

370
Z13M

R. 2274

EUGENIO RAUL ZAFFARONI

Profesor Titular de la Universidad Nacional
de Buenos Aires
Secretario General Adjunto de la
Asociación Internacional de Droit Pénal

MANUAL DE DERECHO PENAL

PARTE GENERAL

QUINTA EDICIÓN



EDIAR

SOCIEDAD ANÓNIMA EDITORA
COMERCIAL, INDUSTRIAL Y FINANCIERA
BUENOS AIRES

INDICE GENERAL

PREFACIO A LA CUARTA EDICIÓN	9
INDICACIONES GENERALES PARA EL ESTUDIO DE LA ASIGNATURA	11
ABREVIATURAS	15

PARTE PRIMERA

TEORIA DEL SABER DEL DERECHO PENAL

TÍTULO I

DELIMITACIÓN DEL OBJETO DEL SABER DEL DERECHO PENAL

CAPÍTULO I. *Control social, sistema penal y derecho penal:*

I. CONTROL SOCIAL Y SISTEMA PENAL.

1. El delito como "construcción" y como "realidad"	21
2. Concepto y forma del control social	23
3. Saber y control social (saber y poder)	25
4. Características de la manipulación ideológica	27
5. Los derechos humanos y el control social	28
6. La importancia del control social institucionalizado o formalizado	30

II. SISTEMA PENAL Y DERECHO PENAL.

7. Concepto de "sistema penal"	31
8. Los distintos sectores del sistema penal	32
9. Los discursos del sistema penal	34
10. El sistema penal y la ley penal	38

CAPÍTULO II. *El horizonte de proyección de la ciencia del derecho penal:*

I. EL DERECHO PENAL

11. División de la parte general del derecho penal	41
12. Concepto general de derecho penal	41
13. Denominación	42
14. El horizonte de proyección del saber del derecho penal	43
15. El derecho penal y la filosofía	44
16. El carácter público del derecho penal y el límite de ingerencia del Estado	44

II. EL OBJETIVO DE LA LEGISLACIÓN PENAL

17. ¿Tiene sentido preguntarse por el objetivo de la legislación penal?	45
18. Las respuestas usuales	47
19. ¿Existe la "seguridad jurídica"?	49
20. ¿Qué es la defensa social?	51
21. ¿Fuera de bienes jurídicos o de valores éticos	52

III. EL COMETIDO ASEGURADOR DEL DERECHO PENAL EN EL MARCO DEL ORDEN JURÍDICO

22. El carácter diferenciador del derecho penal	55
23. El carácter sancionador del derecho penal y su autonomía ..	56

IV. LA COERCIÓN PENAL COMO MEDIO DE PROVEER A LA SEGURIDAD JURÍDICA

24. El concepto de <i>coerción penal</i>	58
25. Objeto y medio de la pena	58
26. Crítica de la tesis de la prevención general	59
27. La prevención penal como objetivo de la pena	62
28. La prevención especial respecto del sujeto pasivo	67

V. DERECHO PENAL DE CULPABILIDAD Y DE PELIGROSIDAD

29. Derecho penal de culpabilidad y de peligrosidad	68
30. Derecho penal de culpabilidad y criminalización	71
31. Derecho penal de autor y derecho penal de acto	72

VI. LAS "TEORÍAS DE LAS PENAS"

32. Las llamadas teorías de la pena	73
33. Sistema unitarios y sistemas pluralistas	74
34. Las medidas	76

VII. LAS FUENTES DEL DERECHO PENAL.

35. El sentido de la voz "fuente"	78
36. Fuentes de producción y de conocimiento de la legislación penal: el principio de la legalidad penal	79
37. Fuentes de conocimiento del saber jurídico penal	82
38. Las fuentes de información de la ciencia del derecho penal argentino	83

VIII. LEGISLACIÓN PENAL, CIENCIAS DEL DERECHO PENAL Y POLÍTICA CRIMINAL O CRIMINOLÓGICA

39. Política criminal o criminológica	85
40. Política criminal y legislación penal	86
41. Política criminológica y saber penal	88

IX. REFLEXION SOBRE LA PELIGROSIDAD (EN CURSUS)

42. Peligrosidad y Derechos Humanos	88
---	----

Capítulo III. *El derecho penal y otras disciplinas: límites y relaciones:*

I. EL DERECHO PENAL Y OTRAS DISCIPLINAS JURÍDICAS

43. Relaciones con el derecho constitucional	91
44. El derecho penal y los derechos humanos	94
45. El esquema general de las disciplinas jurídico-penales	97
46. Relaciones con el derecho procesal penal	98
47. Derecho penal y derecho de ejecución penal	99
48. Derecho penal y derecho penal militar	101
49. Derecho contravencional: el estado peligroso sin delito en la legislación argentina	103
50. Derecho penal y derecho del menor	106
51. Derecho penal y derecho administrativo	
52. Relaciones con el derecho internacional	112

II. RELACIONES Y DELIMITACIÓN DEL DERECHO PENAL RESPECTO DE LA CRIMINOLOGÍA Y OTRAS DISCIPLINAS

53. La criminología	117
54. La criminología positivista	118
55. La criminología de la "reacción social"	118
56. Las "ciencias penales"	120

CAPÍTULO IV. *El método del saber del derecho penal:*

I. EL PROBLEMA DEL MÉTODO EN DERECHO PENAL

57. La dogmática	123
58. El método dogmático como método científico	124
59. La necesidad práctica de la construcción que pretende ser lógicamente completa	126
60. El "modus operandi" como método dogmático	127
61. Los "hechos" que el dogmático debe tomar en cuenta para la construcción	130
62. Dogmática e ideología	133
63. El método comparativo en el derecho penal	134

II. PRINCIPIOS A LOS QUE DEBE AJUSTARSE TODA INTERPRETACIÓN DE LA LEY PENAL

64. Proscripción de la analogía	134
65. La interpretación restrictiva o el principio "in dubio pro reo"	136
66. El principio de intrascendencia o de personalidad de la pena ..	138
67. El principio de humanidad	138

CAPÍTULO V. *Evolución de la legislación penal:*

I. EL DERECHO PENAL ANTIGUO

68. Objeto del estudio de la evolución legislativa	141
69. El derecho penal de las culturas lejanas	142
70. El derecho penal greco-romano como punto de laicización de la legislación penal	146
71. El derecho penal romano	149

II. EL DERECHO PENAL MEDIEVAL Y MODERNO

72. Los germanos	150
73. El derecho penal canónico	151
74. El derecho penal árabe	152
75. Los prácticos y los glosadores	152
76. La Carolina	153
77. La legislación penal en España	153

III. EL MOVIMIENTO REFORMADOR DEL SIGLO XVIII

78. Las reformas penales del despotismo ilustrado 155

IV. LA GÉNESIS DE LA LEGISLACIÓN CONTEMPORÁNEA

79. La codificación del siglo XIX 156
 80. Los principales textos del siglo XX 158

V. LA LEGISLACIÓN PENAL ARGENTINA DESDE LA CONSTITUCIÓN NACIONAL HASTA EL PRIMER CÓDIGO PENAL FEDERAL

81. El período 1853-1868 161
 82. El código Tejedor 161
 83. El proyecto Villegas-Ugarriza-García 162
 84. El Código penal de 1886 162

VI. CURSO POSTERIOR HASTA EL CÓDIGO PENAL DE 1921

85. Proyecto de 1891 163
 86. El proyecto Segovia 163
 87. La reforma de 1903 163
 88. El proyecto de 1906 164
 89. La reforma iniciada en 1916 165

VII. REFORMAS Y PROYECTOS POSTERIORES A 1922

94. Los proyectos de "estado peligroso sin delito" 166
 95. Los proyectos de código penal de 1937, 1941, 1951, 1953, 1960
 1973, 1975 y 1979 167
 96. Las reformas al código penal de 1921 169
 97. La ley penal y el sistema penal argentino en perspectiva histórica 171

CAPÍTULO VI. *La ley penal en relación al tiempo y a personas que desempeñan determinadas funciones:*

I. LA LEY PENAL EN EL TIEMPO

94. El principio general y la excepción 177
 95. El tiempo de comisión del delito 181
 96. Las leyes desincriminatorias anómalas: leyes de amnistía 182

II. EL DERECHO DE APLICACIÓN DE LA LEY PENAL RESPECTO DE PERSONAS QUE DESEMPEÑAN DETERMINADAS FUNCIONES

97. Indemnidades e inmunidades 183
 98. Indemnidades de las opiniones parlamentarias 185
 99. Inmunidades diplomáticas y consulares 185

TÍTULO II

FUNDAMENTACIÓN FILOSÓFICO-POLÍTICA DEL
HORIZONTE DE PROYECCIÓN DEL SABER PENAL
(LAS IDEOLOGÍAS PENALES)

CAPÍTULO VII. *El surgimiento del pensamiento penal moderno: el
industrialismo:*

I. LAS IDEOLOGÍAS PENALES ANTERIORES AL INDUSTRIALISMO

100. La ineludible referencia a las ideologías	191
101. El pensamiento oriental y su influencia sobre el saber penal ..	192
102. El pensamiento griego	195
103. Los sofistas	196
104. Sócrates	198
105. Platón	198
106. Aristóteles	199
107. El pensamiento post-aristotélico	200
108. El pensamiento medieval en general	201
109. San agustín	202
110. La escolástica medieval	203
111. La mística	204
112. La enseñanza del pensamiento medieval	205

II. EL INDUSTRIALISMO: CAMBIOS ESTRUCTURALES
Y CONSECUENCIAS PENALES

113. Revolución industrial y control social	206
---	-----

III. EL CONTRACTUALISMO RETRIBUTIVO: LA DEFENSA DEL
CAPITALISMO INCIPIENTE FRENTE A LA NOBLEZA

114. El talión: la indemnización por la violación del contrato	210
115. Las respuestas al kantismo, desde el liberalismo (Feuerbach) y desde el socialismo (Marat)	213

IV. LOS PENALISTAS DEL CONTRACTUALISMO

116. Beccaria	217
117. Lardizábal	219
118. Romagnosi	220
119. Carmignani	220
120. Carrara	221

V. LA IDEOLOGÍA DEL ENTRENAMIENTO PARA LA PRODUCCIÓN INDUSTRIAL (LA IDEOLOGÍA DE LA DEFENSA DEL CAPITALISMO INCIPIENTE FRENTE A LAS MASAS)

121. Las penas: del "cuerpo" al "alma"	222
122. Bentham y la "ideología panóptica"	224

CAPÍTULO VIII. *Las ideologías penales de la consolidación del poder del capital en los países centrales y sus crisis:*

I. EL GIRO HACIA EL ORGANICISMO

123. El desplazamiento del conflicto	227
124. El organicismo social	228

II. LA IDEOLOGÍA PENAL HEGELIANA

125. Hegelianismo penal	229
126. La proyección del pensamiento hegeliano	231

III. LAS IDEOLOGÍAS PENALES DE LAS RESPUESTAS AL HEGELIANISMO

127. El krausismo penal (correccionalismo)	231
128. La reacción anti-hegeliana del "derecho penal popular"	231
129. La reacción <i>nietzscheana</i>	235
130. La reacción marxista	236

IV. EL ORGANICISMO POSITIVISTA

131. El positivismo como ideología del capitalismo incipiente consolidado en el poder	238
132. La antropología criminal de Lombroso	241
133. El positivismo penal sociológico: Ferri	242
134. La "lucha de escuelas"	243
135. El platonismo rudimentario de Garofalo	245

V. VARIABLES DEL POSITIVISMO

136. El evolucionismo espiritualista de von Liszt	247
137. El positivismo correccionalista: Dorado Montero	249
138. El positivismo jurídico	250
139. Binding	251

VI. LA CRISIS DEL POSITIVISMO ORGANICISTA

140. La primera visión macrosociológica moderna del crimen (Durkheim)	253
---	-----

CAPÍTULO IX. *La ideología penal en países centrales con dificultades de acumulación de capital productivo:*

I. LA IDEOLOGÍA CRIMINAL A PARTIR DE LAS CRISIS
DEL POSITIVISMO ORGANICISTA

141. La separación de las ideologías	257
--	-----

II. LAS IDEOLOGÍAS DE LA CRIMINOLOGÍA NORTEAMERICANA

142. Las teorías sociológicas de la unidad cultural	260
143. Las teorías del conflicto	262

III. LA IDEOLOGÍA DEL TRATAMIENTO

144. La ideología del tratamiento	263
145. La nueva defensa social	265

IV. LA IDEOLOGÍA DEL DERECHO PENAL RETRIBUTIVO EN ROBO

146. El neo-criticismo penal	266
147. El neo-positivismo (o positivismo lógico o "círculo de Viena")	268
148. El neo-escolasticismo	269
149. La ética material (Scheler-Hartmann)	270

CAPÍTULO X. *La ideología penal en el "Estado de bienestar" en los países centrales:*

I. LA ACTITUD GENERAL DEL DERECHO PENAL
DE "ACUMULACIÓN PERDIDA"

150. La crítica al "derecho penal liberal"	273
151. El concepto de derecho penal liberal	273

II. LAS POLÍTICAS PENALES DE LOS AUTORITARISMO
DE PRE-GUERRA

152. Las políticas penales fascista y nacional-socialista	275
153. La política penal soviética de pre-guerra	278

III. LA POLÍTICA PENAL SOVIÉTICA

154. El derecho penal soviético contemporáneo	280
---	-----

IV. LOS PRINCIPIOS POLÍTICO-PENALES
DE LA IGLESIA CATÓLICA

155. La consideración de los problemas penales por los últimos Pontífices 282

CAPÍTULO XI. *Panorama actual del pensamiento penal y la problemática periférica:*

I. BASES FILOSÓFICAS DEL PENSAMIENTO PENAL
Y LA PROBLEMÁTICA PERIFÉRICA

156. Existencialismo 285
157. La teoría de las estructuras lógico-objetivas o lógico-reales ... 288
158. La teoría crítica de la sociedad 290

II. LÍNEAS POLÍTICO-CRIMINALES ENUNCIADAS
EN LOS PAÍSES CENTRALES

159. Tendencias penales utópicas 292
160. La "nueva derecha" penal 294
161. La "política criminal verde" 295
162. Des-criminalización, des-penalización, diversificación e intervención mínima 296

III. EL PENSAMIENTO PENAL ACTUAL EN LATINOAMÉRICA

163. El "retribucionismo" en Latinoamérica 297
164. El peligrosismo en Latinoamérica 298
165. El derecho penal de seguridad nacional 299
166. La crítica penal latinoamericana 300

CAPÍTULO XII. *Las sendas abiertas hacia una fundamentación antropológica del derecho penal:*

I. LA NECESIDAD DE LA FUNDAMENTACIÓN ANTROPOLÓGICA

167. La inevitabilidad de las preguntas fundamentales 301

II. DERECHO PENAL EFECTIVO, DERECHO PENAL
NO EFECTIVO Y PURO EJERCICIO DEL PODER

168. La distinción 302
169. ¿Cuándo hay derecho penal y cuándo mero ejercicio de poder? 303

170. Condiciones de efectividad del derecho penal	303
171. Efectos de la ausencia de fundamentación antropológica	311

PARTE SEGUNDA

TEORIA DEL DELITO

TÍTULO I

ESTRUCTURACIÓN DE LA TEORÍA DEL DELITO

CAPÍTULO XIII. *Necesidad de la teoría del delito:*

I. UTILIDAD DE LA TEORÍA DEL DELITO

172. Incumbencia de la teoría	317
-------------------------------------	-----

II. NECESIDAD DE ESTRATIFICAR LA TEORÍA DEL DELITO

173. Concepto de "estratificación"	318
174. Teoría estratificada y teoría unitaria del delito	319
175. Lo estratificado es el concepto obtenido por análisis, no el delito	320

CAPÍTULO XIV. *Lineamientos estructurales:*

I. LOS NIVELES ANALÍTICOS DE LA TEORÍA DEL DELITO

176. Planteamiento general	321
177. Graficación del proceder analítico	324
178. El criterio sistemático que surge de esta estructura analítica	324

II. OTROS POSIBLES CRITERIOS SISTEMÁTICOS Y SU CRÍTICA	
179. Del autor a la conducta	325
180. El criterio objetivo-subjetivo	326

III. EVOLUCIÓN DE LA TEORÍA DEL DELITO	
181. Injusto objetivo-culpabilidad psicológica (Liszt)	327
182. Distinción dentro del injusto entendido objetivamente: la tipicidad (Beling)	327
183. El resquebrajamiento del esquema objetivo-subjetivo	328
184. El tipo complejo y el finalismo	330
185. La evolución en la Argentina	331

TÍTULO II

LA CONDUCTA

CAPÍTULO XV. *Concepto y función de la conducta:*

I. EL DERECHO PENAL NO ALTERA EL CONCEPTO DE CONDUCTA	
186. Acto de voluntad y acto de conocimiento	337
187. El derecho y la conducta humana	337
188. No hay delito sin conducta	338
189. Tentativas de desconocer el "nullum crimen sine conducta"	339

II. LA CUESTIÓN TERMINOLÓGICA

190. Conducta, acción, acto, hecho	340
--	-----

III. CONDUCTA IMPLICA VOLUNTAD

191. Voluntad y deseo	342
192. Voluntad y finalidad	342
193. Voluntad y voluntad "libre"	343

IV. ESTRUCTURA DE LA CONDUCTA

194. La anticipación bio-cibernética	343
195. La estructura de la conducta según el concepto óntico-ontológico y su tradición	344
196. Ubicación del resultado y del nexo causal	345

V. LA CONDUCTA COMO CARÁCTER GENÉRICO COMÚN
A TODAS LAS FORMAS TÍPICAS

197. Carácter común para las formas típicas dolosas y culposas	347
198. Carácter común para las formas típicas activa y omisiva	347

CAPÍTULO XVI. *Otros conceptos de conducta y su crítica:*

I. LA TEORÍA CAUSAL DE LA ACCIÓN

199. Concepto general de conducta para el causalismo	349
200. Crítica del concepto	352

II. LAS TEORÍAS "SOCIALES" DE LA CONDUCTA

201. Diversos sentidos de las mismas	353
202. Concepto "social" y teoría finalista	354
203. Infecundidad del concepto "social"	355

III. LAS TENTATIVAS DE ESTRUCTURAR EL CONCEPTO
DE CONDUCTA A PARTIR DE REQUERIMIENTOS SISTEMÁTICOS:

204. El idealismo gnoseológico no sólo posibilita el concepto causal de conducta	355
---	-----

CAPÍTULO XVII. *Ausencia de conducta.*

I. PANORAMA

205. Enumeración de los supuestos	359
---	-----

II. FUERZA FÍSICA IRRESISTIBLE

206. Delimitación	359
207. Supuestos de fuerza física irresistible	360
208. Fuerza física irresistible "interna"	361

III. INVOLUNTABILIDAD

209. Concepto y delimitación	362
210. Estado de inconsciencia	363
211. Casos particulares de inconsciencia	364

212. Involuntabilidad por incapacidad para dirigir los movimientos ..	365
213. La involuntabilidad procurada	367
IV. IMPORTANCIA DE LA DISTINCIÓN CON OTROS ASPECTOS NEGATIVOS DEL DELITO	
214. Efectos de la ausencia de conducta	367

TÍTULO III

LA TIPICIDAD

CAPÍTULO XVIII. *Estructura de los tipos penales y sus relaciones con la antijuridicidad:*

I. CONCEPTO DE TIPO Y TIPICIDAD

215. Definición de tipo penal	371
216. Tipo y tipicidad	373
217. Otros usos de la voz "tipo"	373

II. MODALIDADES TÉCNICO-LEGISLATIVAS DE LOS TIPOS

218. Tipos legales y tipos judiciales	374
219. Tipos abiertos y tipos cerrados	374
220. Otra forma de apertura típica	375
221. Tipo de autor y tipo de acto	376
222. La ley penal en blanco	377

III. CONCEPCIONES COMPLEJA Y OBJETIVA

223. La concepción objetiva del tipo penal	378
224. La concepción compleja del tipo penal	379

IV. TIPICIDAD Y ANTIJURIDICIDAD

225. Panorama de las distintas posiciones	381
226. Interés, bien y norma	382
227. La antinormatividad	383
228. Tipicidad penal: tipicidad legal más tipicidad conglobante	385
229. Antinormatividad y antijuridicidad	387
230. Atipicidad conglobante y justificación	388

V. LOS BIENES JURÍDICOS PENALMENTE TUTELADOS

231. La importancia del bien jurídico	389
232. El concepto de bien jurídico	389
233. Precisión del concepto de "relación de disponibilidad"	390
234. La moral como bien jurídico	392
235. ¿Se puede prescindir del bien jurídico?	393
236. Clasificación de los tipos penales en razón de los bienes jurídicos afectados	393

CAPÍTULO XIX. *Tipos activos dolosos: aspecto objetivo:*

I. PANORAMA DE LA ESTRUCTURA DEL TIPO DOLOSO

237. Aspecto objetivo y subjetivo del tipo doloso activo	395
--	-----

II. LA MUTACIÓN FÍSICA

238. El resultado material	396
239. La relación de causalidad	397
240. La naturaleza de la relación de causalidad	398

III. LOS SUJETOS, LAS REFERENCIAS Y LOS ELEMENTOS NORMATIVOS

241. Los sujetos	398
242. Las referencias	399
243. Los elementos normativos	399

IV. CLASIFICACIONES SECUNDARIAS

244. Su importancia y cuadro general	400
--	-----

CAPÍTULO XX. *Tipos activos dolosos: aspecto subjetivo:*

I. ESTRUCTURA DEL TIPO DOLOSO SUBJETIVO

245. Tipos subjetivos que se agotan en el dolo y tipos subjetivos que reconocen otros elementos	403
--	-----

II. CONCEPTO DE DOLO

246. Definición y aspectos	404
----------------------------------	-----

III. EL ASPECTO COGNOSCITIVO DEL DOLO

247. Las formas de conocimiento	405
248. El grado de actualización exigido por el dolo	406
249. Dolo y conocimiento de la antijuridicidad	406
250. Dolo avalorado y dolo desvalorado	407
251. Los conocimientos que requiere el dolo	408
252. Previsión de la causalidad y del resultado	408
253. Algunos errores sobre la causalidad	409

IV. LA AUSENCIA DE DOLO POR ERROR DE TIPO

254. El error de tipo: su naturaleza	411
255. Los efectos del error de tipo	413
256. El error de tipo en el CP argentino	414
257. Los planteamientos tradicionales del error y su crítica	414
258. El error de tipo no es el "error de hecho"	417
259. El error de tipo psíquicamente condicionado	418

V. EL ASPECTO CONATIVO DEL DOLO

260. Las distintas clases de dolo según su aspecto conativo	419
261. Concepto legal de dolo y dolo eventual	421

VI. LOS ELEMENTOS SUBJETIVOS DEL TIPO DISTINTO DEL DOLO

262. Concepto y ubicación	421
263. Dificultades que traen para la teoría objetiva del tipo	422
264. Clases de tipos con elementos subjetivos distintos del dolo	423
265. Elementos subjetivos del tipo distintos del dolo y componentes de la culpabilidad	425

CAPÍTULO XXI. *Tipos culposos:*

I. PANORAMA DE LA PROBLEMÁTICA DE LA CULPA

266. Culpa y finalidad	427
267. Los tipos culposos como tipos abiertos	428
268. La función del fin en el tipo culposo	429

II. EL ASPECTO OBJETIVO DEL TIPO CULPOSO

269. La función del resultado en los tipos culposos	430
270. La causalidad en el tipo culposo	431
271. La violación del deber de cuidado	431
272. Relación de determinación entre la violación del deber de cuidado y la producción del resultado	433

III. EL ASPECTO SUBJETIVO DEL TIPO CULPOSO

273. Su naturaleza	434
274. Componentes subjetivos	369
275. Culpa con fin de causar el resultado	435
276. Culpa con representación y culpa inconsciente	436

IV. OTRAS POSICIONES RESPECTO DE LA CULPA Y SU CRÍTICA

277. La tentativa de fundamentar la culpa en la causalidad y la previsibilidad	437
278. Ubicación de la culpa en la culpabilidad	438
279. Críticas al concepto finalista de tipo culposo	439

CAPÍTULO XXII. *El problema de la responsabilidad objetiva:*

I. EL LLAMADO "PRINCIPIO DE CULPABILIDAD"

280. Contenido del llamado "principio de culpabilidad"	441
281. Violación del "nullum crimen sine culpa": la responsabilidad objetiva	441

II. LAS FIGURAS COMPLEJAS

282. La preterintención y otros supuestos	442
283. Delitos "calificados por el resultado"	443

III. EL "VERSARI IN RE ILLICITA" Y SUS MANIFESTACIONES

284. El principio del "nullum crimen sine culpa" y su desconocimiento	444
285. La teoría de la "actio libera in causa"	445
286. Crítica a la teoría de la "actio libera in causa"	447
287. El argumento "mecánico"	449

CAPÍTULO XXIII. *Los tipos omisivos:*

I. NATURALEZA DE LA OMISIÓN

288. La omisión es una estructura típica	451
289. No hay omisiones pre-típicas	452

II. LA ESTRUCTURA DEL TIPO OMISIVO OBJETIVO

290. Situación, exteriorización y posibilidad	453
291. Equivalente típico de la causación	453
292. El autor	454
293. La omisión impropia y su problemática	454
294. Las fuentes de la posición de garante	456

III. EL TIPO OMISIVO SUBJETIVO: EL DOLO EN LA OMISIÓN

295. El aspecto cognoscitivo	457
296. El aspecto conativo	458

IV. LAS OMISIONES CULPOSAS

297. La culpa omisiva	459
298. Estructura culposa y estructura omisiva	460
298 bis. Desconocimiento y falsa suposición de la situación de necesidad	460

CAPÍTULO XXIV. *La tipicidad conglobante como correctivo de la tipicidad legal:*

I. FUNCIÓN DE LA TIPICIDAD CONGLOBANTE

299. Remisión	463
---------------------	-----

II. EL CUMPLIMIENTO DE UN DEBER JURÍDICO

300. Naturaleza	464
301. Colisión de deberes	465
302. Consecuencias de su naturaleza	467

III. CASOS PARTICULARES DE ATIPICIDAD CONGLOBANTE
DISTINTOS DEL CUMPLIMIENTO DE DEBER

303. Acuerdo	468
304. Las intervenciones quirúrgicas	470
305. Las lesiones deportivas	471
306. Las actividades riesgosas fomentadas	473

IV. LA AFECTACIÓN DEL BIEN JURÍDICO COMO REQUISITO
INDISPENSABLE DE LA TIPICIDAD CONGLOBANTE

307. Daño y peligro	473
308. El principio de la insignificancia	474

V. EXCURSUS ACLARATORIO

309. La teoría de la adecuación social de la conducta	475
---	-----

TÍTULO IV

LA ANTIJURIDICIDAD

CAPÍTULO XXV. *Antijuridicidad y justificación:*

I. ANTIINORMATIVIDAD Y ANTIJURIDICIDAD

310. Orden normativo y orden jurídico	479
311. El concepto general de antijuridicidad	479
312. Antijuridicidad formal y material	480
313. La justificación "supralegal" y el injusto "supralegal"	480
314. La politización de la antijuridicidad material	481
315. Nuestra posición	482

II. ANTIJURIDICIDAD OBJETIVA Y SUBJETIVA

316. Antijuridicidad e injusto	482
317. Otros sentidos de la "objetividad" de la antijuridicidad	483
318. El problema del injusto personal	483

III. LOS TIPOS PERMISIVOS EN GENERAL

319. Estructura del tipo permisivo	484
320. La congruencia del tipo permisivo	485
321. El fundamento genérico de los tipos permisivos	486
322. Clasificación de los tipos permisivos	487

CAPÍTULO XXVI. *Legítima defensa:*

I. NATURALEZA Y FUNDAMENTO

323. El fundamento individual y el fundamento social	489
324. Necesidad y defensa	489

II. CARACTERES DE LA DEFENSA PROPIA

325. Bienes defendibles	490
326. La agresión ilegítima	491

327. La provocación suficiente	492
328. Solución para el caso en que media provocación suficiente	494
329. Necesidad de defensa	495
330. Racionalidad de la defensa	496
331. Aspecto subjetivo del tipo permisivo	497
332. Casos especiales de legítima defensa presunta	497

III. CARACTERES DE LA DEFENSA DE TERCEROS

333. Carácter diferencial	498
334. La defensa del Estado	498

CAPÍTULO XXVII. *Otros tipos permisivos en particular:*

I. EL ESTADO DE NECESIDAD JUSTIFICANTE

335. Concepto	501
336. Requisitos	501

II. OTRAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN

337. Ejercicio de un derecho	503
------------------------------------	-----

III. LA ANTIJURIDICIDAD DISMINUIDA

338. ¿Antijuridicidad o injusto disminuido?	504
339. El art. 35 del CP	504

TÍTULO V

LA CULPABILIDAD

CAPÍTULO XXVIII. *Concepto, fundamento y delimitación:*

I. CONCEPTO DE CULPABILIDAD

340. Idea general	511
341. Evolución de la teoría de la culpabilidad: la teoría psicológica de la culpabilidad	512
342. Evolución de la teoría de la culpabilidad: la culpabilidad como relación psicológica y como reprochabilidad	513

343. La culpabilidad en nuestra doctrina	515
344. La culminación de la evolución: la culpabilidad como reprochabilidad	515

II. EL PRINCIPIO DE CULPABILIDAD

345. Fundamento antropológico	517
346. La imposibilidad de la culpabilidad sobre otra base antropológica	517

III. CULPABILIDAD DE ACTO Y DE AUTOR

347. La culpabilidad por la conducción de la vida	518
348. Aristóteles y la culpabilidad por la conducción de la vida	519

IV. OTROS CONCEPTOS DE CULPABILIDAD

349. La llamada "co-culpabilidad"	520
350. La culpabilidad fundamentada en la teoría del fin de la pena	521
351. La teoría de la "atribuibilidad"	521
352. Inculpabilidad e impunidad	521

V. PANORAMA DE LA CULPABILIDAD NORMATIVA Y SU AUSENCIA

353. Culpabilidad e inculpabilidad normativa	522
--	-----

CAPÍTULO XXIX. *La posibilidad exigible de comprensión de la antijuridicidad:*

I. UBICACIÓN SISTEMÁTICA

354. Requerimiento legal	525
355. Teorías que ubican la "consciencia de la antijuridicidad" en el dolo	525
356. Teorías que ubican el problema en la culpabilidad	527
357. Nuestra posición	528

II. NATURALEZA

358. Consciencia de la antijuridicidad y conciencia individual	529
359. Naturaleza de la comprensión de la antijuridicidad	529
360. El contenido de la posibilidad de comprensión de la antijuridicidad	531

CAPÍTULO XXX. *La inexigibilidad de la comprensión de la antijuridicidad proveniente de incapacidad psíquica:*

I. CONCEPTO, UBICACIÓN Y DELIMITACIÓN

361. Concepto de imputabilidad e inimputabilidad	533
362. Otros conceptos de imputabilidad	535

II. LA INCAPACIDAD PSÍQUICA DE COMPRENSIÓN DE LA ANTIJURIDICIDAD EN EL DERECHO VIGENTE

363. Los efectos psíquicos que aparejan incapacidad	536
364. La insuficiencia y la alteración morbosa de las facultades	538
365. Algunos casos particulares	539
366. La imputabilidad disminuida	541

CAPÍTULO XXXI. *Error de prohibición (inexigibilidad de la comprensión de la antijuridicidad proveniente de error):*

I. CONCEPTO Y CLASIFICACIÓN

367. Concepto	543
368. Clasificación	543

II. EL ERROR DE PROHIBICIÓN VISTO DESDE OTRAS TEORÍAS DEL DELITO Y DEL INJUSTO

369. El error de prohibición para las teorías que ubican a la conciencia del injusto en el dolo	545
370. El error de prohibición vencible en la ley argentina	546
371. El tratamiento diferenciado de las justificaciones punitivas	546

III. VENCIBILIDAD E INVENCIBILIDAD DEL ERROR

372. El error vencible de prohibición	547
---	-----

IV. DELITO PUTATIVO

373. El delito putativo	548
-------------------------------	-----

V. EL ERROR DE COMPRENSIÓN

374. Error de conocimiento y de comprensión	549
375. La conciencia disidente y el error de comprensión	549

376. El error de comprensión y el error culturalmente condicionado en general	550
---	-----

VI. ERRORES EN PARTICULAR

377. Error de prohibición de subsunción y de punibilidad.....	552
378. La falsa suposición de atenuantes.....	553
378 bis. Polémica criminal y error.....	555

CAPÍTULO XXXII. *Inexigibilidad de otra conducta por la situación reductora de la autodeterminación:*

I. CARACTERIZACIÓN GENERAL

379. Distintos supuestos básicos	557
--	-----

II. ESTADO DE NECESIDAD INculpANTE

380. Regulación legal	557
381. Estado de necesidad y coacción	559
382. Desconocimiento y falsa suposición de la situación de necesidad	560

III. IMPOSIBILIDAD DE DIRIGIR LAS ACCIONES CONFORME A LA COMPRENSIÓN DE LA ANTIJURIDICIDAD

383. El segundo supuesto de la inimputabilidad	561
--	-----

IV. LA OBEDIENCIA JERÁRQUICA

384. Distintos supuestos	561
--------------------------------	-----

TÍTULO VI

PROBLEMÁTICA ESPECIAL DE LA TIPICIDAD

CAPÍTULO XXXIII. *La autoría:*

I. LA PROBLEMÁTICA DE LA CONCURRENCIA DE PERSONAS

385. Planteamiento general	567
386. Naturaleza de los conceptos de autor y partícipe	567
387. El sistema del CP argentino	569

II. AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN

388.	Criterios que se han sostenido	570
389.	Formas de delimitación entre autoría y participación	571
390.	El criterio del dominio del hecho como señalizador de la autoría	572

III. FORMAS DE AUTORÍA

391.	Autoría directa y autoría mediata	572
392.	Autoría y co-autoría	575

IV. LA AUTORÍA DOLOSA Y LA AUTORÍA CULPOSA

393.	Precisión de la diferente base conceptual	577
394.	Consecuencias de la diferencia	577

A. EL AUTOR DOLOSO EN EL CÓDIGO PENAL

395.	El ejecutor	578
396.	El determinador	578

VI. EL AUTOR DE DETERMINACIÓN

397.	Delitos de propia mano y "delicta propia"	578
398.	El tipo especial de autor de determinación	580

VII. EL CÓMPLICE PRIMARIO NO ES AUTOR NI CO-AUTOR

399.	Co-autoría y complicidad primaria	581
400.	Ejemplos de concurrencia de personas en el delito	582

CAPÍTULO XXXIV. *Participación (instigación y complicidad):*

I. CONCEPTO GENERAL

401.	Naturaleza	585
402.	Otras opiniones acerca de su naturaleza	585
403.	Deslinde respecto de otros supuestos de concurrencia	588
404.	Participación y encubrimiento	589

II. REQUISITOS DE LA PARTICIPACIÓN

405.	Aspecto interno de la accesoriidad	590
406.	Aspecto externo	590

III. PROBLEMAS PARTICULARES DE LA PARTICIPACIÓN

407. Formas especiales de aparición	591
408. Excepciones a los principios de la participación	591
409. Error en la participación	592
410. La llamada "comunicabilidad de las circunstancias"	593

IV. INSTIGACIÓN

411. Concepto y medios	595
412. El resultado de la instigación	596
413. El dolo de instigación	596
414. Instigación al suicidio y a la auto-lesión	597

V. LA COMPLICIDAD

415. Concepto y clases	598
------------------------------	-----

CAPÍTULO XXXV. *La tentativa:*

I. CONCEPTOS GENERALES

416. Concepto de tentativa	601
417. El fundamento de la punición de la tentativa	602
418. La afectación del bien jurídico en la tentativa	603

II. ESTRUCTURA DEL DELITO TENTADO

419. El dolo en la tentativa	604
420. La consumación como límite de la tentativa	606
421. Actos ejecutivos y actos preparatorios	606
422. Clases de tentativas	608
423. Tentativa en la omisión	608

III. LA TENTATIVA INIDONEA (DELITO IMPOSIBLE)

424. Concepto	609
425. El fundamento de la punición de la tentativa inidónca	610

IV. EL DESISTIMIENTO VOLUNTARIO

426. Fundamento y naturaleza	611
427. Consecuencias de la naturaleza jurídica del desistimiento	612
428. Consecuencias del fundamento	613
429. Modalidades del desistimiento	614

CAPÍTULO XXXVI. *Unidad y pluralidad de delitos:*

I. LA DIVERSA CONSIDERACIÓN LEGAL

430. ¿Por qué es distinta la pena en el concurso real y en el concurso ideal?	617
431. El punto de vista realista y el punto de vista idealista	618

II. UNIDAD Y PLURALIDAD DE CONDUCTA

432. "Unidad del hecho" es "unidad de la conducta"	618
433. ¿Cuándo hay una y cuándo varias conductas?	619
434. Distintos casos de consideración típica unitaria de la pluralidad de movimientos voluntarios con plan común	620
435. El delito continuado	621

III. LOS CONCURSOS

436. Concurso ideal y unidad de conducta	625
437. Concurso real y pluralidad de conductas	625
438. El concurso aparente de tipos	626

PARTE TERCERA

TEORIA DE LA COERCION PENAL

TÍTULO I

COERCIÓN MATERIALMENTE PENAL

CAPÍTULO XXXVII. *Condiciones de operatividad de la coerción penal:*

I. CONCEPTO GENERAL

439. Coerción formal y materialmente penal	633
440. La punibilidad	633
441. Condiciones que hacen operar la coerción penal	635

II. LAS CONDICIONES PENALES DE OPERATIVIDAD
DE LA COERCIÓN PENAL.

442. Causas personales que excluyen la penalidad	636
443. Casos especiales de causas personales que cancelan la penalidad	637
444. La prescripción de la pena como causa personal que cancela la penalidad	638
445. El indulto como causa personal de cancelación de la pena	640
446. ¿Puede concederse el indulto antes de la sentencia firme condenatoria?	642
447. El perdón del ofendido como causa personal que cancela la penalidad	643

III. "EXCURSUS" SOBRE LAS LLAMADAS "CONDICIONES
OBJETIVAS DE PUNIBILIDAD"

448. El problema	644
449. ¿Existen las "condiciones objetivas de punibilidad"?	645

IV. LAS CONDICIONES PROCESALES DE OPERATIVIDAD
DE LA COERCIÓN PENAL.

450. Condiciones procesales de operatividad respecto de ciertos delitos	646
451. El ejercicio de las acciones	646
452. Ausencia de impedimentos de perseguibilidad	649
453. La prescripción de las acciones	650
454. La suspensión y la interrupción de la prescripción de las acciones	652

CAPÍTULO XXXVIII. *Manifestaciones de la coerción penal.*

I. MANIFESTACIONES DE LA COERCIÓN PENAL EN EL DERECHO
ARGENTINO VIGENTE: PANORAMA GENERAL.

455. Las penas en nuestro código penal	655
456. La relativa indeterminación de la pena	656

II. EL PROBLEMA DE LA PENA DE MUERTE

457. La legislación argentina	657
458. La pena de muerte en el mundo	658
459. La pena de muerte no es una pena	658
460. La llamada "pena de muerte" es inconstitucional	659

461. Impedimento internacional para un eventual restablecimiento	662
--	-----

III. FORMAS DE MANIFESTACIÓN DE LA COERCIÓN PENAL EXCLUIDAS DE NUESTRA LEGISLACIÓN

462. Formas constitucionalmente excluidas	663
463. Otras penas excluidas de nuestro sistema	664
464. Penas recientemente propuestas	665

IV. LAS PENAS PRIVATIVAS DE LIBERTAD

465. Consideraciones generales	666
466. Las penas privativas de libertad en nuestra legislación	668
467. Diferencias entre la reclusión y la prisión	668
468. Deportación o reclusión accesoria por tiempo indeterminado	671
469. Cómputo de las penas privativas de libertad	674
470. Locura sobreviniente del condenado	675
471. Ejecución de las penas privativas de libertad	676
472. La ejecución penal en la Argentina	677

V. LA LIBERTAD CONDICIONAL

473. Concepto y naturaleza	679
474. Requisitos para la obtención de la libertad condicional	681
475. Condiciones a que queda sometida la libertad del sujeto una vez concedida	684
476. Efectos de la violación de las condiciones a que queda sometida la libertad del condenado	686
477. La libertad condicional de los condenados a reclusión por tiempo indeterminado	687

VI. LA MULTA

478. Carácter y problemática actual	689
479. La multa en nuestro derecho penal vigente	689
480. La multa conjunta del art. 22 bis	691

VII. INHABILITACIÓN

481. Inhabilitación absoluta y especial	692
482. La rehabilitación	693
483. Interdicción de ciertos derechos civiles	694

VIII. OTRAS PENAS ACCESORIAS

484. Decomiso, pérdida de la ciudadanía, destierro, clausura	695
--	-----

CAPÍTULO XXXIX. *La determinación de la pena en el caso concreto:*

I. CONCEPTO DE INDIVIDUALIZACIÓN DE LA PENA

485. Actividad legislativa, judicial y administrativa	697
---	-----

II. LOS PRINCIPIOS GENERALES DE INDIVIDUALIZACIÓN
DENTRO DE LAS ESCALAS LEGALES

486. El sistema del CP	698
487. El grado del injusto en la cuantificación de la pena	700
488. Casos especiales de mayor contenido injusto del hecho: la pena del concurso ideal y del delito continuado	701
489. El grado de culpabilidad como criterio cuantificador	702
490. La peligrosidad como correctivo de la cuantificación de la pena	703
491. La garantía de jurisdiccionalidad	706
492. La prohibición de la doble desvalorización	707

III. LA ALTERACIÓN DE LAS ESCALAS PENALES POR EL CONTENIDO DE INJUSTO DERIVADO DE LA AFECTACIÓN DEL ASPECTO OBJETIVO DE LA SEGURIDAD JURÍDICA (BIENES JURÍDICOS)

493. La escala del art. 35 del CP	708
494. La escala penal de la tentativa	708
495. La escala reducida de la complicidad	709

IV. EL SISTEMA DE LA PENA TOTAL

496. El principio de unidad de la coerción penal	709
497. El sistema del CP	710
498. La pena total para el concurso real resuelto en única condena	711
499. La cuantificación penal dentro de la escala del concurso real	713
500. Unificación de condenas y penas	714

V. LAS AGRAVANTES DE PENAS FUNDADAS EN UN MAYOR CONTENIDO DEL INJUSTO DERIVADO DE MAYOR PELIGRO DE ALARMA SOCIAL POR LA REINCIDENCIA

501. Naturaleza y consecuencias constitucionales	715
--	-----

502. Condiciones de la reincidencia	718
503. Cumplimiento total o parcial de la pena anterior	720
504. El "derecho de registro penal"	723
505. La multi-reincidencia calificada como presupuesto de la deportación	725
506. Las consecuencias agravantes de la reincidencia	727

VI. LAS ALTERACIONES DE LAS ESCALAS PENALES
POR LA CULPABILIDAD

507. Las alteraciones en la parte especial	727
--	-----

VII. LA CONDENACIÓN CONDICIONAL

508. Naturaleza	728
509. Condiciones para el pronunciamiento de la condenación condicional	730
510. Condición a que queda sometida la condena	733

TÍTULO II

COERCIÓN FORMALMENTE PENAL

CAPÍTULO XL: *Medidas no penales de reclusión y reparación del daño:*

I. MEDIDAS NO PENALES DE RECLUSIÓN

511. Clasificación de las medidas de reclusión no penales	735
512. La medida de internación de la ley 20.771	741
513. Los límites temporales de las medidas	741

II. REPARACIÓN DE PERJUICIOS

514. Naturaleza jurídica	742
515. Caracteres particulares	743

APÉNDICES

I. <i>El art. 34 y el aspecto negativo del delito</i>	747
II - <i>Convención Americana sobre Derechos Humanos</i>	749

ANEXOS

Cuadro sinóptico de la teoría del delito 767/ 786

Esquema general de la concurrencia de personas en el delito 787