

Revista de Derecho Penal - La corrupción en sus diversas modalidades y la destrucción del Estado de Derecho - II

Revista de Derecho Penal

Año: 2020 / ISBN: 978-987-30-2253-1 / Artículo: 1.1.9542 / Páginas :928

Dirección: Donna, Edgardo Alberto

Secretaría de redacción: De la Fuente, Javier Esteban

Consejo de redacción: Donna, Edgardo Alberto De la Fuente, Javier Esteban Piña, Roxana Gabriela

Índice

Índice general, pág. 9

DOCTRINA

HEGEL EN EL 250 ANIVERSARIO DE SU NATALICIO (27 DE AGOSTO DE 1770)[*] [**]

LUIS JIMÉNEZ DE ASÚA, UN HOMBRE [*]

HOMENAJE A JULIO B. J. MAIER [*]

LA CORRUPCIÓN: ENFOQUE POLÍTICO-CRIMINAL

1. Planteamiento conceptual, pág. 40

2. Aproximación político-criminal a la corrupción, pág. 44

3. Los diversos delitos de corrupción, pág. 48

3.1. Clases de corrupción en razón del sujeto interviniente, pág. 48

3.2. La corrupción política y la administrativa, pág. 49

3.3. Delitos de funcionarios capitales, pág. 49

3.3.1. Contra el deber de imparcialidad, pág. 49

3.3.2. Cohecho, pág. 51

3.3.2.1. Cohecho pasivo (arts. 419 a 427, CP), pág. 51

3.3.2.2. Cohecho impropio (art. 422, CP), pág. 54

3.3.2.3. Cohecho activo (arts. 424, 425, 445, CP), pág. 54

3.3.3. Excusa absoluta (art. 426, CP), pág. 56

3.4. Tráfico de influencias (arts. 428 a 431, CP), pág. 56

3.4.1. Prevalencia de funcionario sobre funcionario (art. 428, CP), pág. 56

3.4.2. Prevalencia de particular (art. 429, CP), pág. 58

3.4.3. Mediación de influencias (art. 430, CP), pág. 58

4. Delitos concomitantes, pág. 59

4.1. Delitos de funcionarios colaterales, pág. 59

4.1.1. Prevaricación administrativa (art. 404, CP) [10], pág. 59

4.1.2. Falsedades (arts. 390 y ss., CP), pág. 61

4.1.3. Malversación de caudales públicos (arts. 432, 433, CP), pág. 62

Referencias, pág. 65

EL CONCEPTO DE "DÁDIVA" EN LOS DELITOS DE CORRUPCIÓN

1. El ofrecimiento, aceptación o exigencia de dádivas como elemento típico, pág. 68

2. La discusión sobre el concepto de "dádiva" en la dogmática penal, pág. 70

a) Interpretación restrictiva, pág. 70

b) Interpretación amplia, pág. 73

3. Toma de posición, pág. 74

FUNCIONARIO PÚBLICO DE FACTO: ¿SUJETO INIDÓNEO?

I. El funcionario público en el Derecho Penal, pág. 82

1. Concepto penal de funcionario público, pág. 82

2. Cualidad de funcionario público y delitos especiales, pág. 90

3. El "funcionario de facto" o de hecho en el Derecho Penal, pág. 94
 - II. Cuestiones previas de dogmática penal: teoría del error y tentativa, pág. 97
 1. Algunas cuestiones previas sobre la teoría del "error", pág. 97
 2. Algunas cuestiones previas sobre la "tentativa", pág. 99
 3. En especial: la tentativa inidónea, pág. 101
 4. La tentativa inidónea por "impropiedad del sujeto", pág. 106
 - III. Funcionario de facto, error e idoneidad del sujeto en delitos contra la administración pública, pág. 110
 1. Funcionario de facto y error, pág. 110
 2. Funcionario de facto: ¿un sujeto relativamente inidóneo?, pág. 114
 3. Funcionario de facto y principio de legalidad, pág. 119
 4. Funcionario de facto y el usurpador de funciones, pág. 121
 5. Funcionario de facto en el sistema peruano, pág. 128
 - IV. Conclusiones, pág. 133
 - V. Bibliografía, pág. 135
- NEGOCIACIONES INCOMPATIBLES CON LA FUNCIÓN PÚBLICA. LA REFORMA QUE INTRODUJO LA LEY 27.401 RENUEVA UNA VIEJA DISCUSIÓN. ¿EL INTERÉS AL QUE SE REFIERE EL TIPO PENAL ES UN INTERÉS DE ÍNDOLE ECONÓMICA?**
- I. Introducción, pág. 140
 - II. Evolución del tipo penal. Antecedentes, pág. 141
 - III. Recapitulando acerca de la evolución del texto legal, pág. 146
 - IV. La interpretación del interés, pág. 148
- EL DELITO DE ENRIQUECIMIENTO ILÍCITO. LA ACCIÓN TÍPICA Y SU PRESCRIPCIÓN, A LA LUZ DE LA JURISPRUDENCIA**
- I. Introducción, pág. 160
 - II. Elementos típicos del delito, pág. 163
 - a) Bien jurídico, pág. 163
 - b) Acción típica, pág. 164
 - c) Magnitud del enriquecimiento, pág. 165
 - d) El requerimiento, pág. 166
 - e) Sujeto activo y persona interpuesta, pág. 169
 - f) Aspecto subjetivo, pág. 170
 - III. Constitucionalidad de la norma, pág. 171
 - IV. ¿Acción u omisión?, conforme a la jurisprudencia, pág. 173
 - V. Consumación de la figura típica, pág. 180
 - VI. Prescripción, pág. 181
 - VII. Conclusión, pág. 186
- LA EXTINCIÓN DE DOMINIO, ¿ES UN DECOMISO ENCUBIERTO?**
1. Introducción, pág. 194
 2. Naturaleza jurídica, pág. 195
 3. Aspectos problemáticos de la extinción de dominio, pág. 199
 - a) Principio de legalidad frente al decreto de necesidad y urgencia, pág. 199
 - b) Irretroactividad de la ley penal, pág. 202
 - c) Principio de inocencia, pág. 205
 4. ¿Existe la posibilidad de un decomiso sin condena?, pág. 209
 5. Conclusión, pág. 210
- EL DELITO DE ENRIQUECIMIENTO ILÍCITO Y SU DEBATIDA INCONSTITUCIONALIDAD**
1. Introducción, pág. 214
 2. El bien jurídico protegido, pág. 218
 3. La acción típica, pág. 223
 4. La falta de justificación, pág. 230
 5. El enriquecimiento, pág. 231
 6. Momento del enriquecimiento, pág. 232
 7. El requerimiento, pág. 233
 8. Autoridad que puede requerir, pág. 235
 9. Opiniones a favor de su constitucionalidad, pág. 236

10. Opiniones que consideran la inconstitucionalidad de la norma, pág. 246

11. Corolario, pág. 257

CORRUPCIÓN Y "NON BIS IN IDEM" [*]

I. Introducción, pág. 266

1. Asociación diferencial, pág. 271

2. Marco regulatorio, pág. 273

3. Primeras normas, pág. 278

II. Cronología corruptiva, pág. 283

1. Revolución nacional, pág. 285

2. Mitad del siglo XX, pág. 286

3. Peronismo, pág. 288

4. Proceso militar, pág. 292

5. Menemismo, pág. 292

6. Macrismo, pág. 295

7. Actualidad, pág. 296

III. Caminos hacia la impunidad, pág. 298

IV. Non bis in idem, pág. 301

1. Afectación al non bis in idem, pág. 308

2. Sin afectación al non bis in idem, pág. 309

V. Nuestra opinión, pág. 309

1. Fallo "Amantía", pág. 310

2. Fallo "Patti", pág. 312

3. Enriquecimiento ilícito, pág. 313

4. Sobreseimiento fraudulento, pág. 315

5. Sobreseimientos, pág. 318

6. Cosa juzgada írrita, pág. 321

7. Obligación de investigar, pág. 326

8. Reforma judicial, pág. 327

VI. Punto final, pág. 330

VII. Conclusiones, pág. 337

VIII. Bibliografía, pág. 338

JURISPRUDENCIA ANOTADA

LA RELACIÓN FUNCIONAL CON LOS BIENES COMO PRESUPUESTO OBJETIVO DEL DELITO DE PECULADO. "LA RAZÓN DEL CARGO"

I. Síntesis del desarrollo, pág. 353

II. El caso, pág. 353

a) La decisión adoptada por la Cámara Federal de Casación Penal, pág. 353

b) Los antecedentes del pronunciamiento, pág. 354

c) El resolutorio adoptado por el Tribunal a quo, pág. 358

III. Recursos impetrados por las defensas técnicas de los encausados, pág. 359

a) Situación de M. G. M., pág. 360

b) Situación de G. C, pág. 363

c) Situación de F. E. D, pág. 368

d) Sobre la relevancia jurídica de los hechos, pág. 369

e) Sobre la coautoría funcional, pág. 373

f) Sobre las sanciones impuestas por el tribunal, pág. 375

IV. Voto en disidencia de la doctora Figueroa, pág. 376

V. Acerca de la figura penal, pág. 379

a) Ubicación sistemática y terminología, pág. 379

b) Estructura típica del delito de peculado de bienes, pág. 380

VI. La relación funcional con los bienes como presupuesto objetivo del delito. "La razón del cargo", pág. 395

JURISPRUDENCIA TEMÁTICA

DELITOS DE CORRUPCIÓN EN SUS DIVERSAS MODALIDADES por Vanesa S. Alfaro

1. Jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos, pág. 407

2. Jurisprudencia nacional, pág. 446

JURISPRUDENCIA DE LA SUPREMA CORTE DE JUSTICIA DE LA PROVINCIA DE BUENOS AIRES**ANÁLISIS DE FALLOS por Ana Inés Pérez Duhalde****I. Discusiones en torno a la culpa consciente y al dolo eventual, pág. 557**

1. Causa P. 129.286, caratulada "González, Horacio Fernando s/Recurso de queja en la causa 78.951 del Tribunal de Casación Penal, sala I" (sent. del 2-6-2020; votantes: Soria, De Lázzari, Kogan, Genoud, Pettigiani y Torres), pág. 557

2. Causa P. 131.584, caratulada "Altuve, Carlos Arturo -Fiscal ante el Tribunal de Casación- s/Recurso extraordinario de inaplicabilidad de ley en causa 85.107 y sus acumuladas 85.108 y 85.114 del Tribunal de Casación Penal, sala V, seguidas a Alcaráz, Gastón Gonzalo" (sent. del 29-6-2020; votantes: Kogan, Genoud, Soria, Pettigiani, De Lázzari y Torres), pág. 560

3. Causa P. 131.979, caratulada "Di Menna, Gabriel Hernán s/Recurso extraordinario de inaplicabilidad de ley en causa 92.105 del Tribunal de Casación Penal, sala IV" (sent. del 18-8-2020; votantes: Kogan, Genoud, Pettigiani, Soria y Torres), pág. 564

II. Debates respecto al límite temporal de la pena de prisión perpetua en casos donde procede la libertad condicional y en supuestos en los que ello no es posible, pág. 566

1. Causa P. 130.559, caratulada "Gómez, Roque Jacinto s/Recurso extraordinario de inaplicabilidad de ley en causa 77.358 del Tribunal de Casación Penal, sala I" (sent. del 29-4-2020; votantes: Soria, Kogan, Pettigiani y De Lázzari), pág. 566

2. Causa P. 131.026, caratulada "Altuve, Carlos Arturo -Fiscal ante el Tribunal de Casación Penal- s/Recurso extraordinario de inaplicabilidad de ley en causa 80.272 y su acumulada 80.296 del Tribunal de Casación Penal -sala III-, seguida a Aguirre Pared, José Luis" (sent. del 18-5-2020; votantes: De Lázzari, Soria, Kogan, Pettigiani y Torres), pág. 569

III. Declaración de reincidencia y caducidad registral, pág. 573

Causa P. 130.234-RC, "Ruiz Bolaños, Ariel Fernando s/Recurso extraordinario de inaplicabilidad de ley, en la causa 80.370 del Tribunal de Casación Penal, sala IV" (sent. del 27-5-2020; votantes: Pettigiani, Soria, Kogan, Genoud y Torres), pág. 573

IV. Violencia de género. El elemento típico "relación de pareja" del artículo 80, inciso 1º del Código Penal no puede interpretarse a la luz de las uniones convivenciales del régimen civil, pág. 575

Causa P. 132.456, caratulada "Altuve, Carlos Arturo -Fiscal ante el Tribunal de Casación- s/Recurso extraordinario de inaplicabilidad de ley en causa 79.641 del Tribunal de Casación Penal, sala I, seguida a R., F. S." (sent. del 20-7-2020; votantes: Soria, Torres, Kogan y Genoud), pág. 575

V. Fuero de responsabilidad penal juvenil. Deber de fundamentar la imposición y el monto de la pena (art. 4º de ley 22.278), pág. 578

Causa P. 132.174, caratulada "B., J. s/Recurso extraordinario de inaplicabilidad de ley en causa 37.657 de la Cámara de Apelación y Garantías en lo Penal de San Nicolás" (sent. del 3-8-2020; votantes: Pettigiani, Kogan, Torres y De Lázzari), pág. 578

ACTUALIDAD**HACIA UNA FUNDAMENTACIÓN DOGMÁTICA DE LA IMPUNIDAD LEGAL DEL DESISTIMIENTO DE LA TENTATIVA COMO CAUSA DE ATIPICIDAD [*]**

I. A modo de introducción, pág. 584

II. Algunas aclaraciones previas, pág. 584

III. Distintas variantes con una crítica común y la ponderación positiva de la conducta del agente que desiste, pág. 586

IV. El desistimiento como causa de atipicidad y su impunidad legal, pág. 587

V. Dinámica conceptual: tentativa, desistimiento y error de tipo. La desconfiguración del dolo como primer elemento dogmático en la atipicidad penal del desistimiento, pág. 589

VI. De la desconfiguración del dolo a la resignificación normativa, como segundo elemento dogmático en la atipicidad penal del desistimiento, pág. 592

VII. La llamada "tentativa calificada" como fenómeno de resignificación normativa, pág. 595

VIII. La atipicidad del desistimiento: desde la participación criminal a la legítima defensa, pág. 596

LA IRRELEVANCIA DE LA OMISIÓN Y LA POSICIÓN DE GARANTE PARA LA ATRIBUCIÓN DE RESULTADOS EN UNA TEORÍA PROPIAMENTE NORMATIVA DE LA IMPUTACIÓN

1. Introducción, pág. 599

2. La posición tradicional. Panorama general, pág. 601

3. La función del Derecho Penal, pág. 606

4. La relación Derecho Penal-libertad, pág. 610
 5. La norma penal, pág. 613
 6. La diferenciación entre acciones y omisiones, pág. 616
 7. La imputación a la omisión y la posición de garante, pág. 619
 - a) Principales propuestas [81], pág. 621
 8. La imputación como atribución de sentido a la conducta. La innecesariedad de la posición de garante, pág. 624
 9. La imputación del resultado a partir de su organización, pág. 630
 10. Conclusión, pág. 634
 11. Bibliografía, pág. 637
- EL DERECHO PENAL ACTUAL**
- LA CADENA PERPETUA: EL CASO ESPAÑOL [1] [2]**
- I. Primera parte: Introducción, pág. 645
 - II. Segunda parte: Evolución histórica, pág. 648
 - III. Tercera parte: Razones en pro de la reinstauración de la prisión perpetua en el sistema español, pág. 651
 - IV. Cuarta parte: Formulación de reparos a tal instauración, pág. 654
 - a) Legalidad, pág. 654
 - 1) Rasgos diferenciales entre la PPR y el resto de las penas privativas de libertad, pág. 657
 - b) La inhumanidad de la sanción, pág. 661
 - V. Quinta parte: Reparos y objeciones a su instauración, pág. 665
- DP-19, LAS CUESTIONES DE LEGALIDAD PENAL, EL TIEMPO, LA EMERGENCIA Y OTRAS EPIDEMIAS**
- A modo de introducción, pág. 671
- A. La dinámica de los tipos penales, pág. 673
 - a) Acerca del artículo 202 del CP, pág. 674
 - b) Acerca del artículo 205 del CP, pág. 680
 - B. ¿Se puede hablar de cuestiones constitucionales o explota la Matrix?, pág. 685
 - a) La cuestión de ley previa: ¿lex certa?, pág. 687
 - b) La prueba de la blancura. ¿Cuán blanca puede ser la ley penal?, pág. 690
 - c) ¿Y la aplicación retroactiva de la ley penal más benigna?, pág. 693
 - d) La ley penal más benigna en casos de leyes temporales y de emergencia. El artículo 205 del CP en el contexto particular de la COVID-19. ¿Qué hacer?, pág. 701
- FILOSOFÍA DEL DERECHO PENAL**
- FEUERBACH [*]**
- I. Introducción, pág. 709
 - II. Derecho y derechos, lesión del derecho y coacción de derecho, pág. 712
 1. Derecho y derechos, pág. 712
 2. La lesión del derecho, pág. 719
 3. La coacción jurídica, pág. 722
 - III. Delito y pena, pág. 725
 1. El delito, pág. 725
 2. La pena, pág. 728
 - IV. Feuerbach y Jakobs, pág. 738
- SOBRE LA PENA Y LA PREVENCIÓN GENERAL [*]**
1. Prevención general [**], pág. 742
 2. Prevención general: Pena como medio disuasivo, pág. 743
 3. Prevención general: Pena como recurso integrador, pág. 746
 4. Como propuesta ajena: Prevención especial en lugar de prevención general, pág. 749
 5. Prevención general: Cubierta por la idealización de la pena, pág. 750
 6. Prevención general y pena: Vistos de manera realista, pág. 756
- EL BUEN PRÍNCIPE [*]. TOMÁS DE AQUINO (1224/5-1274)**
1. Un monje mendicante sobresaliente, pág. 761
 2. Una obra universal, pág. 764
 3. Teocentrismo secular, pág. 765
 4. Trasfondo ético de la política, pág. 767
 5. Derecho, ley y justicia, pág. 768
 6. ¿Guerra justa?, pág. 771

7. Sobre el gobierno de los príncipes, pág. 772

8. Intento de balance, pág. 778

9. Efectos, pág. 779

BREVE EXPLICACIÓN DE LOS CONCEPTOS DE KANT Y "LO EMPÍRICO DE LO ACTUAL" UTILIZADO EN LOS TRABAJOS

KANT Y EL IMPERATIVO CATEGÓRICO

I. Introducción, pág. 783

II. La libertad en las expresiones y el conflicto entre libertad(es), pág. 784

III. Apertura y hospitalidad, pág. 785

IV. La máxima expresada, ¿es acaso plausible de ser tomada como una ley universal?, pág. 787

V. Conclusión, pág. 789

EL USO DEL CONCEPTO ENEMIGO EN EL VOCABULARIO DE DONALD TRUMP

1. Introducción, pág. 791

2. Planteo del problema, pág. 791

3. Algunos enfoques, pág. 792

4. Conclusiones, pág. 794

5. Bibliografía, pág. 794

EL IMPERATIVO CATEGÓRICO ANTE LAS MANIFESTACIONES XENÓFOBAS CONTRA LOS REFUGIADOS EN EUROPA: SU NECESARIA APLICACIÓN PARA SALVAGUARDAR LA DIGNIDAD HUMANA Y EL ESTADO DE DERECHO

I. Introducción, pág. 795

II. El imperativo categórico y sus derivaciones en los conceptos de persona y Estado, pág. 798

III. Manifestaciones xenóforas contra los refugiados en Europa, pág. 801

IV. Conclusiones, pág. 805

Referencias bibliográficas, pág. 806

CONSIGNA DEL TRABAJO: ANALIZAR UNA DECLARACIÓN SEGÚN LO VISTO SOBRE KANT

I. Introducción, pág. 809

II. Análisis de las declaraciones vertidas en la nota según la filosofía de Kant, pág. 810

III. Conclusiones, pág. 815

APLICACIÓN DE CONCEPTOS KANTIANOS EN LA ACTUALIDAD

I. Introducción, pág. 817

II. La entrevista, pág. 818

III. Conceptos desarrollados por Immanuel Kant, pág. 819

IV. Análisis comparativo, pág. 820

V. Conclusión, pág. 823

FUNDAMENTOS FILOSÓFICOS DEL DERECHO PENAL. TRABAJO SOBRE IMMANUEL KANT

1. Introducción, pág. 825

2. Manifestaciones elegidas, pág. 825

3. Conceptos, pág. 827

4. Análisis, pág. 828

5. Conclusión, pág. 831

FUNDAMENTOS FILOSÓFICOS DEL DERECHO PENAL

I. Introducción, pág. 833

II. Los derechos y su principio universal, pág. 835

III. El imperativo categórico ante los discursos, pág. 838

IV. El deber universal de asistencia, pág. 841

V. Conclusión, pág. 842

VI. Bibliografía, pág. 843

ANÁLISIS DE UNA FRASE DEL MANDATARIO DE BRASIL, SEGÚN LA LECTURA DE KANT

I. Planteo del problema, pág. 845

II. Los dichos de Bolsonaro según la lectura de Kant, pág. 846

III. Conclusión, pág. 853

Bibliografía, pág. 854

SOBRE LA DISCRIMINACIÓN ANALIZADA BAJO EL IMPERATIVO CATEGÓRICO

I. Introducción, pág. 855



II. Sobre el concepto del imperativo categórico y su aplicación al caso, pág. 856

III. Conclusiones, pág. 862

FUNDAMENTOS FILOSÓFICOS DEL DERECHO PENAL

1. Introducción, pág. 865

2. La metafísica de las costumbres y el imperativo categórico, pág. 866

3. Conclusiones, pág. 870

4. Bibliografía, pág. 871

FUNDAMENTOS FILOSÓFICOS DEL DERECHO PENAL

COMENTARIOS BIBLIOGRÁFICOS E INFORMACIÓN BIBLIOGRÁFICA

COMENTARIOS BIBLIOGRÁFICOS

Die Strafbarkeit von Geschäftsleitern nach § 54a KWG. Zugleich ein Beitrag zur strafrechtlichen Behandlung von Banken Krisen, por Leonhard Gehlen, comentado por Sebastián Alberto Donna y Camila Pereyra Balbi [1] [2] [3], pág. 885

INFORMACIÓN BIBLIOGRÁFICA

I. Temática [*], pág. 897

a) Libros, pág. 897

b) Artículos, pág. 898

II. Actualidad, pág. 906