Indice general

Advertencia al lector 17
***Estudio preliminar de* ESTEBAN RIGHI** 15
***Estudio preliminar de* EDGARDO A. DONNA** 25

1. Culpabilidad, dolo y participación

§ 1. Preliminar 39
§ 2. Las opiniones contrarias a la teoría normativa de la culpabilidad 40
a) Teoría normativa y causas supralegales de exclusión de la culpabilidad 41
b) Inculpabilidad e inimputabilidad en la teoría normativa de la culpabilidad 45
§ 3. El concepto psicologista de culpabilidad en la Argentina 47
a) La teoría de Soler 48
b) La teoría de Núñez 50
c) Balance 51
§ 4. El concepto de culpabilidad 51
a) Dolo y culpabilidad 51
b) Relaciones entre el dolo y la imputabilidad 53
c) El concepto de dolo; su lugar sistemático 55
1. Concepto clásico de dolo 55
2. El art. 34 y el dolo 58
d) El lugar sistemático del dolo 61
e) La reprochabilidad 66
§ 5. Conclusiones 70
Apéndice — Nota al trabajo «Culpabilidad real y culpabilidad presunta (Examen de las teorías llamadas psicológica y normativa)», de Sebastián Soler 71

BDJur
http://bdjur.stj.jus.br

2. La noción de autor en el Código Penal

• *Prólogo de* LUIS JIMENEZ DE ASUA 79

§ 1. Desarrollo de la teoría del autor en la Argentina 82
a) El criterio subjetivo y la extensión de la noción de autor 83
b) El criterio objetivo y la extensión de la noción de autor 85
c) Críticas al criterio subjetivo y al concepto extensivo de autor 86
d) El concepto extensivo de autor en la jurisprudencia 88

§ 2. Puntos de partida para la elaboración del concepto de autor 92
§ 3. La autoría y la participación en los delitos dolosos y en los culposos 93
a) El contenido de lo injusto en los delitos dolosos 94
b) El contenido de lo injusto en los delitos culposos 95
c) El disvalor de la acción y del resultado en el sistema del Código Penal argentino 96
d) Consecuencias, en materia de autoría y participación, del diverso contenido de lo injusto en los delitos dolosos y culposos 99

§ 4. El dominio del acto 100
§ 5. El dominio del acto en el Código Penal argentino 103

3. Tipo y error

§ 1. Fundamentación del concepto de tipo penal en la dogmática argentina 109
a) Desarrollo del concepto de tipo penal en la dogmática argentina 109
b) El tipo penal y el principio de legalidad 117
c) Tipo, dolo y error 122
d) El tipo del error 128
e) Tipo del error y tipo sistemático 142
f) El tipo penal de los delitos culposos 144
g) Conclusiones 144

§ 2. Sistema del error sobre la antijuricidad en el Código Penal 145
a) Problemas jurisprudenciales 145
b) Las soluciones dogmáticas 149
c) Crítica de las soluciones dogmáticas 153
d) Las normas del Código Penal en materia de error 156
e) El error sobre circunstancias objetivas presupuesto de una causa de justificación (las llamadas eximentes putativas) 159
f) Naturaleza dolosa del hecho a pesar del error sobre la antijuricidad 162
g) Resumen final sobre el sistema del error sobre la antijuricidad en el Código Penal 169
h) Error de tipo y error sobre la antijuricidad 171

BDJur http://bdjur.stj.jus.br

§ 3. Una sentencia trascendente sobre la cuestión del exceso (art. 35, Cód. Penal) y la conciencia de la antijuricidad ____ 174
— Fallo de la Corte Suprema de Justicia de Mendoza ____ 174

§ 4. El error sobre los elementos del tipo y el error sobre la antijuricidad o la prohibición en el derecho penal español ____ 181
a) La situación anterior a la Ley Orgánica 8/1983 del 25 de junio ____ 181
b) El antecedente inmediato del art. 6º*bis*, *a*) del Código Penal (el art. 30 del Proyecto de 1980): cuestiones político-criminales y dogmática del error ____ 187
c) El error sobre los elementos del tipo (error sobre un elemento esencial integrante de la infracción o que agrave la pena) ____ 192
1. El objeto del error en el error sobre los elementos del tipo ____ 192
2. El error sobre los elementos referidos al deber ____ 193
3. El error sobre los elementos normativos del tipo (error de subsunción) ____ 196
4. El error sobre el desarrollo del suceso (error sobre el nexo causal) ____ 197
5. El error sobre las circunstancias que agravan o atenúan la pena ____ 201
6. Las consecuencias jurídicas del error de tipo ____ 203

d) El error de prohibición (la creencia errónea de estar obrando lícitamente) ____ 204
1. Las formas del error de prohibición ____ 204
2. Error sobre la prohibición y conciencia condicionada (eventual) de la antijuricidad ____ 207
3. La evitabilidad del error de prohibición ____ 209
4. Conciencia de la antijuricidad y concurso de delitos ____ 214
5. Las consecuencias jurídicas del error sobre la prohibición ____ 215

§ 5. El error sobre las excusas absolutorias ____ 215
1. Introducción ____ 215
2. La cuestión de la punibilidad ____ 216
3. El error sobre las excusas absolutorias en la dogmática ____ 221
4. El derecho positivo ____ 228

4. Delitos impropios de omisión

§ 1. Introducción y definición del problema ____ 241
§ 2. Evolución de las soluciones dogmáticas ____ 248
a) Las soluciones vinculadas a la dogmática de principios del siglo XX 249
b) Las soluciones vinculadas a la causalidad ____ 250
c) Las soluciones que afirman la causalidad mediante la comprobación de un deber de actuar y los que trasladan la cuestión a la antijuricidad ____ 255

BDJur
http://bdjur.stj.jus.br

d) La teoría de la antijuricidad material ... 260
e) La escuela de Kiel. Eliminación del deber de actuar y su reemplazo por el tipo de autor ... 263
f) La teoría de la posición de garante ... 265
g) Estado actual del problema ... 270
1. La teoría finalista ... 270
2. La llamada teoría subjetiva de H. Mayer ... 274
3. La fundamentación material de la posición de garante ... 276
h) Resultados del análisis de las soluciones dogmáticas ... 278

§ 3. Cuestiones fundamentales ... 279
a) Acción y omisión ... 279
b) El problema de la unidad de acción y omisión y su relevancia sistemática ... 292
c) Exclusión del criterio de la teoría de la acción esperada ... 296
d) Causalidad de la omisión ... 299
e) Dolo, finalidad y omisión ... 304

§ 4. La tipicidad de la omisión impropia ... 316
a) Norma, tipo y omisión impropia ... 316
b) Crítica de la teoría de las fuentes del deber de actuar ... 326
c) La posición de garante ... 331
1. Límites de una caracterización general ... 331
2. Determinación de la posición de garante ... 335
I. Crítica de las soluciones de Wolff y Rudolphi ... 336
II. Los casos determinantes ... 338
II.1. Posición de garante para la defensa de un determinado bien jurídico ... 339
II.2. Posición de garante para la vigilancia de una fuente determinada de peligro ... 341
III. Presupuesto de la posición de garante: la capacidad final de evitar el resultado ... 343
III.1. La posibilidad física real de evitar el resultado ... 343
III.2. Presupuestos intelectuales de la capacidad de evitar el resultado ... 344
IV. Relación del conocimiento de la posición de garante con el deber de garantía ... 346

§ 5. Autoría, participación y tentativa ... 347
a) La autoría y la participación ... 347
1. Estado actual de las opiniones ... 347
2. Cuestiones metodológicas que determinan las diferentes conclusiones ... 356
3. Las formas de autoría en la omisión impropia ... 359
4. La instigación en el delito de omisión impropia ... 362
5. La complicidad en el delito de omisión impropia ... 367
b) La tentativa en la omisión impropia ... 369

BDJur
http://bdjur.stj.jus.br

§ 6. Consideraciones sobre la jurisprudencia argentina en materia de omisión impropia 373
§ 7. Conclusiones 378
a) Naturaleza de la omisión (§ 3, *a*, *b*, *c*) 378
b) Causalidad de la omisión (§ 3, *d*) 380
c) Dolo, finalidad y omisión (§ 3, *e*) 381
d) Tipicidad de la omisión impropia (§ 4) 382
e) Autoría y participación en la omisión impropia (§ 5, *a*-*d*) 386
f) La tentativa en la omisión impropia (§ 5, *b*) 386

• ***Bibliografía general*** 389

BDJur
http://bdjur.stj.jus.br