

2A

RICARDO
BASILICO

DIRECTOR

COMENTARIOS AL
CÓDIGO PENAL*de la República Argentina*

PARTE ESPECIAL

Arts. 79 a 108

MARIANO NICOLÁS LEMA
CoordinadorRICARDO A. BASILICO
GUIDO L. BRUNETTI
BELÉN GENCHI
PATRICIA G. MALLOARIEL WASSOUF
Colaborador

Volumen 2A

editorial
IB de f
Montevideo - Buenos Aires

ÍNDICE

ÍNDICE DE AUTORES	XV
-------------------------	----

Capítulo VI

DELITOS CONTRA LAS PERSONAS

Arts. 79 a 108

Ricardo A. Basilico - Guido L. Brunetti
Belén Genchi - Patricia G. Mallo

1. La vida como bien jurídico. El comienzo de la vida y el final de la vida. Diferencias con el delito de aborto	2
1.a) El comienzo de la tutela a la vida humana. La concepción.....	2
1.b) El nacimiento.....	4
1.c) El fin de la vida	7
2. Homicidio doloso. Elementos configurativos del tipo penal	9
2.a) La acción	10
2.b) Modalidad de comisión.....	10
2.c) El problema de los medios	11
2.d) La relación de causalidad (consumación y tentativa). Imputación objetiva del resultado	12
2.e) Sujetos	14
2.f) Elemento subjetivo.....	14
3. Homicidios agravados.....	14
3.a) Homicidio agravado por el vínculo "o" la relación de pareja	16
3.b) Homicidio agravado por ser cometido con ensañamiento, alevosía, veneno u otro procedimiento insidioso	26
3.c) Homicidio agravado por precio o promesa remuneratoria	38

3.d) Homicidio agravado por placer, codicia, odio racial, religioso, de género o a la orientación sexual, identidad de género o su expresión	42	7.e) "Picadas"	157
3.e) Homicidio agravado por un medio idóneo para crear un peligro común	48	7.f) El delito culposo por la intervención de los profesionales del arte de curar	158
3.f) Homicidio agravado con el concurso premeditado de dos o más personas	51	8. Aborto	171
3.g) Homicidio <i>criminis causa</i>	55	8.a) Antecedentes	176
3.h) Homicidio agravado a un miembro de las fuerzas de seguridad pública, policiales o penitenciarias, por su función, cargo o condición	61	8.b) Sistemas de regulación del aborto	178
3.i) Homicidio agravado por abusar de su función o cargo, cuando fuere miembro integrante de las fuerzas de seguridad, policiales o del servicio penitenciario	66	8.c) El bien jurídico protegido	179
3.j) Homicidio agravado a su superior militar frente a enemigo o tropa formada con armas	71	8.d) La figura del aborto simple. Elementos objetivos ...	181
3.k) Femicidio	75	8.e) Negación o entorpecimiento de la interrupción voluntaria del embarazo	185
3.l) "Homicidio transversal"	80	8.f) Agravante por la investidura de funcionario público en el caso de los profesionales de la salud	185
3.m) Análisis de la violencia de género y la violencia contra la mujer en el sistema penal	82	8.g) Supuestos de aborto no punible	190
3.n) La "perspectiva de género" como fenómeno de un proceso histórico, cultural, ideológico y convencional internacional	95	8.h) Aborto preterintencional. Elementos configurativos del tipo penal	198
3.ñ) Una adecuada reacción punitiva del Estado	106	8.i) Aborto propio y aborto consentido	200
4. Circunstancias extraordinarias de atenuación	122	9. Lesiones. Concepto de salud e integridad corporal	202
5. Homicidio atenuado y preterintencional	126	9.a) Lesiones leves	203
5.a) Homicidio en estado de emoción violenta	127	9.b) Lesiones graves	214
5.b) Homicidio preterintencional	133	9.c) Lesiones gravísimas	222
6. Instigación o ayuda al suicidio	136	9.d) Figuras agravadas y atenuadas	228
6.a) La instigación al suicidio	138	9.e) La subsidiariedad	243
6.b) La ayuda al suicidio	139	9.f) El problema del consentimiento del ofendido (expreso o presunto)	244
6.c) Consideraciones generales para ambas figuras ...	140	9.g) Lesiones culposas	246
6.d) Eutanasia	141	9.h) Lesiones en riña o agresión	247
7. Tipos culposos	143	9.i) Lesionología médico-legal	265
7.a) Antecedentes legislativos	143	10. Duelo. La cuestión de su regulación y su situación en el sistema penal actual	277
7.b) Elementos configurativos de los tipos culposos ...	148	10.a) Duelo regular e irregular	278
7.c) La aplicación de las categorías dogmáticas de la imputación objetiva como limitante a la responsabilidad por el hecho culposo	151	10.b) Instigación a provocar o aceptar un duelo	279
7.d) Conducción negligente, imprudente o antirreglamentaria de vehículo automotor	154	10.c) Desacreditación pública	280
		10.d) Infracciones a las reglas del duelo regular	280
		11. Abuso de armas y agresión con armas	282
		11.a) Elementos configurativos del tipo penal	282
		11.b) Atenuantes y agravantes	284
		12. Abandono de personas	285
		12.a) Abandono. Breve introducción	285
		12.b) Evolución legislativa	287
		12.c) Legislación comparada	295
		12.d) Determinación del bien jurídico protegido en el delito de abandono de personas. Consideraciones generales	300

12.e) La cuestión del peligro concreto	313
12.f) Elementos configurativos del tipo penal de abandono de personas a las que se coloca en situación de desamparo	316
12.g) Agravantes por el vínculo	367
13. Omisión de auxilio	368
13.a) Generalidades	368
13.b) Bien jurídicamente protegido	373
13.c) Naturaleza jurídica	375
13.d) Tipo objetivo	375
13.e) Acciones típicas	377
13.f) Sujetos del delito	379
13.g) Elemento subjetivo	384
13.h) Consumación y tentativa	386
13.i) Antijuridicidad	387
13.j) Culpabilidad	388
13.k) Concurso de delitos	388
14. Incumplimiento de los deberes de asistencia familiar. Su relación con el Código Civil y Comercial argentino (CCCN)	388
14.a) Naturaleza y bien jurídico protegido	391
14.b) Elementos configurativos del tipo penal	393
14.c) El fraude y la simulación como agravantes	396

Anexo

JURISPRUDENCIA DESTACADA.

PARTE ESPECIAL

Delitos contra las personas

1. Homicidio simple	399
a) Definición por exclusión	399
b) Configuración	399
c) Elemento subjetivo	404
d) Comisión por omisión	409
e) Agravante por arma de fuego	409
f) Imputabilidad	410
g) <i>Aberratio ictus</i>	410
h) Legítima defensa	412
i) Concurso de delitos	415
j) Aspectos procesales	415
k) Responsabilidad civil. Daños y perjuicios	418

2. Homicidios calificados (art. 80 C.P.)	419
a) Penas	419
3. Homicidio calificado por el vínculo (art. 80, inc. 1°)	421
a) Configuración	421
b) Autoría y participación	421
c) Tentativa	422
d) Elemento subjetivo	422
e) Concurso	423
f) Legítima defensa	424
g) Circunstancias extraordinarias de atenuación	424
h) Prueba / relación de pareja	429
4. Homicidio calificado por ensañamiento (art. 80, inc. 2°) ..	430
a) Concepto	430
b) Configuración	430
c) Sevicia y ensañamiento	431
d) Elemento subjetivo	431
e) Exclusión de la agravante	431
5. Homicidio calificado por alevosía, veneno u otro procedimiento (art. 80, inc. 2°)	432
a) Configuración	432
b) Elemento subjetivo	435
c) Exclusión de la agravante	437
d) Imputabilidad	437
e) Procedimiento insidioso	438
f) Impulso de perversidad brutal	439
6. Homicidio calificado por precio o promesa remuneratoria (art. 80, inc. 3°)	440
a) Configuración	440
7. Homicidio calificado por placer, codicia, odio racial o religioso, de género o a la orientación sexual, identidad de género o su expresión (art. 80, inc. 4°)	441
a) Configuración	441
8. Homicidio calificado por un medio idóneo para crear un peligro común (art. 80, inc. 5°)	442
a) Configuración	442
b) Elemento subjetivo	443
9. Homicidio calificado por el concurso premeditado de dos o más personas (art. 80, inc. 6°)	443
a) Configuración	443
10. Homicidio calificado <i>criminis causa</i> (art. 80, inc. 7°) ..	446
a) Configuración	446
b) Autoría y participación	447

c) Concurso.....	447
d) Complejidad del delito	448
11. Homicidio calificado por ser cometido contra un miembro de las fuerzas de seguridad pública, policiales o penitenciarias, por su función, cargo o condición (art. 80 inc. 8)	450
a) Configuración	450
b) Principio de igualdad ante la ley.....	450
12. Homicidio calificado por abuso de función o cargo por ser miembro de una fuerza de seguridad, policial o del servicio penitenciario (art. 80, inc. 9)	451
a) Configuración	451
b) Fundamento de la agravante	451
13. Homicidios donde media violencia de género (art. 80 incs. 11 y 12).....	452
a) Violencia de género. Configuración	452
b) Víctima transgénero.....	452
c) El propósito de causar sufrimiento a la persona con la que se ha mantenido una relación de pareja (art. 80 inc. 12 en función del inc. 1)	453
d) La suspensión de juicio a prueba	454
14. Circunstancias extraordinarias de atenuación (art. 80 <i>in fine</i>).....	454
a) Configuración	454
15. Homicidio en estado de emoción violenta (art. 81 inc. 1º a)	454
a) Concepto.....	454
b) Emoción y pasión	455
c) Configuración.....	457
d) Exclusión de la figura.....	464
16. Homicidio preterintencional (art. 81, inc. b).....	467
a) Concepto.....	467
b) Configuración	467
c) Elemento subjetivo	472
d) Exclusión de la atenuante	473
17. Parricidio emocional o preterintencional (art. 82)	474
a) Configuración	474
18. Instigación al suicidio (art. 83)	474
a) Configuración	474
b) Elemento subjetivo	475
c) Tentativa	476
19. Homicidio culposo (art. 84).....	476
a) Configuración	476

b) Mala praxis médica.....	486
c) Automotores	487
d) Graduación de la pena	488
e) Aspectos procesales.....	488
20. Aborto (art. 85).....	489
a) Bien jurídico	489
b) El momento del nacimiento como límite entre el aborto y el homicidio	490
c) Configuración.....	491
d) Elemento subjetivo. Dolo eventual	492
e) Tentativa	492
f) Agravante por muerte	492
g) Atipicidad.....	494
h) Causa de justificación	494
i) Aspectos procesales. Prueba	494
21. Abortos no punibles (art. 86)	496
22. Dilación, obstaculización y negación injustificadas del funcionario o profesional de salud (art. 85 bis)	497
a) Objeción de conciencia	497
23. La causación del aborto propio de la persona gestante (art. 88).....	497
24. Lesiones (art. 89).....	497
a) Integridad física	497
b) Configuración	498
c) Elemento subjetivo. Dolo.....	498
d) Imposibilidad de preterintencionalidad.....	499
e) Concurso.....	499
25. Lesiones graves (art. 90).....	500
a) Configuración	500
b) Elemento subjetivo	501
c) Debilitamiento de un sentido	502
d) Debilitamiento funcional permanente.....	502
e) Peligro para la vida.....	503
f) Deformación permanente del rostro	503
g) Incapacidad laboral.....	504
h) Atenuantes.....	504
i) Exceso en la legítima defensa	504
26. Lesiones gravísimas (art. 91)	505
a) Debilitamiento o pérdida de órganos como factor diferenciador de las lesiones graves y gravísimas ...	505
b) Contagio de HIV	506
c) Elemento subjetivo	506
d) Legítima defensa	507

27. Agravantes (art. 92).....	507
a) Lesiones calificadas por el vínculo.....	507
b) Lesiones leves calificadas por ensañamiento	509
c) <i>Criminis causa</i>	510
d) Alevosía	510
e) Comisión por omisión.....	510
f) Improcedencia	511
28. Lesiones culposas (art. 94)	511
a) Configuración	511
b) Acción por omisión.....	516
c) Concurrencia de culpas.....	516
d) Aspectos procesales	517
29. Riña (art. 95).....	518
a) Concepto de riña	518
b) Concepto de agresión	518
c) Configuración.....	519
d) Aspectos procesales	522
30. Duelo (art. 97).....	523
a) Duelo irregular	523
b) Justificación	523
c) Legítima defensa	523
31. Abuso de armas (art. 104)	524
a) Delito de peligro	524
b) Configuración	525
c) Arma blanca.....	527
d) Agravantes	527
e) Concurso	527
f) Aspectos procesales	529
32. Abandono de personas (art. 106)	530
a) Delito de peligro	530
b) Configuración	530
c) Abandono seguido de muerte.....	538
d) Estado de necesidad.....	542
e) Delito imposible.....	543
f) Concurso	543
g) Aspectos procesales.....	543
33. Omisión de auxilio (art. 108)	544
a) Configuración	544
b) Atipicidad.....	544
c) Jurisprudencia extranjera	544