Indice General

Parte Primera

Aspectos de la Parte General del Derecho Penal

CAPITULO I

La justificación del castigo o los fines de la pena

por Mario Alberto Portela

1. Introducción 3
2. Fines de la pena. Fines del Derecho Penal 8
3. La respuesta filosófica y el vértice político 13
4. Otros caminos 19
5. Bibliografía 23

CAPITULO II

Pena y culpabilidad ¿retribucionismo en la teoría agnóstica de la pena?

por Daniel Alejandro De Marco

1. Cambio de paradigma en la ciencia penal 25
a) La teoría agnóstica y negativa de la pena. 25
b) La teoría de la responsabilidad 27
2. La culpabilidad como concepto funcional reductor 28
3. La culpabilidad por la vulnerabilidad 28
a) Selectividad y vulnerabilidad 28
b) La culpabilidad como filtro en la teoría del delito 29
c) La culpabilidad como elemento para la construcción de la respuesta punitiva 30

Pág.

4. Crítica a la culpabilidad normativa: ¿Retribucionismo en la teoría agnóstica de la pena? 31
5. Pena y culpabilidad 33

CAPITULO III

INTERPRETACIÓN Y APLICACIÓN DEL DERECHO

por Mario Alberto Portela

1. Interpretación del derecho 35
2. Interpretación operativa y aplicación del derecho 48
3. Bibliografía 64

CAPITULO IV

LA PROHIBICIÓN DE ANALOGÍA EN EL DERECHO PENAL

por Andrea Verónica Zarini

1. Introducción 65
2. Generalidades 67
3. Breves consideraciones acerca de la interpretación, aplicación y creación de derecho 69
4. La analogía. Cuestiones previas 77
5. El argumento jurídico por analogía: un intento de caracterización desde el punto de vista lógico 80
6. El razonamiento jurídico por analogía y la creación de normas de carácter general 99
7. Analogía, interpretación analógica e interpretación extensiva 102
8. Consideraciones finales 113
9. Bibliografía 118

CAPITULO V

EL BIEN JURÍDICO

por Ricardo Silvio Favarotto - Mario Alberto Juliano

1. Breve noticia histórica de la evolución (e involución) del bien jurídico . 121
2. Las dificultades a la hora de lograr un concepto claro y preciso 124

Pág.

3. Hacia una configuración iushumanista del bien jurídico 125
4. Funciones del bien jurídico 128
5. La afectación del "Rechtsgut" 129
6. El conflicto del principio de lesividad con los denominados delitos de peligro 130
7. Crisis del bien jurídico y necesidad de su defensa 131
8. Bibliografía consultada 133

CAPITULO VI

FUNCIÓN LIMITADORA DEL CONCEPTO DE BIEN JURÍDICO-PENAL Y TUTELA PENAL DE BIENES JURÍDICOS COLECTIVOS

por Gabriel Adrián Bombini

1. Introducción 135
2. La Protección de Bienes Jurídicos como misión del derecho penal 136
3. La crítica al derecho penal 138
4. Los bienes Jurídicos Colectivos 140
5. La crítica a la crítica 141
6. La reconstrucción de la crítica del derecho penal 145
7. Bibliografía 146

CAPITULO VII

LOS TIPOS PENALES Y SU CLASIFICACIÓN

por Juan Facundo Gómez Urso

1. Introducción 151
2. Según la concreción de la descripción legal 153
a. Tipos cerrados 153
b. Tipos abiertos 154
c. Tipos con reglas ejemplificativas 155
d. Leyes penales en blanco 156
3. Según el tipo subjetivo 157
a. Dolosos 159
b. Tipos con elementos subjetivos distintos del dolo 162
b. 1. Delitos de intención 162
b. 2. Delitos de tendencia 163
c. Imprudentes 165

Pág.

d. Delitos calificados por el resultado y preterintencionales 166
4. Según el modo de individualizar la conducta humana 173
a. Activos 173
b. Omisivos 173
b. 1. Omisivos propios 173
b. 2. Omisivos impropios o de comisión por omisión 173
5. Según el modo de individualización del pragma conflictivo 174
a. De resultado 174
b. De actividad o mera actividad 175
6 Según la intensidad de afectación al bien jurídico 176
a. De lesión 177
b. De peligro 177
b. 1. De peligro concreto 177
b. 2. De peligro abstracto 180
7. Según la acción 182
a. De acción simple 182
b. De acción compuesta 182
8. Según el tiempo de ejecución de la acción: INSTANTANEOS Y PERMANENTES 185
9. Según la titularidad del bien jurídico: INDIVIDUALES Y COMUNES 187
10. Según el número de sujetos activos 187
11. Según las calidades requeridas en el sujeto activo 187
a. Comunes (delicta comunia) 188
b. Especiales (delicta propia) 188
b. 1. Especiales propios 188
b. 2. Especiales improvisos 188
c. Delitos de mano propia 188
12. Según las formas de afectar un mismo bien jurídico 189
a. Básicos y derivados (calificados o agravados y privilegiados o atenuados) 189
b. Autónomos y dependientes 190

CAPITULO VIII

IMPUTACIÓN OBJETIVA-CRITERIOS DE IMPUTACIÓN (ANÁLISIS DE CASOS)

por Juan Pablo Lódola

1. Introducción 193
a. Objeto del trabajo 193
b. Postura adoptada respecto al tema (restringida) 194

Pág.

c. Planteo del problema: imputación objetiva como herramienta para resolver casos prácticos 194
2. Relación de causalidad 194
a. Presupuesto de imputación al tipo objetivo 194
b. Teorías causales 195
b.1. Teorías generalizadoras 196
b.2. Teorías individualizadoras 199
3. Imputación objetiva. Criterios de imputación en el sistema de Claus Roxin 200
a. Antecedentes dogmáticos (Larenz- Honig) 200
b. Principio del riesgo 201
b.1. Creación o no creación del riesgo no permitido 202
b.1.1. Imputación y disminución del riesgo 202
b.1.2. Imputación y ausencia de creación del riesgo no permitido 202
b.1. 3. Imputación y cursos causales hipotéticos 202
b.1. 4. Imputación y riesgo permitido 202
b.2. Realización del riesgo no permitido 203
b.2.1. Exclusión de la Imputación si falta la realización del peligro 203
b.2.2. Exclusión de la Imputación si falta la realización del riesgo no permitido 203
b.3. Incremento o no incremento del riesgo permitido 203
b.3.1. Exclusión de la Imputación en casos de resultados no cubiertos por el fin de la norma de cuidado 203
b.3.2. Incremento del riesgo y conducta alternativa conforme a derecho 203
c. Alcance del tipo 204
c.1. La cooperación en una autopuesta en peligro dolosa 204
c.2. La puesta en peligro de un tercero aceptada por éste 204
c.3. La atribución a la esfera de responsabilidad ajena 204
4. Conclusiones 205
a. Conclusiones generales 205
b. Conclusiones particulares 206
5. Bibliografía 206

CAPITULO IX

PROBLEMAS DE IMPUTACIÓN EN LOS DELITOS CUALIFICADOS POR EL RESULTADO

por Néstor Jesús Conti

1. Introducción 209
2. Tipos penales complejos: delitos cualificados por el resultado y/o delitos preterintencionales 211

Pág.

3. El principio de culpabilidad como límite de la "atribución" de cualquier resultado 215
4. Problemas de imputación del resultado que excede al delito "base": La teoría de la imputación objetiva como reductora de la causalidad entre el delito base y el resultado más grave 218
5. Supuestos de delitos cualificados por el resultado previstos en el código penal argentino 220
a. Supuestos que contemplan la combinación típica dolo-dolo 220
b. Supuestos que contemplan la combinación típica dolo-imprudencia 223
c. Supuestos que contemplan la combinación típica imprudencia-imprudencia 224
d. Supuestos que contemplan la combinación típica dolo-dolo o dolo-imprudencia en forma indistinta 225
6. Conclusiones 230
7. Bibliografía 231

CAPITULO X

EL DEBER OBJETIVO DE CUIDADO EN EL TIPO PENAL CULPOSO

Por Gustavo Raúl Fissore

1. Introducción 235
2. Evolución dogmática 236
3. Importancia y contenido del deber objetivo de cuidado 237
4. Conclusión 245

CAPITULO XI

EL FIN DE LOS DELITOS CULPOSOS DE RESULTADO MATERIAL

por Alejandro Osvaldo Tazza

1. Introducción 247
2. Reforma al Código Penal (Ley 25.890) 248
3. El art. 293 bis del Código Penal 250
a. Análisis de la culpa y el resultado en el tipo del art. 293 bis del Código Penal 250
b. Algunos comentarios al art. 277 ter. del Código Penal 259
c. Breves consideraciones sobre los arts. 189 bis y 203 del Código Penal 261

Pág.

4. Conclusiones 265

CAPITULO XII

DOLO EVENTUAL ¿HACIA EL FIN DEL ELEMENTO VOLITIVO DEL DOLO?

por Juan Francisco Tapia

1. Introducción 269
2. La discusión dogmática 270
a. Teorías de la voluntad. La exaltación del elemento volitivo 270
a.1. Teoría del consentimiento 271
a.2. Teoría del sentimiento o de la indiferencia 273
b. Teorías cognoscitivas. De la probabilidad al riesgo representado 273
b.1. Teoría de la representación 274
b.2. Teoría de la Probabilidad 275
c. El riesgo representado 276
d. Posiciones eclécticas. La doctrina dominante 280
d.1. El "contar con" de Welzel 280
d.2. El 'tomar en serio' de Stratenwerth 281
e. Hacia un concepto unitario de dolo 283
e.1. La "decisión por la posible lesión de bienes jurídicos" de Roxin 283
e.2. El concepto secuencial de Díaz Pita 283
3. Ubicación de la Jurisprudencia Nacional en el contexto teórico 284
a. Errores primarios 284
b. El nivel volitivo como criterio diferenciador 285
c. El surgimiento de las posiciones eclécticas 288
d. ¿Riesgo representado? 289
4. Conclusiones 290

CAPITULO XIII

RESPONSABILIDAD OBJETIVA

por Eduardo Raúl Carreras

1. Antecedentes. *Versari in re illicita* 293
2. Concepto 294
3. El riesgo creado 295
4. La Constitución Nacional rechaza la responsabilidad objetiva 296
5. El Pacto de San José de Costa Rica. La ley 23.054 297
6. La responsabilidad objetiva en la legislación actual 297

Pág.

7. Sistemática de los hechos fundamentados en la responsabilidad objetiva 298

8. Conclusión 300

CAPITULO XIV

DE LA AUTORÍA Y DE LA PARTICIPACIÓN EN EL CÓDIGO PENAL ARGENTINO

por María Ester Zabala

1. Introducción 301
2. Antecedentes del sistema adoptado por el Código Penal 302
3. De los modos de participar en el obrar contrario a la ley 303
a. Algunas consideraciones 303
b. Teorías 304
c. Del autor 307
a) Directo o inmediato 307
b) Del autor mediato 308
c) Autoría simultánea, concomitante, paralela o colateral 311
d) La tesis de Zaffaroni sobre el autor de determinación 311
d. Del co-autor 311
e. Del partícipe en general 312
f. Del partícipe o cooperador primario, o necesario 315
g. Limitaciones a la responsabilidad del partícipe 318
4. A modo de conclusión 319
5. Bibliografía 320

CAPITULO XV

ALGUNAS CONSIDERACIONES ACERCA DE LA TEORÍA DEL CONCURSO DE DELITOS

por Néstor Jesús Conti

1. Introducción: necesidad y justificación de la teoría del concurso del delitos 323
2. Síntesis esquemática del panorama expuesto 325
3. Categorías que comprende el concurso de delitos. Diferencia con el instituto de la reincidencia 326
Unidad y pluralidad de conducta 328
4. Análisis de cada una de las categorías que integran la teoría del concurso de delitos 330
a. Concurso Aparente de tipos (o de leyes) penales 330
b. Los concursos propios 332

Pág.

c. Concurso Ideal (CP., 54) 333
d. Delito continuado: 335
e. Concurso Real (CP., 55) 337
f. La unificación de penas 340
5. Conclusiones 341
6. Bibliografía 342

CAPITULO XVI

SUBSIDIARIEDAD

por Juan Alberto Ferrara

..... 345

CAPITULO XVII

ALGUNOS ASPECTOS DE LA PARTE ESPECIAL DEL DERECHO PENAL ARGENTINO. ¿HACIA UNA TEORÍA DE LA INTERPRETACIÓN JURÍDICA ESTRICTAMENTE PENAL?

por Alexis Leonel Simaz

1. Prolegómenos 349
2. Clasificación de las figuras delictivas. El bien jurídico 350
3. La llamada "parte general de la parte especial". ¿Una vía de solución? 352
4. Algunas propuestas 353

PARTE SEGUNDA

PARTE ESPECIAL DEL CÓDIGO PENAL

CAPITULO I

HOMICIDIO CON PLURALIDAD DE AUTORES Y EN AGRESIÓN

por Juan Alberto Ferrara

..... 359

Pág.

CAPITULO II

DELITO DE INSTIGACIÓN Y AYUDA AL SUICIDIO (CP., 83)

por Néstor Jesús Conti

1. El suicidio 363
2. Bien jurídico protegido 365
3. Naturaleza del delito 366
4 Clasificación de cada modalidad delictiva 366
5. Análisis del tipo penal 367
a. La inducción (o instigación) al suicidio 368
a.1. Tipo objetivo: 368
a.2. Tipo subjetivo 371
b. La ayuda al suicidio 371
b.1. Tipo Objetivo: 372
b.2. Tipo Subjetivo: 373
c. Cuestiones comunes a ambas modalidades delictivas 373
6. Bibliografía 374

CAPITULO III

LESIONES, DOLO Y TENTATIVA

por Juan Alberto Ferrara

..... 377

CAPITULO IV

DELITOS CONTRA EL HONOR

por César Raúl Sivo

1. Presentación 381
2. Bien jurídico protegido 382
3. Sobre los sujetos pasivos de los delitos protegidos en este título ... 385
4. Algunos comentarios sobre los artículos del Código Penal 388
a. Art. 109 - Calumnia 388
1) La imputación de un delito a persona determinada 388
2) Imputación que dé lugar a la acción pública (por el tipo de delito) 389

Pág.

3) Falsedad de la imputación 390
4) El dolo 390
b. Art. 110 - Injuria 390
c. Art. 111 – Exceptio veritatis 393
d. Art. 112 – Injuria o calumnia encubierta 396
e. Art. 113 - Publicar o reproducir 398
f. Art. 114 - Propagar por la prensa 400
g. Art. 115 - Injurias en juicio 402
h. Art. 116 - Injurias reciprocas 404
i. Art. 117 - Retractación 405
j. Art. 117 bis - Habeas data – Facilitación de datos 407
5. Cuestiones constitucionales conexas 410
6. Bibliografía 417

CAPITULO V

EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO EN LOS DELITOS SEXUALES. LA FELLATIO IN ORE: ¿CONSTITUYE UN ABUSO SEXUAL CON ACCESO CARNAL?

por Fabián Luis Riquert

1. Consideraciones previas 419
2. El bien jurídico protegido en los delitos sexuales 419
a. La honestidad como bien jurídico protegido en los delitos sexuales ... 419
b. El cambio del bien jurídico protegido: la integridad sexual (ley 25.087) 420
3. La fellatio in ore. Su encuadre legal 426
4. Consideraciones finales 429

CAPITULO VI

ALGUNAS CONSIDERACIONES SOBRE EL DELITO DE RAPTO. SU POSIBLE DEROGACIÓN

por Natalia Eloísa Castro

1. Definición del tipo penal 431
2. Bien jurídico 431
3. Generalidades 433
4. Antecedentes y ubicación legislativa 433

Pág.

5. Rapto propio 434
6. Rapto impropio 442
7. Rapto de menor de 13 años o tipo agravado por la edad del sujeto pasivo 444
8. Algunas reflexiones 444
9. Bibliografía 445

CAPITULO VII

EL AVENIMIENTO (CP, 132): ¿INCORPORACIÓN AL CÓDIGO PENAL DE UN MODELO COMPOSICIONAL DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS? ALGUNAS CONSIDERACIONES

por Natalia Eloisa Castro

1. Introducción 447
2. Ambito de aplicación 450
3. Condiciones subjetivas para la aceptación del avenimiento 451
4. Propuesta de acuerdo y procedimiento 451
5. Extinción de la acción penal 455
6. Suspensión del juicio a prueba 455
7. Contenido del avenimiento 456
8. Extensión de los efectos a los partícipes del ilícito 457
9. Conclusión 458
10. Bibliografía 459

CAPITULO VIII

EL DELITO DE VIOLACIÓN DE SECRETOS (CONSIDERACIÓN GENERAL Y SU CONEXIÓN CON LOS DEBERES DE DENUNCIAR Y ATESTIGUAR)

por Marcelo Alfredo Riquert

I. Aspectos generales: marco normativo. Reforma por Ley 25.326 463
2. La llamada "violación de secreto profesional" 467
a. El bien jurídico protegido 468
b. Tipo Objetivo 468

Pág.

b.1. Objeto: el secreto 468
b.2. El Autor 469
b.3. Conducta típica 470
c. Tipicidad Subjetiva 472
d. Tentativa 472
e. Acción procesal 472
3. Algunas notas adicionales de particular interés 472
a. Deber de denunciar del médico 472
b. Caso del profesional citado como testigo 485
4. Bibliografía 489

CAPITULO IX

EL COMÚN AGRAVANTE DEL ESCALAMIENTO EN LOS DELITOS DE HURTO Y ROBO

por Mario Alberto Juliano

1. Introducción 493
2. El tipo penal 494
3. La dificultad de "traducción" del escalamiento y sus consecuencias 494
4. Breve repaso de algunas opiniones autorales 495
5. Algunas definiciones jurisprudenciales 497
6. Fórmula reductora del poder punitivo 500
7. Conclusión 504
8. Bibliografía 504

CAPITULO X

EL ARTÍCULO 165 DEL CÓDIGO PENAL Y SUS GRAVES PROBLEMAS INTERPRETATIVOS

por Alexis Leonel Simaz

1. Introducción 507
2. El término latrocinio 508
3. El art. 165: texto, terminología correcta: concepto 508
4. Bien jurídico protegido 509
5. Naturaleza jurídica 511
a. Delito calificado por el resultado 511
b. Delito complejo 513
6. Antecedentes nacionales y extranjeros, derecho comparado vigente 516
a. Códigos latinoamericanos actuales 518

Pág.

b. Sistema de la doble vía 519
7. Tipicidad 519
a. tipo objetivo 519
a.1. Sujeto activo y pasivo (delimitación) 522
a.2. Conclusión de tipo objetivo 524
b. Tipo subjetivo 524
b.1. Aspecto cognoscitivo 524
b.2. Aspecto conativo 525
b.1.1. Los diferentes criterios en cuanto a los tipos de homicidios que se incluyen en el art.165 526
b.1.2. Límite mínimo y máximo 527
b.3 responsabilidad objetiva 527
8. Distinción entre el art. 165 y 80, inc. 7º del Código Penal 530
9. Autoría y participación criminal 536
10. Tentativa 542
a. Criterio de la admisión de la tentativa 542
b. Criterio de la inadmisibilidad de la tentativa 543
c. Opinión personal: ¿una tercera posibilidad? 544
11. Penalidad 546
12. El planteamiento de su incostitucionalidad: ¿inconstitucionalidad de la norma o arbitrariedad en su interpretación? 548
13. A modo de síntesis 554

CAPITULO XI

LA REFORMA DEL ART. 166 INC. 2º DEL CÓDIGO PENAL ARGENTINO ¿SOLUCIÓN DEFINITIVA A LOS PROBLEMAS O NUEVOS INCONVENIENTES SIN RESPUESTA?

por Alexis Leonel Simaz

1. Hipótesis de trabajo 557
2. Introducción 558
3. Breve referencia a la situación actual en la doctrina y la jurisprudencia 559
a. La doctrina 559
b. La Jurisprudencia 562
4. Las dificultades de la reforma 567
5. Una tentativa de solución 570
7. Conclusiones 577
8. Esquema 579

Pág.

CAPITULO XII

EL CONCEPTO DE "BANDA" EN LOS DELITOS DE ROBO Y DAÑO CALIFICADOS (CPA, 166, INC. 2º; 167 INC. 2º Y 184, INC. 4º)

por Alexis Leonel Simaz

1. Introducción 581
2. Gestación histórica 582
a. Preliminares 583
b. Evolución del derecho argentino hasta la sanción del Código de 1921 586
c. La legislación modificatoria del Código Penal de 1921 589
d. Consecuencias 591
3. Las opiniones en la doctrina y la jurisprudencia 592
a. La doctrina 592
a.1. Posturas de la equiparación 592
a.2. Posturas de la separación 594
b. La jurisprudencia y su evolución 596
4. Toma de posición. Conclusión 599
5. Cuadro de distinciones 603
6. Bibliografía 604
Lista de abreviaturas 608

CAPITULO XIII

EL ROBO AGRAVADO POR LA EFRACCIÓN DE LUGAR HABITADO

por Ricardo Silvio Favarotto

I. Antecedentes inmediatos y vigencia, casi ininterrumpida, de la norma agravatoria 611
2. Fundamentos 612
3. El tipo objetivo 613
a. Agravamiento en razón del modo comisivo 613
a.1. Criterio general 613
a.2. Algunas cuestiones particulares 615
b. Agravamiento en razón del lugar de comisión 616
b.1. Criterio general 616
b.2. Algunos casos especiales 618
4. El tipo subjetivo 619

Pág.

CAPITULO XIV

DELITOS EN EL MERCADO ECONÓMICO DE BIENES Y SERVICIOS. CUESTIONES VINCULADAS CON EL ARDID EN LA ESTAFA

por Javier Darío Muchnik

1. Lo relativo a la tipicidad 621
2. La cuestión objetiva del ardid 621
3. La cuestión subjetiva del ardid o tesis amplia 623
4. Consideraciones finales 625

CAPITULO XV

LA ESTAFA PROCESAL Y LA DEFRAUDACIÓN POR SUPRESIÓN DE DOCUMENTOS

por Ariel Ciano

1. Introducción 627
2. Concepto genérico de estafa 628
3. Análisis de los elementos del tipo objetivo 629
4. Análisis de los elementos del tipo subjetivo 633
5. Imputación objetiva 634
6. Concepto de estafa procesal 635
7. Argumentos en contra de la existencia de este delito 636
8. Tipos de estafa procesal 637
9. El bien jurídico tutelado 638
10. El error en el Juez. La estafa en triángulo 639
11. La defraudación por supresión de documentos 640
12. La disposición o perjuicio patrimonial 641
13. La idoneidad especial del ardid 642
14. La simple mentira 643
15. La injusta petitio 644
16. El momento consumativo 645
17. La comisión por el demandado 646
18. La utilización de documentos 648
19. Bibliografía 650

Pág.

CAPITULO XVI

ALGUNAS CUESTIONES SOBRE DEFRAUDACIONES ESPECIALES

por Pablo Martín Poggetto

1. El delito de estelionato (CP; 173, 9) 653
2. El delito de fraude por supuesta remuneración a magistrados (CP; 173,10) 660
3. El desbaratamiento fraudulento de derechos acordados (CP; 173, 11). 664

CAPITULO XVII

ACCIONES TÍPICAS DE DESBARATAMIENTO

por Fernando Comparato
- Rafael Oscar Julián

1. Introducción 671
2. Estado de la cuestión 674
a. "Tornar" como núcleo central del tipo penal 674
b. El desbaratamiento como delito de acción doble 676
c. Tornar imposible incierto o litigioso 678
d. Actos jurídicos y hechos materiales 679
3. Hipótesis 680
4. Algunas conclusiones 680

CAPITULO XVIII

FRAUDES COMETIDOS CON TARJETA DE CRÉDITO Y FALSEDADES MONETARIAS. COMENTARIO A LA LEY 25.930 (MODIFICACIÓN AL CÓDIGO PENAL)

por Alejandro Osvaldo Tazza

1. Defraudación especial mediante uso de tarjetas bancarias o comerciales. (Art. 173 inc. 15 Cód.Penal) 686
a. Acción y medios típicos 686
b. Uso de tarjetas de crédito, compra o débito 688
c. Uso de información no autorizada 689
d. El sujeto perjudicado por el delito 691

Pág.

e. Consumación y tentativa 692
f. Aspecto subjetivo 692
g. Sujeto activo 692
2. Equiparación de ciertos instrumentos a la moneda nacional. (Art. 285 C. Penal) 693
a. Moneda extranjera 693
b. Otros instrumentos legalmente equiparados 695
c. Equiparación de las tarjetas de crédito, débito o compras 696
d. Equiparación de cheques de todo tipo, incluidos los de viajero 697
3. Conclusiones 700

CAPITULO XIX

VACIAMIENTO DE EMPRESAS

por Pablo Martín Poggetto
- Natalia Carolina Tirrelli

1. Antecedentes. Ley 20.840 de Subversión económica 703
2. Bien jurídico tutelado 705
3. Sujetos del delito 706
4. Tipo objetivo 706
5. Tipo subjetivo 706
6. Análisis conjunto del tipo 706
7. Caracteres generales 712
8. Comparación con otros tipos penales 715
9. Conclusión 719
10. Bibliografía 720

CAPITULO XX

DOS CASOS ESPECIALES DE DELITOS VINCULADOS AL PROCESO CONCURSAL Y QUIEBRA FRAUDULENTA: 1. ESTAFA POR ENGAÑO OMISIVO ACERCA DEL ESTADO FALENCIAL Y 2. EL INICIO DEL PROCESO CONCURSAL COMO TENTATIVA DE ESTAFA PROCESAL

por Esteban Ignacio Viñas

1. Presentación 723
2. Concurso Preventivo y Estafa por engaño omisivo 724
a. El Caso 724

Pág.

b. Interrogante y Respuesta 725
3. Proceso concursal fraudulento o estafa procesal 733
a. El Caso 733
b. Interrogantes que sugiere 734
c. Respuesta 735

CAPITULO XXI

UNA VISIÓN GLOBAL DEL NUEVO ARTÍCULO 189 BIS DEL CÓDIGO PENAL REFERIDO AL DELITO DE TENENCIA Y PORTACIÓN DE ARMAS, Y EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO

por Alejandro Osvaldo Tazza

..... 739

CAPITULO XXII

ALGUNOS COMENTARIOS AL NUEVO ART. 189 BIS DEL CÓDIGO PENAL

por Alejandro Osvaldo Tazza

1. Primer párrafo del art. 189 bis. (Fabricación y tenencia de materiales peligrosos) 749
2. Segunda parte del párrafo primero del Art. 189 bis C. Penal (instrucciones para la preparación de materiales peligrosos) 753
3. Tenencia de material explosivo carente de finalidad específica 754

CAPITULO XXIII

INSTIGACIÓN A COMETER DELITOS (CP, 209)

por Leandro Walter Arévalo

1. Del título en el que se enmarca 757
2. De la evolución legislativa del delito 760
3. De los elementos típicos del delito 761
a. Tipo Objetivo 761
b. Tipo Subjetivo 767
4. De la penalidad prevista para el presente delito 769

Pág.

5. Conclusión 770

CAPITULO XXIV

ALGUNAS REFLEXIONES SOBRE LA INSTIGACIÓN GENÉRICA DEL ART. 45 Y LA INSTIGACIÓN PÚBLICA DEL ART. 209 DEL CÓDIGO PENAL ARGENTINO

por Alexis Leonel Simaz

1. Introducción 775
2. Antecedentes 775
3. Características del art.209 776
4. Características del art.45 776
5. El problema y sus distintas soluciones 776
6. Crítica y toma de posición 777

CAPITULO XXV

TRES DELITOS CONSTITUCIONALES. (TRAICIÓN - CONCESIÓN DE PODERES TIRÁNICOS Y SEDICIÓN)

por Alejandro Osvaldo Tazza

1. Introducción 781
2. El delito de traición 782
3. El delito de concesión de poderes tiránicos 784
4. El delito de sedición 786

CAPITULO XXVI

EL DELITO DE ENRIQUECIMIENTO ILÍCITO Y UNA PROFUSA VIOLACIÓN A LAS GARANTÍAS Y PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES (CP., 268 - 2 -)

por María Fernanda Saumell y Néstor Jesús Conti

1. Introducción. Tesitura adoptada 789
2. Validez constitucional de la norma. Garantías y principios vulnerados 792
a. Principio de Legalidad Formal (CN., 19) 793

Pág.

b. Violación al Principio de inocencia 795
c. Violación a la garantía de la no autoincriminación (nemo tenetur) .. 797
3. Argumentos a favor de la constitucionalidad del artículo 268 (2) del Código Penal 799
a. La Condición Particular de funcionario público. Relatividad de las garantías constitucionales. ¿Son disponibles los derechos consagrados en la Constitución Nacional? 799
b. La norma obliga a declarar a favor de sí mismo 801
c. El artículo 36 Constitución Nacional como legitimante del artículo 268 (2) del Código Penal 802
d. La Convención Interamericana contra la corrupción (Ley 24.759) . 804
4. Bien Jurídico 805
5. Clasificación del delito analizado 807
6. Estructura Típica 809
a. Conducta 809
b. Restantes elementos de la figura 812
b.1. El enriquecimiento 812
b.2. Autoridad competente para intimar 813
b.3. Calidad del sujeto activo 814
b.4. La persona interpuesta. 815
c. Aspecto subjetivo. 815
7. Conclusiones 816
8. Bibliografía 818
A. Libros 818
B. Artículos específicos 819

CAPITULO XXVII

EL LAVADO DE ACTIVOS DE ORIGEN DELICTIVO

por Roberto Atilio Falcone

1. Antecedentes 821
2. Ley 25.246 823
3. Análisis 824
4. Bien jurídico protegido 826
5. El tipo básico 828
6. Tipo Objetivo 831
7. Tipo Subjetivo 833
8. Modalidad imprudente 836
9. Receptación Intermedia 837
10. Penalidad 837

Pág.

11. Supuestos Agravados 838
12. Agravante especial 839
13. Arrepentimiento Activo 839
14. El Derecho sancionatorio administrativo 840

CAPITULO XXVIII

CUESTIONES VINCULADAS A LA LEGITIMACIÓN DE ACTIVOS PROVENIENTES DE HECHOS DELICTIVOS

por Javier Darío Muchnik

1. ¿Cuál es el bien jurídico protegido en la ley de lavado de dinero Argentina? 847
2. ¿Cómo lo determina Ud.? ¿Considera que había otras opciones para el legislador y en su caso cuál parece a su criterio la mejor? 849
3. ¿Qué significa el concepto de delito antecedente en la legislación de lavado de dinero? 851
4. ¿A su criterio, la legislación Argentina en este tema —delito antecedente— es amplia o restrictiva? 852
5. ¿Cómo definiría Ud. el concepto de operación sospechosa? ¿Cuáles serían sus notas principales? 853
6. ¿Cuáles son los pasos que tradicionalmente desenvuelve una operación de lavado de dinero? 854
7. ¿Qué funciones cumple la UIF según la ley argentina? 854

CAPITULO XXIX

EL PERJUICIO EN EL DELITO DE FALSEDADES DOCUMENTALES

por Eduardo Raúl Carreras

..... 857

CAPITULO XXX

DELITOS VINCULADOS CON EL LIBRAMIENTO DE CHEQUES

por Ariel Ciano

1. Comentario preliminar 861
2. Relación con la estafa 862
3. Bien jurídico tutelado 863
4. Definición de cheque 865
5. La figura del inciso 1º del artículo 302 del Código Penal 866

Pág.

a. Cheque de pago diferido 867
b. Cheque común. Conducta típica 868
c. Interpelación 869
d. La omisión o falta de pago 871
e. Sujeto activo 872
f. Dolo requerido 872
g. La relación con la figura prevista en el artículo 175 inciso 4º del Código Penal 873
6. El inciso 2º del artículo 302 del Código Penal 875
7. El inciso 3º del artículo 302 del Código Penal 877
a. Contraorden ilegal para el pago del cheque 878
b. Frustración maliciosa del pago del cheque 878
8. El inciso 4º del artículo 302 del Código Penal 879
9. Cuestiones de competencia 880
10. Denuncia del titular de la cuenta corriente 882
11. Bibliografía 883

PARTE TERCERA

LEYES ESPECIALES

CAPITULO I

CUESTIONES VINCULADAS AL DELITO DE CONTRABANDO

por Javier Darío Muchnik

1. Nociones previas 887
a. Introducción 887
b. Evolución legislativa 888
c. Conceptos Aduaneros 892
c.1. Ámbito Espacial- Territorio 892
c.2. Mercadería 900
c.3. Importación y Exportación 903
d. Conclusiones 905
2. Modalidades especiales 906
a. Introducción 906
b. La tentativa de contrabando 907

Pág.

c. El delito de encubrimiento de contrabando 911
c.1. El delito antecedente 912
c.2. La ley de Lavado de Dinero y el Encubrimiento 913
c.2.1. El Bien jurídico tutelado por la ley de lavado de dinero 913
d. La Responsabilidad Penal de la persona jurídica en el ámbito adua nero 916
e. Conclusiones 919

CAPITULO II

LA TENENCIA DE ESTUPEFACIENTES EN EL DERECHO PENAL ARGENTINO

por Roberto Atilio Falcone
- Facundo Luis Capparelli

1. Los delitos de tenencia 925
2. El bien jurídico-penal: noción, contenido y legitimación del ius puniendi 929
a. La protección de bienes jurídico-penales supraindividuales 937
3. El bien jurídico-penal protegido en la ley 23.737 943
4. La tenencia de drogas 951
a. Concurso de delitos 954
5. Tenencia de drogas para consumo personal. Breve comentario y evolución jurisprudencial 955

CAPITULO III

DEFRAUDACIÓN DE AGENTES DE RETENCIÓN Y PERCEPCIÓN TRIBUTARIOS Y PREVISIONALES. "BREVE COMENTARIO SOBRE ALGUNOS ASPECTOS DESTACABLES DE LA LEY 24.769"

por Roberto Atilio Falcone

1. El hecho punible y sus antecedentes 963
2. Bien jurídico protegido 966
3. Autoría. Breves referencias 969
4. Tipo Objetivo 972
5. El tipo subjetivo. 976

Pág.

6. Condiciones objetivas de punibilidad 978
7. Extinción de la acción penal 980
8. "Algunas reglas de procedimiento" 985

CAPITULO IV

DERECHO PENAL E INFORMÁTICA: SUS PERFILES EN LA LEY PENAL TRIBUTARIA Y PREVISIONAL (ART. 12, LEY Nº 24.769)

por Marcelo Alfredo Riquert - Osvaldo Luis Cruz

1. Consideración preliminar: planteo del tema 989
2. Noticia introductoria: La sociedad informatizada y algunos tópicos de interés para la actividad jurídica 990
3. Un acercamiento al denominado Documento Electrónico o Digital 998
4. El tipo penal de "alteración dolosa de registros" 1002
a. Leyes y normativa interna de la AFIP sobre soportes informáticos . 1002
b. Análisis de la figura del art. 12, Ley 24.769 1005
5. Reflexiones finales 1008
6. Bibliografía y Material Consultado 1010

CAPITULO V

LA REFORMA DEL ARTÍCULO 15 DE LA LEY 24.769

por Roberto Atilio Falcone
- Facundo Luis Capparelli

1. Introducción 1013
2. El derecho penal como "prima ratio" y su función simbólica 1014
3. La agravante por pluralidad de personas del artículo 15 inciso "b" . 1015
4. La actividad grupal delictiva del artículo 15 inciso "c" 1021
5. Incidencia de la reforma sobre la extinción de la acción penal 1028
6. Implicancias en la libertad personal durante y luego del proceso penal 1032
Requisitos de validez de la prisión preventiva 1037
7. Conclusiones 1042

Pág.

CAPITULO VI

EL ART. 15 INC. "C" DE LA LEY 24.769 INTRODUCIDO POR LA LEY 25.874: UNA REFORMA QUE ATENTA CONTRA SU PROPIO ESPÍRITU

por Gustavo Adolfo Marceillac

1. Antecedentes 1045
2. Resumen conceptual 1047
3. Marco teórico existente al tiempo de sancionarse la ley 25.874 1048
   a. El delito de asociación ilícita. Algunos consensos 1048
      a.1. Bien jurídico protegido 1048
      a.2. Tipo objetivo 1049
      a.3. Tipo subjetivo 1050
      a.4. Consumación y tentativa 1050
   b. Lo dicho por la C.S.J.N. en el caso "Stancanelli" 1051
   c. Otros problemas de tipicidad alegados por algunos autores, en el caso de delitos tributarios 1051
   d. El mensaje de elevación y las discusiones parlamentarias de la reforma 1052
   e. Un antecedente que marcaba otro horizonte 1053
4. La nueva figura y los problemas típicos que se observan 1054
   a. Art. 210 del Código Penal vs. Art. 15 inc. "c" de la Ley 24.769: diferencias típicas 1054
      a.1. El bien jurídico 1054
      a.2. "Asociación" u "organización" 1055
      a.3. Habitualidad 1056
      a.4. Aspecto subjetivo del tipo 1057
      a.5. Cuadro comparativo 1057
   b. Interpretando el antecedente de la C.S.J.N. en el caso "Stancanelli" 1058
   c. El argumento de la calidad del autor 1059
   d. ¿Era necesaria la reforma? 1060
   e. Derivaciones jurídicas que contrarían los fines de la Ley 25.874 . 1060
5. Palabras finales 1062