



ÍNDICE GENERAL

| | |
|---|----|
| <i>Prólogo</i> | 9 |
| Introducción | |
| LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN EN GENERAL | |
| 1. Noción y denominaciones. | 35 |
| 2. Justificación legal y justificación supralegal. | 39 |
| 3. Principio unificador, fundamento y fuentes de las causas de justificación. | 43 |
| 4. Clasificación de las causas justificativas. | 48 |
| 5. Características y consecuencias de la justificación; su diferencia de otras causas que excluyen la responsabilidad criminal. | 50 |
| 6. Las causas de justificación como elementos negativos del tipo. | 53 |

Capítulo I

EL CUMPLIMIENTO DE UN DEBER Y EL EJERCICIO DE UN DERECHO

| | |
|---|----|
| § I — <i>El texto legal</i> | 59 |
| § II — <i>Evolución legislativa</i> | |
| 1. La fuente española. | 59 |
| 2. Los antecedentes argentinos | 60 |
| 3. Los proyectos de 1937 y 1941. | 60 |
| 4. Los proyectos posteriores. | 61 |
| § III — <i>Desarrollo doctrinal</i> | |
| 1. Superfluidad o necesidad de su enunciación. | 62 |
| 2. Diferenciación de las situaciones que comprende. | 64 |
| 3. Fundamentación. | 65 |
| 4. Naturaleza. | 66 |
| 5. El cumplimiento de un deber como especie o modalidad de la llamada "atipicidad conglobante". | 67 |
| 6. Cumplimiento de un deber y obediencia debida. | 70 |
| 7. La colisión de deberes. | 74 |
| 8. Deberes de servicio y deberes de los particulares. | 76 |
| 9. Ejercicio legítimo de un derecho. | 77 |
| 10. Características, fuentes y situaciones más frecuentes del ejercicio legítimo de un derecho. | 79 |
| 11. El consentimiento. | 81 |
| 12. Las lesiones causadas en el ejercicio de la medicina y en la práctica deportiva | 82 |
| 13. Ejercicio de la autoridad y del cargo. | 83 |
| § IV — <i>Observaciones críticas</i> | |
| 1. Importancia de la eximente. | 85 |
| 2. El ejercicio de un oficio o profesión. | 86 |
| 3. La distinción entre el cumplimiento de un deber y la obediencia debida. | 86 |
| 4. El problema de la necesidad de un elemento subjetivo. | 87 |
| § V — <i>Bibliografía básica</i> | 89 |

| | |
|---|-----|
| § VI — <i>Jurisprudencia fundamental</i> | |
| 1. Cumplimiento de un deber. | 92 |
| 2. Ejercicio de un derecho. | 92 |
| 3. Ejercicio de potestades correctivas. | 94 |
| 4. Ejercicio de profesiones regladas. | 94 |
| Capítulo II | |
| LA LEGÍTIMA DEFENSA | |
| § I — <i>El texto legal</i> | 99 |
| § II — <i>Evolución legislativa</i> | |
| 1. La fuente española. | 100 |
| 2. Los antecedentes argentinos. | 101 |
| 3. Los proyectos de 1937 y 1941. | 103 |
| 4. Los proyectos posteriores. | 104 |
| § III — <i>Desarrollo doctrinal</i> | |
| 1. Las definiciones. | 106 |
| 2. La historia y la fundamentación. | 108 |
| 3. La "defensa justa". | 109 |
| 4. La legítima defensa como caso especial del estado de necesidad. | 110 |
| 5. La legítima defensa como subrogado de los particulares. | 112 |
| 6. La concepción de Zaffaroni. | 114 |
| 7. La concepción de Malamud. | 116 |
| 8. La concepción de Niño. | 117 |
| 9. Semejanzas y diferencias entre la legítima defensa y el estado de necesidad. | 119 |
| 10. Amplitud de la legítima defensa. | 124 |
| 11. La legítima defensa del Estado. | 126 |
| 12. La agresión. | 128 |
| 13. La agresión como comisión y como omisión. | 130 |
| 14. Actualidad o inminencia de la agresión. | 131 |
| 15. Ilegitimidad de la agresión. | 132 |
| 16. Necesidad racional de los medios defensivos. | 135 |
| 17. La interpretación del giro "en defensa". | 137 |
| 18. La racionalidad en la defensa. | 144 |
| 19. Inevitabilidad de la defensa. | 147 |
| 20. El problema de la subsidiaridad. | 148 |
| 21. Proporcionalidad de la defensa. | 150 |
| 22. La falta de provocación suficiente. | 153 |
| 23. La defensa de terceros. | 157 |
| 24. Las defensas privilegiadas. | 158 |
| 25. Las defensas predispuestas. | 160 |
| 26. La lesión de bienes de un tercero. | 162 |
| § IV — <i>Observaciones críticas</i> | |
| 1. Legítima defensa y estado de necesidad; el problema de la proporcionalidad. | 164 |
| 2. El problema de los bienes defendibles. | 164 |
| 3. El peligro de las presunciones. | 165 |
| 4. Conclusión | 166 |
| § V — <i>Bibliografía básica</i> | 166 |

§ VI — *Jurisprudencia fundamental*

| | |
|--|-----|
| 1. Generalidades. | 171 |
| 2. La legítima defensa como subrogación de la defensa pública. | 173 |
| 3. La legítima defensa como situación de necesidad. | 173 |
| 4. La agresión ilegítima. | 174 |
| 5. Actualidad del peligro. | 174 |
| 6. Intervalo entre la agresión y la reacción. | 175 |
| 7. Situación de peligro en que se coloca quien alega legítima defensa. | 176 |
| 8. Víctima reducida a la impotencia. | 177 |
| 9. Víctima en fuga. | 178 |
| 10. El ánimo de defensa. | 178 |
| 11. Necesidad racional del medio empleado. | 179 |
| 12. Falta de provocación por parte del defensor. | 180 |
| 13. La defensa de extraños. | 181 |
| 14. Legítima defensa putativa. | 182 |
| 15. El exceso en la defensa. | 183 |

Capítulo III

EL ESTADO DE NECESIDAD

| | |
|------------------------------|-----|
| § I. — <i>El texto legal</i> | 187 |
|------------------------------|-----|

§ II — *Evolución legislativa*

| | |
|----------------------------------|-----|
| 1. Los modelos españoles. | 187 |
| 2. Los antecedentes argentinos. | 189 |
| 3. Los proyectos de 1937 y 1941. | 189 |
| 4. Los proyectos posteriores. | 190 |

§ III — *Desarrollo doctrinal*

| | |
|---|-----|
| 1. Preliminares: importancia de la eximente y punto de partida. | 190 |
| 2. Las definiciones. | 198 |
| 3. Relaciones y diferencias entre el estado de necesidad y la legítima defensa. | 201 |
| 4. Diferencias entre el estado de necesidad y la coacción. | 203 |
| 5. Amplitud del estado de necesidad. | 205 |
| 6. El conflicto. | 207 |
| 7. Actualidad o inminencia y entidad del peligro. | 209 |
| 8. Necesidad de la acción dañosa; el exceso. | 213 |
| 9. Proporcionalidad entre los bienes en conflicto; el principio de la valuación de los bienes. | 218 |
| 10. Ausencia del deber de soportar el mal. | 225 |
| 11. Falta de provocación suficiente. | 227 |
| 12. Titularidad de los bienes en conflicto; sujetos activo y pasivo del estado de necesidad; intervención en favor de terceros. | 229 |
| 13. El elemento subjetivo. | 232 |
| 14. Estado de necesidad y colisión de deberes. | 236 |
| 15. Consecuencias civiles. | 239 |

§ IV — *Observaciones críticas*

| | |
|--|-----|
| 1. Individualidad e independencia del estado de necesidad. | 243 |
| 2. Sacrificio de cosa propia. | 244 |
| 3. Reparación de perjuicios. | 245 |

| | |
|----------------------------------|-----|
| § V — <i>Bibliografía básica</i> | 246 |
|----------------------------------|-----|

§ VI — *Jurisprudencia fundamental*

| | |
|---|-----|
| 1. Generalidades | 250 |
| 2. Conflicto o disyuntiva insalvables. | 251 |
| 3. Requisitos: mal mayor, inminente e inevitable de otro modo, y que el agente haya sido extraño a su producción. | 252 |
| 4. Estado de necesidad por grave situación económica. | 253 |
| 5. Situación económica que no configura estado de necesidad. | 254 |
| 6. La miseria como atenuante de responsabilidad. | 255 |
| 7. El exceso. | 256 |

Capítulo IV

LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN APLICABLES SOLO A DETERMINADOS DELITOS EN PARTICULAR

| | |
|--|-----|
| 1. Noción, localización y sistema. | 259 |
| 2. El aborto necesario o terapéutico. | 260 |
| 3. La " <i>exceptio veritatis</i> " en las imputaciones injuriosas que tengan por objeto proteger (defender o garantizar) un interés público actual. | 264 |
| 4. El allanamiento de morada, domicilio o negocio por razones de necesidad, humanidad o justicia. | 266 |

Jurisprudencia fundamental

| | |
|--|-----|
| 1. Aborto terapéutico. | 271 |
| 2. <i>Exceptio veritatis</i> . | 273 |
| 3. Violación de domicilio justificada. | 275 |

Apéndice

LA OBEDIENCIA DEBIDA

| | |
|-----------------------------|-----|
| § I — <i>El texto legal</i> | 277 |
|-----------------------------|-----|

§ II — *Evolución legislativa*

| | |
|----------------------------------|-----|
| 1. La fuente española. | 277 |
| 2. Los antecedentes argentinos. | 278 |
| 3. Los proyectos de 1937 y 1941. | 279 |
| 4. Los proyectos de 1951 y 1953. | 279 |
| 5. Los proyectos de Soler. | 279 |
| 6. Los proyectos posteriores. | 280 |

§ III — *Desarrollo doctrinal*

| | |
|---|-----|
| 1. Superfluidad o conveniencia de su enunciación. | 280 |
| 2. Especies de subordinación. | 283 |
| 3. Definiciones | 286 |
| 4. Naturaleza jurídica: consideraciones preliminares. | 288 |
| 5. La obediencia jerárquica como causa de justificación: panorama general. | 288 |
| 6. La obediencia jerárquica como simple causa de justificación. | 289 |
| 7. La obediencia jerárquica como causa de justificación basada en el error. | 291 |
| 8. La obediencia jerárquica como causa de justificación carente de autonomía. | 292 |
| 9. La obediencia jerárquica como causa de justificación combinada con la inimputabilidad y la coacción. | 293 |
| 10. La obediencia jerárquica como falta de acto y desplazamiento de la autoría. | 294 |
| 11. La obediencia debida como forma o especie de coacción. | 297 |
| 12. La obediencia debida como situación de error invencible. | 298 |
| 13. La concepción de Núñez. | 300 |
| 14. La concepción de Bacigalupo. | 301 |

| | |
|--|-----|
| 15. Fundamentación heterogénea de la obediencia debida; consideración especial del pensamiento de Zaffaroni. | 302 |
| 16. La obediencia debida como causa autónoma de inculpabilidad. | 304 |
| 17. El problema de las órdenes antijurídicas de cumplimiento obligatorio. | 305 |
| 18. Requisitos. | 306 |
| 19. El problema de las órdenes contradictorias. | 306 |

§ IV — **Observaciones críticas**

| | |
|---|-----|
| 1. Conveniencia de su enunciación y necesidad de su análisis. | 306 |
| 2. Obediencia debida y cumplimiento de un deber; en la obediencia debida el Derecho no señala su contenido fáctico. | 308 |
| 3. Ausencia de naturaleza justificante. | 308 |
| 4. Fundamentación. | 309 |
| 5. Culpabilidad e inexigibilidad. | 311 |
| 6. La obediencia debida es una causa autónoma de inculpabilidad. | 312 |
| 7. Reducción o simplificación de los requisitos. | 313 |
| 8. La ley denominada en la Argentina "de obediencia debida". | 315 |

V — **Bibliografía básica** 316

§ VI- **Jurisprudencia fundamental**

| | |
|---|-----|
| 1. Generalidades. | 322 |
| 2. Dolo del inferior que cumplen la orden. | 323 |
| 3. Responsabilidad del superior que imparte la orden. | 324 |
| 4. Requisitos y otras cuestiones. | 324 |