

ÍNDICE GENERAL

PALABRAS PREVIAS A LA 2ª EDICIÓN	9
PALABRAS PREVIAS A LA 1ª EDICIÓN Y AGRADECIMIENTOS	11
PRÓLOGO	13
ABREVIATURAS	25

PRIMERA PARTE

LOS TIPOS PENALES DE LAVADO DE DINERO Y SU APLICABILIDAD AL ABOGADO DEFENSOR

Capítulo I

INTRODUCCIÓN

§ 1. Objeto de estudio	31
§ 2. Precisiones terminológicas	33
§ 3. Relevancia de la cuestión para el derecho penal, procesal penal y constitucional ...	35
§ 4. Planteamiento de los problemas centrales	37
§ 5. Delimitación del objeto de estudio	41
§ 6. Alcance y estructura de la investigación	43

Capítulo II

DEFENSA PENAL

§ 7. Concepto de defensa penal	45
§ 8. El defensor y la administración de justicia	47
a) Teoría del auxiliar de la justicia	50
1. Formulación	50
2. Críticas	52
b) Teoría del coadministrador de la justicia	55
1. Formulación	55
2. Críticas	56

c) Teoría del órgano	56
1. Formulación	56
2. Críticas	59
d) Teoría limitada del órgano	61
e) Teoría de la representación del interés de la parte	62
1. Principio de autonomía	62
2. Principio del contrato	63
§ 9. Estrategia de la defensa penal	66
§ 10. Defensas de mérito y defensas de excepción	67
§ 11. Derechos del defensor penal	68
a) Derecho a la comunicación con su defendido	68
b) Derecho de asistir a actos instructorios	70
c) Derecho de examinar el sumario	70
d) Facultades durante el debate y recursos	71
e) Nulidad por restricción a las facultades del defensor	72
§ 12. Deberes del defensor penal	73
a) Deber de lealtad	73
b) Deber de parcialidad	73
c) Deber de guardar secreto profesional	74
d) Deber de asesorar	79
e) Deber de elaborar estrategia	80
§ 13. Relación de confianza entre defensor e imputado: en busca de un concepto	81
a) La confianza según la Real Academia Española	82
b) Concepto psicológico de confianza	83
c) Concepto económico de confianza	83
d) Concepto sociológico de confianza	84
§ 14. Concepto de defensor de confianza	84
§ 15. Precisiones conceptuales. Aspecto externo e interno de la relación de confianza. El caso "Velázquez, Antonio"	86
§ 16. Los honorarios del abogado de confianza	89
a) Oportunidad para el cobro de honorarios	89
b) Monto de los honorarios	90

Capítulo III

LAVADO DE DINERO

§ 17. Antecedentes	93
§ 18. Definición	94
§ 19. Lavado de dinero como proceso	95
a) Modelo de dos etapas: <i>money laundering</i> y <i>recycling</i>	96
b) Modelo de tres etapas	96
1. Modelo circular norteamericano	96
2. Modelo del GAFI	97
I. Colocación (<i>placement</i>)	97
II. Estratificación (<i>layering</i>)	97
III. Integración (<i>integration</i>)	97

c) Observaciones críticas	98
d) Otros modelos	100
1. Modelo de Escobar	100
2. Modelo de Prado	101
3. Modelo de Zünd	101
4. Modelo de Ackermann	102
§ 20. Bien jurídico	102
a) Orden económico y financiero	103
b) Delito pluriofensivo	104
c) Administración de justicia	106
d) El bien jurídico atacado por el delito precedente	107
§ 21. Análisis del tipo penal del art. 303, inc. 1° del Código Penal	107
a) Tipo objetivo	107
1. Acciones típicas	108
2. Objetos	110
3. Proveniencia de un ilícito penal	110
I. Sentencia condenatoria firme	110
II. Indicios	111
III. La llamada "postura intermedia" (proceso en trámite)	114
4. El "autolavado"	115
5. Valor superior a 300.000 pesos	117
I. El monto de 300.000 pesos como condición objetiva de punibilidad	118
II. El monto de 300.000 pesos como elemento del tipo objetivo	119
b) Tipo subjetivo	120
1. Dolo directo	120
2. Dolo eventual	121
c) Consumación y tentativa	123
§ 22. Agravantes del art. 303, inc. 2° del Código Penal	123
§ 23. Inexistencia de tipo culposo	124
§ 24. Análisis del tipo penal del art. 303, inc. 3° del Código Penal	124
a) Tipo objetivo	124
b) Tipo subjetivo	125
§ 25. Subsunción de la conducta del defensor que acepta honorarios maculados. Derecho penal argentino	125
a) Art. 303, incs. 1° y 4° del Código Penal	125
b) Art. 303, inc. 3° del Código Penal	127
§ 26. Subsunción de la conducta del defensor que acepta honorarios maculados. Derecho penal comparado	128
a) § 261, párrs. 1° y 2° del StGB alemán	128
b) Art. 301.1 del CP español	130
c) Título 18, United States Code, § 1957	133
d) Arts. 1° y 2° del decr.-legis. 1106 (mod. por el decr. legis. 1249) de Perú	137
e) Art. 317, inc. 1° del Código Orgánico Integral Penal de Ecuador	139
f) Art. 1° de la ley 9613/98, mod. por ley 12.683/12 de Brasil	140
g) Art. 31 de la ley 19.574 de Uruguay	144
h) Art. 346.1 del CP cubano	146

i) Art. 323 del CP colombiano	147
j) Art. 400 bis del CP mexicano	148
k) § 165 del StGB austriaco	148
l) Art. 27, inc. b), párr. 1º de la ley 19.913 de Chile	149
m) Art. 196 del CP paraguayo	150
n) Art. 185 bis del CP boliviano	152
§ 27. Riesgos que presenta el art. 303 del CP para el defensor	154
a) Medidas de investigación contra el defensor	154
b) Decomiso de los honorarios del defensor	156
c) Punición agravada por la habitualidad	157
d) Inhabilitación especial	158

Capítulo IV

CRIMEN ORGANIZADO

§ 28. Concepto de crimen organizado	159
§ 29. Características del crimen organizado	162
— Valoración propia	164
§ 30. Modelos conceptuales de crimen organizado	165
a) Modelo “El padrino”	165
b) Modelo “Empresa”	166
§ 31. Políticas criminales frente al crimen organizado	167
a) Derecho penal del enemigo	167
b) Garantismo	169
c) Combinación (¿legislación de emergencia con garantías?)	170
§ 32. Críticas al concepto de crimen organizado	171
§ 33. Inconstitucionalidad y eliminación de la pena patrimonial (<i>Vermögensstrafe</i>)	174
a) La sentencia del BVerfG del 20 de marzo de 2002: BVerfGE 105, 135	174
b) Naturaleza de la pena de multa prevista en el art. 303, inc. 1º del CP	176
§ 34. Opinión propia	178

Capítulo V

GARANTÍAS CONSTITUCIONALES EN JUEGO

§ 35. Afectación de garantías constitucionales del imputado	181
a) Afectación al derecho de designar un defensor de confianza	181
1. Planteo de la cuestión	181
2. Los ensayos punitivistas	184
3. Su rechazo	185
b) Inobservancia de la presunción de inocencia	186
1. Alcance de la presunción de inocencia	186
2. Ilícito penal previo y presunción de inocencia	189
c) Perturbación de la relación de confianza entre imputado y defensor	190
1. Afectación de la confiabilidad en el secreto profesional	190
2. Afectación del derecho a la libre comunicación con el defensor	191

3.	Afectación de la prohibición de defender intereses opuestos	192
4.	Gestación de una relación de desconfianza	193
d)	Violación del derecho a una defensa efectiva	193
1.	Afectación del principio de igualdad de armas	193
2.	Manifestaciones concretas de la afectación a la igualdad de armas	195
§ 36.	Afectación de los derechos del defensor	195
a)	Afectación al derecho al libre ejercicio de la profesión	195
1.	Reglamentación del derecho al libre ejercicio de la profesión	195
2.	El art. 303, incs. 1º, 3º y 4º del CP, como nueva reglamentación	199
3.	Irrazonabilidad de la nueva reglamentación	200
b)	Afectación al derecho de propiedad	201
1.	Honorarios profesionales y art. 17 de la Constitución Nacional	201
2.	Afectación al derecho de percibir honorarios	202
3.	El art. 303, incs. 1º, 3º y 4º del CP como nueva reglamentación	202
4.	Irrazonabilidad de la nueva reglamentación	202

SEGUNDA PARTE

**LA LUCHA POR LOS HONORARIOS
DEL ABOGADO DEFENSOR**

Capítulo VI

PROPUESTAS DE SOLUCIÓN

§ 37.	Soluciones a nivel del tipo objetivo	205
§ 38.	Soluciones a nivel del tipo subjetivo. Exigencia de dolo directo	216
§ 39.	Soluciones a nivel del tipo subjetivo. Exigencia de elemento subjetivo del tipo distinto del dolo	220
§ 40.	Soluciones a nivel de la antijuridicidad	221
§ 41.	Solución a nivel de excusa absolutoria	228
§ 42.	Recapitulación	229

Capítulo VII

**EVOLUCIÓN JURISPRUDENCIAL
EN MATERIA DE HONORARIOS MACULADOS**

§ 43.	Introducción	231
§ 44.	La sentencia del OLG Hamburgo del 6 de enero de 2000: NJW 2000, 673	232
a)	Hechos	232
b)	Pronunciamiento	233
c)	Fundamentación del tribunal	233
1.	Intereses constitucionales en juego	234
2.	Posibles limitaciones a los derechos constitucionales	236
3.	Ponderación de bienes	237
4.	Protección de la víctima del delito previo	237

5. Manipulaciones del defensor	237
6. Casos sin víctima individualizada y sin manipulación del defensor	238
d) Crítica	238
§ 45. La sentencia del BGH del 4 de julio de 2001: BGH 47, 68	240
a) Hechos	240
b) Pronunciamiento	241
c) Fundamentación del tribunal	241
1. Tenor literal del tipo penal de lavado de activos	241
2. No existe colisión contra un derecho de jerarquía superior	242
d) Crítica	246
§ 46. La sentencia del BVerfG del 30 de marzo de 2004: BVerfGE 110, 226	247
a) Hechos	247
b) Pronunciamiento	248
c) Fundamentación del tribunal	248
d) La ponderación del Tribunal Constitucional Federal alemán	249
e) Crítica	253
§ 47. El Plenario n° 3 de la Corte Suprema de Justicia peruana del 16 de noviembre de 2010	255
a) Cuestiones planteadas	256
b) Pronunciamiento	257
c) Fundamentación del tribunal	257
d) Crítica	258
§ 48. La resolución n° 110 del Tribunal de Apelaciones en lo Penal de 1° Turno uruguayo del 5 de mayo de 2011	259
a) Hechos	259
b) Pronunciamiento	262
c) Fundamentación	262
d) Crítica	265
§ 49. La sentencia del BVerfG del 28 de julio de 2015: NJW 40/2015, 2949	266
a) Hechos	266
b) Pronunciamiento	267
c) Fundamentación	267
d) Crítica	269

Capítulo VIII

ENSAYO DE SOLUCIÓN PROPIA

§ 50. Aspectos críticos de las soluciones propuestas	271
a) Aspectos críticos de las soluciones a nivel del tipo objetivo	271
b) Aspectos críticos de las soluciones a nivel del tipo subjetivo	281
c) Aspectos críticos de las soluciones a nivel del tipo subjetivo. Elemento subjetivo del tipo distinto del dolo	284
d) Aspectos críticos de las soluciones a nivel de la antijuridicidad	285
e) Aspectos críticos de la solución a nivel de excusa absolutoria	290
§ 51. Solución propia	291
a) La cuestión en el Código Levene	291

ÍNDICE GENERAL	23
b) La cuestión en el Código Procesal Penal Federal	293
c) Recapitulación	294
d) Fundamentación de la solución propia	295
1. Fundamentación a nivel de interpretación de normas jurídicas: inconsisten- cia	295
2. Fundamentación a nivel de la teoría del delito: elementos normativos de re- corte	299
3. Fundamentación a nivel procesal: excepción de falta de acción	302
§ 52. Consecuencias prácticas	304

Capítulo IX

CONCLUSIONES

.....	307
-------	-----

Capítulo X

RESPUESTA A LAS CRÍTICAS

§ 53. Epílogo	309
a) Posición de Castellucci	309
1. Crítica	309
2. Respuesta a la crítica	310
b) Posición de Blanco	311
1. Crítica	311
2. Respuesta a la crítica	313

DICTAMEN	315
-----------------------	-----

Anexo

JURISPRUDENCIA SELECCIONADA

1. Lavado de dinero	319
a) Bien jurídico tutelado	319
b) Prueba del ilícito antecedente	319
c) Alcance del término «ilícito penal»	321
d) Dolo	322
e) Aceptación de honorarios maculados	322
f) Naturaleza del monto	323
g) Decomiso anticipado	323
h) Inconstitucionalidad de la pena de multa	323
i) Lavado de dinero como proceso por etapas	324
j) Criptomonedas	325
2. Garantías constitucionales	326
a) Derecho a designar un defensor de confianza	326
b) Defensa técnica	327

c) Igualdad de armas	328
d) Descuido del defensor	329
e) Defensa de intereses contrapuestos	329
f) Defensor como auxiliar de la justicia	329
g) Presunción de inocencia	330
h) Deber de guardar secreto profesional	330
i) Principio « <i>pro homine</i> »	331
j) Excarcelación	333
k) Exención de prisión	334
l) Prisión preventiva	334
m) Arresto domiciliario	334
n) Suspensión del juicio a prueba	335
ñ) Recurso de casación horizontal	335
o) Recurso de apelación horizontal	336
BIBLIOGRAFIA GENERAL	337