

# ÍNDICE

www.librotecnia.cl

Pág.

<b>PRÓLOGO</b> .....	15
<b>ADVERTENCIA PRELIMINAR</b> .....	21
<b>CAPÍTULO PRIMERO</b>	
<b>MANDATO, DEBER DE ACTUAR E INFRACCIÓN DE DEBER</b>	
A. FUNDAMENTO AXIOLÓGICO DEL MANDATO.....	23
I. Bien jurídico y valor de hecho .....	23
II. Valor de acto y obligación de actuar .....	24
B. OBJETO DEL MANDATO .....	25
I. La actividad final humana como objeto del deber .....	25
II. Distinción entre mandato y prohibición.....	25
C. EL DEBER DE ACTUAR .....	29
I. La concreción del mandato en deber de actuar .....	29
II. Requisitos del deber de actuar .....	30
III. Equivocidad del concepto de «deber» .....	31
D. CONTRARIEDAD A DEBER Y ANTIJURICIDAD .....	34
E. RESUMEN Y PROSPECTIVA .....	36
I. Resultado provisional de la investigación .....	36
II. El recurso a «estructuras lógico-objetivas» .....	37

**CAPÍTULO SEGUNDO**  
**LA OMISIÓN COMO MANIFESTACIÓN**  
**DEL COMPORTAMIENTO HUMANO**

A.	PUNTO DE PARTIDA DEL ANÁLISIS .....	43
B.	LA OMISIÓN DEL ACTUAR FINAL .....	45
	I. Criterios básicos de la omisión .....	45
	a) La negación del actuar .....	45
	b) La referencia a una acción final de un individuo determinado.....	46
	c) La delimitación por la posibilidad de acción .....	47
	II. Omisión y posibilidad de acción en la doctrina científica .....	48
	III. Desarrollo de los elementos de la omisión a partir del decurso de la acción.....	55
C.	LA CAPACIDAD DE ACCIÓN EN PARTICULAR.....	55
	I. La posibilidad física de acción.....	55
	II. La capacidad de dirección final .....	56
	III. Capacidad de acción y posibilidad de motivación.....	57
	IV. Requisitos intelectuales de la capacidad de acción .....	60
	a) La base cognoscitiva: conocimiento del fin de la acción .....	60
	b) La cognoscibilidad de la vía de realización .....	62
	c) La influencia del error en la capacidad de acción (la «capacidad de tentativa»).....	63
	d) Síntesis .....	65
	V. Las consecuencias imprevistas de la acción posible y el concepto de omisión .....	65
	VI. El significado de la capacidad de acción para el concepto de omisión.	68
D.	OBJECIONES AL RESULTADO DE LA INVESTIGACIÓN .....	69
	I. ¿Es la omisión un mero concepto jurídico? .....	69
	a) Omisión y ordenamiento jurídico .....	69
	b) La teoría de la expectativa .....	70
	II. ¿Es la persona causal de su omisión? .....	76
	a) El problema causal en nuestra investigación .....	76
	b) La causalidad del no hacer .....	77
	c) La persona no es causal de su no obrar.....	79
	d) La cuestión causal práctica, la cuestión de la causalidad potencial.	82
	II. ¿Hay omisiones finales? .....	84
	a) Estado del problema .....	84
	b) ¿Es la dirección final elemento esencial de la omisión?.....	87
	c) La omisión «querida» .....	90

	Pág.
d) La omisión consciente .....	95
e) Síntesis .....	97
E. EL COMPORTAMIENTO HUMANO COMO CONCEPTO GENERAL QUE ENGLOBA AL ACTUAR Y AL OMITIR .....	97
I. Sentido y forma de plantear el concepto de comportamiento .....	97
II. La capacidad de acción como elemento común.....	99
III. El comportamiento.....	100
F. AVANCE DOGMÁTICO .....	102
I. Resultado dogmático intermedio .....	102
II. El principio de inversión .....	103

CAPÍTULO TERCERO

**DOGMÁTICA DE LOS DELITOS DE OMISIÓN PROPIA**

A. EL TIPO DE LOS DELITOS DE OMISIÓN PROPIA CUASI-DOLOSOS....	109
I. El concepto de tipo en los delitos de omisión .....	109
a) La propuesta de estructura de <i>Finger</i> .....	109
b) La función del tipo .....	112
II. La ausencia de la acción prescrita y la capacidad de acción como elementos del tipo.....	113
a) La ausencia de la acción prescrita y la «situación típica» como elementos del tipo.....	113
b) La integración de la capacidad de acción en el tipo .....	116
III. La tentativa interrumpida de cumplir el mandato .....	122
a) Observación previa .....	122
b) Significado de la tentativa interrumpida de cumplir el mandato ....	123
IV. La tentativa fallida de cumplir el mandato.....	125
a) El obrar con tendencia a cumplir el mandato .....	125
b) Solución deductiva .....	126
V. Omisión consciente y dolo .....	127
a) Omisión «consciente» e «inconsciente» («El deber de examen»).	127
b) El límite entre el delito de omisión «cuasi-doloso» y la imprudencia .....	130
c) ¿Basta con modificar el concepto de dolo? .....	131
d) La exigencia de dolo por parte de la ley y el obrar con tendencia a cumplir el mandato .....	136
e) El dolo eventual «inverso» .....	140
f) Resultados.....	141
VI. ¿Es elemento del tipo el deber de actuar? .....	143

	Pág.
VII. Resumen de la estructura del tipo .....	148
<i>a)</i> La incardinación de la tentativa de cumplir el mandato .....	148
<i>b)</i> Articulación del tipo en el delito de omisión «cuasi-doloso» .....	149
B. LA ANTIJURICIDAD EN EL DELITO DE OMISIÓN CUASI-DOLOSO ....	150
I. Especiales elementos de la antijuricidad .....	150
II. Las causas de justificación .....	150
<i>a)</i> Justificación legal .....	150
<i>b)</i> Justificación suprallegal .....	151
C. LA REPROCHABILIDAD EN LOS DELITOS DE OMISIÓN PROPIA .....	153
I. La doctrina de la culpabilidad y las contravenciones de mandatos .....	153
II. La cognoscibilidad del deber jurídico en particular .....	154
<i>a)</i> El deber de obrar como elemento de referencia .....	154
<i>b)</i> «Teoría del dolo» y «teoría de la culpabilidad» .....	155
<i>c)</i> La evitabilidad del error sobre el deber de obrar .....	157
<i>d)</i> El límite entre el error sobre el deber y el error excluyente del tipo .....	161
III. La inexigibilidad .....	166
<i>a)</i> Alcance de la inexigibilidad .....	166
<i>b)</i> ¿Comporta la inexigibilidad que quede excluida la culpabilidad? .....	168
<i>c)</i> La exigibilidad como problema de la cuantificación de la culpabilidad .....	170
<i>d)</i> Acerca de la teoría de la responsabilidad por el hecho .....	173
D. EL DELITO DE OMISIÓN PROPIA IMPRUDENTE .....	180
I. Observación preliminar .....	180
II. Imprudencia y principio de inversión .....	183
<i>a)</i> La realización no querida de la consecuencia pretendida por el mandato .....	183
<i>b)</i> La no realización de la consecuencia pretendida por el mandato y perseguida por el obligado .....	184
III. La contrariedad a cuidado en el obrar con tendencia a cumplir el mandato .....	186
<i>a)</i> La estructura de esta infracción del cuidado .....	186
<i>b)</i> Concepciones discrepantes sobre la existencia o el alcance de la imprudencia en el delito de omisión propia .....	189
<i>c)</i> La punibilidad del delito de omisión propia imprudente .....	191
<i>d)</i> La «temeridad» del § 138 III en particular .....	191
IV. El «elemento comisivo» de la imprudencia por omisión .....	193
<i>a)</i> Problema que se plantea .....	193
<i>b)</i> Grupos de casos .....	195
<i>c)</i> Elemento omisivo y elemento comisivo de la imprudencia .....	197

	Pág.
E. LA PARTICIPACIÓN EN EL DELITO DE OMISIÓN PROPIA .....	199
I. El omitir la participación en el cumplimiento del mandato .....	199
a) La «participación» como objeto del deber .....	199
b) Problemas dogmáticos .....	200
II. ¿Existen formas de autoría en el delito omisivo? .....	202
a) ¿Coautoría? .....	202
b) ¿«Autoría omisiva mediata»? .....	203
III. ¿Inducción a, y complicidad en, la omisión? .....	203
IV. El «disuadir del hacer prescrito» .....	204
a) El fenómeno .....	204
b) La disuasión y el principio de inversión .....	204
c) Problemática que se plantea .....	205
V. ¿Delitos omisivos por comisión? .....	208
a) Los grupos de casos problemáticos .....	208
b) Resultados fortuitos .....	209
c) La cuestión central .....	211
d) Resultado .....	215
F. LA OMISIÓN INTENTADA Y EL OMITIR LA TENTATIVA DE CUMPLIR EL MANDATO .....	216
I. Estado de la doctrina .....	216
II. Mandato de evitar el resultado y mandato de actividad .....	217
a) Mandatos de evitar el resultado .....	218
b) Mandatos de evitar una lesión de bien jurídico .....	220
III. La tentativa de omitir .....	221
a) La piedra de toque de la «tentativa de omisión» .....	222
b) ¿Existe la tentativa inacabada de omisión? .....	223
c) ¿Existe la tentativa fracasada de omisión? .....	229
IV. El omitir la tentativa de cumplir un mandato .....	232
a) La acción imaginada y negada .....	232
b) La capacidad de tentativa .....	232
c) El principio de inversión en el omitir la tentativa de cumplimiento .....	234
d) El desvío con respecto al curso previsible del suceso en el delito de omisión .....	237
e) ¿Existe el arrepentimiento activo en el delito de omisión? .....	238
f) El omitir la tentativa de cumplimiento supersticiosa .....	240
V. Tipos de tentativa con signo inverso .....	240
VI. Resumen .....	247

## CAPÍTULO CUARTO

**DOGMÁTICA DE LOS DELITOS DE OMISIÓN IMPROPIA**

A.	PROBLEMÁTICA DE LA OMISIÓN «IMPROPIA» .....	249
B.	¿ES EL DELITO DE OMISIÓN IMPROPIA UN DELITO COMISIVO? .....	251
I.	Objetivos y vías de los esfuerzos dogmáticos .....	251
a)	El objetivo de política jurídica .....	251
b)	Vías de construcción dogmática .....	253
II.	Crítica de la «solución del tipo» .....	260
a)	¿Realiza la «omisión impropia» el tipo del delito comisivo?.....	260
b)	¿Está abarcada la omisión del garante por la prohibición de realizar el resultado?.....	264
c)	Resultado de la crítica.....	268
III.	Crítica de la «solución de la antijuricidad» .....	269
a)	La construcción de BELING .....	269
b)	La «solución de la antijuricidad» de SAUER .....	272
IV.	Crítica de las soluciones de la causalidad y de la acción .....	273
a)	Soluciones que fundamentan la causalidad o el carácter de acción en la existencia de deber de obrar.....	274
b)	Las teorías de KRUG, GLASER, A. MERKEL y BINDING .....	275
c)	La solución de Hellmuth MAYER .....	276
C.	ESENCIA DEL DELITO DE OMISIÓN IMPROPIA.....	279
I.	Consecuencias derivadas de las críticas a las soluciones estudiadas .....	279
a)	Consecuencias negativas .....	279
b)	Consecuencias positivas .....	281
II.	El concepto del delito de omisión «impropia» y su delimitación .....	282
III.	Solución que se propone como continuación del desarrollo de otras concepciones .....	284
D.	MERECIMIENTO DE PENA DE LA OMISIÓN DE EVITAR EL RESULTADO .....	287
I.	Taxatividad típica.....	287
II.	Sobre la determinación de los mandatos de garante .....	289
a)	El resultado dogmático de la investigación y el problema axiológico de la equiparación .....	289
b)	Mandatos de evitar resultados y mandatos de garante .....	289
c)	La configuración de los tipos de mandato de garante pertenece a la problemática de la Parte Especial .....	293

	Pág.
III. Acerca de la participación por omisión .....	297
a) Fricciones dogmáticas de la «complicidad por omisión».....	297
b) La complicidad por omisión y el problema de la equiparación .....	300
IV. ¿Es la omisión impropia menos merecedora de punición que el correspondiente delito comisivo?.....	306
E. ESTRUCTURA DEL DELITO DE OMISIÓN IMPROPIA .....	308
I. ¿Presenta especificidades dogmáticas la omisión impropia?.....	308
II. La posición de garante como elemento típico y elemento de la autoría.	309
III. El deber de garante en la estructura del delito .....	311
IV. Dolo y cuasi-dolosidad en la omisión impropia .....	313

CAPÍTULO QUINTO

**RESULTADOS DE LA INVESTIGACIÓN**

<b>BIBLIOGRAFÍA</b> .....	325
---------------------------	-----