

# Índice general

<i>Palabras previas</i> .....	9
<i>Introducción. Ideas para el diálogo</i> .....	13

## Capítulo I

### **PUNICION DE LA TENTATIVA EN UN ESTADO DE DERECHO**

§ 1. Los términos del problema .....	35
§ 2. La importancia del tema .....	35
§ 3. Las distintas propuestas teóricas para justificar la punición de la tentativa .....	37
a) Teoría objetiva .....	38
1. Las ideas de “peligro” y “peligrosidad de la acción” .....	38
2. La llamada “versión antigua”: el “peligro” como un “estado de cosas” que se determina <i>ex post</i> y <i>en abstracto</i> .....	40
I. La idea básica .....	40
II. El pensamiento de Feuerbach y Mittermaier .....	41
II.1. .... Feuerbach .....	41
II.2. .... Mittermaier .....	42
II.3. .... Diferencias .....	43
III. Crítica .....	44
3. La llamada “versión moderna”: “peligrosidad de la acción” que se determina <i>ex ante</i> y <i>en concreto</i> .....	46
I. Exposición .....	46
II. Crítica .....	49
III. Una crítica común a las dos teorías del “peligro” .....	52
IV. Una reflexión sobre la teoría de la “peligrosidad de la acción” .....	53
4. La teoría de Binding ( <i>teildelikt</i> , o de la realización parcial) .....	54
5. Teoría de la “falta de tipo” .....	55

b) Teoría subjetiva.....	55
1. La idea básica. Variantes.....	55
2. Versión amplia.....	56
— Exposición (Schüler y Kaufmann).....	56
3. Versión limitada (Struensee, el camino correcto).....	57
4. Síntesis argumental de la teoría subjetiva.....	58
5. Crítica a la teoría subjetiva “amplia”.....	60
6. La crítica no es válida respecto de la teoría subjetiva “limitada” o del dolo.....	60
c) Teorías “intermedias” o “mixtas”. Las llamadas “teoría del plan idóneo del autor” y “teoría de la impresión”.....	61
1. La “teoría del plan idóneo del autor”.....	61
2. La “teoría de la impresión”.....	62
d) Criterios recientes (Jakobs, Schmidhäuser y otros).....	63
1. Algunos puntos de vista.....	63
2. La tesis de Jakobs.....	63
3. La tesis de Schmidhäuser.....	66
§ 4. Dialéctica de las diferentes propuestas teóricas.....	66
§ 5. La discusión sobre la punición y definición de la tentativa es un problema de injusto penal.....	73
§ 6. El camino a recorrer: la teoría del injusto personal (Welzel, Kaufmann, Struensee, etcétera) como base de una teoría subjetiva en materia de tentativa.....	74

## Capítulo II

### FUNDAMENTACION DE LA PUNICION DE LA TENTATIVA

§ 7. La creación dolosa de riesgo prohibido es el fundamento de la punición de la tentativa.....	79
§ 8. Las ideas rectoras.....	81
§ 9. Función del Derecho penal en el Estado de Derecho.....	82
a) La legitimación del Derecho penal se realiza en relación con sistemas jurídico-políticos particulares.....	82
b) Los modelos teóricos de legitimación del Derecho penal en el Estado de Derecho.....	84
1. Función de protección de valores ético-sociales o expectativas normativas.....	85
I. Tesis de Mayer.....	85
II. Tesis de Welzel.....	85
III. Tesis de Jakobs.....	87

2. La función del Derecho penal (de la norma y de la pena) en un Estado de Derecho es la protección de bienes jurídicos .....	89
I. ¿Qué es un “Estado de Derecho”?.....	89
II. ¿Qué es “bien jurídico” en un Estado de Derecho en cuanto objeto de tutela del Derecho penal?.....	91
3. El concepto de bien jurídico penalmente tutelado debe elaborarse desde una perspectiva constitucional.....	95
I. La búsqueda de un criterio material .....	95
II. La idea de “trascendencias en espacios de libertad” .....	95
III. Contenido de los “espacios de libertad” .....	96
4. El concepto de “afectación” del bien jurídico es aún impreciso. Algunas ideas para su definición .....	100

**Capítulo III**

**TEORIA DEL INJUSTO PENAL**

§ 10. Fundamentación constitucional del injusto penal en un Estado de Derecho .....	105
a) Concepto formal del injusto penal: es conducta antinormativa (típica) no justificada .....	105
b) Concepto material de injusto penal: es una conducta que afecta bienes jurídicos.....	106
c) La razón constitucional del castigo de todo injusto penal es la creación de riesgo prohibido respecto de bienes jurídicos .....	109
§ 11. Concepto y estructura del injusto penal .....	110
a) Los axiomas del sistema son las reglas constitucionales.....	110
b) ¿Qué es el injusto penal? .....	116
c) Niveles de análisis del injusto: conducta, tipo, antijuridicidad ..	117
1. Conducta.....	117
2. Tipo .....	118
3. Antijuridicidad.....	119
§ 12. Presupuesto metodológico para una teoría del injusto penal: la teoría de las normas de Kaufmann.....	120
§ 13. Síntesis de la teoría de las normas de Kaufmann .....	122
§ 14. La infracción de la norma: ¿cómo se produce? ¿cuándo existe “conducta antinormativa” y, por lo tanto, conducta “típica”?.....	132
a) Los términos del problema. Su importancia.....	132
b) Análisis de algunas respuestas.....	134
c) Nuestra posición sobre la infracción de la norma .....	137
1. La premisa ideológica de los conceptos de “conducta” y “norma” .....	137
2. La norma es una regla de conducta .....	137

3.	La norma se dirige a la “capacidad de conducta” del hombre.	137
4.	En torno a los conceptos de “capacidad de conducta” y de “conducta” .....	138
5.	La idea de “conducta como expresión de la inevitabilidad o capacidad de conducta” .....	138
6.	Las normas penales prohíben comportamientos evitables (conductas) .....	140
7.	La acción humana es “final” .....	140
8.	El núcleo de la antinormatividad: cómo la conducta (especialmente la acción) infringe la norma .....	141
9.	Crítica a la tesis de Gallas sobre el concepto de “infracción a la norma” (el valor del <i>Sachverhaltsumwert</i> ) .....	144
d)	Conclusiones .....	147
e)	La norma es una regla de determinación y valoración de conducta <i>ex ante</i> .....	148
1.	La perspectiva <i>ex ante</i> hace al Estado de Derecho .....	148
2.	Precisiones sobre la perspectiva <i>ex ante</i> .....	149
§ 15.	El tipo (en especial, el tipo doloso) .....	150
a)	El tipo objetivo. Concepto .....	151
1.	El “riesgo prohibido” ¿es un concepto “normativo”? .....	154
2.	Riesgo prohibido normativo y riesgo prohibido objetivado .....	157
I.	Riesgo prohibido normativo .....	157
II.	Riesgo prohibido objetivado .....	157
3.	¿Qué es “creación” de riesgo prohibido objetivado? .....	159
b)	El tipo subjetivo. El dolo .....	160
1.	El concepto de dolo de Welzel .....	161
2.	La teoría de las normas de Kaufmann: el aspecto intelectual del dolo es la representación de los elementos del tipo objetivo .....	162
3.	Representación de las “circunstancias del hecho típico” y no de los elementos del tipo (Struensee) .....	166
I.	El objeto de la representación son las “circunstancias del hecho típico” o “circunstancias del tipo objetivo” .....	166
II.	Representación de las “circunstancias del tipo objetivo”, infracción de la norma y conducta típica .....	168
III.	Distinción entre “elementos del tipo” y “circunstancias típicas” .....	169
4.	Cuestiones en materia de dolo .....	169
I.	Principales problemas en materia de dolo .....	169
II.	Breve idea sobre una alternativa de solución al problema del dolo .....	170
5.	El dolo es finalidad prohibida y forma prohibida de obtención de la finalidad .....	172

6.	El dolo es representación de formas de riesgo prohibido para producir el tipo objetivo .....	173
7.	El dolo no requiere que los elementos representados de riesgo prohibido existan en el mundo .....	176
8.	El “riesgo prohibido normativo” (en cuanto circunstancia de hecho) es el objeto del dolo .....	177
9.	El aspecto volitivo del dolo .....	178
	I. Dolo es voluntad de realizar el tipo objetivado en el mundo .....	178
	II. Grado de objetivación: el dolo surge con el “comienzo de ejecución” del delito .....	179
	III. Clases de “riesgo prohibido objetivado”. Formas de objetivación de la voluntad: ejecución “material” total; ejecución “material” parcial; y ejecución “formal” o simple objetivación de voluntad .....	181
	IV. Otra vez “riesgo prohibido normativo” y “riesgo prohibido objetivado” .....	185
10.	¿Qué es “comienzo de ejecución”? El concepto debe construirse sobre la idea de “antinormatividad” .....	187
11.	Con el “comienzo de ejecución” surge el “riesgo prohibido objetivado” .....	189
§ 16.	El injusto es exclusivamente la conducta .....	190
§ 17.	La otra concepción del injusto: el injusto es el desvalor del resultado (Mezger) .....	192
§ 18.	Otras concepciones sobre el injusto penal según la función y definición del desvalor de acción y resultado .....	195
	a) Las tesis de Rudolphi y Mir Puig (desvalor de intención más peligrosidad <i>ex ante</i> ) .....	196
	b) La tesis de Wolter .....	198
	c) La tesis de Hirsch .....	199
§ 19.	Los elementos del injusto doloso: dolo y objetivación o ejecución del dolo .....	202
§ 20.	Nuevamente sobre los argumentos de Kaufmann .....	204
§ 21.	Análisis crítico de la construcción de Stratenwerth en torno al problema del desvalor de acción y resultado .....	206
	a) El argumento del “sentimiento jurídico y regulación legal” .....	206
	b) El argumento de la “culpabilidad” .....	207
	c) La réplica de Stratenwerth al argumento de la “responsabilidad por la casualidad” de Zielinski .....	211
	d) El argumento de la “referencia a la misión del Derecho penal” ..	214
	e) El argumento de la pena injusta de la tentativa acabada en ciertos casos .....	216
§ 22.	Los argumentos críticos de Hirsch. Análisis y réplica .....	217

a)	El argumento de la creación de un “Derecho penal de actitud interna” ( <i>Gesinnungsstrafrecht</i> ) y el de la función de protección de bienes jurídicos del Derecho penal .....	217
1.	El Derecho penal de actitud interna.....	218
2.	La protección de bienes jurídicos .....	219
b)	El argumento de la culpabilidad .....	222
c)	El argumento de la conservación del control del curso causal luego de la tentativa acabada.....	223
d)	Los argumentos de la “casualidad” del resultado y de la distinción entre acción “intentada” y “consumada” (remisión).....	225
§ 23.	La tesis del injusto como desvalor de conducta no invalida la tesis de la protección de bienes jurídicos.....	226
§ 24.	Notas fundamentales del injusto penal .....	231
§ 25.	El dolo y el riesgo prohibido como fundamentos de la punición de la tentativa.....	239

#### Capítulo IV

#### CLASIFICACION DEL INJUSTO PENAL

§ 26.	Principales clasificaciones.....	245
§ 27.	Tipos de resultado y tipos de pura conducta (actividad o inactividad) o formales. El “objeto de la acción” y “resultado”.....	247
§ 28.	Distinción entre “objeto de la acción” y “bien jurídico” .....	251
§ 29.	Tipos de resultado en grado de tentativa y tipos de pura conducta. Similitudes y diferencias.....	253
§ 30.	Importancia de la clasificación tipos de resultado-tipos de pura conducta .....	254
§ 31.	El problema que plantean los “tipos de resultado” .....	256
§ 32.	El resultado es “resultado del injusto” y no “condición objetiva de punibilidad”. ¿Qué función cumple? .....	258
a)	¿Qué es el resultado?.....	258
b)	¿Cuál es la ubicación del resultado? .....	261
c)	Función del resultado .....	262
1.	Tesis de Kaufmann .....	262
2.	Tesis de Mir Puig .....	263
3.	Tesis de Zielinski .....	264
4.	Nuestra propuesta: prueba de la intensidad del injusto .....	265
§ 33.	El problema “desvalor de conducta-desvalor de resultado”. Sus verdaderos límites.....	267
§ 34.	El “resultado” entendido como afectación del bien jurídico no invalida la tesis del injusto exclusivamente como conducta.....	268

Capítulo V

**EL INJUSTO DE LA TENTATIVA**

§ 35.	¿Qué es el injusto tentado? .....	273
	a) Es “el” injusto.....	273
	b) No es una forma ampliada del tipo del injusto (consumado) ni un injusto distinto del delito consumado .....	274
	c) El injusto tentado plantea un problema de tipicidad penal .....	275
§ 36.	Notas esenciales del injusto de la tentativa .....	276
§ 37.	La nota siempre presente del injusto tentado es la realización incompleta del tipo objetivo .....	277
§ 38.	Concepto de tentativa.....	277
§ 39.	Análisis del concepto de tentativa por explicación de sus notas esenciales .....	278
	a) El tipo objetivo .....	278
	1. Comienzo de ejecución.....	278
	I. Definición.....	278
	II. ¿Cuándo hay comienzo de ejecución?.....	278
	III. Las formas del comienzo de ejecución. Dos perspectivas de definición.....	279
	IV. Formas de comienzo de ejecución resultantes de combinaciones de las dos perspectivas.....	280
	V. La ley penal determina en forma objetiva el ámbito de lo prohibido y sus límites .....	281
	VI. El plan concreto del autor es la materia que se valora conforme a criterios de la ley penal.....	282
	VII. ¿Cómo se determina el comienzo de ejecución respecto de un plan concreto?.....	282
	VIII. Criterio de determinación del comienzo de ejecución. Perspectiva <i>ex ante</i> .....	284
	IX. Una crítica al concepto de tentativa de Welzel .....	288
	X. Una propuesta de definición de tentativa .....	291
	2. Realización incompleta o parcial del tipo objetivo.....	291
	I. Concepto.....	291
	II. Formas de la realización incompleta del tipo objetivo .....	292
	III. La tentativa es exclusivamente comienzo de ejecución (y “no consumación”) .....	293
	3. La crítica de Sancinetti al “dogma del tipo incompleto”. Nuestra discrepancia.....	293
	4. Nuestra propuesta de definición de la categoría de “tipo objetivo” .....	294
	5. Los casos de realización incompleta o parcial del tipo objetivos y sus formas .....	298
	I. La llamada “realización total o completa del tipo objetivo” .....	298

II.	La llamada “realización parcial o incompleta del tipo objetivo”. Formas.....	298
III.	Argumentos de Sancinetti respecto de casos en que, aunque exista acción dolosa y resultado, solamente hay tentativa .....	299
6.	Las circunstancias ajenas a la voluntad del autor que impiden la consumación no son un elemento del tipo .....	302
7.	La voluntariedad o no de la no consumación hace solamente a la punibilidad del delito tentado .....	304
b)	Tipo subjetivo .....	305
1.	El injusto tentado es doloso .....	305
2.	Cuestiones respecto del dolo del injusto tentado. No siempre es igual al dolo del delito consumado .....	306
3.	La tesis de Struensee .....	307
4.	Observaciones sobre la tesis de Struensee .....	
§ 40.	Clases de tentativa según las causas que impiden la realización completa del tipo objetivo .....	309
§ 41.	Delimitación conceptual de las clases de tentativa.....	310
—	Clases de tentativas punibles según el tipo de circunstancias ajena a la voluntad que impide la consumación .....	310
1.	Factor involuntario en el momento de programación de la conducta.....	311
2.	Factor involuntario en el momento de la ejecución de la conducta .....	312
3.	Factor involuntario en el momento posterior a la ejecución de la conducta .....	313
		314
§ 42.	La tentativa inacabada o no terminada .....	314
a)	Principales problemas que plantea la tentativa inacabada .....	
b)	La cuestión normativa: la tentativa inacabada produce una “infracción fragmentada” de la norma .....	316
c)	¿Cuándo comienza la infracción de la norma en la tentativa inacabada? ¿Cuándo se inicia el comienzo de ejecución? .....	318
d)	Estructura del tipo de la tentativa inacabada .....	319
e)	Clases de tentativa inacabada (propia e impropia) .....	320
f)	El criterio de definición de “tentativa inacabada” (y, por lo tanto, de “tentativa acabada”). Situaciones en que importa la distinción por las consecuencias prácticas .....	321
		323
§ 43.	Observaciones sobre las clases de tentativa .....	324
§ 44.	La tentativa en los diferentes tipos de injusto .....	
§ 45.	Clases de tentativa en razón de las diferentes estructuras de tipos de injusto.....	326
		330



§ 46.	Observaciones sobre el injusto tentado.....	
§ 47.	Otras observaciones sobre el injusto penal (qué es y sus grados) a partir de ciertos tipos de injusto (de pura conducta consumado o tentado)	330
§ 48.	Respuesta a una posible réplica (que en los tipos de pura actividad hay resultado y que éste integra o incrementa el injusto).....	333
§ 49.	Validez o no de la posible réplica .....	336
§ 50.	Los grados del injusto doloso (o grados de infracción de la norma). Cómo se determinan.....	337
	a) Los factores que determinan los grados del injusto doloso.....	338
	b) La idea básica.....	339
	c) Factores del dolo.....	339
	1. La finalidad del autor .....	339
	2. El programa de conducta .....	339
	I. El riesgo prohibido .....	340
	II. La eficiencia del programa.....	343
	III. El dolo tiene grados de infracción de la norma.....	
	IV. La categoría “capacidad de resultado” ( <i>Erfolgsfähigkeit</i> ) de Zielinski. Crítica .....	344
	de Zielinski. Crítica .....	347
	d) Factores de ejecución del dolo .....	347
	1. Ejecución del dolo.....	347
	2. Formas de ejecución del dolo.....	
	I. Aspecto cuantitativo. Ejecución “acabada” o “terminada” e “inacabada” o “no terminada”.....	347
	II. Aspecto cualitativo. Realización eficiente o deficiente.....	349
§ 51.	Los grados de injusto.....	352
§ 52.	Injusto “consumado” e injusto “tentado”.....	352
	a) Notas definitorias del injusto “consumado” y “tentado”.....	
	b) Discusión del enunciado: “el injusto consumado es más grave que el tentado porque tiene resultado”.....	352
	c) Ideas en torno a la “gravedad” (mayor o igual) del injusto consumado y tentado .....	353
	.....	356
§ 53.	Fundamentación de la tesis sobre los grados de injusto.....	
	a) Casos en que el injusto consumado y tentado tienen el mismo grado de injusto: en tipos de resultado y en tipos de pura actividad.....	356
	1. Tipos de resultado.....	356
	I. Tipos activos.....	358
	II. Tipos omisivos .....	359
	2. Tipos de pura conducta .....	359
	I. Tipos de pura conducta activos o de pura actividad.....	360
	II. Tipos de pura conducta omisivos o de pura inactividad.....	
	b) Casos en que el injusto tentado es menos grave que el injusto consumado (y por ello merece menor pena): en tipos de resultado, y	360

	en tipos de pura actividad .....	
§ 54.	Conclusiones sobre el injusto y sus grados en función de un plan concreto.....	364
§ 55.	Crítica a una idea de la Escuela de Bonn (Kaufmann y sus discípulos) en torno a la gravedad del injusto.....	368
§ 56.	La gravedad del injusto tentado se determina en función de un plan concreto.....	370 371
§ 57.	Ideas sobre la punibilidad del injusto tentado.....	

## Capítulo VI

### **ESTRUCTURA DEL TIPO DEL DELITO IMPOSIBLE O TENTATIVA INIDONEA. EL TIPO OBJETIVO**

		377
§ 58.	El delito imposible es un acto de comienzo de ejecución del delito...	
§ 59.	El delito imposible es comienzo de ejecución que no se puede consumir por la inidoneidad del dolo del autor respecto de su plan concreto.....	379
§ 60.	Clases o formas de inidoneidad del plan concreto del autor: inidoneidad del programa de conducta y del objeto de conducta .....	380 381
§ 61.	La conducta humana. Concepto .....	387
§ 62.	Concepto de plan concreto del autor .....	388
	a) Objeto de conducta .....	389
	b) Programa de conducta.....	390
	c) Finalidad de la conducta.....	390
	d) Contexto de conducta.....	391
§ 63.	Concepto de inidoneidad.....	391
	a) La inidoneidad del programa o del objeto de conducta es subjetiva y luego, como consecuencia, deviene objetiva.....	393
	b) Inidoneidad del programa de conducta o del objeto de conducta para una configuración del mundo penalmente relevante.....	394
	c) El juicio de inidoneidad. Cuestiones .....	394
	1. Es un juicio de inidoneidad o idoneidad y no de peligrosidad...	
	2. Análisis y crítica de la tesis de la peligrosidad <i>ex ante</i> de la acción.....	395
	3. Fundamentos de la punición de la tentativa (idónea o inidónea) y del injusto doloso: la creación dolosa de riesgo prohibido .....	401 408
	d) Cuestiones a indagar en el juicio de inidoneidad .....	408
	1. El programa de conducta es el objeto del juicio de inidoneidad..	
	2. Momento en que existe la inidoneidad: el de la concepción del plan concreto (diferencia con las posiciones de Mir Puig y Ce-	410
		413

rezo Mir).....	
3. Momento en que se debe hacer el juicio de inidoneidad.....	413
4. La norma penal determina los criterios de conocimiento sobre la base de los cuales se hace el juicio de tipicidad (inidoneidad) de un plan concreto.....	415
5. Forma en que se debe hacer el juicio de inidoneidad: perspectiva <i>ex ante</i> .....	415
I. El sentido de la expresión <i>ex ante</i> .....	416
II. El límite entre las perspectivas <i>ex ante</i> y <i>ex post</i> .....	418
III. Crítica a ciertos criterios sobre la perspectiva <i>ex ante</i> (Mir Puig, Farré Trepát, Zielinski, Zaffaroni).....	
6. Criterio con el que se debe hacer el juicio de inidoneidad: el programa modelo o programa requerido se determina conforme pautas objetivas o técnicas.....	421
— No existen programas absolutamente inidóneos en abstracto.....	422
— No existen programas absolutamente inidóneos en abstracto.....	423
7. Resultado del juicio de inidoneidad: en la tentativa inidónea el plan concreto del autor <i>ex ante</i> es inidóneo.....	424
8. Síntesis.....	

**Capítulo VII**

**EL TIPO SUBJETIVO DEL DELITO IMPOSIBLE  
O TENTATIVA INIDONEA**

	427
§ 64. Dos ejemplos como hipótesis de trabajo.....	427
§ 65. Posición subjetiva del autor frente al programa de conducta o al objeto de conducta.....	429
§ 66. Análisis de los aspectos intelectuales y volitivos del dolo propio del delito imposible .....	429
a) Conceptos generales.....	430
b) Aspecto intelectual del dolo del delito imposible.....	432
1. El error sobre la idoneidad del programa de conducta.....	433
2. Error respecto del objeto de la acción .....	434
3. Síntesis del componente intelectual del dolo del delito imposible .....	435
4. Otras posiciones respecto del componente intelectual del dolo del delito imposible.....	435
I. Tesis del símil de comienzo de ejecución (otra vez la discusión sobre el concepto de dolo).....	442
II. La tesis del error vencible o evitable .....	443
— Crítica .....	445
c) Aspecto volitivo del dolo del delito imposible .....	446
§ 67. Fundamentos de nuestra posición.....	448

§ 68.	El menor injusto de la tentativa inidónea respecto de la tentativa idónea se explica en función de un plan concreto. Los grados de injusto.....	450
§ 69.	Casos de tentativa inidónea de injusto muy disminuido .....	451
§ 70.	La inevitabilidad o invencibilidad del error en ciertos contextos excepcionales .....	454
§ 71.	Consecuencias prácticas de la tesis del “dolo deficiente” .....	456
§ 72.	Distinción entre tentativa idónea y tentativa inidónea según el dolo al momento de su concepción .....	458
	a) El criterio de distinción: el dolo .....	
	b) Crítica de algunos criterios de distinción (Mir Puig) .....	460
§ 73.	Casos especiales de errores: los llamados “errores burdos o groseros” sobre el medio y el objeto .....	460
	a) El problema .....	464
	b) El pensamiento de Struensee .....	468
	c) Nuestro punto de vista .....	473
	d) Importancia del tema. Consecuencias prácticas .....	475
§ 74.	Síntesis del argumento sobre la estructura del dolo .....	

### **Capítulo VIII**

#### **SITUACIONES DE INIDONEIDAD DEL OBJETO Y DEL SUJETO. DELITO PUTATIVO. DISTINCION ENTRE DELITO PUTATIVO Y TENTATIVA INIDONEA**

		479
§ 75.	Los casos de “inidoneidad del objeto” .....	480
§ 76.	Nuestra anterior posición sobre el tema: la tesis de la atipicidad es errónea .....	483
§ 77.	El nuevo pensamiento de Zaffaroni: “tentativa aparente” y “delito imposible” .....	484
§ 78.	Análisis crítico del pensamiento de Zaffaroni .....	492
§ 79.	Los casos de inidoneidad del objeto constituyen “comienzo de ejecución” (tentativa) .....	
§ 80.	Los conceptos normativos de “comienzo de ejecución” y de “dolo” apoyados en la teoría de las normas de Kaufmann conducen a sostener que los casos del objeto inidóneo son supuestos de tentativa (“comienzo de ejecución”) .....	493
§ 81.	Los casos de inexistencia y de ausencia física del objeto de la acción son actos de tentativa (“comienzo de ejecución”). El caso del “vendedor de diarios” .....	498
§ 82.	Los casos de inidoneidad, ausencia o inexistencia del objeto ¿son casos de tentativa inidónea o idónea? .....	504
§ 83.	Consecuencias de trabajar con distintos conceptos de dolo .....	506
§ 84.	El caso de “Don Quijote” propuesto por Zaffaroni .....	506

a)	El episodio de los molinos de viento es un caso de tentativa inidónea y no de atipicidad .....	
b)	Otra vez el dolo (como representación y voluntad de realizar los elementos del tipo objetivo) y “comienzo de ejecución” de acción típica construidos sobre bases normativas y no físicas .....	507
c)	El caso de “Don Quijote” es un problema de dolo (al igual que el del “granjero y el espantapájaros”) .....	509
§ 85.	Los errores burdos o groseros respecto del objeto o del plan de conducta .....	511
§ 86.	Análisis de otras posibles críticas a la tesis subjetiva. Síntesis de la crítica principal .....	512
§ 87.	Otras observaciones sobre el dolo propio de la tentativa inidónea ..	516
§ 88.	Réplica a la crítica de Zaffaroni respecto del caso de los “objetos atípicos” (el hombre “embarazado”) .....	517
§ 89.	El “autor inidóneo” es un caso de delito putativo .....	519
a)	El problema .....	519
b)	Un “caso-problema” en función del Derecho argentino .....	520
c)	Las soluciones desarrolladas en doctrina .....	522
d)	Propuesta de solución del tema del “autor inidóneo” desde la teoría de las normas de Kaufmann: es un caso de “delito putativo” ...	530
e)	Los límites del “principio de inversión” .....	531
§ 90.	Delito putativo. Formas .....	533
§ 91.	Distinción entre tentativa inidónea y delito putativo. Los términos del problema .....	533
a)	Criterio de distinción .....	535
b)	Las situaciones discutidas .....	543
c)	El dolo como criterio de distinción entre tentativa y delito putativo .....	545
d)	Un ejemplo (con variantes) de la regla del dolo .....	547
§ 92.	Las llamadas “tentativa irreal” y “tentativa supersticiosa” comprenden casos de conductas atípicas (no prohibidas por la norma) .....	547
a)	Concepto .....	547
b)	El tipo de casos comprendidos por la llamada “tentativa irreal o supersticiosa” .....	548
1.	La llamada “tentativa supersticiosa” .....	548
2.	La llamada “tentativa irreal” .....	550
c)	Diferencia con la tentativa inidónea .....	
d)	Diferencia con el delito putativo .....	550
§ 93.	El problema de los “cursos causales excepcionales o extraordinarios” .....	551
a)	El problema .....	551
b)	Las soluciones propuestas en doctrina. Análisis .....	551
1.	Falta de dolo .....	552

2. Teoría de la falta de causalidad adecuada .....	
3. Falta de “dominio del hecho” .....	553
c) Nuestra propuesta: son problemas de tipicidad objetiva respecto del riesgo prohibido .....	556
§ 94. El merecimiento de pena (escala penal) de la tentativa inidónea ....	

### **Capítulo IX**

<b>UTILIDAD DE LA CATEGORÍA «TENTATIVA INIDÓNEA»</b> .....	561
§ 95. El argumento crítico del concepto “tentativa inidónea” .....	562
§ 96. Crítica del presupuesto desde el que se impugna la categoría “tentativa inidónea” .....	563
§ 97. Ideas para pensar la categoría “tentativa inidónea” .....	566
§ 98. Todas las tentativas no son idóneas <i>ex ante</i> , ni son inidóneas <i>ex post</i> ..	569

### **Bibliografía general** .....