

## ÍNDICE SUMARIO

ÍNDICE GENERAL .....	9
PRÓLOGO .....	11

### CAPÍTULO I

#### **LA LEGÍTIMA DEFENSA EN LOS AUTORES POSHEGELIANOS**

##### **LA LEGÍTIMA DEFENSA EN HEGEL Y EN LOS AUTORES POSHEGELIANOS**

por Profesor Dr. EDGARDO ALBERTO DONNA

I. Introducción .....	17
II. La legítima defensa en Hegel .....	18
III. Los neohegelianos y la proposición: “El Derecho no debe ceder ante el injusto” .....	23
IV. Última reflexión .....	26

#### **INVESTIGACIONES EN EL CAMPO DE LA CIENCIA PENAL DE JULIUS FRIEDRICH HEINRICH ABEGG**

por PAMELA S. RICCI

.....	29
-------	----

**LA LEGÍTIMA DEFENSA EN  
ALBERT FRIEDRICH BERNER**

por JAVIER ESTEBAN DE LA FUENTE

1. Introducción .....	35
2. Concepto y fundamentos .....	38
3. Requisitos .....	39

**COMENTARIO SOBRE DERECHO PENAL  
PRUSIANO DE HUGO HÄLSCHNER**

por ANDRÉS FALCONE

.....	43
-------	----

**LA LEGÍTIMA DEFENSA SEGÚN  
CHRISTIAN REINHOLD KÖSTLIN**

por ANA INÉS PÉREZ DUHALDE

.....	49
I. La defensa jurídica necesaria según Köstlin. ....	50
1. El ejercicio legítimo de un derecho, la relación jurídica controvertida y la defensa jurídica necesaria .....	50
2. La defensa jurídica necesaria como un derecho derivado del Estado para el particular que se apoya en la nulidad absoluta del injusto (§ 28).....	51
3. Los requisitos de la legítima defensa (§ 29) .....	52
a) Agresión apremiante (actual, inminente o ya iniciada) .....	53
b) Ataque injusto .....	53
c) Imposibilidad de solicitar y recibir ayuda del Estado en el momento del hecho.....	53
4. Legítima defensa de un tercero (§ 29).....	54
5. Límites de la defensa jurídica necesaria (§ 30).....	54

II. Puntos de contacto y diferencias entre la teoría de Köstlin y la filosofía de Kant y Hegel . . . . .	55
1. La nulidad absoluta del injusto como fundamento de la legítima defensa . . . . .	55
2. La defensa jurídica necesaria es de carácter subsidiario. . . . .	57
3. La defensa jurídica necesaria como un derecho derivado del Estado al particular. Apartamiento de la teoría contractualista . . . . .	57
a) La posición de Köstlin. . . . .	57
b) La teoría contractualista en Kant. . . . .	57
c) La posición de Hegel. . . . .	58
4. La agresión ilegítima puede provenir de un inimputable . . . . .	59
III. Conclusión . . . . .	60

**CUADRO COMPARATIVO DE LOS AUTORES POSHEGELIANOS**

.....	63
-------	----

CAPÍTULO II

**LA LEGÍTIMA DEFENSA EN LA JURISPRUDENCIA ARGENTINA**

**LA LEGÍTIMA DEFENSA EN LOS FALLOS DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN**

por JAVIER ESTEBAN DE LA FUENTE

I. Legítima defensa en contextos de violencia doméstica. Pautas de valoración de la prueba . . . . .	71
II. Legítima defensa en contextos de violencia doméstica. Falta de provocación suficiente. Víctima que permanece en el domicilio del agresor. . . . .	71

III. Legítima defensa en contextos de violencia doméstica. Perspectiva de género .....	72
--	----

**LA LEGÍTIMA DEFENSA EN LOS FALLOS  
DE LA SUPREMA CORTE DE JUSTICIA DE  
LA PROVINCIA DE BUENOS AIRES**

por ANA INÉS PÉREZ DUHALDE

I. Falta de racionalidad del medio empleado. Exceso en la legítima defensa .....	77
II.a) Cese de la agresión ilegítima. Inexistencia de peligro actual .....	78
II.b) Agresión ilegítima como un suceso único. Exceso en la legítima defensa. Aspecto subjetivo.....	79
III. Provocación suficiente. Exceso en la legítima defensa. Razonabilidad del medio empleado. <i>In dubio pro reo</i> .....	80
IV. Falta de provocación suficiente. Principios de legalidad e igualdad ante la ley. Racionalidad del medio empleado. Exceso en la legítima defensa.....	81

**LA LEGÍTIMA DEFENSA EN LAS SENTENCIAS  
DE LA CÁMARA NACIONAL DE CASACIÓN  
EN LO CRIMINAL Y CORRECCIONAL**

por JAVIER ESTEBAN DE LA FUENTE

I. Necesidad racional de la defensa. Límites al ejercicio de la causa de justificación. Peligro para terceros no agresores .....	83
--	----

**LA LEGÍTIMA DEFENSA EN LOS FALLOS  
DEL EXCMO. TRIBUNAL DE CASACIÓN  
DE LA PROVINCIA DE BUENOS AIRES**

por AGUSTÍN PERA

I. Error de prohibición. Evitable. Exceso .....	89
---	----

II. Estado de necesidad. Agresión justificada. Improcedencia de la legítima defensa. Improcedencia del exceso. Error de prohibición. Evitable. . . . .	90
III. Violencia contra la mujer. Perspectiva de género. Legítima defensa. Racionalidad del medio. Actualidad de la agresión . . . . .	91
IV. Legítima defensa. Exclusión por provocación suficiente. Estado de necesidad exculpante. Configuración. . . . .	93
V. Legítima defensa. Exceso . . . . .	94
VI. Legítima defensa. Configuración. Agresión ilegítima . . . . .	96
VII. Legítima defensa. Configuración. Exceso. Venganza. Exclusión . . . . .	98
VIII. Legítima defensa. Exceso. Legítima defensa putativa. Configuración. Funcionario policial. Deberes y facultades . . . . .	99
IX. Legítima defensa. Provocación suficiente. Configuración . . . . .	101
X. Legítima defensa. Configuración. Agresión ilegítima. Actualidad. Medio menos lesivo. Exceso. Improcedencia . . . . .	102
XI. Legítima defensa. Falta de requisitos. No se configura el exceso . . . . .	103
XII. Legítima defensa. Configuración. Personas privadas de su libertad . . . . .	105
XIII. Legítima defensa. Abuso. No exceso . . . . .	106
XIV. Legítima defensa. Actualidad de la agresión. Abuso. No exceso . . . . .	106
XV. Legítima defensa. Configuración. Racionalidad del medio. Fractura o el escalamiento de las paredes, cercados o puertas de su morada. Presunción de justificación. Exceso . . . . .	108
XVI. Legítima defensa. Requisitos. Exceso. Estado de necesidad exculpante . . . . .	110
XVII. Legítima defensa. Configuración. Agresión ilegítima. Imputabilidad. Error de prohibición . . . . .	111
XVIII. Legítima defensa. Configuración. Necesidad racional del medio empleado. Intensidad . . . . .	112
XIX. Legítima defensa. Necesidad racional del medio empleado. Exceso . . . . .	114
XX. Legítima defensa. Exceso. Necesidad racional del medio empleado para defenderse . . . . .	115
XXI. Legítima defensa. Configuración . . . . .	116

XXII. Legítima defensa. Agresión ilegítima. Provocación suficiente. ....	116
XXIII. Legítima defensa. Actualidad de la agresión. Venganza. Exceso .....	117

## **ANEXO DOCUMENTAL**

### PARTE 1

#### **TRADUCCIÓN DE TEXTOS DE AUTORES POSHEGELIANOS: ABEGG, BERNER, HÄLSCHNER Y KÖSTLIN**

##### **INVESTIGACIONES EN EL CAMPO DE LA CIENCIA PENAL**

por JULIUS FRIEDRICH HEINRICH ABEGG

Otros casos particulares .....	123
Revisión de la doctrina del homicidio aparentemente impune. ....	125
III. La existencia de un estado de necesidad .....	125
1) Sobre la legítima defensa. ....	125

##### **MANUAL DEL DERECHO PENAL ALEMÁN**

por ALBERT FRIEDRICH BERNER

§ 86 Legítima defensa (1. El término y sus condiciones) .....	135
1) La agresión contra la cual se ejerce la legítima defensa debe ser ilegítima .....	136
2) La agresión debe ser actual .....	136
§ 87 Legítima defensa (2. Las diferentes formas) .....	138
1) Legítima defensa de la persona .....	139
2) Legítima defensa del patrimonio .....	139
3) Legítima defensa del honor .....	140
§ 88 Legítima defensa (3. Sus límites) .....	141

## **EL DERECHO PENAL ALEMÁN COMÚN**

por HUGO PHILIPP EGMONT HÄLSCHNER

El Derecho Penal prusiano .....	145
C. La legítima defensa .....	145

## **EL SISTEMA DEL DERECHO PENAL ALEMÁN**

por CHRISTIAN REINHOLD KÖSTLIN

.....	175
-------	-----

### PARTE 2

#### **TRADUCCIÓN DE TEXTOS DE AUTORES ALEMANES CONTEMPORÁNEOS: JAKOBS, KUBICIEL Y ZABEL**

##### **INJUSTO, IMPUTACIÓN, ESTADO DE NECESIDAD. COMENTARIOS SOBRE LA DOCTRINA DE HUGO HÄLSCHNER**

por GÜNTHER JAKOBS

I. Panorama .....	213
II. Injusto. Imputación. Estado de necesidad. ....	214
1. Injusto .....	214
2. Imputación. ....	221
a) La acción .....	221
b) Consecuencias típicas .....	226
c) Imprudencia. ....	229
3. Estado de necesidad. ....	230
III. Comentario sobre la teoría de la pena como observación final .....	233
IV. Resultados .....	236
1. El injusto .....	236
2. Imputación. ....	236

3. Estado de necesidad . . . . .	236
4. Teoría de la pena . . . . .	237

**EL FIN EN EL DERECHO PENAL. LA TEORÍA  
PENAL DE CHRISTIAN REINHOLD KÖSTLIN**

por MICHAEL KUBICIEL

El tiempo de la vida de Köstlin en el espejo de los cambios históricos de las ideas . . . . .	239
I. La obra de Köstlin: ¿Una obra de transición? . . . . .	239
1. Tesis contraria . . . . .	242
II. La obra temprana de Köstlin: Acercamiento metodológico a Hegel . . . . .	244
1. Metodología . . . . .	245
2. Desarrollo . . . . .	247
III. Distanciarse de Hegel: <i>Nueva revisión de los     conceptos básicos del Derecho Criminal</i> (1845) y <i>El sistema del Derecho Penal alemán</i> (1855) . . . . .	250
1. Metodología . . . . .	251
2. La concepción de Estado . . . . .	253
a) Paralelismo entre Köstlin y Hegel . . . . .	254
b) Crítica contemporánea a Hegel . . . . .	255
c) Distanciamiento a través de Köstlin . . . . .	257
3. Fundamento de la pena . . . . .	259
IV. Conclusión . . . . .	263

**SOBRE LA FILOSOFÍA DEL DERECHO  
DE ALBERT FRIEDRICH BERNER**

por BENNO ZABEL

I. Derecho, sociedad y Filosofía en los comienzos de la época moderna . . . . .	265
II. El Derecho natural, la ley y la historia: la ciencia del Derecho Penal en estado de transición . . . . .	268



III. La teoría del injusto, la teoría del delito y el fundamento de la pena . . . . .	281
1. La teoría del injusto y la teoría del delito . . . . .	281
2. Fundamentación de la pena . . . . .	287
IV. Política criminal como reflejo de la política de justicia . . . . .	297
V. Significado y acogida de Berner . . . . .	299