

**LA CONSTITUCIÓN VIGENTE  
Y  
EL ORDEN PENAL**

**LA REFORMA PENAL  
Y LA LEY 3440/08**

# TEMARIO

## LA CONSTITUCIÓN DE 1992 Y SU TRASCENDENCIA EN EL ORDEN PENAL

- El Modelo de Estado y la horizontalización del ejercicio del poder.
- Las ideologías y el modelo de enjuiciamiento criminal. La verticalidad y la horizontalidad en el ejercicio del poder.
- Proceso de desideologización y asunción de nuevos paradigmas.
- El orden constitucional y el sistema penal en el derecho positivo histórico.
- La Ley 1160/97 y la modalidad de persecución.
- **LA ACCIÓN PRIVADA (LEY 1286). LOS PROBLEMAS SISTÉMICOS.**
- La vigencia de la Ley 3440/08: 17 de julio del 2009.

# LA CONSTITUCIÓN NACIONAL VIGENTE

- **Modelo de Estado:**  
Preámbulo y Art. 1°

**“DEMOCRÁTICO, SOCIAL DE DERECHO Y REPUBLICANO”**  
**“Horizontalización del ejercicio del poder”**

**“Art. 3. Del Poder Público. El pueblo ejerce el Poder Público por medio del sufragio. El Gobierno es ejercido por los poderes Legislativo, Ejecutivo y Judicial, en un sistema de independencia, equilibrio, coordinación y recíproco control. ..//..”**

**AÑO  
1992**

- **Su influencia  
en el orden penal**

▪ **Supremacía del ser humano:**  
sujeto esencial del derecho  
(Estado Social de Derecho)

- A su dignidad  
En la formulación del HP  
En el juzgamiento
- Garantías constitucionales y  
procesales: obligación estatal

▪ **Control del Pueblo en su  
administración de justicia**

- Modelo republicano  
Oralización de los juicios

▪ **Configuración del conflicto penal: Estado vs. Individuo**

❖ **Resultante de la horizontalización: “EJERCICIO DEL CONTRADICTORIO”**

# LA HORIZONTALIDAD EN EL EJERCICIO DEL PODER Y SU IMPACTO

- No comparto lo que dices, pero **daría la vida porque lo sostuvieras.** (Voltaire).
- El único objetivo realmente trascendente del Estado es **que el ser humano logre su felicidad.** (Thomas Hobbes).
- El elemental respeto al ser humano exige que los delitos y las penas estén descriptos previamente en una ley anterior. La resocialización del delincuente es una asignatura pendiente. (Cesare Bonesana, Marqués de Beccaria)
- La democracia no es una cuestión definible, **pues en realidad lo es de actitud.** Es así que se piensa, se viste, se canta, se interactúa en libertad y con respeto al pensamiento de otros. (Walt Whitman).

❖ **Sugerencia de la horizontalización: “LIBRE PENSAMIENTO.  
LIBERTAD PROBATORIA”**

# VERTICALISMO

## EXPRESIONES COTIDIANAS

- El maestro sabe lo que hace, por más burro que sea.
- Orden es orden, he'i tahashi oraháramo preso i sýpe.
- La autoridad lee como quiere.
- Pa'i ma he'i.
- En lo penal: **“EL JUEZ ES EL COMANDANTE DEL PROCESO.”**

\* Manifestación cotidiana: utilización irracional del principio de autoridad.

❖ Sugerencia del verticalismo: **“PROHIBIDO PENSAR”**

# EL PARAGUAY

## Las Legislaciones en el derecho positivo histórico

### Pre Independencia:

- Fuero Juzgo
- Las Partidas
- El ordenamiento de Alcalá
- Las Leyes de Toro
- La nueva recopilación
- La novísima recopilación

### Post Independencia:

- Constitución de 1844 (Ley que establece la administración política de la República del Py. Capítulo Judicial)
- **Constitución de 1870** (Capítulo Judicial)
- Constitución de 1940 (Decreto por el cual se promulga la Nueva Constitución Nacional. Capítulo Judicial)
- **Constitución de 1967** (Capítulo Judicial)
- Las leyes penales {
  - procesal de 1890 (basado en la ley de enjuiciamiento civil español)
  - penal de 1910/14. Código para Baviera de 1813

**Modelos de legislaciones centralizados en el ejercicio “vertical” del poder por parte del Estado.**

**\* Supremacía del ente estatal**

# EL ORDEN CONSTITUCIONAL

## Y EL SISTEMA PENAL EN EL DERECHO POSITIVO HISTÓRICO

❖ **Constitución de 1870, 1940 y 1967: todas orientadas a verticalizar el poder.**

### ➤ **Procesal de 1890**

*Fuente:* ley de enjuiciamiento civil español de 1872.

- **Sistema:** ➤ Inquisitorial mixto.
- **Sustentos:**
  - Valor extremo de las confesorias – expiación.
  - A confesión de parte, relevo de prueba.
  - Valor pre constituido de las evidencias.
  - Solución dogmática del conflicto incidental sustancial en el anonimato.
- **Efectos:**
  - Salus populi, suprema lex est.
  - Marcada tendencia en favor del Estado.
  - Ejercicio vertical del poder penal.
  - Solución de toda la problemática del HP por un solo juez.
- **Modalidad:** ➤ Escriturismo sacramental.

### ➤ **Penal de 1910/14**

*Fuente:* Código Penal de Baviera. 1813 de Feuerbach. Proyecto de Carlos Tejedor, Prov. de Bs. As.

- **Formulaciones esenciales:**
  - Estructuración de HP en base a **valores comunitarios** y no en protección de bienes jurídicos. (Art. 137 Traición a la patria) Art. 334 Homicidio.
  - Bases de la responsabilidad: **dolo** (intención criminal) basado en el libre albedrío; **culpa** (inexistencia de intención) y **preterintención**.
  - Instalación de la **presuntio doli**, Art. 16.
  - Distinción entre delitos y faltas.
  - Sanción: sistema monista “penas” y aplicación de penas eliminativas.
- **Sanciones:**
  - Sistema monista: respuesta penal sólo “penas”.
  - Aplicabilidad de penas eliminativas “de muerte”.
  - Observa fuerte contenido retributivo y no resocializador.

❖ **Modelos de legislaciones centralizados en otorgar supremacía al Estado, basados en el ejercicio “vertical” del poder.**

# LA CONSTITUCIÓN NACIONAL VIGENTE

- **Modelo de Estado:**  
Preámbulo y Art. 1°

**“DEMOCRÁTICO, SOCIAL DE DERECHO Y REPUBLICANO”**  
**“Horizontalización del ejercicio del poder”**

**“Art. 3. Del Poder Público. El pueblo ejerce el Poder Público por medio del sufragio. El Gobierno es ejercido por los poderes Legislativo, Ejecutivo y Judicial, en un sistema de independencia, equilibrio, coordinación y recíproco control. ..//..”**

**AÑO  
1992**

- **Su influencia  
en el orden penal**

▪ **Supremacía del ser humano:**  
sujeto esencial del derecho  
(Estado Social de Derecho)

- A su dignidad  
En la formulación del HP  
En el juzgamiento
- Garantías constitucionales y  
procesales: obligación estatal

▪ **Control del Pueblo en su  
administración de justicia**

- Modelo republicano  
Oralización de los juicios

▪ **Configuración del conflicto penal: Estado vs. Individuo**

❖ **Resultante de la horizontalización: “EJERCICIO DEL CONTRADICTORIO”**

# EL ORDEN PENAL VIGENTE

## La esquemmatización del conflicto



**Función de las GARANTÍAS:** Crear las condiciones para lograr la igualdad objetiva, ante la desigualdad de los principales sujetos procesales.

**“No hay crimen perfecto, mas si logras sembrar la duda tienes la defensa perfecta”**

# EL ORDEN CONSTITUCIONAL Y EL SISTEMA PENAL, VIGENTES.

## ❖ Constitución de 1992: Democrático, Social de Derecho y Republicano.

### ➤ Código Penal ➤ Formulaciones esenciales: **LEY 1160/97**

- Estructuración de HP en base a *valores esenciales del ser humano* (**protección de bienes jurídicos**)
- Bases de la responsabilidad: el *dolo* (capacidad de conocimiento y ejercicio de la voluntad); y la *culpa* (incumplimiento del deber de cuidado)
- Dilucidación de la problemática penal a través de las teorías: “del delito”, “de la participación criminal” y “de la pena”
- Sistema de sanción **dualista**, penas y medidas de seguridad.
- Sanción penal con objetivos: **readaptación** y **defensa de la sociedad**.
- Aplicación en la estructuración del HP de “razones de política criminal” (Arts. 142 y 163) y “perspectiva de género” (Art. 137).

### ➤ Código Procesal Penal **LEY 1286/98**

➤ Sistema: ➤ Acusatorio mitigado

➤ Sustentos:

- **Ser humano: sujeto procesal a precautelar**
- **Medios probatorios:** principio rector ➤ Libertad probatoria
- **Modo de solución del conflicto:** el control republicano y la oralidad.
- **Orden procedimental:** sustentación racional, **no dogmático**, rumbos en precedentes.

➤ Efectos:

- **Base del proceso:** el debate y la contradicción.
- El Estado debe observar el debido proceso como condición de sanción.
- Modelo de Garantías en favor del individuo.
- Ejercicio horizontal del poder penal.
- Solución del conflicto penal a través de un sistema, no por un solo juez.

➤ Modalidad de tramitación: ➤ la oralidad.

## ❖ Modelos normativos orientados hacia la protección del sujeto esencial del derecho “el ser humano” y con ellos adquieren sustentos el Pacto de los Derechos y Deberes del Hombre de la ONU y el Pacto de San José de Costa Rica.

# LA MODALIDAD DE PERSECUSIÓN Y LA LEY 1160/97

EL HP Y SU FORMULACIÓN EN LA LEY 1160



HP de Acción Pública

- DP mínimo,
- DP como control social
- DP de aplicación de última ratio
- DP en reserva de la ley
- DP en función de garantías (principio de legalidad)
- Sanción penal con objetivos, etc.

➤ Persecución penal de oficio

- **Establecido como regla gral.** ➤ cuando la norma no refiera modalidad alguna
- **Aplicación** ➤ HP de mayor lesividad según bien jurídico afectado (vida, integridad física, libertad y patrim)
- **Proyección pública:** ➤ Le compete a la fiscalía la justificación del HP y la acreditación de la responsabilidad penal. ➤ *Estado presente.*

➤ Persecución penal a instancia de la víctima

- **Establecido como excepción a la regla gral.**
- **Aplicación**
  - La norma debe hacer referencia expresa de esta modalidad de persecución
  - Versan sobre HP de menor lesividad, generalmente de afectación personal.
- **Proyección pública:**
  - necesidad de consulta a la víctima para la persecución penal
  - Una vez ejercida la instancia, la fiscalía obtiene la plenitud en la persecución. ➤ *Estado presente.*

Para el orden penal la persecución y sanción del hecho punible **es de interés de todos**, razón por la cual todos los HP señalados en el Código Penal **son de acción pública** a cargo del Estado.

# HP PERSEGUIBLES A INSTANCIA DE LA VICTIMA EN LA LEY 1160/97

1. maltrato físico (Art. 110); \*
2. lesión (Art. 111.2); \*
3. lesión culposa (Art. 113.2); \*
4. coacción contra un pariente (Art. 120.5);
5. amenaza (Art. 122.2); \*
6. tratamiento médico sin consentimiento (Art. 123.2); \*
7. acoso sexual (Art. 133.3);
8. violación de domicilio (Art. 141.3); \*
9. lesión del derecho de la comunicación y a la imagen cuando no existe interés público (Art. 144.5); \*
10. revelación de un secreto de carácter privado (Art. 147.4);
11. revelación de secretos de carácter privado por funcionarios o personas con obligación especial (Art. 148.2);
12. revelación de secretos privados por económicos (Art. 149.3);
13. difamación, calumnia e injuria (Arts 150, 151 y 152); \* Art. 156
14. daño (Art. 157.5); \*
15. uso no autorizado de vehículo automotor (Art. 170.3); \*
16. apropiación o hurto en el ámbito familiar que conviva en comunidad doméstica (Art. 171);
17. persecución de hechos bagatelarios cuando no existe interés público (Art. 172);
18. sustracción de energía eléctrica (Art. 173.3);
19. violación del derecho de autor o inventor (Art. 184.4);
20. estafa en el ámbito familiar o bagatelario (Art. 187.4);
21. operaciones fraudulentas con computadoras en el ámbito familiar o bagatelario (Art. 188.2);
22. aprovechamiento clandestino de una prestación en el ámbito familiar o bagatelario (Art. 189.3);
23. lesión de confianza en el ámbito familiar o bagatelario (Art. 192.4);
24. obstrucción a la restitución de bienes. Instancia de víctima o autorización administrativa (Art. 194);
25. revelación de secretos de Estado menos grave. Autorización del Poder Ejecutivo (Art. 284.3);
26. infidelidad en el servicio exterior. Instancia o autorización del Poder Ejecutivo (Art. 314.2).

**Obs:** para la persecución de estos HP la norma debe hacer referencia expresa de: **"EL HP ES PERSEGUIBLE A INSTANCIA DE LA VÍCTIMA"** por lo que una vez ejercida dicha instancia (puede hacerlo por denuncia verbal o escrita) **LA PLENITUD DE LA PERSECUCIÓN PENAL LA TIENE LA FISCALÍA.**

# LA ACCIÓN PRIVADA (LEY 1286). LOS PROBLEMAS SISTÉMICOS.

CP

Ley 1160

- acción pública – persecución de oficio, como regla ➤ Proced. actuación fiscal para ius puniendi (Art. 52, 282, 316 CPP)

➤ acción pública, a instancia de la víctima

- **Necesidad de la instancia por la víctima**, salvo diligencias primarias.
- **Necesidad de la vigencia de la instancia**, como condición de imposición de sanción.
- **Efecto de la instancia**
  - Una vez ejercida, **la plenitud de la persecución retorna al fiscal**.
  - Se conserva la preeminencia sobre la instancia en el proceso para la víctima.
  - Una vez retirada por la víctima, se crea **obstáculo insalvable para la sanción**.
- **Procedimiento** ➤ actuación fiscal para ius puniendi. ➤ **Reglas: proced. ordinario** (Art. 52, 282, 316 CPP)
- **Juez interviniente** ➤ Según competencia para juzgamientos ordinarios.

CPP  
crea

Ley 1286

➤ acción privada

➤ Problemas sistémicos

- **No tiene nomenclatura propia**, es escogido de entre los HP perseguibles a instancia de la víctima.
- **El conflicto penal queda desnaturalizado**, es simplemente de partes.
- **El Estado no es el sujeto activo**: el Fiscal no es parte.
- **Se crea procedimiento distinto**, el procedimiento especial.
- **El Estado no interviene en las evidencias**.
- **El juez interviniente no es el de Garantías**, sino el Tribunal de Sentencia Unipersonal en todo el transcurso del juicio.
- **Obstáculo al acceso a la justicia**: necesidad de una querrela autón. en HP de menor entidad. Art. 47 CN
- **La consecuencia de la persecución privada**, va al Estado como pena patrimonial.

**Consecuencias: real ausencia del Estado, por dificultades de acceso a la justicia, Art. 17.**

❖ **Enfoque del problema. Art. 68 CPP.**

## HECHOS PUNIBLES DE ACCIÓN PENAL PRIVADA. Art. 17 CPP

1. MALTRATO FÍSICO (Art. 110 CP)
2. LESIÓN (Art. 111 CP)
3. LESIÓN CULPOSA (Art. 113 CP)
4. AMENAZA (Art. 120 CP)
5. TRATAMIENTO MÉDICO SIN CONSENTIMIENTO (Art. 123 CP)
6. VIOLACIÓN DE DOMICILIO (Art. 141 CP)
7. LESIÓN A LA INTIMIDAD (Art. 143 CP) \*<sup>1</sup> de oficio
8. CALUMNIA (Art. 150 CP)
9. DIFAMACIÓN (Art. 151 CP)
10. INJURIA (Art. 152 CP)
11. DAÑO (Art. 157 CP)
12. VIOLACIÓN DE LA CONFIDENCIALIDAD DE LA PALABRA (Art. 145 CP) \*<sup>1</sup> de oficio
13. USO NO AUTORIZADO DE VEHÍCULO AUTOMOTOR (Art. 170 CP)
14. DENIGRACIÓN DE LA MEMORIA DE UN MUERTO (Art. 153 CP) \*<sup>1</sup> de oficio
15. VIOLACIÓN DEL DERECHO DE AUTOR O INVENTOR.

❖ **ACCIÓN PENAL: POTESTAD DE REQUERIR EL IUS PUNIENDI. A cargo del particular**

# PROPUESTA DE LA COMISIÓN NACIONAL. EL RETORNO A LA PUREZA SISTÉMICA.

## AFECTACIÓN DE LA MODALIDAD DE PERSECUCIÓN

1. maltrato físico (Art. 110)
2. lesión (Art. 111.2);
3. lesión culposa (Art. 113.2);
4. coacción contra un pariente (Art. 120.5);
5. amenaza (Art. 122.2); ➤ Art. 17 CPP ➤ Acción privada.
6. tratamiento médico sin consentimiento (Art. 123.2); ➤ Art. 17 CPP ➤ Acción privada.
7. acoso sexual (Art. 133.3);
8. violación de domicilio (Art. 141.3); \* ➤ Art. 17 CPP ➤ persec. a instancia, Ley 3440/08
9. lesión de la intimidad de las personas (Art. 143) ➤ de oficio CP. ➤ Art. 17 CPP ➤ Acción privada.
10. lesión del derecho de la comunicación y a la imagen cuando no existe interés público (Art. 144.5); \* ➤ Art. 17 CPP ➤ Ac. Priv.
11. revelación de un secreto de carácter privado (Art. 147.4);
12. revelación de secretos de carácter privado por funcionarios o personas con obligación especial (Art. 148.2);
13. revelación de secretos privados por motivos económicos (Art. 149.3);
14. difamación, calumnia e injuria (Arts 150, 151 y 152); \* Art. 156 ➤ Art. 17 CPP ➤ Acción privada.
15. denigración de la memoria de un muerto (Art. 153) ➤ Art. 17 CPP ➤ Acción privada.
16. daño (Art. 157.5); \* ➤ Art. 17 CPP ➤ persec. a instancia, Ley 3440/08
17. uso no autorizado de vehículo automotor (Art. 170.3); \* ➤ Art. 17 CPP ➤ Acción privada.
18. apropiación o hurto en el ámbito familiar que conviva en comunidad doméstica (Art. 171);
19. persecución de hechos bagatelarios cuando no existe interés público (Art. 172);
20. sustracción de energía eléctrica (Art. 173.3);
21. violación del derecho de autor o inventor (Art. 184.4); ➤ Art. 17 CPP ➤ persec. a instancia, Ley 3440/08
22. estafa en el ámbito familiar o bagatelario (Art. 187.4);
23. operaciones fraudulentas con computadoras en el ámbito familiar o bagatelario (Art. 188.2);
24. aprovechamiento clandestino de una prestación en el ámbito familiar o bagatelario (Art. 189.3);
25. lesión de confianza en el ámbito familiar o bagatelario (Art. 192.4);
26. obstrucción a la restitución de bienes. Instancia de víctima o autorización administrativa (Art. 194);
27. revelación de secretos de Estado menos grave. Autorización del Poder Ejecutivo (Art. 284.3);
28. infidelidad en el servicio exterior. Instancia o autorización del Poder Ejecutivo (Art. 314.2).

# LA LEY 3440 Y EL RETORNO A LA FUENTE

- 1. MALTRATO FÍSICO** (Art. 110 CP)
- 2. LESIÓN** (Art. 111 CP)
- 3. LESIÓN CULPOSA** (Art. 113 CP)
- 4. VIOLACIÓN DE DOMICILIO** (Art. 141 CP)
- 5. DAÑO** (Art. 157 CP)
- 6. VIOLACIÓN DEL DERECHO DE AUTOR O INVENTOR.** (Art. 184.4)

❖ **MODALIDAD DE PERSECUCIÓN: Acción Pública a instancia de la víctima.**

**OBJETIVO:** mayor presencia del Estado en la primera manifestación de la violencia

**PROBLEMÁTICA ACTUAL:** renuencia en la asunción del rol en el MP.

# HECHOS PUNIBLES DE ACCIÓN PENAL PRIVADA. Art. 17 CPP

1. **MALTRATO FÍSICO** (Art. 110 CP)
2. **LESIÓN** (Art. 111 CP)
3. **LESIÓN CULPOSA** (Art. 113 CP)
4. **AMENAZA** (Art. 120 CP)
5. **TRATAMIENTO MÉDICO SIN CONSENTIMIENTO** (Art. 123 CP)
6. **VIOLACIÓN DE DOMICILIO** (Art. 141 CP)
7. **LESIÓN A LA INTIMIDAD** (Art. 143 CP) \*<sup>1</sup> **de oficio**
8. **CALUMNIA** (Art. 150 CP)
9. **DIFAMACIÓN** (Art. 151 CP)
10. **INJURIA** (Art. 152 CP)
11. **DAÑO** (Art. 157 CP)
12. **VIOLACIÓN DE LA CONFIDENCIALIDAD DE LA PALABRA** (Art. 145 CP) \*<sup>1</sup> **de oficio**
13. **USO NO AUTORIZADO DE VEHÍCULO AUTOMOTOR** (Art. 170 CP)
14. **DENIGRACIÓN DE LA MEMORIA DE UN MUERTO** (Art. 153 CP) \*<sup>1</sup> **de oficio**
15. **VIOLACIÓN DEL DERECHO DE AUTOR O INVENTOR.**

❖ **ACCIÓN PENAL: POTESTAD DE REQUERIR EL IUS PUNIENDI. HP a instancia de la víctima**

# LA LEY 3440 Y EL ART. 17 CPP.

## Acción Penal Privada

1. AMENAZA (Art. 120 CP)
2. TRATAMIENTO MÉDICO SIN CONSENTIMIENTO (Art. 123 CP)
3. LESIÓN A LA INTIMIDAD (Art. 143 CP) \*<sup>1</sup> de oficio
4. CALUMNIA (Art. 150 CP)
5. DIFAMACIÓN (Art. 151 CP)
6. INJURIA (Art. 152 CP)
7. VIOLACIÓN DE LA CONFIDENCIALIDAD DE LA PALABRA (Art. 145 CP) \*<sup>1</sup> de oficio
8. USO NO AUTORIZADO DE VEHÍCULO AUTOMOTOR (Art. 170 CP)
9. DENIGRACIÓN DE LA MEMORIA DE UN MUERTO (Art. 153 CP) \*<sup>1</sup> de oficio

### ❖ AFECTACIÓN

- Ley 1160/97 ➤ HP Acción pública {
  - De oficio ➤ AÑO 1998
  - A instancia
- Ley 1286/98 - Ley 1444/99 ➤ HP Acción privada ➤ AÑO Febrero, 2000
- Ley 3440/08 ➤ Redimensión de la intervención estatal ➤ Ac. Pública a Instancia ➤ AÑO 2009

# LA LEY 3440 Y LA ACCIÓN PRIVADA. VIGENCIA DE LA LEY

## Artículo 2.- Principios de reprochabilidad y de proporcionalidad

1º No habrá pena sin reprochabilidad.

2º La gravedad de la pena no podrá exceder los límites de la gravedad del reproche penal.

3º No se ordenará una medida sin que el autor haya realizado, al menos, un hecho antijurídico. Las medidas de seguridad deberán guardar proporción con:

1. la gravedad del hecho o de los hechos que el autor haya realizado,
2. la gravedad del hecho o de los hechos que el autor, según las circunstancias, previsiblemente realizará; y,
3. el grado de posibilidad con que este hecho o estos hechos se realizarán.

## Artículo 2º.- Principios de reprochabilidad y de proporcionalidad.

1º.- No habrá pena sin reprochabilidad.

2º.- La gravedad de la pena no podrá exceder los límites de la gravedad del reproche penal.

3º.- No se ordenará una medida sin que el autor o participe haya realizado, al menos, un hecho antijurídico. Las medidas de seguridad deberán guardar proporción con:

1. la gravedad del hecho o de los hechos que el autor ***o participe haya realizado;***
2. la gravedad del hecho o de los hechos que el autor ***o participe, según las circunstancias, previsiblemente realizará; y,***
3. el grado de posibilidad con que este hecho o estos hechos se realizarán.

# LA LEY 3440 Y LA ACCIÓN PRIVADA . VIGENCIA DE LA LEY

## Artículo 26.- Actos que la constituyen.

Hay tentativa cuando el autor ejecutara la decisión de realizar un hecho punible mediante actos que, tomada en cuenta su representación del hecho, son inmediatamente anteriores **a la consumación del** tipo legal.

## Artículo 38.- Duración de la pena privativa de libertad

La pena privativa de libertad tendrá una duración mínima de seis meses y máxima de **veinticinco** años. Ella será medida en meses y años completos.

## Artículo 163.- Abigeato

El que hurtara una o más cabezas de ganado, mayor o menor, **de un establecimiento rural, granja, quinta, casa o en campo abierto**, será castigado con pena privativa de libertad de hasta diez años.

## Artículo 26.- Actos que constituyen *el inicio de la tentativa*.

Hay tentativa cuando el autor ejecutara la decisión de realizar un hecho punible mediante actos que, tomada en cuenta su representación del hecho, son inmediatamente anteriores *al fin de la ejecución de la acción descrita en el* tipo legal.

## Artículo 38.- Duración de la pena privativa de libertad.

La pena privativa de libertad tendrá una duración mínima de seis meses y máxima de *treinta* años. Ella será medida en meses y años completos.

## Artículo 163.- Abigeato.

1º.- El que hurtara una o más cabezas de ganado menor o mayor, será castigado con pena privativa de libertad de hasta **cinco** años.

**2º.- Cuando se hurtara cabezas de ganado menor o mayor de considerable valor o utilidad, la pena privativa de libertad será de uno a diez años, atendiendo las condiciones especiales de la víctima.**

# LA LEY 3440 Y LA ACCIÓN PRIVADA . VIGENCIA DE LA LEY

**(Art. 349 CP) Artículo 109.- Muerte indirecta por estado de necesidad en el parto.**

No obra antijurídicamente el que causara indirectamente la muerte del feto mediante actos propios del parto si ello, según los conocimientos y las experiencias del arte médico, fuera necesario e inevitable para desviar un peligro serio para la vida o la salud de la madre.

**Artículo 109.- Aborto.**

*1°.- El que matare a un feto será castigado con pena privativa de libertad de hasta cinco años. Se castigará también la tentativa.*

*2°.- La pena podrá ser aumentada hasta ocho años, cuando el autor:*

- 1. obrara sin consentimiento de la embarazada; o*
- 2. con su intervención causara el peligro serio de que la embarazada muera o sufra una lesión grave.*

*3°.- Cuando el hecho se realizare por la embarazada, actuando ella sola o facilitando la intervención de un tercero, la pena privativa de libertad será de hasta dos años. En este caso no se castigará la tentativa. En la medición de la pena se considerará, especialmente, si el hecho haya sido motivado por la falta del apoyo garantizado al niño en la Constitución.*

*4°.- No obra antijurídicamente el que produjera indirectamente la muerte de un feto, si esto, según los conocimientos y las experiencias del arte médico, fuera necesario para proteger de un peligro serio la vida de la madre.*

# LEY 3440/08

- **Modificación** de los Arts. 2º, 3º, 6º, 8º, 9º, 14, 20, 21, 26, 38, 44, 49, 51, 65, 70, 96, 101, 102, 103, 104, 105, 108, 109, 110, 111, 113, 125, 126, 127, 128, 129, 131, 132, 134, 135, 137, 138, 139, 140, 141, 142, 143, 148, 154, 157, 162, 163, 165, 181, 182, 184, 192, 196, 198, 229, 312 y 316; y **recapitulación** del Título II del Libro Segundo de la Ley N° 1160 "CÓDIGO PENAL"

- **Derogaciones:**

- Arts. 349 al 353 del Código Penal de 1.914. (Casos de aborto)

- Tipos penales y sanciones de las sgtes. leyes:

- Ley 868/81 "De dibujos y modelos industriales"
- Ley 1294/98: De marcas
- Ley 1328 De autor y derechos conexos
- Ley 2849/05 Especial Antisecuestro
- Ley 2880/06 Que reprime hechos punibles contra el patrimonio del Estado.
- Ley 2861/06 Que reprime el comercio y la difusión comercial o no comercial de material pornográfico utilizando la imagen u otra representación de menores o incapaces, a excepción de los Art. 8 -primer párrafo- y 9.

- Entrada en **vigencia parcial**: al día siguiente: Arts. 104, 148, 154, 165, 181, 182, 316
- Entrada en **vigencia total**: vacatio legis de un año – Art. 213 CN, Art. 3 Ley 3440/08. Redacción de los tipos penales.
- Fecha de Vigencia real: **17 de julio de 2009**



# GACETA OFICIAL

## DE LA REPÚBLICA DEL PARAGUAY

"Bicentenario de la Independencia Nacional: 1811 - 2011"

Dirección Superior: Gabinete Civil de la Presidencia - Palacio de Gobierno - Dirección y Administración: Dirección de Publicaciones Oficiales - Avda. Stella Maris c/ Hernandarias - Teléf.: 498 311 - ASUNCIÓN - PARAGUAY

NÚMERO 160

Asunción, 20 de agosto de 2008

EDICIÓN DE 16 PÁGINAS

### SECCIÓN REGISTRO OFICIAL

### S U M A R I O

#### PODER LEGISLATIVO

Ley N° 3.440

Ley N° 3.580

#### PODER LEGISLATIVO

LEY N° 3.440. QUE MODIFICA VARIAS DISPOSICIONES

"Artículo 6°.- Hechos realizados en el territorio nacional.

1°.- La ley penal paraguaya se aplicará a todos los hechos punibles realizados en el territorio nacional o a bordo de buques o aeronaves paraguayos.

2°.- Un hecho punible realizado en territorio nacional y, también en el extranjero, quedará eximido de sanción cuando por ello el autor o partícipe haya sido juzgado en dicho país, y:

1. absuelto, o

2. condenado a una pena o medida privativa de libertad y ésta haya sido ejecutada, prescripta o indultada."

de la instalación;

será castigado con pena privativa de libertad de hasta cinco años o con multa.

**2°.-** Se entenderá como indebida la medida de la contaminación o del ruido, cuando:

**1.** no se hayan cumplido las exigencias de la autoridad competente respecto a las instalaciones o aparatos;

**2.** se hayan violado las disposiciones legales sobre la preservación del aire; o

**3.** se hayan excedido los valores de emisión establecidos por la autoridad administrativa competente.

**3°.-** Cuando el hecho se realizara vinculado con una actividad industrial, comercial o de la administración pública, la pena privativa de libertad podrá ser aumentada hasta diez años.

**4°.-** El que realizara el hecho mediante una conducta culpable será

REPRESENTACIÓN DE MENORES O INCAPACES", a excepción de los artículos 8 -primer párrafo- y 9.

**3°.-** Las demás disposiciones legales contrarias a esta Ley.

**4°.-** Quedan expresamente excluidas de este artículo la Ley No. 1.680/01 "Código de la Niñez y la Adolescencia" y la ley No. 1.600/00, Contra la Violencia Doméstica.

#### **Artículo 3°.- Entrada en vigor.**

Estas modificaciones al Código Penal entrarán en vigor un año después de su promulgación, a excepción de los artículos 104, 148, 154, 165, 181, 182 y 316, que entrarán en vigencia al día siguiente de su promulgación y publicación.

#### **Artículo 4°.- Edición oficial.**

El Poder Ejecutivo dispondrá la inmediata publicación de cinco mil ejemplares de la edición oficial del texto completo del Código Penal con la inserción de los artículos modificados.

# LUIGI FERRAJOLI. Derecho y Razón. (Teoría del garantismo penal)

## AXIOMAS

- A.1. “*nulla poena sine crimine*” (principio retributivo)
- A.2. “*nullum crimen sine lege*” (principio de legalidad)
- A.3. “*nulla lex (poenalis) sine necessitate*” (principios de necesidad o de economía del derecho penal)
- A.4. “*nulla necessitas sine iniura*” (principio de lesividad o de la ofensividad del acto)
- A.5. “*nulla iniura sine actione*” (principio de materialidad o de la exterioridad de la acción)
- A.6. “*nulla actio sine culpa*” (principio de culpabilidad o de la responsabilidad personal)
- A.7. “*nulla culpa sine iudicio*” (principio de jurisdiccionalidad)
- A.8. “*nullum iudicium sine accusatione*” (principio acusatorio o de la separación entre juez y acusado)
- A.9. “*nulla accusatio sine probatione*” (principio de la carga de la prueba o de la verificación)
- A.10. “*nulla probatio sine defensione*” (principio del contradictorio o de la defensa o refutación).

# JUSTICIA

*“Voluntad perpetua y constante de dar a cada uno lo suyo”*

**Ulpiano**

## JUSTICIA. VALOR SUPREMO

**Otros valores:** Orden, Seguridad, Paz, Poder, Cooperación y solidaridad

*“Cualidad ideal, inespacial e intemporal que es orientador del objetivo Estado (bien común)”*

**Emiliano Rolón Fernández**

*“...Los individuos piensan, conocen y valoran dentro de la episteme vigente en el tiempo que les toca vivir. Sus prácticas están condicionadas por esas estructuras...”*

**Michel Foucault**

*“No es suficiente que a la institución le demos el nombre de poder y preteñimos que de la noche a la mañana sus componentes sean príncipes valientes o llaneros solitarios, sino que confirmamos al pueblo, por los conductos que fuesen, un efectivo control de su administración de justicia”.*

**Oscar Paciello.**

# MEDICIÓN DE LA PENA

# LEY 1160/97

## TEORÍAS FUNDAMENTALES

### ➤ DEL DELITO

*“Instrumento conceptual que sirve para determinar que el hecho que se juzga es el antecedente de la consecuencia jurídico penal prevista en la ley.” Bacigalupo.*

HP: Conduc. Tipic. Antijur.Reproc.  
**Antecedentes**

➤ **Sanción**  
**Consecuencia**

Penas

Medidas de segur.

### ➤ DE LA PARTICIPACIÓN CRIMINAL

*“Refiere grado de intervención en el HP del sujeto activo”*

➤ Autor ➤ **Teoría del dominio del hecho** ➤ Decide  
Art. 29 CP

- Si se hace
- Cómo se hace
- Cuándo se hace
- Dónde se hace
- Porqué se hace

➤ Instigador ➤ **Incita o induce a otro** ➤ Penalidad: la misma que el autor.  
Art. 30 CP

➤ Cómplice ➤ **Presta ayuda a otro** ➤ Penalidad: para el autor, atenuable,  
Art. 31 CP Art. 67 CP

### ➤ DE LA PENA

*“Refiere a la aplicación de sanción por justificarse sus presupuestos”*

➤ Teorías absolutas ➤ **La pena es de esencia retributiva**, conlleva un menoscabo a un derecho constitucional.

➤ Teorías relativas  
Art. 20 CN  
Art. 39 CP

- Prev. general.
- Prev. especial.

➤ **Objetivos de la pena.**

➤ **Readaptación**  
**Defensa de la sociedad**

# LEY 1160/97 Y LAS REGLAS DEL CONCURSO

## ➤ PRINCIPIOS

### ➤ **Absorción** (inclusión)

*“Presupone que han sido realizado varios tipos pero en las consecuencias de uno de ellos están incluidas las de los demás, por lo que éstas quedan absorbidas por aquellas. El HP de mayor entidad es el que se toma en cuenta, siendo las demás agravantes para aplicar una sola pena”*



Art. 70 Inc. 1° CP

Condena en base al marco penal más grave

### ➤ **Asperación** (agravación)

*“En caso de concurso no se suman las distintas penas sino que la más grave experimenta una adecuada agravación, formándose una pena total.”*



Art. 70 Inc. 2° CP

***Será aumentada racionalmente*** hasta la mitad del límite legal máximo del HP más grave.

**En la línea del CP, para la prevención general en el HP adquieren suma trascendencia el ejercicio del ius puniendi del Estado (HP perseguible de oficio y a instancia de la víctima), pues a través de ella debería también funcionar la aplicación de las reglas del concurso, con la posibilidad de respuesta penal mayor, según la eventualidad del mismo, cuestión suprimida por la instalación de la “acción privada” del CPP.**

# LEY 1160/97 – APLICACIÓN DE LA PENA

## ➤ El quantum de la pena en el CP

➤ **El tipo penal** – Cuánto ‘vale’ el HP cometido?

Ej: Homicidio (6m-25a), Hurto (6m-10a), Robo (6m-15a)

➤ **El grado de reproche** ➤ No hay pena, sin reproche

Art. 2

La pena no puede exceder a la gravedad del reproche.

➤ **Bases de medición de penas**

Art. 65  
y Ley 3440

1. los móviles y los fines del autor;
2. la forma de la realización del hecho y los medios empleados;
3. la intensidad de la energía criminal utilizada en la realización del hecho;
4. la importancia de los deberes infringidos;
5. la relevancia del daño y del peligro ocasionado;
6. las consecuencias reprochables del hecho;
7. las condiciones personales, culturales, económicas y sociales del autor;
8. la vida anterior del autor;
9. la conducta posterior a la realización del hecho y, en especial, los esfuerzos para reparar los daños y reconciliarse con la víctima;
10. la actitud del autor frente a las exigencias del derecho y, en especial, la reacción respecto a condenas anteriores o salidas alternativas al proceso que impliquen la admisión de los hechos.

\* **No deben ser consideradas las circunstancias que pertenecen al tipo**

➤ **Objetivos de la pena**

Art. 39

1. Readaptación social ➤ Prohibición de Pris. Prev.  
Problemas en condenar a personas ancianas.
2. Protección de la sociedad. ➡ Prevención gral.

**Cada una de las casuísticas del Art. 65 del CP, deben ser objetos de “juicios particulares”, sustentables con elementos probatorios, a cuyo resultado se sabrá si c/u de ellas servirán como mitigante o acentuante de la sanción.**