

Adrián M. Tenca

Doctor en Derecho Penal y Ciencias Penales.

Profesor de Derecho Penal en la Facultad de Derecho (UBA)

El delito culposo

Estructura. Doctrina y jurisprudencia aplicable.

*Culpa consciente e inconsciente. Diferencias
con el dolo eventual. Autoría y participación.*

Error y causas de justificación. Cuestiones procesales.



ÍNDICE

<i>Prólogo</i>	21
----------------------	----

CAPÍTULO I

PRESUPUESTOS DEL DERECHO PENAL MODERNO: EL TIPO CULPOSO Y SU UBICACIÓN EN LA TEORÍA DEL DELITO

1. Introducción	23
2. El derecho penal moderno	25
3. Presupuestos	27
3.1. Mecanismos	27
3.2. El <i>ius puniendi</i> . Sus límites	32
4. Culpa y dolo: razones de una punibilidad diferenciada	35
5. La ubicación de la culpa. Introducción	42
6. Concepto causal de acción	43
7. Concepto final de acción	44
8. Concepto social de acción	47
9. El causalismo	47
9.1. Exposición	47
9.2. Crítica. Nuestra posición	48
10. El finalismo	49

10.1. Exposición	49
10.2. Nuestra posición	51

CAPÍTULO II

ESTRUCTURA DEL TIPO CULPOSO

1. Los distintos sistemas de imputación del tipo culposo	53
2. Definición de culpa	56
2.1. Imprudencia	57
2.2. Negligencia	57
2.3. Impericia en su arte o profesión	57
2.4. Inobservancia de los reglamentos o deberes a su cargo	58
3. Evolución histórica de la estructura del tipo culposo	59
3.1. Postura que sostiene que el tipo culposo tiene una estructura diferente al doloso	59
3.2. Postura que sostiene que el tipo doloso y el culposo tienen estructuras similares. El "síndrome de riesgo"	62
4. Imputación objetiva y delito culposo. Algunas consideraciones	66
5. Tipo objetivo y tipo subjetivo del delito culposo ..	69
A) <i>EL TIPO OBJETIVO DEL DELITO CULPOSO</i>	69
6. Violación al deber objetivo de cuidado	69
6.1. La violación al deber de cuidado como componente normativo	69
6.2. Capacidades comunes y capacidades especiales	71
6.3. El riesgo permitido (o tolerable)	77
6.4. El principio de confianza. Excepciones	80
6.5. Previsibilidad objetiva	84
6.6. Culpa de la víctima	86
6.7. La imprudencia por lo emprendido (provocación culpable por emprendimiento o asunción del riesgo)	88

6.7.1. De la provocación culpable	88
6.7.2. El caso "Rubio"	89
6.7.3. El caso "Petruf"	91
7. Resultado	95
8. Nexo de determinación	99
9. Culpa civil y culpa penal	104
10. <i>Versari in re illicita</i> y delitos preterintencionales ..	105
B) <i>EL TIPO SUBJETIVO DEL DELITO CULPOSO</i>	106
11. Posiciones que consideran la existencia de un tipo subjetivo en los delitos culposos	106
11.1. Mir Puig	106
11.2. Stratenwerth	106
11.3. Maurach	107
11.4. Jescheck	108
11.5. Kaufmann	108
12. Posiciones que niegan la existencia de un tipo subjetivo en el delito culposo	109
12.1. Bacigalupo	109
12.2. Roxin	109
12.3. Zaffaroni	109
13. Nuestra posición	110
13.1. El aspecto volitivo	110
13.2. El aspecto cognoscitivo (previsibilidad). El error de tipo	111
13.3. Culpa consciente e inconsciente	112

CAPÍTULO III

DELITOS CULPOSOS DE OMISIÓN

1. La estructura del tipo omisivo doloso	113
2. La omisión propia	114
3. La omisión impropia	114
3.1. Concepto	114

3.2. Posición de garante	115
4. Modalidades para establecer la posición de garante	115
4.1. Limitaciones normativas (o codificación de la posición de garante)	116
4.1.1. España	116
4.1.2. Alemania	116
4.1.3. México	116
4.2. Limitaciones doctrinarias	117
4.2.1. Stratenwerth	117
4.2.2. Bacigalupo	117
4.2.3. Muñoz Conde	118
4.2.4. Maurach	119
5. Tipo objetivo y subjetivo en los delitos de omisión impropia	120
5.1. Tipo objetivo	120
5.2. Tipo subjetivo	120
6. Inconstitucionalidad de los delitos de omisión impropia	121
7. Los delitos culposos de omisión propia devienen en delitos culposos de omisión impropia (o comisión por omisión)	122
8. La omisión en la jurisprudencia	124
9. La problemática de los delitos culposos de comisión en aquellos ámbitos en los que existe división de trabajo o diversos niveles de organización	126
9.1. Un caso paradigmático: causa "Storchi, Fernando s/homicidio culposo" (TOC N° 1)	127
9.1.1. Los hechos	127
9.1.2. La resolución	127
9.1.3. Los fundamentos	127
9.1.4. El comentario de Arce Aggeo	129
9.1.5. El comentario de Ávila	130
9.2. Nuestra opinión	131

CAPÍTULO IV

CULPA CONSCIENTE E INCONSCIENTE

1. Culpa consciente y culpa inconsciente. Definición ..	133
1.1. La culpa consciente	133
1.2. La culpa inconsciente	133
2. Razones para su diferenciación. Las distintas posturas	133
2.1. Zaffaroni	133
2.2. Bacigalupo	134
2.3. Jakobs	134
2.4. Stratenwerth	134
2.5. Maurach	135
2.6. Mir Puig	135
3. Punibilidad de la culpa inconsciente	135
3.1. Posiciones a favor de la punibilidad de la culpa inconsciente	136
3.1.1. Maurach	136
3.1.2. Sancinetti	136
3.1.3. Pitlevnik	137
3.2. Posiciones contrarias a la punibilidad de la culpa inconsciente	138
3.2.1. Malamud Goti	138
4. Culpa consciente e inconsciente. Su punibilidad diferenciada. La posición del autor	139
4.1. La culpa inconsciente es punible	139
4.2. La culpa consciente merece un reproche mayor que la inconsciente. La "doble violación al deber de cuidado"	141
5. Culpa temeraria y no temeraria	142
6. Imprudencia insignificante	144

CAPÍTULO V

DELITOS CULPOSOS DE PELIGRO: SU PROBLEMÁTICA

1. Delitos dolosos de peligro. Definición y clasificación ..	145
--	-----

2. De la violación al principio de legalidad	146
3. Delitos culposos de peligro. Algunas consideraciones	149
4. Los delitos dolosos de peligro que punen la tentativa culposa. Razones para su inadmisibilidad	151
4.1. Punibilidad de la tentativa culposa mediante delitos dolosos de pura actividad o culposos de pura actividad	151
4.2. Los tipos culposos de peligro en el derecho comparado y en nuestro país	153
4.2.1. España	153
4.2.2. Alemania	157
4.2.3. Argentina	158

CAPÍTULO VI

EL DOLO EVENTUAL Y SUS DIFERENCIAS CON EL TIPO CULPOSO

1. Problemáticas para su definición	163
2. Teoría del consentimiento	163
2.1. Introducción	163
2.2. Primera fórmula de Frank	164
2.3. Luzón Peña	164
2.4. Baumann	165
3. Críticas a la teoría del consentimiento	166
3.1. Introducción	166
3.2. Gimbernat Ordeig	166
3.3. Corcoy Bidasolo	167
4. La crítica de la crítica: la teoría positiva del consentimiento o segunda fórmula de Frank	167
4.1. Introducción	167
4.2. Segunda fórmula de Frank	168
4.3. Jiménez de Asúa	168
4.4. Posiciones contrarias	169
5. Teoría de la representación	170
5.1. Concepto	170

5.2. Schröder y Schmidhauser	170
5.3. Zielinski	171
6. Críticas a la teoría de la representación	172
6.1. Herzberg	172
6.2. Rodríguez Montañés	172
6.3. Zugaldía Espinar	173
7. Teoría de la indiferencia, del sentimiento o de la motivación	173
7.1. Introducción	173
7.2. Soler	173
7.3. Núñez	174
7.4. Engisch	176
7.5. Cury	177
8. Críticas a la teoría de la indiferencia del sentimiento o de la motivación.	178
8.1. Zugaldía Espinar	178
8.2. Malamud Goti	179
8.3. Bustos Ramírez	179
9. Teorías mixtas o eclécticas	180
9.1. Introducción	180
9.2. Welzel: el “contar con” y el “confiar en que no”	180
9.3. Mir Puig: el “querer como aceptar” y el “conformarse con”	181
9.4. Stratenwerth: el “conformarse”	183
9.5. Mezger: “el tomar a su cargo”	184
10. Críticas a las teorías mixtas o eclécticas	184
10.1. Introducción	184
10.2. Sancinetti	185
10.3. Bustos Ramírez	185
11. El dolo eventual es una creación dogmática en perjuicio del imputado	186
12. La culpa y el dolo eventual en la jurisprudencia	186
12.1. Causa “Pintos, Omar Horacio”	186
12.1.1. Hechos	186

12.1.2. Resolución del tribunal	187
12.2. Causa "Ranno, Carlos A."	187
12.2.1. Hechos	187
12.2.2. Resolución de la Cámara de Casación Penal	187
12.3. Causa "Socio, Mariano D."	188
12.3.1. Hechos	188
12.3.2. Resolución del Tribunal Oral	188
12.4. Causa "Vigna, Walter R."	188
12.5. Causa "Storchi, Fernando M. y otros"	188
12.5.1. Hechos	188
12.5.2. Resolución del Tribunal Oral	189
12.6. Causa "Sosa, Néstor M. y otro"	189
12.6.1. Hechos	189
12.6.2. Resolución del Superior Tribunal de Justicia de Formosa	190
13. La problemática de los accidentes de tránsito ...	190
13.1. Accidentes de tránsito resueltos a partir de la culpa con representación	190
13.1.1. Causa "Figuroa, Edgardo Ernesto" ..	190
13.1.2. Causa "Vaschkor, María Gustavo" ...	190
13.1.3. Causa "Echazú, Rodolfo"	191
13.1.4. Causa "Aldao, Cristián A."	191
13.2. Accidentes de tránsito resueltos a partir del dolo eventual	192
13.2.1. Causa "Wenner, Francisco A."	192
13.2.2. Causa "Soto, Diego G."	192
13.2.3. Causa "Ouvrad, Pablo"	193
13.2.4. Causa "Cañas, Eduardo"	193
13.2.5. Causa "L. A. R."	194
13.2.6. Causa "Cabello"	194

CAPÍTULO VII

AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN EN LOS DELITOS CULPOSOS

1. La coautoría	195
-----------------------	-----

1.1. Plan previo	196
1.2. Exceso en la coautoría	198
2. La coautoría en la omisión	199
3. Participación	199
4. Instigación	201
4.1. Medios	202
4.2. La instigación debe dirigirse a un autor determinado y a un hecho determinado	203
4.3. El delito instigado debe ser al menos tentado	203
4.4. La posibilidad de instigar omisivamente	203
4.5. El exceso en la instigación	204
4.6. De la instigación en el Código Penal argentino	204
5. Complicidad	206
5.1. Formas	206
5.2. Exceso en la complicidad	207
6. La participación culposa desde la concepción causalista	207
6.1. Admisión	207
6.2. Negación	208
7. La participación culposa desde la concepción finalista	209
7.1. Admisión	209
7.2. Negación	210
8. Nuestra opinión	211
8.1. Una primera aproximación	211
8.2. El delito culposo admite la coautoría y la participación	212
8.2.1. Consideraciones generales	212
8.2.2. La coautoría culposa	213
8.2.3. La participación culposa	215
8.2.4. La instigación culposa	217
8.2.5. De la culpa consciente y de la culpa inconsciente	217
8.2.6. De la problemática en el Código Penal argentino	218

8.2.7. Del exceso en la coautoría y la participación culposa 219

CAPÍTULO VIII

CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN Y CAUSAS DE EXCLUSIÓN DE LA CULPABILIDAD EN LOS DELITOS CULPOSOS

A) *CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN* 221

1. De las características del tipo permisivo en el tipo culposo 221

2. Legítima defensa 224

3. Estado de necesidad justificante 224

4. Consentimiento 226

4.1. Los límites a la disponibilidad del bien jurídico y la validez del consentimiento 226

4.2. Conductas no justificadas. Lesiones en el deporte y actividad médica 229

5. De la finalidad social como presupuesto positivo de la colisión justificante 229

B) *CAUSAS DE EXCLUSIÓN* 231

6. Causas que excluyen la posibilidad de comprender la antijuridicidad en el delito culposo 232

6.1. La inimputabilidad (primer supuesto: comprender la criminalidad del acto) 232

6.2. Error de prohibición 233

7. Causas que excluyen la autodeterminación 236

7.1. Coacción 236

7.2. Inimputabilidad (segundo supuesto: no dirigir las acciones conforme la comprensión de la criminalidad) 236

CAPÍTULO IX

LA PROBLEMÁTICA DE LA PENA EN LOS DELITOS CULPOSOS. CUESTIONES PROCESALES

A) *LA PENA EN LOS DELITOS CULPOSOS* 239

1. Los fines de la pena en los delitos culposos 239

2. La pena natural 242

B) *CUESTIONES PROCESALES* 244

3. La suspensión del juicio a prueba en los delitos culposos 244

4. Condena condicional en los delitos culposos 249

5. Inconstitucionalidad del art. 311 bis del CPPN 250

6. La problemática de los delitos culposos dependientes de instancia privada 252

7. De los requisitos de la indagatoria en los delitos culposos 253