

## 0429-PE-03

(P.E.-429/03)

Buenos Aires, 3 de diciembre de 2003.

*Al Honorable Congreso de la Nación.*

Tengo el agrado de dirigirme a vuestra honorabilidad a fin de remitirle un proyecto de ley de reformas al Código Penal en lo que concierne a armas y materiales ofensivos.

El notable incremento de los delitos en contra de la propiedad y de las personas mediante el uso de armas de fuego de creciente poder ofensivo, así como la efectiva ocurrencia de acciones terroristas mediante el empleo de sustancias explosivas de un poder devastador antes nunca visto, ha motivado al Poder Ejecutivo nacional a instar la sanción de reformas en la legislación penal, tendientes a prevenir y controlar tal tipo de fenómenos.

La nueva estructura acordada al libro II, título VII –Delitos contra la seguridad pública–, capítulo I del Código Penal, en particular en lo que concierne al artículo 189 bis, procura cubrir todas aquellas acciones que se presentan, anticipando su punibilidad por el peligro que comportan.

Se ha utilizado como técnica legislativa trabajar sobre la base del artículo 189 bis y descomponerlo en cinco párrafos numerados –1) a 5)– que contemplen todas las acciones que hoy anidan en esa norma.

A la actual redacción del artículo 189 bis se le introducen algunos nuevos elementos, no mencionados en su descripción, siguiendo las huellas del Código Penal de España (artículo 345). Así se incluyen los materiales radiactivos, las sustancias nucleares, sus desechos, los isótopos radiactivos y los materiales biológicamente peligrosos.

Se sugiere también la lisa y llana supresión del segundo párrafo del actual artículo 189 bis por razones de deficiente técnica legislativa. En primer lugar, porque se enmascara dentro de un tipo doloso una modalidad culposa, equiparándosela *quod poenam* (“debiendo saber”), y en segundo lugar porque la acción descripta es una forma de participación criminal, lo que deja sin justificación dogmática su tratamiento como un supuesto de autoría.

Por otra parte, parece metodológicamente más apropiado diferenciar los distintos tipos de tenencia en orden a la naturaleza de los objetos de que se trate.

Es por eso que dentro del artículo 189 bis 1) el segundo párrafo se refiere a la tenencia de materiales sin la debida autorización legal y sin justificación posible, mientras que a los tipos de tenencia de armas de uso civil o de guerra y a la portación se los agrupa en el artículo 189 bis 2).

Aquí se innova respecto de la actual redacción del Código Penal (artículo 189, bis párrafo tercero, conf. ley 25.086), al incrementar la simple tenencia de armas de uso civil sin la debida autorización, aunque propiciando tan sólo una pena de multa, sin pasar por alto la consecuencia accesoria del decomiso (artículo 23 del Código Penal). Se ha tenido en consideración, a esos fines, el carácter menor de la infracción consistente en haber omitido la realización del trámite legitimador previsto en la Ley Nacional de Armas y Explosivos.

En lo que respecta a la portación no autorizada, se ha considerado pertinente distinguir si se trata de un arma cuya tenencia sí lo estaba, o no. En la primera hipótesis –tenencia autorizada, portación no autorizada– la afectación al bien jurídico resulta menor y por eso es que se sugiere una reducción de la pena como si se tratase de un delito tentado (artículo 189 bis 2), último párrafo).

En materia de suministro de armas, si bien existe actualmente una previsión (artículo 189 ter), ella es insuficiente pues la escala penal es de tres (3) meses a un (1) año. Por esa razón se proponen un incremento significativo, esto es de seis (6) meses a cuatro (4) años, la conversión de la inhabilitación especial en perpetua y absoluta y la inclusión de una multa. Todo ello sistemáticamente incorporado dentro del nuevo artículo 189 bis proyectado, párrafo 4), con lo cual se hace necesaria la derogación del artículo 189 ter.

De las investigaciones practicadas en los sumarios judiciales se ha establecido que es por demás frecuente que los delincuentes alquilen las armas para la comisión de los delitos, modalidad que crece día a día. Tal verificación no sólo implica la posibilidad de que se multipliquen los delitos, sino también la dificultad para el secuestro de las armas, producida la detención del autor. De ahí la conveniencia del refuerzo de la sanción.

Finalmente, se introducen en el proyecto tipos penales acerca de la adulteración del marcado de las armas. Dado la importancia que ello reviste a los fines de la debida identificación de aquéllas, se sugiere ampliar tal previsión para hacerla extensiva a los supuestos de fabricación de armas sin signos de identificación y para que se incluyan tanto el número como el grabado.

Tales son las líneas fundamentales sobre las que reposa la reforma propuesta, que contribuirá a dotar al Estado de una mayor eficacia en la acción contra el delito.

Dios guarde a vuestra honorabilidad.

Mensaje 1.175

Néstor Kirchner.

*Alberto A. Fernández. – Gustavo O. Beliz.*

PROYECTO DE LEY

*El Senado y Cámara de Diputados,...*

Artículo 1º – Sustitúyese el artículo 189 bis del Código Penal por el siguiente:

Art. 189 bis (1) El que, con el fin de contribuir a la comisión de delitos contra la seguridad común o causar daños en las máquinas o elaboración de productos, fabricare, suministrare, adquiriere, sustrajere o tuviere en su poder bombas, materias o aparatos capaces de liberar energía nuclear, materiales radiactivos o sustancias nucleares, o sus desechos, isótopos radiactivos, materias explosivas, inflamables, asfixiantes, tóxicas o biológicamente peligrosas, o sustancias o materiales destinados a su preparación, será reprimido con reclusión o prisión de cinco (5) a quince (15) años.

La simple tenencia de los materiales a que se refiere el primer párrafo de este artículo, sin la debida autorización legal, o cuando no se la pudiere justificar en razón de su uso doméstico o industrial, será reprimida con prisión de tres (3) a seis (6) años.

2) La simple tenencia de armas de fuego de uso civil, sin la debida autorización legal, será reprimida con multa de pesos un mil (\$ 1.000) a pesos diez mil (\$ 10.000).

Si las armas fueren de guerra, la pena será de tres (3) a seis (6) años de prisión.

La portación de armas de fuego de uso civil, sin la debida autorización legal, será reprimida con prisión de seis (6) meses a tres (3) años.

La pena será de tres (3) a ocho (8) años de prisión, si las armas fueren de guerra.

Si el portador, al que se refieren los párrafos anteriores, fuere tenedor autorizado del arma de que se trate, la pena se reducirá con la escala del delito tentado que correspondiere y se le impondrá, además, inhabilitación especial por el doble del tiempo de la condena.

3) El acopio de armas de fuego, piezas de éstas, municiones, o la tenencia de instrumental para producirlas, sin la debida autorización, será reprimido con prisión de cuatro (4) a diez (10) años.

Será reprimido con prisión de cinco (5) a diez (10) años el que hiciera de la fabricación ilegal de armas de fuego su actividad habitual.

4) Será reprimido con prisión de seis (6) meses a cuatro (4) años el que entregare, dolosamente, por cualquier título, un arma de fuego a quien no acreditare su condición de legítimo usuario.

La pena será de uno (1) a seis (6) años de prisión si el arma fuera entregada a un menor de dieciocho (18) años.

Si el autor hiciere de la provisión ilegal de armas de fuego una actividad habitual, la pena será de cuatro (4) a quince (15) años de prisión.

Si el agente contare con autorización para la venta de armas de fuego e incurriere en cualquiera de las hipótesis de los tres párrafos anteriores se le impondrá, además, inhabilitación especial perpetua y absoluta y multa de pesos diez mil (\$10.000).

(5) Será reprimido con prisión de tres (3) a ocho (8) años e inhabilitación especial por el doble del tiempo de la condena el que, contando con la debida autorización legal para fabricar armas, omitiere su número y/o grabado conforme a la normativa vigente o asignare a dos (2) o más armas idénticos números y/o grabados.

El que adulterare o suprimiere el número y/o grabado de un arma de fuego será reprimido con prisión de uno (1) a seis (6) años.

Art. 2º – Deróganse los artículos 189 ter del Código Penal y 42 bis de la Ley Nacional de Armas y Explosivos (20.429) y sus modificatorias.

Art. 3º – Sustitúyese el apartado e) del inciso 1º del artículo 33 del Código Procesal Penal de la Nación por el siguiente:

e) Los delitos previstos por los artículos 142 bis, 149 ter, 170, 189 bis 1), 3) y 5), 212 y 213 bis del Código Penal.

Art. 4º – Comuníquese al Poder Ejecutivo.

Néstor Kirchner.

*Alberto A. Fernández. – Gustavo O. Beliz.*

– A la Comisión de Justicia y Asuntos Penales

## II

**SENADORES**