

EUGENIO RAÚL ZAFFARONI DIRECCIÓN

MARCELA DE LANGHE COORDINACIÓN

# Código Penal

## y normas complementarias

Análisis doctrinal y jurisprudencial

2

ARTÍCULOS 35 - 78 «bis»

PARTE GENERAL

CLAUDIA E. VELCIQV -- JULIO M. REBEQUI SUPERVISIÓN

▪ **Autores:** Eduardo Aguirre Obarrio – Juan José Ávila – Enrique Bacigalupo  
Carlos S. Caramuti – Marcela De Langhe – Daniel H. Domínguez Henafin  
Gonzalo D. Fernández – Guillermo J. Fierro – Carlos J. Lascano (h) – Ricardo C. Núñez  
Marcelo A. Riquert – Claus Roxin – Maximiliano A. Rusconi – Benjamín Sal Llargués  
Alejandro W. Slokar – Norberto Eduardo Spolansky – Oscar N. Vera Barros  
Gustavo L. Vitale – Eugenio Raúl Zaffaroni – Patricia S. Ziffer

3ª edición  
NUEVA SERIE

  
**hammurabi**  
JOSE LUIS DEPALMA EDITOR

## ÍNDICE GENERAL

Abreviaturas

43

### LIBRO PRIMERO DISPOSICIONES GENERALES

#### TÍTULO V

#### IMPUTABILIDAD CONTINUACIÓN

La problemática del exceso en la justificación

Aporte de **Enrique Bacigalupo**

49

#### Art. 35

#### EXCESO EN LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN

de Daniel H. Domínguez Henain

##### I. BIBLIOGRAFÍA

59

##### II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA

62

##### III. DOCTRINA

##### 1. Conceptualización de la conducta excesiva. Clases de exceso

66

|  |     |
|--|-----|
| § 2. Los requisitos para la configuración del exceso. Discusiones en torno a la naturaleza del acto excesivo | 69  |
| a) Requisitos para la configuración del exceso   | 69  |
| 1. El error vencible de tipo permisivo en el agente  | 69  |
| 2. Situación de excitación, perturbación o miedo en el agente  | 73  |
| 3. La preexistencia de una situación de justificación  | 74  |
| 4. El llamado exceso en la causa   | 77  |
| b) Naturaleza del acto excesivo  | 77  |
| § 3. Fundamentos de la menor punición  | 80  |
| § 4. La pena correspondiente al acto excesivo  | 84  |
| § 5. Alcance de la atenuante   | 88  |
| § 6. Resumen   | 89  |
| <b>IV. JURISPRUDENCIA</b>  |     |
| A. Clases de exceso  | 92  |
| 1. Exceso extensivo  | 92  |
| 2. Exceso intensivo  | 93  |
| 3. Exceso en la causa  | 94  |
| 8. Exceso en la legítima defensa   | 95  |
| 1. Requisitos para su configuración  | 95  |
| a. La preexistencia de los requisitos de una causa de justificación  | 95  |
| b. El error en la apreciación de la situación justificante   | 95  |
| c. Requisito subjetivo   | 95  |
| d. La situación de excitación o turbación en el ánimo del autor de la conducta excesiva                      | 96  |
| 2. Exceso en la legítima defensa real y en la legítima defensa putativa                                      | 97  |
| C. Exceso en otras causas de justificación   | 97  |
| 1. En los límites impuestos por la ley o por la autoridad  | 97  |
| 2. En estado de necesidad justificante   | 98  |
| D. Exceso: supuestos que comprende   | 98  |
| E. No configuración del exceso   | 99  |
| 1. Por faltar la agresión ilegítima o la actualidad o inminencia de la agresión                              | 99  |
| 2. Error en el autor   | 99  |
| 3. Por ser innecesario el medio empleado en la defensa   | 100 |
| 4. Por faltar «ab initio» la situación de necesidad  | 100 |
| 5. Por abuso en el ejercicio de un derecho   | 100 |
| 6. Por legitimidad en la actuación, sin haber excedido sus límites   | 100 |
| F. Punición  | 101 |
| G. Preexistencia de los requisitos de una causa de justificación   | 101 |
| H. Causas de justificación. Exceso   | 101 |
| I. Exceso en la legítima defensa. Eximente de pena. Legítima defensa   | 102 |
| J. Requisitos de la legítima defensa. Causas de justificación  | 102 |
| K. Razonabilidad del medio empleado  | 102 |
| L. Provocación suficiente  | 103 |
| M. Agresión ilegítima  | 104 |
| N. Recurso de casación   | 104 |

Arts. 36/39. DEROGADOS

Arts. 40/41

DETERMINACIÓN DE LA PENA. CRITERIOS INDIVIDUALIZADORES

Patricia S. Ziffer

|  |     |
|--|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA  | 105 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA  | 106 |
| III. DOCTRINA  |     |
| § 1. El sistema general de determinación de la pena  | 111 |
| § 2. La función de los marcos penales  | 112 |
| § 3. Base de la decisión de determinación de la pena   | 113 |
| § 4. La peligrosidad como criterio de determinación de la pena   | 115 |
| § 5. Gravedad del ilícito  | 117 |
| § 6. La extensión del daño y del peligro causados  | 117 |
| § 7. La calidad de los motivos   | 118 |
| § 8. La participación en el hecho  | 119 |
| § 9. Los vínculos personales y la calidad de las personas  | 120 |
| § 10. Las condiciones personales   | 121 |
| § 11. Las reincidencias y demás antecedentes. La conducta precedente                                   | 122 |
| § 12. La prohibición de doble valoración   | 125 |
| § 13. La audiencia «de visu»   | 126 |
| IV. JURISPRUDENCIA   |     |
| A. De la graduación del ilícito y la culpabilidad  | 126 |
| 8. De los recursos en materia de determinación de la pena y el deber de fundamentación de la sentencia | 129 |
| — Menores  | 131 |
| C. De la valoración de circunstancias procesales   | 132 |
| D. De la relevancia de los fines de la pena para su graduación   | 132 |
| E. De la función de las escalas penales  | 133 |
| F. Graduación de la pena   | 133 |
| 1. Consideraciones generales   | 133 |
| 2. Naturaleza de la acción y medios empleados para ejecutarla. Armas de fuego                          | 133 |
| 3. Extensión del daño causado  | 133 |
| 4. Peligrosidad  | 134 |
| 5. Nocturnidad   | 135 |
| 6. Agravación y atenuación de la pena  | 136 |
| a. Antecedentes penales  | 136 |
| b. Arrepentimiento   | 137 |
| c. Confesión   | 138 |
| d. Mendacidad  | 138 |
| e. Dificultad de ganarse el sustento   | 138 |

|                                   |     |
|-----------------------------------|-----|
| f. Conducta del imputado          | 138 |
| g. Suspensión del juicio a prueba | 139 |
| h. Reincidencia                   | 139 |
| i. Violencia                      | 139 |
| j. Salidas transitorias           | 140 |
| k. Reiteración delictiva          | 140 |
| l. Emoción violenta               | 140 |
| 7. Audiencia «de visu»            | 140 |

**Art. 41 «bis»**

**AGRAVAMIENTO GENÉRICO POR EMPLEO DE ARMA DE FUEGO**

• Alejandro W. Slokar

|   |     |
|---|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA   | 141 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA                                   | 143 |
| III. DOCTRINA   |     |
| § 1. Concepto y fundamentos                                 | 145 |
| § 2. Presupuestos y delimitación                            | 146 |
| § 3. Arma de fuego  | 148 |
| IV. JURISPRUDENCIA  |     |
| A. Alcances de la agravante                                 | 150 |
| B. Agravamiento por el medio utilizado y el peligro causado | 151 |
| C. Arma de fuego  | 151 |
| D. Proporcionalidad de las penas                            | 152 |
| E. Tipo penal de homicidio: aplicación de la agravante      | 152 |
| F. Recurso extraordinario                                   | 153 |
| G. Reducción de pena por supresión de agravantes            | 154 |

**El llamado arrepentido en materia penal**

Aporte de **Norberto Eduardo Spolansky**

|  |     |
|--|-----|
|  | 155 |
|--|-----|

**Enmascarados y arrepentidos**

Aporte de **Eduardo Aguirre Obarrio**

|  |     |
|--|-----|
|  | 161 |
|--|-----|

**Art. 41 «ter»**

**ARREPENTIDO**

• Marcelo A. Riquert

|                 |     |
|-----------------|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA | 174 |
|-----------------|-----|

|  |     |
|--|-----|
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA  | 178 |
| III. DOCTRINA  |     |
| § 1. Introducción  | 182 |
| § 2. Los propios puntos de partida generales y particulares  | 183 |
| § 3. La tensión entre las garantías y la eficacia  | 186 |
| § 4. El «arrepentido» de la ley 27.304   | 190 |
| a) Art. 1º, ley 27.304: Sustitución del art. 41 «ter» del CP   | 191 |
| 1. Naturaleza  | 191 |
| 2. Respuesta penal   | 192 |
| 3. Delitos respecto de los que se admite el arrepentimiento  | 195 |
| I. Delitos de producción, tráfico, transporte, siembra, almacenamiento y comercialización de estupefacientes, precursores químicos o cualquier otra materia prima para su producción o fabricación previstos en la ley 23.737 o la que en el futuro la reemplaze, y la organización y financiación de dichos delitos | 196 |
| II. Delitos previstos en la Sección XII, Título I del Código Aduanero  | 197 |
| III. Todos los casos en los que sea aplicable el art. 41 «quinques» del CP   | 197 |
| IV. Delitos previstos en los arts. 125, 125 «bis», 126, 127 y 128 del CP   | 199 |
| V. Delitos previstos en los arts. 142 «bis», 142 «ter» y 170 del CP  | 199 |
| VI. Delitos previstos en los arts. 145 «bis» y 145 «ter» del CP  | 199 |
| VII. Delitos cometidos en los términos de los arts. 210 y 210 «bis» del CP   | 200 |
| VIII. Delitos previstos en los capítulos VI, VII, VIII, IX, IX «bis» y X del Título XI y en el inc. 5º del art. 174 del CP   | 201 |
| IX. Delitos previstos en el Título XIII, del Libro Segundo, del Código Penal   | 206 |
| 4. Clase de información y consecuencias que habilitan su procedencia   | 207 |
| 5. Exclusión de las penas de inhabilitación y multa  | 210 |
| b) Art. 2º, ley 27.304: Incorporación del art. 276 «bis» del CP  | 211 |
| c) Art. 3º, ley 27.304: Oportunidad  | 213 |
| 1. Oportunidad   | 213 |
| 2. Restricciones relativas al arrepentido  | 217 |
| I. Hecho del que se haya sido partícipe  | 218 |
| II. Participación menor o igual a la de los delatados  | 218 |
| III. No comunicabilidad del beneficio  | 218 |
| IV. Posible reiteración de la delación   | 218 |
| V. Sujetos que el arrepentido no puede delatar   | 219 |
| 3. Restricciones vinculadas a quién puede arrepentirse   | 221 |
| I. Funcionarios con cargos susceptibles de juicio político   | 221 |
| II. Partícipes en casos en que se investiguen delitos de lesa humanidad  | 222 |
| d) Art. 4º, ley 27.304: Incidencia del acuerdo para la libertad en el proceso  | 225 |
| e) Art. 5º, ley 27.304: Criterios para aplicar los beneficios  | 227 |
| f) Art. 6º, ley 27.304: Registro de los actos de colaboración  | 228 |
| g) Art. 7º, ley 27.304: Requisitos formales del acuerdo de colaboración  | 231 |
| h) Art. 8º, ley 27.304: Procedimiento del acuerdo de colaboración  | 233 |

|  |     |
|--|-----|
| i) Art. 9º, ley 27.304: Obligación de homologar judicialmente el acuerdo       | 235 |
| j) Art. 10, ley 27.304: homologación del acuerdo de colaboración               | 235 |
| k) Art. 11, ley 27.304: Incorporación del acuerdo al proceso                   | 236 |
| l) Art. 12, ley 27.304: Valoración en la investigación penal preparatoria      | 237 |
| m) Art. 13, ley 27.304: Plazo de corroboración y suspensión de la prescripción | 237 |
| 1. La corroboración  | 238 |
| 2. La suspensión de la prescripción de la acción                               | 239 |
| n) Art. 14, ley 27.304: Protección de los delatores                            | 240 |
| ñ) Art. 15, ley 27.304: Sentencia  | 246 |
| 1. Imposibilidad de fundar la condena exclusivamente en lo delatado            | 246 |
| 2. El problema de la veracidad   | 247 |
| 3. La necesidad de corroboración externa                                       | 249 |
| 4. La visión comparativa   | 250 |
| 5. La perspectiva de la sana crítica   | 251 |
| o) Art. 16, ley 27.304: Información a la Comisión Bicameral                    | 253 |
| p) Art. 17, ley 27.304: Derogaciones   | 253 |
| q) Art. 18, ley 27.304: Invitación a las legislaciones locales                 | 253 |
| <b>IV. JURISPRUDENCIA</b>  |     |
| A. Antecedentes dictados con posterioridad a la sanción de la ley 27.304       | 255 |
| B. Antecedentes dictados con anterioridad a la sanción de la ley 27.304        | 256 |

**Art. 41 «quater»**

AGRAVANTE GENÉRICA

PARA LOS MAYORES DE EDAD QUE SE VALEN

DE MENORES DE DIECIOCHO AÑOS PARA DELINQUIR

• Gustavo L. Vitale

|   |     |
|---|-----|
| <b>I. BIBLIOGRAFÍA</b>  | 257 |
| <b>II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA</b>  | 258 |
| <b>III. DOCTRINA</b>  |     |
| § 1. Interpretación restrictiva del texto legal   | 260 |
| a) Nuestra postura  | 260 |
| 1. Aspecto político-criminal  | 260 |
| 2. Irracionalidad de la pena  | 261 |
| 3. Alcance de la agravante genérica   | 262 |
| 4. Conclusiones   | 264 |
| b) Posición de Rodrigo López Gastón   | 265 |
| c) Tesis de Diego Avaca   | 265 |
| d) Postura de Carina Lurati   | 266 |
| § 2. Interpretación extensiva de la causal de agravación genérica prevista en el art. 41 «quater» | 267 |

|   |     |
|---|-----|
| <b>IV. JURISPRUDENCIA</b>   |     |
| A. Medsuración de la pena. Parámetros a considerar  | 269 |
| B. Alcances   | 270 |
| C. Edad computable para establecer la mayoría de edad a los efectos de la aplicación de la agravante del art. 41 «quater» | 272 |

**Art. 41 «quinquies»**

AGRAVANTE GENÉRICA DE LAS PENAS DE LOS DELITOS COMETIDOS CON LA FINALIDAD DE INFUNDIR EL TERROR PÚBLICO

• Marcela De Langhe

|  |     |
|--|-----|
| <b>I. BIBLIOGRAFÍA</b>   | 275 |
| <b>II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA</b>   | 276 |
| <b>III. DOCTRINA</b>   |     |
| § 1. Consideraciones generales   | 319 |
| a) La motivación de la reforma   | 319 |
| b) El contexto normativo internacional   | 321 |
| § 2. Terrorismo y derechos humanos   | 324 |
| a) El terrorismo para la Corte Suprema   | 327 |
| b) La tipificación del terrorismo en el Derecho comparado  | 332 |
| § 3. El art. 41 «quinquies» del Código Penal   | 346 |
| a) Ubicación y redacción de la figura  | 347 |
| b) La finalidad como límite típico   | 358 |
| c) Sujetos pasivos   | 360 |
| <b>IV. JURISPRUDENCIA</b>  |     |
| A. Sumarios nacionales   | 361 |
| 1. Extradición. Denegación. Actos de terrorismo. Convenio Internacional para la represión de los atentados terroristas cometidos con bombas. Prescripción de la acción penal | 361 |
| 2. Descarte de la aplicación de la agravante   | 364 |
| 3. Concesión del recurso de casación   | 364 |
| 4. Financiamiento del terrorismo   | 364 |
| B. Sumarios Internacionales  | 365 |
| 1. Corte Interamericana de Derechos Humanos. Lesión al principio de legalidad  | 365 |
| a. Delitos de traición a la patria y de terrorismo   | 365 |
| b. Delitos de colaboración con el terrorismo y afiliación a organizaciones terroristas   | 366 |
| 2. España  | 366 |
| a. Definición de terrorismo  | 366 |
| b. Tipificación de los comportamientos terroristas   | 368 |

|   |     |
|---|-----|
| c. Pertenencia a una organización terrorista  | 368 |
| d. Delito de colaboración con organización terrorista. Imposibilidad de considerar delictivo el mantenimiento de ideas violentas propias de un islamismo radical      | 370 |
| e. Enaltecimiento del terrorismo: homenaje a miembro de la organización terrorista ETA fallecido. Derecho a la libre expresión de ideas y a la participación política | 371 |
| 3. México   | 371 |
| — Elemento constitutivo del tipo: terror o pánico en la población   | 371 |

TÍTULO VI  
TENTATIVA

**Arts. 42/44**

CONCEPTO Y REQUISITOS DE LA TENTATIVA.  
EL DESISTIMIENTO VOLUNTARIO. PUNIBILIDAD  
DE LA TENTATIVA Y DEL DELITO IMPOSIBLE

• Gonzalo D. Fernández

|  |     |
|--|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA  | 373 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA  | 374 |
| III. DOCTRINA  |     |
| § 1. El «iter criminis»  | 379 |
| § 2. Los actos preparatorios                                     | 380 |
| § 3. Los actos de tentativa                                      | 380 |
| § 4. Fundamento de la punibilidad de la tentativa                | 380 |
| § 5. Estructura del delito tentado                               | 381 |
| a) El tipo objetivo  | 382 |
| 1. Delimitación con respecto a los actos preparatorios           | 382 |
| 2. La idoneidad de la acción                                     | 383 |
| b) El tipo subjetivo   | 384 |
| c) Límite superior de la tentativa: consumación y agotamiento    | 384 |
| § 6. El desistimiento de la tentativa                            | 385 |
| § 7. La tentativa inacabada y la tentativa acabada (frustración) | 385 |
| § 8. La tentativa inidónea (delito imposible)                    | 386 |
| IV. JURISPRUDENCIA   |     |
| A. Configuración de la tentativa                                 | 387 |
| B. Dolo  | 387 |
| C. Comienzo de ejecución   | 388 |
| D. Disposición libre de los efectos                              | 388 |

|   |     |
|---|-----|
| E. Desistimiento voluntario                                 | 388 |
| F. Escala penal   | 389 |
| G. Graduación de la pena                                    | 390 |
| H. Tentativa inidónea o delito imposible                    | 390 |
| I. Delitos en particular                                    | 391 |
| 1. Abuso sexual   | 391 |
| 2. Alteración de identidad de un menor de diez años         | 391 |
| 3. Contrabando  | 392 |
| 4. Defraudación   | 392 |
| 5. Estafa   | 392 |
| a. Estafa. Competencia                                      | 393 |
| b. Estafa procesal  | 393 |
| 6. Extorsión  | 393 |
| 7. Expedición de moneda extranjera falsa                    | 394 |
| 8. Falsedad ideológica de documento público                 | 394 |
| 9. Falsificación de documento                               | 395 |
| 10. Homicidio en ocasión de robo                            | 395 |
| 11. Hurto   | 395 |
| 12. Robo  | 395 |
| a. Robo agravado por la producción de lesiones graves       | 396 |
| b. Robo agravado por haber sido cometido en poblado y banda | 396 |
| 13. Secuestro extorsivo                                     | 396 |
| 14. Estupefacientes   | 397 |
| a. Tenencia de estupefacientes                              | 397 |
| b. Transporte de estupefacientes                            | 397 |
| 15. Trata de personas                                       | 398 |
| 16. Violación   | 398 |

TÍTULO VII  
PARTICIPACIÓN CRIMINAL

**Arts. 45/49**

AUTORÍA, INSTIGACIÓN Y COMPLICIDAD NECESARIA.  
COMPLICIDAD SECUNDARIA. LIMITACIÓN  
DE LA PENA A LA COOPERACIÓN PROMETIDA.  
COMUNICABILIDAD DE LAS CIRCUNSTANCIAS AGRAVANTES  
O ATENUANTES. RESTRICCIÓN EN FAVOR DE LA PRENSA

• Maximiliano A. Rusconi

|                           |     |
|---------------------------|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA           | 399 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA | 401 |

|  |     |
|--|-----|
| III. DOCTRINA  |     |
| § 1. Introducción  | 404 |
| § 2. La sistemática de las reglas de autoría y de participación  | 406 |
| § 3. Distintas formas de autoría   | 407 |
| a) La autoría en sentido estricto  | 407 |
| b) La coautoría  | 410 |
| c) La autoría mediata  | 412 |
| 1. Instrumento que obra atípicamente   | 413 |
| 2. Instrumento que obra sin dolo   | 413 |
| 3. Instrumento que obra en forma justificada   | 414 |
| 4. Instrumento que obra sin culpabilidad   | 414 |
| 5. La autoría mediata en aparatos de poder organizados   | 414 |
| § 4. La participación  | 415 |
| a) Fundamentos de la punibilidad del partícipe   | 415 |
| b) La instigación  | 417 |
| — La instigación y el problema particular del agente provocador  | 418 |
| c) La complicidad  | 421 |
| § 5. El art. 47 del Código Penal   | 422 |
| § 6. El art. 48 del Código Penal y la comunicabilidad de las circunstancias agravantes y atenuantes                      | 423 |
| § 7. El art. 49 del Código Penal: participación y delitos cometidos por la prensa  | 424 |
| § 8. La empresa como autor: las objeciones dogmáticas para considerar a la persona jurídica como autor del ilícito penal | 425 |
| a) El problema de la capacidad de acción   | 427 |
| b) La cuestión de la capacidad de culpabilidad   | 428 |
| c) La personalidad de la pena estatal  | 430 |
| IV. JURISPRUDENCIA   |     |
| A. Coautoría   | 432 |
| B. Complicidad necesaria o partícipe necesario   | 434 |
| C. Accesoriedad y el art. 47 del Código Penal  | 436 |
| D. Autoría mediata   | 436 |
| E. Delitos «de propia mano»  | 437 |
| F. Instigación   | 437 |
| G. Participación criminal  | 438 |
| 1. Concepto  | 438 |
| 2. Elementos que la configuran   | 438 |
| 3. Distinción  | 439 |
| H. Delitos en particular   | 439 |
| 1. Abuso sexual  | 439 |
| 2. Administración infiel   | 439 |
| 3. Amenazas, coacciones y lesiones   | 439 |
| 4. Asociación ilícita  | 440 |
| 5. Cohecho y negociaciones incompatibles con la función pública  | 440 |
| 6. Contrabando   | 440 |

|   |     |
|---|-----|
| 7. Contrabando de estupefacientes               | 441 |
| 8. Daño agravado                                | 441 |
| 9. Defraudación por administración fraudulenta  | 441 |
| 10. Delitos contra la fe pública                | 441 |
| 11. Delitos de lesa humanidad                   | 442 |
| 12. Encubrimiento                               | 442 |
| 13. Estafa                                      | 442 |
| 14. Evasión fiscal                              | 443 |
| 15. Falso testimonio                            | 443 |
| 16. Homicidio                                   | 444 |
| 17. Homicidio «crimínis causae»                 | 444 |
| 18. Homicidio en ocasión de robo                | 444 |
| 19. Incendio                                    | 445 |
| 20. Infracción a la ley 23.737                  | 445 |
| 21. Lesiones graves calificadas por el vínculo  | 445 |
| 22. Libramiento de cheque y contraorden de pago | 446 |
| 23. Portación de arma de uso civil              | 447 |
| 24. Reducción a servidumbre                     | 447 |
| 25. Robo  | 447 |
| I. Autoría. Concepto                            | 448 |
| J. Coautoría paralela                           | 448 |
| K. Partícipe secundario                         | 449 |
| L. Delitos cometidos por la prensa              | 450 |
| M. Prescripción                                 | 450 |

TÍTULO VIII  
REINCIDENCIA

Arts. 50/53

REINCIDENCIA. CADUCIDAD DE LOS REGISTROS DE CONDENAS. PENA ACCESORIA DE RECLUSIÓN POR TIEMPO INDETERMINADO. LIBERTAD CONDICIONAL EN SUPUESTOS DE RECLUSIÓN ACCESORIA POR TIEMPO INDETERMINADO

Eugenio Raúl Zaffaroni - Benjamín Sal Llangués

|  |     |
|--|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA                        | 452 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA              | 454 |
| III. DOCTRINA                          |     |
| § 1. Concepto                          | 464 |
| § 2. La disfuncionalidad del instituto | 464 |

|   |     |
|---|-----|
| § 3. Fundamentos de la institución                | 466 |
| a) Mayor grado de injusto por mayor alarma social | 467 |
| b) Insuficiencia relativa de la pena ordinaria    | 467 |
| c) Mayor peligrosidad                             | 468 |
| d) Mayor culpabilidad                             | 468 |
| § 4. El problema del destinatario                 | 469 |
| § 5. ¿Revela la reincidencia mayor culpabilidad?  | 469 |
| § 6. La violación al principio «ne bis in idem»   | 471 |
| — La sustentación local                           | 472 |
| IV. JURISPRUDENCIA                                |     |
| A. Fundamentos y requisitos de la reincidencia    | 474 |
| B. Condición de reincidente                       | 475 |
| C. Declaración de reincidencia                    | 475 |
| D. Cumplimiento de la pena                        | 475 |
| E. Igualdad ante la ley                           | 476 |
| F. Inconstitucionalidad de la reincidencia        | 476 |
| G. Principio «non bis in idem»                    | 476 |
| H. Registro de sentencias condenatorias           | 477 |
| I. Prescripción de la reincidencia                | 477 |
| J. Reincidencia real                              | 478 |
| K. Actuación de oficio                            | 478 |
| L. Constitucionalidad                             | 479 |
| M. Multirreincidencia                             | 479 |

TÍTULO IX  
CONCURSO DE DELITOS

INTRODUCCIÓN AL TÍTULO

«Concurso de delitos»

• Carlos S. Caramuti

|  |     |
|--|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA  |     |
| I. BIBLIOGRAFÍA  | 481 |
| II. DOCTRINA   |     |
| § 1. Concurso de delitos. Introducción general                   | 481 |
| a) Régimen legal   | 483 |
| b) Ubicación metodológica en el análisis dogmático               | 484 |
| c) Distintos supuestos   | 485 |
| § 2. Pena aplicable en cada caso de concurso. Distintos sistemas | 487 |
| a) Acumulación material  | 488 |
| b) Acumulación jurídica o atenuada                               | 488 |
| c) Absorción simple  | 489 |
| d) Absorción agravada  | 489 |
| e) Asperación o exasperación                                     | 490 |

|                  |     |
|------------------|-----|
| f) Combinación   | 490 |
| g) Pena unitaria | 491 |

Art. 54

CONCURSO IDEAL

• Carlos S. Caramuti

|  |     |
|--|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA  |     |
| I. BIBLIOGRAFÍA  | 493 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA  |     |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA  | 497 |
| III. DOCTRINA  |     |
| § 1. Concurso ideal de delitos   | 506 |
| a) Requisitos del concurso ideal   | 506 |
| 1. Teoría de la unidad   | 506 |
| 2. Teoría de la pluralidad   | 507 |
| b) Diferenciación del concurso ideal de otros supuestos  | 510 |
| 1. Diferencia con el concurso aparente   | 510 |
| 2. Diferencia con el delito continuado   | 511 |
| 3. Diferencia con el concurso real   | 512 |
| 4. Diferencia con la reincidencia  | 512 |
| c) Concurso ideal homogéneo y concurso ideal heterogéneo   | 512 |
| d) Determinación de la unidad o pluralidad de hecho. Teorías   | 513 |
| 1. Teoría subjetiva  | 515 |
| 2. Teoría de Carrara (de medio a fin)  | 516 |
| 3. Teoría de la unidad de acción   | 519 |
| 4. Teoría de la unidad de culpabilidad. Sus variantes  | 521 |
| 5. Teoría de la unidad de hecho (unidad de resultado)  | 524 |
| 6. Teoría de la inseparabilidad de las lesiones jurídicas  | 530 |
| 7. Teoría de la unidad de situación lesiva o de peligro (Nino)   | 533 |
| 8. Otras concepciones de la teoría de la unidad de acción  | 535 |
| I. Concepto natural de acción o de la acción en sentido natural  | 535 |
| II. Teoría de la unidad de factores final y normativo  | 536 |
| III. Teoría de la preponderancia del factor final (Arce Aggeo)   | 539 |
| IV. Teoría comunicativa  | 542 |
| 9. Teoría normativa de Pessoa  | 543 |
| 10. Nuestra opinión. Unidad de conducta. Superposición total o parcial de acciones concretas en su encuadre múltiple | 549 |
| I. Significado de la expresión «hecho» en el art. 54 del Código Penal  | 554 |
| II. Problemática particular en caso de delitos de acción privada   | 554 |
| III. Superposición parcial de conductas en más de un tipo penal  | 555 |
| IV. Significado de «hechos independientes» en el art. 55 del Código Penal  | 556 |
| V. Algunos ejemplos  | 557 |
| e) Concurso ideal por enganche   | 559 |

|  |     |
|--|-----|
| f) Concurso ideal en la tipicidad culposa y entre tipicidad culposa y dolosa                   | 560 |
| g) Concurso ideal en la omisión y entre omisión y comisión                                     | 563 |
| h) Concurso ideal con delitos permanentes  | 565 |
| § 2. Concurso aparente de leyes  | 565 |
| a) Concepto. Diferencias con el concurso ideal. Importancia práctica. Discusión                | 565 |
| b) Relaciones que dan lugar al concurso aparente   | 572 |
| 1. Relación o principio de alternatividad  | 573 |
| 2. Relación o principio de especialidad  | 574 |
| 3. Relación o principio de consunción  | 576 |
| I. Consunción por gravedad progresiva  | 577 |
| II. Consunción por mayor perfección lesiva al bien jurídico                                    | 578 |
| III. Consunción por la estructura del tipo   | 578 |
| a. Acciones anteriores   | 578 |
| b. Acciones coetáneas  | 579 |
| c. Acciones posteriores  | 580 |
| d. Conclusión sobre acciones anteriores, coetáneas y posteriores                               | 582 |
| 4. Relación de subsidiariedad  | 583 |
| § 3. Pena aplicable en caso de concurso ideal  | 585 |
| a) ¿Qué se entiende por pena mayor?  | 586 |
| b) Penas de la misma naturaleza  | 586 |
| c) Penas de distinta naturaleza. Diversas hipótesis  | 587 |
| d) Penas alternativas  | 588 |
| e) Penas conjuntas   | 588 |
| f) Pena de inhabilitación perpetua   | 588 |
| g) Graduación de la pena mayor   | 588 |
| h) Efecto clausura de la pena menor. Discusión   | 589 |
| i) Pena concreta   | 589 |
| IV. JURISPRUDENCIA   |     |
| A. Concurso ideal  | 590 |
| 1. Concepto  | 590 |
| 2. Concurso ideal homogéneo  | 591 |
| 3. Diferencia con el concurso real   | 592 |
| 4. Casos en que no hay concurso ideal  | 592 |
| 5. Casos de concurso ideal   | 592 |
| 6. Sanción aplicable   | 594 |
| 7. Concurso ideal entre delitos dolosos y culposos   | 594 |
| 8. Delitos permanentes   | 594 |
| 9. Concurso ideal y «non bis in idem»  | 595 |
| 10. Concurso ideal y competencia federal   | 595 |
| 11. Concurso ideal entre delitos de acción pública y delitos dependientes de instancia privada | 596 |
| 12. Prescripción   | 597 |
| B. Concurso aparente de leyes  | 597 |
| 1. Casos en que se da el concurso aparente de leyes  | 597 |
| 2. Diferencia entre el concurso aparente y los concursos ideal y real                          | 598 |

|  |     |
|--|-----|
| 3. Casos en que no hay concurso aparente                                 | 599 |
| 4. Concurso aparente de delitos por relación de consunción               | 599 |
| a. Consunción  | 599 |
| b. Casos en que se da la relación de consunción                          | 599 |
| c. Casos en que no hay consunción  | 600 |
| 5. Concurso aparente de leyes por relación de subsidiariedad             | 600 |
| 6. Concurso entre figuras calificadas                                    | 601 |
| 7. Coexistencia entre concurso aparente y concurso real o concurso ideal | 601 |
| <b>Art. 55</b>   |     |
| <b>CÓNCURSO REAL</b>   |     |
| • Carlos S. Caramuti   |     |
| I. BIBLIOGRAFÍA  | 603 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA  | 607 |
| III. DOCTRINA  |     |
| § 1. Concurso real   | 615 |
| a) Concepto  | 615 |
| b) Requisitos  | 617 |
| c) Diferenciación entre el concurso real y otros supuestos               | 619 |
| 1. Diferencia con el concurso ideal                                      | 619 |
| 2. Diferencia con el concurso aparente                                   | 619 |
| 3. Diferencia con el delito continuado                                   | 620 |
| 4. Diferencia con la reincidencia  | 621 |
| 5. Diferencia con el delito complejo                                     | 621 |
| 6. Hechos juzgados definitivamente                                       | 621 |
| d) Clases de concurso real   | 621 |
| § 2. Delito continuado   | 623 |
| a) Concepto y reglas que lo rigen. Exclusión del art. 55                 | 623 |
| b) Requisitos  | 625 |
| 1. Requisito subjetivo. Unidad de factor final                           | 625 |
| 2. Requisitos objetivos  | 626 |
| I. Pluralidad de acciones homogéneas                                     | 626 |
| II. Unidad de lesión jurídica  | 627 |
| III. Otros requisitos objetivos  | 628 |
| c) Consecuencias prácticas de la aceptación del delito continuado        | 628 |
| d) Continuación en delitos culposos y en delitos omisivos                | 629 |
| § 3. Penalidad del concurso real   | 630 |
| a) Sistemas  | 630 |
| 1. Acumulación material  | 630 |
| I. Críticas  | 631 |
| II. Ventajas   | 632 |

|   |     |
|---|-----|
| 2. Absorción .....  | 632 |
| — Crítica .....   | 633 |
| 3. Acumulación limitada o atenuada y otras soluciones intermedias .....                           | 633 |
| 4. Aspersión o agravación .....   | 634 |
| 5. Pena unitaria .....  | 634 |
| b) Sistema del Código Penal .....   | 634 |
| c) La reforma por la ley 25.928 .....   | 635 |
| d) Supuestos a los que se aplica la regla .....   | 637 |
| e) Escala penal en caso de penas de la misma especie .....  | 637 |
| 1. Graduación de la pena .....  | 638 |
| 2. Penas a las que se aplica .....  | 638 |
| 3. Mínimo mayor .....   | 639 |
| f) El máximo de la especie de pena. Su determinación .....  | 639 |
| 1. Máximo en el caso de reclusión y prisión .....   | 640 |
| 2. Máximo para la multa .....   | 644 |
| 3. Máximo para la inhabilitación .....  | 645 |
| g) Crítica a la amplitud desmesurada de la escala del concurso real .....                         | 646 |
| § 4. Propuestas de unificación de la pena de los concursos real e ideal. Valoración crítica ..... | 649 |
| <b>IV. JURISPRUDENCIA</b>   |     |
| A. Concurso real .....  | 651 |
| 1. Diferencia con el concurso ideal .....   | 651 |
| 2. Casos de concurso real .....   | 651 |
| 3. Exclusión del concurso aparente .....  | 653 |
| 4. Casos en los que no hay concurso real .....  | 653 |
| 5. Pena .....   | 653 |
| 6. Graduación de la pena .....  | 654 |
| 7. Competencia .....  | 655 |
| 8. Necesidad de consideración independiente de cada hecho en la sentencia .....                   | 655 |
| 9. Concurso real y «non bis in idem» .....  | 656 |
| 10. Cómputo de pena .....   | 656 |
| 8. Delito continuado .....  | 657 |
| 1. Requisitos .....   | 657 |
| 2. Ausencia de delito continuado .....  | 658 |
| 3. Casos de delito continuado .....   | 659 |
| 4. Prescripción .....   | 660 |
| 5. Extradición .....  | 660 |

**Art. 56**

CONCURSO REAL. PENAS DE DISTINTA ESPECIE

• Carlos S. Caramuti

I. BIBLIOGRAFÍA

663

|  |  |     |
|--|--|-----|
| <b>II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA</b>   |  | 668 |
| <b>III. DOCTRINA</b>   |  |     |
| § 1. Los supuestos contemplados en el art. 56 .....  |  | 673 |
| a) Concurso de penas divisibles de reclusión y de prisión .....                                    |  | 673 |
| b) Concurrencia con penas indivisibles .....   |  | 675 |
| c) Aplicación de multa y de inhabilitación .....   |  | 676 |
| <b>IV. JURISPRUDENCIA</b>  |  |     |
| A. Concurrencia de penas de distinta naturaleza .....  |  | 676 |
| B. Concurrencia de pena única con penas alternativas .....   |  | 677 |
| C. Concurrencia de pena de inhabilitación con otras penas .....                                    |  | 678 |
| D. Concurrencia de penas de multa con pena privativa de libertad .....                             |  | 678 |
| E. Concurrencia de penas de prisión y multa antes de la ley 21.338 ratificada por ley 23.077 ..... |  | 678 |
| F. Prescripción en los casos del art. 56 del Código Penal .....                                    |  | 678 |

**Art. 57**

GRAVEDAD RELATIVA DE LAS PENAS

• Carlos S. Caramuti

I. BIBLIOGRAFÍA

679

II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA

679

III. DOCTRINA

|                                   |     |
|-----------------------------------|-----|
| § 1. Contenido del artículo ..... | 681 |
|-----------------------------------|-----|

IV. JURISPRUDENCIA

681

**Art. 58**

UNIFICACIÓN DE PENAS

• Carlos S. Caramuti

I. BIBLIOGRAFÍA

683

II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA

688

III. DOCTRINA

|  |     |
|--|-----|
| § 1. Unificación de penas .....  | 693 |
| a) Distintas hipótesis previstas .....   | 693 |
| b) Obligación del juez que dicta la última sentencia .....   | 697 |
| c) Respeto de las «declaraciones de los hechos». Aplicación a la unificación oficiosa. Alcance de la expresión ..... | 698 |
| d) Los casos comprendidos en el art. 58 .....  | 698 |

|  |     |
|--|-----|
| § 2. Las hipótesis de unificación de condenas .....                                | 700 |
| a) Unificación de condenas aun en caso de penas cumplidas .....                    | 703 |
| b) Modo de imposición de la pena .....   | 704 |
| c) Efectos respecto de la libertad condicional .....                               | 705 |
| d) Cómputo de la prisión preventiva .....  | 706 |
| e) Unificación de condenas a penas no privativas de libertad .....                 | 706 |
| f) Unificación de penas que no han comenzado a cumplirse .....                     | 707 |
| § 3. Hipótesis de simple unificación de penas .....                                | 707 |
| a) Efectos .....   | 707 |
| b) Cuantificación y máximo de la pena única .....                                  | 708 |
| c) Consecuencias respecto de la libertad condicional .....                         | 712 |
| d) Efectos sobre la condena condicional .....                                      | 713 |
| e) Efectos sobre el cómputo de la prisión preventiva .....                         | 713 |
| f) Cuantificación de la pena .....   | 714 |
| g) Pena íntegramente cumplida .....  | 714 |
| h) Penas no privativas de libertad .....   | 715 |
| i) Pena que no ha comenzado a cumplirse .....                                      | 715 |
| § 4. Cuestiones de competencia y jurisdicción .....                                | 715 |
| a) Juez competente para dictar la pena única .....                                 | 715 |
| b) Pedido de parte .....   | 717 |
| c) Regulación procesal local .....   | 717 |
| d) Respeto de las declaraciones de hecho .....                                     | 718 |
| e) Competencia entre jueces de distintas provincias .....                          | 718 |
| f) Unificación de penas impuestas por la justicia federal y por la ordinaria ..... | 719 |
| <b>IV. JURISPRUDENCIA</b>  |     |
| A. Unificación de penas .....  | 721 |
| 1. Casos en que procede .....  | 721 |
| 2. Finalidad de la unificación de penas .....                                      | 721 |
| B. Unificación de penas de oficio .....  | 722 |
| 1. Obligación de unificar de oficio .....  | 722 |
| 2. Unificación de penas de oficio. Recurso extraordinario .....                    | 722 |
| 3. Unificación de condenas .....   | 722 |
| 4. Graduación de la pena a unificar .....  | 722 |
| a. Criterios de unificación. Método composicional o aritmético .....               | 722 |
| b. Aplicación del método aritmético. Cosa juzgada. Arbitrariedad .....             | 723 |
| c. Determinación de la pena .....  | 723 |
| d. Aplicación de las reglas del concurso real .....                                | 723 |
| e. Escala penal. Vencimiento .....   | 724 |
| f. Recurso de casación. Arbitrariedad. Rechazo .....                               | 724 |
| g. Recurso de inaplicabilidad de ley .....   | 724 |
| h. Pronunciamiento sobre la pena del último delito .....                           | 724 |
| S. Juez competente para la unificación .....                                       | 725 |
| 6. Improcedencia de la unificación en caso de reincidencia .....                   | 725 |
| 7. Casos de pena extinguida .....  | 725 |

|  |     |
|--|-----|
| 8. Unificación de penas cumplidas parcialmente .....                       | 726 |
| 9. Unificación en casos de condena condicional .....                       | 726 |
| 10. Efectos de la unificación sobre la libertad condicional .....          | 726 |
| 11. Unificación de pena en casos de libertad asistida .....                | 726 |
| 12. Cómputo de la prisión preventiva en caso de unificación de penas ..... | 727 |
| C. Unificación de penas a pedido de parte .....                            | 728 |
| 1. Necesidad de pedido de parte .....                                      | 728 |
| 2. Unificación de penas en caso de juicio abreviado .....                  | 728 |
| 3. Recurso de casación. Rechazo .....                                      | 729 |
| 4. Obligación de unificar a pedido de parte .....                          | 729 |
| D. Unificación por la justicia federal .....                               | 729 |
| E. Unificación de penas. Extinción de la pena. Arbitrariedad .....         | 729 |
| F. Nulidad .....   | 730 |
| G. Recurso de revisión .....   | 730 |
| H. Extrañamiento .....   | 730 |
| I. Audiencia «de visu» .....   | 730 |

TÍTULO X

EXTINCIÓN DE ACCIONES Y DE PENAS

Notas sobre el fundamento de la imprescriptibilidad  
de los crímenes de lesa humanidad

Aporte de **Eugenio Raúl Zaffaroni**

731

La prescripción penal en el Código Penal

Aporte de **Oscar N. Vera Barros**

739

**Art. 59, inc. 1°**

CAUSALES DE EXTINCIÓN DE LA ACCIÓN PENAL

• **Carlos J. Lascano (h)**

I. BIBLIOGRAFÍA

763

II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA

765

III. DOCTRINA

|   |     |
|---|-----|
| § 1. Naturaleza jurídica y fundamento de la extinción de la pretensión punitiva estatal por muerte del sujeto activo del delito ..... | 768 |
| § 2. Caracteres de la causal .....  | 769 |

|   |     |
|---|-----|
| § 3. Concepto de muerte y acreditación  | 769 |
| § 4. Efectos de la muerte sobre la pena de multa impuesta en vida del condeñado | 770 |
| <b>IV. JURISPRUDENCIA</b>   |     |
| A. Personalidad de la pena de multa   | 770 |
| B. Personas de existencia ideal. Ausencia de equiparación                       | 770 |
| C. Oportunidad de tratamiento   | 770 |
| D. Acta de defunción  | 771 |
| E. Muerte del imputado  | 771 |
| F. Costas   | 771 |
| G. Recurso de casación  | 771 |

**Art. 59, incs. 2º/7º**

CAUSALES DE EXTINCIÓN DE LA ACCIÓN PENAL

• Carlos J. Lascano (h)

|   |     |
|---|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA   | 773 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA   | 778 |
| III. DOCTRINA   |     |
| A. AMNISTÍA   |     |
| § 1. Concepto de amnistía   | 782 |
| § 2. Naturaleza jurídica  | 783 |
| § 3. Fundamento y finalidad de la amnistía                                  | 784 |
| § 4. Órgano facultado para conceder amnistías                               | 785 |
| § 5. La amnistía en relación con los principios de la Constitución Nacional | 787 |
| § 6. Órgano competente para la aplicación de la amnistía                    | 788 |
| § 7. Caracteres de la amnistía  | 789 |
| a) Generalidad  | 789 |
| b) De orden público   | 790 |
| c) Irrenunciabilidad  | 790 |
| d) Irrevocabilidad  | 790 |
| § 8. Alcances de la amnistía  | 790 |
| B. PRESCRIPCIÓN. RENUNCIA DEL AGRAVIADO EN DELITOS DE ACCIÓN PRIVADA        |     |
| § 1. Remisión   | 797 |
| C. CRITERIOS DE OPORTUNIDAD   |     |
| § 1. Concepto   | 797 |
| <b>IV. JURISPRUDENCIA</b>   |     |
| A. Concepto de amnistía   | 797 |

|  |     |
|--|-----|
| B. Naturaleza jurídica   | 797 |
| C. Fundamento y finalidad de la amnistía                                 | 798 |
| D. Órgano facultado para conceder amnistías                              | 798 |
| E. La amnistía y los principios de la Constitución Nacional              | 798 |
| F. Órgano competente para la aplicación de la amnistía. Interpretación   | 799 |
| G. Caracteres de la amnistía   | 800 |
| H. Alcance de la amnistía  | 800 |
| I. Excepción de falta de acción. Tipicidad                               | 806 |
| J. Inadmisibilidad de la amnistía en casos de crímenes de lesa humanidad | 806 |
| K. Delitos de acción privada   | 807 |
| L. Reparación integral del daño  | 807 |
| M. Homologación  | 807 |

**Art. 60**

CONSECUENCIAS DE LA RENUNCIA DEL AGRAVIADO

• Carlos J. Lascano (h)

|   |     |
|---|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA   | 809 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA   | 810 |
| III. DOCTRINA   |     |
| § 1. Concepto y caracteres de la renuncia del agraviado   | 813 |
| § 2. Distinciones y Derecho comparado   | 813 |
| § 3. Condiciones de procedencia   | 814 |
| § 4. Efectos de la renuncia del agraviado   | 815 |
| <b>IV. JURISPRUDENCIA</b>   |     |
| A. Generalidades. Naturaleza jurídica. Efectos  | 816 |
| B. Distinción entre renuncia del agraviado y perdón del ofendido  | 816 |
| C. Modo de formular la renuncia   | 816 |
| D. Renuncia del agraviado y vía impugnativa   | 817 |
| E. Acción privada. Ampliación de las causales de extinción de la acción, taxativamente enumeradas en el Código Penal            | 817 |
| F. Archivo de las actuaciones por imposibilidad de proceder. Querrela que no contestó la vista del art. 346 del Código Procesal | 817 |

**Art. 61**

CONSECUENCIAS DE LA AMNISTÍA

• Carlos J. Lascano (h)

|                           |     |
|---------------------------|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA           | 819 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA | 824 |

|   |     |
|---|-----|
| III. DOCTRINA   |     |
| § 1. Consecuencias de índole penal de la amnistía                       | 825 |
| a) La amnistía como causal de extinción de la acción penal              | 825 |
| 1. Efectos respecto de los partícipes                                   | 826 |
| 2. Efectos según las clases de acciones penales                         | 826 |
| 3. Concurrencia con otras causales de extinción de la acción penal      | 826 |
| b) La amnistía como causal de extinción de la pena                      | 827 |
| 1. Penas principales  | 828 |
| I. Penas privativas de libertad   | 828 |
| a. Condena de ejecución condicional                                     | 828 |
| b. Libertad condicional   | 828 |
| c. Reincidencia   | 828 |
| II. Penas de multa e inhabilitación                                     | 829 |
| 2. Penas accesorias   | 830 |
| 3. Individualización judicial de las penas                              | 831 |
| 4. Las consecuencias disciplinarias de la pena impuesta                 | 831 |
| 5. Las consecuencias civiles accesorias                                 | 831 |
| c) La amnistía como causal de extinción de las medidas de seguridad     | 831 |
| IV. JURISPRUDENCIA  |     |
| A. Condena de ejecución condicional                                     | 832 |
| B. Pena de multa  | 832 |
| C. Interpretación de la ley. Jubilación. Asignación especial y amnistía | 833 |
| D. Delitos en particular. Delitos tributarios y previsionales           | 833 |

**Arts. 62/63**

PLAZOS DE PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN PENAL.

COMIENZO DEL PLAZO DE PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN

• Carlos J. Lascano (h)

|  |     |
|--|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA                                  |     |
|  | 835 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA                        |     |
|  | 841 |
| III. DOCTRINA                                    |     |
| § 1. Concepto                                    | 852 |
| § 2. Fundamento                                  | 852 |
| § 3. Naturaleza jurídica                         | 853 |
| § 4. Caracteres                                  | 854 |
| § 5. Plazos de prescripción de la acción penal   | 854 |
| § 6. Comienzo del plazo                          | 855 |
| IV. JURISPRUDENCIA                               |     |
| A. Generalidades de la prescripción. Fundamentos | 857 |
| B. Delitos en particular                         | 858 |

|   |     |
|---|-----|
| C. Concursos de delitos y de personas   |     |
| 1. Carácter individual. Generalidades   | 859 |
| 2. Concurso real  | 860 |
| 3. Concurso ideal   | 860 |
| D. Plazos de prescripción   |     |
| 1. Transcurso del plazo   | 860 |
| 2. Calificación legal   | 861 |
| 3. Tentativa  | 861 |
| 4. Derecho del imputado a un pronunciamiento judicial sin dilaciones                            | 862 |
| E. Comienzo del cómputo   | 865 |
| F. Procedimiento. Vía impugnativa. La prescripción de la acción penal debe declararse de oficio | 867 |
| G. Recurso de casación  | 868 |
| H. Suspensión del juicio a prueba   | 868 |

**Art. 64**

OBLACIÓN VOLUNTARIA DE LA MULTA

• Carlos J. Lascano (h)

|   |     |
|---|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA   |     |
|   | 869 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA   |     |
|   | 871 |
| III. DOCTRINA   |     |
| § 1. Caracteres del instituto   | 873 |
| § 2. Críticas y justificaciones. Nuestra opinión  | 874 |
| a) Críticas   | 874 |
| b) Justificaciones  | 875 |
| c) Nuestra opinión  | 875 |
| § 3. Presupuestos   | 876 |
| § 4. Oportunidad para su obtención y montos a oblar   | 876 |
| § 5. Modalidad de pago  | 877 |
| § 6. La reparación de los daños   | 878 |
| § 7. Abandono de los objetos  | 878 |
| § 8. Efectos  | 878 |
| § 9. La obtención del beneficio por segunda vez   | 879 |
| § 10. El nuevo art. 64 y los regímenes especiales   | 879 |
| § 11. Cuestiones accesorias   | 879 |
| IV. JURISPRUDENCIA  |     |
| A. Falsa denuncia: improcedencia de la extinción de la acción penal por pago voluntario de la multa | 879 |
| B. Procedencia de la causal extintiva de la acción penal  | 880 |
| C. Generalidades. Requisitos: pago total  | 880 |
| D. Supuestos de procedencia   | 880 |

|                           |     |
|---------------------------|-----|
| E. Oportunidad            | 881 |
| F. Casos de improcedencia | 881 |

**Art. 65**

PLAZOS DE PRESCRIPCIÓN DE LAS PENAS

• Carlos J. Lascano (h)

|  |     |
|--|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA  | 883 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA                                  | 884 |
| III. DOCTRINA  |     |
| § 1. Concepto de prescripción de la pena                   | 885 |
| § 2. Términos y penas alcanzadas. Principales y accesorias | 886 |
| a) Determinación de los términos                           | 887 |
| b) La duración de los términos                             | 887 |
| c) Último día a computar («dies ad quem»)                  | 887 |
| d) Penas alcanzadas por la enumeración legal. Exclusión    | 888 |
| 1. ¿Es una pena imprescriptible la inhabilitación?         | 888 |
| 2. Consecuencias del quebrantamiento de la inhabilitación  | 889 |
| e) Plazos en situaciones particulares                      | 889 |
| 1. Penas conjuntas   | 889 |
| 2. Multa convertida a prisión (art. 21, párr. 2°)          | 889 |
| 3. Concurrencia de penas (arts. 55 y 56)                   | 890 |
| IV. JURISPRUDENCIA   |     |
| A. Prescripción de la pena de inhabilitación               | 890 |
| B. Vía impugnativa. Particularidades                       | 890 |
| C. Plazo de prescripción de la pena de multa               | 890 |
| D. Medidas de seguridad                                    | 890 |
| E. Tratado de extradición                                  | 891 |
| F. Garantías constitucionales                              | 891 |
| G. Infracciones cambiarias                                 | 891 |
| H. Usurpación  | 891 |

**Art. 66**

COMIENZO DEL CURSO DE LA PRESCRIPCIÓN

• Carlos J. Lascano (h)

|                             |     |
|-----------------------------|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA             | 893 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA   | 893 |
| III. DOCTRINA               |     |
| § 1. Modo legal del cómputo | 895 |
| — Regla aplicable           | 895 |

|  |     |
|--|-----|
| § 2. Notificación al reo (de la sentencia firme)                           | 895 |
| § 3. Quebrantamiento de la condena   | 896 |
| — Quebrantamiento en caso de penas conjuntas                               | 897 |
| IV. JURISPRUDENCIA   |     |
| A. Condena condicional   | 897 |
| B. Notificación de la sentencia  | 897 |
| C. Vía impugnativa. Efectos sobre el cómputo de la prescripción de la pena | 898 |
| D. Extinción de la pena. Competencia                                       | 898 |
| E. Procedimiento contravencional   | 898 |
| F. Fuga del condenado  | 899 |
| G. Rebeldía del imputado   | 899 |

**Art. 67**

CAUSAS DE SUSPENSIÓN E INTERRUPCIÓN DE LA PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN

• Carlos J. Lascano (h)

|  |     |
|--|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA  | 902 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA  | 907 |
| III. DOCTRINA  |     |
| § 1. Causas de suspensión e interrupción   | 908 |
| a) Suspensión de la prescripción de la acción penal  | 908 |
| b) Causales de interrupción de la prescripción de la acción penal  | 911 |
| 1. El primer llamado efectuado a una persona, en el marco de un proceso judicial, con el objeto de recibirle declaración indagatoria por el delito investigado | 916 |
| 2. El requerimiento acusatorio de apertura o elevación a juicio, efectuado en la forma que lo establezca la legislación procesal correspondiente               | 917 |
| 3. El auto de citación a juicio o acto procesal equivalente  | 918 |
| 4. El dictado de sentencia condenatoria, aunque la misma no se encuentre firme   | 918 |
| c) Prescripción y duración razonable del proceso   | 919 |
| § 2. Delitos imprescriptibles  | 920 |
| IV. JURISPRUDENCIA   |     |
| A. Suspensión de la prescripción   | 923 |
| 1. Cuestiones previas o prejudiciales  | 923 |
| 2. Delitos cometidos en el ejercicio de la función pública   | 924 |
| 3. Improcedencia de la suspensión del trámite de la prescripción. Comisión de nuevo delito   | 926 |
| B. Interrupción de la prescripción   | 927 |
| 1. Ley 25.990, ley penal más benigna   | 927 |
| 2. Carácter de la enumeración de causales  | 928 |
| 3. Comisión de otro delito   | 928 |

|  |     |
|--|-----|
| 4. Delitos cometidos en el exterior                      | 929 |
| 5. Llamado a prestar declaración indagatoria             | 929 |
| 6. Auto de citación a juicio o acto procesal equivalente | 930 |
| 7. Delitos de acción privada                             | 931 |
| 8. Delitos en particular                                 | 932 |
| a. Régimen penal cambiario                               | 932 |
| b. Régimen penal e infracciones tributarias              | 932 |
| c. Homicidio culposo                                     | 932 |
| d. Calumnias e injurias                                  | 933 |
| e. Violación de secreto profesional                      | 933 |
| f. Robo simple   | 933 |
| g. Lesiones culposas                                     | 933 |
| h. Enriquecimiento ilícito                               | 933 |
| i. Falsedad de documento                                 | 934 |
| j. Incumplimiento de los deberes de funcionario público  | 934 |
| k. Estafa  | 934 |
| C. Imprescriptibilidad. Delitos de lesa humanidad        | 934 |

**Art. 68**

CONSECUENCIAS DEL INDULTO

• Carlos J. Lascano (h)

|   |     |
|---|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA   | 941 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA   | 944 |
| III. DOCTRINA   |     |
| § 1. Concepto y naturaleza jurídica del indulto   | 947 |
| § 2. Requisitos   | 947 |
| § 3. Efectos  | 949 |
| IV. JURISPRUDENCIA  |     |
| A. Oportunidad procesal para otorgar el indulto   | 950 |
| B. Generalidades  | 950 |
| C. Inconstitucionalidad de indultos por delitos de lesa humanidad. Cosa juzgada y derechos adquiridos. «Ne bis in idem» | 951 |
| D. Facultad del Poder Ejecutivo para conceder indultos: límites constitucionales  | 951 |

**Art. 69**

PERDÓN DEL OFENDIDO

• Carlos J. Lascano (h)

|                           |     |
|---------------------------|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA           | 953 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA | 954 |

|   |     |
|---|-----|
| III. DOCTRINA   |     |
| § 1. Concepto   | 954 |
| — Carácter y naturaleza   | 954 |
| § 2. Extensión de la facultad legal. Propagación de los efectos | 955 |
| IV. JURISPRUDENCIA  |     |
| A. Concepto de perdón   | 955 |
| B. Improcedencia del perdón                                     | 955 |
| C. Efectos. Alcances  | 956 |
| D. Vía impugnativa  | 956 |
| E. Extinción de la pena privativa de la libertad                | 956 |

**Art. 70**

CUMPLIMIENTO DE LA REPARACIÓN CIVIL

• Carlos J. Lascano (h)

|  |     |
|--|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA                        | 957 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA              | 958 |
| III. DOCTRINA                          |     |
| § 1. Concepto                          | 958 |
| § 2. Bienes afectados                  | 959 |
| IV. JURISPRUDENCIA                     |     |
| A. Monto del embargo                   | 959 |
| B. Daño moral                          | 959 |
| C. Determinación del monto del embargo | 960 |

TÍTULO XI

DEL EJERCICIO DE LAS ACCIONES

**Arts. 71/75**

REGLA DE LA OFICIALIDAD Y SUS EXCEPCIONES.  
ACCIONES DEPENDIENTES DE INSTANCIA PRIVADA.  
EXCEPCIONES A SU RÉGIMEN. ACCIONES PRIVADAS

• Guillermo J. Fierro

|  |     |
|--|-----|
| I. BIBLIOGRAFÍA  | 962 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA  | 964 |
| III. DOCTRINA  |     |
| § 1. Una cuestión previa: naturaleza penal o procesal penal del tema analizado             | 974 |
| § 2. Principio de oficialidad o legalidad procesal consagrado por la ley. Su crisis actual | 977 |

|  |      |
|--|------|
| § 3. El principio procesal de oportunidad  | 978  |
| § 4. Acciones dependientes de instancia privada  | 980  |
| a) Acusación o denuncia requeridas para instar la acción   | 982  |
| b) Quiénes se encuentran capacitados para instar la acción   | 985  |
| c) Las excepciones al régimen de la instancia privada  | 989  |
| 1. Excepciones del inc. 1º y del penúltimo párrafo, «in fine» del art. 72                                      | 989  |
| 2. Los delitos contra la integridad sexual de los "menores de 18 años de edad" o de los "declarados incapaces" | 990  |
| 3. La acción dependiente de instancia privada contemplada en el inc. 2º del art. 72 y sus excepciones          | 991  |
| d) Infracción contemplada en el inc. 3º del art. 72  | 992  |
| e) Otros obstáculos a la actuación de oficio en el ejercicio de la acción pública                              | 993  |
| § 5. Régimen de las acciones privadas  | 993  |
| a) Las infracciones comprendidas dentro del régimen de las acciones privadas                                   | 997  |
| b) Quiénes pueden ejercer las acciones privadas  | 997  |
| c) Las excepciones contempladas a la obligación de instar por la persona agraviada                             | 998  |
| IV. JURISPRUDENCIA   |      |
| A. Del ejercicio de las acciones (art. 71)   | 998  |
| 1. Criterios de oportunidad  | 998  |
| 2. Principio de legalidad  | 999  |
| 3. Titularidad de la acción o del ejercicio de la acción   | 999  |
| B. La acción pública   | 1000 |
| C. La acción dependiente de instancia privada  | 1001 |
| D. Actuación oficiosa  | 1002 |
| 1. Razones de seguridad o interés público  | 1002 |
| 2. Calidad del sujeto activo e intereses contrapuestos   | 1002 |
| 3. Tutela judicial efectiva  | 1003 |
| E. La acción de ejercicio privado  | 1003 |
| F. Titulares del ejercicio de la acción por calumnias e injurias   | 1003 |
| G. Violencia de género   | 1004 |

TÍTULO XII

DE LA SUSPENSIÓN DEL JUICIO A PRUEBA

Arts. 76/76 «quater»

SUSPENSIÓN DEL JUICIO A PRUEBA. REGULACIÓN. SUSPENSIÓN DEL JUICIO A PRUEBA. ADMISIBILIDAD. PERÍODO DE PRUEBA. CONDICIONES. EFECTOS. PREJUDICIALIDAD

• Gustavo L. Vitale

I. BIBLIOGRAFÍA

1006

II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA

1015

|   |      |
|---|------|
| III. DOCTRINA   |      |
| § 1. Análisis de la institución   | 1021 |
| § 2. Nuestra postura  | 1021 |
| a) Caracterización de la suspensión del proceso penal a prueba  | 1021 |
| b) Finalidades  | 1023 |
| c) Presupuestos   | 1024 |
| 1. Petición del imputado  | 1024 |
| 2. Ofrecimiento de reparación a la víctima  | 1024 |
| 3. Conformidad fiscal   | 1025 |
| 4. Aplicabilidad a distintos grupos de delitos y de casos   | 1026 |
| — Resoluciones del procurador general de la Nación que avalan la tesis amplia   | 1031 |
| 5. Exclusión de los funcionarios públicos   | 1032 |
| 6. Exclusión de los delitos reprimidos con inhabilitación   | 1033 |
| 7. Exclusión de los delitos contenidos en el Código Aduanero y en el Régimen Penal Tributario   | 1035 |
| 8. Otras condiciones de admisibilidad. Exigencia de pago del mínimo de la multa prevista  | 1037 |
| d) Oportunidad  | 1038 |
| 1. Momento a partir del cual procede disponer la suspensión   | 1038 |
| 2. Momento hasta el cual procede disponer la suspensión   | 1039 |
| e) Condiciones que se imponen con la suspensión   | 1040 |
| 1. Cumplimiento de la reparación ofrecida a la víctima  | 1040 |
| 2. Cumplimiento de las reglas de conducta que se hayan impuesto   | 1040 |
| 3. No comisión de un delito   | 1041 |
| f) Efectos en caso de cumplimiento de las condiciones   | 1041 |
| g) Revocación   | 1041 |
| h) Aplicabilidad de la suspensión en el ámbito del Derecho penal de niños y adolescentes, en el del Derecho penal contravencional y en el de los delitos previstos en la Ley de Estupefacientes | 1042 |
| § 3. Posiciones de los autores sobre ciertos temas centrales  | 1043 |
| a) Aplicabilidad a distintos grupos de delitos y de casos   | 1043 |
| 1. Tesis amplia   | 1043 |
| 2. Tesis restringida  | 1051 |
| b) Aplicabilidad a procesos por delitos reprimidos con inhabilitación   | 1051 |
| IV. JURISPRUDENCIA  |      |
| 1. ART. 76 «BIS»  | 1055 |
| A. Aplicabilidad a varios grupos de delitos y de casos (tesis amplia mayoritaria), o a uno solo de ellos (tesis restrictiva de la minoría)  | 1055 |
| B. Aplicabilidad a imputados con condena anterior   | 1056 |
| C. Aplicabilidad a delitos reprimidos con inhabilitación  | 1056 |
| D. Aplicabilidad luego de la sentencia de condena   | 1057 |
| E. Exclusión de los funcionarios públicos   | 1057 |
| F. Recurribilidad por vía extraordinaria de la decisión que rechaza la suspensión   | 1058 |

|  |      |
|--|------|
| G. Aplicabilidad del instituto   | 1058 |
| 1. Delitos en particular   | 1058 |
| a. Abuso sexual: Convención Interamericana para Prevenir y Erradicar la Violencia contra la Mujer (Convención Belém do Pará) | 1058 |
| b. Amenazas  | 1058 |
| c. Amenazas coactivas  | 1058 |
| d. Defraudación por administración fraudulenta   | 1059 |
| e. Evasión tributaria  | 1059 |
| f. Homicidio culposo   | 1059 |
| g. Incumplimiento de los deberes de asistencia familiar  | 1060 |
| h. Infracción a la ley 23.737  | 1060 |
| i. Infracción a la ley 24.051  | 1060 |
| j. Lesiones culposas   | 1060 |
| k. Lesiones graves   | 1060 |
| l. Lesiones leves  | 1060 |
| m. Portación de armas  | 1061 |
| n. Desbaratamiento de derechos acordados   | 1061 |
| ñ. Violación de medios de prueba, registros o documentos   | 1061 |
| 2. Régimen penal de la minoridad   | 1061 |
| H. Conformidad fiscal para la procedencia del instituto  | 1062 |
| I. Celebración de la audiencia en los términos del art. 293 del Código Procesal  | 1063 |
| J. Competencia   | 1064 |
| K. Conformidad del imputado  | 1064 |
| L. Impugnabilidad  | 1064 |
| 1. El requisito de sentencia definitiva  | 1064 |
| 2. Perjuicio de imposible reparación ulterior  | 1065 |
| M. La exigencia de posible condena de ejecución condicional  | 1065 |
| N. Oportunidad   | 1065 |
| Ñ. Pluralidad de imputados   | 1066 |
| O. Extinción de la acción penal  | 1066 |
| P. Reparación del daño   | 1066 |
| Q. Revisión  | 1066 |
| R. Revocación  | 1066 |
| S. Recurso de queja  | 1067 |
| T. Recurso extraordinario federal  | 1067 |
| U. Calificación legal más gravosa: improcedencia   | 1068 |
| V. Nulidad   | 1068 |
| W. Nuevo deber del Estado de investigar y esclarecer los hechos de violencia contra la mujer. Convención de Belém do Pará    | 1068 |
| X. Acción civil: daños y perjuicios  | 1070 |
| Y. Recurso de casación   | 1070 |
| Z. Rúbrica del imputado en la solicitud de «probation»   | 1071 |
| II. ART. 76 «TER»  | 1071 |
| III. ART. 76 «QUÁTER»  | 1072 |

TÍTULO XIII  
SIGNIFICACIÓN DE CONCEPTOS EMPLEADOS  
EN EL CÓDIGO

El significado del concepto de «funcionario público»  
en el Código Penal

Aporte de Ricardo C. Núñez

1075

**Arts. 77/78 «bis»**

INTERPRETACIÓN LEGAL DE CONCEPTOS. REGLA DE EQUIPARACIÓN DE CONCEPTOS

• Juan José Ávila

|  |      |
|--|------|
| I. BIBLIOGRAFÍA  | 1082 |
| II. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA  | 1083 |
| III. DOCTRINA  |      |
| § 1. Introducción  | 1087 |
| § 2. Legislación comparada   | 1089 |
| § 3. Consideraciones en general                                    | 1089 |
| § 4. Consideraciones en particular                                 | 1094 |
| a) Art. 77, párrafo 2º   | 1094 |
| b) Art. 77, párrafo 3º: «reglamentos» u «ordenanzas»               | 1094 |
| c) Art. 77, párrafo 4º: «funcionario público» y «empleado público» | 1095 |
| d) Art. 77, párrafos 5º y 6º                                       | 1097 |
| e) Art. 77, párrafos 7º a 9º                                       | 1097 |
| f) Art. 77, párrafo 10   | 1097 |
| g) Art. 77, párrafo 11   | 1097 |
| h) Art. 77, párrafos 12 a 14                                       | 1098 |
| i) Art. 77, párrafo 15   | 1098 |
| j) Art. 78   | 1099 |
| k) Art. 78 bis   | 1100 |
| IV. JURISPRUDENCIA   |      |
| A. Funcionario público   | 1100 |
| B. Plazos  | 1102 |
| C. Estupefacientes   | 1102 |
| D. Documento   | 1102 |
| E. Violencia   | 1103 |
| Bibliografía general   | 1105 |