

3ª EDICIÓN

CARLOS S. CARAMUTI

Concurso de delitos

UNIDAD Y PLURALIDAD DE DELITOS. TEORÍAS. CONCURSO DE DELITOS
Y DE INFRACCIONES. CONCURSO REAL, IDEAL Y APARENTE.
DELITO CONTINUADO. SISTEMAS Y LÍMITE DE PENAS.
UNIFICACIÓN DE PENAS Y DE CONDENAS.
JURISPRUDENCIA SELECCIONADA

PRÓLOGO DE **EUGENIO RAÚL ZAFFARONI**

3ª EDICIÓN
ACTUALIZADA
Y AMPLIADA CON LA
COLABORACIÓN DE
MARCELA DE LANGHE

hammurabi
JOSE LUIS DEPALMA EDITOR

ÍNDICE GENERAL

PRÓLOGO A LA PRIMERA EDICIÓN DE EUGENIO RAÚL ZAFFARONI	11
CAPÍTULO I	
CONCURSO DE DELITOS	
§ 1. Concepto general. Precisiones terminológicas	23
§ 2. Tratamiento en el Código Penal	26
§ 3. Ubicación metodológica en el análisis dogmático	27
CAPÍTULO II	
UNIDAD Y PLURALIDAD DE DELITOS	
§ 4. Distintos supuestos	29
CAPÍTULO III	
CONCURSO IDEAL	
§ 5. Concepto. Requisitos	33
§ 6. Teorías de la unidad y de la pluralidad	34
a) Teoría de la unidad	34
b) Teoría de la pluralidad	35
§ 7. Diferenciación de otros supuestos	40
a) Diferencia con el concurso aparente	40
b) Diferencia con el delito continuado	42
c) Diferencia con el concurso real	42
d) Diferencia con la reincidencia	43
§ 8. Concurso ideal homogéneo y concurso ideal heterogéneo	43
§ 9. Determinación de la unidad o pluralidad de hecho. Teorías	45
a) Teoría subjetiva	47
b) Teoría de medio a fin	48

c) Teoría de la unidad de acción	53
d) Teoría de la unidad de culpabilidad. Sus variantes	57
e) Teoría de la unidad de hecho (unidad de resultado)	61
f) Teoría de la inseparabilidad de las lesiones jurídicas	70
g) Teoría de la unidad de situación lesiva o de peligro	74
h) Otras concepciones de la teoría de la unidad de acción	78
1. Concepto natural de acción o de la acción en sentido natural	78
2. Teoría de la unidad de factores final y normativo	79
3. Teoría de la preponderancia del factor final	83
i) Teoría comunicativa	88
j) Teoría normativa	90
k) Nuestra opinión. Unidad de conducta. Superposición total o parcial de acciones concretas en su encuadre múltiple	97
1. Significado de la expresión «hecho» en el art. 54 del Código Penal	104
2. Problemática particular en caso de delitos de acción privada	104
3. Superposición parcial de conductas en más de un tipo penal	105
4. Significado de «hechos independientes» en el art. 55 del Código Penal	107
5. Algunos ejemplos	108
§ 10. Concurso ideal por enganche	111
§ 11. Concurso ideal en la tipicidad culposa y entre tipicidad culposa y dolosa	113
§ 12. Concurso ideal en la omisión y entre omisión y comisión	117
§ 13. Concurso ideal con delitos permanentes	120
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Concurso ideal. Concepto	120
2. Concurso ideal homogéneo	124
3. Diferencia con el concurso real	124
4. Casos en que no hay concurso ideal	125
5. Casos de concurso ideal	128
6. Concurso ideal entre delitos dolosos y culposos	143
7. Concurso ideal en delitos permanentes	143
8. Concurso ideal y <i>non bis in idem</i>	144
9. Concurso ideal y <i>reformatio in pejus</i>	149
10. Competencia	149
11. Concurso ideal y competencia federal	150
12. Concurso ideal entre delitos de acción pública y delitos dependientes de instancia privada	152
13. Cosa juzgada	153
14. Derecho comparado	153
15. Pena aplicable en caso de concurso ideal	153
16. Prescripción de la acción penal	154

CAPÍTULO IV

CONCURSO APARENTE DE LEYES

§ 14. Concepto. Diferencias con el concurso ideal. Importancia práctica. Discusión	159
§ 15. Relaciones que dan lugar al concurso aparente	159
a) Relación o principio de alternatividad	170
b) Relación o principio de especialidad	172

c) Relación o principio de consunción	175
1. Consunción por gravedad progresiva	177
2. Consunción por mayor perfección lesiva al bien jurídico	177
3. Consunción por la estructura del tipo	178
I. Acciones anteriores	178
II. Acciones coetáneas	179
III. Acciones posteriores	181
IV. Conclusión sobre acciones anteriores, coetáneas y posteriores	184
d) Relación de subsidiariedad	186
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Concepto de concurso aparente de leyes	188
2. Casos en que se da concurso aparente de leyes	189
3. Diferencia entre el concurso aparente y los concursos ideal y real	192
4. Casos en que no hay concurso aparente	194
5. Concurso aparente de delitos por relación de consunción. Concepto de consunción	195
6. Casos en que se da la relación de consunción	195
7. Consunción entre delitos de resultado material y circunstancias genéricas de agravación (art. 41 bis, Cód. Penal)	198
8. Casos en que no hay consunción	199
9. Concurso aparente de leyes por relación de especialidad	200
10. Concurso aparente de leyes por relación de subsidiariedad	202
11. Concurso entre figuras calificadas	204
12. Posibilidad de coexistencia entre concurso aparente y concurso real o concurso ideal	205
13. Concurso aparente y <i>ne bis in idem</i>	205
14. Prescripción	206

CAPÍTULO V

CONCURSO REAL

§ 16. Concepto	207
§ 17. Requisitos	210
§ 18. Diferenciación entre el concurso real y otros supuestos	213
a) Diferencia con el concurso ideal	213
b) Diferencia con el concurso aparente	214
c) Diferencia con el delito continuado	215
d) Diferencia con la reincidencia	216
e) Diferencia con el delito complejo	216
f) Hechos juzgados definitivamente	216
§ 19. Clases de concurso real	217
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Diferencia con el concurso ideal	219
2. Casos de concurso real	219
3. Exclusión del concurso aparente	242
4. Casos en los que no hay concurso real	242
5. Competencia	245
6. Necesidad de consideración independiente de cada hecho en la sentencia	245

7. Concurso real y <i>non bis in idem</i>	245
8. Escala penal aplicable al concurso real	247
a) Pena del concurso real	247
b) Graduación de la pena	249
c) Efectos del concurso real respecto de la excarcelación: el art. 316 del Código Procesal Penal de la Nación. Modo de contar el máximo de la pena. Multiplicidad de causas. Valoración	251
9. Competencia	252
10. Prescripción	252
11. Penas de distinta especie (art. 56, Cód. Penal)	257
a) Concurrencia de penas de distinta naturaleza	257
b) Concurrencia de pena única con penas alternativas	259
c) Concurrencia de penas perpetuas con penas divisibles	259
d) Concurrencia de pena de inhabilitación con otras penas	259
e) Concurrencia de pena de multa con pena privativa de libertad	259
f) Concurrencia de penas de prisión y multa antes de la ley 21.338 ratificada por ley 23.077	260
12. Prescripción en los casos del art. 56 del Código Penal	260

CAPÍTULO VI

DELITO CONTINUADO

§ 20. Concepto y reglas que lo rigen. Exclusión del art. 55 del Código Penal	264
§ 21. Requisitos	265
a) Requisito subjetivo. Unidad de factor final	266
b) Requisitos objetivos	268
1. Pluralidad de acciones homogéneas	268
2. Unidad de lesión jurídica	269
3. Otros requisitos objetivos	271
§ 22. Consecuencias prácticas de la aceptación del delito continuado	271
§ 23. Continuación en delitos culposos y en delitos omisivos	272
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Concepto de delito continuado	273
2. Delito continuado. Requisitos	273
3. Diferencia con el concurso ideal	279
4. Casos de delito continuado	280
5. Delito continuado y prescripción	282
6. Delito continuado y ley aplicable	283
7. Improcedencia del delito continuado	283

CAPÍTULO VII

PENA APLICABLE EN CADA CASO DE CONCURSO. DISTINTOS SISTEMAS

§ 24. Acumulación material	290
§ 25. Acumulación jurídica o atenuada	291

§ 26. Absorción simple	292
§ 27. Absorción agravada	293
§ 28. Asperación o exasperación	293
§ 29. Combinación	294
§ 30. Pena unitaria	294

CAPÍTULO VIII

PENA APLICABLE EN CASO DE CONCURSO IDEAL

§ 31. ¿Qué se entiende por pena mayor?	296
§ 32. Penas de la misma naturaleza	296
§ 33. Penas de distinta naturaleza. Distintas hipótesis	297
§ 34. Penas alternativas	299
§ 35. Penas conjuntas	299
§ 36. Pena de inhabilitación perpetua	300
§ 37. Graduación de la pena mayor	300
§ 38. Efecto clausura de la pena menor. Discusión	300
§ 39. Pena concreta	302

CAPÍTULO IX

ESCALA PENAL APLICABLE AL CONCURSO REAL

§ 40. Penalidad del concurso real	305
a) Sistemas	305
1. Acumulación material	306
I. Críticas	306
II. Ventajas	308
2. Absorción	308
— Crítica	309
3. Acumulación limitada o atenuada y otras soluciones intermedias	309
4. Aspersión o agravación	310
5. Pena unitaria	311
b) Sistema del Código	311
c) La reciente reforma por la ley 25.928	312
d) Supuestos a los que se aplica la regla	314
§ 41. Escala penal en caso de penas de la misma especie	315
a) Graduación de la pena	316
b) Penas a las que se aplica	317
c) Mínimo mayor	317
§ 42. El máximo de la especie de pena. Su determinación	318
a) Máximo en el caso de reclusión y prisión	319
b) Máximo para la multa	324
c) Máximo para la inhabilitación	326
§ 43. Crítica a la amplitud desmesurada de la escala del concurso real	327

§ 44. Los supuestos contemplados en el art. 56 del Código Penal	332
a) Concurso de penas divisibles de reclusión y de prisión	333
b) Concurrencia con penas indivisibles	335
c) Aplicación de multa y de inhabilitación	337

CAPÍTULO X

PROPUESTAS DE UNIFICACIÓN DE LA PENA DE LOS CONCURSOS REAL E IDEAL

§ 45. Valoración crítica	339
--------------------------	-----

CAPÍTULO XI

UNIFICACIÓN DE PENAS

§ 46. Distintas hipótesis previstas	343
§ 47. Obligación del juez que dicta la última sentencia	349
§ 48. Respeto de las «declaraciones de los hechos». Aplicación a la unificación oficiosa. Alcance de la expresión	350
§ 49. Los casos comprendidos en el art. 58	351
§ 50. Las hipótesis de unificación de condenas	354
a) Unificación de condenas aun en caso de penas cumplidas	358
b) Modo de imposición de la pena	360
c) Efectos respecto de la libertad condicional	362
d) Cómputo de la prisión preventiva	362
e) Unificación de condenas a penas no privativas de libertad	363
f) Unificación de penas que no han comenzado a cumplirse	363
§ 51. Hipótesis de simple unificación de penas	364
a) Efectos	364
b) Cuantificación y máximo de la pena única	365
c) Consecuencias respecto de la libertad condicional	371
d) Efectos sobre la condena condicional	372
e) Efectos sobre el cómputo de la prisión preventiva	373
f) Cuantificación de la pena	373
g) Pena íntegramente cumplida	375
h) Penas no privativas de libertad	375
i) Pena que no ha comenzado a cumplirse	375
§ 52. Cuestiones de competencia y jurisdicción	375
a) Juez competente para dictar la pena única	376
b) Pedido de parte	378
c) Regulación procesal local	379
d) Respeto de las declaraciones de hecho	380
e) Competencia entre jueces de distintas provincias	380
f) Unificación de penas impuestas por la justicia federal y por la ordinaria	381
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Unificación de penas. Casos en que procede	384
2. Finalidad de la unificación de penas	385

3. Obligación de unificar de oficio	387
4. Derecho de defensa en la unificación de oficio	389
5. Fundamentación de la sentencia de unificación	390
6. Unificación de condenas	391
7. Simple unificación de penas	393
8. Sistema y graduación de la pena a unificar	394
9. Unificación de penas. Pronunciamiento sobre la pena del último delito	401
10. Innecesariedad de pronunciar pena de último delito	401
11. Unificación por juez incompetente	402
12. Juez competente para la unificación	402
13. Unificación de penas. Juez de ejecución	403
14. Unificación en casos de reincidencia	403
15. Improcedencia de la unificación en caso de reincidencia	404
16. Improcedencia en caso de hecho posterior a la condena	405
17. Casos de pena extinguida	405
18. Unificación de penas cumplidas parcialmente	408
19. Unificación en casos de condena condicional	409
20. Efectos de la unificación sobre la libertad condicional	413
21. Unificación de pena. Libertad condicional. Improcedencia	414
22. Unificación de pena en casos de libertad asistida	415
23. Cómputo de la prisión preventiva y de la parte de pena cumplida en caso de unificación de penas	418
24. Necesidad de pedido de parte	422
25. Improcedencia de unificación de oficio en segunda instancia	423
26. Unificación en caso de procesos que tramitan en forma paralela	423
27. Unificación de penas en casos de concurso ideal	423
28. Unificación de penas en caso de juicio abreviado	423
29. Unificación de penas sin pedido de partes. Recurso de casación. Rechazo	426
30. Obligación de unificar a pedido de parte	426
31. Unificación por la justicia federal	426

APÉNDICE

EVOLUCIÓN LEGISLATIVA

-----	429
BIBLIOGRAFÍA GENERAL	463