

Esteban Juan Pérez Alonso

**La coautoría  
y la complicidad  
(necesaria)  
en derecho penal**

EDITORIAL COMARES

ESTUDIOS DE DERECHO PENAL

dirigidos por

**Carlos María Romeo Casabona**

---

ESTEBAN JUAN PÉREZ ALONSO  
*Profesor Titular de Derecho Penal.*  
*Universidad de Granada.*

LA COAUTORÍA  
Y LA COMPLICIDAD (NECESARIA)  
EN DERECHO PENAL

 **Biblioteca**  
EN REVOLUCION

GRANADA, 1998

---

## SUMARIO

ABREVIATURAS .....	XIII
PRÓLOGO .....	XV
INTRODUCCIÓN .....	1

### PRIMERA PARTE

#### LA FIGURA DEL COOPERADOR NECESARIO EN LA DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA ESPAÑOLA

##### CAPÍTULO PRIMERO

###### La coautoría y la complicidad (necesaria) en la doctrina española

I. PLANTEAMIENTO GENERAL .....	15
II. DELIMITACIÓN ENTRE (CO-)AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN .....	22
1. El cooperador necesario es siempre partícipe .....	22
A. Teorías objetivo-formales .....	22
a) <i>La teoría objetivo-formal clásica</i> .....	25
b) <i>La teoría de la subsunción típica</i> .....	38
c) <i>La teoría objetivo-formal mixta</i> .....	47
B. Teoría subjetiva .....	52
C. Construcciones doctrinales derivadas de la teoría del dominio del hecho .....	56
a) <i>La teoría de la pertenencia del hecho</i> .....	57
b) <i>La teoría de la determinación objetiva y positiva del hecho</i> .....	59
2. El cooperador necesario es siempre (co-)autor .....	64
A. Teoría objetivo-material .....	64
B. Interpretación restrictiva del art. 14.3 CP-73 deducida de la teoría del dominio del hecho .....	74

3. El cooperador necesario es a veces (co-)autor y a veces partícipe. (La teoría del dominio del hecho) .....	78
III. DELIMITACIÓN ENTRE COOPERACIÓN NECESARIA Y (COMPLICIDAD) NO NECESARIA .....	87
1. Teoría de la necesidad .....	88
2. Teoría de los bienes escasos .....	98
3. Criterio intermedio .....	104
4. Criterio subjetivo-psicológico .....	106
5. Propuesta de derogación .....	107

## CAPÍTULO SEGUNDO

**La coautoría y la complicidad (necesaria) en la jurisprudencia española**

I. PLANTEAMIENTO GENERAL .....	111
II. ESTADO DE LA CUESTIÓN EN LA JURISPRUDENCIA MAS RECIENTE .....	113
1. Línea continuista del acuerdo previo .....	114
2. Línea negadora del acuerdo previo .....	117
3. El acuerdo previo como un elemento más de la coautoría .....	119
4. Línea seguidora del dominio del hecho .....	126

## SEGUNDA PARTE

**MODELO ADOPTADO DE AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN  
EN DERECHO PENAL**

## CAPÍTULO PRIMERO

**Presupuestos metodológicos y teóricos sobre la autoría y participación**

I. PLANTEAMIENTO GENERAL .....	133
II. BASES PARA ALCANZAR UN CONCEPTO RESTRICTIVO DE AUTOR .....	139

## CAPÍTULO SEGUNDO

**Sistema de autoría adoptado: la teoría del dominio del hecho**

I. FUNDAMENTO Y UBICACIÓN DE LA AUTORÍA: EL PRINCIPIO DE LA REFERENCIA AL TIPO .....	165
II. LA TEORÍA DEL DOMINIO DEL HECHO .....	172
1. Consideraciones generales .....	172
2. El dominio del hecho (la autoría) como un concepto abierto .....	181
3. Formas y contenido del dominio del hecho (de la autoría) .....	189

A. <i>Consideración previa</i> .....	189
B. <i>Las modalidades del dominio del hecho (de la autoría)</i> .....	190
a) <i>El dominio de la acción</i> .....	192
b) <i>El dominio de la voluntad</i> .....	194
c) <i>El dominio funcional del hecho</i> .....	195

## TERCERA PARTE

## LA COOPERACION NECESARIA EN EL MODELO ADOPTADO

## CAPÍTULO PRIMERO

## Delimitación entre coautoría y complicidad

I. CRITERIO DE DELIMITACIÓN: EL DOMINIO FUNCIONAL DEL HECHO .....	200
1. Consideraciones generales: Concepto y estructura de la coautoría ..	200
2. La coautoría como dominio funcional del hecho .....	206
II. EL TIPO DE LA COAUTORÍA .....	218
1. Tipo objetivo: la ejecución conjunta del hecho .....	219
A. <i>Intervención configurativa en la fase de ejecución</i> .....	220
a) <i>Delimitación entre fase preparatoria y ejecutiva</i> .....	221
b) <i>Intervención en fase preparatoria</i> .....	225
a') <i>Rechazo de la coautoría en fase preparatoria</i> .....	229
b') <i>El discutido caso del «jefe de la banda»</i> .....	231
c) <i>Admisión de la coautoría sólo en fase ejecutiva</i> .....	236
B. <i>Contenido de la intervención configurativa del hecho</i> .....	240
a) <i>Presupuestos para su concreción</i> .....	241
b) <i>El principio de la independencia y esencialidad de las contribuciones.</i>	243
a') <i>La relevancia objetivo-material de la contribución prestada (as-</i>	
<i>pecto positivo)</i> .....	247
b') <i>La idea del desbaratamiento del plan (aspecto negativo)</i> .....	253
c) <i>Críticas científicas</i> .....	255
a') <i>La crítica de Gimbernat. Réplica</i> .....	256
b') <i>La crítica de Díaz y García Conlledo. Réplica</i> .....	261
2. Tipo subjetivo: La decisión conjunta al hecho .....	280
A. <i>Función y contenido del acuerdo mutuo</i> .....	281
B. <i>Divergencias subjetivas: exceso y error</i> .....	287
C. <i>La llamada «coautoría sucesiva»</i> .....	292
D. <i>Decisión conjunta al hecho y neornormativismo</i> .....	306
III. CASOS ESPECIALES DE COAUTORÍA .....	311

---

## ABREVIATURAS

ACP-92	Anteproyecto de Código Penal de 1992.
ACP-94	Anteproyecto de Código Penal de 1994.
ADPCP	Anuario de Derecho Penal y Ciencias Penales.
AP	Actualidad Penal.
art./s.	Artículo/s.
BACPPG-90	Borrador de Anteproyecto de Código Penal, Parte General, de 1990.
BGH	Bundesgerichtshof (Tribunal Supremo Federal alemán).
Cfr.	Confróntese.
CP	Código Penal de 1995.
CP-73	Código Penal de 1973 (Texto Refundido por el Decreto 3.096/73, de 14 de septiembre).
CPC	Cuadernos de Política Criminal.
ed.	edición.
esp.	especialmente.
Fest	Festschrift (Libro Homenaje).
Ibídem	en el mismo lugar.
GA	Goldammer's Archiv für Strafrecht.
JA	Juristische Arbeitsblätter.
JUS	Juristische Schulung.
JZ	Juristenzeitung.
PANCP-83	Propuesta de Anteproyecto de Nuevo Código Penal de 1983.
pássim	en diversos lugares.
PCP-80	Proyecto de Código Penal de 1980.
PCP-92	Proyecto de Código Penal de 1992.

PCP-94	Proyecto de Código Penal de 1994.
p./p.	página/s.
RA	Repertorio de Jurisprudencia Aranzadi.
<i>RDCr</i>	<i>Revista de Derecho de la Circulación.</i>
<i>RFUDC</i>	<i>Revista de la Facultad de Derecho de la Universidad Complutense.</i>
scil	scilicet: o sea, es decir.
ss.	siguientes.
StGB	Strafgesetzbuch (Código Penal alemán).
STS	Sentencia del Tribunal Supremo.
TS	Tribunal Supremo.
Vid.	Véase, veáanse.
Vol.	Volumen.
ZStW	Zeitschrift für die gesamte Strafrechtswissenschaft.
§	Parágrafo.