

# INDICE

|  | PÁG. |
|--|------|
| <i>Prólogo de la segunda edición</i> .....   | 7    |
| <i>Advertencia del Autor</i> .....   | 10   |
| <i>Las Conferencias de Luis Jiménez de Asúa en la Facultad de Derecho, por<br/>Juan P. Ramos</i> .....                 | 12   |
| <i>El Conferenciante Dr. Luis Jiménez de Asúa. — Discurso de presentación,<br/>por el Profesor Jorge E. Coll</i> ..... | 25   |

## **El Nuevo Código penal argentino ante las modernas direcciones del Derecho penal**

CONFERENCIAS PRONUNCIADAS EN LA UNIVERSIDAD DE BUENOS  
AIRES DURANTE LOS MESES DE JUNIO, JULIO Y AGOSTO DE 1923

### INTRODUCCION

|  |    |
|--|----|
| Sentimientos .....                             | 31 |
| Propósitos .....                               | 34 |
| La distinta índole de estas Conferencias ..... | 36 |
| Ruego final .....                              | 38 |

### SERIE PRIMERA. — LAS DIRECCIONES DEL DERECHO PENAL Y EL NUEVO CÓDIGO ARGENTINO

#### PRIMERA PARTE. — LAS DIRECCIONES DE LAS ESCUELAS EN LA COMPOSICIÓN Y REFORMA DE LAS LEYES PENALES

|  |    |
|--|----|
| <i>Primera Conferencia. — Tendencia clásica y positiva</i> ..... | 39 |
| I. Tendencia clásica .....                                       | 40 |
| 1. Significado de la frase y variedad de contenido .....         | 40 |

ÍNDICE

|  | PÁG. |
|--|------|
| 2. Caracteres comunes .....  | 41   |
| a) Método esencialmente especulativo .....   | 41   |
| b) Imputabilidad basada sobre el libre albedrío, y culpabilidad moral .....                            | 41   |
| c) El delito como ente jurídico .....  | 43   |
| d) La pena como un mal y como medio de tutela jurídica .....   | 43   |
| 3. La teoría clásica en las legislaciones .....  | 45   |
| II. Tendencia positivista .....  | 50   |
| 1. Significado de la Escuela positiva y unidad de contenido ....                                       | 50   |
| 2. Caracteres comunes .....  | 52   |
| a) Método experimental .....   | 52   |
| b) Responsabilidad social derivada del determinismo y temibilidad del delincuente .....                | 53   |
| c) El delito como un fenómeno natural y social producido por el hombre .....                           | 54   |
| d) La pena, no como castigo, sino como medio de defensa social .....                                   | 54   |
| 3. Bases filosóficas y biológicas del positivismo penal .....  | 55   |
| <i>Segunda Conferencia</i> .....   | 57   |
| III. Tendencia neopositivista .....  | 57   |
| 1. Las nuevas concepciones filosóficas y biológicas, aplicadas a la Escuela positivista criminal ..... | 57   |
| 2. El moderno sesgo jurídico del positivismo penal .....   | 78   |
| 3. La Escuela positivista criminal en las legislaciones .....  | 82   |
| <i>Tercera Conferencia. — Tendencias político-criminal y dualista</i> .....                            | 88   |
| IV. Tendencia Político-criminal .....  | 88   |
| 1. Significado de la Política criminal .....   | 88   |
| 2. Caracteres de la escuela político-criminal .....  | 95   |
| a) Método experimental en las ciencias penales y lógico abstracto en el Derecho penal .....            | 95   |
| b) Mantenimiento simultáneo de la culpabilidad y del estado peligroso .....                            | 96   |

ÍNDICE

|   | PÁG.       |
|---|------------|
| c) El delito como fenómeno natural y como ente jurídico.                            | 97         |
| d) Penas y medidas de seguridad como doble medio de<br>lucha contra el crimen ..... | 97         |
| 3. La escuela político-criminal en las legislaciones .....                          | 99         |
| V. Tendencia dualista .....   | 106        |
| 1. Los Códigos represivo y preventivo .....   | 106        |
| 2. Crítica provisional .....  | 111        |
| <b>Recapitulación</b> .....   | <b>113</b> |

SEGUNDA PARTE.—EL CONCEPTO MODERNO DEL DERECHO PENAL Y LAS  
GARANTÍAS DE LOS DERECHOS INDIVIDUALES

|   |            |
|---|------------|
| <i>Cuarta Conferencia</i> .....   | 115        |
| I. El acuerdo entre las varias tendencias y la grave dificultad práctica.                 | 115        |
| 1. Restos de la lucha y resultados comunes de las varias escuelas.                        | 115        |
| 2. Notas distintivas del Derecho penal del presente .....                                 | 124        |
| a) Menos severidad en la represión .....  | 124        |
| b) Recrudescimiento de los estudios filosófico-penales ....                               | 127        |
| c) Tendencias pragmático-legislativas .....   | 129        |
| d) Planteamiento del conflicto político penal .....                                       | 130        |
| II. Los llamados derechos individuales y su garantía penal .....                          | 131        |
| 1. Examen en el área de los principios, del conflicto político penal.                     | 131        |
| 2. Examen en el terreno práctico, del conflicto planteado .....                           | 134        |
| 3. Estudio de la garantía penal de los derechos individuales ....                         | 135        |
| III. Fórmulas e instituciones penales que colisionan con los derechos del<br>hombre ..... | 139        |
| 1. El estado peligroso del delincuente .....  | 139        |
| 2. El arbitrio judicial .....   | 142        |
| 3. La sentencia indeterminada .....   | 143        |
| <b>Recapitulación</b> .....   | <b>145</b> |

TERCERA PARTE.—CÓDIGOS DEL PORVENIR

|   |     |
|---|-----|
| <i>Quinta Conferencia.—Intento de superación del conflicto planteado en<br/>la anterior Conferencia</i> ..... | 146 |
|---|-----|

ÍNDICE

|  | PÁG.       |
|--|------------|
| I. El código ideal del futuro .....                | 148        |
| 1. Sus bases doctrinales .....                     | 148        |
| 2. Sus fórmulas .....                              | 154        |
| 3. Desaparición del conflicto político penal ..... | 157        |
| 4. ¿Utopía o realidad? .....                       | 158        |
| II. Los Códigos del porvenir inmediato .....       | 161        |
| 1. La dualidad de Códigos .....                    | 161        |
| 2. Código y sistema sancionador .....              | 162        |
| 3. Código y sistema preventivo .....               | 169        |
| <b>Recapitulación</b> .....                        | <b>176</b> |

CUARTA PARTE. — EL CÓDIGO ARGENTINO FRENTE A LA MODERNA DIRECCIÓN  
DE LAS CIENCIAS PENALES

|  |     |
|--|-----|
| <i>Sexta y Séptima Conferencias</i> .....  | 177 |
| I. Crítica de principios .....   | 178 |
| A). Influjo de la Escuela Positivista en el nuevo Código penal Argentino .....                         | 179 |
| 1. El positivismo penal en la Argentina .....  | 179 |
| 2. El Código penal argentino ante la escuela positiva .....  | 181 |
| a) Responsabilidad social y estado peligroso .....   | 181 |
| b) El problema de la multiplicidad o simplificación de las penas privativas de libertad .....          | 182 |
| c) La sentencia indeterminada .....  | 184 |
| 3. Alguna nota esporádica de positivismo penal .....   | 186 |
| B). Influencia de la dirección político-criminal en el reciente Código de la Argentina .....           | 187 |
| 1. La Política criminal en la Argentina .....  | 187 |
| 2. El Código penal argentino ante la tendencia político-criminal. .....                                | 188 |
| a) Medios empleados para luchar contra las penas cortas de privación de libertad .....                 | 189 |
| a') La condena condicional y el perdón .....   | 189 |
| b') La pena de multa .....   | 191 |
| b) Mantenimiento de la imputabilidad y del estado peligroso. — La peligrosidad como fórmula parcial .. | 194 |

|   | PÁG. |
|---|------|
| <i>a'</i> ) Pasajes en que aparece la palabra "peligro",<br>"peligrosidad" o "peligroso" .....  | 195  |
| <i>b'</i> ) La peligrosidad como criterio subjetivo para la<br>imposición de sanciones asegurativas .....                               | 196  |
| <i>c'</i> ) La peligrosidad en función con determinadas ins-<br>tituciones .....  | 197  |
| <i>c</i> ) Dualidad de sanciones: penas y medidas de seguridad.   | 198  |
| <i>a'</i> ) Reclusión manicomial para los enajenados de-<br>lincuentes .....  | 199  |
| <i>b'</i> ) Asilamiento para los delincuentes bebedores ....  | 199  |
| <i>c'</i> ) "Reclusión" en los territorios del Sur .....  | 200  |
| <i>d'</i> ) Sistema educativo y protector para los menores<br>delincuentes .....  | 202  |
| <i>d</i> ) La timidez y el corto número de medidas asegurativas<br>y la ausencia de establecimientos carcelarios para<br>enfermos ..... | 205  |
| C). La verdadera filiación del Código penal argentino de 1922.  | 208  |
| 1. La crítica argentina del Código vigente .....  | 208  |
| 2. El neoclasicismo del Código argentino .....  | 211  |
| II. Crítica de técnica .....  | 212  |
| A). Códigos y Proyectos que han servido de modelo al Código<br>penal Argentino .....  | 212  |
| 1. Legislaciones extranjeras que más han influido en el Código<br>de 1922 .....   | 212  |
| 2. Códigos y Proyectos que han sido tenidos en cuenta para<br>ciertos pasajes .....   | 214  |
| B). La técnica del Código argentino .....   | 215  |
| 1. Juicio de conjunto .....   | 215  |
| 2. Los mayores aciertos .....   | 215  |
| <i>a</i> ) La fórmula de irresponsabilidad del art. 34 .....  | 215  |
| <i>b</i> ) La reglamentación de las circunstancias atenuantes y<br>agravantes en el art. 41 .....                                       | 217  |
| <i>c</i> ) El encubrimiento como delito autónomo .....  | 218  |
| 3. Los mayores errores .....  | 218  |
| <i>a</i> ) Un descuido de redacción en el art. 26 .....   | 219  |
| <i>b</i> ) El falso concepto psiquiátrico del art. 25 .....   | 220  |
| <i>c</i> ) La incongruencia de los arts. 8º y 36 y sigs. ....   | 221  |

|   | PÁG. |
|---|------|
| d) Los errores en materia de reincidencia .....                       | 222  |
| e) Una arcaica excusa absolutoria en favor de ciertos delatores ..... | 224  |
| 4. Algunos problemas técnicos que exigen un particular examen.        | 224  |
| <b>Recapitulación</b> .....   | 225  |

SERIE SEGUNDA. — PROBLEMAS TÉCNICOS DEL CÓDIGO PENAL ARGENTINO

|  |     |
|--|-----|
| <i>Advertencia</i> .....   | 228 |
| <i>Octava Conferencia. — La ignorancia y el error de hecho y de Derecho. Estudio crítico de la última circunstancia enumerada en el inciso primero del artículo 34</i> ..... | 230 |
| <i>Novena Conferencia. — El hambre en el nuevo Código penal de la Argentina</i> .....  | 237 |
| <i>Décima Conferencia. — El aborto autorizado por el párrafo segundo del artículo 86</i> .....   | 243 |
| <i>Undécima Conferencia. — El delito de disparo de arma de fuego. Examen y crítica del artículo 104</i> .....  | 248 |
| <i>Duodécima Conferencia. — Los delitos contra el honor. Análisis crítico de los artículos 109 y siguientes</i> .....  | 253 |
| <b>DESPEDIDA</b> .....   | 258 |

**La Penología carcelaria y asegurativa y el Código penal Argentino**

CONFERENCIAS PRONUNCIADAS EN LA UNIVERSIDAD DE BUENOS AIRES, DURANTE EL MES DE AGOSTO DE 1925

|  |     |
|--|-----|
| <i>Advertencia</i> .....   | 262 |
| <i>Palabras preliminares del Profesor Jorge Eduardo Coll</i> .....                                 | 263 |
| <i>Primera Conferencia. — Las penas privativas de libertad y los sistemas penitenciarios</i> ..... | 265 |
| <i>Programa</i> .....  | 265 |
| <i>Extracto</i> .....  | 266 |

ÍNDICE

|  | PÁG.    |
|--|---------|
| <i>Segunda Conferencia. — Las medidas de seguridad</i> .....   | 268     |
| <i>Programa</i> .....  | 268     |
| <i>Extracto</i> .....  | 270     |
| La medida de seguridad, su objetivo y su naturaleza .....  | 270     |
| El sistema de medidas de seguridad .....   | 272     |
| Las medidas de seguridad en la legislación argentina .....   | 273     |
| <br><i>Tercera Conferencia. — Tratamiento penal y asegurativo de reincidentes y habituales</i> .....   | <br>275 |
| <i>Programa</i> .....  | 275     |
| <i>Extracto</i> .....  | 277     |
| Reincidencia, habitualidad, profesionalismo e incorregibilidad ....  | 277     |
| Tratamiento de reincidentes, habituales, profesionales e incorregibles.  | 279     |
| El tratamiento de la reincidencia y la habitualidad en el Código penal argentino .....   | 281     |
| <br><i>Cuarta Conferencia. — Penas y medidas de prevención y seguridad contra los delincuentes político-sociales y contra los autores de contravenciones e individuos peligrosos no delincuentes</i> ..... | <br>283 |
| <i>Programa</i> .....  | 283     |
| <i>Extracto</i> .....  | 285     |
| La delincuencia político-social y su tratamiento .....   | 285     |
| El problema penal y penitenciario de las contravenciones .....   | 286     |
| El estado peligroso sin delito y el tratamiento defensivo .....  | 287     |
| <br><i>Conclusiones sobre la reforma proyectada en la Argentina en orden a la Penología carcelaria y asegurativa</i> .....   | <br>289 |

## Los Proyectos de Ley sobre el "estado peligroso"

|                          |     |
|--------------------------|-----|
| <i>Advertencia</i> ..... | 292 |
|--------------------------|-----|

### PRIMERA PARTE. — EL PROYECTO DE 1924

|  |     |
|--|-----|
| I. <i>Antecedentes</i> .....   | 294 |
| II. <i>Trabajos de la Comisión nombrada el 25 de julio de 1923</i> ..... | 295 |

ÍNDICE

|  | PÁG. |
|--|------|
| III. <i>El sistema de incorporación de los nuevos preceptos</i> .....                                      | 297  |
| IV. <i>Contenido del Proyecto de Ley de 1924</i> .....   | 297  |
| V. <i>Crítica del Proyecto de 1924</i> .....   | 301  |
| 1. El concepto de estado peligroso y el sistema de categorías ..   | 302  |
| 2. Las medidas de seguridad .....  | 304  |
| 3. "Establecimiento especial" para irresponsables .....  | 307  |
| 4. Observaciones a propósito del estado de inconsciencia y error.  | 308  |
| 5. La "casa de trabajo" .....  | 310  |
| 6. Especial consideración de la reincidencia y habitualidad ....   | 312  |
| a) Fijación de conceptos .....   | 312  |
| b) Los conceptos de reincidencia y habitualidad en el Có-<br>digo argentino y en el Proyecto de 1924 ..... | 314  |
| 7. Tratamiento de reincidentes y habituales .....  | 316  |
| 8. El estado peligroso antes del crimen .....  | 319  |
| 9. Conclusiones "de lege ferenda" .....  | 322  |

SEGUNDA PARTE. — EL PROYECTO DE 1926

|  |     |
|--|-----|
| I. <i>Los nuevos trabajos</i> .....                    | 325 |
| II. <i>Radio de acción del reciente Proyecto</i> ..... | 326 |
| III. <i>Fundamentos de la Ley proyectada</i> .....     | 329 |
| IV. <i>Contenido del Proyecto de 1926</i> .....        | 330 |
| V. <i>Crítica del nuevo Proyecto</i> .....             | 333 |
| 1. Exceso .....  | 333 |
| 2. Error .....   | 334 |
| 3. Delincuentes enajenados .....                       | 337 |
| 4. Delincuentes en estado de inconsciencia .....       | 339 |
| 5. Semilocos .....                                     | 339 |
| 6. Malvivientes criminales .....                       | 341 |
| 7. La libertad condicional de los peligrosos .....     | 342 |
| 8. Circunstancias de mayor y menor peligrosidad .....  | 343 |
| 9. Reincidencia y habitualidad .....                   | 347 |
| 10. Delincuentes reiterantes .....                     | 350 |
| 11. Disposiciones complementarias .....                | 352 |
| VI. <i>Conclusión</i> .....                            | 353 |



ÍNDICE

PÁG.

TERCERA PARTE. — LOS PROYECTOS DE 1928

|      |  |     |
|------|--|-----|
| I.   | Antecedentes .....   | 354 |
| II.  | El mensaje del Poder Ejecutivo y los nuevos proyectos .....                                | 355 |
| III. | Modificaciones introducidas en el proyecto de "estado peligroso de los delincuentes" ..... | 356 |
| IV.  | El proyecto de estado peligroso sin delito .....   | 358 |
|      | 1. "Peligrosidad social" y "peligrosidad criminal" .....                                   | 358 |
|      | 2. Categorías de sujetos en estado peligroso .....   | 360 |
| V.   | Los mayores aciertos de este proyecto .....  | 363 |
|      | 1. La Jurisdicción .....   | 363 |
|      | 2. Las medidas de seguridad .....  | 364 |
|      | 3. Manicomios y clínicas especiales .....  | 365 |
|      | 4. Casa de trabajo .....   | 366 |
|      | 5. Conclusión .....  | 367 |

CUARTA PARTE. — EL PROYECTO DE 1932 Y LA REFORMA DEL SENADO DE 1933

|                 |   |     |
|-----------------|---|-----|
|                 | 1. El proyecto del Poder Ejecutivo de 1932 .....                                  | 368 |
|                 | 2. La reforma del Senado de 1933 .....  | 369 |
| <i>Apéndice</i> | .....   | 370 |
|                 | 1. La ley española de vagos y maleantes de 1933 .....                             | 370 |
|                 | 2. Resumen del texto de la ley española .....                                     | 370 |
|                 | 3. Comentarios críticos a las disposiciones legales sobre vagos y maleantes ..... | 375 |

QUINTA PARTE. — LA CIENCIA PENAL ARGENTINA ANTE LA PELIGROSIDAD

|      |                                      |     |
|------|--------------------------------------|-----|
| I.   | Hombres y libros eminentes .....     | 378 |
| II.  | La doctrina de Juan P. Ramos .....   | 380 |
|      | 1. Exposición .....                  | 380 |
|      | 2. Defensa y coincidencias .....     | 382 |
| III. | Las teorías de Sebastián Soler ..... |     |
|      | 1. La doctrina del autor .....       | 384 |
|      | 2. Convergencias básicas .....       | 385 |

## ÍNDICE

|  | PÁG. |
|--|------|
| IV. <i>Otros trabajos argentinos sobre peligrosidad</i> .....                                    | 387  |
| V. <i>La doctrina de Bermann</i> .....   | 388  |
| VI. <i>Los índices de peligrosidad según Loudet</i> .....  | 389  |
| VII. <i>Contrapuesto pensamiento de Gómez y Molinario</i> .....                                  | 390  |
| VIII. <i>Discusión y resoluciones del primer Congreso Latino-Americano de Criminología</i> ..... | 392  |
| IX. <i>El pensamiento de José Peco</i> .....   | 394  |
| X. <i>Reiteración de mi demanda de prioridad</i> .....   | 395  |

### El Proyecto de Código penal de José Peco

|  |     |
|--|-----|
| <i>Advertencia</i> .....   | 398 |
| 1. <i>Presentación del libro</i> .....                                   | 398 |
| I. <i>José Peco científico y político</i> .....                          |     |
| 2. <i>El hombre</i> .....  | 400 |
| 3. <i>El Científico</i> .....  | 402 |
| 4. <i>El Profesor</i> .....  | 404 |
| 5. <i>El Político</i> .....  | 405 |
| II. <i>La oportunidad de la reforma</i> .....                            |     |
| 6. <i>El contra</i> .....  | 407 |
| 7. <i>El pro</i> .....   | 409 |
| III. <i>Orientación y sistema del Proyecto</i> .....                     |     |
| 8. <i>Tendencia positivista</i> .....                                    | 411 |
| 9. <i>Sistemática</i> .....  | 412 |
| 10. <i>Extensión y estilo</i> .....                                      | 421 |
| IV. <i>Contenido de la reforma Peco</i> .....                            |     |
| 11. <i>Limitaciones del propósito</i> .....                              | 423 |
| 12. <i>Aplicación de la ley penal</i> .....                              | 423 |
| 13. <i>La culpabilidad</i> .....   | 425 |
| 14. <i>Formas del delito (tentativa, concurso y codelincuencia)</i> .... | 427 |
| 15. <i>La responsabilidad y causas que la excluyen</i> .....             | 431 |
| 16. <i>El trastorno mental transitorio</i> .....                         | 434 |
| 17. <i>La legítima defensa</i> .....                                     | 436 |
| 18. <i>La peligrosidad</i> .....   | 438 |

ÍNDICE

|   | PÁG. |
|---|------|
| 19. Las sanciones .....   | 440  |
| 20. La prescripción interrumpida .....  | 442  |
| 21. Los delitos en especie .....  | 443  |
| 22. Homicidio emocional .....   | 444  |
| 23. Observaciones a algunos delitos contra el patrimonio .....                            | 447  |
| 24. Comentario a dos delitos contra las buenas costumbres .....                           | 450  |
| 25. Delitos nuevos: usura, amenazas y coacciones, incesto, abandono de familia, etc. .... | 455  |
| 26. Conclusión .....  | 459  |
| <i>Obras de Luis Jiménez de Asúa</i> .....  | 461  |