

Maximiliano Adolfo Rusconi

# LA JUSTIFICACIÓN EN EL DERECHO PENAL

*Algunos problemas actuales*

- Lo objetivo y lo subjetivo en el ámbito de la justificación.
- Omisión, imprudencia y agresión ilegítima en la legítima defensa.
- Algunos límites de la defensa necesaria en el derecho penal.
- Criterios para la evaluación jerárquica de intereses en el ámbito del estado de necesidad.
- Apéndice jurisprudencial.

*2ª edición actualizada y ampliada*



---

Buenos Aires

**Primera edición: agosto 1996**

**Segunda edición: abril 2001**

Esta edición se terminó de imprimir en  
Abril de 2001 en Gráfico Lat s.r.l.,  
Loyola 1654 - {1414} Capital Federal

DIRECCIÓN EDITORIAL  
Dr. Rubén O. Villela

---

Copyright by AD-HOC S.R.L.  
Dirección, Administración y Correspondencia:  
Viamonte 1450 - Tel./Fax: 4371-0778 / 4371-6635  
C1055ABB Buenos Aires, República Argentina  
E-mail: [info@adhoc-villela.com](mailto:info@adhoc-villela.com)  
Internet: [www.adhoc-villela.com](http://www.adhoc-villela.com)

---

Printed in Argentina  
Derechos reservados por la ley 11.723  
ISBN: 950-894-282-7

---

## ÍNDICE

<i>Prólogo a la segunda edición</i> . . . . .	9
<i>Prólogo a la primera edición</i> . . . . .	11
<b>I. Lo objetivo y lo subjetivo en el ámbito de la justificación: algunas reflexiones</b> . . . . .	13
1. Introducción . . . . .	15
2. El problema de la presencia meramente objetiva de los presupuestos de una causa de justificación . . . . .	18
3. La creencia errónea de actuar bajo los presupuestos objetivos de una causa de justificación . . . . .	43
<b>II. Omisión, imprudencia y agresión ilegítima (Problemas de la Legítima Defensa)</b> . . . . .	47
<b>III. Algunos límites de la defensa necesaria en derecho penal</b> . . . . .	71
1. Introducción . . . . .	73
2. El problema de las agresiones a la propiedad y el valor de la vida del agresor . . . . .	79
3. Las agresiones provenientes de inimputables . . . . .	80
4. El argumento del art. 4º, apart. 1º, del Pacto de San José, y del art. 2º, II, A, de la Convención Europea de Derechos Humanos . . . . .	81
5. ¿Solución de <i>lege lata</i> ? El argumento de la “racionalidad del medio” . . . . .	85
6. El problema político-criminal: ¿Función preventiva de la legítima defensa o la búsqueda del menor daño? . . . . .	86

<b>IV. Criterios para la evaluación jerárquica de intereses en el ámbito del estado de necesidad</b> .....	95
1. Planteo del problema .....	97
2. ¿Qué significa que la acción justificada debe haber optado por el mal menor? .....	102
2.1. Gravedad y cercanía del peligro .....	105
2.2. Una razonable evaluación del interés personal del autor .....	106
2.3. La reparabilidad del daño .....	108
3. Algunos criterios correctivos de política-criminal .....	108
3.1. El papel del <i>in dubio pro reo</i> .....	109
3.2. La autodeterminación .....	110
3.3. El carácter adecuado de la acción .....	110
4. Las consecuencias en la valoración del error sobre los presupuestos objetivos del estado de necesidad justificante .....	111

#### APÉNDICE JURISPRUDENCIAL

I. Lo objetivo y lo subjetivo en el ámbito de la justificación .....	117
II. Agresión ilegítima y omisión .....	118
III. Los alcances del término "racionalidad". El medio legítimo. La cuestión de la proporcionalidad .....	120
IV. Estado de necesidad .....	131
<i>Bibliografía</i> .....	133