

Indice

PRIMERA PARTE

TEORIA DEL DERECHO PENAL

Sección primera: *Horizonte y sistema del derecho penal*

CAPITULO 1: Poder punitivo y derecho penal

§ 1. El derecho penal y el imaginario social	3
§ 2. El poder punitivo y el resto de la coerción jurídica	5
§ 3. El poder punitivo y el sistema penal	9
§ 4. La "guerra" a los delincuentes y a la comunidad	17
§ 5. Vigilancia, estado de derecho y poder de los juristas	20
§ 6. Aproximación a la noción del derecho penal	23

CAPITULO 2: La pena como delimitación del derecho penal

§ 7. Leyes penales manifiestas, eventuales y latentes	29
§ 8. El discurso penal tradicional y la pena	33
§ 9. Teorías positivas de la pena	37
§ 10. La prevención general negativa	39
§ 11. La prevención general positiva	42

§ 12. La prevención especial positiva	46
§ 13. La prevención especial negativa	48
§ 14. Derecho penal de autor y de acto	49
§ 15. Las penas por no delitos	51
§ 16. Hacia un concepto negativo y agnóstico de la pena	54
§ 17. La pena como fenómeno político y no jurídico	58
§ 18. Las agencias jurídicas, la pena y el estado de derecho	62
CAPÍTULO 3: Método, caracteres y fuentes del derecho penal	
§ 19. Método y dogmática jurídico-penal	69
§ 20. Necesidad de construir un sistema	72
§ 21. La construcción teleológica del sistema del derecho penal acotante o limitador	76
§ 22. Caracteres del derecho penal: carácter público y su pretendida fragmentación sancionadora	79
§ 23. Breve <i>excursus</i> sobre el destinatario de las normas	84
§ 24. La cuestión de las fuentes	85
§ 25. Las fuentes de conocimiento del derecho penal	88
§ 26. Las fuentes de información del derecho penal	91
CAPÍTULO 4: Límites a la construcción impuestos por su función política	
§ 27. La naturaleza de los principios limitadores a que debe someterse la construcción	95
§ 28. Principios que derivan de la exigencia de legalidad: (a) legalidad formal	98
§ 29. (b) irretroactividad	103

§ 30. (c) máxima taxatividad legal e interpretativa	106
§ 31. (d) respeto histórico al ámbito de lo prohibido	108
§ 32. Principios contra groseras disfuncionalidades con los derechos humanos: (a) lesividad	109
§ 33. (b) humanidad	112
§ 34. (c) trascendencia mínima	113
§ 35. (d) prohibición de doble punición	114
§ 36. (e) buena fe y <i>pro homine</i>	115
§ 37. Límites derivados del principio republicano de gobierno: a) acotamiento material	117
§ 38. (b) superioridad ética del estado	119
§ 39. (c) saneamiento genealógico	119
§ 40. (d) culpabilidad	120
CAPÍTULO 5: Interdisciplinariedad del derecho penal con otros saberes	
§ 41. Características de la interdisciplinariedad	123
§ 42. Interdisciplinariedad con saberes secantes no jurídicos: (a) con la política	125
§ 43. (b) con la criminología	126
§ 44. Interdisciplinariedad con saberes secantes jurídicos: (a) con el derecho procesal	131
§ 45. (b) con el derecho de ejecución penal	133
§ 46. (c) con el derecho contravencional	137
§ 47. (d) con el derecho penal militar	140
§ 48. (e) con el derecho penal de niños y adolescentes	142
§ 49. Interdisciplinariedad con saberes jurídicos tangentes: a) con el derecho constitucional	144

§ 50. b) con el derecho internacional público	147
§ 51. c) con el Derecho Internacional de los Derechos Humanos ..	152
§ 52. d) con el derecho internacional humanitario	154
§ 53. e) con el derecho internacional privado	156
§ 54. f) con el derecho administrativo	159

CAPÍTULO 6: Dinámica histórica de la legislación penal

§ 55. La confiscación del conflicto y el mercantilismo	165
§ 56. De la revolución industrial (siglo XVIII) a la revolución tecnológica (siglo XXI)	169
§ 57. Las dudosas tendencias de la codificación penal latinoamericana	175
§ 58. La criminalización primaria en la Argentina hasta el Código de 1886	177
§ 59. La criminalización primaria desde 1886 hasta el código de 1922	179
§ 60. Proyectos y reformas posteriores	183

Sección Segunda: El pensamiento penal: pensar y no pensar en el derecho penal

CAPÍTULO 7: Genealogía del pensamiento penal

§ 61. Derecho penal y filosofía	191
§ 62. El derecho penal no siempre piensa: bartolismo, emergencias y derecho penal pensante	197
§ 63. La fundación del discurso de emergencia que responde groserías: el <i>Malleus maleficarum</i>	202
§ 64. La fundación de la estructura discursiva crítica del poder punitivo: la <i>Cautio criminalis</i>	206

§ 65. El surgimiento de la policía, la prisión y el contractualismo .	209
§ 66. El contractualismo penal del despotismo ilustrado alemán: Kant	213
§ 67. El contractualismo penal liberal en Alemania: Feuerbach	215
§ 68. El contractualismo penal socialista: Marat	216
§ 69. El contractualismo penal anarquista: Godwin y Stirner	217
§ 70. Los penalistas del contractualismo	218

CAPÍTULO 8: La decadencia del pensamiento

§ 71. Los pasos en el proceso de caída del impulso pensante	225
§ 72. El hegelianismo penal	227
§ 73. Las respuestas al hegelianismo	231
§ 74. El pensamiento penal en su límite más bajo: la racionalización del control policial racista	237
§ 75. Versiones positivistas con tendencia al pensamiento	246
§ 76. La crisis del positivismo	249

CAPÍTULO 9: El impulso pensante y sus obstáculos

§ 77. Modernidad, crítica a la modernidad y estado de derecho	251
§ 78. Estados de policía antimodernos	254
§ 79. Estados de policía revolucionarios	258
§ 80. Estados de derecho amenazados por ficciones de modernidad consumada: a) el neokantismo	261
§ 81. b) el ontologismo	264
§ 82. c) el funcionalismo sistémico	266

§ 83. d) La ficción de modernidad acabada en la ideología de la seguridad total.....	271
§ 84. La crítica a la modernidad y el olvido del ser.....	273
§ 85. Las críticas optimistas y prudentes.....	275
§ 86. El pensamiento posmoderno: ni ser ni deber ser.....	277
§ 87. Síntesis: el ser que no debe ser.....	279

SEGUNDA PARTE

TEORIA DEL DELITO

CAPÍTULO 10: Estructura de la teoría del delito

§ 88. Las funciones de las teorías del delito.....	287
§ 89. Necesidad de un sistema.....	289
§ 90. Estructuración básica del concepto: lineamientos.....	292
§ 91. Evolución de la teoría del delito.....	296
§ 92. Presupuestos constructivos para una sistemática funcional reductora (o funcional conflictivista).....	305

CAPÍTULO 11: La acción como carácter genérico del delito

§ 93. La función política y vinculante del concepto jurídico-penal de acción.....	311
§ 94. La acción es un concepto jurídico.....	313
§ 95. La finalidad como elemento reductor.....	315
§ 96. La idoneidad vinculante de la acción reductora.....	316
§ 97. El problema del resultado y de las circunstancias.....	318
§ 98. La función política de reducción selectiva.....	321
§ 99. La ausencia de acción por involuntabilidad.....	323

§ 100. La fuerza física irresistible.....	326
§ 101. La incapacidad de acción de las personas jurídicas.....	327
§ 102. Importancia y consecuencias sistemáticas de la ausencia de acto.....	329

EXCURSUS: Los diferentes conceptos de acción

§ 103. Panorama.....	330
§ 104. El concepto hegeliano de acción.....	331
§ 105. La teoría naturalista de von Liszt.....	332
§ 106. El neokantismo causalista.....	332
§ 107. La teoría finalista de la acción.....	333
§ 108. Los conceptos sociales de acción.....	334
§ 109. La identificación con la acción típica.....	335
§ 110. El concepto negativo de acción.....	335
§ 111. El concepto funcionalista de acción.....	336
§ 112. El concepto personal de acción.....	337

CAPÍTULO 12: El tipo y la tipicidad en general

§ 113. El tipo penal como dialéctica.....	339
§ 114. Aproximación al concepto de tipo.....	340
§ 115. Tipo, pragma, tipicidad y juicio de tipicidad.....	341
§ 116. El tipo siempre exige un juicio de valor: sus elementos interpretables y remisiones valorativas.....	342
§ 117. Otros usos de la voz tipo en el derecho penal.....	345
§ 118. Los tipos de acto como antítesis de los tipos de enemistad al derecho (o de autor).....	346

§ 119. La tensión entre la tipicidad legal y la judicial	348
§ 120. Estructuras típicas fundamentales: tipos dolosos y culposos, activos y omisivos	349

EXCURSUS: La evolución histórica del concepto de tipo penal

§ 121. Las principales cuestiones discutidas	350
§ 122. Su carácter objetivo o complejo	351
§ 123. Las relaciones con la antijuridicidad	352
§ 124. Relaciones con la culpabilidad	354

CAPÍTULO 13: El tipo doloso activo: función sistemática del aspecto objetivo

§ 125. La duplicidad de funciones del tipo objetivo (sistemática y conglobante)	355
§ 126. Exteriorización de la voluntad y mutación física	359
§ 127. El nexo de causación	361
§ 128. Elementos particulares de algunos tipos objetivos sistemáticos	364

CAPÍTULO 14: Tipo doloso activo: función conglobante del aspecto objetivo

§ 129. El tipo conglobante como límite a la irracionalidad	369
§ 130. La lesión al bien jurídico	370
§ 131. El concepto de bien jurídico	371
§ 132. Falsas ofensas a bienes jurídicos	374
§ 133. La afectación insignificante del bien jurídico	376
§ 134. Cumplimiento de un deber jurídico	378

§ 135. Aquiescencia: acuerdo y consentimiento del titular del bien jurídico	381
§ 136. Acciones fomentadas por el derecho	384
§ 137. Historia de la pregunta por la imputación como pertenencia al agente	387
§ 138. Las respuestas actuales a la pregunta por la imputación objetiva	390
§ 139. La dominabilidad como criterio de imputación	396
§ 140. Exigencia de aporte no banal del partícipe secundario	400

CAPÍTULO 15: Tipo doloso activo : aspecto subjetivo

§ 141. El dolo como núcleo reductor subjetivo de la tipicidad	403
§ 142. Aspecto cognoscitivo (intelectual) del dolo	404
§ 143. Aspecto volitivo o conativo del dolo	405
§ 144. Las críticas al dolo eventual	407
§ 145. El dolo no puede presumirse	408
§ 146. El dolo (tipo subjetivo) no abarca la comprensión de la antijuridicidad (culpabilidad)	409
§ 147. Dolo <i>de impetu</i> y momento del dolo	410
§ 148. Error de tipo y de prohibición	411
§ 149. El error de tipo como cara negativa del dolo	413
§ 150. Los elementos del tipo objetivo sobre los que puede recaer el error	415
§ 151. El error sobre los elementos conceptuales jurídicos del tipo objetivo	416
§ 152. Problemas de disparidad entre el plan y el resultado	418
§ 153. Errores sobre agravantes y atenuantes	421

§ 154. Elementos subjetivos del tipo distintos del dolo	423
---	-----

CAPÍTULO 16: Tipo activo culposo

§ 155. La estructura fundamental del tipo culposo	427
§ 156. Tipo objetivo sistemático	430
§ 157. Tipicidad conglobante: culpa no temeraria y previsibilidad ..	431
§ 158. ¿La violación del deber de cuidado se determina conforme a la capacidad <i>standard</i> o a la individual?	433
§ 159. Tipicidad conglobante: principio de confianza y nexo de determinación	436
§ 160. Tipicidad conglobante: insignificancia, fomento, cumplimiento de un	
§ 161. Tipo subjetivo en la culpa consciente y temeraria	440
§ 162. Figuras complejas y exclusión de la responsabilidad objetiva (<i>versari in re illicita</i>)	441

CAPÍTULO 17: Tipos omisivos

§ 163. La omisión típica	443
§ 164. Inexistencia de la omisión pretípica	444
§ 165. El tipo objetivo sistemático	445
§ 166. Clasificación de los tipos omisivos	447
§ 167. La inconstitucionalidad de los tipos omisivos impropios no escritos	448
§ 168. La posición de garante	449
§ 169. La innecesidad de la construcción analógica	451
§ 170. El tipo objetivo conglobante	454
§ 171. El tipo subjetivo	455
§ 172. Las omisiones culposas	458

CAPÍTULO 18: Antijuridicidad

§ 173. Antijuridicidad, antinormatividad y ejercicio de derechos	459
§ 174. Antijuridicidad y unidad del orden jurídico	463
§ 175. Antijuridicidad material y formal	464
§ 176. Antijuridicidad objetiva e injusto personal	467
§ 177. La justificación no exige elementos subjetivos	469
§ 178. ¿Los elementos subjetivos de la justificación deben usarse <i>in bonam partem</i> ?	472

CAPÍTULO 19: Causas de justificación

§ 179. El debate ideológico de la legítima defensa	475
§ 180. La racionalidad de la defensa legítima	477
§ 181. Casos de dudosa necesidad racional	479
§ 182. Objetos legítimamente defendibles	480
§ 183. La agresión ilegítima	481
§ 184. Límites de la acción defensiva	485
§ 185. La provocación suficiente	488
§ 186. Defensa de terceros	491
§ 187. La defensa del estado	492
§ 188. Presunciones <i>juris tantum</i> de legítima defensa	493
§ 189. El estado de necesidad justificante y el exculpante	494
§ 190. Condiciones y límites de la necesidad justificante	496
§ 191. La actuación oficial y la corrección como pretendidos ejercicios de derechos	499

§ 192. Legítima defensa y estado de necesidad contra actuación oficial ilícita	500
§ 193. Legítimo ejercicio de derechos	501
§ 194. Concurrencia de causas de justificación	503
§ 195. El menor contenido injusto en el art. 35 CP	504
CAPÍTULO 20: Concepto, ubicación y elementos positivos de la culpabilidad	
§ 196. Necesidad de la culpabilidad como reproche personal del injusto basado en la autodeterminación	507
§ 197. Insuficiencia de ese reproche para indicar criterios de contención del poder punitivo	509
§ 198. La culpabilidad penal como síntesis de la culpabilidad por el acto y por la vulnerabilidad	514
Excursus: Las diferentes posiciones doctrinarias	
§ 199. Del fundamento ético a la razón de estado	520
§ 200. Espacio de autodeterminación y culpabilidad de acto	531
§ 201. Cuadro de las causas de exculpación o de inculpabilidad ...	533
§ 202. Posibilidad exigible de comprensión de la antijuridicidad ...	534
CAPÍTULO 21: La inexigibilidad de comprensión de la antijuridicidad por incapacidad psíquica	
§ 203. Concepto, ubicación y delimitación de la inimputabilidad ...	539
§ 204. Enunciación de los conceptos históricos de la imputabilidad	542
§ 205. Concepto funcionalista de imputabilidad	543
§ 206. El concepto político de imputabilidad	546
§ 207. La incapacidad psíquica de comprensión de la antijuridicidad en el derecho vigente	551

§ 208. La insuficiencia y la alteración morbosa de las facultades ..	554
§ 209. Algunos casos particulares	557
§ 210. El momento de la inimputabilidad: el llamado trastorno mental transitorio	560
§ 211. Las dependencias tóxicas	561
§ 212. El momento de la inimputabilidad: la teoría de las <i>actiones liberae in causa</i>	563
§ 213. Imputabilidad disminuida	566
CAPÍTULO 22: La inexigibilidad de comprensión de la criminalidad proveniente de error (errores exculpantes)	
§ 214. Fundamento de los errores exculpantes	567
§ 215. Delimitación con el error de tipo	568
§ 216. Vencibilidad e invencibilidad de errores exculpantes	569
§ 217. El error exculpante vencible para la teoría del dolo y para la teoría de la culpabilidad	572
§ 218. El error exculpante vencible en el código penal	574
§ 219. Cuadro general de los errores exculpantes	575
§ 220. Errores directos e indirectos de prohibición	576
§ 221. Error directo por desconocimiento de la prohibición	578
§ 222. Errores directos de prohibición sobre el alcance de la norma	579
§ 223. Errores directos de comprensión y conciencia disidente	580
§ 224. Error indirecto de prohibición	582
§ 225. Errores exculpantes especiales	582

CAPÍTULO 23: La inexigibilidad de otra conducta por la situación reductora de la autodeterminación

§ 226. Las exculpantes distintas del error	585
§ 227. Necesidad exculpante y coacción	586
§ 228. Fundamento de la necesidad exculpante	587
§ 229. Requisitos del estado de necesidad exculpante	588
§ 230. La falsa suposición de la situación de necesidad	591
§ 231. Los casos del llamado error de culpabilidad	592
§ 232. El error que perjudica: el desconocimiento de la necesidad exculpante	593
§ 233. La necesidad exculpante en los delitos culposos	595
§ 234. La obediencia debida: su disolución dogmática	596
§ 235. La reducción de la autodeterminación por incapacidad psíquica (segunda forma de inimputabilidad)	599
§ 236. Las conductas impulsivas	600
§ 237. La tóxicodependencia	601

CAPÍTULO 24: El concurso de personas en el delito

§ 238. Reconocimiento legal de las diferentes formas de intervención	605
§ 239. Las figuras como parámetro de la pena	607
§ 240. Delimitación conceptual entre autoría y participación: el <i>dominio del hecho</i>	608
§ 241. Autoría directa y mediata	611
§ 242. La coautoría	616
§ 243. Autoría dolosa y culposa	617

§ 244. Tipo de autoría de determinación	618
§ 245. El cómplice primario	621
§ 246. Resumen provisorio de la concurrencia de personas en el delito	622
§ 247. Concepto y naturaleza de la participación	624
§ 248. Delimitación del concepto	626
§ 249. Estructura de la participación	627
§ 250. El agente provocador	630
§ 251. Comunicabilidad de las circunstancias	631
§ 252. Instigación	633
§ 253. Complicidad secundaria	634

CAPÍTULO 25: Las etapas del delito

§ 254. Límites a la anticipación de la punibilidad	637
§ 255. Fundamento de la punición de la tentativa	639
§ 256. La dialéctica en el <i>iter criminis</i> : la tentativa es la negación de la consumación	642
§ 257. La consumación como límite de la tentativa	645
§ 258. La tipicidad objetiva: el comienzo de ejecución	646
§ 259. La tipicidad subjetiva de la tentativa	650
§ 260. Los límites de la tentativa en delitos calificados, en los de <i>pura actividad</i> , en los habituales y en la autoría mediata ...	651
§ 261. Culpabilidad y tentativa	653
§ 262. Tentativas aparentes y delito imposible	654
§ 263. La naturaleza y condiciones del desistimiento voluntario ...	659

§ 264. El desistimiento y la concurrencia de personas 664

§ 265. Tentativa en la estructura típica omisiva 666

CAPÍTULO 26: Unidad y pluralidad de delitos

§ 266. Consideración legal y unidad de acción 669

§ 267. Determinación de la unidad de conducta 671

§ 268. Los concursos ideal y real 677

TERCERA PARTE

TEORIA DE LA RESPONSABILIDAD PUNITIVA

CAPÍTULO 27: Obstáculos a la respuesta punitiva

§ 269. La responsabilidad punitiva 683

§ 270. Obstáculos penales en particular 684

§ 271. El indulto, la conmutación y el perdón del ofendido 688

§ 272. Obstáculos a la perseguibilidad 690

§ 273. Prescripción de la acción y duración del proceso 691

§ 274. Prescripción de la acción penal en el código penal 693

§ 275. La interrupción de la prescripción por actos procesales 694

CAPÍTULO 28: Manifestaciones formales del poder punitivo

§ 276. Las penas lícitas e ilícitas en la ley argentina 697

§ 277. Manifestaciones privativas de libertad ambulatoria 704

§ 278. Las pretendidas penas fijas 712

§ 279. La pena de relegación 714

§ 280. Beneficios 715

§ 281. Libertad condicional 719

§ 282. Condenación condicional 723

§ 283. Manifestaciones privativas de otros derechos 728

§ 284. Inhabilitaciones 731

§ 285. Decomiso, otras penas accesorias y reparación del daño 738

CAPÍTULO 29: El marco legal de la respuesta punitiva

§ 286. La normativa vigente para la cuantificación de la pena 741

§ 287. Límites penales, penas naturales y penas ilícitas 743

§ 288. Otros casos de mínimos problemáticos 744

§ 289. La escala penal en la tentativa 746

§ 290. Los límites penales en la complicidad 749

§ 291. El principio de unidad de la respuesta punitiva 749

§ 292. Concurso real en un único proceso 753

§ 293. La pena total en la unificación de condenas 756

§ 294. La unificación de penas 757

§ 295. Competencia para unificar penas 759

CAPÍTULO 30: La construcción de la respuesta punitiva

§ 296. Los fundamentos constructivos 761

§ 297. La base normativa para la construcción de la pena estatal 766

§ 298. La cuestión de la reincidencia 773

§ 299. La víctima 775

§ 300. Consecuencias procesales del dinamismo de la responsabilidad 776

Índice alfabético de voces 777