

1

RICARDO
BASILICO

DIRECTOR

Comentarios

COMENTARIOS AL CÓDIGO PENAL

de la República Argentina

PARTE GENERAL

MARIANO NICOLÁS LEMA
Coordinador

ALFONSO ZAMBRANO PASQUEL
RICARDO A. BASILICO
PATRICIA G. MALLO
PABLO LAUFER
MARIANO N. LEMA
ALEJANDRO PIAGENTINI

BELÉN GENCHI - ARIEL WASSOUF
Colaboradores

editorial
IB de **f**
Montevideo - Buenos Aires

ÍNDICE

ÍNDICE DE AUTORES XV

Capítulo I

HISTORIA DEL DERECHO PENAL ARGENTINO

Mariano N. Lema

1. Antecedentes histórico-legislativos	1
1.a) Período de la colonia o dominación española	1
1.b) Período de independencia de nuestro país	2
2. El proyecto de Código Penal de Carlos Tejedor	7
3. El Código Penal de Rodolfo Moreno de 1922.....	10
4. Proyectos y reformas posteriores	14
5. Codificación penal argentina. Cuadro descriptivo.....	17

Capítulo II

PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES QUE TORNAN OPERATIVO EL SISTEMA JURÍDICO-PENAL

Ricardo A. Basílico - Mariano N. Lema

1. Principio de legalidad	21
1.a) <i>Ley stricta</i> (prohibición de analogía)	23
1.b) <i>Ley praevia</i> (prohibición de retroactividad)	24
1.c) <i>Ley scripta</i> (prohibición del derecho consuetudinario)	31
1.d) <i>Ley certa</i> (prohibición de penas y leyes indeterminadas)	32
1.e) El problema de la ley penal en blanco.....	32
1.f) El recurso de casación.....	36
1.g) Los delitos de lesa humanidad y la afectación al principio de legalidad.....	37

2. Principio de retribución penal	44
3. Principio de proporcionalidad	52
4. Principio de culpabilidad	56
4.a) Personalidad de las penas	57
4.b) Responsabilidad por el hecho	58
4.c) Imputabilidad y culpabilidad	60
5. Principio de reserva	60
6. Principio de lesividad	61
6.a) Introducción. Concepto. Bien jurídico lesionado	61
6.b) La intervención estatal en los "delitos de peligro abstracto"	66
6.c) Lesividad vs. peligrosidad	68
6.d) La afectación insignificante del bien jurídico	69
7. Principio de igualdad ante la ley	71
7.a) Introducción	71
7.b) Igualdad formal vs. igualdad material	75
8. Principios espaciales de la ley penal	79
8.a) Principio de territorialidad	81
8.b) Principio real o de defensa	87
8.c) Tesis de la ubicuidad	88
8.d) Principio de la nacionalidad	91
8.e) Principio universal	92
9. Principio acusatorio	99
9.a) Sistema acusatorio	99
9.b) Sistema acusatorio y el nuevo Código Procesal Penal Federal	101
9.c) Subprincipios del sistema acusatorio penal federal	102
10. Principio de oportunidad	112
10.a) El ejercicio de la acción penal en el modelo acusatorio	112
10.b) El principio de oportunidad en el proceso penal	117
10.c) Algunas propuestas previas	123
10.d) Los principios de proporcionalidad, de mínima intervención penal, y ley penal a la luz del control de constitucionalidad	124
11. Principio de la inviolabilidad de la defensa en juicio	127
12. Principio de presunción de inocencia	132
12.a) Subprincipio <i>in dubio pro reo</i>	137
13. Principio de subsidiariedad (<i>ultima ratio</i>)	143

Capítulo III

LA PARTE GENERAL Y LA PARTE ESPECIAL
DEL CÓDIGO PENAL ARGENTINO*Conceptos generales, relaciones y diferencias*

Mariano N. Lema - Ricardo A. Basílico

1. Unidad del derecho	145
2. La Parte General	146
3. La Parte Especial	147
4. Criterios de clasificación de los delitos	149
5. Extremos de la relación entre el delito y la pena	150
6. Caracteres del derecho penal argentino	151
7. Significación de los conceptos empleados en el Código Penal argentino	152
7.a) Interpretación de conceptos conforme al ordenamiento sustantivo	153
7.b) Equiparación de conceptos	161

Capítulo IV

ASPECTOS CONFIGURATIVOS DE LOS
DELITOS EN GENERALRicardo A. Basílico - Pablo Laufer
Mariano N. Lema - Alejandro Piagentini

1. El bien jurídico protegido	163
1.a) El derecho penal objetivo	166
1.b) Teoría del delito	168
1.c) La importancia del bien jurídico	175
1.d) La gravedad de las consecuencias jurídicas del delito	176
1.e) Derecho penal mínimo vs. Derecho penal máximo	177
1.f) Derecho penal simbólico y protección de bienes jurídicos	182
1.g) El delito, ¿lesión de un bien jurídico?	184
1.h) Bien jurídico. Pena y norma	187
2. Sujetos del delito y participación criminal	190
2.a) Introducción	197
2.b) Autor	199
2.c) Autor material	199
2.d) Autor intelectual	200
2.e) Autor mediato	202

2.f) Coautores	202	7.e) Disciplinas criminológicas en la praxis del Derecho penal.....	294
2.g) El agente provocador.....	204	7.f) Relación entre las neurociencias y el Derecho Penal.....	297
2.h) Reflexiones sobre la teoría de la participación	206	7.g) Estructura dinámica de la responsabilidad penal...	311
2.i) Autoría mediata por dominio del hecho o por dominio de organización.....	210	7.h) Inimputabilidad	319
2.j) Autoría mediata por dominio del hecho y autoría por infracción de deber.....	214	8. Atenuantes y agravantes	428
2.k) Autoría y participación en delitos cometidos en nombre y representación de personas jurídicas. Análisis de la ley 27.401.....	217	8.a) Introducción	428
3. La acción como base de la imputación.....	225	8.b) Individualización de la pena.....	432
3.a) Introducción	225	8.c) Restricciones a la discrecionalidad judicial.....	435
3.b) Funciones de la acción.....	228	8.d) Determinación de las penas aplicables a las personas jurídicas privadas.....	436
3.c) La acción como comportamiento exterior evitable ..	229	8.e) Criterios para la determinación de las penas.....	438
3.d) Distinción entre acción y omisión.....	232	8.f) Agravante por violencia, intimidación y empleo de arma de fuego.....	452
3.e) Delitos de omisión (clases).....	234	8.g) El arrepentido o imputado colaborador.....	454
3.f) Cuestiones de constitucionalidad.....	237	8.h) Agravante por intervención de menor de dieciocho años	460
3.g) Causas de exclusión de la acción.....	238	8.i) Agravante por terrorismo	462
4. Tipicidad subjetiva. Dolo, culpa y preterintencionalidad ...	238	9. Sobre las penas.....	462
4.a) Introducción	238	9.a) Finalidad de la pena	464
4.b) Funcionalismo	238	9.b) Caracteres	465
4.c) Imputación objetiva y subjetiva.....	240	9.c) Especies de pena	465
5. Imputación objetiva	260	9.d) Régimen de reclusión	467
5.a) La creación de riesgo jurídicamente relevante	262	9.e) El régimen especial de los menores de edad y las mujeres	471
5.b) Fin de protección de la norma	264	9.f) El régimen de la pena de prisión	471
5.c) El alcance del riesgo permitido	267	9.g) El carácter reparatorio y remunerativo del producto del trabajo del condenado a reclusión o prisión.....	473
5.d) La autopuesta en peligro de la víctima	270	9.h) La prisión domiciliaria.....	474
5.e) Autorresponsable intervención de un tercero	271	9.i) Penas accesorias.....	475
5.f) Disminución del riesgo	271	9.j) Pena de multa	479
5.g) Cursos causales atípicos	272	9.k) Cálculo para la prisión preventiva.....	482
5.h) La relación de violación al deber	272	9.l) Condenación condicional	485
5.i) La teoría de los roles de Jakobs.....	273	9.m) Política penitenciaria federal.....	492
6. Consumación y tentativa.....	274	9.n) Decomiso.....	492
6.a) <i>Iter criminis</i>	275	9.ñ) Enajenación mental sobreviniente a la condena	495
6.b) Exclusión a la regla de la tentativa.....	278	10. Pluralidad y concurso de delitos.....	496
6.c) Situación del imputado, colaborador y arrepentido....	278	10.a) Introducción	496
7. Imputabilidad.....	279	10.b) Ubicación sistemática.....	499
7.a) Introducción	279	10.c) Unidad y pluralidad de delitos.....	500
7.b) Nociones básicas en relación con la psiquiatría forense	284	10.d) Teorías de la unidad y de la pluralidad	507
7.c) De los peritos y de las pericias.....	291		
7.d) El procedimiento pericial	292		

10.e) Clases de concursos.....	509
10.f) Punibilidad del concurso.....	520
10.g) Pena aplicable ante un concurso ideal de delitos..	523
10.h) Pena aplicable ante un concurso real de delitos...	524
10.i) Unificación de penas	526
11. Reincidencia.....	534
11.a) Introducción	534
11.b) Fundamentos. Cuestiones de constitucionalidad..	536
11.c) El dilema del cumplimiento parcial de pena. Distintas posturas.....	543
11.d) Avance en la progresividad del tratamiento penitenciario	544
11.e) Tiempo mínimo de detención del agente en calidad de condenado	547

Capítulo V

HERRAMIENTAS FUNCIONALES TENDIENTES A AMINORAR LOS EFECTOS DE LA PENA

Mariano N. Lema - Ricardo Á. Basílico

1. Introducción.....	551
2. Libertad condicional y condena de ejecución condicional	553
2.a) Libertad condicional	553
2.b) Condena de ejecución condicional	566
3. Suspensión del juicio a prueba.....	577
3.a) Introducción	577
3.b) Ámbito de aplicación	580
3.c) Reparación del daño.....	597
3.d) Abandono de los bienes objeto de decomiso en favor del Estado.....	598
3.e) Oportunidad de aplicación	598
3.f) Audiencia de suspensión del juicio a prueba	599
3.g) De la solicitud del imputado	599
3.h) Las opiniones del fiscal y de la víctima.....	599
3.i) Posibilidad de recurrir	602
3.j) De la imposición de reglas de conducta	602
3.k) Extinción de la acción penal	60
3.l) Revocación.....	603
3.m) Nuevas concesiones.....	606
3.n) Inaplicabilidad de las reglas de prejudicialidad	606

4. Restricciones al poder punitivo.....	608
4.a) Procesamiento	608
4.b) Falta de mérito.....	615
4.c) Exención de prisión	616
4.d) Excarcelación	619
4.e) Prisión domiciliaria	623
4.f) Niños, niñas y adolescentes	628
5. Extinción de las acciones y de las penas.....	630
5.a) Muerte	633
5.b) Prescripción	634
5.c) Amnistía	636
5.d) Indulto	637
5.e) Perdón del ofendido /renuncia del agraviado	638
5.f) Principio de oportunidad	638
5.g) Conciliación o reparación del perjuicio	640
5.h) Cumplimiento de las condiciones de la suspensión del juicio a prueba	643

Anexo

JURISPRUDENCIA DESTACADA, PARTE GENERAL

(Ordenados por jerarquía)

De la libertad personal y de las penas.....	645
De la prisión perpetua	651
Herramientas para aumentar o aminorar los efectos de la coerción	653
De la condenación condicional.....	674
De la imputabilidad	675
De la tentativa	690
Participación criminal	690
Reincidencia	695
Concurso de delitos	696
Extinción de acciones y penas	697
Del ejercicio de las acciones	713
De la suspensión del juicio a prueba.....	718
Debido proceso	726
Sentencias e interlocutorios con perspectiva de género	734
BIBLIOGRAFÍA	749