GERMÁN ALEGRE
Director

LEGÍTIMA DEFENSA

APORTES PARA LA PRÁCTICA

MARÍA BELÉN VILLAFAÑE | FERNANDO BUJÁN
FEDERICO SOÑORA | AGUSTÍN SERRA
CARLOS ENRIQUE LLERA | ANA INÉS PÉREZ DUHALDE
MARÍA CELESTE LEONARDI | SOFÍA I. LANZILOTTA
JAVIER ANÍBAL IBARRA | LEANDRO GASTÓN
ARIEL SIMONE | GERMÁN ALEGRE

Prólogo de Inés Jaureguiberry

Fabián J. Di Plácido Editor

ÍNDICE

PRÓLOGO, INÉS JAUREGUIBERRY 7

EL EXCESO INTENSIVO EN LA LEGÍTIMA DEFENSA. JURISPRUDENCIA DE LA SUPREMA CORTE DE LA PROVINCIA DE BUENOS AIRES EN LA MATERIA

MARÍA BELÉN VILLAFAÑE

I. Planteamiento de la cuestión 17
II. Fundamento de la legítima defensa 18
III. Consideraciones previas 19
IV. Necesidad racional del medio empleado para impedir o repeler la agresión ilegítima 20
1. Necesidad 20
2. Racionalidad 26
3. Pautas para considerar o efectuar un juicio de racionalidad. Breve mención 31
4. Bienes afectados con el acto defensivo 32
V. Exceso 32
VI. Decisiones emitidas sobre el tema por la Suprema Corte de Justicia de la Provincia de Buenos Aires 36
1. Descarte defensa privilegiada. Falta de racionalidad en el medio empleado. Exceso intensivo en la legítima defensa. P. 106.868, "L., J. C. s/recurso de casación", sentencia del 2 de noviembre de 2011 36
2. Falta de racionalidad del medio empleado. Criterio ex ante. Exceso en la legítima defensa. P. 129.301, "V., A. A. s/recurso de queja en causa N° 79.232 del Tribunal de Casación Penal, Sala IV", sentencia del 21 de noviembre de 2018 37

3. Provocación suficiente. Exceso en la legítima defensa. Razonabilidad del medio empleado. In dubio pro reo. P. 123.373, "Altuve, Carlos Arturo —Fiscal—. Recurso extraordinario de inaplicabilidad de ley, en causa N° 60.059 del Tribunal de Casación Penal, Sala VI. Seguida a G., R. D.", sentencia del 11 de mayo de 2016 39
4. Falta de provocación suficiente. Racionalidad del medio empleado. Exceso en la legítima defensa. P. 122.836, "S., J. N. s/recurso extraordinario de inaplicabilidad de ley en causa N° 24.283 de la Cámara de Apelación y Garantías en lo Penal de Mercedes, Sala III", sentencia del 27 de diciembre de 2017 40
5. Agresión ilegítima. Necesidad racional del medio empleado para repelerla. Proporcionalidad. Criterio ex ante. P. 130.597, "V., L. D. y J., G. s/recurso extraordinario de inaplicabilidad de ley en causa N° 77.636 del Tribunal de Casación Penal, Sala IV", sentencia del 27 de febrero de 2019 41
6. Acogimiento del recurso. Arbitrariedad en la valoración de la prueba (mayoría). Exceso en legítima defensa. Racionalidad en el medio empleado. Proporcionalidad. Exceso en legítima defensa (minoría). P. 124.540, "Altuve, Carlos Arturo —Fiscal— s/recurso extraordinario de inaplicabilidad de ley, en causa N° 48.546 del Tribunal de Casación Penal, Sala I, seguida a G., C. L.". Sentencia del 30 de mayo de 2018 42

VII. Conclusiones 44
VIII. Bibliografía 45

EL EXCESO EN LAS JUSTIFICANTES. A PROPÓSITO DEL FALLO "CHOCOBAR"

Fernando Buján y Federico Soñora

I. Introducción 47
II. El hecho 49
III. Sobre las justificantes 52
IV. Del exceso en las justificantes 54
V. El exceso en el cumplimiento del deber en el fallo "Chocobar" 58

VI. Otras consideraciones 61
VII. Conclusión 65
VIII. Bibliografía 66

ERROR SOBRE LOS PRESUPUESTOS DE HECHO DE LA LEGÍTIMA DEFENSA (LEGÍTIMA DEFENSA PUTATIVA)

Agustín Serra

I. Introducción al problema 67
II. Teorías 70
1. Teoría del dolo 70
2. Teorías de la culpabilidad 72
3. Teoría de los elementos negativos del tipo 79
III. Jurisprudencia 81
IV. Conclusión 85
V. Bibliografía 87

LA LEGÍTIMA DEFENSA Y LAS ARMAS DE UTILERÍA (A PROPÓSITO DEL REQUISITO DE LA AGRESIÓN ILEGÍTIMA)

Carlos Enrique Llera

I. Planteo del tema 89
II. Los hechos 90
III. El concepto de arma de utilería 92
IV. Consideraciones previas 93
V. La legítima defensa frente a una agresión con arma de juguete 96
VI. El encuadre dogmático de la solución 99
VII. Las conclusiones del fallo 101
VIII. Bibliografía 103

DIFICULTADES EN TORNO A LA CORRECTA APLICACIÓN DE LA LEGÍTIMA DEFENSA EN CONTEXTOS DE VIOLENCIA DE GÉNERO

Ana Inés Pérez Duhalde y María Celeste Leonardi

I. Introducción 107
II. La violencia de género como una cuestión de derechos humanos 110

III. Situación actual de la cuestión 118
IV. La legítima defensa conforme la dogmática penal clásica. Fundamento, presupuestos, requisitos y límites 120
1. El fundamento interpersonal de la legítima defensa .. 120
2. A la persona agredida ilegítimamente no se le puede exigir la huida 122
3. La agresión ilegítima y su actualidad 123
4. La necesidad racional del medio empleado no implica proporcionalidad 124
5. La falta de provocación suficiente 126
6. Elemento subjetivo 127
V. Interpretación sistemática del artículo 34, inciso 6, del Código Penal con el "corpus iuris" internacional y la normativa nacional en materia de protección integral de las mujeres 127
1. La agresión ilegítima a la luz del círculo de violencia 128
2. La legítima defensa en contexto de violencia de género no puede estar sujeta a la restricción del intento previo de huida de la mujer que se defiende 133
3. La necesidad racional del medio empleado para impedir o repeler la agresión no exige proporcionalidad ... 135
4. Falta de provocación suficiente. Estereotipos de género 138
VI. Implicancias y alcances de los precedentes de la CSJN 139
VII. Consideraciones finales 143
VIII. Bibliografía 146

CASOS DE LEGÍTIMA DEFENSA SIN CONFRONTACIÓN INMEDIATA, Y COMENTARIO A UNA PROPUESTA DE SOLUCIÓN

Sofía I. Lanzilotta

I. Comentarios de jurisprudencia local 149
1. El caso S. B. L. 149
2. El caso D. 155
3. El caso P. 156
4. El caso C. N. 161
II. Relevamiento de propuesta de solución con perspectiva de género 166
III. Bibliografía 174

EL REQUISITO DE LA ACTUALIDAD EN LA LEGÍTIMA DEFENSA FRENTE A CONTEXTOS DE VIOLENCIA DE GÉNERO

Javier Aníbal Ibarra

I. Introducción 175
II. El presupuesto no punible de la legítima defensa del artículo 34 del Código Penal. Sus requisitos tradicionales escritos y de construcción dogmática 177
III. Dificultades específicas de la legítima defensa en casos de violencia de género 180
IV. Algunos antecedentes judiciales sobre casos cometidos por mujeres en un contexto de violencia de género 186
V. El requisito de actualidad e inminencia de la legítima defensa en casos de violencia de género. Necesidad de redefinir este concepto en clave de igualdad y de no discriminación 189
VI. Conclusión 198
VII. Bibliografía 200

ENSAYO SOBRE LA LEGÍTIMA DEFENSA EN CONTEXTO CARCELARIO

Leandro Gastón

I. Introducción 203
II. La situación carcelaria actual 204
a) Las muertes en contexto de encierro 208
b) Las lesiones en contexto de encierro 209
III. Distintas explicaciones a la violencia en las cárceles 210
IV. La legítima defensa en este contexto 213
a) La falta de auxilio por parte de las autoridades penitenciarias 215
b) Un caso para graficar la legítima defensa ante inactividad estatal 216
c) Sobre la actualidad de la agresión 218
V. Reflexiones finales 222
VI. Bibliografía 223

LEGÍTIMA DEFENSA Y JUICIO POR JURADOS

ARIEL SIMONE

I. Introducción y razones del abordaje de este capítulo 225
II. La teoría del caso de la fiscalía 228
III. La teoría del caso y las posibilidades de elección de la Defensa y el imputado 231
IV. La audiencia de selección de jurados ("voir dire") 233
V. La audiencia previa al debate oral y la delimitación del conflicto penal 237
VI. ¿Cuestión de hecho o derecho? 239
VII. Las instrucciones 244
VIII. El "delito menor incluido": exceso en la legítima defensa 249
IX. El método de la "íntima convicción" 251
X. La anulación del veredicto del jurado 253
XI. Impugnación e irrecurribilidad del veredicto absolutorio 255
XII. El debate sobre la legítima defensa mediante un jurado popular: ¿ventaja para el acusado? 258
Análisis del relevamiento de los datos obtenidos 261
XIII. Algunas conclusiones y reflexión final 264
XIV. Bibliografía 267

LEGÍTIMA DEFENSA Y CARGA DE LA PRUEBA. UNA APROXIMACIÓN DESDE EL DERECHO PENAL MATERIAL

GERMÁN ALEGRE

I. Sobre la utilidad de la noción de carga de la prueba. Carga objetiva y subjetiva 271
II. Inversión de la carga y presunción de inocencia. La jurisprudencia española en materia de eximentes y atenuantes 273
III. De las relaciones entre tipicidad y antijuridicidad y su impacto en la prueba 278
IV. Presunción legal en la llamada legítima defensa privilegiada 283
V. La cuestión del fundamento de la legítima defensa: ¿inversión como restricción? 284
VI. Conclusión: una posible solución desde los estándares de prueba 288
VII. Bibliografía 293