

GUSTAVO EDUARDO ABOSO

DOCTOR EN DERECHO - UNED - (ESPAÑA)

PROFESOR DE DERECHO PENAL

Universidades de Buenos Aires, Austral, de Belgrano,
de Mar del Plata, del Azuay (Cuenca, Ecuador)

DEFENSOR DE CÁMARA EN LO PENAL, CONTRAVENCIONAL Y DE FALTAS
Poder Judicial de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires

CRIMINALIDAD ORGANIZADA y DERECHO PENAL

Prólogo de

MANUEL CANCIO MELIÁ

editorial
B de f
Montevideo - Buenos Aires

2019

Julio César Faira - Editor

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	XVII
PRESENTACIÓN.....	XXIII
PRÓLOGO DE <i>Manuel Cancio Meliá</i>	XXVII

PARTE I ASPECTOS GENERALES

Capítulo I

CONCEPTO DE CRIMINALIDAD ORGANIZADA Y SUS ESPECIES. PERSPECTIVA HISTÓRICA, NORMATIVA NACIONAL E INTERNACIONAL

§ 1. Introducción.....	3
§ 2. Concepto y alcance del término "seguridad interior".....	15
§ 3. Concepto de criminalidad organizada.....	33
§ 4. Fundamentos del origen y el crecimiento de la delincuencia organizada.....	76
§ 5. La política criminal internacional orientada a la lucha contra la delincuencia organizada.....	80
5.1. La Ley Perben II y la armonización de las leyes penales en el Derecho positivo francés.....	91
§ 6. Problemas jurídicos comunes que presentan la prevención y represión de la delincuencia organizada transnacional.....	92
§ 7. Valoración provisoria.....	99

Capítulo II TERRORISMO

§ 8. Introducción.....	103
§ 9. Concepto de terrorismo.....	104

§ 10. Distinción del terrorismo de otras manifestaciones de violencia	118
§ 11. El terrorismo desde la perspectiva histórica.....	124
§ 12. Presupuestos para el desarrollo del terrorismo...	126
§ 13. Clasificación del terrorismo	129
a) El terrorismo social revolucionario	129
b) El terrorismo político.....	130
c) El terrorismo religioso	136
d) El terrorismo vigilante.....	140
e) El terrorismo ecológico	141
f) El narcoterrorismo.....	141
§ 14. Análisis de la normativa internacional en la lucha contra el terrorismo	142
§ 15. El aparente dilema entre la seguridad pública y la restricción de las garantías constitucionales....	149
§ 16. La observancia de los derechos humanos en el marco de la lucha contra el terrorismo por los tribunales internacionales y nacionales.....	153
a) <i>Korematsu vs. United States</i>	154
b) <i>Klass and other v. Federal Republic of Germany</i>	156
c) <i>Chahal v. The United Kingdom</i>	158
d) <i>Guzzardi v. Italy</i>	160
e) <i>Gillan & Quinton v. The United Kingdom</i>	160
f) <i>Ireland v. The United Kingdom</i>	162
g) El caso El Motassadeq (<i>Bundesgerichtshof</i>)	164
§ 17. Valoración provisoria.....	166

PARTE II DELITOS EN PARTICULAR

Capítulo III

DELITO DE FINANCIACIÓN DEL TERRORISMO

§ 18. Introducción: El modelo de anticipación.....	169
§ 19. El marco regulatorio internacional en la lucha contra el financiamiento de actividades terroristas....	178
§ 20. Formas de financiamiento del terrorismo.....	186
a) Apoyo financiero de gobiernos simpatizantes...	187
b) Actividades ilegales	188
c) Donaciones.....	190

d) Utilización fraudulenta del sistema de transferencia de dinero u otros bienes	193
§ 21. Distinción del delito de financiamiento del terrorismo de la legitimación de activos de origen ilícito	194
§ 22. El delito de financiación del terrorismo en el Código penal argentino.....	198
§ 23. Valoración provisoria.....	220

Capítulo IV CIBERTERRORISMO

§ 24. Introducción.....	223
§ 25. Concepto y alcance del ciberterrorismo.....	228
§ 26. Características particulares del terrorismo cibernético	231
§ 27. Respuestas desde el Derecho penal contra el ciberterrorismo.....	240
§ 28. Valoración provisoria.....	244

Capítulo V DELITO DE TRATA DE PERSONAS

§ 29. Bienes jurídicos tutelados.....	247
§ 30. Diferenciación entre trata de personas y migración ilegal.....	249
§ 31. Violencia de género desde la perspectiva de la trata de personas	252
§ 32. La trata de personas. Necesidad de la reforma. Figuras afines	255
32.1. Concepto del delito de trata de personas	257
32.2. La regulación de la figura de trata de personas en nuestro Código penal.....	260
§ 33. Causales de agravación de lo injusto del delito de trata de personas.....	269
§ 34. El elemento de contexto geográfico.....	277
§ 35. Características de la dinámica de la trata de personas	277
§ 36. La actuación de personas jurídicas.....	278
§ 37. Sujeto pasivo	279
§ 38. Contenido y alcance del consentimiento prestado por la víctima de trata	279

§ 39. Tipicidad subjetiva.....	281
§ 40. Consumación y tentativa	281
§ 41. Competencia	282
§ 42. Valoración provisoria.....	284

Capítulo VI

LEGITIMACIÓN DE ACTIVOS DE ORIGEN ILÍCITO: EL LLAMADO “LAVADO DE DINERO” O “BLANQUEO DE CAPITALS”

§ 43. Introducción.....	287
§ 44. Marco normativo internacional.....	299
§ 45. Sentido y alcance del llamado delito de “lavado de dinero”	306
§ 46. Cuestiones adicionales	383
§ 47. Valoración provisoria.....	388

Capítulo VII

DISTRIBUCIÓN DE IMÁGENES PORNOGRÁFICAS, FACILITACIÓN DE ACCESO Y SUMINISTRO DE MATERIAL PORNOGRÁFICO

§ 48. Introducción. La incidencia de los medios de comunicación masivos en la comisión de este delito	391
§ 49. Bien jurídico.....	401
§ 50. Tipicidad objetiva.....	404
50.1. Acciones típicas	404
50.2. Sujeto pasivo.....	416
50.3. Sujeto activo.....	417
§ 51. Responsabilidad penal de los medios de comunicación.....	417
§ 52. Responsabilidad penal del titular del computador	420
§ 53. Responsabilidad penal de los padres, encargados o tutores de los menores de edad	420
§ 54. Responsabilidad penal de las personas jurídicas... ..	421
§ 55. El delito de organización de espectáculos en vivo con escenas pornográficas en el que participan menores de dieciocho años (art. 128, párrafo segundo, del Cód. penal)	422

§ 56. El delito de facilitación de acceso a espectáculos pornográficos o suministro de material pornográfico a menores de catorce años (art. 128, párrafo tercero, Cód. penal).....	423
§ 57. Tipicidad subjetiva.....	424
§ 58. Consumación y tentativa	425
§ 59. Prescripción de la acción penal.....	427
§ 60. Valoración provisoria.....	427

PARTE III

PARTICIPACIÓN CRIMINAL

Capítulo VIII

AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN EN EL TRÁFICO DE ESTUPEFACIENTES.

DELITOS DE ORGANIZACIÓN Y DOMINIO DEL HECHO

§ 61. Introducción.....	431
§ 62. La organización criminal como abuso del derecho constitucional de libre asociación	437
§ 63. La organización como criterio de imputación autoral: el dominio por organización.....	442
§ 64. El concepto de “negocio en su conjunto” (<i>Gesamtgeschäft</i>) del Tribunal Superior alemán para la valoración de los distintos actos de tráfico ilícito de estupeficientes	445
§ 65. El delito de organización como injusto diferenciado. Concepto y alcance	448
65.1. La jurisprudencia del <i>Bundesgerichtshof</i> (Tribunal Federal Superior alemán).....	455
65.2. Lo injusto específico de los delitos de organización	456
§ 66. Concepto de organización criminal (terrorista)...	458
§ 67. Campo de aplicación	461
§ 68. El llamado “Derecho penal de anticipación”	465
§ 69. La viabilidad de la aplicación de los tipos de participación	474
§ 70. El modelo de responsabilidad del directivo de la asociación	483
§ 71. Una propuesta alternativa	484

§ 72. De la seguridad contra el Estado hacia la seguridad a través del Estado.....	487
§ 73. Valoración provisoria.....	488

Capítulo IX

LOS DELITOS DE PREPARACIÓN DE ACTO VIOLENTO CON GRAVE PELIGRO PARA EL ESTADO (§ 89a StGB) Y DE INSTRUCCIONES PARA LA COMISIÓN DE DICHOS ACTOS DELICTIVOS (§ 91 StGB)

§ 74. Introducción.....	491
§ 75. Análisis del § 89a del Código penal alemán	494
§ 76. Análisis del § 89b del Código penal alemán	508
§ 77. Análisis del § 91 del Código penal alemán	509
§ 78. Valoración provisoria.....	510

Capítulo X

AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN CRIMINAL

§ 79. Introducción.....	513
§ 80. La autoría mediata mediante dominio por organización.....	515
§ 81. Valoración provisoria.....	538

PARTE IV

MÉTODOS DE INVESTIGACIÓN EN EL PROCESO PENAL PARA LA CRIMINALIDAD ORGANIZADA

Capítulo XI

EL ARREPENTIDO EN EL DERECHO PENAL PREMIAL

§ 82. La figura del delator premiado en el Código penal argentino.....	541
§ 83. Cualidad del sujeto beneficiado	554
§ 84. El objeto del acuerdo: la información veraz y comprobable.....	562
§ 85. La voluntariedad del acuerdo.....	571
§ 86. La homologación judicial del acuerdo.....	574

§ 87. Ámbito de aplicación de la reducción pactada de la pena	574
§ 88. Inclusión del delator en el régimen de protección de testigos.....	578
§ 89. El caso argentino: La ley 25.764 y el Programa Nacional de Protección a Testigos e Imputados	580
§ 90. El arrepentido y el proceso especial para juzgar delitos complejos	582
§ 91. Valoración provisoria.....	583

Capítulo XII

AGENTE ENCUBIERTO, AGENTE REVELADOR, INFORMANTE Y ENTREGA VIGILADA

§ 92. Introducción.....	587
§ 93. El agente encubierto.....	589
§ 94. Constitucionalidad de la figura del agente encubierto	594
§ 95. Ámbito de aplicación de la figura del agente encubierto	613
§ 96. El principio de irresponsabilidad penal del agente encubierto	615
§ 97. Limitaciones a la actuación del agente encubierto	617
§ 98. El agente encubierto como testigo	620
§ 99. El agente informante	624
§ 100. El agente revelador	624
§ 101. La entrega vigilada.....	632
§ 102. El agente provocador.....	636
§ 103. Valoración provisoria	640

Capítulo XIII

TÉCNICAS DE INVESTIGACIÓN Y VIGILANCIA ELECTRÓNICAS EN EL PROCESO PENAL Y EL DERECHO A LA PRIVACIDAD EN LA MODERNA SOCIEDAD DE LA INFORMACIÓN

§ 104. Introducción	645
§ 105. Concepto de Derecho penal informático	657
§ 106. Monitoreo online (<i>Durchsuchung</i> , §§ 102 a 110 del Código Procesal Penal alemán).....	659

§ 107. Almacenamiento temporario de comunicaciones ...	670
§ 108. Videovigilancia y supervisión electrónica (videocámaras y GPS).....	678
§ 109. Interceptación y monitoreo de comunicaciones telefónicas y telemáticas.....	686
§ 110. La inviolabilidad de datos sensibles almacenados en dispositivos electrónicos por la autoridad pública. El caso de la telefonía celular.....	696
§ 111. Pedido de información a los proveedores de servicio en Internet en el marco del proceso penal...	704
§ 112. Almacenamiento y tratamiento de datos relativos al procedimiento penal y registro de condenas por delitos sexuales.....	708
§ 113. ¿Qué queda en pie del derecho a la privacidad? ..	708
§ 114. Valoración provisoria.....	716
CONCLUSIONES.....	721
BIBLIOGRAFÍA.....	739