



GONZALO J. MOLINA
DIRECTOR

CHRISTIAN R. VILLORDO
COORDINADOR

RESPONSABILIDAD PENAL POR OMISIÓN

AUTORES

JUAN M. BARGALLÓ - JONATAN L. BREGANTIC - SOLANGE J. CAPUYA
- VIVIANA G. CUKLA - RAMÓN L. GONZÁLEZ - MARCELO D. LERMAN -
YAMILA Y. LUZZA - CARLOS A. MOLINA - GONZALO J. MOLINA - MARÍA F.
PICCOLOTTO - JUAN S. PODHAINY - GUILLERMO ROMERO - LUCAS SCALI -
CHRISTIAN R. VILLORDO

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TOPOGRAFICA E 5147	INVENTARIO 153.687

RESISTENCIA, CHACO
2021



ÍNDICE

PALABRAS DE APERTURA.....	11
PRÓLOGO.....	13

I PARTE GENERAL

LA OMISIÓN EN LOS ANTECEDENTES DEL CÓDIGO PENAL ARGENTINO

Por Gonzalo J. Molina

Introducción.....	17
Análisis de los distintos proyectos y antecedentes	18
El Código Tejedor (Código Penal de la provincia de Buenos Aires 1881).....	18
Otros proyectos previos al Código Penal de 1921	21
El Código Penal argentino de 1921.....	24
Los proyectos posteriores al Código Penal.....	27
Conclusiones.....	39
Bibliografía	40

LA TENTATIVA EN LA OMISIÓN EL PRINCIPIO DE EJECUCIÓN EN LA OMISIÓN IMPROPIA

Por Christian Rubén Villordo

Introducción.....	41
Desarrollo.....	45
Causalidad, omisión y ubicación sistemática.....	45
La tentativa. Nociones previas.....	47
Importancia de la distinción estructural. Mandato de evitar el resultado y mandato de actividad	49
Principio de ejecución en la omisión impropia.....	51
Palabras finales.....	57
Bibliografía	60

LA ATENUACIÓN FACULTATIVA DE LA PENA PREVISTA PARA LOS DELITOS IMPROPIOS DE OMISIÓN EN EL § 13.2 DEL STGB

Por Marcelo D. Lerman

Introducción	64
Sobre la atenuación facultativa de la pena prevista en el § 13.2 StGB	66
Sobre las críticas a la cláusula de atenuación	66
Intentos de fundamentación dogmática de la atenuación facultativa	69
El concepto unitario de autor en la omisión	69
La atenuación para los garantes por injerencia	70
Intentos de fundamentación que encuentran un motivo de atenuación no específico de la omisión	72
El BGH	73
Atenuación cuando la acción mandada es peligrosa	76
Atenuación por omisiones en situaciones desacomodadas	77
La fundamentación de Jakobs	79
La culpa concurrente de la víctima	80
El carácter hipotético del nexo causal en la imputación de omisiones consumadas	80
Inexistencia de un motivo de fondo para realizar la atenuación	83
Conclusión	89

UNA PERSPECTIVA DIFERENTE A LA POSICIÓN DE GARANTÍA

Por Solange J. Capuya

Introducción	91
Concepto de la posición de garantía desde el uso común de su acepción	93
Breve recorrido por algunas posturas vinculadas a la posición de garante	94
Fuentes generadoras de la posición de garante según Schünemann: el dominio sobre la causa del resultado como fundamento de la responsabilidad del garante	113
La posición de garantía y su interpretación a la luz del principio de legalidad (art. 18 de la Constitución Nacional)	120
Conclusión	132
Bibliografía	137

PERSPECTIVAS DILEMÁTICAS DE LA PROTESTA SOCIAL

Por Jonatan L. Bregantic

Exordio	141
El estado actual de la discusión	142
El caso disparador y la variante propuesta: el caso base	152

El caso de Meyer-Bahlburg. El ejemplo de Ranft	153
El caso propuesto: el piquete (protesta social)	158
Caso básico: posibles soluciones	159
Variante 1: ceteris paribus fáctico, modificación jurídica	164
Variante 2: modificación fáctica, desistimiento de salvamento	167
Palabras finales	168
Bibliografía	169

LA POSICIÓN DE GARANTE DEL MÉDICO PSIQUIATRA

Por Juan Martín Bargalló

Introducción	171
Presupuestos dogmáticos	172
Fuentes de la posición de garante del médico	174
Las particularidades de la posición de garante del médico psiquiatra	181
Conclusiones	188
Bibliografía	190

DELITOS DE OLVIDO (OMISIÓN IMPROPIA IMPRUDENTE CON CULPA INCONSCIENTE) Y PRINCIPIO DE CULPABILIDAD

Por Ramón Luis González

Presentación del problema	193
Sobre la gradación de lo ilícito y la ubicación en ella de los delitos de olvido	194
Sobre el principio de culpabilidad	195
Estructura dogmática de los delitos de olvido	198
Posturas a favor de legitimar el castigo de la imprudencia inconsciente	200
Posturas en contra de la punición de la imprudencia inconsciente	202
Conclusiones sobre el estado de la cuestión y posibles consecuencias	206

RIESGOS ESPECIALES Y SISTEMA DE IMPUTACIÓN JURÍDICO-PENAL

Por Juan Sebastián Podhairny

Introducción	209
El concepto de riesgo especial en Jakobs	210
Contenido y rendimiento del concepto de riesgo especial. La coherencia normativa	215

Conclusiones	236
Bibliografía	237

II PARTE ESPECIAL

¿ES POSIBLE LA CONFIGURACIÓN DEL DELITO DE OMISIÓN DE AUXILIO EN LOS CASOS DE SUICIDIO?

Por Yamila Yael Luzzo

Introducción	241
El delito de omisión de auxilio	242
Breve exposición de los antecedentes legislativos	242
Posiciones de la doctrina	243
Toma de posición	247
La exégesis del tipo penal propuesta	247
El bien jurídico del tipo penal de omisión de auxilio y su indisponibilidad. La invalidez del consentimiento otorgado por el suicida	249
La fuente de peligro y el principio de solidaridad social	255
Algunas conclusiones	256
Bibliografía	258

SOBRE LOS DELITOS DE OMITIR DENUNCIAR O EVITAR TORTURAS

Por Carlos Alejandro Molina

Aclaración previa	259
Introducción	260
Análisis de las figuras típicas en particular	262
Aspecto objetivo	262
Aspecto subjetivo	269
Aspecto objetivo	269
Aspecto subjetivo	271
Aspecto objetivo	272
Aspecto subjetivo	273
¿Es posible la tentativa en las distintas figuras analizadas?	273
Los delitos de omitir denunciar o evitar torturas en anteproyectos actuales	277

En el Anteproyecto Código Penal 2014. Eugenio Zaffaroni	277
En el Anteproyecto Código Penal 2018. Mariano Borinsky	278
Conclusiones	279
Bibliografía	281

UN ANÁLISIS DOGMÁTICO DEL DELITO DE FALSO TESTIMONIO POR OMISIÓN

Por Guillermo A. Romero

Introducción	283
Caracterización general de la figura	285
Análisis de la tipicidad del falso testimonio por omisión	289
Acción típica y tipo objetivo de omisión propia	289
Situación típica generadora del deber de actuar	291
No realización de la acción mandada	293
Posibilidad física y material de realizar la acción	294
Tipo subjetivo	296
Análisis ex ante o ex post	296
¿Es el falso testimonio un delito de peligro abstracto?	300
¿No se admite la tentativa?	302
Crítica a la posición dominante	302
Tentativa en los delitos de omisión	304
Bibliografía	307

III PARTE COMENTARIO A FALLOS

RESPONSABILIDAD PENAL EN COMISIÓN POR OMISIÓN DEL FUNCIONARIO PÚBLICO EN CONTEXTOS DE ENCIERRO

Por María Florencia Piccolotto

Introducción	311
Los hechos investigados	311
Cuestiones de la dogmática de los delitos de omisión a tratar	314
Contexto de encierro	314
Posición de garante	319
Situación típica generadora de un deber de actuar	327
Reflexiones finales	336
Bibliografía	338
Otras fuentes de consulta	340

LA TRAGEDIA DEL PARANÁ

Por Viviana G. Cukla

Introducción	341
Antecedentes del caso	342
Sentencia de primera instancia judicial.....	343
Sentencia de segunda instancia judicial.....	344
Identificación de los problemas puntuales	347
¿Acción u omisión?.....	347
Criterios de distinción.....	355
La posible afectación al principio de congruencia.....	357
La autoría en los delitos de omisión	359
La conducta alternativa a derecho como filtro de la imputación objetiva del resultado.....	362
Conclusión	368
Bibliografía	369

CONFUSA DELIMITACIÓN ENTRE AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN EN LOS DELITOS DE OMISIÓN. ANÁLISIS DOGMÁTICO A PARTIR DE UN CASO JURISPRUDENCIAL

Por Lucas Scali

Introducción	371
El fallo	372
Los hechos	373
Posiciones en doctrina.....	374
A. Kaufmann: el garante que no impide o dificulta es siempre autor. 374	
Teorías que delimitan autoría y participación según de qué tipo de posición de garante se trate	376
Jakobs: responsabilidad por organización y por institución	379
Roxin: la infracción al deber de evitar el resultado y la admisión excepcional del criterio de la posición de garante	382
Participación omisiva en delitos activos según criterio del domino del hecho.....	387
Toma de posición	391
Conclusiones.....	396
Bibliografía	396
ANEXO JURISPRUDENCIAL.....	399