

HÉCTOR ALEJANDRO DAVID



# EL DESISTIMIENTO DE LA TENTATIVA

REPERCUSIONES PRÁCTICAS  
DEL FUNDAMENTO DE SU IMPUNIDAD

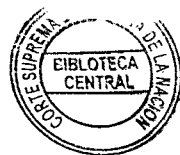
Prólogo de  
Rafael ALCÁCER GUIRAO

Presentación de  
Guillermo J. YACOBUCCI

Biblioteca de la Corte Suprema	
Nº de Orden	122.283
Ubicación	E 3575

Marcial Pons

BUENOS AIRES | MADRID | BARCELONA  
2009



# ÍNDICE ✓

	<u>Pág.</u>
ABREVIATURAS .....	9
PRÓLOGO .....	11 ✓
PRESENTACIÓN .....	15
NOTA PRELIMINAR DEL AUTOR.....	17
INTRODUCCIÓN .....	19

## CAPÍTULO I

### TEORÍAS «CLÁSICAS» SOBRE EL FUNDAMENTO DE LA IMPUNIDAD DEL DESISTIMIENTO ✓

1. INTRODUCCIÓN.....	25
2. LAS TEORÍAS JURÍDICAS.....	25
2.1. Las teorías jurídicas subjetivas.....	26
2.2. Las teorías jurídicas objetivas.....	28
2.3. Crítica a las teorías jurídicas.....	29
3. TEORÍA POLÍTICO-CRIMINAL O DEL «PUENTE DE ORO».....	32
3.1. Exposición.....	32
3.2. Crítica a la teoría del «puente de oro».....	37
4. TEORÍA DEL «PREMIO» O DE LA «GRACIA».....	43
4.1. Exposición.....	43
4.2. Crítica a la teoría del «premio» o «gracia».....	45
5. TEORÍAS DEL «FIN DE LA PENA».....	49
5.1. Las distintas formulaciones.....	50
5.2. La «comprensión totalizadora».....	52
5.3. La teoría del «fin de la pena modificada».....	53
5.4. Crítica a las teorías del «fin de la pena».....	55

## CAPÍTULO II

### LAS TEORÍAS «CONTEMPORÁNEAS» SOBRE EL FUNDAMENTO DE LA IMPUNIDAD DEL DESISTIMIENTO ✓

1. INTRODUCCIÓN.....	63
2. LA TEORÍA DE LA EQUIDAD.....	63

	Pág.
2.1. Exposición.....	63
2.2. Crítica a la teoría de la equidad.....	65
3. LA TEORÍA DEL INTERÉS DE LA VÍCTIMA.....	65
3.1. Exposición.....	65
3.2. Crítica a la teoría del interés de la víctima.....	66
4. LA TEORÍA DEL PAGO DE LA DEUDA.....	67
4.1. Exposición.....	67
4.2. Crítica a la teoría del pago de la deuda.....	67
5. LA TEORÍA DE LA REVERSIÓN DEL PELIGRO.....	69
5.1. Exposición.....	69
5.2. Crítica a la teoría de la reversión del peligro.....	71
6. EL DESISTIMIENTO COMO MODIFICACIÓN DEL HECHO.....	72
6.1. Exposición.....	72
6.2. Crítica a la tesis del desistimiento como modificación del hecho.....	77
7. LA TEORÍA DEL DESISTIMIENTO COMO REVERSO DEL ILÍCITO SUBJETIVO.....	78
7.1. Exposición.....	78
7.2. Crítica a la tesis del desistimiento como reverso del ilícito subjetivo.....	83
8. LA TESIS SOBRE EL CARÁCTER DISFUNCIONAL DE LA PLENA IMPUNIDAD.....	85
9. LA TEORÍA DE LA IRRELEVANCIA PENAL DEL INJUSTO TÍPICO DE LA TENTATIVA.....	88
10. LA FUNDAMENTACIÓN DIFERENCIADA ENTRE TENTATIVA ACABADA E INACABADA.....	90
11. LA TEORÍA DE LA MÁXIMA SEGURIDAD DE SALVACIÓN.....	93

CAPÍTULO III  
NATURALEZA JURÍDICA Y UBICACIÓN SISTEMÁTICA  
DEL DESISTIMIENTO

1. INTRODUCCIÓN.....	97
2. EL DESISTIMIENTO COMO CAUSA DE EXCLUSIÓN DE LA TIPICIDAD...	98
3. EL DESISTIMIENTO COMO CAUSA DE EXCLUSIÓN DE LA ANTIJURIDICIDAD.....	103
4. EL DESISTIMIENTO COMO CAUSA DE EXCLUSIÓN DE LA CULPABILIDAD.....	104
5. LA UBICACIÓN DEL DESISTIMIENTO DENTRO DEL NIVEL DEL INJUSTO PENAL.....	105
6. EL DESISTIMIENTO COMO INSTITUTO INTERNO DE LA TENTATIVA...	106

	Pág.
7. EL DESISTIMIENTO COMO CAUSA DE EXCLUSIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PENAL.....	107
8. UBICACIÓN SISTEMÁTICA DEL DESISTIMIENTO DENTRO DE LA PUNIBILIDAD.....	109
9. EL DESISTIMIENTO COMO UN ASPECTO DE LA MEDICIÓN DE LA PENA.....	111
10. EL DESISTIMIENTO COMO CAUSA DE EXCLUSIÓN DE LA PENALIDAD...	112
11. EL DESISTIMIENTO COMO TIPO AUTÓNOMO DE LIBERACIÓN DE LA PENA.....	112

CAPÍTULO IV

TOMA DE POSTURA SOBRE EL FUNDAMENTO DE LA IMPUNIDAD  
DEL DESISTIMIENTO Y SU UBICACIÓN SISTEMÁTICA

1. INTRODUCCIÓN.....	115
2. MÉTODO DE APROXIMACIÓN DOGMÁTICO.....	115
3. LA VÍA ARGUMENTAL HACIA LA TOMA DE POSTURA.....	118
4. LOS FINES DEL DERECHO PENAL.....	119
4.1. El fin de prevención.....	121
4.2. El fin de garantía.....	123
5. LA TEORÍA DE LAS NORMAS Y LA CONCEPCIÓN DE LA TEORÍA DEL DELITO.....	125
6. EL FUNDAMENTO DE LA PUNICIÓN DE LA TENTATIVA.....	132
7. LA RATIO DE LA IMPUNIDAD DEL DESISTIMIENTO Y SU UBICACIÓN SISTEMÁTICA.....	136

CAPÍTULO V

LA EFICACIA COMO REQUISITO OBJETIVO DEL DESISTIMIENTO.  
RELEVANCIA PRÁCTICA DE LA RATIO DE LA IMPUNIDAD

1. INTRODUCCIÓN.....	139
2. RELEVANCIA PRÁCTICA DE LA RATIO DE LA IMPUNIDAD DEL DESISTIMIENTO: EL REQUISITO OBJETIVO DE EFICACIA.....	139
3. LA JURISPRUDENCIA DEL BGH.....	142
4. EL DEBATE DE LA DOCTRINA ALEMANA.....	148
5. LA EXIGENCIA CAUSAL.....	149
6. LA TEORÍA DEL INCREMENTO DE LA PROBABILIDAD DE SALVACIÓN...	150
7. LA TEORÍA DE LA PRESTACIÓN ÓPTIMA.....	152
8. LA ACCIÓN ÓPTIMA COMO EXIGENCIA DE LA RATIO DE LA IMPUNIDAD DEL DESISTIMIENTO.....	155

9. EL CRITERIO DE IMPUTACIÓN OBJETIVA Y EL «DOMINIO DE LA SALVACIÓN».....	159
10. LA «PRESTACIÓN ÓPTIMA» COMO CRITERIO NORMATIVO DE DISTINCIÓN ENTRE TENTATIVA INACABADA Y ACABADA .....	163
11. CONCLUSIONES FINALES .....	169
BIBLIOGRAFÍA .....	171 ✓
ÍNDICE.....	177 ✓