

ÍNDICE

<i>Prólogo</i>	19
<i>Nota del autor</i>	25
<i>Informe del miembro del jurado Dr. David Batgún, dirigido al director del Departamento de Posgrado —Doctorado—, Facultad de Derecho de la Universidad de Buenos Aires</i>	27

INTRODUCCIÓN

1. <i>Objeto de la tesis</i>	35
2. <i>El problema: conflicto de derechos</i>	35
3. <i>Objetivos parciales y temas excluidos</i>	36
4. <i>Marco teórico</i>	36
5. <i>La hipótesis</i>	38
6. <i>El plan general</i>	38

CAPÍTULO I

DELITOS CONTRA EL HONOR EN LA ARGENTINA. EL BIEN JURÍDICO

1. <i>Las disposiciones vigentes del Código Penal argentino</i>	39
2. <i>Antijuridicidad de las ofensas al honor. Su inclusión en el derecho positivo, la facultativa represión</i> ..	41
2.1. <i>En general</i>	41
2.2. <i>Casos excluidos</i>	42
2.3. <i>Casos parcialmente excluidos</i>	44
2.4. <i>Casos diferentes a los de cualquier particular</i> ..	45

3. <i>Penalización de las ofensas al honor. Derogación del desacato</i>	46
4. <i>El bien jurídico en los delitos contra el honor</i> ...	58
4.1. Concepto y contenido	58
4.2. Individuos sin honor	62
4.3. Honor real y aparente	63
4.4. Verdad o falsedad de las expresiones	78
4.5. El debate público	82
5. <i>Recapitulación. La concepción adoptada</i>	84
6. <i>El nuevo art. 117 bis, ¿una ampliación del contenido del bien jurídico?</i>	87
7. <i>Problemas específicos</i>	90
7.1. Sujetos pasivos	90
7.2. Menores	90
7.3. Personas faltas de razón, dementes, etcétera	92
7.4. Muertos	92
7.5. Personas jurídicas	93
7.6. Pluralidad de sujetos pasivos. Grupos o colectivos	96

CAPÍTULO II

CALUMNIA

1. <i>General</i>	99
2. <i>Tipo objetivo</i>	99
2.1. Imputación de un hecho que debe ser un delito	99
2.2. De acción pública	100
2.3. Delitos prescriptos	101
2.4. Delitos justificados	102
2.5. Excusas absolutorias	103
2.6. Falsedad del hecho	103
2.7. La prueba de la verdad o falsedad del hecho	104
3. <i>Personas jurídicas</i>	107
4. <i>Tipo subjetivo</i>	107

5. <i>Consumación y tentativa</i>	109
6. <i>Causas de justificación</i>	110
7. <i>Culpabilidad</i>	110

CAPÍTULO III

INJURIA

1. <i>Concepto</i>	113
2. <i>Delito de lesión</i>	118
3. <i>Omisión propia y omisión impropia</i>	120
4. <i>Formas. Contumelia, difamación, etcétera</i>	125
5. <i>La verdad o la falsedad en las injurias mediante la imputación de hechos</i>	126
6. <i>Tipo subjetivo</i>	129
7. <i>La injuria culposa</i>	130
8. <i>El “animus iniuriandi”</i>	132
8.1. <i>Exposición del problema</i>	132
8.2. <i>Rechazo del “animus iniuriandi”</i>	142
9. <i>La prueba de la verdad en la injuria (“exceptio veritatis”)</i>	148
9.1. <i>Imputación de hechos (deshonrantes o desacreditantes)</i>	148
9.2. <i>Defender o garantizar un interés público actual</i>	150
9.2.1. <i>Aspecto objetivo</i>	150
9.2.2. <i>El elemento subjetivo</i>	153
9.3. <i>Que el hecho atribuido hubiere dado lugar a un proceso penal</i>	156
9.4. <i>La prueba pedida por el querellante</i>	158
10. <i>Medios y modos de comisión especiales</i>	159
10.1. <i>Injuria implícita</i>	159
10.2. <i>Injuria oblicua, indirecta o larvada</i>	160
10.3. <i>Injuria mediata o indirecta o refleja</i>	160
11. <i>El caso especial del art. 112, C.P. Calumnia e injuria equívoca o encubierta</i>	161

12. <i>Injuria o calumnia por medio de la prensa. Publicación de la sentencia o satisfacción</i>	169
13. <i>Réplica, rectificación o respuesta</i>	171
14. <i>Retractación</i>	171
15. <i>Ofensas proferidas en juicio por los litigantes (art. 115)</i>	174
16. <i>Injurias recíprocas</i>	176

CAPÍTULO IV

PUBLICACIÓN O REPRODUCCIÓN DE CALUMNIAS O INJURIAS INFERIDAS POR OTRO

1. <i>Elementos del delito. Su autonomía</i>	179
2. <i>La tesis de Soler. La responsabilidad subsidiaria o en cascada</i>	183
3. <i>El mismo asunto en el Código Penal español y el recurso al tipo de omisión</i>	191
4. <i>La teoría del riesgo empresario es inaplicable a la prensa. Inexistencia de la figura del editor responsable en materia de delitos contra el honor</i>	196
5. <i>Inexigencia de verificar la verdad de la fuente</i> ..	200
6. <i>Inexigencia del “animus iniuriandi”</i>	202
7. <i>La interpretación que se juzga correcta</i>	202
8. <i>Tipo subjetivo</i>	207
8.1. <i>Divulgación de injurias</i>	208
8.2. <i>Divulgación de calumnias</i>	208
9. <i>Prueba de la verdad (art. 111, C.P.) y causa de justificación en la publicación o reproducción de injurias (art. 34, inc. 4º, C.P.)</i>	209
10. <i>Prueba de la verdad y causa de justificación en la publicación o reproducción de calumnias (art. 34, inc. 4º, C.P.)</i>	209

CAPÍTULO V

LIBERTAD DE PRENSA

1. <i>Las libertades y la libertad de expresión</i>	211
---	-----

2. <i>Libertad de expresión y libertad de prensa o de imprenta</i>	216
3. <i>Libertad de expresión e información</i>	220
4. <i>Fundamentos filosóficos y políticos de la libertad de expresión. Teorías</i>	222
4.1. Teoría del mercado de ideas	223
4.2. Teoría del autogobierno, el modelo republicano y las virtudes cívicas	236
4.3. Teoría del modelo de libertad, de la autonomía o la autorrealización	242
4.4. Teoría de la salvaguarda	245
4.5. Teoría de la tolerancia	246
4.6. Teoría de la tradición romántica	246
4.7. Teoría de las preferencias públicas y económicas	246
4.8. Teorías detractoras de la libertad de expresión	247
5. <i>Fundamentos empleados por la Corte Suprema</i> ..	247
6. <i>Situación actual de la libertad de expresión en la región</i>	250
7. <i>Críticas y réplicas. La “buena” y la “mala” prensa</i> ..	254
8. <i>Estudios sobre los medios. Aportes para la construcción de una teoría realista</i>	259
8.1. Asuntos de la comunicación	259
8.2. La televisión	261
8.3. Control social y medios	270
8.4. Los medios y la criminalidad	274
9. <i>Balance de las teorías. Conclusión</i>	277

CAPÍTULO VI

EL ART. 32 DE LA CONSTITUCIÓN NACIONAL. FACULTADES LEGISLATIVAS Y JURISDICCIONALES SOBRE DELITOS POR LA PRENSA

1. <i>Introducción al problema</i>	287
2. <i>Facultad de dictar leyes penales en la Constitución</i> ..	288

2.1. Orígenes y diseño del sistema	288
2.2. La jurisdicción	292
2.3. El Código Penal	298
3. <i>El art. 32 de la C.N. Facultades del Congreso nacional para legislar delitos por la prensa en el ámbito nacional. Jurisdicción federal. Historia, doctrina y jurisprudencia acerca de su interpretación hasta el presente</i>	300
3.1. Normas en juego	300
3.2. Evolución de la jurisprudencia de la Corte . .	302
4. <i>Las últimas voces sobre el tema y su refutación</i> .	331

CAPÍTULO VII

PROHIBICIÓN DE LA CENSURA PREVIA VS. RESPONSABILIDADES ULTERIORES

1. <i>Antecedentes</i>	337
2. <i>La censura previa en la Argentina</i>	340
3. <i>Conclusiones sobre la censura</i>	347
4. "Excursus"	350
4.1. Doctrinas de la Corte Suprema, la Corte y la Comisión Interamericanas	350
4.2. Autores	402

CAPÍTULO VIII

ATRIBUCIÓN A UNA FUENTE

1. <i>Introducción. Conceptos generales</i>	409
2. <i>Doctrinas de la Corte</i>	413
3. <i>Incidencia de la ausencia de interés público</i>	437
4. <i>El secreto de las fuentes periodísticas al momento de la publicación</i>	445

5. <i>El modo verbal potencial y las publicaciones posteriores</i>	446
6. <i>La no cita de la fuente no conduce a responsabilidad de manera inevitable</i>	450
7. <i>No está claro cuál es la fuente</i>	457

CAPÍTULO IX

OPINIONES. DERECHO A CRÍTICA

1. <i>Introducción</i>	461
2. <i>Exposición de la jurisprudencia de la Corte Suprema</i>	466
3. <i>Balance final: el estándar y la dificultad de distinguir entre hechos y opiniones</i>	486

CAPÍTULO X

HECHOS. IMPUTACIÓN DE HECHOS (OFENSIVOS AL HONOR) VERDADEROS Y FALSOS. REAL MALICIA

1. <i>Introducción</i>	499
2. <i>Estándares de la jurisprudencia de la Corte</i>	508
3. <i>“Excursus” sobre la real malicia</i>	549
3.1. <i>Reckless disregard y Malice</i>	549
3.2. <i>Tentativas dogmáticas norteamericanas</i>	552
3.3. <i>¿Dolo eventual?</i>	554
3.4. <i>Discovery</i>	556

CAPÍTULO XI

CUADRO SINÓPTICO DE RESPONSABILIDAD POR DELITOS CONTRA EL HONOR A TRAVÉS DE LA PRENSA

.....	559
-------	-----

CAPÍTULO XII

**RECAPITULACIÓN E INTERROGANTES
SOBRE EL CONFLICTO ENTRE LA LIBERTAD
DE PRENSA Y LOS DELITOS CONTRA EL HONOR**

1. <i>El conflicto o tensión de derechos</i>	561
2. <i>Algunos interrogantes</i>	562
2.1. ¿Qué es el honor merecido y quién lo decide?	562
2.2. El dolo en el tipo cambia todo	563
2.3. Subsisten los resabios del <i>animus iniuriandi</i>	563
2.4. El delito del art. 113, C.P no es un subcaso de injuria	564
2.5. ¿Qué hacer con el art. 113, C.P?	564
2.6. ¿Dónde encajan el “conocimiento de la falsedad” y el “temerario desinterés por la falsedad” en la injuria?	565
2.7. ¿Cómo se prueba el conocimiento de la falsedad?	565
2.8. Cuando se informa la verdad maliciosamente o creyéndola falsa	565
3. <i>Recapitulación. Algunas cuestiones en limpio</i> . . .	566
3.1. El sistema gira en torno del concepto de censura	566
3.2. Es preferible no agregar elementos a los tipos penales ni interpretar un derecho constitucional a la luz de la ley penal	567
3.3. El famoso <i>animus iniuriandi</i>	568
3.4. El dolo	569
3.5. Los errores en el derecho a informar	572
3.6. La carga de la prueba y la prueba imposible	573
3.7. El legítimo ejercicio del derecho de libertad de prensa. Elementos	573
3.8. La veracidad <i>ex ante</i> y <i>ex post</i> de la noticia .	575
3.9. Protección rigurosa para particulares y atenuada para funcionarios y personas públicas	577

CAPÍTULO XIII**CRÍTICA A LAS PROPUESTAS DE LA DOCTRINA**

1. <i>Introducción</i>	579
2. <i>Preliminar. La posición respecto de algunas cuestiones de la teoría del delito</i>	579
3. <i>Advertencia sobre autores extranjeros</i>	582
4. <i>La solución estrecha del § 193 del C.P. alemán</i> .	583
5. <i>La distinción entre dos clases de causas de justificación</i>	592
6. <i>Una categoría intermedia: la responsabilidad por el hecho</i>	597
7. <i>Conflicto de derechos fundamentales en la justificación. Rechazo del “animus iniuriandi”</i>	602
8. <i>La solución por vía de la teoría de los elementos negativos del tipo</i>	607
9. <i>La tipicidad conglobante</i>	612
10. <i>Una causa de justificación con sus particulares características</i>	615
11. <i>La reinterpretación constitucional de los tipos penales en juego</i>	617
12. <i>El “animus iniuriandi”</i>	623
13. <i>La solución por vía procesal: la carga de la prueba de la culpabilidad</i>	625
14. <i>La libertad de expresión no es un derecho absoluto y es similar al estado de necesidad</i>	627

CAPÍTULO XIV**TOMA DE POSICIÓN.
DEMOSTRACIÓN DE LA HIPÓTESIS****A. RECONSTRUCCIÓN**

1. <i>Consecuencias y adelanto de la conclusión principal</i>	629
2. <i>Sobre el bien jurídico honor</i>	632

3. <i>La calumnia</i>	633
4. <i>La injuria</i>	636
5. <i>Publicación o reproducción de injurias o calumnias inferidas por otro</i>	642
6. <i>Libertad de prensa</i>	645
7. <i>La interpretación del art. 32, C.N.</i>	646
8. <i>Censura previa</i>	648
9. <i>La responsabilidad ulterior. Estándares de responsabilidad por delitos contra el honor cometidos a través de la prensa</i>	649
10. <i>Atribución a la fuente</i>	651
11. <i>Opiniones, juicios de valor, derecho de crítica</i> ..	654
12. <i>Información de hechos. Derecho de crónica. Real malicia</i>	656
B. CONCLUSIONES.	
RESOLUCIÓN DE LOS CONFLICTOS Y TENSIONES	
13. <i>Calumnia</i>	658
14. <i>Injuria mediante opiniones</i>	659
15. <i>Injuria mediante la imputación de hechos</i>	659
16. <i>La causa de justificación legítimo ejercicio del derecho a informar por medio de la prensa</i>	659
17. <i>Presencia de elementos objetivos y ausencia de los subjetivos de la causa de justificación</i>	660
18. <i>El error de prohibición en la injuria por la prensa</i>	661
19. <i>La real malicia no es dolo de injuria</i>	661
20. <i>Reproducción o publicación de injuria (art. 113, C.P)</i>	662
21. <i>La publicación o reproducción de calumnias (art. 113, C.P)</i>	662
22. <i>Errores sobre la existencia de la fuente</i>	662
<i>Bibliografía</i>	665