

El desistimiento en el derecho penal

Coordinador: Federico Montero

Editorial B de f /2023

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

ÍNDICE DE AUTORES Y AUTORAS	XVII
ABREVIATURAS.....	XXI
DISPOSICIONES LEGALES A TENER EN CUENTA	XXV
INTRODUCCIÓN	1

I DESISTIMIENTO Y TEORÍA DE LAS NORMAS

DESISTIMIENTO DE LA TENTATIVA Y TEORÍA DE LAS NORMAS

Federico Montero

I. Planteamiento del problema.....	9
II. El desistimiento como presupuesto negativo del quebrantamiento culpable de la norma de comportamiento	12
1. Breve exposición	12
2. Los problemas.....	16
III. El desistimiento como presupuesto negativo de aplicación de la norma de sanción	38
IV. Conclusiones	45

www.librotecnia.cl

EL DESISTIMIENTO DE LA
TENTATIVA COMO REVISIÓN DEL
QUEBRANTAMIENTO DE LA NORMA

Una aplicación del modelo del delito imperfecto

Juan Pablo Mañalich

I. La bidimensionalidad del desistimiento.....	47
1. Referencia-a-la-consumación versus referencia-a-la-tentativa	47
2. “Desistimiento de la tentativa”: una desambiguación	54
II. ¿El desistimiento como “modificación del hecho”? ...	58
III. El desistimiento como revisión (imputable) del quebrantamiento de la norma.....	62
1. Los presupuestos de la toma de posición a favor de la norma quebrantada.....	62
2. El significado del desistimiento como contra-declaración	66
3. Las dos modalidades de la toma de posición a favor de la norma y los dos niveles de su imputación.....	69
IV. El desistimiento de la tentativa como excusa absolutoria	75

II
DOGMÁTICA DE LA
TENTATIVA Y DESISTIMIENTO

EL DESISTIMIENTO COMO
MODIFICACIÓN DEL HECHO

Günther Jakobs

I. La tentativa como pleno quebrantamiento de la norma	81
---	----

II. La carencia de contornos de la teoría político-criminal.....	83
III. Los hechos aún dominados como hechos susceptibles de modificación.....	86
IV. Tentativa acabada.....	91
1. Dominio absolutamente seguro de la evitación del resultado	91
2. Desistimiento en caso de participación	99
3. Posición de esta solución en el sistema de la Parte General.....	101
V. Tentativa inacabada	104
VI. Cuestiones restantes; esbozo sobre la voluntariedad.....	110
VII. Resumen.....	114

TENTATIVA Y DESISTIMIENTO

Dennis Dold

I. La tentativa	116
1. La tentativa como quebrantamiento de la norma	117
2. La tentativa como quebrantamiento de la norma próximo al tipo.....	120
3. La tentativa como quebrantamiento expresivo de la norma	128
II. El desistimiento.....	132
1. El desistimiento como subinstituto de la tentativa	133
2. El carácter modificable de un quebrantamiento perfecto de la norma	138
3. Fundamentos de la dogmática del desistimiento ..	141

CONCEPTO DE HECHO PUNIBLE Y
DESISTIMIENTO LIBERADOR DE PENA
SOBRE EL NECESARIO ABANDONO DE LOS
CONCEPTOS EXTRALEGALES DE TENTATIVA
FRACASADA, ACABADA E INACABADA

Frauke Rostalski

I. El concepto de hecho punible.....	157
II. La necesidad de una comprensión normativa del hecho (de la tentativa) para determinar el legítimo alcance del desistimiento liberador de pena conforme al § 24 StGB.....	160
1. La relevancia del concepto de hecho en las disposiciones legales sobre el desistimiento	160
2. El concepto naturalístico de hecho y su carácter asistemático en el marco de la dogmática del desistimiento	164
III. El necesario abandono de la difundida categoría de la “tentativa fracasada”	166
IV. El necesario abandono de las difundidas categorías de tentativa acabada e inacabada.....	176
V. Conclusión	179

TENTATIVA IRREVERSIBLE Y
DESISTIMIENTO IMPROPIO

Fernando Molina Fernández

I. Los problemas de las soluciones propuestas	183
1. Los problemas de la solución del acto individual.....	183
2. Los problemas de la solución de la teoría de la consideración global	187

3. Recapitulación	204
II. Tentativa irreversible y desistimiento impropio.....	205
1. Tentativa reversible e irreversible.....	205
2. Desistimiento propio en la tentativa y “desistimiento” impropio.....	211
III. Conclusión	217

DESISTIMIENTO ACTIVO Y
DESISTIMIENTO PASIVO

*Consideraciones sobre el rendimiento de la
distinción entre tentativas acabadas e inacabadas*

Antoni Gili Pascual

I. Introducción. Sobre la (escasa) utilidad dogmática de los criterios naturalísticos en la clasificación de las tentativas	219
II. ¿La distinción entre tentativas acabadas e inacabadas como criterio determinante de la forma de desistimiento?.....	228
III. La forma del desistimiento en estructuras específicas: ¿algún protagonismo de la distinción entre tentativas inacabadas y acabadas?	246
1. Tentativa inacabada, tentativa acabada y desistimiento en la participación y en la coautoría.....	246
2. Traslación y adaptación de la distinción en función de una forma predefinida de desistimiento.....	250
IV. Tentativa inacabada, tentativa acabada y desistimiento en delitos de mera actividad	261

III
DOGMÁTICA DE LA
PARTICIPACIÓN Y DESISTIMIENTO

TENTATIVA Y DESISTIMIENTO EN CASO
DE PLURALIDAD DE INTERVINIENTES
EN EL HECHO PUNIBLE

Theo Vogler

I. Introducción: tentativa, desistimiento y pluralidad de intervinientes en el hecho punible, en general...	271
1. La punibilidad de la tentativa en general	271
2. El desistimiento de la tentativa y sus efectos, en general	275
3. Las formas de intervención en el hecho punible, en general	279
II. La punibilidad de la tentativa en casos de pluralidad de intervinientes en el hecho punible	286
1. El comienzo de la tentativa en los casos de autoría mediata.....	286
2. El comienzo de la tentativa en la coautoría	288
3. La punibilidad del instigador y del cómplice cuando el hecho principal queda en tentativa..	288
4. La punibilidad del instigador y del cómplice cuando este solo desea que el hecho principal alcance la fase de tentativa (<i>agent provocateur</i>)...	289
5. La punibilidad de la tentativa de participación en un hecho principal	289
III. El desistimiento de la tentativa en caso de pluralidad de intervinientes en el hecho punible..	290
1. El comportamiento necesario para desistir en caso de pluralidad de intervinientes en el hecho punible	290
2. El desistimiento de una tentativa de participación punible	304

PROBLEMAS CON EL
DESISTIMIENTO DEL PARTICIPE

Theodor Lenckner

Problemas con el desistimiento del partcipe	307
I.	309
1.	310
2.	312
3.	314
II.	321
III.	328
1.	330
2.	334
3.	342

DELITO DE VARIOS Y
DESISTIMIENTO DE ALGUNOS

*Acerca de los presupuestos
de la impunidad por el intento*

María del Carmen Gómez Rivero

I. Consideraciones previas	345
II. Fundamento del desistimiento en el caso del autor individual: las razones para la renuncia al castigo	348
III. Desistimiento de una tentativa cometida por varios intervinientes y beneficio de la impunidad: el apartado tercero del artículo 16 CPE.....	355
1. La delimitación del ámbito de aplicación del art. 16.3 CPE	358
2. El alcance de las distintas modalidades típicas: impedir e intentar impedir seria, firme y decididamente la consumación del delito. La reformulación del criterio de la neutralización del aporte.....	363

IV. A modo de conclusión. El rendimiento del criterio: análisis de los distintos grupos de casos	391
---	-----

IV
EL DESISTIMIENTO EN EL
DERECHO PENAL ECONÓMICO
Y DE LA EMPRESA

EL *COMPLIANCE* DE DETECCIÓN COMO
“EXIMENTE” SUPRALEGAL PARA
LAS PERSONAS JURÍDICAS

Jesús-María Silva Sánchez

I. Introducción	405
II. Un apunte previo: el caso de la ausencia de desorganización peligrosa <i>ex ante</i>	406
III. La eximente (supralegal) en el caso del modelo de <i>compliance</i> que <i>ex ante</i> solo es idóneo para la detección	412
IV. <i>Compliance</i> de detección y procesos de modificación estructural de personas jurídicas	416
1. Introducción	416
2. La interpretación literal	421
3. El problema del criterio de la continuidad económica (parcial) y su complemento por la vía de la <i>due diligence</i>	423
4. La identidad “delictiva”	426
5. El criterio de restricción	428
V. Conclusión	430

CONSUMACIÓN, DESISTIMIENTO Y REPARACIÓN
EN LOS DELITOS PATRIMONIALES

Nuria Pastor Muñoz

I. El perjuicio como resultado de los delitos patrimoniales	433
--	-----

II. Peculiaridades del resultado de perjuicio	439
1. “Reversibilidad” del perjuicio	439
2. Dimensiones relevantes del perjuicio	439
3. El momento consumativo de los injustos patrimoniales: la imposibilidad de desplazarlo “hacia adelante” para tratar como desistimiento preconsumativo los actos posconsumativos de revocación del perjuicio	441
III. Esbozo de los posibles tratamientos de la revocación del injusto patrimonial tras la producción del perjuicio	443
IV. El significado del desistimiento y el significado de la reparación	446
V. Desistimiento y reparación en los injustos contra el patrimonio: cuestiones previas al problema del desistimiento intraconsumativo	450
VI. Sobre la revocación del injusto patrimonial tras la producción del perjuicio	453
1. Desistimiento como revocación del injusto todavía “abierto”	453
2. Desistimiento y dogmática del patrimonio (y perjuicio): la fase consumativa de los injustos patrimoniales	454
3. La revocación intraconsumativa del perjuicio: la minimización del perjuicio como puerta para la valoración de la conducta intraconsumativa como plena revocación del injusto	457
4. La reducción del resultado a perjuicio insignificante no significa necesariamente una revocación del injusto	459
5. ¿Es posible revocar el injusto sin reparar el perjuicio?	460
6. ¿Desistimiento intraconsumativo malogrado? ..	461
7. ¿Cuándo acaba la fase consumativa?	462
8. ¿“Cierre anticipado” del injusto en los delitos de peligro para el patrimonio?	464

VII. Distinciones 465

 1. Distinción entre desistimiento intraconsumativo
 y reparación 465

 2. Reparación penal vs. reparación civil 468

VIII. Breve valoración de la figura de la “*tätige Reue*”
del Código penal austriaco 470

www.librotecnia.cl