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

§ 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

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

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. *Teorías de la injusticia intrínseca* 138
B. *Teorías de la licitud* 140
3 - Naturaleza jurídica 141

II. **Bienes defendibles** 141

III. **Requisitos** 144

IV. **Agresión ilegítima** 146
1. *El término agresión* 146
2. *Cuándo la agresión es ilegítima* 147

3. *La agresión del inimputable* 148
4. *La agresión debe ser actual e inminente* 149
5. *Apreciación del peligro* 151

V. **Necesidad racional del medio empleado** 154
1. *La necesidad* 154
2. *El calificativo racional* 155
3. *Proporcionalidad* 156
4. *Consecuencias de la falta de necesidad racional del medio empleado* 159

VI. **Falta de provocación suficiente** 159
1. *La provocación* 159
2. *Cuándo la provocación es suficiente* 161
3. *Otros requisitos de la provocación* 162
4. *Consecuencias* 163

VII. **La defensa putativa** 164

§ 32 A.

LA DEFENSA DE TERCEROS

1. *Los bienes defendibles* 165
2. *Defensa de los parientes* 165
3. *Requisitos* 166

§ 32 B.

LA PRESUNCIÓN LEGAL DE DEFENSA LEGÍTIMA

1. *Supuestos* 169
2. *El privilegio* 171

§ 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

§ 37

DE LA CULPABILIDAD EN PARTICULAR

1 - NO HAY PENA SIN CULPA 227
2 - MODDOS 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

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 culposos 295
11 - Sistemas legislativos 296
12 - Requisitos de la culpa 297

§ 40

LA PRETERINTENCIÓN

1 - Concepto 299
2 - El elemento subjetivo 300

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

§ 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

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. *Doctrinas negativas* 378
2. *Doctrina de* Carrara 379
3. *Ataque al bien jurídico* 381
4. *Comienzo típico de ejecución* 381
4 bis. *Los complementos de la acción* 383
5. *Complementación material* 384
6. *Teorías subjetivas y objetivas. Adecuación causal* 384
7. *La jurisprudencia* 385
4 - Actos de ejecución y de consumación 387
1. *Cumplimiento parcial de la acción típica* 387
2. *Concepto de consumación* 388
3. *La tentativa y la consumación en los llamados delitos formales* 389

4. *En los delitos de omisión* 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. *Casos excluidos* 403
2. *Inidoneidad de los medios* 403
3. *Falta o inidoneidad del objeto* 406
4 - El llamado delito putativo 407
5 - Fundamento de la punición de la tentativa inidónea 409
1. *Las teorías subjetivas* 409
2. *Las teorías objetivas* 409
3. *El criterio positivista* 410
4. *El criterio del Código penal argentino* 411
6 - El agente provocador y el delito experimental 412
7 - Grados de la inidoneidad 414
8 - La penalidad de la tentativa inidónea 417

§ 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 COMPLOT, LA BANDA, LA CUADRILLA .. 448

§ 50

PRINCIPIOS COMUNES A TODAS LAS FORMAS DE PARTICIPACIÓN

I. **Identidad del hecho** 451

II. **La accesoriedad** 453
A. Alcance intensivo de la accesoriedad 454
1 - Sistema del Código penal argentino 456
2 - La cuestión de la accesoriedad en los denominados delitos especiales 457
3 - Los llamados delitos de propia mano 459
4 - La comunicabilidad de las circunstancias y calidades 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 directamente". La instigación mediata 481
3 - Pluralidad de instigadores 485

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: Cómplices 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 ejecución 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