

Elementos de derecho penal

Una perspectiva constitucional

Daniel Eduardo Rafecas

ed
edicionesDidot

Rafecas, Daniel

Elementos de derecho penal : una perspectiva constitucional
/ Daniel Rafecas. - 1a ed. - Ciudad Autónoma de Buenos Aires :
Didot, 2025.

222 p. ; 22 x 14 cm.

ISBN 978-987-8949-47-5

1. Derecho Penal. I. Título.

CDD 345

©ediciones Didot

©Daniel Eduardo Rafecas

1° ed. en español
Hecho el depósito en ley 11.726
Libros de edición argentina
ISBN: 978-987-8949-47-5

Diseño de tapa: Ezequiel Cafaro

ediciones Didot
Guatemala 5821, CABA, Argentina
Te. (+54911) 6613-2816/4701-3465
www.edicionesdidot.com
didot@edicionesdidot.com

Impreso en octubre de 2025
Elias Porter. Talleres gráficos
Plaza 1202, CABA, Argentina

ÍNDICE

I. EL DERECHO PENAL	13
1. Ubicación sistemática y presupuestos constitucionales	13
2. Una genealogía del concepto liberal de Derecho penal	15
3. Derecho penal <i>versus</i> poder punitivo estatal	18
4. El sistema de garantías penales	19
a. No hay pena sin delito, ni delito sin ley (previa)	19
b. No hay ley penal sin necesidad	20
c. No hay necesidad sin afectación a un bien jurídico	21
d. No hay afectación a un bien jurídico sin conducta	22
e. No hay conducta punible sin tipicidad penal	23
f. No hay tipicidad punible sin antijuridicidad	24
g. No hay injusto punible sin culpabilidad	24
II. LA TEORÍA DE LA PENA	27
1. Límites éticos y políticos para fundamentar el castigo penal	27
2. La teoría de la compensación de la culpabilidad por el injusto	28
III. LA TEORÍA DEL DELITO	33
1. Concepto, estructura y funciones	33
IV. CONDUCTA	37
1. Genealogía del concepto	37
2. Supuestos de ausencia de conducta	40
a. Fuerza física irresistible	40
b. Actos reflejos	41
c. Ausencia de conciencia	42

d. Acerca de los actos impulsivos o en cortocircuito	43
e. La tenencia como conducta	44
f. Legislación penal de autor	44
V. TIPICIDAD	47
1. Concepto y funciones	47
2. Tipicidad objetiva	49
a. Nexo de causalidad	49
b. Ausencia de nexo causal en la omisión	53
3. Imputación objetiva	54
a. Primera regla: creación de un riesgo no permitido	58
b. Grupos de casos donde se excluye la imputación	59
i. Riesgo permitido	60
ii. Principio de confianza	61
iii. Prohibición de regreso a conductas neutrales	63
iv. Autopuestas voluntarias en peligro	66
c. Segunda regla: realización del riesgo en el resultado lesivo	69
d. Grupos de casos donde se excluye la imputación	71
i. Primera variante: el CACD hubiera sido inútil	71
ii. Segunda variante: el CACD solo posible o probablemente hubiese evitado el resultado	72
4. Lesividad. Concepto y funciones	75
a. El bien jurídico	76
b. Bienes jurídicos individuales y colectivos	78
c. Primera regla de exclusión: ausencia de afectación al bien jurídico	82
d. El consentimiento expreso	82
e. Segunda regla de exclusión: insignificancia en la afectación del bien jurídico	85
5. Otras exigencias de la tipicidad objetiva	87
a. Núcleo típico	87
b. Elementos descriptivos y normativos	89
c. Elementos de la autoría	92
6. Tipicidad subjetiva. Concepto y funciones	94
a. Primer componente del dolo: el conocimiento	95
b. Error de tipo	95
c. Otras clases de error que recaen sobre el dolo	97
i. Error sobre el objeto o sobre la persona	97

ii. <i>Aberratio ictus</i>	98
d. Segundo componente del dolo: la voluntad	99
e. Clases de dolo	99
i. Dolo directo de primer grado y de segundo grado	99
ii. Dolo eventual	102
VI. TIPOS IMPRUDENTES	105
1. Concepto	105
2. La imprudencia como injusto	106
3. Punición de la imprudencia	109
4. Formas de imprudencia	110
a. Imprudencia consciente	110
i. Aspecto subjetivo del tipo imprudente	111
b. Imprudencia inconsciente	112
5. Autoría y complicidad en el delito imprudente	115
6. Resumen	115
VII. TIPOS OMISIVOS	117
1. Concepto	117
2. Clasificación de las omisiones	119
3. Delitos de omisión simple	120
4. Delitos de comisión por omisión	121
a. Deducción de los núcleos típicos activos	123
b. La posición de garante	124
VIII. ANTIJURIDICIDAD	129
1. Concepto y funciones	129
2. Aspecto objetivo de la antijuridicidad	133
3. Las causas de justificación y los principios que las regulan	134
a. Legítima defensa	134
i. Principios que la regulan	135
ii. Exigencias legales (art. 34, incs. 6 y 7, C. P.)	140
iii. Legítima defensa de terceros	142
4. Estado de necesidad justificante	143
a. Estado de necesidad justificante defensivo	145
b. Estado de necesidad justificante agresivo	146
5. Aspecto subjetivo de la antijuridicidad	149
a. Concepto y función limitadora	149
b. El error de justificación	150
6. El exceso en los límites de la justificación	152

IX. CULPABILIDAD	155
1. Concepto y función de la culpabilidad	155
2. Causas de exculpación	158
3. Inimputabilidad. Concepto y exigencias legales	158
a. Factores jurídico-penales	162
i. Posibilidad de comprensión de la criminalidad del acto	162
ii. Posibilidad de dirigir sus acciones	163
4. Error de prohibición	163
a. Concepto y ubicación sistemática	163
b. Clases	166
i. Error de prohibición directo	166
ii. Error de prohibición indirecto o de permisión	167
iii. Error de prohibición indirecto que recae sobre los límites del permiso	168
c. Vencibilidad. Reglas aplicables	169
d. Cuadro general de los errores en la teoría del delito	170
5. Inexigibilidad de otra conducta	171
a. El estado de necesidad exculpante	171
6. Vulnerabilidad penal y culpabilidad	175
7. Culpabilidad cualitativa y cuantitativa	177
a. Culpabilidad cualitativa	177
b. Culpabilidad cuantitativa	178
8. Acerca de las condiciones objetivas de punibilidad	180
X. PARTICIPACIÓN CRIMINAL	183
1. Concepto y funciones	183
2. Autoría. La teoría del dominio del hecho	184
3. Coautoría	186
a. Elementos de la coautoría	187
i. Realización en común (elemento objetivo)	187
ii. Contribución esencial durante la ejecución (elemento objetivo)	189
iii. Plan común (elemento subjetivo)	189
4. Autoría mediata	191
a. Grupos de casos	192
i. El instrumento obra sin dolo	192
ii. El instrumento obra justificada o inculpablemente	194
5. Complicidad. Principios generales	194

a. Aspecto subjetivo de la complicidad	198
b. Formas de complicidad	199
i. Complicidad primaria	199
ii. Instigación	200
iii. Complicidad secundaria	205
XI. PREPARACIÓN, TENTATIVA Y CONSUMACIÓN	209
1. El <i>iter criminis</i>	209
2. Preparación	210
3. Tentativa	212
a. Punición de la tentativa	214
b. Tentativa idónea e inidónea	215
i. Inidoneidad en los medios	216
c. Desistimiento de la tentativa	217
4. Consumación	220
5. Agotamiento	222