

DERECHO PENAL ARGENTINO

por

SEBASTIAN SOLER

*Professor Extraordinario de Derecho Penal en la Universidad de Córdoba
Magistrado de la Sala en lo Criminal de la Cámara de Apelaciones de Rosario
Miembro de la Academia de Derecho de Córdoba.*



TOMO II



EDITORIAL LA LEY BS. AIRES
JURISPRUDENCIA-DOCTRINA-LEGISLACION

1945

INDICE DEL TOMO II

PÁGINA

LA CULPABILIDAD Y SUS PRESUPUESTOS

§ 35. De la culpabilidad en general

I. Oportunidad metódica de estudiar la culpabilidad	9
II. No hay pena sin culpa	10
III. No hay culpa indeterminada	10
IV. Teoría psicológica de la culpabilidad	13
V. Teoría normativa de la culpabilidad	14
VI. Imputabilidad y culpabilidad	17

LA IMPUTABILIDAD Y CAUSAS QUE LA EXCLUYEN

§ 36. Presupuesto subjetivo de la culpabilidad: la imputabilidad

I. Distintos criterios	21
II. Doctrina clásica	22
III. Doctrina positivista	23
IV. Crítica	25
V. Delincuencia y anormalidad	28
VI. Nueva formulación de la teoría de la imputabilidad legal .	30
VII. Su aplicación en los proyectos positivistas	31
VIII. Fórmulas de inimputabilidad	34
IX. El concepto jurídico de imputabilidad	37
X. Imputables e inimputables	39
XI. El principio de imputabilidad en el Código Penal	41
XII. Definición	44
XIII. La imputabilidad como mínimo de condiciones	46
XIV. <i>Actio libera in causa</i>	46

§ 37. Inimputabilidad por inmadurez. Menores

I. Moderno planteamiento del problema	47
II. Distinciones	48
III. Dualidad de apreciación	50
IV. La cuestión del discernimiento	52

§ 38. Inimputabilidad por insuficiencia o alteración morbosa de las facultades e inconsciencia

I. Sordomudez	53
II. Insuficiencia y alteración morbosa de las facultades	53
III. La locura moral	56
IV. Carácter de la insuficiencia o alteración morbosa de las facultades	59
V. Inconsciencia	60
VI. Ebriedad	62
VII. Afectos	65

LA CULPABILIDAD Y CAUSAS QUE LA EXCLUYEN

§ 39. De la culpabilidad en particular

I. Objeto y oportunidad de esta investigación	67
II. Concepto	67
III. Elementos	68
IV. Contenido	69
V. Culpabilidad jurídica	72
VI. Causas de exclusión de la culpabilidad	74
VII. Culpabilidad y tipicidad	75

§ 40. Ignorancia y error

I. Aspecto negativo de la culpabilidad	78
II. Ignorancia y error	79
III. Error de derecho y error de hecho	79
IV. Error de derecho penal y de derecho no penal	82
V. El problema ante nuestra ley	85
VI. Clases de error	87
VII. Error excusante	89
VIII. Justificación putativa	89
IX. <i>Aberratio ictus y error in objecto o in persona</i>	90
X. Otros casos de error accidental	92
XI. Delito putativo	93
XII. Error inculpaible	93
XIII. El error imputable	94
XIV. Efectos	94

§ 41. Coacción

I. <i>Vis absoluta y vis compulsiva</i>	95
II. Coacción y necesidad	96

FORMAS DE CULPABILIDAD

§ 42. Dolo

I. El dolo como concepto jurídico	99
II. Teorías	100
III. 1ª Teoría de la voluntad	101
IV. 2ª Teoría de la representación	102
V. La presunción del dolo	104
VI. 3ª Teoría del asentimiento	106
VII. Definiciones	107
VIII. Antecedentes legislativos	109
IX. El concepto de dolo	110
X. El dolo en los delitos de pura actividad	115
XI. Contenido del dolo; dolo directo e indirecto	116
XII. Elementos normativos y subjetivos	118
XIII. Análisis del contenido del hecho doloso	121
XIV. Circunstancias calificantes	125
XV. Dolo general	126
XVI. Hechos preterintencionales	127
XVII. Dolo eventual	132
XVIII. Dolo civil. Dolo penal	138

§ 43. Culpa

I. Límite mínimo de la culpabilidad	139
II. La culpa como defecto intelectual	140
III. La culpa como defecto volitivo	141
IV. Doctrinas objetivistas	141
V. Crítica	142
VI. Naturaleza del precepto violado	144
VII. Doctrina de la intención indirecta	145
VIII. La doctrina de BINDING	146
IX. Duplicidad de la culpa	147
X. Culpa consciente e inconsciente	148
XI. Requisitos y criterios de apreciación	149
XII. Culpa, omisión y peligro	150
XIII. La tentativa y la participación en los delitos culposos	152
XIV. Forma de legislar la culpa en el Código Penal	153
XV. Culpa civil y culpa penal	154
XVI. Compensación de culpas	159

TEORÍA DE LA ADECUACIÓN

§ 44. Tipo, tipicidad y adecuación

I. Aclaraciones terminológicas	161
II. El "Tatbestand"	161

	PÁGINA
III. Delito-tipo y figura delictiva	162
IV. Adecuación	163
V. El Derecho penal como sistema discontinuo de ilicitudes externas	164
VI. Tipicidad	165
VII. La función limitadora del tipo penal	166

§ 45. Adecuación típica

I. Su relación con los demás elementos del delito	167
II. Necesidad de este examen	170
III. Formas inmediatas y mediatas de subordinación	172

§ 46. De las relaciones de las figuras penales entre sí y el llamado concurso de leyes

I. Concurso de leyes y concurso ideal	173
II. Modos de relación de las figuras	175
III. a) La relación de alternatividad	176
IV. b) La relación de consunción	179
V. Infracciones progresivas	180
VI. Acciones anteriores y posteriores	182
VII. c) La relación de especialidad	190
VIII. d) La relación subsidiaria	192
IX. La subsidiaridad implícita o tácita	194
X. Concurso aparente	199

§ 47. Condiciones objetivas de las figuras. Causas que excluyen la adecuación: excusas absolutorias

I. Elementos de las figuras	201
II. Condiciones objetivas	202
III. Naturaleza de la impunidad por exclusión del tipo	203
IV. Ejemplos de elementos objetivos	203
V. Condiciones negativas	205
VI. Relación con los presupuestos procesales	206
VII. Relación con la antijuridicidad y la culpabilidad	208

FORMAS AMPLIADAS DE ADECUACIÓN

§ 48. Tentativa

I. Noción	211
II. Necesidad de un evento externo	211
III. Caracteres del evento: a) Exterioridad	212
IV. b) Hecho determinado	214

PÁGINA

V. c) Hecho delictivo: el delito putativo	214
VI. Actos preparatorios	216

§ 49. Actos de tentativa

I. Comienzo de ejecución	218
II. Teoría de CARRARA	219
III. Crítica	221
IV. Comienzo típico de ejecución	222
V. Distintos criterios	223
VI. La tentativa en las contravenciones	224
VII. Tentativa y frustración	225

§ 50. Delito imposible

I. Concepto	227
II. Dos clases de imposibilidad	228
III. La indoneidad	230
IV. La doctrina subjetiva	231
V. Crítica	232
VI. La doctrina objetiva	235
VII. Delito imposible y casos de carencia de adecuación	236
VIII. Doctrina positivista	238

§ 51. La punición de la tentativa y del delito imposible

I. La disminución de la pena en la tentativa	240
II. La disminución de la pena en el delito imposible	241
III. La exención de pena	242

§ 52. Desistimiento de la tentativa

I. Distintos criterios	243
II. Aspecto objetivo	245
III. Aspecto subjetivo	246
IV. Tentativa calificada	247
V. Carácter y efectos del desistimiento	248

§ 53. Participación

I. Exclusión de la participación necesaria	249
II. Relación del tema con la teoría de la causalidad	249
III. a) Exclusión del encubrimiento	251
IV. b) Participar es una forma de actuar	252
V. Exagerada influencia del tema de la causalidad	252
VI. Distinción de varias formas de participación	254
VII. Complot, banda, cuadrilla y asociación ilícita	255

§ 54. Autores y coautores

I. Autor inmediato	258
II. Autor mediato	258
III. a) Delitos especiales	261
IV. b) Delitos de propia actividad	261
V. c) Instrumento doloso	263
VI. d) Errores sobre el modo de producción	263
VII. Coautores	264
VIII. Aspecto objetivo	265
IX. Codelincuentes	265

§ 55. Principios comunes a la participación

I. Principio de identidad del delito	266
II. Principio de comunidad de acción	267
III. Teoría pluralista de la participación	269
IV. Aspecto objetivo de la comunidad de acción	270
V. Principio de exterioridad	272
VI. Tentativa de complicidad	272
VII. Aspecto subjetivo de la comunidad de acción	273
VIII. Comunicabilidad	274
IX. Circunstancias fácticas	275
X. Circunstancias personales	277
XI. Principio de objetividad	280
XII. Principio de accesoriedad	281
XIII. Principio de convergencia intencional	282
XIV. Excepciones a los principios de la participación: a) prensa	283
XV. b) Derecho aduanero	285
XVI. c) Otras excepciones	286

§ 56. Cómplices primarios

I. Coautor, cómplice primario y cómplice secundario	286
II. Aspecto subjetivo	288
III. Aspecto jurídico	289

§ 57. Instigación

I. Concepto	290
II. Forma accesoria de participación	291
III. Instigación incumplida	291
IV. Formas de acción instigante	292
V. Instigación directa	293
VI. a) Voluntad de instigar	294
VII. b) Voluntad del hecho - Agente provocador	294
VIII. Naturaleza del hecho	295
IX. Exceso del instigado	296
X. Pena	297

§ 58. Complicidad secundaria

I. Formas primarias de responsabilidad	298
II. Cómplices secundarios	298
III. Complicidad negativa o connivencia	300
IV. Teoría subjetiva	300
V. Teoría objetiva	302
VI. Penalidad	303

UNIDAD Y PLURALIDAD DE DELITOS

§ 59. Introducción

I. Necesidad y objeto de este estudio	305
II. <i>Quot delicta tot poenæ - Non bis in idem</i>	306
III. La unidad delictiva	307

§ 60. Concurso ideal

I. Posición del problema	308
II. Rechazo de la unidad de acción	310
III. Acción, hecho, delito	311
IV. La condición fundamental del concurso ideal	316
V. Tesis negativas	317
VI. Doctrina de VON BURI	318
VII. Doctrina de IMPALLOMENI	319
VIII. Doctrina de ALIMENA	321
IX. La inseparabilidad de las lesiones jurídicas	322
X. La regla del exceso de dolo	323
XI. La ley y la doctrina nacional	325
XII. Antecedentes legislativos	326
XIII. Análisis de esas fuentes	329
XIV. Unidad de hecho	330
XV. Unidad de resolución	334

§ 61. Delito continuado

I. Función y origen histórico	336
II. Nociones generales y carácter jurídico del delito continuado	339
III. Elementos	343
IV. a) La unidad de resolución	345
V. b) Pluralidad de acciones	348
VI. c) Unidad de lesión jurídica	351
VII. La cuestión de la unidad del sujeto pasivo	352
VIII. Análisis del derecho vigente	357
IX. Conclusiones	358

§ 62. Concurso real

I. Concepto	361
II. Sistema de la acumulación material o aritmética	361
III. El sistema de la absorción	362
IV. Sistema de la acumulación jurídica	363
V. Sistema vigente	363
VI. Unificación de penas	367

LA PENA

§ 63. Teorías sobre el fundamento y fin de la pena

I. Ubicación sistemática del problema	371
II. Distinción fundamental de las doctrinas	372
III. Teorías absolutas	373
a) Teorías de la reparación	373
b) Teoría de la retribución divina	374
c) Teoría de la retribución moral	374
d) Teoría de la retribución jurídica	376
IV. Teorías relativas	377
a) Teoría contractualista	378
b) Teoría de la prevención mediante la ejecución	379
c) Teoría de la prevención mediante la coacción psíquica	380
d) Teoría de la defensa indirecta de ROMAGNOSI	381
e) Teorías de la prevención especial	382
f) Teoría correccionalista	383
g) Teoría positivista	385
V. Teorías mixtas	386
a) Teoría de CARRARA	386
b) Teoría de MERKEL	388
c) Teoría de BINDING	390
VI. Observaciones	392

§ 64. Noción, carácter y fin de la pena

I. Definición	399
II. Distintos aspectos	399
III. La pena como retribución	400
IV. La pena como disminución de un bien jurídico	406
V. El fin preventivo de la pena	409
VI. La prevención general	410
VII. La prevención especial	413

§ 65. Distintas clases de penas

I. Penas principales y penas accesorias	416
II. Penas paralelas, alternativas y conjuntas	417

§ 66. Penas privativas de la libertad

I. Contenido	418
II. Diferencia con las antiguas penas privativas de la libertad	419
III. Diferencias entre prisión y reclusión	420
IV. Duración y modo de contarlas	423
V. Formas especiales de cumplimiento	425
VI. Sistemas penitenciarios	426
VII. La ley 11.833	430
VIII. Régimen de trabajo	431
IX. La libertad condicional	431

§ 67. La pena de multa

I. Concepto	437
II. Importancia y caracteres	438
III. Fijación de la multa	439
IV. Conversión de la multa	439
V. Multa penal y multa administrativa	442

§ 68. La pena de inhabilitación

I. Origen histórico	444
II. Concepto y distinciones	445
III. Inhabilitación absoluta	446
IV. Inhabilitación especial	448
V. Rehabilitación	449

§ 69. Penas y consecuencias accesorias

I. Distinciones	449
II. Inhabilitación accesoria	450
III. Pérdida de los instrumentos del delito	451
IV. Expulsión de extranjeros	452
V. Incapacidad civil	453

§ 70. Medidas de seguridad

I. Concepto	454
II. Teorías unitarias y dualistas	456
III. Penas y medidas de seguridad en el C. P.	459
IV. Reclusión manicomial	460
V. Reclusión en establecimientos especiales	461
VI. Medidas educativas	462
VII. Medidas contra reincidentes y habituales	466

§ 71. De la aplicación de las sanciones

I. Distintas fases	469
II. Escalas penales	471
III. Exención de pena y perdón judicial	474
IV. Condena de ejecución condicional	475
V. Peligrosidad	479

§ 72. Reincidencia

I. Importancia de este factor en la adaptación de las sanciones	482
II. Concepto	483
III. Las condenas. Distintos sistemas	483
IV. Calidad de los hechos cometidos. Reincidencia genérica y específica	485
V. Requisitos en cuanto a la pena	486
VI. Requisitos en cuanto a la persona	488
VII. Reincidencia y habitualidad. Criterios para determinarla .	489
VIII. Consecuencias de la reincidencia	491
IX. Prescripción de la reincidencia	492
X. Comprobación de la reincidencia	496

LA PRETENSIÓN PUNITIVA

§ 73. Del ejercicio de las acciones

I. Acción penal	497
II. Distintas clases de acciones	498
III. Excepciones al principio de la oficialidad de la acción ...	500
IV. Acciones dependientes de instancia privada	502
V. Acciones privadas	503
VI. Cuestiones previas	506

§ 74. Extinción de la pretensión punitiva

I. Caracteres	507
II. Causas de extinción de la acción	508
III. Muerte	508
IV. Amnistía	509
V. Prescripción de la acción	510
VI. Renuncia del agraviado	515
VII. Oblación voluntaria	517
VIII. Muerte del cónyuge ofendido	518
IX. El casamiento de la ofendida en los delitos contra la honestidad	518
X. Extinción de la pena	519

DISTRIBUIDORES EXCLUSIVOS EN COLOMBIA:

LIBRERIA JURIDICA

BOGOTA, CALLE 14 No. 6-77

	PÁGINA
XI. Indulto y conmutación	520
XII. Perdón	522
XIII. La muerte del cónyuge ofendido	522
XIV. Prescripción	522
XV. El casamiento con la ofendida	525

§ 75. La acción civil

I. Alcance	525
II. Naturaleza de la obligación de indemnizar	526
III. Regulación procesal de la acción civil <i>ex delicto</i>	528
IV. Contenido de las indemnizaciones	531
V. Preferencia	533
VI. Solidaridad	533
VII. Muerte del culpable	534