

BORJA MAPELLI CAFFARENA

Catedrático de Derecho penal y
Director del Instituto de Criminología
de la Universidad de Sevilla
España

RICARDO Á. BASILICO

Juez de Cámara. Catedrático de
Derecho Penal Universidad de
Belgrano, Nacional de Lomas de
Zamora. Profesor de Posgrado
Universidad Austral. Director de la
Maestría en Criminología Universidad
Nacional de Lomas de Zamora.
Argentina.
Doctor h.c mult.

LOS DELITOS CONTRA LA SALUD PÚBLICA

Prólogos de

LORENZO MORILLAS CUEVA

y

SERGIO GABRIEL TORRES

Con la colaboración académica de

MARIANO LEMA

editorial

Montevideo - Buenos Aires

2021

Julio César Faira - Editor

ÍNDICE

Prólogo de LORENZO MORILLAS CUEVA	
Prólogo de SERGIO GABRIEL TORRES.....	

Capítulo I

INTRODUCCIÓN.

DERECHO A LA SALUD Y SALUD PÚBLICA

Introducción. Derecho a la salud y salud pública	1
--	---

Capítulo II

CUESTIONES GENERALES

1. El bien jurídico salud pública	5
2. Delitos de peligro y la prueba del dolo	10
2.1. Breve introducción	10
2.2. La cuestión del dolo	16
3. La relación concursal entre delitos de peligro y de lesión	19
4. Circunstancias agravantes debido a la calidad que reviste el sujeto	25
4.1. Funcionario público. Breve introducción	25
4.2. Autoridad y funcionario público	28
5. La imputación de la persona jurídica	39
6. Las consecuencias jurídicas de los delitos contra la salud pública	43
6.1. Particularidades de los delitos contra la salud pública que deben tenerse en cuenta en la elección de sus consecuencias jurídicas	43

6.2. El alcance del comiso en los delitos contra la salud pública.....	55
6.3. La prelación de los pagos	57

Capítulo III

VALORACIÓN CONJUNTA DEL TRATAMIENTO JURÍDICO-PENAL EN AMBOS PAÍSES

Valoración conjunta del tratamiento jurídico-penal en ambos países	61
--	----

Capítulo IV

LOS DELITOS CONTRA LA SALUD PÚBLICA EN EL CÓDIGO PENAL ARGENTINO

1. Adulteración de aguas, alimentos y sustancias medicinales (arts. 200-201 bis).....	69
1.1. Envenenamiento o adulteración de agua, alimentos o medicinas	69
1.2. Tráfico y suministro: mercaderías o medicamentos peligrosos.....	82
1.3. Tipos agravados	90
2. Propagación de una enfermedad peligrosa y contagiosa para las personas (art. 202).....	93
2.1. Breve introducción del contexto de pandemia.	93
2.2. El denominado “delito de contagio venéreo” en el siglo XXI	99
3. El tipo imprudente (art. 203).....	102
3.1. Análisis general del tipo penal	102
3.2. Figuras agravadas.....	104
4. Suministro ilegal de medicamentos (art. 204)	105
4.1. Análisis general del tipo penal	105
5. Suministro ilegal de medicamentos –forma culposa– (art. 204 bis).....	111
5.1. Análisis general del tipo penal	111
6. Producción de sustancias medicinales en establecimientos no autorizados (art. 204 ter)	112

6.1. Análisis general del tipo penal	112
7. Incumplimiento por los responsables de establecimientos de comercialización de sustancias medicinales de los deberes a su cargo posibilitando la comisión de alguno de los hechos previstos en el art. 204 (art. 204 quáter)	115
7.1. Análisis general del tipo penal	115
8. Venta de sustancias medicinales adulteradas o sin receta (art. 204 quinquies)	119
8.1. Análisis general del tipo penal	120
9. Violación de las medidas adoptadas por las autoridades competentes, para impedir la introducción o propagación de una epidemia (art. 205)	120
9.1. Análisis general del tipo penal	121
10. Delitos contra leyes de policía sanitaria animal (art. 206)	123
10.1. Análisis general del tipo penal.....	123
11. Inhabilitación del funcionario público (art. 207) ..	125
11.1. Análisis general del tipo penal.....	126
12. Intrusismo en el sector sanitario. Curanderismo. Charlatanismo. Prestanombre. Cesión indebida a otro de una autorización para que pueda practicar actividades relativas al sector sanitario (art. 208)	127
12.1. Introducción y bien jurídico protegido	127
12.2. Curanderismo.....	128
12.3. Charlatanismo	133
12.4. Prestación de nombre	134

Capítulo V

DELITOS CONTRA LA SALUD PÚBLICA CONTEMPLADOS EN LEYES PENALES ESPECIALES ARGENTINAS

1. Ley de tenencia y tráfico de estupefacientes (23.737)	137
1.1. Introducción y cuestiones generales	137

1.2. Análisis sobre los principales delitos contemplados	141
1.3. Sobre el conflicto constitucional entre las acciones privadas y la salud pública.....	147
2. Ley de implementación de la convención sobre la prohibición del desarrollo, la producción, el almacenamiento y el empleo de armas químicas y sobre su destrucción (26.247).....	149
3. Ley sobre el ejercicio ilegal de la medicina veterinaria (14.072).....	150
4. Ley sobre malos tratos y actos de crueldad a los animales (14.346)	151
5. Ley de trasplantes de órganos y materiales anatómicos (24.193)	153
6. Ley de sangre (22.990).....	158
7. Ley de residuos peligrosos (24.051)	159
8. Ley de gestión integral de residuos industriales y de actividades de servicios (25.612)	162
9. Ley de preservación de la lealtad y el juego limpio en el deporte. Creación de la Comisión Nacional Antidoping y del Registro Nacional de Sanciones Deportivas (24.819)	163
10. Ley de adulteración de alimentos (24.827)	165

Capítulo VI

LOS DELITOS CONTRA LA SALUD PÚBLICA EN EL CÓDIGO PENAL ESPAÑOL

1. Producción y comercialización de sustancias nocivas para la salud o productos químicos que causen estragos sin autorización (art. 359)	167
1.1. Introducción	167
1.2. Tipo básico	169
1.3. Conductas típicas	170
1.4. Objeto del delito: sustancia nociva	171
1.5. “Sin estar debidamente autorizado”.....	175
2. Venta de sustancias nocivas para la salud sin cumplir con las formalidades previstas por la ley (art. 360).....	177

2.1. Los elementos típicos	177
2.2. ¿Intrusismo o delito contra la salud pública?	179
3. Fabricación o comercialización de medicamentos –también para animales– o productos sanitarios no autorizados o deteriorados (art. 361).....	180
3.1. La protección de los géneros farmacológicos. Introducción.....	180
3.2. Ordenación sistemática de los delitos relacionados con los medicamentos y los productos sanitarios.....	183
3.3. El objeto del delito.....	185
3.4. Sustancias que debido a sus irregularidades generan un riesgo para la vida o la salud de las personas	193
3.5. Las acciones típicas	196
3.6. Los elementos subjetivos del tipo.....	199
4. Elaboración de medicamentos y productos sanitarios y accesorios fraudulentos (art. 362) ...	200
4.1. Introducción	200
4.2. Cuestiones generales.....	201
4.3. El objeto del delito.....	203
4.4. La conducta y los resultados típicos	204
4.5. Alteraciones que debido a sus irregularidades generan un riesgo para la vida o la salud de las personas	210
4.6. Los elementos subjetivos del tipo.....	211
5. Comercialización de medicamentos y productos sanitarios y accesorios fraudulentos (art. 362 bis).....	212
5.1. Introducción	212
5.2. Elementos típicos.....	213
5.3. La carrera por una vacuna contra el COVID-19 y la responsabilidad penal	216
6. Falsedad documental relacionada con la comercialización de productos farmacéuticos y sanitarios (art. 362 ter)	217
6.1. Introducción	217
6.2. Elementos típicos.....	220

7. Circunstancias modificativas de la responsabilidad penal (art. 362 quáter).....	224
7.1. El catálogo cerrado de circunstancias agravantes del art. 362 quáter.....	224
7.2. La circunstancia atenuante del delincuente colaborador (art. 376)	235
8. Dopaje en el deporte (art. 362 quinquies)	237
8.1. Introducción	237
8.2. Tipo penal.....	241
8.3. Sujetos activos y pasivos	243
8.4. Las conductas típicas.....	246
8.5. El objeto del delito.....	247
8.6. Objetivo: aumentar las capacidades físicas del deportista o modificar los resultados de las competiciones.....	250
8.7. Elementos subjetivos del tipo	252
8.8. Las causas de justificación: tratamiento terapéutico	256
8.9. La participación del deportista	257
8.10. Las circunstancias agravantes específicas	259
9. Fabricación y comercialización de productos alimentarios, bebidas y géneros corrompidos o ilegales y ocultación de efectos para ser inutilizados o desinfectados (art. 363) ..	261
9.1. Introducción	261
9.2. Los sujetos del delito	264
9.3. Los objetos del delito	265
9.4. Conductas típicas	266
9.5. La puesta en peligro de la salud de los consumidores.....	269
10. Adulteración de aditivos u otros agentes no autorizados (art. 364)	271
10.1. Introducción	271
10.2. Elementos típicos.....	272
11. Envenenamiento de aguas y alimentos (art. 365).	281
11.1. Introducción	281
11.2. Elementos estructurales del delito.....	283

12. ¿Por qué fue derogado el delito de contagio de enfermedades contagiosas?	285
13. Responsabilidad penal de las personas jurídicas por los delitos contra la salud pública.....	289
13.1. Introducción	289
13.2. La responsabilidad penal de las personas jurídicas en los delitos contra la salud pública.....	293
13.3. Tablas de correlaciones de delitos de salud pública en los códigos penales de Argentina y España.....	294
SALUD PÚBLICA Y TUTELA PENAL DEL MEDIO AMBIENTE.....	299
Proyectos de Ley en análisis (Senado argentino) ...	309
BIBLIOGRAFÍA.....	311