

ÍNDICE SUMARIO

PRÓLOGO	7
---------------	---

CAPÍTULO XIV

LA CULPABILIDAD PENAL. LA CONCEPCIÓN NORMATIVA DE LA CULPABILIDAD

I. Concepto general desde la perspectiva de la imputación a la libertad. La culpabilidad como concepto normativo.	9
1. Análisis general.	9
a) A modo de síntesis	15
2. Naturaleza y culpabilidad. La diferenciación entre culpabilidad y causalidad. Problemas terminológicos	16
3. Responsabilidad y acción. La imputación de segundo grado.	25
4. Encuadre sistemático.	29
5. Breve referencia al problema de la libertad	33
6. La autonomía de la voluntad.	45
7. Constitución y culpabilidad	51
8. Síntesis y recapitulación	57
II. El desarrollo de las teorías sobre la culpabilidad y sus fundamentos, desde el naturalismo de Liszt hasta las teorías normativas actuales.	58
1. Distintas posturas sobre el concepto de culpabilidad.	58

2. El fundamento de la teoría naturalista de la culpabilidad: la llamada teoría psicológica de la culpabilidad	61
3. El desarrollo de la teoría de la culpabilidad en el positivismo	67
4. La teoría normativa y el neokantismo.	68
a) Análisis general.	68
b) Los autores en particular.	72
5. Las tendencias actuales sobre la teoría de la culpabilidad	91
a) Los autores que aceptan la autonomía ética del hombre y su libertad	93
a.1) Conceptos generales	93
a.1.1) Welzel	93
a.1.2) El aspecto antropológico	93
a.1.3) El aspecto caracterológico	94
a.1.4) La idea de libertad en Welzel	95
a.1.5) La autonomía ética del hombre	96
a.1.6) Síntesis del pensamiento de Welzel sobre la culpabilidad	97
6. Teorías que fundamentan la culpabilidad con la prevención	99
a) La teoría de Roxin sobre la culpabilidad	100
b) Hans Achenbach	116
c) Jakobs	120
d) Mir Puig.	126
e) La teoría de Gimbernat Ordeig	127
f) La teoría psicoanalítica de Streng	129
g) Schünemann	131

CAPÍTULO XV

CAPACIDAD DE CULPABILIDAD O DE IMPUTACIÓN

I. Conceptos generales.	133
II. Métodos o formas conceptuales que se han utilizado para analizar la capacidad de culpabilidad o de imputación	135
1. El método biológico	138

2. El método psicológico.	140
3. El método biológico-psicológico normativo o mixto.	143
III. Antecedentes legales de la fórmula del Código Penal argentino: artículo 34, inciso 1º	147
1. El Proyecto Tejedor.	148
2. El Proyecto de Villegas, Ugarriza y García	149
3. El Código de 1886.	149
4. El Proyecto de 1891	149
5. La Comisión del Senado del Proyecto de 1917 que luego termina en el Código de 1921	149
6. El Proyecto ruso de 1881	150
7. Críticas al Proyecto	151
IV. El problema dogmático de la capacidad de culpabilidad.	152
1. Conceptualización. Problemas terminológicos.	152
2. Capacidad de culpabilidad y destinatario de las normas	156
V. La fórmula del Código Penal argentino	163
1. El método legal de determinación de la capacidad de culpabilidad	163
2. Análisis en concreto de la fórmula del artículo 34, inciso 1º, del Código Penal	164
3. Insuficiencia de las facultades.	165
a) La capacidad de culpabilidad en los casos de niños y de adolescentes.	165
b) Los estados de retraso mental. Las llamadas oligofrenias	169
b.1) Nociones generales	169
b.2) Clasificación de los retrasos mentales.	170
b.3) Síntesis	171
4. Las alteraciones morbosas	172
a) Encuadre de las alteraciones morbosas.	176
b) A modo de síntesis	184
5. Los llamados trastornos profundos de la conciencia	187
6. Las anomalías psíquicas graves	195
a) Análisis general del problema.	195
b) Las psicopatías	198
c) Las neurosis.	203

7. La imposibilidad de comprender la criminalidad del acto y de dirigir las acciones	207
a) Imposibilidad de comprender la criminalidad del acto.	207
b) Imposibilidad de dirigir sus acciones	212
8. La relación Derecho-psiquiatría	213
9. Síntesis	217

CAPÍTULO XVI

TEORÍA GENERAL DEL ERROR

Primera Parte – Análisis general del problema del error

I. Introducción	219
---------------------------	-----

Segunda Parte – El error de tipo

I. Conceptos generales	229
II. Cuestiones de lenguaje o formas del error de tipo	232
1. La ignorancia	232
2. El error	232
3. Síntesis	233
III. Contenido	233
1. Análisis general	233
2. Error sobre los elementos normativos del tipo penal	236
a) Las posiciones doctrinarias	236
3. A modo de síntesis	245
IV. El llamado doble error de tipo	250
V. La evitabilidad o inevitabilidad del error	251
1. Error inevitable	251
2. Error evitable	253
VI. Consecuencias del error de tipo	254
VII. Supuestos de error de tipo	255
1. Error en el objeto	255
a) Objetos equivalentes	256
b) Objetos no equivalentes	257
2. Error en la persona (<i>error in persona sive objecto</i>)	258

3. <i>Aberratio ictus</i> o error en el golpe	263
a) Divergencia en el desarrollo causal	264
b) No existencia de error sobre el curso causal	265
c) Dominio de factores causales	266
d) La teoría de Roxin	266
e) La tesis de Luzón Peña	267
f) La tesis de Mir Puig	267
g) Las opiniones de Maurach-Zipf	267
h) El delito consumado (<i>Vollendungslösung</i>)	268
i) La posición de Eser-Burkhardt	269
j) La posición de Frisch	270
k) A modo de síntesis	271
4. Error sobre el sujeto	272
5. Error sobre el curso causal	273
6. <i>Dolus generalis</i>	280
a) A modo de síntesis	287
7. El cambio del objeto del hecho	289

CAPÍTULO XVII

LA COMPRENSIÓN DEL INJUSTO Y EL ERROR DE PROHIBICIÓN

.....	291
I. Análisis general del problema	292
II. La controversia entre la teoría de la culpabilidad y la teoría del dolo	293
1. El tema en la antigüedad	293
2. La expresión en los tiempos modernos	295
III. Nociones generales, desde la perspectiva moderna del error de prohibición	297
1. El fundamento legal del error de prohibición	297
2. Culpabilidad y error	298
IV. Contenido y objeto del conocimiento del ilícito	300
1. El contenido de la conciencia del ilícito	300

2. El conocimiento de la punibilidad	303
3. Conocimiento de la norma en concreto	305
V. El tratamiento del error en la antigua doctrina objetiva del injusto	307
VI. Síntesis sobre la idea del conocimiento del injusto y el error de prohibición	313
VII. Las formas de manifestación de la conciencia de la antijuridicidad	315
1. Directo o abstracto (error sobre la existencia de una prohibición)	316
2. Indirecto o concreto (error sobre la existencia o los límites de una causa de justificación).....	317
3. El llamado error de subsunción.....	318
4. El error de validez	320
5. Error sobre una causal de exclusión de la exigibilidad de otra conducta	321
VIII. La distinción entre error evitable e inevitable o vencible e invencible. Su contenido y esencia	321
1. Crítica a la teoría de la violación del deber de informarse	321
2. Síntesis del tema	326
a) El motivo	328
b) Qué debe hacer el sujeto si existen esos motivos	329
c) El conocimiento, aun en casos de esfuerzos insuficientes	331
IX. Las consecuencias jurídicas del error de prohibición.....	331
1. Error inevitable	331
2. Error evitable.....	332
a) La pena de acuerdo a los parámetros de los artículos 40 y 41 del Código Penal	333
b) Posición intermedia.....	333
c) La pena del artículo 35 del Código Penal.....	334
d) La pena de acuerdo a la culpabilidad del autor.....	335
X. Error sobre los presupuestos objetivos de una causa de justificación	337
1. Teoría restringida de la culpabilidad.....	338
a) Teoría de los elementos negativos del tipo penal.....	340

b) Teoría de la aplicación analógica del error de tipo	341
c) Teoría de la aplicación analógica de las consecuencias del error de tipo	343
d) La ausencia de “dolo de lo injusto” y del “desvalor” propio del delito doloso	345
2. La necesidad de diferenciar el “objeto de la valoración” y el “juicio de la valoración”.	347
3. Teoría estricta de la culpabilidad	349
4. Una solución intermedia	353

CAPÍTULO XVIII

LA NO EXIGIBILIDAD DE OTRA CONDUCTA AL AUTOR EN FUNCIÓN DE LA ANORMALIDAD DE LAS CIRCUNSTANCIAS QUE RODEAN EL HECHO

I. Introducción	359
II. La teoría de la atribuibilidad y la responsabilidad por el hecho	362
III. Crítica a la teoría de la responsabilidad del hecho desde la teoría de la imputación a la libertad	367
IV. La exclusión de la culpabilidad por no poder ajustar la conducta a la conciencia del ilícito. La llamada no exigibilidad de otra conducta	372
1. Problemas terminológicos.	372
2. Análisis general.	373
V. El estado de necesidad disculpante o exculpante.	380
1. Análisis general.	380
2. Requisitos del estado de necesidad exculpante.	383
a) La existencia de un peligro	383
b) Los bienes defendibles	386
c) La limitación respecto del autor. El estado de necesidad “supralegal”	387
d) La actualidad del peligro.	392
e) La necesidad del medio.	395
f) La no exigibilidad de la tolerancia	395

g) La provocación del peligro	396
h) Relación jurídica especial	398
3. Elemento subjetivo y error	400
VI. La colisión de deberes	403
VII. La obediencia debida	405
VIII. El exceso en las causas de justificación	406
1. Fundamento jurídico del exceso	407
a) Teoría del exceso culposo	407
b) Teoría del error de prohibición	409
c) Teoría de la disminución de antijuridicidad	410
d) Teoría de la exculpación	412
e) Posición que se adopta: el exceso como causa de disminución de la exigibilidad	415
2. Exceso intensivo y extensivo	416
a) Exceso intensivo	416
b) Exceso extensivo	417
3. Exceso doloso, culposo y mediante error de prohibición	418
4. Confusión, temor o alteración mental	420

CAPÍTULO XIX

LA “ACTIO LIBERA IN CAUSA”

I. Análisis general	423
II. Intento de una primera solución al problema	424
III. Los problemas actuales	427
IV. Las soluciones propuestas por la doctrina	428
1. La posición de Hruschka. El llamado modelo de excepción	428
2. La solución del tipo. La autoría mediata	434
a) Hirsch	434
b) La posición de Roxin	439
V. A modo de síntesis	441

CAPÍTULO XX

PSIQUIATRÍA FORENSE. IMPUTABILIDAD. PELIGROSIDAD.
ARTÍCULO 34, INCISO 1º, DEL CÓDIGO PENAL

por RICARDO ERNESTO RISSO

I. Presentación del Capítulo	447
II. Ideas preliminares acerca de los peritos y la pericia psiquiátrica.	448
 <i>Primera Parte – Primera cuestión del requerimiento al perito psiquiatra</i>	
I. La imputabilidad.	450
1. La libertad	450
2. El determinismo	451
3. ¿Qué libertad y cuánta libertad?	452
4. La imputabilidad	456
a) Breve digresión sobre la teoría de la motivabilidad	457
b) Comentario	458
5. El Yo, la atribución, la libertad, la enajenación	459
II. Praxis pericial. Enfoque del dictamen psiquiátrico sobre imputabilidad	461
1. Estado de la mente y capacidad penal.	461
2. La relación entre el delito y el delincuente	461
3. La utopía del Yo unívoco	462
4. Establecer la “psico-crimino-génesis”	464
 <i>Segunda Parte – Segunda cuestión del requerimiento al perito psiquiatra</i>	
I. La peligrosidad.	467
1. Introducción, antecedentes y evolución del concepto	467
2. La peligrosidad en los enfermos “clásicos” de la Psiquiatría.	470
3. Criterios diagnósticos de peligrosidad en estos enfermos	472
4. Los “nuevos” enfermos de la Psiquiatría	475
5. Las psicopatías y los desequilibrados	476
6. Algunos rasgos de estas organizaciones de personalidad.	476
	491

7. Insuficiencia del método tradicional.....	477
8. Grillas de predicción de la conducta violenta en estos pacientes	478
a) Elementos de peligrosidad (Serge Raymond).....	478
a.1) De las características dinámicas de la personalidad ...	478
a.2) Otros parámetros	478
b) Grilla de predicción de la violencia y la peligrosidad (Monahan).....	479
II. Praxis pericial. Enfoque del dictamen psiquiátrico sobre peligrosidad	480
1. Preguntar y opinar sobre lo estrictamente psiquiátrico.....	480