

# Índice general

<b>Introducción</b> .....	9
<b>Abreviaturas</b> .....	23

## **Capítulo I**

### **EL EXCESO EN LA EVOLUCION HISTORICA DE LA PARTICIPACION CRIMINAL**

§ 1. Introducción .....	27
§ 2. El Derecho romano y los primeros desarrollos teóricos del Medioevo.....	29
a) Pluralidad de personas en el delito: el Derecho romano como punto de partida .....	29
b) El Medioevo: el Derecho penal canónico .....	35
c) Las primeras referencias al exceso en los prácticos italianos .....	38
§ 3. El Humanismo y la Ilustración .....	45
a) Introducción: los antecedentes de los primeros tratamientos sistemáticos del exceso .....	45
b) El Humanismo: la evolución del principio de culpabilidad .....	46
c) La Ilustración: el límite extensivo a la pena .....	50
d) La participación criminal en los siglos XVI y XVII: el desarrollo de los criterios causales en las categorías medievales.....	55
e) El siglo XVIII y las primeras distinciones entre autor y cómplice .....	59
f) El exceso en la participación criminal durante los siglos XV a XVIII. Recapitulación.....	62
§ 4. Los desarrollos del exceso en el siglo XIX .....	63
a) La legislación .....	63
1. Introducción .....	63
2. El Código Penal francés de 1810 .....	64
3. El Código de Baviera de 1813 y el exceso en la participación criminal.....	66

I. La participación criminal en el Código bávaro. Generalidades.....	66
II. El exceso en la participación criminal. La “autoría mediata” y la complicidad .....	67
III. Exceso y “autoría mediata”: la previsibilidad y sus limitaciones. El régimen presuncional del dolo.....	68
IV. Exceso y complicidad .....	72
V. Regímenes especiales: el complot y la banda.....	74
b) La doctrina alemana.....	75
1. Generalidades.....	75
2. Accesoriedad y exceso: von Karl Birkmeyer .....	76
3. Causalidad y exceso: Franz von Liszt.....	78
4. El exceso en otros autores del período .....	81
c) La doctrina italiana .....	82
1. Generalidades.....	82
2. El exceso en Giandoménico Romagnosi y su polémica con Giovanni Valeri .....	83
3. Medios y fines en el <i>excessus mandati</i> : Giovanni Carmignani .....	88
4. Francesco Carrara.....	91
I. La participación criminal. Características generales .....	91
II. El exceso en la doctrina carrariana .....	95
5. El positivismo sociológico: Enrico Ferri.....	98
I. La participación criminal para la <i>Scuola Positiva</i> .....	98
II. El exceso en la doctrina de Ferri.....	101

## Capítulo II

### **EL EXCESO EN LA PARTICIPACION CRIMINAL EN EL DERECHO PENAL ARGENTINO**

§ 5. Introducción .....	106
§ 6. Primer período: nuestro Derecho penal hasta el Código Penal de 1921.....	115
a) Carlos Tejedor y el Proyecto de 1860.....	115
1. El exceso en la doctrina de Tejedor .....	115
2. La participación criminal y el exceso en el Proyecto Tejedor. Generalidades.....	118
3. El exceso y la responsabilidad del “autor mediato” y del “cómplice” .....	119
4. La presunción del dolo.....	122
5. El complot y la banda.....	124
b) El exceso en el Proyecto de 1881.....	125
c) El exceso en el Código Penal de 1886 .....	127
1. La participación criminal. Generalidades .....	127

2. El exceso en el Código de 1886 y los comentarios de la doctrina	130
d) El Proyecto de 1891 .....	134
1. Generalidades.....	134
2. La participación criminal.....	135
3. Las modificaciones al régimen del exceso .....	138
e) El exceso en otros proyectos y reformas hasta 1921.....	140
1. El “Proyecto Segovia” .....	140
2. La reforma de 1903 y el Proyecto de 1906. La crítica de Julio Herrera .....	142
3. La Reforma de 1917-1921. El Código Penal de 1921 .....	147
§ 7. Segundo período: el exceso en la doctrina y en los proyectos de reforma a partir de 1921.....	151
a) La primera doctrina sobre el exceso en el Código Penal de 1921. ....	151
1. Generalidades.....	151
2. José Peco.....	151
3. Rodolfo Moreno (h).....	152
4. Octavio González Roura .....	153
5. Emilio Díaz .....	155
b) El positivismo argentino y la participación criminal.....	156
1. Introducción .....	156
2. Juan P. Ramos.....	157
3. Eusebio Gómez y el Proyecto de 1937 .....	159
I. El Tratado de Derecho penal y la participación criminal. ....	159
II. El Proyecto de 1937 .....	162
4. José Peco y el Proyecto de 1941.....	163
I. El “neopositivismo” de Peco y la participación criminal ..	163
II. El exceso y la comunicabilidad de las circunstancias personales en el Proyecto de 1941 .....	165
c) El exceso en la participación criminal en el “período dogmático” del Derecho penal argentino. Los primeros tratadistas.....	166
1. Sebastián Soler.....	166
2. Luis Jiménez de Asúa .....	170
3. Ricardo Núñez .....	171
d) El exceso en los proyectos y reformas al Código Penal desde 1950 hasta la actualidad.....	174
e) Los desarrollos doctrinarios a partir de 1960.....	176
1. Guillermo J. Fierro y su “Teoría de la participación criminal” (1964).....	176
2. Otros autores del período .....	178
3. Carlos Fontán Balestra.....	180
f) El exceso en el finalismo argentino .....	182
1. Introducción .....	182

2. Enrique Bacigalupo .....	182
3. Eugenio Raúl Zaffaroni.....	184
g) Las obras más recientes.....	186
h) <i>Excursus</i> : Marcelo Sancinetti.....	188

### Capítulo III

#### EL ART. 47, 1ª DISPOSICION DEL CODIGO PENAL

§ 8. Funciones generales del art. 47 en el régimen de la participación criminal.....	193
a) El art. 47 del Código Penal y el concepto restrictivo de autor.....	193
b) El art. 47 del Código Penal y la cuestión de la participación criminal en los delitos culposos.....	195
§ 9. El exceso como problema de tipicidad en la participación criminal .	199
a) El exceso como problema de tipicidad.....	199
b) El exceso y el principio de accesoriadad. El problema de la unidad en el título de imputación.....	203
§ 10. Clases de exceso: exceso cualitativo y exceso cuantitativo.....	208
a) La diferencia con el exceso en los medios y en el fin.....	208
b) Exceso cualitativo. Clases.....	209
1. Exceso cualitativo por afectación de distintos bienes jurídicos.....	210
I. Por decisión unilateral del ejecutor.....	210
II. Por la presencia de elementos subjetivos del tipo distintos del dolo en el accionar del ejecutor.....	211
2. Exceso cualitativo por variación material en la línea de ataque al bien jurídico: tipos autónomos y tipos agravados.....	212
I. Tipos autónomos.....	212
II. Tipos agravados.....	212
c) Exceso cuantitativo. Clases.....	219
1. Tipos agravados como supuestos de exceso cuantitativo.....	220
I. Las agravantes del injusto basadas en elementos personales.....	220
II. Otras agravantes del injusto como supuestos de exceso cuantitativo.....	224
2. Tipos autónomos como supuestos de exceso cuantitativo.....	226
3. Exceso cuantitativo sin relevancia típica.....	228
d) La importancia de la distinción.....	228
§ 11. Tipicidad objetiva y subjetiva en el exceso.....	230
a) Introducción: exceso doloso y culposo.....	230
b) Exceso doloso: problemas particulares.....	232

1. Ausencia de tipicidad objetiva .....	232
2. Tipicidad subjetiva: incorporación dolosa del “hecho distinto” o del plus .....	232
3. Tipicidad subjetiva: culpa con representación por el exceso doloso del ejecutor .....	233
c) Exceso culposo: problemas particulares .....	234
1. El exceso culposo como supuesto de preterintención .....	234
I. Delitos preterintencionales cometidos por el ejecutor .....	235
II. Agravantes preterintencionales cometidas por el ejecu- tor .....	236
2. Exceso culposo no preterintencional .....	238
§ 12. El exceso y el art. 48 del Código Penal .....	238

**Capítulo IV**

**EL EXCESO Y LA RESPONSABILIDAD  
DE LOS INTERVINIENTES**

§ 13. El ámbito de aplicación del exceso y la regla del art. 47, 1ª disposi- ción del Código Penal .....	245
§ 14. El exceso del autor y la responsabilidad de los partícipes .....	250
a) Particularidades de la complicidad .....	250
b) Particularidades de la responsabilidad del cómplice en relación al exceso del autor .....	254
c) Particularidades de la instigación .....	257
d) Particularidades de la responsabilidad del instigador en rela- ción al exceso del autor .....	261
e) <i>Excursus</i> : la responsabilidad del instigador por el exceso y por el error del autor. Los casos de <i>aberratio ictus</i> .....	263
f) El exceso del autor y la responsabilidad de los partícipes. Reglas generales .....	266
1. Exceso cualitativo doloso del autor .....	266
I. Afectación de bienes jurídicos distintos por decisión uni- lateral .....	267
II. Afectación de bienes jurídicos distintos por la presencia de elementos subjetivos del tipo distintos del dolo .....	268
III. Comisión de tipo autónomo por variación material de la línea de ataque al bien jurídico .....	269
IV. Comisión de tipo agravado por variación material de la lí- nea de ataque al bien jurídico .....	269
2. Exceso cuantitativo doloso del autor .....	270
I. Comisión de tipos agravados .....	270
II. Comisión de tipos autónomos .....	271

3.	Exceso culposo del autor .....	271
I.	Exceso preterintencional .....	271
II.	Exceso no preterintencional .....	272
§ 15.	El exceso del coautor .....	273
a)	Particularidades de la coautoría .....	273
b)	Particularidades del exceso del coautor .....	276
c)	El exceso y la responsabilidad de los coautores. Reglas generales .....	285
1.	Exceso cualitativo doloso del coautor .....	285
I.	Afectación de distintos bienes jurídicos por decisión unilateral .....	285
II.	Afectación de bienes jurídicos distintos por la presencia de elementos subjetivos del tipo distintos del dolo .....	285
III.	Comisión de tipo autónomo por variación material en la línea de ataque .....	286
IV.	Comisión de tipo agravado por variación material en la línea de ataque .....	287
v.	Culpa con representación por el exceso cualitativo doloso del coautor .....	288
2.	Exceso cuantitativo doloso del coautor .....	289
I.	Comisión de un tipo agravado .....	289
II.	Comisión de un tipo autónomo .....	290
III.	Culpa con representación por el exceso cuantitativo doloso del coautor .....	291
3.	Exceso culposo del coautor .....	292
I.	Exceso preterintencional .....	292
II.	Exceso culposo no preterintencional .....	293
§ 16.	El exceso del instrumento y la responsabilidad del autor mediato ..	294
a)	Particularidades de la autoría mediata .....	294
b)	El exceso del instrumento y la responsabilidad del autor mediato. Particularidades .....	298
c)	Reglas generales de responsabilidad del autor mediato y del instrumento en los casos de exceso .....	305
1.	Exceso cualitativo doloso del instrumento .....	306
I.	Afectación de distintos bienes jurídicos por decisión unilateral del instrumento .....	306
II.	Afectación de distintos bienes jurídicos por la presencia de elementos subjetivos del tipo distintos del dolo en el instrumento .....	307
II.1.	Instrumento que obra justificadamente: legítima defensa .....	307
II.2.	Instrumento que obra justificadamente: estado de necesidad .....	309

II.3. Instrumento que obra inculpablemente: estado de necesidad .....	311
III. Variación material de la línea de ataque por parte del instrumento .....	312
III.1. Instrumento que obra justificadamente: legítima defensa.....	312
III.2. Instrumento que obra justificadamente: estado de necesidad .....	314
III.3. Instrumento que obra inculpablemente: estado de necesidad .....	316
IV. Culpa con representación del autor mediato por el exceso cualitativo doloso del instrumento .....	317
2. Exceso cuantitativo doloso del instrumento .....	318
I. Comisión de tipos agravados.....	318
II. Comisión de un tipo autónomo.....	319
III. Culpa con representación del autor mediato por el exceso cuantitativo doloso del instrumento .....	319
3. Exceso culposo del instrumento .....	320
I. Exceso preterintencional.....	320
II. Exceso culposo no preterintencional.....	321
§ 17. El significado de la expresión “ <i>si de las circunstancias particulares de la causa</i> ” .....	322

**Capítulo V**

**CONCLUSIONES**

.....	323
-------	-----

<b>Bibliografía general</b> .....	345
-----------------------------------	-----