ÍNDICE

ACTUALIZACIÓN JURISPRUDENCIAL EN RELACIÓN CON LOS DELITOS DE ESTAFA, APROPIACIÓN INDEBIDA Y ADMINISTRACIÓN DESLEAL. ANÁLISIS CRÍTICO. PERSPECTIVAS DE FUTURO.

Julián Sánchez Melgar. Magistrado del Tribunal Supremo.. 17

- I. El delito de estafa 22
 - 1. Configuración dogmática 24
 - 2. La estructura bilateral o triangular de la estafa 25
 - 3. Encuadramiento y tipología en el Código penal vigente 26
 - 4. Clases de estafa 27
 - 5. Requisitos del delito de estafa común 28
 - 6. El delito de manipulación informática (estafa informática) 31
 - 7. Consideraciones generales. Sujeto pasivo perjudicado en relación con la excusa absolutoria que se disciplina en el art. 268 CP 32
 - 8. Estafa informática (art. 248.2CP). Uso de tarjeta 33
 - 9. Uso de tarjeta en cajero automático. Absolución. Este tipo no es homogéneo con el art. 248.1 y el 2, no ha sido objeto de acusación 35

10. Concepto de engaño.....	36
11. Incorrecta denominación del término "negocio jurídico criminalizado"	37
12. Clases de engaño: activo y omisivo	37
13. Negocio jurídico criminalizado, que también puede denominarse: defraudación en la legal o contractual expectativa	38
El denominado "timo del nazareno"	38
14. Formas especiales del delito de estafa mediante engaño, en los supuestos más comunes	39
Supuestos especiales en que se ha negado o matizado el engaño.....	39/
15. Un cambio jurisprudencial, aún no demasiado matizado, pero necesario	42
16. Engaño bastante: concepto: la expresión bastante no debe ser entendida en el sentido de idoneidad del engaño, sino como necesidad de que éste sea el antecedente del error del sujeto pasivo. Tentativa inidónea	44
17. Otra posición sobre el engaño: idóneo, causante y decisivo (es decir, de tal entidad, teniendo en cuenta el aspecto sobre el que recae, que ha de ser el motor del acto de disposición)	45
A) Engaño sobre aspecto incidental. Absolución. Una discutible decisión: la importancia del caso concreto	45
B) Engaño empleando una excepción cambiaria en pleito civil. Una cuestión que fue a Pleno, pero que no obtuvo suficiente mayoría ni en un sentido, ni en otro.....	49
C) Engaño en uso de tarjeta de crédito. Firma manifiestamente diferente de la que figuraba en la tarjeta que portaba el acusado	50
D) El engaño debe quedar patente en hechos probados. No existe en nuestro ordenamiento el delito de abuso de incapaces	52

E) Engaño bastante: Alcance del deber de autoprotección de la víctima	55
18. La otra cara de la moneda: el engaño burdo no es típico en el delito de estafa: el caso de las adivinatoras o curanderas mágicas.....	56
19. Diferencia con la apropiación indebida	59
20. Las nuevas orientaciones en materia de delito de estafa.....	59
21. Penalidad en el delito de estafa	63
22. Penalidad en caso de delito continuado, compuesto de diversas faltas.....	64
23. Continuidad delictiva. No pueden calificarse como constitutivos de un único delito de estafa las distintas infracciones por la circunstancia de haberse llevado a cabo las distintas operaciones de compra en diferentes departamentos de un mismo establecimiento comercial	65
24. Excusa absolutoria entre parientes (art. 268 CP)	66
25. Subtipos agravados	67
A) Cosas de primera necesidad	74
B) Estafa procesal. Requisitos. Estructura triangular. Consumación: no requiere la firmeza de la resolución judicial	74
a) Introducción.....	74
b) Fundamento.....	75
c) Consumación.....	75
26. Clases de esta estafa: propia e impropia	76
27. Nueva línea jurisprudencial: delito de resultado ...	77
28. Su relación con la responsabilidad civil <i>ex delicto</i> ..	78
29. Otro caso de estafa procesal en grado de tentativa, pero con razonamiento diversos.....	79
30. La nueva configuración de la estafa procesal.....	80
31. La disposición <i>negativa</i>	83
32. Agravación específica por la cuantía del art. 250.1.º.6.º. Criterios	84

33. Continuidad delictiva. Compatibilidad con especial gravedad	87
34. Abuso de confianza. Agravante de abuso de relaciones personales de la víctima con el defraudador	88
A) Fundamento	88
B) Modalidades.....	89
a) Anciano víctima de la Directora de la residencia.....	89
b) La desaparición del subtipo agravado de uso de títulos cambiarios	90
c) Estafas especiales	91
II. El delito de apropiación indebida.....	91
1. Clases	92
2. Elementos subjetivos.....	93
3. Objeto material sobre el que recae el delito	95
A) Generalidades	95
B) Objeto material en el caso de gestión desleal..	96
4. Títulos que permiten la comisión delictiva por apropiación indebida.....	97
5. Contrato de exposición y venta a comisión	98
6. La liquidación de cuentas entre las partes. Doctrina..	98
7. Distracción de bienes por uno de los cónyuges, ligados en régimen de gananciales. Evolución jurisprudencial.....	100
8. ¿El arrendamiento de cosas es uno de los títulos que pueden dar lugar a un delito de apropiación indebida?	102
9. Abuso de confianza. Improcedencia en delitos de apropiación indebida	106
10. No es posible la reincidencia por condenas anteriores por estafa.....	107
11. Participación del <i>extraneus</i>	109
12. Reserva de dominio y prohibición de enajenar	110
13. El caso del "cuponazo"	111
14. Modificaciones propuestas	116
15. Apropiaciones indebidas especiales.....	117

A) Apropiación de cosa perdida	117
B) Apropiación de ingresos erróneos	117
III. El delito de administración desleal.....	119
1. Requisitos	119
2. Concurso normativo entre los arts. 295 y 252 CP	122
3. Concurso con delito societario.....	122
4. La introducción de un nuevo tipo penal denominado "De la administración fraudulenta"	123
5. Nuestra posición	132
EL CONCEPTO DE DOLO EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO. Enrique Bacigalupo Zapater. Catedrático de Derecho penal. Magistrado del Tribunal Supremo	135
REPERCUSIONES DE LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO EN LA DOCTRINA PENAL. Mirentxu Corcoy Bidasolo. Catedrática de Derecho Penal. Universidad Central de Barcelona.....	155
I. Introducción.....	157
II. Delitos de peligro abstracto y concreto. Principio <i>non bis in ídem</i>	163
III. Causalidad e imputación objetiva	167
IV. Comisión por omisión.....	174
V. El "actuar en lugar de otro" y los delitos especiales.....	179
VI. Concurso de leyes y de delitos. Especial referencia al delito continuado	188
ANÁLISIS DE CUESTIONES DE INTERÉS ABORDADAS POR LA JURISPRUDENCIA PENAL EN RELACIÓN AL DELITO CONTRA LA SALUD PÚBLICA EN LA MODALIDAD DE TRÁFICO DE DROGAS. Carlos Granados Pérez. Magistrado del Tribunal Supremo	199
I. Jurisdicción española	203
1. Legislación del país en el que se practican u obtienen las pruebas	203

2. Comisiones rogatorias.....	205
3. Buque en alta mar.....	206
II. Bien jurídico protegido.....	209
III. Naturaleza de estas conductas delictivas.....	211
IV. Tipo objetivo.....	211
1. Drogas que causan daño a la salud.....	211
Indeterminación de la pureza.....	211
2. No causan grave daño a la salud.....	213
Rohipnol. Trankimazín.....	213
V. Conductas atípicas.....	214
1. Consumo compartido.....	214
2. Consumo compartido. Consumidor de fin de semana..	214
3. Entregas a familiares sin contraprestación o para deshabitación.....	215
4. Principio de lesividad o insignificancia. Supuestos generales.....	216
5. Anfetaminas.....	217
6. Indeterminación de la pureza.....	218
VI. Formas imperfectas.....	220
1. Consumación.....	220
2. Tentativa.....	220
A) Envíos desde el extranjero.....	220
B) Autoría. Consideraciones generales.....	221
3. Diversos supuestos.....	221
A) Transporte.....	221
B) Donación.....	222
C) Vigilancia.....	222
4. Comisión por omisión. Posición de garante. Mera convivencia.....	223
A) Cónyuges y titular vivienda.....	223
B) Compañeros.....	225
C) Promesa de colaborar.....	225
D) Complicidad.....	226
E) Supuestos admitidos de complicidad.....	227
5. Circunstancias modificativas.....	228
A) Estado de necesidad.....	228

B) Miedo insuperable.....	230
VII. Prueba.....	231
1. Prueba pericial. Impugnación.....	231
2. Art. 788.2 de la Ley de Enjuiciamiento Criminal....	234
3. Prueba ilícita.....	236
4. Conexión de antijuricidad.....	238
VIII. Derechos fundamentales.....	239
Derecho de defensa. Cacheo.....	239
IX. Secreto de las comunicaciones.....	240
1. Intervenciones telefónicas.....	240
Art. 579 de la LECrim y las exigencias del CEDH....	240
2. Requisitos para que sean acordes con la Constitu- ción y la Ley.....	241
A) Consideraciones generales.....	241
B) Motivación.....	243
C) Proporcionalidad.....	245
D) Necesidad.....	246
E) Control judicial.....	247
3. Reconocimiento de voces.....	249
4. Inviolabilidad del domicilio.....	250
Auto motivado.....	250
5. Domicilio. Supuestos concretos.....	251
A) Locales.....	251
B) Bar.....	252
C) Vehículo.....	254
D) Buque.....	254
6. Delito flagrante.....	256
7. Personas que deben asistir.....	257
A) Interesado.....	257
B) Interesado detenido.....	258
C) Secretario judicial.....	258
8. Inviolabilidad de la correspondencia.....	260
A) Paquetes postales.....	260
B) Paquetes postales.....	261
C) Contenedor.....	262
D) Maletas y bolsos.....	263

9. Derecho a la intimidad.....	264
A) Intervenciones corporales	264
B) Exploración radiológica	265
10. Principio acusatorio. Homogeneidad	267
11. Tipo básico y tipo agravado	269
12. Delito continuado.....	270
13. Modificación de hechos.....	271
14. Delito continuado.....	272
15. Separación temporal	277
X. Subtipos agravados	278
1. Agravaciones simples	278
A) Examen de los distintos subtipos agravados ...	278
B) Mero depósito	279
2. Agravantes cualificadas.....	283
A) Las conductas descritas en al art. 368 fuesen de extrema gravedad.....	283
B) No es suficiente que la cantidad traficada sea importante	284
C) Comiso	284
D) Acuerdo del Pleno no jurisdiccional de la Sala 5 de octubre de 1998	287
3. Blanqueo de capitales	285
4. Traficante que realiza blanqueo	285
5. Delito autónomo	287
A) No precisa la previa condena por delito de trá- fico	287
B) Concurso real delito de tráfico y blanqueo.....	288
XI. Atenuante específica	289
1. Requisitos: deben concurrir las tres circunstancias ...	289
2. Diferencias con atenuante genérica	289
3. Finalizar con éxito un tratamiento de deshabitua- ción	290
4. Cuestiones procesales	291
A) Policía judicial	291
Servicio de vigilancia aduanera	291
B) Policía Local	294

**LOS DELITOS CONTRA LOS DERECHOS DE LOS
EXTRANJEROS. Consuelo Madrigal Martínez-Pereda.**

Fiscal del Tribunal Supremo	297
I. Introducción.....	299
II. Panorama legislativo internacional	301
III. Regulación penal en España	304
IV. Bienes jurídicos protegidos.....	305
V. Conductas perseguibles.....	309
1. El tráfico de inmigrantes	309
A) Conductas típicas	309
a) Atipicidad de la conducta.....	314
b) Tipicidad	317
B) Otras cuestiones que ha suscitado la aplicación práctica de tales conceptos	318
2. La trata de seres humanos	326
A) Conductas típicas	326
B) Lugar de comisión de estos delitos	335
C) Concurrencia de estas figuras con otros delitos... a) El favorecimiento de la inmigración clan- destina de trabajadores del art. 313.1 y 2.....	339
b) La determinación coactiva de la prostitu- ción ajena	347
c) Las detenciones ilegales y secuestros	352
d) La explotación laboral	357

**ACUERDOS DEL PLENO NO JURISDICCIONAL DE
LA SALA II DEL TRIBUNAL SUPREMO. Juan Saa-
vedra Ruiz. Presidente de la Sala Segunda del Tribunal**

Supremo	361
I. Introducción.....	363
II. Acuerdos del pleno no jurisdiccional de la Sala II del Tribunal Supremo correspondientes al año 2005.....	366
III. Acuerdos del pleno no jurisdiccional de la Sala II del Tribunal Supremo correspondientes al año 2006.....	408
IV. Acuerdos del pleno no jurisdiccional de la Sala II del Tribunal Supremo correspondientes al año 2007.....	426

DELITOS DE TERRORISMO. ASPECTOS SUSTANTIVOS Y PROBATORIOS. Francisco Monterde Ferrer. Magistrado del Tribunal Supremo.....	429
I. Delitos de Terrorismo. Aspectos sustantivos	432
1. Preceptos que contienen esencialmente la normativa jurídico-penal aplicable	432
2. Aspectos sustantivos de delitos de terrorismo abordados por la Jurisprudencia de la Sala II	439
A) Distinción entre Asociación ilícita y Asociación terrorista. " <i>Kale borroka (Jarrai, Haika, Segi)</i> " ...	439
B) Conspiración para cometer delito de Homicidio terrorista.....	487
C) Distinción entre pertenencia o integración en organización terrorista (516 CP) y delito de colaboración (576 CP)	495
D) Colaboración con banda armada. Principio acusatorio. Libertad de información	497
E) Delito de colaboración con organización terrorista. Elementos	499
F) Delito de pertenencia a banda armada. <i>Fatwas</i> en internet	503
G) Delito de asesinato terrorista. Informador. Cooperación necesaria. <i>Pactum Scaeleris</i>	504
H) Integración en banda armada. Amenazas terroristas. Amenazas no condicionales causadas a varios grupos de personas (170 CP). Concurso ideal con enaltecimiento o justificación del terrorismo	507
II. Delitos de terrorismo. Aspectos probatorios.....	550
1. Declaraciones autoincriminatorias prestadas en sede policial. Pleno no jurisdiccional de 28-11-06 ...	550
2. Omisión en el testimonio inicial de las actuaciones de auto acordando intervenciones telefónicas.....	572
3. Detención en el extranjero. Entrega a la Policía. Ausencia de extradición	575

LA PRUEBA PERICIAL DE ADN: PROBLEMAS PROCESALES. José Ramón Soriano Soriano. Magistrado del Tribunal Supremo	579
I. La prueba pericial de ADN.....	581
1. Introducción.....	581
2. Legalidad anterior. Acuerdo de Sala General	582
II. Requisitos	584
III. Diferenciación entre actos de inspección y reconocimiento e intervención corporal	585
IV. Recogida de huellas de ADN no del cuerpo del inculgado.....	586
V. Intervención corporal. Sujetos sometibles a la toma de muestras	592
1. Sospechoso	592
2. La víctima	592
3. Grupos de personas	593
VI. Fuentes legitimadoras de la toma de muestras.....	594
VII. Sentencias fundamentales de la Sala II	596