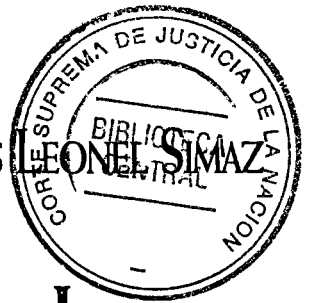


ALEXIS LEONEL SIMAZ



DOCTRINA JUDICIAL
DEL TRIBUNAL DE
CASACIÓN PENAL DE LA
PROVINCIA DE
BUENOS AIRES

Biblioteca de la Corte Suprema	
Nº de Orden	119.054
Ubicación	J4350

EDITORIAL JURÍDICA
NOVA TESIS

ÍNDICE GENERAL ✓

Prólogo	7
Acción penal	9
Dependiente de instancia privada	9
Facultad de instar	9
Obstáculos constitucionales en el ejercicio de la querrela	9
Actas	11
Constancias	11
Agravantes	11
Causa abierta	11
Condena anterior	13
Doble valoración (portación de armas)	14
Fuerza en las cosas y violencia en las personas	14
Genéricas	15
Art. 41 bis, constitucionalidad, ámbito de aplicación	15
Nocturnidad	17
Pluralidad de hechos	18
Pluralidad de intervinientes	19
Pluralidad de víctimas	20
Reincidencia	20
Utilización de armas de fuego	22
Atenuantes	23
Abuso de estupefacientes	23

Atenuantes (continuación)	
Arrepentimiento	23
Buen concepto	24
Dificultad de motivarse éticamente	24
Edad	24
Emoción violenta no excusable	25
Necesidad de su planteo	26
Patología psiquiátrica	26
Personalidad anormal	26
Primariedad delictiva	26
Rápido y voluntario sometimiento a la justicia	27
Concurso de delitos	27
Distinción entre concurso ideal y real	27
Constitución Nacional	29
Supremacía: Conflicto de poderes	29
Cuestiones de competencia	32
Adulteración de documento público y estafa	32
Certificación de antecedentes penales	33
Competencia federal: Secuestro seguido de muerte (CP, 142 bis)	33
Concurso real entre procesos de la ley 3.589 y la Ley N° 12.059	34
Conocimiento conjunto de delitos	35
Debate fijado	36
Defraudación prendaria y encubrimiento	38
Delito consumado (CPP, 26)	39
Delito más grave y juez preventor	40
Distancia del lugar del hecho	41
Entre Cámara de Garantías y Apelación en lo Penal y Tribunal en lo Criminal del mismo Departamento Judicial	42
Entre Juzgado en lo Correccional y Tribunal en lo Criminal del mismo Departamento Judicial	43
Falta de acreditación del lugar de entrega del cheque	44
Inconvenientes funcionales	47
Juicio contravencional	47
Locus delicti commissi	52
Delito más grave	52
Delitos contra la administración pública. Principio: sede de la administración; excepción: ejecución de la totalidad de la maniobra	53
Despliegue del "iter criminis"	54
Estafa	54

Lugar de entrega de los cheques	56
Lugar del comienzo de ejecución propiamente dicho	57
Robo o hurto y encubrimiento	58
Planteo prematuro	62
Proceso suspendido a prueba	64
Rebeldía del imputado	65
Único contexto de la acción, gravedad institucional	65
Delitos contra el honor	66
Bien jurídico protegido	66
Injurias (CP, 110)	68
Elementos subjetivos	68
Encubiertas o equívocas	68
Delitos contra el orden público o la tranquilidad pública	69
Asociación ilícita. Configuración	69
Delitos contra la administración pública	70
Desobediencia a la autoridad (CP, 239, 2º supuesto)	70
Tipicidad en la propia detención	70
Negociaciones incompatibles con el ejercicio de funciones públicas (CP, 265)	71
Configuración	71
Resistencia a la autoridad (CP, 239 1º supuesto)	74
Configuración	74
Delitos contra la integridad sexual	75
Abuso sexual seguido de muerte (CP, 124)	75
Bien jurídico protegido	75
Configuración	76
Acceso carnal (CP, 119)	76
Configuración	76
Consumación	82
Acceso carnal con aprovechamiento de la inmadurez sexual de la víctima que lo consintió	82
Configuración	82
Aplicación de la agravante por sacerdocio	84
Corrupción de menores (CP, 125)	85
Configuración	85
Delitos contra la libertad	86
Amenazas (CP, 149 bis, parr. 1º)	86
Configuración	86

Delitos contra la libertad (continuación)	
Compulsión a la huelga o boicot (CP, 158)	91
Configuración; relación con el delito de amenazas	91
Impedimento de la libre circulación de libros o periódicos (CP, 161)	93
Requisitos típicos	93
Secuestro (CP, 142 bis)	93
Configuración	93
Tortura (CP, 144 tercero)	96
Configuración	96
Delitos contra la propiedad	99
Concurso de agravantes en el robo	99
Concurso entre el robo con armas y privación ilegal de la libertad	101
Concurso entre el robo en poblado y en banda y la privación ilegal de la libertad calificada por violencia	101
Concurso entre la estafa y el libramiento de cheques sin provisión de fondos	102
Hurto/robo (CP, 162 y 164)	103
Momento consumativo del apoderamiento	103
Retención indebida (CP, 172 inc. 3º)	105
Configuración	105
Robo agravado de vehículo dejado en la vía pública (CP, 167 inc. 4º en función del art. 163, inc. 6º)	107
Configuración	107
Robo agravado por el uso de armas (CP, 162 inc. 2º)	107
Aplicación de la agravante genérica contenida en el art. 41 bis del CP	107
Concepto, configuración e idoneidad	116
Concurso con el delito de abuso de armas	130
Diferencia entre las armas propias e impropias	131
Fundamento de la agravante	132
Ley penal más benigna	133
Utilización de arma impropia	135
Robo agravado por su comisión en lugar poblado y en banda (CP, 167, inc. 2º)	135
Configuración de la banda	135
Robo con homicidio (CP, 165)	145
Coautoría	145
Comunicabilidad de las circunstancias, Responsabilidad objetiva	146
Configuración, naturaleza jurídica, tipos de homicidios que comprende	151
Distinción con el art. 80 inc. 7º del CP	158
Inconstitucionalidad	159
Instigación	160
Participación criminal: responsabilidad del coautor del robo	161
Tentativa	162

Tipicidad subjetiva	162
Robo con lesiones (CP, 166, inc. 1º)	163
Amplitud, diferencia con el art. 165 del CP	163
Aspecto subjetivo	164
Naturaleza jurídica, configuración	164
Participación criminal	165
Robo simple (CP, 164)	165
Concurso con la privación ilegal de la libertad	165
Consumación	167
Diferencia entre fuerza en las cosas y violencia en las personas	167
Violencia en las personas: momento consumativo	167
Violencia posterior	168
Secuestro extorsivo (CP, 170)	169
Configuración	169
Usurpación por despojo (CP, 181 inc. 1º)	170
Ámbito de protección y acción típica	170
Clandestinidad	170
Delitos contra la seguridad pública	170
Bien jurídico protegido	170
Diferencia entre portación y tenencia de armas	171
Portación de arma de fuego de uso civil (CP, 189 bis)	172
Configuración	172
Tenencia de arma de guerra (CP, 189 bis)	172
Configuración	172
Constitucionalidad	173
Delitos contra las personas	176
Abandono de personas (CP, 106)	176
Configuración	176
Abuso de armas (CP, 104)	179
Configuración	179
Agresión con arma (CP, 104 "in fine")	179
Tipicidad	179
Concurrencia de agravantes	180
Concurrencia de figuras	181
Entre el homicidio agravado por alevosía y el "criminis causae"	181
Entre el homicidio "criminis causae" y el robo simple ("el otro delito")	183
Homicidio agravado por alevosía (CP, 80 inc. 2º)	183
Configuración, requisitos	183
Necesidad de dolo directo	188

Delitos contra las personas (continuación)	
Homicidio agravado por el vínculo (CP, 80 inc. 1º)	189
Circunstancias extraordinarias de atenuación (CP, 80 párr. final)	189
Conocimiento del vínculo	189
Prueba del vínculo	192
Homicidio agravado por ensañamiento (CP, 80 inc. 2º)	193
Concepto	193
Homicidio cometido por procedimientos insidiosos (CP, 80, inc. 2º)	194
Configuración	194
Homicidio "criminis causae" (CP, 80, inc. 7º)	196
Aplicabilidad del art. 165 del CP	196
Conexidad subjetiva	197
Configuración	197
Inaplicabilidad del art. 165 del CP	199
Modalidad concursal con el otro delito	199
Necesidad de dolo directo	201
Homicidio culposo (CP, 84)	203
Causalidad y resultado	203
Homicidio en riña (CP, 95)	204
Configuración	204
Dolo	205
Presupuestos	205
Homicidio simple (CP, 79)	206
Diferencia con las lesiones graves	206
Incumplimiento de los deberes de asistencia familiar (ley nº 13.944)	207
Caracterización	207
Lesiones culposas (CP, 94, párr. segundo)	209
Configuración	209
Desafuero	209
Momento oportuno para requerirlo. Alcance e interpretación del art. 62 de la CN	209
Ejecución penal	215
Aplicación de la ley nacional de ejecución penal (nº 24.660)	215
Cómputo de pena: inconstitucionalidad del art. 500 (ley 13.186)	217
Salidas transitorias, requisitos	218
Excarcelación	221
Constitucionalidad de la denegatoria en el supuesto del art. 171, inc. "f" del CPP	221
Derechos adquiridos, supuesto del art. 371 del CPP	228

Eximentes	231
Alteración morbosa	231
Concepto	231
Entidad	232
Fórmula mixta	232
Error sobre las circunstancias objetivas de justificación	232
Legítima defensa	233
Actualidad	233
Exceso	234
Exclusión	236
Legítima defensa putativa. Conceptualización	236
Necesidad racional	236
Provocación suficiente	237
Faltas y contravenciones municipales	237
Distinción entre delitos y faltas	237
Hábeas corpus	239
Agravamiento de las condiciones de detención	239
Carácter restrictivo: improcedencia	239
Concepto, funcionamiento en el CPP, contra el auto que dicta una prisión preventiva	240
Contra una resolución judicial	241
Denegatoria de audiencia	242
Gravedad institucional: admisibilidad	242
Interposición originaria en sede casatoria	245
Ley 3.589, inadmisibilidad	245
Libertad personal	247
Nulidad de la resolución firmada por un solo juez de un organismo colegiado	247
Investigación penal preparatoria	248
Aprehensión sin orden judicial	248
Declaración del imputado	248
Declaración espontánea	248
"Noticia criminis": manifestación autoinculpatória	249
Iter criminis	249
Tentativa	249
Con dolo eventual	249
Inidónea o imposible	250
Presunción de dolo: capacidad de resultado	252

Juicio abreviado	254
Conformidad	254
Graduación de la pena	256
Incapacidad para prestar consentimiento. Nulidad	257
Modalidad de la pena	257
Recursos	258
Calificación	258
Sistema acusatorio y buena fe procesal	259
Jurisprudencia	260
Función nomofiláctica	260
Obligatoriedad de las decisiones de la SCJBA	260
Obligatoriedad de los fallos plenarios del Tribunal de Casación Penal	261
Retroactividad	265
Valor	266
Ley penal	267
Interpretación	267
Ley procesal	270
Retroactividad	270
Libertad condicional	272
Criterios para su concesión	272
Nulidades	273
Allanamiento en varios domicilios	273
Allanamiento por funcionarios policiales	274
Ausencia de comunicación de los resultados de la pericia	274
Ausencia de firma del imputado en el acta de procedimiento	275
Caducidad	276
Carácter restrictivo y perjuicio	277
Coincidencia entre la nómina de los objetos que se ordenaba secuestrar y los efectivamente incautados	278
Concepto	279
Confesión	279
Violación del art. 239 del C.P.P. (ley 3589)	279
Delegación de diligencias en funcionarios policiales	280
Denuncia efectuada por el personal sanitario	281
Exclusiones probatorias	281
Falta de notificación de la pericia a la defensa	282
Falta de notificación del cómputo de pena	284

Formalidades de las actas	285
Incomparecencia del imputado al debate	285
Inobservancia del art. 106 del C.P.P.	288
Integración diferente del tribunal entre el debate y la sentencia	288
Oportunidad de su planteo	288
Principio de inmediación (CPP, 371)	289
Profesional matriculado en otra jurisdicción territorial y excluido de la matrícula local por falta de oportuno abono del arancel anual	290
Reconocimientos fotográficos	290
Albumes	290
Formalidades	298
Sistema del CPP	300
Subsanación	301
Unificación de penas, omisión del traslado previsto en el art. 18 del CPP, violación a los principios de defensa y contradicción	301
Validez de las manifestaciones del imputado al personal preventivo	303
Validez del pronunciamiento que ordenó la incorporación por lectura de piezas no designadas por su "nomen juris"	305
Veredicto y/o sentencia dictados después del plazo que establece el art. 374 del CPP	305
Participación criminal	313
Autoría	313
Dominio del hecho	313
Coautoría	315
Dominio funcional del hecho	315
Límite de la responsabilidad del coautor	316
Requisitos, configuración	316
Instigación	317
Configuración organizaciones mafiosas	317
En cadena	317
Participación	318
Prescripción	320
Acción penal	320
Estafa en grado de tentativa	321
Teorías de la acumulación y el paralelismo	322
Principios penales constitucionales	323
Derecho penal de acto y de autor	323
Principio de legalidad	325
Ley penal más benigna	325

Principios procesales constitucionales	325
Correlación entre la imputación y el fallo (congruencia)	325
Defensa en juicio	357
Actividad del defensor	357
Demostración del perjuicio	358
Estrategia procesal escogida	358
Derecho a ser oído (contradicción)	358
Doble instancia recursiva	360
Garantía constitucional de ser juzgado en un lapso razonable	360
Imparcialidad en los juzgadores	361
Inocencia	364
Implicancias	364
In dubio pro reo	364
Legalidad sustancial y procesal: concepto	366
Non bis in idem	366
"Reformatio in peius": interpretación del art. 435 del CPP	367
Prueba	369
Absurdo	369
Actos irreproducibles	370
Autopsia	370
Pericia balística	371
Adquisición de la prueba: efectos	371
Apreciación o valoración de la prueba	373
Confesión: requisitos	375
Documental	375
Carácter	375
Cinta magnetofónica	376
Duda	376
Estado de las personas: limitaciones	378
Incorporación de prueba oficiosa al proceso después de clausurado el debate	378
Incorporación por lectura	379
Actas de reconocimientos	379
Actas o dictámenes	380
Documental ofrecida en una querrela	380
Documental: su concepto y naturaleza	381
Manifestaciones vertidas por un testigo sobre una pieza no incorporada	387
Testigo ausente, incorporación de su declaración en la IPP	387
Testigo menor de edad	391
Intromisión en el diseño de la prueba: intereses encontrados	392
Inversión de la carga de la prueba	393
Libre apreciación o convicción	394

Nuevas pruebas en el debate (CPP, 363)	394
Omisión de evacuar citas	395
Pericial	395
Presuncional o indiciaria	397
Recepción y apreciación por el Tribunal de Juicio	403
Reconocimiento de cosas en el debate: forma	404
Testimonial	404
Convocatoria de un testigo en el debate por parte del Tribunal de grado	404
Grado de convicción	405
Inhabilidad	405
Menor: capacidad, presencia del imputado en la audiencia de debate: asistencia técnica	406
Reconocimiento por un testigo en la audiencia de debate	407
Único testimonio	408
Recurso de apelación	409
Procedencia	409
Reincidencia	410
Cómputo de la condena como menor de edad	410
Cómputo de la prisión preventiva	411
Condena firme	414
Configuración y verificación por parte del juzgador	414
Cumplimiento total o parcial	415
Doble valoración	415
Inconstitucionalidad	415
Meritución de la segunda reincidencia	429
Rèquisa personal	430
Estado de sospecha	430
Momento de realización	430
Procedencia de la medida: razones de urgencia	431
Sanción penal	435
Cómputo de la prisión preventiva	435
Incapacidad sobreviniente del detenido procesado	435
Concurso de delitos	436
Máximum legal de la especie de pena de que se trate (CP; 55 según redacción anterior)	436
Determinación o individualización de la pena	446
Principio de insignificancia o bagatela	452
Facultad discrecional de los Jueces de grado	453

Sanción penal (continuación)	
Imposición a cumplir: regla	454
Imposición por el órgano jurisdiccional de una pena mayor a la solicitada por el Ministerio Público Fiscal	454
Métodos en la unificación de penas y/o sentencias	468
Modalidad	475
Pautas genéricas contenidas en el art. 41 del CP	475
Pena a cumplir	476
Penas perpetuas: constitucionalidad y legitimación para recurrir por parte del MPF (ver "Recurso de casación" en voz "Tribunal de casación penal")	476
Constitucionalidad de la reclusión	476
Constitucionalidad de la reclusión por tiempo indeterminado	476
Valoración por el Tribunal de Casación	477
Vía idónea, planteo tardío, arbitrariedad	477
Sentencia	478
Concepto	478
Determinación de los hechos	479
Metodología (CPP, 375)	479
Motivación y fundamentación: invalidez	480
Omisión de pronunciamiento sobre cuestiones esenciales	488
Sobreseimiento	489
Certeza positiva y negativa	489
Suspensión del juicio a prueba	491
Concepto, fin	491
Consentimiento fiscal	492
Extinción de la acción penal	496
Facultad jurisdiccional de fijar el término de la suspensión	498
Imposición de reglas de conducta por un plazo superior al término de la suspensión	498
Irrazonabilidad del plazo de suspensión	499
Pena de inhabilitación	499
Reparación del daño	500
Tipicidad objetiva culposa	501
Deber de cuidado. Principio de confianza	501
Relación de determinación	503
Riesgo socialmente permitido	504

Tipicidad objetiva dolosa	505
Causalidad: curso causal hipotético	505
Tipicidad subjetiva culposa	506
Configuración	506
Tipicidad subjetiva dolosa	507
Clases de dolo	507
Diferencia entre el dolo eventual y la culpa consciente	507
Dolo eventual	508
Configuración	508
Tribunal de Casación Penal	510
Acción de amparo	510
Admisibilidad y/o procedencia	510
Competencia	512
Irregularidades procedimentales	517
Requisa de abogada-concubina de un detenido	517
Acción de revisión	518
Inadmisibilidad y/o improcedencia	518
Función	519
Potestad disciplinaria	520
Recurso de casación	521
Acuerdo de juicio abreviado: falta de agravio	521
Acuerdo de juicio abreviado: quantum de la pena	522
Acuerdo de juicio abreviado: recurribilidad, motivos	523
Admisibilidad y procedencia en general	524
Agotamiento de la instancia	530
Ánimo del juzgador: impresiones personales	530
Autoabastecimiento o autosuficiencia	530
Carencia de fecha cierta de la reserva	532
Causas contravencionales, legitimación, taxatividad del art. 450 del CPP	532
Competencia	533
Cómputo de pena	534
Concepto	534
Copias certificadas por letrado de la Defensoría Oficial	535
Cuestionamiento de los hechos fijados en el juicio	535
Cumplimiento de una sentencia del TCPBA	536
Decisiones no equiparables a sentencia definitiva	536
Derecho a la doble instancia	539
Excarcelación y eximición de prisión	539
Exceso de ritual manifiesto	542

Tribunal de Casación Penal (continuación)

Recurso de casación (continuación)

Extemporaneidad	543
Facultades del Ministerio Público Fiscal y de la policía en función judicial respecto de la instrucción de los procesos	544
Falla medular en el recurso deducido	544
Falta de citas normativas: insuficiencia	545
Falta de copias	545
Falta de copia de reserva	547
Falta de motivación del fallo	547
Faltas: agotamiento de la vía recursiva	547
Faltas: inadmisibilidad	549
Gravamen irreparable	551
Gravedad institucional	551
Habeas corpus como planteo originario	556
Impugnabilidad subjetiva: legitimación	557
Incumplimiento de requisitos formales	557
Interés directo para recurrir	558
Jurisprudencia plenaria; reglas de mayor jerarquía	559
Legitimación del querellante para recurrir	560
Medidas cautelares: inadmisibilidad	561
Motivación del recurso	562
Necesidad de acompañar la documental que acredite el punto de partida para el cómputo de la interposición del recurso, adjunción posterior	563
Omisión de plantear el agravio ante la Cámara	564
Particular damnificado: ofrecimiento de prueba	564
Penas perpetuas: constitucionalidad y legitimación para recurrir por parte del MPF	566
Plazo para interponer el recurso	572
Prisión preventiva	572
Rechazo de la libertad condicional	573
Recurso contra las cuestiones resueltas en la resolución que prevé el art. 338 del CPP	574
Recurso contra la resolución de la Cámara que aprueba un cómputo de pena	575
Recurso contra la suspensión del juicio a prueba	576
Recurso contra resolución que desestima un recurso de apelación	578
Recurso de reposición interpuesto contra el pronunciamiento de Casación	578
Recurso en causa de trámite según las normas de la ley 3.589	579
Recurso interpuesto por el particular damnificado	579
Recurso interpuesto por el querellante	588
Recursos interpuestos contra las sentencias de faltas de la ley 10.606: inadmisibilidad	589

Reedición del planteo	589
Reenvío a otro texto no acompañado	590
Requisitos establecidos por la ley procesal	591
Resolución que declara extinguida la acción penal sin acreditar el cumplimiento de las obligaciones compromisorias en la suspensión del juicio a prueba	592
Resolución que declara extinguida la acción penal en una querrela	593
Responsabilidad por los actos propios	593
Restricciones recursivas	593
Sello fechador sin rúbrica del fedatario	594
Sentencia definitiva de carácter condenatorio que impone una pena inferior a la mitad de la requerida	595
Sobreseimiento	596
Valoración probatoria	600
Vencimiento del plazo	601
Violación al debido proceso	602

Violación del secreto profesional y obligación de denunciar	603
---	-----

Addenda: Plenarios del TCPBA ✓

1) Adhesiones de los jueces	609
2) Aplicabilidad a procesados y condenados de la ley N° 24.390	620
3) Comienzo del cómputo del término recursivo	647
4) Exclusión del imputado en el juicio	653
5) FERIA: término para recurrir	666
6) Imposibilidad de casación durante el juicio	669
7) Imposibilidad de recurso contra las medidas de coerción en el proceso escrito	670
8) Pena superior a la pedida por el Fiscal	680
9) Prescripción: secuela de juicio	715
10) Reincidencia: tiempo sufrido en prisión preventiva	752
11) Salidas transitorias: equiparación a sentencia definitiva	768
12) Taxatividad del art. 450 del CPP	773

Índice general ✓

..... 785