

GUSTAVO A. AROCENA
FABIÁN I. BALCARCE • JOSÉ D. CESANO
dirección

Tendencias modernas del derecho penal y procesal penal

Libro homenaje a Enrique Bacigalupo

Arocena - Balcarce - Cesano - De la Rúa - Donna
Fellini - Herbel - Larrandart - Lascano
Martínez Casas - Nardiello
Parma - Pérez Barberá - Righi
Riquert - Rusconi - Terragni
Yacobucci - Zaffaroni



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

• Índice general

Presentación	9
Abreviaturas	21

A — DERECHO PENAL. PARTE GENERAL

☞ 1. EUGENIO RAÚL ZAFFARONI

La urgencia de un saber garantizador

§ 1. Planteo general e hipótesis	25
§ 2. Aparato jurídico y distribución de renta	26
§ 3. Modelos de Estado y aparato jurídico	28
§ 4. El saber jurídico y la magistratura como parte del aparato jurídico	30
§ 5. La herencia antiliberal del siglo XIX	33
§ 6. El neokantismo y el aparato jurídico imperial durante la República de Weimar	40
§ 7. El aparato jurídico imperial sobrevive a Weimar y se acomoda al nazismo	45
§ 8. El debate desde 1933: ¿quién legitima mejor el poder punitivo nazista?	47
§ 9. La teoría sistémica de Kiel	52
§ 10. El delito y la pena en la concepción sistémica de Kiel	55
§ 11. Algunas reflexiones finales	58

☞ 2. CARLOS J. LASCANO

Tendencias actuales de la dogmática jurídico-penal

§ 1. Introducción	65
-------------------------	----

§ 2.	Las tendencias funcionalistas	67
§ 3.	Funcionalismo sistémico o radical y sociológico de Jakobs	72
§ 4.	Funcionalismo moderado o valorativo de Roxin	76
§ 5.	La teoría del delito en cuanto modelo de comprensión. Estructura tripartita o bipartita del delito	82
§ 6.	La antijuridicidad específicamente penal	88
§ 7.	Conclusiones	92

✎ 3. EDGARDO A. DONNA

La autonomía ética del hombre como el bien jurídico esencial

§ 1.	La autonomía como base del sistema penal	95
	a) Análisis general	95
	b) La autonomía como el verdadero «bien protegido» y el delito	101
§ 2.	Derivaciones en cuanto a los bienes jurídicos	106

✎ 4. GUILLERMO J. YACOBUCCI

La noción de conducta en el ámbito de la imputación

§ 1.	Introducción	113
§ 2.	Los términos empleados	116
§ 3.	Las situaciones básicas donde se discute la neutralidad de un aporte causal	128
§ 4.	Qué significa definir como neutral un comportamiento	131
§ 5.	El aporte imprudente al delito doloso de un tercero	136
§ 6.	Conductas neutrales y resignificación actual de la prohibición de regreso	143
	a) La consideración objetivada del sentido delictivo del aporte	144
	b) Algunas cuestiones particulares en los casos de asesoramientos, consultas y opiniones	148
	c) Las referencias subjetivas al contexto de la prestación	151
§ 7.	El favorecimiento del ejercicio de ciertas libertades como criterio de impunidad	154
§ 8.	Algunos criterios básicos para definir la imputación	156

☞ 5. **ZULITA FELLINI**

*Algunas consideraciones acerca
de los delitos impropios de omisión*

----- 161

☞ 6. **JUAN I. MARTÍNEZ CASAS**

*El principio de insignificancia
y el tipo de injusto penal*

§ 1.	Concepto de insignificancia	177
§ 2.	Antecedentes vernáculos del principio de insignificancia	180
	a) Sobre algunos proyectos legislativos y normas dispersas que contemplan el principio de insignificancia	180
	b) La jurisprudencia	184
§ 3.	Su ubicación sistemática en la dogmática penal	189
	a) Introducción	189
	b) La doctrina	192
	c) El estado actual de la cuestión	194
	d) La insignificancia como causa de exclusión de la antijuridicidad específicamente penal	196
	e) Situaciones que problematizan el principio de insignificancia y sus posibles soluciones	201

☞ 7. **ESTEBAN RIGHI**

*Algunas reflexiones sobre la imputación
subjettiva y el reproche de culpabilidad*

----- 205

☞ 8. **ÁNGEL GABRIEL NARDIELLO**

Atribuibilidad o responsabilidad por el hecho

§ 1.	Preliminares	223
§ 2.	«Haciendo historia desde el presente»	224

§ 3.	Posiciones halladas y desencontradas con la atribuibilidad	230
	a) La teoría del espacio libre del derecho	230
	b) La teoría unitaria en el estado de necesidad	231
	c) La teoría de las causas de exclusión del injusto penal	234
§ 4.	Fundamento y ubicación dogmática	238
§ 5.	Respondiendo a posiciones críticas	240
§ 6.	Contenido y consecuencias prácticas	245
§ 7.	Supuestos comprendidos en la responsabilidad por el hecho	247
	a) Estado de necesidad por colisión de intereses de igual jerarquía ..	247
	b) Miedo insuperable o amenazas coactivas	249
§ 8.	Objetividad o subjetividad	250
§ 9.	Casos especiales	255
	a) El exceso en el ejercicio de una causa de justificación o error sobre las circunstancias objetivas que excluyen la atribuibilidad	255
	b) Los errores sobre las condiciones objetivas de las causas que exclu- yen la atribuibilidad	255

9. MAXIMILIANO RUSCONI

El error sobre las circunstancias de exclusión de la pena

*Entre los fundamentos de la pena y el alcance organizador
de las eximentes del principio « nullum crimen ... »*

§ 1.	Esplendor y miseria del error como problema	259
§ 2.	Los problemas no resueltos	262
§ 3.	El error sobre las circunstancias objetivas de una situación de inexigibi- lidad	263
§ 4.	Excusas absolutorias y error	271

B — DERECHO PENAL. PARTE ESPECIAL

10. LUCILA E. LARRANDART

Delitos de lesa humanidad

§ 1.	Concepto	300
§ 2.	Distinción entre crímenes comunes y crímenes contra la humanidad ..	304
§ 3.	Imprescriptibilidad, legalidad y <i>ius cogens</i>	306
§ 4.	Normas y jurisprudencia	314

✎ 11. MARCO ANTONIO TERRAGNI

Delitos contra la propiedad: excusa absolutoria

321

✎ 12. JOSÉ DANIEL CESANO

*Responsabilidad penal del empresario,
deficiente organización de la empresa
y delito de contaminación ambiental*

§ 1.	Homenaje	329
§ 2.	Introducción	330
§ 3.	Análisis de Derecho comparado	331
§ 4.	¿Qué características debería tener la nueva norma?	341

✎ 13. GABRIEL PÉREZ BARBERÁ

Fiabilidad objetiva del tráfico jurídico

*Acerca del bien jurídico protegido
en los delitos de falsedad documental*

349

C — DERECHO PROCESAL PENAL

✎ 14. JORGE DE LA RÚA

*La problemática de la acción penal
(persecución penal)*

§ 1.	Planteo actual	383
§ 2.	La legislación comparada	386
	a) Promoción	386
	b) Investigación	387
	c) Oportunidad	388

§ 3.	Las diferentes regulaciones nacionales	390
§ 4.	En nuestro país	394

☞ 15. **FABIÁN BALCARCE**

*El principio de judicialidad.
Su relativismo práctico en degradé
y crisis permanente*

§ 1.	Introducción	399
§ 2.	Lineamientos	401
§ 3.	Plasmación	404
§ 4.	La ampliación del principio constitucional a partir de la globalización de los derechos fundamentales	412
§ 5.	La violación del principio de judicialidad a través del encarcelamiento preventivo	416
§ 6.	Conclusiones	426

☞ 16. **GUSTAVO A. HERBEL**

*La inmediatez: una garantía
del imputado que nunca opera contra su titular*

§ 1.	Introducción	429
	a) La posición de la CSJN y su interpretación a la luz de las garantías del imputado	429
	b) El derecho a contar con información alternativa al fallo impugnado	431
	c) La motivación como límite de la decisión jurisdiccional legítima	435
	d) La discrecionalidad deslegítima a la condena	437
	e) La inmediatez: una garantía inoponible al recurso del imputado	442
§ 2.	Conclusiones	445

☞ 17. **GUSTAVO A. AROCENA**

Verdad y prueba en el procedimiento penal

✎ 18. MARCELO A. RIQUERT

*El agente encubierto
en el Derecho penal argentino*

§ 1.	Introducción	489
§ 2.	Su primigenia inserción en la legislación argentina (el régimen penal de estupefacientes) y su expansión al ámbito provincial	490
	a) Legislación nacional	490
	b) Legislación provincial	493
§ 3.	Naturaleza del instituto	498
§ 4.	Cuestionamientos en perspectiva político-criminal	500
§ 5.	Cuestionamientos con relación a los principios básicos que rigen al Derecho penal	503
	a) Límites para su actuación: entre la justificación, la exculpación y la excusa absolutoria (la cláusula placebo)	503
	b) Agente encubierto y agente provocador: deslinde	511
§ 6.	Cuestionamientos con relación a los principios básicos que rigen al Derecho procesal penal	523
	a) Inviolabilidad del domicilio, los papeles privados y el derecho a la intimidad (arts. 18 y 19, CN)	525
	b) Prohibición de obligar a una persona a declarar contra sí mismo (art. 18, CN)	528
	c) Inviolabilidad de la defensa en juicio e igualdad ante la ley (arts. 18 y 16, CN)	530
	d) Debido proceso (art. 33, CN)	532
	e) Sistema republicano de gobierno (art. 1º, CN)	533
§ 7.	Problemas que plantea la operatividad del instituto conforme su actual regulación legal	534
	a) La designación o nombramiento del agente encubierto	534
	b) El plazo de actuación	538
	c) La actuación fuera de la propia jurisdicción	539
§ 8.	Conclusiones provisorias	544

• *Epílogo*

✎ CARLOS PARMA

Bacigalupo: «Un jurista de varios siglos»

§ 1.	Tras la huella de Bacigalupo. Su perfil humano	547
------	------------------------------------------------------	-----

§ 2.	La teoría del dominio del hecho. El autor detrás del autor. Autor mediato. Autoría, participación -----	549
§ 3.	La omisión. Delitos impropios de omisión. Garante -----	556
§ 4.	Los delitos económicos -----	561
§ 5.	La dogmática jurídico-penal argentina. Bacigalupo: una bisagra necesaria -----	565
§ 6.	El Derecho penal y su vinculación con la filosofía del Derecho: Alemania, Italia y España. Su influencia en la dogmática jurídico-penal -----	568
§ 7.	El pensamiento penal dominante en la Universidad de Buenos Aires en los primeros tiempos de Bacigalupo -----	573
§ 8.	Cuando la jurisprudencia se convierte en doctrina. Antes, la «colza». Ahora, «la responsabilidad de las personas subordinadas» -----	577
§ 9.	Bacigalupo, un jurista de varios siglos -----	584
	Bibliografía general -----	591