

343
Z137

R. 2215

EUGENIO RAÚL ZAFFARONI

Profesor Titular en la Universidad Católica de La Plata
y en la Universidad del Salvador

TRATADO DE DERECHO PENAL

PARTE GENERAL

IV



E D I A R

SOCIEDAD ANÓNIMA EDITORA,
COMERCIAL, INDUSTRIAL Y FINANCIERA

TÍTULO QUINTO
LA CULPABILIDAD

CAPÍTULO XXXI

LA CULPABILIDAD: CONCEPTO, FUNDAMENTO
Y DELIMITACIÓN

I - CONCEPTO GENERAL

446. Las dificultades	9
447. Ensayo de una concepción general	11

II - DISTINTOS CONCEPTOS DE CULPABILIDAD

448. La culpabilidad como relación psicológica	14
449. La concepción compleja de la culpabilidad	19

III - LA CULPABILIDAD COMO REPROCHABILIDAD

450. El normativismo como culminación de una evolución conceptual	26
451. El “reproche” y la “reprochabilidad”	27
452. Culpabilidad y reprochabilidad	30
453. El dolo y la culpabilidad normativa	31

IV - EL PRINCIPIO DE CULPABILIDAD

454. Su fundamento antropológico	33
455. La imposibilidad de la culpabilidad penal sobre una base antropológica distinta	41

456. Autodeterminación y exigibilidad	44
457. El renacer positivista	47

V - LA CULPABILIDAD DE ACTO Y LA CULPABILIDAD
DE AUTOR (O RESPONSABILIDAD MORAL)

458. Planteamiento	52
459. El esquema aristotélico y la culpabilidad	53
460. El transpaso inalterado del esquema aristotélico al campo penal	54
461. El desarrollo doctrinario del problema	56
462. La personalidad del autor y la culpabilidad	61
463. La co-culpabilidad	65

VI - CULPABILIDAD Y ANTIJURIDICIDAD

464. Precisión de sus límites	67
465. La tesis de la exigibilidad considerada como principio regulativo	71

VI - LOS PRESUPUESTOS QUE REQUIERE EL
REPROCHE DE CULPABILIDAD

466. Planteamiento general	73
467. Otras posiciones	76

CAPÍTULO XXXII

LA POSIBILIDAD EXIGIBLE DE COMPRENSIÓN
DE LA ANTIJURIDICIDAD

I - EL REQUERIMIENTO LEGAL DE LA MISMA

468. El requerimiento legal de la misma	81
---	----

II - LA UBICACIÓN SISTEMÁTICA DE LA POSIBILIDAD
DE COMPRENSIÓN DE LA ANTIJURIDICIDAD

469. Las teorías del dolo	84
470. Las teorías de la culpabilidad	86

III - "CONSCIENCIA DE LA ANTIJURIDICIDAD"
Y "CONCIENCIA INDIVIDUAL"

471. "Consciencia de la antijuridicidad" y "conciencia individual" 88

IV - NATURALEZA DE LA COMPRESIÓN
DE LA ANTIJURIDICIDAD

472. El carácter potencial y el significado de la "comprensión" 91
473. El derecho penal no puede exigir invariablemente una comprensión efectiva de la antijuridicidad en el delito .. 96
474. La culpabilidad así entendida no penetra la conciencia individual 98

V - EL CONTENIDO DE LA COMPRESIÓN
EXIGIBLE DE LA ANTIJURIDICIDAD

475. Precisión del contenido 100
476. La comprensión de la criminalidad no requiere el conocimiento de la punibilidad 102

VI - FORMAS ESPECIALES

477. Formas especiales 106

CAPÍTULO XXXIII

LA INEXIGIBILIDAD DE COMPRESIÓN DE LA
ANTIJURIDICIDAD POR INCAPACIDAD
PSÍQUICA

I - CONCEPTO DE INIMPUTABILIDAD

478. Concepto y distintos aspectos 109
479. Ubicación sistemática 114

II - LA INCAPACIDAD PSÍQUICA DE COMPRESIÓN
DE LA ANTIJURIDICIDAD

480. La fórmula legal	120
481. La insuficiencia y la alteración morbosa de las facultades	123
482. La perturbación de la consciencia	130

III - PROBLEMÁTICA PARTICULAR DE LA
INIMPUTABILIDAD

483. El trastorno mental transitorio	134
484. El miedo y el momento normativo de la imputabilidad ..	138
485. Inimputabilidad y emoción violenta	139
486. El viejo planteo de los intervalos lúcidos	147
487. El antiguo planteo de la "parcialización de la consciencia"	148
488. La psicopatía	151
489. Deficiencias mentales	159
490. Epilepsia	165
491. Neurosis	168
492. El efecto del grupo sobre el individuo	172

IV - LA IMPUTABILIDAD DISMINUÍDA

493. La imputabilidad disminuída	165
--	-----

CAPÍTULO XXXIV

LA INEXIGIBILIDAD DE COMPRESIÓN DE LA
ANTIJURIDICIDAD PROVENIENTE DE
ERROR (ERROR DE PROHIBICIÓN)

I - CONCEPTO Y FORMAS

494. Delimitación respecto de otras formas de error	183
495. Distintas formas de error de prohibición	189

II - ANÁLISIS DE FORMAS PARTICULARES DE APARICIÓN DEL ERROR DE PROHIBICIÓN VENCIBLE

496. El error directo que afecta al conocimiento de la norma 184
 497. El error de comprensión y la conciencia disidente 196
 498. El error indirecto de prohibición 206
 499. Error sobre la relevancia penal de la antijuridicidad .. 207
 500. Los errores de prohibición invencibles que disminuyen la culpabilidad 207
 501. El delito putativo 213

III - ERROR VENCIBLE E INVENCIBLE DE PROHIBICIÓN

502. Error vencible e invencible de prohibición 215

IV - LOS EFECTOS DE LA VENCIBILIDAD DEL ERROR DE PROHIBICIÓN

503. Nuestra posición 220
 504. El error vencible de prohibición para la “teoría del dolo” y para la “teoría de la culpabilidad” 223
 505. El error vencible de prohibición según las teorías estricta y limitada de la culpabilidad 228

V - JUSTIFICACIÓN PUTATIVA Y EXCESO

506. Justificación putativa y exceso 230

CAPÍTULO XXXV

INEXIGIBILIDAD DE OTRA CONDUCTA POR LA SITUACIÓN REDUCTORA DE LA AUTODETERMINACIÓN

I - PLANTEAMIENTO

507. Planteamiento 233

II - EL ESTADO DE NECESIDAD INculpANTE

508. Delimitación respecto de la coacción	235
509. Su naturaleza jurídica	241
510. Requisitos de la situación de necesidad inculpante ...	248
511. El reconocimiento de la situación de necesidad y la falsa suposición de la misma	253
512. El error de culpabilidad	257
513. La necesidad exculpante en los delitos culposos	261

III - LA REDUCCIÓN DE LA AUTODETERMINACIÓN
POR INCAPACIDAD PSÍQUICA (SEGUNDA
FORMA DE INIMPUTABILIDAD)

514. La segunda forma de la inimputabilidad	262
515. La conducta impulsiva	264
516. La fármacodependencia	265
517. La individualización de la valoración de esta forma de inimputabilidad	271

IV - LA OBEDIENCIA JERÁRQUICA

518. La fórmula legal	272
519. La disputa en torno de su naturaleza jurídica	277
520. Replanteo dentro de la estructura expuesta	281

TÍTULO SEXTO

PROBLEMÁTICA ESPECIAL DE LA TIPICIDAD

CAPÍTULO XXXVI

EL CONCURSO DE PERSONAS EN EL DELITO

I - LA PROBLEMÁTICA DE LA CONCURRENCIA
DE PERSONAS EN EL DELITO

521. Planteamiento general	287
522. Naturaleza de los conceptos de autor y partícipe	289

523. Los conceptos jurídicos: “ejecutores”, “determinadores”, “cooperadores necesarios” y “cooperadores no necesarios” 292

II - AUTORIA Y PARTICIPACIÓN

524. Conceptos “extensivo” y “restrictivo” de autor 298
 525. Criterios delimitadores entre autoría y participación 300
 526. El criterio del “dominio del hecho” 305

III - FORMAS DE AUTORIA

527. El autor en el código penal: el autor como ejecutor y como determinador 309
 528. Autoría por determinación e instigación 311
 529. ¿Es posible una autoría mediata en la que el determinado también sea autor culpable? 316
 530. Autoría por determinación, autoría directa y autoría mediata 320
 531. Autoría mediata: problemas propios 320
 532. Autoría mediante determinación y error 323
 533. Co-autoría 329

IV - EL TIPO DE AUTORIA DE DETERMINACIÓN Y LA FIGURA DEL “CÓMPLICE PRIMARIO”

534. Delitos de propia mano y “delicia propia” 340
 535. El autor de determinación y la autoría mediante determinación 342
 536. El co-autor y el “cómplice primario” 346

V - AUTORIA DOLOSA Y CULPOSA

537. Autoría dolosa y culposa 349

VI - CONCEPTO Y NATURALEZA DE LA PARTICIPACIÓN

538. Concepto y fundamento de la punición 354
 539. Delimitación del concepto 360

VII - LA ESTRUCTURA DEL DELITO DEL PARTICIPE

540. El aspecto objetivo	366
541. El aspecto subjetivo	370
542. Algunas formas de aparición de la participación	374
543. El problema de la llamada "comunicabilidad de la circunstancias"	375
544. Las circunstancias personales que influyen sobre los partícipes	385

VIII - PARTICULARIDADES DE LA INSTIGACIÓN

545. Concepto y aspecto subjetivo	391
546. Aspecto objetivo de la instigación	393

IX - PARTICULARIDADES DE LA COMPLICIDAD

547. Aspecto objetivo de la complicidad secundaria	397
548. Aspecto objetivo de la complicidad primaria	406
549. El aspecto subjetivo de la complicidad	407

CAPÍTULO XXXVII

LAS ETAPAS DEL DELITO

I - EL "ITER CRIMINIS"

550. Actos preparatorios	409
551. Actos de tentativa	412
552. La consumación y el agotamiento	418
553. Las distintas teorías acerca del fundamento de la punición de la tentativa	421
554. El fundamento de la punición de la tentativa en nuestro código	427

II - LA TIPICIDAD DE LA TENTATIVA

555. La tipicidad subjetiva	432
556. Casos en que el dolo eventual no configura el aspecto subjetivo de la tentativa	435

ÍNDICE

577

557. El comienzo de ejecución: distintos criterios para distinguir los actos preparatorios de los actos ejecutivos	444
558. Los límites de la tentativa en delitos calificados, en los llamados “de pura actividad”, en los habituales y en la autoría mediata	456
559. Culpabilidad y tentativa	461

III - LA TENTATIVA DE DELITO IMPOSIBLE

560. Naturaleza y fundamento de su punición	463
561. Tentativa inidónea, delito imaginario (o putativo) y ausencia de tipo	467
562. La inidoneidad del objeto y del sujeto como casos de ausencia de tipo	471
563. El límite entre tentativa idónea e inidónea	472
564. La tentativa irreal	477

IV - EL DESISTIMIENTO VOLUNTARIO

565. Naturaleza jurídica y fundamento	479
566. Los presupuestos del desistimiento	484
567. La voluntariedad del desistimiento	488
568. Desistimiento de la tentativa inacabada y de la tentativa acabada	494
569. El desistimiento del partícipe	498
570. El desistimiento de la tentativa calificada	500

V - PARTICULARIDADES DE LA TENTATIVA EN LA ESTRUCTURA OMISIVA

571. Particularidades de la tentativa en la estructura omisiva	502
--	-----

CAPÍTULO XXXVIII

UNIDAD Y PLURALIDAD DE DELITOS

I - LA DIVERSA CONSIDERACIÓN LEGAL

572. La diversa consideración legal	511
---	-----

II - UNIDAD Y PLURALIDAD DE ACCIONES

573.	“Unidad del hecho” es “unidad de la conducta”	520
574.	La insuficiencia del concepto de conducta como carácter genérico del delito para determinar su unidad	525
575.	El rechazo del criterio del “uso del lenguaje” o “natural concepción de la vida”	527
576.	El factor final y el factor normativo en la unidad de la conducta	529
577.	Distintos supuestos de unidad de conducta	534

III - EL CONCURSO REAL O CONCURSO DE DELITOS

578.	El concurso real propio	540
579.	El delito continuado como caso de concurso real aparente	541

IV - EL CONCURSO IDEAL

580.	El concurso ideal propio	554
581.	El concurso ideal impropio o la concurrencia aparente de tipos o leyes penales	557