ÍNDICE GENERAL

Introducción IX

PRIMERA PARTE

PÁG.

I. Objetividad jurídica. Objeto material. Sujetos 3
II. Teoría de la esfera de custodia 27
III. Despojo 41
IV. Violencia 63
V. Engaño 107
VI. Abuso de confianza 120
VII. La clandestinidad y el delito de usurpación 167
VIII. Despojo de la posesión 181
IX. Despojo de la tenencia 211
X. Despojo de la cuasiposesión 281
XI. Antijuridicidad y causas de justificación 295
XII. El ejercicio de un derecho y el delito de usurpación 317
XIII. La culpabilidad. Dolo. Error 343
XIV. Consumación. Tentativa. Participación. Concurso. Penalidad 357
XV. Aspectos procesales 369

SEGUNDA PARTE

XVI. Usurpación por destrucción o alteración de términos 379
XVII. Turbación de la posesión 391

TERCERA PARTE

XVIII. Usurpación de aguas 405

CUARTA PARTE

Jurisprudencia sistematizada 425
Apéndice 585
Indice alfabético 613

ÍNDICE ANALÍTICO

PÁG.

Introducción IX

PRIMERA PARTE

CAPÍTULO I

OBJETIVIDAD JURÍDICA. OBJETO MATERIAL. SUJETOS

A. OBJETIVIDAD JURÍDICA

§ 1. Objeto jurídico específico 5

B. OBJETO MATERIAL

§ 2. Objeto material y objeto jurídico 10
§ 3. Concepto de cosa inmueble en la ley civil 11
a) Por su naturaleza 11
b) Inmuebles por accesión física 12
c) Inmuebles por destino 13
d) Inmuebles por carácter representativo 13
§ 4. Concepto de cosa inmueble en la ley penal 14
§ 5. Casos práctico sobre el concepto de inmueble 19
a) Quiosco para la venta de mercaderías 19
b) Privación de los servicios de energía eléctrica, agua corriente, teléfono, gas, calefacción, etc. 20
c) Espacios donde varias personas realizan tareas independientes 21
d) Autorización para ocupar espacios de un inmueble 22

C. SUJETOS

§ 6. Sujeto activo 23
§ 7. Sujeto pasivo 24

CAPÍTULO II

TEORÍA DE LA ESFERA DE CUSTODIA

§ 8. Nociones previas 29
§ 9. Elemento material de la esfera de custodia 30
§ 10. Elemento sujetivo de la esfera de custodia 31
§ 11. Funcionamiento de la teoría de la esfera de custodia con respecto al delito de usurpación 35
§ 12. Alcance de la teoría de la esfera de custodia con respecto al delito de usurpación 40

CAPÍTULO III

DESPOJO

PÁG.

§ 13. Concepto genérico de despojo 43
§ 14. Concepto de despojo de un inmueble 45
§ 15. Despojo por vía judicial 46
§ 16. Falta de actos que impliquen privación material de un inmueble 52
§ 17. Privación de simples comodidades 53
§ 18. Es suficiente la privación, aunque no se ocupe el inmueble 54
§ 19. Despojo por quien ocupa el inmueble 55
§ 20. Despojo parcial 56
§ 21. Es indispensable que se esté gozando efectivamente del inmueble 56
§ 22. El elemento subjetivo en relación con el despojo 57

CAPÍTULO IV

VIOLENCIA

§ 23. Alcance del término "Violencia" el art. 181 inc. 1, C. Penal 65
§ 24. Características fundamentales de la violencia en el delito de usurpación 70

A. VIOLENCIA FÍSICA

§ 25. Contenido de la violencia física 72
§ 26. Concepto y modalidades de la violencia física sobre las personas 72
§ 27. Momento en que debe emplearse la violencia física sobre las personas 74
§ 28. Concepto y modalidades de la violencia física sobre las cosas 76

B. VIOLENCIA MORAL

§ 29. La violencia moral en el Código Penal 79
§ 30. Denominación de la violencia moral 80
§ 31. Concepto y modalidades de la violencia moral 80
§ 32. Usurpación y extorsión 83
§ 33. Violencia moral y engaño 84
§ 34. Momento en que debe emplearse la violencia moral 85

C. SITUACIONES MÁS FRECUENTES EN LA PRÁCTICA

§ 35. Cambio de cerradura 86
§ 36. Penetración con llave facilitada por el titular del inmueble 88
§ 37. Penetración con llave puesta al alcance de la mano 88
§ 38. Penetración con llave hallada 89
§ 39. Penetración utilizando ganzúa, llave falsa u otro instrumento semejante 90
§ 40. Colocación de medios materiales para impedir la entrada 91
§ 41. Destrucción de los medios defensivos 92
§ 42. Sacar los muebles y demás cosas de pertenencia del ocupante, tomando para sí el inmueble 94
§ 43. Destrucción del inmueble 96
§ 44. Impedir la entrada al inmueble 99
§ 45. Penetrar al inmueble no obstante la terminante oposición del ocupante 103

PÁG.

§ 46. Penetración al inmueble ostentando armas u otros medios ofensivos .. 104
§ 47. Penetración al inmueble de varias personas 105
§ 48. Impedir la entrada, ostentando armas u otros elementos ofensivos 105
§ 49. Permanencia en el inmueble de muchas personas o una multitud 105

CAPÍTULO V

ENGAÑO

§ 50. Alcance del término engaño en el art. 181 inc. 1, C. Penal 109
§ 51. Concepto de engaño en el art. 181, inc. 1, C. Penal 110
§ 52. Carácter complejo de este medio en su composición 112
§ 53. Diferencia entre los delitos de usurpación y estafa 112
§ 54. Engaño y violencia moral 114
§ 55. Engaño y abuso de confianza 114
§ 56. Momento en que debe emplearse el engaño: para entrar y para mantenerse 114
§ 57. Engaño procesal 117
§ 58. Usurpación mediante documentos engañosos 122
§ 59. Engaño y simple mentira 124

CAPÍTULO VI

ABUSO DE CONFIANZA

§ 60. Concepto de confianza, abuso y abuso de confianza 131
§ 61. Alcance del abuso de confianza en er art. 181 inc. 1, C. Penal 131

A. SITUACIÓN DEL SUJETO ACTIVO ANTES DE LA ACCIÓN

§ 62. Cómo puede ocuparse un inmueble 132
§ 63. Ocupante del inmueble como poseedor 132
§ 64. Ocupante del inmueble como cuasiposeedor 133
§ 65. Ocupante como tenedor 134
§ 66. Ocupación del inmueble por quien no es tenedor 135
§ 67. Contacto transitorio con el inmueble 136
§ 68. Síntesis final 137

B. LA ACCIÓN EN LA USURPACIÓN POR ABUSO DE CONFIANZA

§ 69. Características 139
§ 70. Actos que tienden al despojo de la posesión 140
§ 71. Actos que tienden al despojo de la tenencia 143
§ 72. Abuso de confianza e "interversión del título" 144

C. SITUACIONES MÁS COMUNES EN LA JURISPRUDENCIA

I - Por personas que gozan de la tenencia

§ 73. Inquilino que se arroga el título de dueño 147
§ 74. Heredera de un tenedor que alega posesión 148

II - Por personas que no gozan de la tenencia

PÁG.

§ 75. Personas en relación de dependencia 150
a) Encargado de club 150
b) Empleado jubilado de una empresa 155
c) Servicio doméstico 157
d) La autoridad policial y el servicio doméstico 159
e) Trabajos de limpieza y cuidado 159
§ 76. Mandatarios y gestores 160
§ 77. Cuidador o guardador de un inmueble. Depositario 161
§ 78. Contrato de garage y análogos 162
§ 79. Abuso de confianza cometido por quienes viven momentáneamente en el inmueble 162
§ 80. Extensión a partes no comprendidas en la locación 164
§ 81. Carácter del abuso de confianza. La violencia como exteriorización del abuso de confianza 165

CAPÍTULO VII

LA CLANDESTINIDAD Y EL DELITO DE USURPACIÓN

§ 82. Concepto 169
§ 83. Entrada clandestina y despojo clandestino 169
§ 84. Interpretaciones doctrinarias y jurisprudenciales 170
§ 85. La solución que propugnamos 171
§ 86. Entrada clandestina y engaño para mantenerse en el inmueble 174
§ 87. Entrada clandestina y violencia para mantenerse en el inmueble 176
§ 88. Entrada clandestina y abuso de confianza 178
§ 89. Conclusiones 179

CAPÍTULO VIII

DESPOJO DE LA POSESIÓN

§ 90. La posesión y el delito de usurpación 185

A. CONCEPTO DE POSESIÓN EN LA LEY CIVIL

§ 91. Relación entre la ley civil y la ley penal 185
§ 92. Características de la evolución histórica 185
§ 93. Código Civil 187
§ 94. Terminología 188
§ 95. Elementos de la posesión 188
a) "Corpus" 188
b) "Animus" 189
§ 96. Posesión y dominio 190
§ 97. Posesión y tenencia 190
§ 98. Posesión y contacto material 191

B. SITUACIÓN DEL SUJETO PASIVO

PÁG.

§ 99. Posesión protegida por la ley penal 193
§ 100. Adquisición de la posesión protegida por la ley penal 194
a) Adquisición por modos originarios o unilaterales 194
b) Adquisición por modos derivados o bilaterales 196
c) Adquisición por herencia 198
§ 101. Conservación de la posesión protegida por la ley penal 200
§ 102. Pérdida de la posesión protegida por la ley penal 201
a) Por extinción del objeto 201
b) Por conversión en inhábil para la posesión 202
c) Falta de "animus" 202
d) Por tradición 202
e) Por abandono 202
f) Por desposesión 202
§ 103. Clases de posesión protegida por la ley penal 203

C. ACTUACIÓN DEL SUJETO ACTIVO

§ 104. Personas que pueden revestir la calidad de sujeto activo 206
§ 105. Conducta del sujeto activo 206
§ 106. Despojo de la posesión por quien no ocupa el inmueble 208
§ 107. Despojo de la posesión por quien ocupa el inmueble 208
a) Consentimiento del titular 208
b) Sin consentimiento del titular 209
§ 108. Conclusiones sobre la actuación del sujeto activo 209

CAPÍTULO IX

DESPOJO DE LA TENENCIA

§ 109. La tenencia y el delito de usurpación 213

A. CONCEPTO DE TENENCIA EN LA LEY CIVIL

§ 110. Relación entre la ley civil y la penal 215
§ 111. Código Civil 215
§ 112. Tenencia y posesión 217
§ 113. Tenencia y contacto material 217

B. SITUACIÓN DEL SUJETO PASIVO

§ 114. Tenencia protegida por la ley penal 219
§ 115. Adquisición de la tenencia protegida por la ley penal 224
a) Adquisición por modos originarios o unilaterales 224
b) Adquisición por modos derivados o bilaterales 226
c) Adquisición por herencia 229
§ 116. Conservación de la tenencia protegida por la ley penal 232
§ 117. Pérdida de la tenencia protegida por la ley penal 234
a) Por extinción del objeto 235
b) Por "traditio brevi mano" y "constituto posesorio" 235
c) Por la tradición 235

PÁG.

d) Por abandono 235
e) Por despojo 235
§ 118. Clases de tenencia protegida por la ley penal 235
§ 119. Quienes pueden ser sujeto pasivo del despojo de la tenencia 241
§ 120. Necesidad de que esté gozando efectivamente de la tenencia 242

C. TÍTULOS GENERADORES DE TENENCIA

§ 121. Aclaraciones previas 245
§ 122. Locación de cosa inmueble 245
§ 123. Casos de co-locación. Adquisición por herencia 246
§ 124. Locación de servicios y de obra. Contratos de trabajo 249
§ 125. Contrato de hompedaje 251
§ 126. Aparentes contratos de hospedaje 255
§ 127. El hotelero como sujeto pasivo 260
§ 128. Pensionista en casa de familia o piezas amuebladas con locación de servicios 260
§ 129. Departamentos amueblados con o sin prestación de servicios 262
§ 130. Concesionario de buffet de club 263
§ 131. Comodato. Aparentes comodatos. Huésped en casa de familia. Autorización para usar el inmueble 265
§ 132. Contrato de garage y análogos 270
§ 133. Mandato y depósito 271

D. ACTUACIÓN DEL SUJETO ACTIVO

§ 134. Personas que pueden revestir la calidad de sujeto activo 272
§ 135. Despojo de la tenencia por quien no ocupa el inmueble 273
§ 136. Despojo de la tenencia por quien ocupa el inmueble 273
a) Con consentimiento del titular cuando goza de tenencia 273
b) Con consentimiento del titular cuando no goza de tenencia 274
c) Sin consentimiento del titular 274
§ 137. El comodatario como sujeto activo. Fallo plenario de la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional de la Capital Federal 275
§ 138. El comodante como sujeto activo. Art. 2285. C. Civil 276
§ 139. Conducta del sujeto activo 277

CAPÍTULO X

DESPOJO DE LA CUASIPOSESIÓN

§ 140. Significado del término cuasiposesión 283
§ 141. Posesión y cuasiposesión 284
§ 142. Cuasiposesión y tenencia 284
§ 143. Cuasiposesión y contacto material 285
§ 144. Derechos reales sobre los cuales se ejerce la cuasiposesión 285
§ 145. Usufructo 286
§ 146. Uso 287
§ 147. Habitación 288
§ 148. Servidumbre 289

PÁG.

§ 149. Anticresis 290
§ 150. Cuasiposesión protegida por la ley penal 290
§ 151. Quienes pueden ser sujeto pasivo del despojo de la cuasiposesión 291
§ 152. Personas que pueden revestir la calidad de sujeto activo 292
§ 153. Conducta del sujeto activo 293

CAPÍTULO XI

ANTIJURIDICIDAD Y CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN

§ 154. La antijuridicidad en el delito de usurpación 297
§ 155. Causas de justificación 298

A. LEGÍTIMA DEFENSA

§ 156. Amplitud de la defensa consagrada por el Código Penal. Limitación de nuestro estudio 300
§ 157. Legítima defensa de un inmueble. Condiciones 302
§ 158. El art. 2470, C. Civil 305

B. ESTADO DE NECESIDAD

§ 159. El estado de necesidad y el delito de usurpación 309
§ 160. El estado de necesidad y la escasez de vivienda 310

C. EJERCICIO LEGÍTIMO DE UN CARGO O DEBER. OBEDIENCIA DEBIDA

§ 161. Consideraciones generales y principios básicos 314

CAPÍTULO XII

EL EJERCICIO DE UN DERECHO Y EL DELITO DE USURPACIÓN

§ 162. Supuesto contemplado 319
§ 163. Casos de ausencia de tipo 320
§ 164. Forma de encarar el problema 323

A. EJERCICIO DE UN DERECHO INDISCUTIDO

§ 165. Supuesto contemplado 325
§ 166. Fundamentos y conclusión. Ejemplo del comodatario, art. 2285, C. Civil 325
§ 167. Dificultades en la prueba 329
§ 168. Alcance del ejercicio legítimo de un derecho indiscutido 330

B. EJERCICIO DE UN DERECHO CONTROVERTIDO

§ 169. Supuesto contemplado 331
§ 170. Ejercicio de un derecho controvertido mediante violencia 332
§ 171. Ejercicio de un derecho controvertido mediante engaño o abuso de confianza 334

C. NUESTRA CONCLUSIÓN Y LA JURISPRUDENCIA

§ 172. Nuestra conclusión 336
§ 173. Panorama general de la jurisprudencia 337

PÁG.

CAPÍTULO XIII

LA CULPABILIDAD. DOLO. ERROR.

§ 174. Generalidades 345
§ 175. Elemento subjetivo propio del delito de usurpación 349
§ 176. Causas de inculpabibilidad. Coacción 351
§ 177. Error o ignorancia de hecho. Error de derecho. Obrar aconsejado por abogado 351

CAPÍTULO XIV

CONSUMACIÓN. TENTATIVA. PARTICIPACIÓN. CONCURSO. PENALIDAD

§ 178. Consumación y tentativa. Delito instáneo 359
§ 179. Participación criminal 361
§ 180. Concurso de delitos 362
a) Concurrencia con violación de domicilio 363
b) Concurrencia con otros delitos cuando media violencia 365
c) Concurrencia con otros delitos cuando media engaño 367
d) Concurso real de delitos 367
§ 181. Penalidad 368

CAPÍTULO XV

ASPECTOS PROCESALES

§ 182. Consideraciones generales 371
§ 183. Ejercicio de la acción penal. Querella 371
§ 184. Competencia 372
§ 185. Prueba 373
§ 186. Extinción de la acción penal. Su prescripción 374
§ 187. Restitución del inmueble usurpado 374
§ 188. Devolución del inmueble usurpado al procesado sobreseído, provisional o definitivamente, o absuelto 376

SEGUNDA PARTE

CAPÍTULO XVI

USURPACIÓN POR DESTRUCCIÓN O ALTERACIÓN DE TÉRMINOS

§ 189. Análisis general del inc. 2 del art. 181, C. Penal 381
§ 190. Objeto jurídico específico 382
§ 191. Objeto material. Remisión 384
§ 192. Sujetos 385
§ 193. Apoderamiento de todo o parte de un inmueble 385
§ 194. Destrucción o alteración de términos o límites 386
§ 195. Antijuridicidad y culpabilidad 388
§ 196. Consideraciones finales sobre el inc. 2 del art. 181, C. Penal 388

CAPÍTULO XVII

TURBACIÓN DE LA POSESIÓN

PÁG.

§ 197. Nociones generales 393
§ 198. La turbación 393
§ 199. Turbación de posesión y turbación de tenencia 395
§ 200. Objeto jurídico específico 396
§ 201. Objeto material 397
§ 202. Sujetos 397
§ 203. Medio de comisión: violencia 397
§ 204. Turbación de la posesión 397
§ 205. Antijuridicidad y causas de justificación 397
§ 206. Ejercicio legítimo de un derecho 398
§ 207. La culpabilidad. Dolo. Causas de inculpabilidad 398
§ 208. Consumación y tentativa 398
§ 209. Participación criminal y concurso de delitos 399
§ 210. Penalidad. Prescripción. Competencia 399
§ 211. Nuestra opinión sobre el inc. 3 del art. 181, C. Penal 399

TERCERA PARTE

CAPÍTULO XVIII

USURPACIÓN DE AGUAS

§ 212. Nociones generales 405
§ 213. Objeto jurídico específico 406
§ 214. Objeto material 406
§ 215. Agua protegida por el art. 182, C. Penal 409
§ 216. Sujetos 409
§ 217. Medio comisivo. Figura calificada 409
§ 218. Usurpación de aguas (art. 182, inc. 1, C. Penal) 410
§ 219. Estorbar el ejercicio del derecho de aguas (art. 182, inc. 2, C. Penal) .. 411
§ 220. Desviar, detener o represar aguas (art. 182, inc. 3, C. Penal) 412
§ 221. Aguas pluviales 413
§ 222. Aguas terrestres 413
a) Aguas corrientes 414
b) Aguas surgentes 414
c) Aguas sanitarias 415
d) Aguas durmientes 416
§ 223. Antijuridicidad y causas de justificación 416
§ 224. La culpabilidad. Dolo. Causas de inculpabilidad 417
§ 225. Participación criminal y concurso de delito 418
§ 226. Consumación y tentativa 419
§ 227. Penalidad. Prescripción. Competencia 419
§ 227. Penalidad. Prescripción. Competencia 421

CUARTA PARTE

§ 228 a § .748. Jurisprudencia sistematizada (V. índice analítico que la precede) 427
Apéndice (fallo plenario Cám. Crim. Cap.) 585
Índice alfabético 613