

INDICE SUMARIO

	<u>Pág.</u>
Advertencia	7

PRIMERA PARTE

EL DELITO

CAPITULO I

OBSERVACIONES PRELIMINARES

1—Importancia del tema	11
2—Denominación	13
3—El delito en el Código Penal	13
4—Breve noticia de la evolución histórica	14

CAPITULO II

EL OBJETO

I—EL OBJETO JURÍDICO

1—El patrimonio como objeto jurídico genérico de la tutela penal	19
2—El objeto jurídico específico de la apropiación indebida	23

II—EL OBJETO MATERIAL

3—Concepto de cosa	28
4—Cosas muebles y cosas inmuebles según el Código Civil	29
5—Concepto penal de cosa mueble	31
6—La movilización de la cosa y la calificación del delito	33
7—Cosas consumibles y no consumibles; fungibles y no fungibles	36
8—Otras divisiones de las cosas	38
9—Condiciones que debe reunir la cosa como objeto material del delito de apropiación indebida	38

CAPITULO III

EL SUJETO

1—El sujeto activo	43
2—El sujeto pasivo	44

CAPITULO IV

EL PRESUPUESTO MATERIAL

	Pág.
1—La tenencia, presupuesto material del delito de apropiación indebida	49
2—Característica de interés penal	51
3—El presupuesto en otras legislaciones	52
4—La llamada posesión precaria no es sino la tenencia	54
5—Importancia penal de la caracterización de la tenencia:	
a) —Apropiación indebida y hurto	55
b) —Regla de Carrara	57
c) —Regla de Pessina	59
d) —Regla de Manzini	60
e) —Opiniones contrarias	61
f) —Doctrina de la jurisprudencia italiana	63
g) —Doctrina de la jurisprudencia francesa	65
h) —Doctrina de la jurisprudencia nacional	65
6—Principios sugeridos para caracterizar la tenencia como presupuesto de la apropiación indebida:	
a) —La esfera de custodia y la esfera de actividad del derechohabiente	67
b) —Concepto de «custodia»	68
c) —Grados de la custodia	68
d) —Concepto de «esfera de actividad»	72
e) —Aclaraciones de Petrocelli	72
f) —Resumen de la exposición	76
g) —Experimentación práctica de los principios propuestos ..	77
h) —Opinión de Landaburu	80
7—Requisitos de la tenencia	82

CAPITULO V

LA ACCIÓN

1—Necesidad de una adecuada interpretación del precepto del inciso 2º	87
2—La acción típica del delito	91
3—Concepto de apropiación	96
4—Manifestación de la apropiación:	
a) —La no restitución y la negativa a devolver	100
b) —Negativa de haber recibido la cosa	104
c) —No restitución a su debido tiempo	105
d) —No necesidad de la intimación	110
5—Formas de la apropiación:	
a) —Interés de la materia	113
b) —Consumción	114
c) —Enajenación	115
d) —Distracción	115
e) —Retención	116
f) —Uso	117
g) —Empeño	118
6—Momento consumativo:	
a) —Concepto e importancia	120

	Pág.
b) — Del delito de apropiación indebida	121
c) — Consumación y prueba de la apropiación	123
d) — El momento consumativo en relación con las formas de apropiación	124
e) — Interpretación judicial	127
7 — Competencia	129
8 — Perjuicio:	
a) — Delitos de daño y de peligro	133
b) — El perjuicio en la apropiación indebida	135
c) — Resarcimiento del perjuicio	138
d) — Garantías previas al cumplimiento de la obligación	139
e) — Acuerdo entre las partes	139
9 — Tentativa	140
10 — Actos consecutivos a la apropiación	143

CAPITULO VI

ANTI JURICIDAD Y CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN

1 — Concepto de antijuricidad	147
2 — Causas de justificación del delito	148
3 — Alcance de «indebida» aplicado a la apropiación	155

CAPITULO VII

LA CULPABILIDAD

1 — Dolo genérico	157
2 — Intención de restituir	158
3 — El momento del dolo	167
4 — El provecho	170
5 — Intención de causar perjuicio	175
6 — Causas de inculpabilidad	176
7 — Causas de inimputabilidad	184

CAPITULO VIII

PENA, PARTICIPACIÓN, CONCURSO, CONTINUACIÓN, EXCUSAS

ABSOLUTORIAS

1 — Pena	185
2 — Participación	187
3 — Concurso	187
4 — Continuación	187
5 — Excusas absolutorias	190

CAPITULO IX

EL DELITO EN LOS PROYECTOS NACIONALES POSTERIORES A 1922

1 — Proyecto Coll-Gómez	191
-------------------------------	-----

	Pág.
2 — Proyecto Peco	192
3 — Redacción sugerida por el autor	194

SEGUNDA PARTE

LOS TITULOS DE LA TENENCIA

CAPITULO X

INTRODUCCIÓN

1 — Concepto	199
2 — Importancia de la cuestión	199
3 — Metodología	201
4 — Causas de nulidad y de anulación de los contratos y su repercusión penal	202
5 — Contrato inmoral	202

CAPITULO XI

PRENDA

1 — Concepto	207
2 — Situación del acreedor prendario, sujeto activo del delito	209
3 — Apropiación del acreedor	209
4 — Situación del tercero	210
5 — Derecho de retención	210
6 — Derivaciones en el orden penal:	
a) — La venta de la prenda	211
b) — El uso y el empleo de la prenda	216
c) — La sustracción de la prenda	221
7 — Modalidades de la prenda que no pueden generar el delito:	
a) — Generalidades	225
b) — Prenda agraria. Warrants. Debentures	225
c) — Prenda irregular	227
8 — Apéndice: El contrato de prenda y el delito de apropiación indebida. Dictamen del Agente Fiscal Dr. Hernández Cabral	227

CAPITULO XII

DEPÓSITO

1 — Concepto	231
2 — Especies del depósito y su trascendencia penal:	
a) — El depósito voluntario y el depósito necesario	232
b) — Depósito regular y depósito irregular	234
3 — Apropiación del depositario comercial y del depositario regular del derecho civil	234
4 — Derecho de retención	235
5 — El depósito irregular en la legislación mercantil. Aspecto pe-	

INDICE SUMARIO

417

	Pág.
nal de la cuestión	236
6 — Derivaciones en el orden penal:	
a) — El uso del depósito	242
b) — El depósito en bulto o caja cerrada	243
c) — El depósito en cajas de seguridad	251
d) — El depósito judicial	255
e) — El depósito bancario	255

CAPITULO XIII

MANDATO Y COMISIÓN

1 — Concepto	257
2 — Obligaciones del mandatario y del comisionista y su repercusión penal	261
3 — Derivaciones en el orden penal:	
a) — El exceso en el mandato o comisión	263
b) — El mal cumplimiento del poder	265
c) — La substitución del mandato	266
d) — La prohibición de negociar con el mandante y con el comitente	266
e) — La anticipación de fondos	267
f) — La situación jurídica del comisionista	269
g) — Las ganancias ilícitas	271
h) — El uso en provecho propio de dinero del mandante o del comitente	271
i) — Los supuestos contratos de consignación	273
j) — La rendición de cuentas	276
k) — La exageración o suposición de gastos. Crítica del inciso 7º, art. 173 Cód. Penal	280
l) — Las colectas y suscripciones	285
4 — Derecho de retención	286
5 — El agente o representante; dependiente, viajante, corredor de comercio y martillero	289
6 — Gestión de negocios	290

CAPITULO XIV

COMODATO

1 — Concepto	293
2 — Obligaciones del comodatario y su repercusión penal	295
3 — Derivaciones en el orden penal:	
a) — El préstamo de armas ofensivas	297
b) — El préstamo de cosas consumibles	297
c) — El uso diverso al convenido	298
d) — La recuperación de la cosa	299
e) — Los supuestos contratos de comodato de envases	300
f) — El préstamo de libros en bibliotecas	307

CAPITULO XV

LOCACIÓN

	Pág.
1 — Concepto. Categorías. Diferencias	311
2 — Locación de cosas: Obligaciones del locatario, sujeto activo del delito. Remisión	313
3 — Derecho de retención	314
4 — Situación del sub-locatario	315
5 — Compraventa y locación	315
6 — Casos dudosos de hurto o apropiación indebida que puede plantear la locación de cosas	317
7 — Locación de servicios y de obra. Generalidades	319
8 — El locador, sujeto activo del delito	319
9 — Aspectos de interés penal que ofrece la locación de obra	321

CAPITULO XVI

TRANSPORTE

1 — Concepto	325
2 — Obligaciones del porteador y su repercusión penal	327
3 — Derecho de retención	327
4 — Las situaciones previstas en los arts. 171 y 173 del Código de Comercio	328
5 — Casos en que el contrato puede generar el delito de hurto y no el de apropiación indebida. Reglas para la solución de casos dudosos	328

CAPITULO XVII

COMPRAVENTA

1 — Concepto	331
2 — Modalidades del contrato que no pueden generar el delito:	
a) — Generalidades	333
b) — Cláusula de arrepentimiento	334
c) — Pacto de retroventa	334
d) — Pacto de reventa	334
e) — Pacto comisorio	334
f) — Pacto de preferencia	334
g) — Pacto de mejor comprador	335
h) — Ventas aleatorias	335
i) — Ventas por junto	335
j) — Ventas por cuenta, peso y medida	335
k) — Ventas condicionales. Condición resolutoria	336
3 — Modalidades del contrato que pueden generar el delito:	
a) — Ventas condicionales. Condición suspensiva	338
b) — Venta con sujeción a ensayo o prueba	339
c) — Venta a satisfacción del comprador	340
4 — El pacto de reserva del dominio. Compra, venta y locación	342
5 — Posibilidad de que el vendedor sea sujeto activo del delito	347
6 — La seña en los contratos y boletos de compra-venta	352

CAPITULO XVIII

SOCIEDAD

	Pág.
1 — Concepto	355
2 — El administrador de la sociedad, sujeto activo del delito	357
3 — Derivaciones en el orden penal:	
a) — Posición del socio administrador	359
b) — Posición del socio no administrador	360
c) — La imputación de los pagos hechos a un socio que es, además, acreedor del que pagó	364
d) — La aplicación de fondos sociales para usos propios o extraños a la sociedad y el exceso en la administración	365
e) — Las sociedades en participación	366

CAPITULO XIX

USUFRUCTO

1 — Concepto	377
2 — El cuasi usufructo. Importancia penal de la distinción	378
3 — Obligaciones del usufructuario y su repercusión penal	379

CAPITULO XX

TÍTULOS QUE NO PUEDEN GENERAR EL DELITO

1 — Por ser traslativos de propiedad	381
2 — Por hallarse previstos como delitos contra la Administración Pública	383
3 — Por falta de adecuación al caso legal	383
Abreviaturas	395
Indice de autores	397
Indice de disposiciones legales	405
Indice alfabético	409
Indice sumario	413