ÍNDICE

Prólogo de Jorge Daniel López Bolado 9
Palabras preliminares 11
Introducción 25

Capítulo I

INTRODUCCIÓN A LA PROBLEMÁTICA DE LA DROGA

1. La droga a través de los tiempos 31
   a) Breve reseña antropológico-cultural del fenómeno de la drogadependencia 31
   b) La posguerra. El inicio del modelaje químico-social 33
   c) La década del '60. La contracultura de la droga. El fenómeno "hippie" 35
   d) La generación del '80. El posmodernismo. El vacío espiritual 39
2. Definición de droga 41
   a) Conceptos básicos 41
   b) Las drogas de abuso o psicoactivas. Drogas duras y drogas blandas 41
   c) Categorías de consumidores de las drogas de abuso 42
3. Mecanismo de acción de la droga en el sistema nervioso central 43
   a) El particular mecanismo de acción de la cocaína. Las investigaciones médicas y bioquímicas 44
4. El proceso de la drogadependencia 47
5. Clasificación internacional de enfermedades. Trastornos relacionados con sustancias 48
   a) Criterios para detectar el abuso de sustancias 49
   b) Criterios para reconocer la dependencia de sustancias 49
   c) Criterios para identificar la intoxicación por sustancias 51
   d) Criterios para detectar la abstinencia de sustancias 51
6. Clasificación de las drogas de abuso por la acción principal de cada grupo 52
   a) Grupo de drogas estimulantes 53
   b) Grupo de drogas depresoras 55

c) Grupo de los alucinógenos 56
7. Nociones sobre tratamientos de recuperación y prevención 60
a) La recuperación 60
1) La desintoxicación 61
2) La deshabituación 61
3) La reinserción social 62
b) La prevención 62
1) Restricción de la disponibilidad de las sustancias 63
2) Disminución de la demanda 64

CAPÍTULO II

CONCEPTO DE ESTUPEFACIENTES A LOS FINES DE LA LEY 23.737

1. Introducción 65
2. La ley 23.737 65
a) Jurisprudencia (art. 10, ley 20.771) 67
1) La inclusión de la droga pura en las listas basta para incriminar su tenencia ilegal, tráfico, etc. Es indiferente la mezcla con otras sustancias 67
2) La no inclusión de la especialidad farmacéutica en las listas no permite su incriminación 68
b) Constitucionalidad de la ley penal en blanco 69
c) Algunos estupefacientes y psicotrópicos en la jurisprudencia 69
1) Estupefacientes propiamente dichos 69
2) Psicotrópicos y otras sustancias susceptibles de producir dependencia física o psíquica y productos que los contienen 70
d) El elemento subjetivo 72

CAPÍTULO III

TENENCIA DE ESTUPEFACIENTES PARA USO PERSONAL

1. Introducción 73
2. Tenencia de estupefacientes para uso personal 76
a) Reseña histórica 76
b) Introducción. Debate parlamentario 77
c) Tenencia para uso personal. El art. 14, párrafo 2°, de la ley 23.737 90
I) Prueba del destino de la tenencia 91
II) La escasa cantidad de estupefacientes y demás circunstancias 92
III) Jurisprudencia 96

A) Escasa cantidad 96
B) El uso de estupefacientes en forma privada 104
C) Tenencia única de diversas sustancias 117
D) La cantidad secuestrada y el uso personal 117
E) La tenencia y las circunstancias que la rodean 118
F) Desincriminación de la tenencia destinada al consumo personal; escasa cantidad y que no afecte a terceros 118
G) Tenencia para uso personal que pone en peligro la salud pública por la cantidad de estupefacientes, la calidad de la droga y el lugar donde se detenta 119

CAPÍTULO IV

LA TENENCIA DE ESTUPEFACIENTES PARA USO PERSONAL EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN

1. Introducción 121
2. El fallo "Montalvo, Ernesto Alfredo" 122
a) El hecho. Antecedentes 122
b) El fallo 124
3. Los fallos "Capalbo" y "Bazterrica" 134
a) Reflexiones iniciales 134
b) Algunos párrafos de los fallos "Capalbo" y "Bazterrica" 137
4. El fallo "Colavini, Ariel" (1978) 157

CAPÍTULO V

TENENCIA SIMPLE DE ESTUPEFACIENTES

1. Tenencia ilegal simple de estupefacientes 159
a) La culpabilidad 160
b) La imputabilidad 160
2. Jurisprudencia 161
a) Generalidades 161
b) Bien jurídico protegido 162
c) Tenencia y disponibilidad del tóxico prohibido 164
d) Duda acerca del destino de la tenencia 164
e) Inadmisibilidad de la tentativa en el delito de tenencia 164
f) Tenencia ciega 165
g) Otros fallos 168

CAPÍTULO VI

EL TRÁFICO DE ESTUPEFACIENTES Y SUS DISTINTAS MODALIDADES

1. Introducción 171
2. Tráfico de estupefacientes 171
   a) Siembra o cultivo (art. 5, inc. a, ley 23.737) 171
      1) Jurisprudencia 172
      2) Otros fallos. Ley 23.737 173
      3) Atenuantes 174
   b) Guarda de semillas (art. 5, inc. a, ley 23.737) 175
   c) Capacidad germinativa 177
   d) Materias primas o elementos destinados a la producción o fabricación de estupefacientes (art. 5, inc. a, *in fine*) 178
   e) Produzca, fabrique, extraiga o prepare estupefacientes (art. 5, inc. b, ley 23.737) 179
   f) Comercie con estupefacientes o materias primas para su producción o fabricación (art. 5, inc. c, 1er. supuesto) 180
   g) "O los tenga con fines de comercialización" (art. 5, inc. c, 2° supuesto) 180
   h) "O los distribuya" (art. 5, inc. c, 3er. supuesto) 182
   i) "O dé en pago" (art. 5, inc. c, 4° supuesto) 182
   j) "O almacene" (art. 5, inc. c, 5° supuesto) 182
   k) "O transporte" (art. 5, inc. c, 6° supuesto) 194
   l) Comercie con plantas o semillas utilizables para producir estupefacientes 198
   ll) Tenencia de plantas o semillas con fines de comercialización (art. 5, inc. d, 2° supuesto) 198
   m) "O los distribuya" o "las dé en pago" o "las almacene" o "transporte" (art. 5, inc. d, 3°, 4°, 5° y 6° supuestos) 198
   n) Entregar, suministrar, aplicar o facilitar estupefacientes a título oneroso (art. 5, inc. e) 198
   ñ) A título gratuito (art. 5, inc. e, *in fine*) 198
   o) Agravante 199
3. Introducción de estupefacientes al país. Alteración ilegítima del destino (art. 6, ley 23.737) 200
   a) Alteración con destino al tráfico 200
   b) Alteración ilegítima del destino del estupefaciente o materia prima sin fines de comercialización (art. 6, 2° párrafo) 201
   c) Alteración ilegítima del destino del estupefaciente o materia prima por parte de quien posee licencia o habilitación del poder público para su importación 202
   Pena accesoria. Casos 202
4. Organización o financiamiento (art. 7, ley 23.737) 203
   a) Jurisprudencia 203
   b) Agravantes 204

5. Los laboratorios, droguerías y farmacias, y la tenencia, preparación, aplicación o entrega infiel de estupefacientes 207
   a) Tenencia de estupefacientes en cantidades distintas a las autorizadas 207
   b) Preparación o empleo de sustancias que disimulan u ocultan estupefacientes 208
   c) Aplicación, entrega o venta de estupefacientes, sin receta médica o en cantidades mayores a las recetadas 210
6. Los médicos y la prescripción infiel y suministro de estupefacientes 212
   a) Introducción 212
   b) Prescripción infiel de estupefacientes 213
      1) Prescripción innecesaria 213
      2) Dosis mayores 213
      3) Entrega o suministro 214
      4) Agravante 215
7. Facilitación de lugar o elementos para la realización de actos previstos en los arts. 5 a 9, ley 23.737, o uso de estupefacientes, art. 10, ley 23.737 216
   a) Introducción 216
   b) Facilitación de lugar o elementos para la realización de actos de tráfico, arts. 5 a 9, ley 23.737 216
      1) Facilitación de lugar para que concurran personas con el objeto de usar estupefacientes 217
      2) Facilitación de un local de comercio no destinado a diversión 218
      3) Facilitación de un negocio de diversión 219
   c) Clausura preventiva del local 219
8. Ingreso ilegal de precursores 219
   Artículo 24, ley 23.737 219
9. La intervención en los negocios realizados con el lucro resultante de los actos de tráfico y la creación de una figura penal autónoma 221
   a) El art. 25, 1er. párrafo, de la ley 23.737 221
   b) Artículo 25, 2° párrafo. El elemento subjetivo 222
   c) Tráfico de estupefacientes realizado en el extranjero 222
   d) Medida precautoria (art. 25, 4° párrafo) 223

CAPÍTULO VII

OTROS ACTOS PUNIBLES

1. Preconización o difusión pública del uso de estupefacientes (art. 12, inc. a) 226
2. Inducción a otro al uso o consumo de estupefacientes (art. 12, inc. a, *in fine*) 226

3. Uso de estupefacientes con ostentación y trascendencia al público (art. 12, inc. b) ... 227
4. Impartir instrucciones públicas ... 228
a) Impartir instrucciones sobre la producción, fabricación, etc., de estupefacientes (art. 28, 1er. párrafo) ... 228
b) Los medios masivos y los productos de venta libre usados como estupefacientes (art. 28, 2° párrafo) ... 228
5. Falsificación de recetas médicas y aceptación de recetas falsificadas ... 229
a) Introducción ... 229
b) Falsificación material de recetas (art. 29) ... 230
1) Falsificación material mediante imprenta ... 231
2) Signatario de receta sin facultad para hacerlo ... 231
c) Aceptación maliciosa de receta falsa ... 231
6. Incumplimiento de los deberes de los funcionarios encargados del control de la comercialización de estupefacientes. Art. 23 de la ley 23.737 ... 231
7. Uso de estupefacientes para facilitar o ejecutar un delito ... 233
a) Introducción ... 233
b) El art. 13 de la ley 23.737 ... 233
8. La confabulación ... 234
a) El art. 29 bis de la ley 23.737 ... 234
b) Concepto ... 235
c) Antecedentes ... 236
d) Elementos y características de la figura ... 237
e) Consumación ... 241
f) Participación y concurso de delitos ... 242
g) Exención de pena ... 243

Capítulo VIII

DELACIÓN JUDICIAL. ENTREGA VIGILADA. IMPUTADO Y TESTIGO PROTEGIDOS. ANONIMATO DEL DENUNCIANTE

1. Delación judicial ... 245
a) El art. 29 ter de la ley 23.737 ... 245
b) Derecho comparado ... 245
c) Antecedentes nacionales ... 246
d) Concepto, alcance y requisitos ... 247
e) Jurisprudencia ... 250
1) Datos útiles para la investigación. Escasa cantidad de droga ... 250
2) Simple imputación a un tercero ... 250
2. Entrega vigilada ... 251
a) Introducción ... 251
b) Concepto ... 251

c) Requisitos ... 252
1) Por el juez competente ... 252
2) Por medio de resolución fundada ... 252
3) Deberá hacerse constar, en cuanto sea posible, la calidad y cantidad de la sustancia vigilada así como también su peso ... 252
4) Debe tratarse de un envío de estupefacientes ... 253
5) El juez debe tener seguridad de que la droga será vigilada por las autoridades judiciales del país de destino ... 254
d) Jurisprudencia ... 254
3. Las medidas de protección del denunciante y delator judicial o "arrepentido" en los delitos vinculados al narcotráfico ... 254
a) El delator judicial o "arrepentido"; el testigo ... 254
1) Introducción ... 254
2) Concepto ... 255
3) Requisitos y alcances ... 256
I) Protección ordinaria ... 256
II) Protección extraordinaria ... 258
b) Anonimato del denunciante ... 258
1) Introducción ... 258
2) Concepto ... 259
3) Alcances ... 259
c) La reglamentación del instituto de protección ... 259
d) El sistema utilizado en los EE.UU. y en Italia ... 261
1) El instituto protector según la mirada del arte italiano y norteamericano ... 261
e) Reflexiones finales ... 263

Capítulo IX

MEDIDAS DE SEGURIDAD

1. Introducción. Concepto ... 265
2. Clasificación de medidas de seguridad ... 266
a) Curativas ... 266
b) Eliminatorias ... 266
c) Educativas ... 266
3. Uso, abuso y dependencia de drogas ... 267
a) Uso ... 267
b) Abuso ... 268
c) Drogadicción (dependencia psíquica y psicofísica de las drogas) ... 269
4. Medidas de seguridad curativas previstas en la ley 23.737 ... 270
a) El condenado toxicómano ... 270
1) Contenido de la medida de seguridad ... 270
2) Duración indeterminada ... 270

3) Oportunidad de aplicación 271
b) El toxicómano condenado 272
1) Contenido de la medida de seguridad 272
2) Duración indeterminada 272
3) Oportunidad de aplicación 272
4) Efectos del resultado satisfactorio del tratamiento 273
5) Efectos del tratamiento que no brinda resultado satisfactorio por falta de colaboración del sometido al mismo 273
6) Efectos de la suspensión de la aplicación de la pena 273
7) Efectos jurídicos de la medida de seguridad respecto del condenado 274
c) El toxicómano procesado (art. 18, ley 23.737) 275
1) Presupuestos de aplicación 275
2) Duración del tratamiento 275
3) Efectos con relación al sumario y procesado 275
4) Efectos con relación a la prescripción de la acción penal 275
5) Efectos del tratamiento que no brinda resultado satisfactorio por falta de colaboración del paciente procesado 276
6) El toxicómano procesado 276
7) Tratamiento compulsivo al procesado en caso de peligro para sí o para terceros 277
d) Lugar de aplicación 277
1) Procesado o condenado en libertad 277
2) Procesado o condenado privado de libertad 277
e) Dirección y contenido del tratamiento (art. 19, 3er. párrafo, ley 23.737) 277
5. Medida de seguridad educativa 278
a) Contenido de la medida 279
b) Comunicación al Registro Nacional de Reincidencia y Estadística Criminal 279
c) Oportunidad de la medida 279
d) Efectos del resultado satisfactorio de las medidas de seguridad curativas y educativas con relación a las constancias obrantes respecto del procesado o condenado en el Registro Nacional de Reincidencia. Facultades del juez 280
6. Jurisprudencia 280

CAPÍTULO X

EL JUEZ DE LA CAUSA ANTE EL MENOR DE EDAD Y EL RECIÉN NACIDO

1. El menor y la patria potestad del responsable (art. 36) 285
2. El recién nacido (art. 35) 286

CAPÍTULO XI

CUESTIONES VINCULADAS AL PROCEDIMIENTO Y A LA PRUEBA

1. Introducción 287
2. La investigación de los delitos previstos en la ley 23.737 287
a) La prevención. Facultades 287
b) El juez federal 297
1) Facultades del juez de la causa en extraña jurisdicción. Casos 297
2) Postergación de detención 298
3) El agente encubierto 299
I) Concepto 299
II) Introducción 299
III) La doctrina norteamericana 302
IV) Agentes encubiertos y garantías constitucionales 305
V) Antecedentes nacionales 307
VI) Técnica legislativa 308
VII) El agente encubierto como "agent provocateur" 309
VIII) Presupuestos necesarios para la designación de un agente encubierto 309
A) Finalidad y materia de la investigación 309
— Jurisprudencia. Necesidad de designación de un agente encubierto 310
— Improcedencia de la designación de agente encubierto en el caso de tenencia de estupefacientes para uso personal 312
B) Designación judicial y por auto fundado 312
IX) Actos que puede realizar el agente encubierto 313
X) Las pruebas obtenidas por el agente encubierto. El límite de su validez 315
XI) Invalidez de las declaraciones autoincriminatorias prestadas ante el agente encubierto 316
XII) Forma de la designación 321
XIII) Peligro para la seguridad del agente encubierto por revelación lícita de su identidad 322
XIV) El delito de revelación indebida de identidad 322
A) Revelación dolosa de identidad 322
B) Revelación culposa de identidad 324
XV) La voluntariedad en la aceptación del cargo de agente encubierto 325
XVI) Algunos fallos judiciales interesantes 325
1) El agente encubierto como prueba. La denuncia anónima 325
2) Fallo "Navarro, Miguel Ángel s/recurso de queja". La prohibición de revelar la identidad del agente encubierto 329

xvii) Excusa absolutoria 333
A) Requisitos 333
B) Delitos no alcanzados por la excusa absolutoria ... 334
C) Noticia al magistrado de la calidad de agente encubierto 334
4) La fotografía y las técnicas audiovisuales como prueba . 335
I) Introducción 335
II) El art. 26 bis de la ley 23.737 (incorporado por el art. 3 de la ley 24.424) 335
c) El secreto bancario y tributario 338
3. El delito cometido por persona física como agente de una persona jurídica 339
4. Destrucción de estupefacientes y elementos destinados a su elaboración 339
a) Medidas previas 340
b) Sustancias que deben ser destruidas por incineración 341
c) Excepciones 342
1) Utilidad 342
2) Tercero no responsable 342

CAPÍTULO XII

EFECTOS PATRIMONIALES DE LA CONDENA

Efectos patrimoniales de la condena 343

CAPÍTULO XIII

ACCIÓN EDUCATIVA Y SANITARIA Y CONTROL DE EMPRESAS

1. Acción educativa y sanitaria 345
2. Control de empresas (art. 44, ley 23.737) 346

CAPÍTULO XIV

DOPING EN EL DEPORTE

1. Introducción 349
2. Antecedentes 350
3. La ley 24.819 350
a) La Comisión Nacional Antidoping 351
b) Inscripción obligatoria de entidades 352
c) Deberes de las instituciones deportivas 352
d) Sanciones administrativas 353
e) Creación del Registro Nacional de Sanciones Deportivas ... 354

f) Los preparadores físicos, los dirigentes y otras personas vinculadas con la preparación de los deportistas 354
g) Doping de animales 354
h) Sanciones penales 354
i) Advertencia en envases 355
4. Reflexiones sobre la ley 24.819. La necesidad de ver más allá de la sustancia 355
5. Concepto de doping 359
6. Proyectos legislativos 360

CAPÍTULO XV

SUSTANCIAS MEDICINALES. VENTA IRREGULAR

1. Introducción 361
2. Suministro infiel de sustancias medicinales 361
3. Figura culposa 363
4. La omisión 364
5. La venta sin autorización 365

APÉNDICE

Ley 23.737. Estupefacientes. Modificación del Código Penal 367
Ley 24.819. Lealtad y juego limpio en el deporte. Comisión Nacional Antidoping y Registro Nacional de Sanciones Deportivas 381
Resolución 1/97 (CNA). Reglamento interno de la Comisión Nacional Antidoping 395
Resolución 2/97 (CNA). Normas de procedimiento para el control antidoping 402
Resolución 6/98 (CNA). Sanciones impuestas por las instituciones deportivas. Comunicación a la Comisión Nacional Antidoping 403
Decreto 262/98. Oficina de Protección de Testigos e Imputados 405