INDICE

Segunda Parte

TEORÍA DEL DELITO

Título Primero

ESTRUCTURACIÓN

Capítulo XIV

NECESIDAD Y CRITERIOS DE CONSTRUCCIÓN TEÓRICA

I - EL DELITO EN EL DERECHO POSITIVO

214. El delito en el derecho positivo 11

II - NECESIDAD DE UNA CONSTRUCCIÓN ESTRATIFICADA DE LA TEORÍA DEL DELITO

215. La doble tautología de cualquier definición formal del delito y la infecundidad de las teorías unitarias 14
216. Las pretendidas posiciones intermedias 18

III - POSIBLES CRITERIOS SISTEMÁTICOS

217. De la acción hacia su autor 19
218. ¿Se puede seguir el camino inverso? 19
219. ¿Lo objetivo-subjetivo es criterio útil? 21
220. Breve anticipación de las dificultades sistemáticas que apareja el criterio "objetivo-subjetivo" 25

IV - LOS ESTRATOS ANALÍTICOS

221. El sentido de la estratificación 26
222. Una distinción primaria 28
223. La tipicidad 29
224. La antijuridicidad 29
225. La culpabilidad 30

V - LAS ETAPAS DE LA EVOLUCIÓN TEÓRICA

226. El sistema de Liszt-Beling 31
227. Los llamados sistemas "neoclásicos" 32
228. La sistemática finalista 33
229. Las estructuras analíticas del delito y sus principales perspectivas filosóficas 34
230. Evolución teórica del delito en la dogmática nacional .. 39

VI - LAS ESTRUCTURAS DOGMÁTICAS DEL DELITO Y LAS POSICIONES FILOSÓFICAS Y POLÍTICAS

231. Las estructuras dogmáticas del delito y las posiciones filosóficas y políticas 40

TÍTULO SEGUNDO

LA CONDUCTA

CAPÍTULO XV

UBICACIÓN Y ESTRUCTURA DE LA CONDUCTA

I - UBICACIÓN Y TERMINOLOGÍA

232. Conducta e injusto 43
233. Conducta, acción, acto, hecho, evento, resultado 50

II - LA CONDUCTA COMO OBJETO DE REGULACIÓN JURÍDICA

234. Los hechos y la conducta 55
235. Las personas jurídicas 55

III - CONDUCTA IMPLICA VOLUNTAD

236. "Voluntad final" es una expresión tautológica 60
237. Conducta biocibernéticamente anticipada 64
238. Origen y evolución del finalismo 67
239. Voluntad y deseo 73
240. Voluntad y conocimiento 73

IV - ¿HAY ELEMENTOS DE LA CONDUCTA?

241. Lo óntico y lo analítico 75
242. Ubicación sistemática del resultado y del nexo causal .. 76
243. La tesis que ubica a la causalidad y al resultado en la conducta es errónea 78

CAPÍTULO XVI

LA CONDUCTA COMO CARÁCTER GENÉRICO PARA TODAS LAS FORMAS DE TIPICIDAD

I - LOS TIPOS PENALES INDIVIDUALIZAN CONDUCTAS

244. Los tipos penales individualizan conductas 83

II - TIPOS DOLOSOS Y CULPOSOS

245. Finalidad y dolo 85
246. Finalidad y dolo eventual 87
247. La culpa 87

III - TIPOS ACTIVOS Y TIPOS OMISIVOS

248. La omisión a nivel pretípico no existe 90
249. La exteriorización de la omisión y el aliud agere (otro hacer 94
250. La causalidad en las omisiones 94

IV - SÍNTESIS

251. Síntesis 96

CAPÍTUO XVII

LOS CONCEPTOS "IDEALISTAS DE ACCIÓN Y SU CRÍTICA

I - EL CONCEPTO IDEALISTA TRADICIONAL: LA TEORÍA CAUSAL DE LA ACCIÓN

252. "Idealismo" y "realismo" en la teoría de la conducta .. 97
253. Las raíces filosóficas del concepto tradicional causalista 99
254. Algunos de los problemas que esta teoría plantea 104
255. La esencia de la pretensión: conducta es un concepto jurídico-penal 106
256. La difusión del causalismo 108

II - LOS CONCEPTOS "SOCIALES" DE ACCIÓN

257. Su origen 111
258. Diversidad de exposiciones de la teoría social 114
259. Finalismo y concepto social 118
260. ¿Es posible extraer alguna otra consecuencia del llamado "concepto social"? 120
261. Balance sobre su significación teórica y práctica 120

III - LAS TENTATIVAS CONTEMPORÁNEAS DE DESPLAZAR CONDUCTA HUMANA DE SU POSICIÓN DE CARÁCTER GENÉRICO DEL DELITO

262. La acción concebida como realización de tipo legal 121
263. La concepción de Hellmuth von Weber 123
264. El concepto teológico de Schmidhäuser 125
265. La crítica del concepto ontológico de conducta de Roxin 126
266. El desplazamiento de la conducta mediante la afirmación de acciones típicas no voluntarias 127
267. Valoración general de la pretención de desplazar a la conducta de la base de la teoría del delito 130
268. El concepto de conducta y la política criminal 132

CAPÍTULO XVIII

AUSENCIA DE CONDUCTA

I - CONCEPTO Y ENUMERACIÓN

269. Concepto y enumeración 135

II - FUERZA FÍSICA IRRESISTIBLE

270. Delimitación 136
271. Supuestos de fuerza física irresistible 138

III - INVOLUNTABILIDAD

272. Delimitación 140
273. La involuntabilidad en el código penal 143
274. La metamorfosis de la fórmula rusa en el código penal argentino 148
275. Estado de inconsciencia 149
276. Culminación de la metamorfosis de la fórmula rusa 151
277. Los supuestos de involuntabilidad en particular 154
278. El estado de involuntabilidad "imputable" 159

IV - LA IMPORTANCIA DE LA AUSENCIA DE CONDUCTA

279. La importancia de la ausencia de conducta 159

V - SUPUESTOS QUE HAN SUSCITADO DUDAS DOCTRINARIAS

280. La incapacidad para dirigir las acciones 161
281. La obediencia debida 162

CAPÍTUO XVII

LOS CONCEPTOS "IDEALISTAS DE ACCIÓN Y SU CRÍTICA

I - EL CONCEPTO IDEALISTA TRADICIONAL: LA TEORÍA CAUSAL DE LA ACCIÓN

252. "Idealismo" y "realismo" en la teoría de la conducta .. 97
253. Las raíces filosóficas del concepto tradicional causalista 99
254. Algunos de los problemas que esta teoría plantea 104
255. La esencia de la pretensión: conducta es un concepto jurídico-penal 106
256. La difusión del causalismo 108

II - LOS CONCEPTOS "SOCIALES" DE ACCIÓN

257. Su origen 111
258. Diversidad de exposiciones de la teoría social 114
259. Finalismo y concepto social 118
260. ¿Es posible extraer alguna otra consecuencia del llamado "concepto social"? 120
261. Balance sobre su significación teórica y práctica 120

III - LAS TENTATIVAS CONTEMPORÁNEAS DE DESPLAZAR CONDUCTA HUMANA DE SU POSICIÓN DE CARÁCTER GENÉRICO DEL DELITO

262. La acción concebida como realización de tipo legal 121
263. La concepción de Hellmuth von Weber 123
264. El concepto teológico de Schmidhäuser 125
265. La crítica del concepto ontológico de conducta de Roxin 126
266. El desplazamiento de la conducta mediante la afirmación de acciones típicas no voluntarias 127
267. Valoración general de la pretención de desplazar a la conducta de la base de la teoría del delito 130
268. El concepto de conducta y la política criminal 132

CAPÍTULO XVIII

AUSENCIA DE CONDUCTA

I - CONCEPTO Y ENUMERACIÓN

269. Concepto y enumeración 135

II - FUERZA FÍSICA IRRESISTIBLE

270. Delimitación 136
271. Supuestos de fuerza física irresistible 138

III - INVOLUNTABILIDAD

272. Delimitación 140
273. La involuntabilidad en el código penal 143
274. La metamorfosis de la fórmula rusa en el código penal argentino 148
275. Estado de inconsciencia 149
276. Culminación de la metamorfosis de la fórmula rusa 151
277. Los supuestos de involuntabilidad en particular 154
278. El estado de involuntabilidad "imputable" 159

IV - LA IMPORTANCIA DE LA AUSENCIA DE CONDUCTA

279. La importancia de la ausencia de conducta 159

V - SUPUESTOS QUE HAN SUSCITADO DUDAS DOCTRINARIAS

280. La incapacidad para dirigir las acciones 161
281. La obediencia debida 162

TÍTULO TERCERO

TIPICIDAD

I - TIPICIDAD EN GENERAL

CAPÍTULO XIX

CONCEPTUACIÓN GENERAL DEL TIPO PENAL

I - DEFINICIÓN

282. Definición 167

II - DELIMITACIÓN

283. Tipo, tipicidad (adecuación típica) y juicio de tipicidad 171
284. Tipo sistemático (o fundamentador) y tipo-garantía .. 173
285. Otras "clases de tipos" 178

III - MODALIDADES TÉCNICO-LEGISLATIVAS DE LOS TIPOS

286. Tipos legales y tipos judiciales 179
287. Tipos abiertos y tipos cerrados 181
288. Otros supuestos de apertura típica 183
289. El "tipo de autor" y el "tipo de acto" 184

IV - TIPICIDAD Y LEY PENAL EN BLANCO

290. Tipicidad y ley penal en blanco 189

CAPÍTULO XX

DISTINTAS CONCEPCIONES DOCTRINARIAS DEL TIPO PENAL SEGÚN SUS RELACIONES CON LOS OTROS ESTRATOS ANALÍTICOS

I - EL TIPO PENAL ANTES DE 1906

291. El tipo penal antes de 1906 195

II - POSIBLES VARIANTES TEÓRICAS. ENUNCIADO GENERAL

292. Posibles variantes teóricas. Enunciado general 198

III - TIPO OBJETIVO Y SUBJETIVO

293. Teoría objetiva del tipo 200
294. Concepto mixto o complejo del tipo penal 202

IV - TIPO Y ANTIJURIDICIDAD

295. Concepción avalorada del tipo penal 206
296. Implicación (teoría de los elementos negativos del tipo) 207
297. Teoría de la "ratio essendi" (tipo de injusto) 210
298. El carácter indiciario de la tipicidad 213

V - RELACIONES DEL TIPO CON LA CULPABILIDAD

299. La teoría del "Leitbild" o "figura rectora" 214
300. La teoría del "tipo de delito" 215
301. Crítica general a los conceptos de "tipo de culpabilidad" 217

CAPÍTULO XXI

TIPICIDAD Y ANTINORMATIVIDAD

I - INTERÉS, BIEN Y NORMA JURÍDICOS

302. Interés jurídico y bien jurídico 219
303. Interés jurídico y norma jurídica 220

II - EL PAPEL DE LA LEY PENAL

304. Ley penal y antijuridicidad 221
305. Conclusiones acerca de las relaciones de la tipicidad con la antijuridicidad 223
306. La gestación del tipo 227

III - EL TIPO PENAL: TIPO LEGAL MÁS TIPO CONGLOBANTE

307. La incierta ubicación de la afectación del bien jurídico en la teoría de la tipicidad 229

308. La explicación del fenómeno a la luz de la función del orden jurídico 233
309. El tipo y la tipicidad conglobantes 235

IV - LOS BIENES JURÍDICOS

310. Los entes que son "objeto" de interés jurídico 238
311. El concepto de bien jurídico 240
312. ¿La moral como bien jurídico? 243
313. Tentativas de prescindir del concepto de bien jurídico .. 245
314. Evolución y distintos conceptos de bien jurídico 247
315. Funciones del concepto de bien jurídico 250

V - LA AFECTACIÓN DEL ENTE PRESUNTO OBJETO DE TUTELA JURÍDICO-PENAL (BIEN JURÍDICO)

316. Clasificación de los tipos penales en razón del bien jurídico afectado 251
317. Afectación del bien jurídico y resultado material 257
318. Tipos penales de daño y de peligro 258
319. Clasificación de los tipos penales por la intensidad de afectación al bien jurídico 260

II - LA TIPICIDAD LEGAL

CAPÍTULO XXII

ASPECTO OBJETIVO DEL TIPO DOLOSO

I - MANIFESTACIÓN TÍPICA DE LA VOLUNTAD

320. Manifestación típica de la voluntad 263

II - LA MUTACIÓN FÍSICA

321. El resultado material 265
322. La relación de causalidad 269
323. La causalidad: ¿forma categorial del pensamiento o categoría del ser? 275
324. Causalidad e imputación objetiva 277

III - LOS SUJETOS

325. Los sujetos 282

IV - ELEMENTOS NORMATIVOS DE LOS TIPOS LEGALES

326. Elementos normativos de los tipos legales 284

V - "EXCURSUS" SOBRE LA CLASIFICACIÓN DE LOS TIPOS LEGALES

327. "Excursus" sobre la clasificación de los tipos legales .. 290
328. Cuadro de las clasificaciones secundarias de los tipos legales 290
329. Clasificación en razón de su formulación legal 292
330. Clasificación por la ejecución de la conducta 293

CAPÍTULO XXIII

TIPOS ACTIVOS: ASPECTO SUBJETIVO DE LOS TIPOS DOLOSOS (EL DOLO)

I - CONCEPTO

331. Estructura general de los tipos dolosos 295
332. ¿Qué es el dolo? 297

II - EL ASPECTO COGNOSCITIVO DEL DOLO

333. Las formas de conocimiento 301
334. ¿Conocimiento actual o actualizable? 303
335. La naturaleza del conocimiento presupuesto en el dolo (efectivo) y en la culpabilidad ("consciencia de la antijuridicidad") 305
336. Dolo avalorado y dolo desvalorado 311
337. El conocimiento de los elementos normativos del tipo .. 314
338. El conocimiento de los elementos normativos y el error de derecho 315
339. El conocimiento de los "caracteres negativos" del tipo .. 324
340. La previsión de la causalidad y del resultado 325
341. Casos particulares de error de tipo sobre la causalidad y el resultado 327
342. Error sobre agravantes y atenuantes 333
343. Delimitación del error de tipo y el error de prohibición 337
344. El error de tipo por incapacidad psíquica 341
345. El error de tipo en el código penal argentino 341
346. Delimitación del error de tipo de otras clases de error .. 347

CAPÍTULO XXVI

EL "NULLUM CRIMEN SINE CULPA" Y LAS VIOLACIONES AL MISMO

I - EL PRINCIPIO DE CULPABILIDAD Y EL "NULLUM CRIMEN SINE CULPA"

370. El principio de culpabilidad en la dogmática contemporánea 423
371. El fundamento del "nullum crimen sine culpa" 425

II - LA NEGACIÓN DEL PRINCIPIO "NULLUM CRIMEN SINE CULPA" (EL "VERSARI IN RE ILLICITA")

372. Su enunciado 425
373. La responsabilidad objetiva 427

III - LOS LLAMADOS "DELITOS CALIFICADOS POR EL RESULTADO"

374. Las figuras complejas y la preterintención 427
375. ¿Hay delitos calificados por el resultado "stricto sensu" en el CP argentino? 431
376. La llamada "prohibición de regreso" 433

IV - LOS SUPUESTOS DE INCULPABILIDAD PROVOCADA

377. La teoría del "versari" 434
378. La teoría de las "actiones liberae in causa" 438
379. Crítica de la teoría de las "actiones liberae in causa" 439

CAPÍTULO XXVII

LOS TIPOS OMISIVOS

I - NATURALEZA DE LA OMISIÓN

380. La omisión como estructura típica? 447
381. ¿Es posible una omisión pretípica? 450

II - LA ESTRUCTURA DEL TIPO OMISIVO OBJETIVO

382. Situación objetiva, exteriorización y posibilidad física ... 454
383. Equivalente típico de la causación 455
384. El autor 458
385. Las modalidades de la tipicidad activa en la estructura típica omisiva 474

III - EL TIPO SUBJETIVO

386. El conocimiento de la posición de garante 475
387. Otros aspectos cognoscitivos del dolo en la omisión 476
388. El aspecto conativo del dolo en la estructura omisiva .. 477

IV - LAS OMISIONES CULPOSAS

389. Las omisiones culposas 482

III - LA TIPICIDAD CONGLOBANTE

CAPÍTULO XXVIII

TIPICIDAD Y ATIPICIDAD CONGLOBANTES

I - PROBLEMÁTICA GENERAL

390. Planteamiento 485
391. La teoría de la "imputación" 488

II - LA TENTATIVA DE SOLUCIÓN POR VÍA DEL REALISMO SOCIAL (LA TEORÍA DE LA "ADECUACIÓN SOCIAL DE LA CONDUCTA")

392. Concepto y discusión doctrinaria 490
393. Los casos de adecuación social 495
394. Críticas de la teoría y aplicación de la misma en el derecho argentino 497
395. El error sobre la adecuación social 501

III - LA ATIPICIDAD CONGLOBANTE RESULTANTE DEL MANDATO DE LA CONDUCTA REALIZADA (CUMPLIMIENTO DE UN DEBER JURÍDICO)

396. Precisión de la diferencia entre atipicidad y justificación 502
397. Crítica de la consideración del cumplimiento de un deber jurídico como causa de justificación 503
398. La llamada "colisión de deberes" 507

IV - LA DISPOSICIÓN DEL BIEN JURÍDICO COMO CAUSA DE ATIPICIDAD CONGLOBANTE (LÍMITE DEL PODER REPRESIVO)

399. La aquiescencia: titularidad y disponibilidad 517
400. El acuerdo y el consentimiento 521
401. Requisitos de la aquiescencia en general 523
402. Aquiescencia en delitos de peligro y culposos 525
403. El consentimiento presunto 526
404. La pretensión de tutelar bienes jurídicos contra la propia voluntad del titular 527

V - LA ATIPICIDAD CONGLOBANTE FUNDADA EN EL FOMENTO DE LA CONDUCTA QUE QUEDA ABARCADA EN EL TIPO LEGAL

405. Las lesiones en la práctica de los deportes 532
406. Lesiones deportivas típicas y atípicas 534
407. La intervención quirúrgica 535
408. Discusión doctrinaria 537
409. El resultado positivo y las reglas del arte médico 540
410. Las intervenciones quirúrgicas sin fin terapéutico 543
411. El deber de explicación del médico 548
412. ¿Puede actuar el médico contra la voluntad del paciente? 550

VI - LA ATIPICIDAD CONGLOBANTE POR LA INSIGNIFICANCIA DE LA AFECTACIÓN

413. La atipicidad conglobante por la insignificancia de la afectación 553

VII - EL ERROR SOBRE LA ATIPICIDAD CONGLOBANTE

414. El error sobre la tipicidad conglobante 557

TÍTULO CUARTO

LA ANTIJURIDICIDAD

CAPÍTULO XXIX

LA ANTIJURIDICIDAD Y LA JUSTIFICACIÓN

I - ANTIJURIDICIDAD FORMAL Y MATERIAL

415. Planeamiento 561
416. Sus consecuencias 567

II - ANTIJURIDICIDAD OBJETIVA E INJUSTO PERSONAL

417. El injusto personal 571

III - LOS TIPOS PERMISIVOS EN GENERAL

418. El tipo permisivo y la mecánica de averiguación de la antijuridicidad 573
419. La estructura del tipo permisivo 574
420. La congruencia en los tipos permisivos 578
421. El fundamento genérico de los tipos permisivos 581
422. Clasificación general de las causas de justificación 583

CAPÍTULO XXX

LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN EN PARTICULAR

I - LEGÍTIMA DEFENSA

423. Naturaleza y fundamento 585
424. La racionalidad de la defensa legítima 589
425. Objetos legítimamente defendibles 594
426. La agresión ilegítima 595
427. La acción defensiva que afecta bienes de terceros 602

428. Límite temporal de la acción de defensa 603
429. La provocación suficiente 604
430. Casos dudosos de necesidad racional del medio 613
431. Defensa de terceros 615
432. La defensa del Estado 618
433. Casos legales especiales de legítima defensa 620

II - EL ESTADO DE NECESIDAD JUSTIFICANTE

434. Concepto y fundamento 623
435. Requisitos del estado de necesidad justificante 626

III - EL EJERCICIO DE UN DERECHO

436. El ejercicio de un derecho 632

IV - LA TEORÍA DEL RIESGO PERMITIDO

437. La teoría del riesgo permitido 633

V - CAUSAS ESPECÍFICAS DE JUSTIFICACIÓN

438. Causas específicas de justificación 636

VI - CONCURRENCIA DE CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN

439. Concurrencia de causas de justificación 636

VII - JUSTIFICACIÓN EN DELITOS CULPOSOS

440. La antijuridicidad en los delitos culposos en general 637
441. La legítima defensa 638
442. Estado de necesidad justificante 638
443. Consentimiento 638

VIII - LA JUSTIFICACIÓN EN LOS DELITOS OMISIVOS

444. La justificación en los delitos omisivos 639

IX - DISMINUCIÓN DE LA ANTIJURIDICIDAD

445. Disminución de la antijuridicidad 639