

Índice

PRÓLOGO	19
AGRADECIMIENTOS	27
ÍNDICE DE ABREVIATURAS	29
Capítulo I	
EL DERECHO PENAL	31
1. Acerca de nuestro saber	31
2. Una genealogía del concepto liberal de Derecho penal	34
3. Concepto de Derecho penal	37
4. Derecho penal <i>versus</i> poder punitivo estatal	40
5. Concepto de política criminal	43
6. Conclusiones en torno al concepto de Derecho penal	44
7. Acerca del “Derecho penal del enemigo”	47
Capítulo II	
EL SISTEMA DE GARANTÍAS PENALES	53
1. Marco introductorio. El sistema de axiomas que rigen al Derecho penal	53
1.1. No hay pena sin delito, ni delito sin ley (previa)	54
1.2. No hay ley penal sin necesidad	56
1.3. No hay necesidad sin afectación a un bien jurídico	67
1.4. No hay afectación a un bien jurídico sin conducta	72
1.5. No hay conducta punible sin tipicidad penal	76
1.6. No hay tipicidad punible sin antijuridicidad	85
1.7. No hay injusto punible sin culpabilidad	86
2. Conclusiones	88
Capítulo III	
EL SISTEMA PENAL	91
1. Relevancia de su abordaje	91
2. Los sistemas sociales	91
3. El Estado como sistema	97

4. Concepto de sistema penal	97
5. Historia de los sistemas penales	98
6. Los sistemas penales en la actualidad	101
6.1. La agencia policial	102
6.2. La agencia judicial penal	103
6.3. La agencia penitenciaria	104
6.4. El Poder Ejecutivo (en tanto agencia del sistema penal)	104
6.5. El Poder Legislativo (como agencia del sistema penal)	105
6.6. Los medios de comunicación (como agencia del sistema penal)	106
6.7. Las organizaciones representativas de la sociedad civil (como agencia del sistema penal)	108
6.8. La comunidad internacional	109
7. Dinámica interna del funcionamiento del sistema penal	110
8. El rol de los integrantes de la agencia judicial penal	111
9. Algunos conceptos relevantes	113
9.1. Criminalización primaria y secundaria	113
9.2. Selectividad penal	115
9.3. Vulnerabilidad penal	118
10. El sistema penal subterráneo	122
11. El trágico círculo vicioso de nuestros sistemas penales	125

Capítulo IV

TEORÍA DE LA PENA

	129
1. Marco introductorio	129
2. Genealogía del poder punitivo estatal	130
3. Su legitimación teórica	132
4. Principios básicos para fundamentar el castigo penal	134
5. Teorías de la pena	136
5.1. Prevención general negativa (teorías de la intimidación)	136
5.2. Prevención especial positiva (teorías de la resocialización)	139
5.3. Prevención especial negativa (teorías de la inocuización)	145
5.4. Prevención general positiva (funcionalismo sistémico)	152
5.5. Teorías mixtas o combinadas de la pena	156
5.6. Teorías retributivas de carácter absoluto	157
6. Conclusión	159
7. En busca del necesario discurso legitimante de la pena: <i>la teoría de la compensación de culpabilidad por el injusto</i>	159
8. Crítica a la teoría de la <i>función ético-social</i> de las normas penales	166

9. El injusto (graduable) como componente central de la pena en concreto	169
10. Castigo penal y teorías abolicionistas	172

Capítulo V

LA TEORÍA DEL DELITO

1. Concepto y funciones	177
2. La teoría de los <i>elementos negativos del tipo</i>	181
3. La teoría del delito como realización del Derecho constitucional	183

Capítulo VI

CONDUCTA

1. Genealogía del concepto	187
2. Concepto de conducta: ¿ontológico o normativo?	193
3. ¿Pueden realizar conducta las personas jurídicas?	196
4. Conclusiones en torno del concepto de conducta	204
5. Causales de <i>falta de acción o ausencia de conducta</i>	206
5.1. Fuerza física irresistible	207
5.2. Actos reflejos	208
5.3. Ausencia de consciencia	209
5.4. ¿Hipnosis?	214
5.5. Acerca de los actos impulsivos o en cortocircuito	215
5.6. La tenencia como conducta	217
5.7. Conclusión provisional	218
5.8. Legislación penal de autor	218
5.8.1. Antecedentes históricos	218
5.8.2. La cuestión en la actualidad	222
5.8.3. Las medidas de seguridad como legislación penal de autor	225

Capítulo VII

TIPICIDAD

1. Concepto y funciones	231
2. Tipicidad objetiva	233
2.1. Nexo de causalidad	233
2.1.1. Causalidad e imputación, en dos planos separados	240
2.1.2. Ausencia de nexo causal en la omisión	241
2.1.3. Teoría de la condición y cursos causales hipotéticos	244

2.1.4. Ruptura determinante de una serie causal	247
2.1.5. Causalidad cumulativa	248
2.2. Imputación objetiva	248
2.2.1. ¿En qué sentido la teoría de la imputación objetiva ha contribuido a limitar el poder punitivo?	249
2.2.2. ¿Cuál es el punto de inicio para comprender la teoría de la imputación objetiva?	250
2.2.3. Riesgos permitidos aún no regulados expresamente	259
2.2.4. Primera regla: creación de un riesgo jurídicamente desaprobado o riesgo no permitido	260
2.2.5. Grupos de casos donde se excluye la imputación	264
a) Riesgo permitido	267
b) Principio de confianza	271
c) Prohibición de regreso a conductas neutrales	278
d) Autopuestas voluntarias en peligro	291
2.2.6. Segunda regla: realización del riesgo en el resultado lesivo	297
2.2.7. Afirmación de la imputación cuando el CACD hubiese puesto a salvo el bien jurídico	300
2.2.8. Grupos de casos donde se excluye la imputación	304
1) Casos en donde el riesgo no permitido no es el que se realiza en el resultado	304
a) Primera variante: El CACD hubiera sido inútil	304
b) Segunda variante: El CACD solo <i>posible</i> o <i>probablemente</i> hubiese evitado el resultado	305
c) Acerca de la <i>teoría del incremento del riesgo</i>	308
2) Casos en donde la atribución de un resultado a un determinado riesgo no permitido se encuentra más allá del alcance de la norma prohibitiva	311
2.3. Lesividad	316
2.3.1. Concepto y funciones	316
2.3.2. Fines de las normas jurídico-penales	319
2.3.3. El bien jurídico	323
a) Puesta en crisis del concepto material de bien jurídico	332
2.3.4. Primera regla de exclusión: ausencia de afectación al bien jurídico	338
a) El consentimiento expreso	339
b) ¿Es la <i>vida</i> un bien jurídico disponible?	345
c) Límites del consentimiento expreso	354

d) Consentimiento y error de tipo	355
2.3.5. Segunda regla de exclusión: insignificancia en la afectación del bien jurídico	355
2.3.6. El “peligro abstracto”: su inconstitucionalidad	361
a) El impacto del “peligro abstracto” en el sistema penal	367
b) El “peligro abstracto” y los delitos cumulativos	373
c) Conclusiones en torno al “peligro abstracto”	375
d) La necesaria derivación de las figuras de “peligro abstracto” al Derecho administrativo sancionador	377
2.4. Otras exigencias de la tipicidad objetiva	378
2.4.1. Núcleo típico	378
2.4.2. Elementos descriptivos y normativos	380
2.4.3. Elementos normativos de recorte	384
2.4.4. Elementos de la autoría	388
2.5. Clases de tipos	390
2.5.1. Acerca de los delitos de propia mano	392
2.5.2. Otras clasificaciones de tipos	393
3. Tipicidad subjetiva	397
3.1. Concepto y funciones	397
3.2. Primer componente del dolo: el conocimiento	399
3.2.1. Acerca de la “ignorancia deliberada”	401
3.2.2. Error de tipo	403
a) Error de tipo y autoría mediata	405
b) Consecuencias del error de tipo	406
3.2.3. Otras clases de error que recaen sobre el dolo	410
a) Error sobre el objeto o sobre la persona	410
b) <i>Aberratio ictus</i>	411
c) <i>Dolus generalis</i>	412
3.3. Segundo componente del dolo: la voluntad	416
3.3.1. Clases de dolo	417
a) Dolo directo de primer grado y de segundo grado	417
b) Dolo eventual	420
3.3.2. ¿Dolo sin voluntad?	430
3.3.3. En defensa del elemento conativo como componente esencial del dolo	431
3.3.4. ¿Es punible la mera intención criminal?	434
3.3.5. Acerca del <i>error de tipo al revés</i>	435
3.4. Elementos subjetivos distintos del dolo	437

Capítulo VIII	
TIPOS IMPRUDENTES	439
1. Concepto	439
2. La imprudencia como injusto	442
3. Punición de la imprudencia	449
4. Formas de imprudencia	450
4.1 Imprudencia consciente	450
4.1.1. Aspecto subjetivo del tipo imprudente	455
4.2. Imprudencia inconsciente	457
5. Formas de participación: autoría simultánea y coautoría imprudente	462
6. Autoría y complicidad en el delito imprudente	463
7. ¿Tentativas imprudentes?	463
8. Resumen	465
Capítulo IX	
TIPOS OMISIVOS	467
1. Concepto	467
2. Clasificación de las omisiones	469
2.1. Delitos de omisión simple	471
2.2. Delitos de comisión por omisión	477
2.2.1. Deducción de los núcleos típicos activos	481
2.2.2. Formas de aparición de la comisión por omisión	489
2.2.3. La posición de garante	491
a) Dominio del hecho como dominio de protección o custodia	494
b) Dominio del hecho como dominio de control o aseguramiento	500
3. Punición de los tipos omisivos	505
Capítulo X	
ANTI JURIDICIDAD	509
1. Concepto y funciones	509
2. Aspecto objetivo de la antijuridicidad	514
2.1. Las causas de justificación	514
2.2. Las causas de justificación y los principios que las regulan	519
3. Legítima defensa	519
3.1. Principios que la regulan	521
3.2. Exigencias legales (arts. 34, incs. 6 y 7, C.P.)	527
3.3. Presunciones <i>iuris tantum</i> de legítima defensa	533

3.4. Legítima defensa de terceros	536
4. Estado de necesidad justificante	537
4.1. Estado de necesidad justificante defensivo	542
4.2. Estado de necesidad justificante agresivo	544
5. Acerca del <i>consentimiento presunto</i> como causa de justificación	550
6. Acerca del <i>ejercicio legítimo de un derecho</i> como causa de justificación	552
7. Aspecto subjetivo de la antijuridicidad	557
7.1. Concepto y función limitadora	557
7.2. El exceso en los límites de la justificación	567
7.2.1. El caso “Santos”	569
7.2.2. El caso “Pacífico”	570
7.2.3. Desproporción extrema	571
7.2.4. El tratamiento del exceso en el Código Penal alemán	571
7.3. El error de justificación	572
7.3.1. Teoría limitada de la culpabilidad	573
7.3.2. Teoría estricta de la culpabilidad	578
7.3.3. Exceso respecto de una legítima defensa putativa	581
7.4. Resumen	582

Capítulo XI

CULPABILIDAD

1. Antecedentes históricos	585
2. El problema del determinismo	588
3. Concepto y función de la culpabilidad	591
4. Crítica al concepto <i>funcionalista sistémico</i> de culpabilidad	595
5. Causas de exculpación	598
6. Inimputabilidad	599
6.1. Concepto y exigencias legales	599
6.2. Interpretación y alcance actuales del art. 34, inc. 1°, C.P.	602
6.3. Análisis de las exigencias del art. 34, inc. 1°	604
6.3.1. Factores psicológicos	604
1) Alteraciones morbosas de las facultades mentales	604
2) Insuficiencia de las facultades mentales	604
a) Debilidad mental	605
b) Niñez y adolescencia	606
3) Estados de inconsciencia	608
a) Factores exógenos	608

Capítulo XIII	
PREPARACIÓN, TENTATIVA Y CONSUMACIÓN	
1. El <i>iter criminis</i>	747
2. Preparación	747
3. Tentativa	749
3.1. Concepto y características	752
3.2. Punición de la tentativa	752
3.3. Tentativa idónea e inidónea	763
3.3.1. Inidoneidad en los medios	775
3.3.2. Inidoneidad en el objeto y en el autor	776
3.4. Conclusiones en torno a las tentativas inidóneas en el objeto y en el autor	778
3.5. Desistimiento de la tentativa	785
3.5.1. Concepto	786
3.5.2. Fundamentación de su existencia	786
3.5.3. Voluntariedad	787
3.5.4. Desistimiento definitivo	789
3.5.5. Imposibilidad frente a la tentativa fracasada	791
3.5.6. Ausencia de consumación	791
4. Consumación	793
5. Agotamiento	796
	800
BIBLIOGRAFÍA	
	801