

Donado para: Honorable Consejo Municipal de Ibarra III - 3/89.

INDICE DEL TOMO II

EL DELITO COMO ACCIÓN CONFORME A LA PREVISIÓN LEGAL DE UNA CONDUCTA

§ 26

LA TIPICIDAD

1 - CONCEPTO	25
2 - FUNCIÓN DE LA TIPICIDAD	27

§ 26 A.

LA TIPICIDAD COMO FUNCIÓN DE GARANTÍA

§ 26 B.

RELACIONES DE LA TIPICIDAD CON LOS DEMÁS ELEMENTOS DEL DELITO

I. Tipicidad y acción	34
II. Tipicidad y culpabilidad	36
1 - LA CULPA COMO CULPABILIDAD TÍPICA	36
2 - EXIGENCIA DE DETERMINADA ESPECIE DE DOLO	38
III. Tipicidad y antijuricidad	42

ÍNDICE

§ 26 c.

LOS TIPOS PENALES

1 - FUNCIÓN	49
2 - LOS ELEMENTOS DEL TIPO. CLASIFICACIÓN	50
3 - CLASIFICACIÓN DE LOS TIPOS	55
4 - ELEMENTOS Y CIRCUNSTANCIAS DEL DELITO	56

§ 27

LA AUSENCIA DE TIPICIDAD

I. La ausencia de tipicidad es ausencia de delito	59
A. AUSENCIA DE ELEMENTOS ESPECÍFICOS DE LA FIGURA	60
B. AUSENCIA DE CULPABILIDAD TÍPICA	61
II. El consentimiento del interesado como excluyente del tipo	61
1 - EL CONSENTIMIENTO DEL INTERESADO PUEDE EXCLUIR LA TIPICIDAD	61
2 - ESFERA DE EFICACIA DEL CONSENTIMIENTO	62
3 - REQUISITOS	64
4 - FORMALIDADES	65
5 - LA NATURALEZA DE LOS BIENES	66
6 - EL CONSENTIMIENTO PRESUNTO	69

EL DELITO COMO ACCIÓN CONTRARIA AL DERECHO

§ 28

LA ANTIJURICIDAD

1 - EL DELITO ES ACCIÓN ANTIJURÍDICA	73
2 - ANTIJURICIDAD E INJUSTO	75

ÍNDICE

3 - ANTIJURICIDAD Y TIPICIDAD	76
4 - ANTIJURICIDAD SUBJETIVA Y OBJETIVA	78
5 - LO CONTRARIO A LA LEY Y LO CONTRARIO A LA NORMA	80
6 - LAS NORMAS DE CULTURA	81
7 - FUNCIÓN DE LAS NORMAS	82
8 - ANTIJURICIDAD FORMAL Y MATERIAL	83
9 - ANTIJURICIDAD SUSTANCIAL	84

§ 29

LA JUSTIFICACIÓN

1 - NATURALEZA Y EFECTOS	87
2 - DIFERENCIAS CON OTRAS CAUSAS DE EXENCIÓN DE PENA	88
3 - EL SISTEMA DE REGLA-EXCEPCIÓN	89
4 - PRINCIPIOS	89
5 - FUNDAMENTOS DE LA JUSTIFICACIÓN	92
6 - LA LLAMADA JUSTIFICACIÓN SUPRALEGAL	94
7 - LAS NORMAS DE CULTURA	98
8 - FIN RECONOCIDO POR EL ESTADO	98
9 - LA NO EXIGIBILIDAD DE OTRA CONDUCTA	99
10 - EL CONSENTIMIENTO DEL INTERESADO	106
11 - LAS JUSTIFICACIONES ESPECÍFICAS	107

LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN EN PARTICULAR

§ 30

EL CUMPLIMIENTO DE LA LEY

1 - CONCEPTO	111
2 - FUNDAMENTACIÓN	111

ÍNDICE

3 - EL CUMPLIMIENTO DE UN DEBER NO REQUIERE AUTORIDAD O CARGO	113
4 - EL DERECHO DISCIPLINARIO	114
5 - LÍMITES	116

§ 31

EL EJERCICIO LEGÍTIMO DE UN DERECHO

1 - CONCEPTO Y CONTENIDO	117
2 - LEGITIMIDAD DEL EJERCICIO	120
3 - DEFENSAS MECÁNICAS Y DEFENSAS INERTES	125
4 - MUERTE Y LESIONES CAUSADAS EN EL EJERCICIO DE LA MEDICINA	127
5 - MUERTE Y LESIONES CAUSADAS EN LA PRÁCTICA DE LOS DEPORTES	132

§ 32

LA DEFENSA LEGÍTIMA

I. Concepto y fundamentación	137
1 - CONCEPTO	137
2 - FUNDAMENTACIÓN DE LA IMPUNIDAD	138
A. <i>Teorías de la injusticia intrínseca</i>	138
B. <i>Teorías de la licitud</i>	140
3 - NATURALEZA JURÍDICA	141
II. Bienes defendibles	141
III. Requisitos	144
IV. Agresión ilegítima	146
1. <i>El término agresión</i>	146
2. <i>Cuándo la agresión es ilegítima</i>	147

ÍNDICE

3.	<i>La agresión del inimputable</i>	148
4.	<i>La agresión debe ser actual e inminente</i>	149
5.	<i>Apreciación del peligro</i>	151
V.	Necesidad racional del medio empleado	154
1.	<i>La necesidad</i>	154
2.	<i>El calificativo racional</i>	155
3.	<i>Proporcionalidad</i>	156
4.	<i>Consecuencias de la falta de necesidad racional del medio empleado</i>	159
VI.	Falta de provocación suficiente	159
1.	<i>La provocación</i>	159
2.	<i>Cuándo la provocación es suficiente</i>	161
3.	<i>Otros requisitos de la provocación</i>	162
4.	<i>Consecuencias</i>	163
VII.	La defensa putativa	164

§ 32 A.

LA DEFENSA DE TERCEROS

1.	<i>Los bienes defendibles</i>	165
2.	<i>Defensa de los parientes</i>	165
3.	<i>Requisitos</i>	166

§ 32 B.

LA PRESUNCIÓN LEGAL DE DEFENSA LEGÍTIMA

1.	<i>Supuestos</i>	169
2.	<i>El privilegio</i>	171

ÍNDICE

§ 33

EL ESTADO DE NECESIDAD

I. Concepto	173
1. Definición y naturaleza	173
2. La tesis de la diferenciación	174
3. La tesis de la diferenciación en el Derecho argentino	176
II. Diferencias con otras eximentes de pena	178
1. Con la defensa legítima	178
2. Con la coacción	179
3. Con la amenaza de sufrir un mal grave e inminente	179
III. Requisitos	180
IV. Mal inminente	180
1. Qué se entiende por mal	180
2. Bienes protegidos	181
3. Mal inminente	182
V. Imposibilidad de evitar el mal por otros medios; ánimo de defensa	183
1. Diferencia con la inminencia del mal	183
2. Aspecto subjetivo	185
VI. Mal menor	186
1. Estimación objetiva	186
2. Criterio para apreciar el valor relativo de los bienes	187
VII. Que el autor sea extraño al mal mayor	189
1. Cómo debe entenderse esta exigencia	189
2. Caso de auxilio a terceros	190
VIII. El que obra no debe estar jurídicamente obligado a soportar el riesgo	190
1. Procedencia del requisito	190
2. Fuente jurídica	191

ÍNDICE

§ 34

EL EXCESO

1 - NATURALEZA	193
2 - SITUACIONES COMPRENDIDAS	194
3 - PENALIDAD Y NATURALEZA SUBJETIVA	197
4 - EXCESO IMPUNE	197
5 - EL EXCESO EN LAS DISTINTAS JUSTIFICANTES	198

EL DELITO COMO ACCIÓN CULPABLE

§ 35

CONTENIDO Y FUNCIÓN DE LA CULPABILIDAD

1 - RESPONSABILIDAD Y CULPABILIDAD	205
2 - IMPUTABILIDAD Y CULPABILIDAD	206
3 - NOCIÓN GENÉRICA	207
4 - FORMAS DE LA CULPABILIDAD	209
5 - INCULPABILIDAD	209
6 - NATURALEZA Y ALCANCES	210
7 - EL ELEMENTO NORMATIVO	211
8 - LÍMITE DE LA CULPABILIDAD: EL CASO FORTUITO ...	212

§ 36

LA CULPABILIDAD EN LA TEORÍA DEL DELITO

1 - CULPABILIDAD Y ACCIÓN	217
2 - CULPABILIDAD Y TIPICIDAD	224
3 - CULPABILIDAD Y ANTIJURICIDAD	225

ÍNDICE

§ 37

DE LA CULPABILIDAD EN PARTICULAR

1 - NO HAY PENA SIN CULPA	227
2 - MODOS DE CONCEBIR LA CULPABILIDAD	229
3 - LA CONCEPCIÓN PSICOLÓGICA	230
4 - LA CONCEPCIÓN NORMATIVA	230
5 - ANÁLISIS CRÍTICO	235
6 - TESIS MIXTAS	242
7 - CONCLUSIONES	243
8 - FUNCIÓN DE LA IMPUTABILIDAD	245

FORMAS O ESPECIES DE LA CULPABILIDAD

§ 38

EL DOLO

1 - CONCEPTO	247
2 - DOCTRINAS	248
A. DOCTRINA DE LA VOLUNTAD	249
B. DOCTRINA DE LA REPRESENTACIÓN	249
C. DOCTRINA DEL ASENTIMIENTO	252
3 - ELEMENTOS DEL DOLO	252
A. EL ELEMENTO PSICOLÓGICO	253
B. EL ELEMENTO ÉTICO O NEGATIVO DEL DERECHO ...	253
4 - EL CONOCIMIENTO DE LA CRIMINALIDAD DEL ACTO ..	254
5 - EL CONOCIMIENTO DE LA RELACIÓN CAUSAL	257
6 - CONCURRENCIA DEL DOLO CON LA ACCIÓN	259
7 - CLASES DE DOLO	261
8 - EL LLAMADO DOLO ESPECÍFICO	265
9 - DEFINICIÓN DEL DOLO. CONTENIDO	266

ÍNDICE

A. ASPECTO COGNOSCITIVO	267
B. ASPECTO VOLITIVO	267
10 - EL DOLO EN EL CÓDIGO PENAL ARGENTINO	268
11 - EL DOLO EN LA TENTATIVA	272
12 - LA PRESUNCIÓN DE DOLO	273

§ 39

LA CULPA

1 - NOCIÓN	275
2 - NATURALEZA DE LA CULPA. TEORÍAS	275
3 - FUNDAMENTACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD POR CULPA	278
4 - LA NEGLIGENCIA Y LA IMPRUDENCIA	284
5 - IMPERICIA EN SU ARTE O PROFESIÓN	285
6 - INOBSERVANCIA DE LOS REGLAMENTOS, ORDENANZAS O DEBERES DEL CARGO	287
7 - LA RELACIÓN CAUSAL	289
8 - CLASES DE CULPA	291
9 - LA CULPA CON REPRESENTACIÓN Y EL DOLO EVENTUAL	292
10 - TENTATIVA Y PARTICIPACIÓN EN LOS DELITOS CUI- POSOS	295
11 - SISTEMAS LEGISLATIVOS	296
12 - REQUISITOS DE LA CULPA	297

§ 40

LA PRETERINTENCIÓN

1 - CONCEPTO	299
2 - EL ELEMENTO SUBJETIVO	300

ÍNDICE

3 - EL CRITERIO MÁS ACEPTABLE	302
4 - RELACIÓN CAUSAL Y CULPABILIDAD PRETERINTENCIONAL	303
5 - ASPECTO SUBJETIVO Y OBJETIVO	305

CAUSAS QUE ELIMINAN O MODIFICAN LA CULPABILIDAD

§ 41

EL ERROR

1 - FUNCIÓN DE LAS CAUSAS DE INculpABILIDAD	309
2 - EL ERROR Y LA IGNORANCIA COMO CAUSAS DE INculpABILIDAD	310
3 - ERROR DE HECHO Y ERROR DE DERECHO. TEORÍA DE LA UNIFICACIÓN	311
4 - EL ERROR DE DERECHO	314
5 - ERROR DE DERECHO PENAL Y DE DERECHO NO PENAL	317
6 - ERROR DE TIPO Y ERROR SOBRE LA PROHIBICIÓN ...	318
7 - LA "TEORÍA DEL DOLO" Y LA "TEORÍA DE LA CULPABILIDAD"	320
A. ASPECTO OBJETIVO	323
8 - ERROR ESENCIAL Y ACCIDENTAL	323
9 - OTRAS FORMAS DE ERROR QUE PRODUCEN EFECTOS JURÍDICOS	324
B. ASPECTO SUBJETIVO	325
10 - ERROR CULPABLE E INculpABLE	325
10 bis - ERROR EVITABLE E INEVITABLE	326
11 - EL ERROR EXCLUYENTE DE TODA CULPABILIDAD ...	326
12 - CONSECUENCIAS JURÍDICAS DE LAS OTRAS ESPECIES DE ERROR	327
13 - LAS EXIMENTES PUTATIVAS	328

I N D I C E

§ 42

LA AMENAZA DE SUFRIR UN
MAL GRAVE E INMINENTE

I. Naturaleza y contenido	331
II. La coacción	334
1 - CONCEPTO	334
2 - COACCIÓN Y FUERZA FÍSICA IRRESISTIBLE	334
3 - COACCIÓN Y ESTADO DE NECESIDAD	335
4 - REQUISITOS	337
5 - EFECTOS DE LA COACCIÓN	338
III. La amenaza de un mal grave e inminente	338
1 - CONCEPTO	338
2 - DIFERENCIA CON EL ESTADO DE NECESIDAD	339
3 - REQUISITOS	339

§ 43

EL CUMPLIMIENTO DE UNA
ORDEN JERÁRQUICA

1 - NATURALEZA JURÍDICA	343
2 - LÍMITES DEL PROBLEMA	345
3 - LA OBEDIENCIA DEBIDA Y EL ERROR	348
4 - LA OBEDIENCIA DEBIDA Y LA COACCIÓN	348
5 - CONCLUSIONES	349
6 - EFECTOS	351

§ 44

LA EBRIEDAD

1 - SU NATURALEZA JURÍDICA	353
2 - FORMAS DE EBRIEDAD. DENOMINACIONES	354

ÍNDICE

3 - EL GRADO	355
4 - CONSECUENCIAS JURÍDICAS. FUNDAMENTACIÓN ...	356
5 - LAS FÓRMULAS LEGALES Y SU INTERPRETACIÓN	357
6 - EL CÓDIGO PENAL ARGENTINO	358
7 - LA JURISPRUDENCIA	360

§ 45

FIGURAS ACCESORIAS O AMPLIADAS

§ 46

LA TENTATIVA

I. Concepto	373
1 - DEFINICIÓN	373
2 - EL "ITER CRIMINIS"	374
II. La acción de tentativa	375
1 - LOS ACTOS DE COMIENZO DE EJECUCIÓN	375
2 - ACTOS PREPARATORIOS Y DE EJECUCIÓN	375
3 - LAS DISTINTAS DOCTRINAS	378
1. <i>Doctrinas negativas</i>	378
2. <i>Doctrina de CARRARA</i>	379
3. <i>Ataque al bien jurídico</i>	381
4. <i>Comienzo típico de ejecución</i>	381
4 bis. <i>Los complementos de la acción</i>	383
5. <i>Complementación material</i>	384
6. <i>Teorías subjetivas y objetivas. Adecuación causal</i>	384
7. <i>La jurisprudencia</i>	385
4 - ACTOS DE EJECUCIÓN Y DE CONSUMACIÓN	387
1. <i>Cumplimiento parcial de la acción típica</i>	387
2. <i>Concepto de consumación</i>	388
3. <i>La tentativa y la consumación en los llamados delitos formales</i>	389

ÍNDICE

4. <i>En los delitos de omisión</i>	390
5 - LA IDONEIDAD	391
6 - TENTATIVA Y FRUSTRACIÓN	392
III. La culpabilidad en la tentativa	394
1 - LA ACCIÓN DE TENTATIVA ES UNA ACCIÓN DOLOSA ..	394
2 - NATURALEZA DEL DOLO	395
IV. La punición de la tentativa	396
1 - FUNDAMENTACIÓN	396
2 - CRITERIO SEGUIDO POR EL CÓDIGO ARGENTINO	398
3 - REDUCCIÓN DE PENA PARA LA TENTATIVA	398

§ 47

LA TENTATIVA INIDÓNEA (DELITO IMPOSIBLE)

1 - CONCEPTO	401
2 - EL DELITO IMPOSIBLE	401
3 - EL CRITERIO DEL CÓDIGO ARGENTINO	402
1. <i>Casos excluidos</i>	403
2. <i>Inidoneidad de los medios</i>	403
3. <i>Falta o inidoneidad del objeto</i>	406
4 - EL LLAMADO DELITO PUTATIVO	407
5 - FUNDAMENTO DE LA PUNICIÓN DE LA TENTATIVA INIDÓNEA	409
1. <i>Las teorías subjetivas</i>	409
2. <i>Las teorías objetivas</i>	409
3. <i>El criterio positivista</i>	410
4. <i>El criterio del Código penal argentino</i>	411
6 - EL AGENTE PROVOCADOR Y EL DELITO EXPERIMENTAL	412
7 - GRADOS DE LA INIDONEIDAD	414
8 - LA PENALIDAD DE LA TENTATIVA INIDÓNEA	417

INDICE

§ 48

EL DESISTIMIENTO VOLUNTARIO DE LA CONSUMACIÓN

1 - CONCEPTO	419
2 - NATURALEZA JURÍDICA Y ALCANCES	420
3 - EL CARÁCTER DE VOLUNTARIO	422
4 - OPORTUNIDAD DEL DESISTIMIENTO	425

LA PARTICIPACIÓN CRIMINAL

§ 49

NATURALEZA Y CONTENIDO

1 - CONCEPTO	429
2 - HIPÓTESIS EXCLUIDAS	431
A. AUTORES	432
B. ENCUBRIDORES	436
3 - PARTICIPACIÓN EN LAS FORMAS EXCLUIDAS	437
4 - EXCEPCIÓN: DELITOS COMETIDOS POR LA IMPRENTA	438
5 - PARTICIPACIÓN EN LOS DELITOS DE OMISIÓN	440
6 - PARTICIPACIÓN EN DELITOS CULPOSOS Y PARTICIPACIÓN CULPOSA	442
7 - PARTICIPACIÓN EN DELITOS PRETERINTENCIONALES .	446
8 - PARTICIPACIÓN EN EL DELITO HABITUAL Y EN EL CONTINUADO	448
9 - LA PLURALIDAD DE AUTORES COMO AGRAVANTE GENÉRICA: EL COMLOT, LA BANDA, LA CUADRILLA ..	448

ÍNDICE

§ 50

PRINCIPIOS COMUNES A TODAS LAS FORMAS DE PARTICIPACIÓN

I. Identidad del hecho	451
II. La accesoriadad	453
A. ALCANCE INTENSIVO DE LA ACCESORIEDAD	454
1 - SISTEMA DEL CÓDIGO PENAL ARGENTINO	456
2 - LA CUESTIÓN DE LA ACCESORIEDAD EN LOS DENOMI- NADOS DELITOS ESPECIALES	457
3 - LOS LLAMADOS DELITOS DE PROPIA MANO	459
4 - LA COMUNICABILIDAD DE LAS CIRCUNSTANCIAS Y CA- LIDADES PERSONALES	461
B. ALCANCE EXTENSIVO DE LA ACCESORIEDAD	466
III. Concurrencia al hecho común	469
A. CONCURRENCIA OBJETIVA	469
B. CONCURRENCIA SUBJETIVA	474
C. PREVALENCIA DE LA NORMA LEGAL	475

§ 51

LA INSTIGACIÓN

I. Concepto y naturaleza	477
1 - DEFINICIÓN	477
2 - EL ASPECTO CAUSAL	479
3 - LA PENALIDAD	479
II. La acción del instigador	480
1 - DETERMINAR A OTRO	480
2 - SIGNIFICADO DE LAS PALABRAS "DETERMINAR DIREC- TAMENTE". LA INSTIGACIÓN MEDIATA	481
3 - PLURALIDAD DE INSTIGADORES	485

Í N D I C E

4 - LOS MEDIOS	485
5 - ASPECTO SUBJETIVO	486
5 bis - LA INSTIGACIÓN A UNA TENTATIVA. EL AGENTE PROVOCADOR	487
III. La acción del instigado	490
1 - ASPECTO OBJETIVO	490
2 - ASPECTO SUBJETIVO	490
3 - EL EXCESO DEL INSTIGADO	491

§ 52

LA COMPLICIDAD

I. Concepto y distinciones	495
1 - CONCEPTO	495
2 - DISTINCIONES	496
3 - DISTINCIÓN DEL CÓDIGO PENAL ARGENTINO: CÓM- PLICES NECESARIOS Y NO NECESARIOS	497
II. Cómplices primarios (necesarios)	499
1 - LOS ACTOS DEL CÓMPLICE PRIMARIO	499
2 - CRITERIO DIFERENCIAL ENTRE ACTOS NECESARIOS Y NO NECESARIOS	500
3 - LA PENALIDAD DE LOS CÓMPLICES PRIMARIOS	502
III. Cómplices secundarios (no necesarios)	502
1 - ACCIONES DE LOS CÓMPLICES SECUNDARIOS	502
2 - COMPLICIDAD ANTERIOR O CONTEMPORÁNEA AL HECHO	503
3 - COMPLICIDAD POR ACTOS POSTERIORES A LA EJECU- CIÓN	505
4 - LA PENALIDAD DE LOS CÓMPLICES SECUNDARIOS	506
IV. Culpabilidad y pena individual	507
1 - INDIVIDUALIZACIÓN DE LA PENA DE LOS CÓMPLICES	507
2 - LIMITACIÓN POR LA CULPABILIDAD	507
ÍNDICE BIBLIOGRÁFICO	513