA ATRIBUCIÓN PARA LA DETERMINACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PENAL.....	175

	Pág.
1. Alcance empírico del análisis de los errores en la atribución.....	175
2. Consecuencias normativas del análisis de los errores de atribución.....	177
3. Problemas de método de la evitación de los errores de atribución.....	179
Caso 3: el caso del remolque.....	179
REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS	182
IX. IMPUTACIÓN OBJETIVA EN LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN	189
I. INTRODUCCIÓN.....	189
II. CONSENTIMIENTO EFECTIVO, PRESUNTO E HIPO-TÉTICO.....	190
III. ESTRUCTURA DOGMÁTICA DE LA IMPUTACIÓN OBJETIVA EN LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN.....	195
IV. ANÁLISIS DE LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO JR, 1996, P. 69.....	199
V. RESUMEN	204
X. EL DOLO Y EL ERROR EN DERECHO PENAL TRIBU-TARIO.....	209
I. INTRODUCCIÓN.....	209
II. LA OPINIÓN DOMINANTE: LA TEORÍA DE LA PRETEN-SIÓN TRIBUTARIA (<i>STEUERANSPRUCHSTHEORIE</i>).....	210
III. CRÍTICAS CONTRA LA TEORÍA DE LA PRETENSIÓN TRI-BUTARIA.....	212
1. ¿Es compatible la teoría de la pretensión tributaria con la teoría de la culpabilidad, es decir, con el § 17 StGB?.....	212
2. ¿Es compatible la teoría de la pretensión tributaria con el § 370 AO como ley penal en blanco?.....	216
3. ¿Es compatible la teoría de la pretensión tributaria con la teoría de la valoración paralela en la esfera del lego?.....	224
4. ¿Dolo potencial?	228
IV. RESUMEN Y CONCLUSIONES.....	230

PARTE III

PARTE ESPECIAL DEL DERECHO PENAL

XI. INTRODUCCIÓN	237
XII. DERECHO PENAL MEDIOAMBIENTAL: A LA BÚSQUEDA DE UNA NUEVA DOGMÁTICA	243
I. INTRODUCCIÓN.....	243
II. BIENES JURÍDICOS ECOLÓGICOS.....	247
III. LA ACCESORIEDAD ADMINISTRATIVA DEL DERECHO PENAL MEDIOAMBIENTAL.....	251
IV. LA RELACIÓN ENTRE ACCIÓN Y BIEN JURÍDICO EN EL DERECHO PENAL MEDIOAMBIENTAL.....	256
V. LA PROBLEMÁTICA DE LOS BIENES PÚBLICOS Y EL DERECHO PENAL MEDIOAMBIENTAL.....	263
VI. CONCLUSIONES.....	268
XIII. RESPONSABILIDAD PENAL POR EL PRODUCTO	271
I. INTRODUCCIÓN.....	271
II. LA CAUSALIDAD GENERAL.....	274
III. DEBERES DEL PRODUCTOR.....	279
IV. CONDUCTA DE LA ORGANIZACIÓN.....	287
V. RESUMEN.....	296
XIV. CUESTIONES FUNDAMENTALES DE COMPLIANCE Y DERECHO PENAL	299
I. CUADRO DE SITUACIÓN.....	299
1. Concepto.....	299
2. Ejemplo.....	300
3. Posibilidades de sanción.....	301
4. Esfuerzos sobre <i>compliance</i> en el caso <i>Siemens</i>	307
5. <i>Compliance</i> en Alemania.....	309
II. REFLEXIONES SOBRE UNA TEORÍA DE COMPLIANCE Y DERECHO PENAL.....	311
1. El interrogante.....	311
2. Cambio de valores.....	312
3. Aumento de los riesgos de responsabilidad.....	312
4. Intentos particulares de explicación.....	313
5. <i>Compliance</i> como autorregulación.....	315

	Pág.
III. PROBLEMAS NORMATIVOS DE <i>COMPLIANCE</i> Y DERECHO PENAL	321
1. Deberes de vigilancia en la empresa	322
2. La posición jurídica de los encargados de <i>compliance</i>	322
3. Limitación del <i>compliance</i> mediante los derechos de los empleados.....	323
4. <i>Internal investigations</i>	323
5. Sanciones penales contra empresas.....	324
XV. AMENAZAS Y PROMESAS	325
I. CASOS	325
1. ¿Amenaza con una omisión?	325
Caso 1: el caso del guardia del centro comercial	325
Caso 2: el caso del director médico	327
2. ¿Promesa de una omisión?	328
Caso 3: el caso de la licencia de conducir	328
3. Resumen	329
II. ANÁLISIS CONCEPTUAL	329
1. Amenazar y prometer en la filosofía analítica	329
2. Amenazas y promesas condicionales e incondicionales, fuertes y débiles	331
3. La «técnica de la inversión».....	333
III. AMENAZAS Y PROMESAS EN EL DERECHO PENAL VIGENTE	335
1. El sentido literal de la ley.....	335
2. Interpretación sistemática.....	336
3. Inconstitucionalidad de la opinión mayoritaria	340
4. Alternativas al concepto amplio de amenaza y promesa	342
TÍTULOS ORIGINALES DE LOS ARTÍCULOS TRADUCIDOS EN ESTE VOLUMEN	345