

ALBIN ESER

Catedrático de la  
Universidad de Friburgo

Director del Instituto  
Max Planck de Derecho Penal  
extranjero e internacional

BJÖRN BURKHARDT

Catedrático de la  
Universidad de Mannheim

# DERECHO PENAL

*Cuestiones fundamentales de la  
Teoría del Delito sobre la base de  
casos de sentencias*

Traducción de:

SILVINA BACIGALUPO

Universidad Autónoma de Madrid  
(Capítulos 1 a 13)

y

MANUEL CANCIO MELIÁ

Universidad Autónoma de Madrid  
(Estudio preliminar a la segunda edición,  
Capítulos 14 a 19 y Anexo de preceptos citados)

Supervisada por:

ENRIQUE BACIGALUPO

Catedrático de Derecho Penal y  
Magistrado del Tribunal Supremo

*Segunda edición*

editorial  
  
Montevideo - Buenos Aires

2023

*Julio César Faira* - Editor

Título original:  
Strafrecht I. Schwerpunkt. Allgemeine Verbrechenselemente.

Colección: *Maestros del Derecho Penal*, N° 66

Dirigida por: Gonzalo D. Fernández, catedrático de Derecho Penal en la Facultad de Derecho de la Universidad de la República Oriental del Uruguay.  
Coordinada por: Gustavo Eduardo Aboso, profesor de Derecho Penal, Parte general, en las Universidades de Buenos Aires y de Belgrano, República Argentina.

I.S.B.N.: 978-9915-650-76-0

En Buenos Aires, República Argentina:

© Euros Editores S.R.L.

Av. Congreso 4744 (C1431AAP) - Tel./Fax: (005411) 4522-1483

e-mail: [euroseditores@fibertel.com.ar](mailto:euroseditores@fibertel.com.ar)

[www.euroseditores.com](http://www.euroseditores.com)

En Montevideo, República Oriental del Uruguay:

© B de F Ltda.

Buenos Aires 671 (CP 11000) - Tel./Fax: (00598) 2916-5238

e-mail: [bdef@netgate.com.uy](mailto:bdef@netgate.com.uy)

[www.editorialbdef.com](http://www.editorialbdef.com)

*Hecho el depósito que establece la ley. Derechos reservados.*

Impreso en Argentina en el mes de abril de 2023 por:

*La Imprenta Ya*, Estados Unidos 1061

B1604 Villa Martelli, Provincia de Buenos Aires

Tel.: 4761-8080 / 4838-3871.

[www.laimprentaya.com](http://www.laimprentaya.com)

## ÍNDICE

PRESENTACIÓN (A LA EDICIÓN ESPAÑOLA) .....	XI
PRÓLOGO.....	XIII
AGRADECIMIENTOS .....	XVII
INDICACIONES PREVIAS .....	XIX
ABREVIATURAS.....	XXIII
ESTUDIO PRELIMINAR A LA SEGUNDA EDICIÓN .....	XXXI
1. Interpretación – sistema sancionatorio – fines de la pena - “defensa del ordenamiento jurídico”.	
BGHSt 24, 40: Caso del incesto .....	1
2. Principio de legalidad – mandato de determinación – prohibición de analogía – prohibición de retroactividad.	
BVerfGE 25, 269: Caso de prolongación de los plazos de prescripción .....	37
3. El hecho punible – acción – ilícito – estructura del delito – esquema de resolución de casos.	
OLG Hamm <i>NJW</i> 1975, 657: Caso de la mosca.....	65
4. Relación de causalidad e imputación objetiva.	
BGHSt 1, 332: Caso de la bofetada .....	109
5. Otras causas adicionales: “interrupción” de la relación de causalidad – causalidad “interrumpida”, “adelantada”, “cumulativa” y “alternativa”.	
BGHSt 4, 360: Caso de las luces traseras del automóvil .....	139

6. El tipo subjetivo de los delitos dolosos – elementos del dolo – grados de conciencia – <i>dolus subsequens</i> . BayObLG NJW, 1977, 1974: Caso del subordinado ...	159
7. Delimitación dolo/culpa – especiales elementos subjetivos del ilícito. BGHSt 7, 363: Caso del cinturón .....	183
8. Dolo y curso causal – capacidad de culpabilidad sucesiva – segunda acción sin dolo. BGHSt 7, 325: Caso del delirio homicida .....	207
9. <i>Aberratio ictus</i> – <i>error in persona vel objecto</i> – cuestiones fundamentales de la justificación. RGSt 58, 27: Caso del bastón.....	229
10. La legítima defensa: presupuestos generales y sus límites. RGSt 55, 82: Caso del ladrón de fruta.....	255
11. Provocación de legítima defensa – exceso en la legítima defensa – elementos subjetivos de la justificación. OLG Hamm NJW 1965, 1928: Caso del boxeador aficionado.....	283
12. Estado de necesidad justificante – colisión de deberes – indicaciones médicas. RGSt 61, 242: Caso de la indicación.....	303
13. El consentimiento – la conformidad – el consentimiento presunto. BGHSt 4, 88: Caso del puñetazo .....	333
14. Principio de culpabilidad – conciencia de antijuridicidad – “teoría de la culpabilidad” - evitabilidad del error de prohibición. BGHSt 2, 194: Caso del error de prohibición .....	353

15. Error sobre causas de justificación - “Teoría limitada de la culpabilidad” - Derecho de corrección – Error producido por embriaguez o estados similares. BGHSt 3, 105: Caso del castigo corporal.....	399
16. Delimitación entre error sobre las circunstancias del hecho y error de subsunción – elementos normativos del tipo - “valoración paralela en la esfera del lego”. BGHSt 7, 261: Caso de la prevaricación del abogado..	421
17. <i>Actio libera in causa</i> – delito de embriaguez – <i>error in persona</i> . BGHSt 21, 381: Caso de la borrachera .....	441
18. Causas de exculpación: especialmente, estado de necesidad exculpante – estado de necesidad por coacción – colisión de deberes – error sobre causas de exculpación (estado de necesidad putativo). RGSt 66, 222: Caso de la intimidación del testigo ....	461
19. Causas de exclusión de la pena – otros obstáculos a la punición – causas de atenuación de la pena - Error. RGSt 61, 270: Caso de los prometidos .....	491
Anexo. Versión española de preceptos del Código Penal alemán .....	511