

ÍNDICE GENERAL

Agradecimientos	21
Palabras iniciales	23
1. Origen del vocablo “latrocinio”. Definición	25
2. El art. 165: texto, terminología correcta, concepto	26
3. Tipos de homicidios que se incluyen en el art. 165	28
4. Bien jurídico protegido	30
4.1. Parte general	30
4.2. Historia	30
4.3. Funciones	31
4.4. Bien jurídico vida (homicidio)	32
4.4.1. Sistemática del Código	33
4.5. Bien jurídico propiedad (robo)	33
4.5.1. Sistemática del Código	34
4.6. Momento consumativo	34
4.7. Bien jurídico protegido en el art. 16	36
4.8. Jurisprudencia	38
5. Fundamento de la agravación y “teoría de la pena”	39
5.1. Art. 80, inc. 7º	40
5.2. Art. 165	41
5.3. Teorías de la pena	42
5.3.1. El fin de la pena	42
5.3.1.1. Teoría de la retribución (absoluta)	42
5.3.1.2. Teoría de la prevención especial	43
5.3.1.3. Teoría de la prevención general	43
5.3.1.4. Teorías retributivas de la unión	44
5.3.1.5. Teoría preventiva de la unión	44
5.3.1.6. Prevención general positiva	45
5.3.1.7. La reparación del daño como tercera vía	46
5.4. Jurisprudencia	49
5.4.1. Art. 80, inc. 7º	49
5.4.2. Art. 165	50

6. Naturaleza jurídica	51
6.1. Delito calificado por el resultado	51
6.2. Delito complejo	54
6.3. Opiniones en la doctrina española	56
6.4. Doctrina nacional	58
6.5. Jurisprudencia	59
6.6. Jurisprudencia española	61
7. Antecedentes nacionales y extranjeros. Derecho comparado vigente	63
7.1. Derecho europeo	63
7.1.1. Breve reseña en el derecho español (doctrina y jurisprudencia)	63
7.1.1.1. El Código Penal de 1822	64
7.1.1.2. Código Penal de 1848	65
7.1.1.3. Código Penal de 1870 (antecedente)	66
7.1.1.4. Código Penal de 1928	66
7.1.1.5. Código Penal de 1932	67
7.1.1.6. Código Penal de 1944	67
7.1.1.7. Reforma penal de 1983	68
7.1.2. Código alemán	69
7.1.3. Código italiano	70
7.1.4. Código francés	71
7.1.5. Legislación cantonal y Código suizo	72
7.1.5.1. Código del cantón de Vaud	72
7.1.5.2. Código del cantón de los Grisones	72
7.1.5.3. Código del cantón de Lucerna	72
7.1.5.4. Código del cantón de Berna	73
7.1.5.5. Código del cantón de Zurich	73
7.1.5.6. Código del cantón del Tesino	73
7.1.5.7. Código del cantón de Friburgo	73
7.1.5.8. Código del cantón de Ginebra	73
7.1.5.9. Código suizo	73
7.1.6. Código húngaro (antecedente)	74
7.1.7. Código austriaco	74
7.1.8. Código sueco (antecedente)	74
7.1.9. Código belga (antecedente)	75
7.1.10. Código de los Países Bajos	75
7.1.11. Código portugués	75
7.1.12. Código noruego	76
7.2. Derecho latinoamericano (antecedentes)	76
7.2.1. Código boliviano	76
7.2.2. Código brasileño	76

7.2.3. Código colombiano.....	77
7.2.4. Código costarricense	77
7.2.5. Código cubano.....	78
7.2.6. Código chileno	78
7.2.7. Código dominicano	78
7.2.8. Código ecuatoriano.....	79
7.2.9. Código guatemalteco.....	79
7.2.10. Código haitiano	80
7.2.11. Código hondureño	80
7.2.12. Código mexicano.....	80
7.2.13. Código nicaragüense	80
7.2.14. Código panameño	80
7.2.15. Código paraguayo.....	81
7.2.16. Código peruano.....	81
7.2.17. Código portorriqueño	81
7.2.18. Código salvadoreño	82
7.2.19. Código uruguayo	82
7.2.20. Código venezolano.....	82
7.2.21. Códigos latinoamericanos actuales.....	84
7.3. Derecho estadounidense	85
7.4. Evolución cronológica en el derecho argentino de los arts. 165 y 80, inc. 7° (proyectos y legislación).....	86
7.4.1. Período de 1810 a 1853	86
7.4.2. Proyecto Tejedor	87
7.4.3. Proyecto de Villegas, Ugarriza, y García (1881).....	87
7.4.4. Código Penal de 1886 (ley 1920)	88
7.4.5. Proyecto de 1891	89
7.4.6. Proyecto Segovía (1895).....	90
7.4.7. Ley de Reformas (ley 4189 de 1903)	90
7.4.8. Proyecto de 1906	91
7.4.9. Proyecto de 1917	91
7.4.10. Código Penal de 1922 (ley 11.179)	91
7.4.11. Proyecto Coll-Gómez (1937)	91
7.4.12. Proyecto Peco (1941)	92
7.4.13. Proyecto de 1951	92
7.4.14. Proyecto de 1953	93
7.4.15. Proyecto Soler (1960)	93
7.4.16. Decreto ley 4778/63	93
7.4.17. Ley 17.567 (1967)	93
7.4.18. Ley 21.338 (1976)	94
7.4.19. Proyecto de 1979	94
7.4.20. Ley 23.077 (1984)	95

7.5. <i>Addenda</i> : Sistema de la doble vía	95
8. Tipicidad	96
8.1. Tipo objetivo	96
8.1.1. Acción u omisión	96
8.1.1.1. Causas de exclusión de la acción	98
8.1.2. Resultado	100
8.1.3. Nexa causal: la relación causal entre la acción y el resultado	101
8.1.3.1. Análisis de la relación que se da en la figura entre el robo y el homicidio	102
8.1.3.2. Doctrina argentina	105
8.1.3.3. Conclusión	105
8.1.3.4. Jurisprudencia	108
8.1.4. Sujetos activo y pasivo (delimitación)	110
8.1.4.1. Jurisprudencia	113
8.1.5. Análisis particular del robo y del homicidio	114
8.1.5.1. Robo	114
8.1.5.2. Homicidio simple (art. 79)	122
8.1.6. Conclusión del tipo objetivo	122
8.2. Tipo subjetivo	123
8.2.1. Aspecto cognoscitivo	123
8.2.2. Aspecto conativo	124
8.2.2.1. Límites mínimo y máximo	125
8.2.2.2. Elementos subjetivos del tipo	125
8.2.2.3. Caso del homicidio en forma omisiva	126
8.3. Atipicidad	126
8.3.1. Ausencia de tipicidad objetiva	126
8.3.2. Ausencia de tipicidad subjetiva	128
8.3.2.1. Error de tipo	128
8.4. Responsabilidad objetiva	130
8.4.1. Jurisprudencia	134
8.5. <i>Addenda</i> : Dolo eventual en el art. 80, inc. 7°	135
8.5.1. Jurisprudencia	136
9. Distinción entre los arts. 80 y 165	137
9.1. Opinión de los autores	137
9.1.1. Rivarola	137
9.1.2. Moreno	138
9.1.3. González Roura	138
9.1.4. Jiménez de Asúa	138
9.1.5. Malagarriga	138
9.1.6. Mallo	139

9.1.7. Peralta Ramos	140
9.1.8. Díaz	140
9.1.9. González	141
9.1.10. Gómez	141
9.1.11. Molinario	142
9.1.12. Ramos Mejía	143
9.1.13. Martínez Vivot	145
9.1.14. Soler	145
9.1.15. Núñez	146
9.1.16. Efrón	148
9.1.17. Oderigo	148
9.1.18. Solsona	148
Crítica	149
9.1.19. Blasco Fernández de Moreda	149
9.1.20. López Bolado	152
Comparación o distinción	153
9.1.21. Fontán Balestra	155
9.1.22. Ocampo	157
9.1.23. Vázquez Iruzubieta	158
9.1.24. Reto	159
9.1.25. Levene	159
9.1.26. Manigot	160
9.1.27. Laje Anaya	161
9.1.28. Terán Lomas	161
9.1.29. Chiappini	162
9.1.30. Ossorio	163
9.1.31. Breglia Arias y Gauna	163
9.1.32. Damianovich de Cerredo	163
9.1.33. Donna y Goerner	163
9.1.34. Desimone	164
9.1.35. Estrella y Godoy Lemos	165
9.1.36. Tozzini	165
9.1.37. Creus	166
9.1.38. Anllo	167
9.1.39. Uslenghi	167
9.1.40. Síntesis	168
9.2. Jurisprudencia	171
9.2.1. Criterios de distinción entre ambas figuras	171
9.2.2. Casos resueltos según el art. 80	177
9.2.3. Casos resueltos según el art. 165	181
9.2.4. Casos de duda	184
9.2.5. Generalidades del art. 80, inc. 7º	186

9.2.6. Elemento subjetivo en el art. 80, inc. 7º	187
9.2.7. Preordenación y premeditación.....	190
9.2.8. Innecesariedad de la preordenación o premeditación	191
9.2.9. Art. 165: generalidades	194
9.2.10. Muerte accidental o incidental.....	195
9.2.11. Innecesariedad de la accidentalidad.....	201
9.2.12. Criterio amplio: se incluyen todos los homicidios ...	201
9.2.13. Homicidio doloso	201
9.3. Comentario a los fallos más importantes en materia de distinción	203
9.3.1. "Zárate"	203
9.3.2. "Asís"	203
9.3.3. "Véliz"	203
9.3.4. "Sosa"	204
9.3.5. "Estrade"	204
9.3.6. "Rodríguez"	204
9.3.7. "Teves Lauro, Agapito"	206
9.3.8. "Ruiz y Ayala"	207
9.3.9. "Ruiz, Evaristo"	210
9.3.10. "Cisterna"	211
9.3.11. "Alonso"	211
9.3.12. "Argañaraz"	211
9.3.13. "Mitolo"	212
Crítica	213
9.3.14. "Román"	213
9.3.15. "Lara"	214
9.3.16. "Amarillo"	216
Crítica	217
9.3.17. "Lavandaio"	217
9.3.18. "Peñalba"	218
9.3.19. "Fernández"	219
9.3.20. "Torres"	219
9.3.21. "Bordón"	219
9.3.22. "T, L. A."	220
9.3.23. "Amireboles"	220
9.3.24. "Rodríguez, E."	221
9.3.25. "Charruti Curbello"	222
9.3.26. "Cufré"	222
9.3.27. "Bonillo"	223
9.3.28. "Amaya"	223
9.3.29. "Acosta Leguizamón"	223
9.3.30. "Ponce"	225

9.3.31. "Fernández"	225
9.3.32. "Da Fonseca"	226
9.3.33. "Belizán"	226
9.3.34. "Pelozo"	227
9.3.35. "Hourcades"	227
9.3.36. "F, J. C."	227
Crítica	228
9.3.37. Síntesis	229
9.4. Conclusión de la distinción	231
9.5. <i>Addenda</i> : Distinción entre los arts. 165 y 80, inc. 7° en relación a los arts. 166, inc. 1° y 92 del C.P.	238
9.5.1. Jurisprudencia	238
10. Antijuridicidad	239
10.1. Los tipos permisivos	239
10.1.1. Legítima defensa (art. 34, incs. 6° y 7°, C.P.)	240
10.1.2. Estado de necesidad justificante (art. 34, inc. 3°, C.P.)	241
10.1.3. Cumplimiento de un deber (art. 34, inc. 4°)	243
10.1.4. Consentimiento del ofendido	244
11. Culpabilidad	245
11.1. Definición	245
11.2. Culpabilidad de autor y de acto	245
11.2.1. Síntesis	248
11.3. Requisitos de la culpabilidad	248
11.4. Inculpabilidad	249
11.4.1. Inexigibilidad de la comprensión de la antijuridicidad	249
11.4.1.1. Incapacidad psíquica (art. 34, inc. 1°, C.P.)	249
11.4.1.2. Error de prohibición invencible	249
11.4.1.3. Caso del delito putativo	250
11.4.2. Inexigibilidad de otra conducta por la situación reductora de la autodeterminación	250
11.4.2.1. Estado de necesidad exculpante (art. 34, inc. 2°)	250
11.4.2.2. Incapacidad para dirigir las acciones (art. 34, inc. 1° <i>in fine</i>)	251
12. Autoría y participación criminal	252
12.1. Introducción	252
12.1.1. Principios generales	252
12.1.2. El criterio del dominio del hecho	254
12.1.3. Coautoría: dominio funcional del hecho	255
12.1.4. Autoría dolosa y culposa	255
12.1.5. Participación	255

12.2. Opinión de los autores.....	256
12.2.1. González.....	256
12.2.1.1. Carrara (Teoría de la complicidad).....	256
12.2.2. Núñez.....	258
12.2.3. Fernández de Moreda.....	258
12.2.4. Chiappini.....	259
12.2.5. Breglia Arias y Gauna.....	259
12.2.6. Fernández.....	259
12.2.7. Estrella y Godoy Lemos.....	261
12.2.8. Creus.....	262
12.2.9. Donna y Goerner.....	263
12.2.10. Tozzini.....	263
12.2.11. Anllo.....	264
12.2.12. Uslenghi.....	265
12.3. Jurisprudencia.....	266
Mar del Plata.....	279
12.4. Evolución o involución de la jurisprudencia argentina en materia de autoría y participación.....	280
12.5. Evolución de la jurisprudencia de la Suprema Corte de la provincia de Buenos Aires. Un análisis particular del caso "Galván".....	284
12.5.1. Primer período.....	284
12.5.2. Segundo período.....	285
12.5.3. Tercer período.....	286
12.5.4. Cuarto período.....	286
12.6. Análisis y crítica de la jurisprudencia en general.....	287
12.6.1. Postura amplia.....	287
12.6.2. Postura restrictiva.....	289
12.7. Análisis y crítica de los argumentos de la Suprema Corte de la provincia de Buenos Aires.....	290
12.7.1. Opinión de la mayoría.....	290
12.7.2. Opinión de la minoría.....	291
12.8. Opiniones en el derecho español.....	292
12.8.1. Pacheco.....	292
12.8.2. Groizard.....	293
12.8.3. Antón Oneca y Rodríguez Muñoz.....	293
12.8.4. Quintano Ripollés.....	294
12.8.5. Cuello Galón.....	294
12.8.6. Puig Peña.....	295
12.8.7. Rodríguez Devesa.....	295
12.8.8. Muñoz Conde.....	296
12.8.9. Vives Antón.....	296

12.8.10. Martínez González	298
12.9. Tratamiento puntual de las cuestiones.....	299
12.10. Resumen y conclusión	302
13. Tentativa	306
13.1. Estado de la cuestión.....	306
13.1.1. Argumentos de la Suprema Corte de Buenos Aires	310
13.1.1.1. Mayoría.....	310
13.1.1.2. Minoría.....	310
13.2. Opinión personal	310
13.3. Comparación: tabla de penalidades	313
13.3.1. Caso de homicidio consumado y robo consumado...	314
13.3.1.1. Homicidio doloso (art. 79).....	314
13.3.1.2. Homicidio culposo (art. 84).....	314
13.3.1.3. Homicidio preterintencional (art. 81, inc. 1º, b).....	314
13.3.2. Caso de homicidio consumado y robo en grado de tentativa.....	314
13.3.2.1. Homicidio doloso (art. 79).....	314
13.3.2.2. Homicidio culposo (art. 84).....	315
13.3.2.3. Homicidio preterintencional (art. 81, inc. 1º, b).....	315
13.3.3. Caso del homicidio en grado de tentativa y robo en grado de tentativa	315
13.3.3.1. Homicidio doloso	315
13.4. Tentativa inidónea (art. 44, C.P.).....	316
13.5. Desistimiento voluntario (art. 43, C.P.).....	316
13.6. Tentativa: conclusión.....	317
13.7. Jurisprudencia.....	317
13.7.1. Criterio de la Cámara de Apelaciones de Mar del Plata.....	324
13.8. Addenda: La tentativa en el art. 80, inc. 7º	326
13.8.1. Jurisprudencia.....	327
14. Concurso	328
14.1. Concurso ideal	329
14.2. Pluralidad de muertes.....	330
14.3. Jurisprudencia.....	332
14.4. Addenda: El art. 80, inc. 7º, ¿concurso ideal o real?	332
Jurisprudencia	333
15. Penalidad	334

16. Aspectos procesales.....	335
16.1. El objeto procesal y la correlación entre la acusación y sentencia	335
16.2. <i>Ne bis in idem</i>	338
17. Aspectos constitucionales.....	338
17.1. Nociones generales: normas constitucionales en juego (arts. 16, 18, 19, 28, 31 y 33, C.N.).....	338
17.1.1. Principio de igualdad (art. 16).....	338
Síntesis de la jurisprudencia de la CSJN en materia de igualdad	340
17.1.2. Principio de legalidad (arts. 18 y 19)	341
17.1.2.1. El tránsito del principio de legalidad al principio de razonabilidad	341
17.1.3. Principio de razonabilidad (art. 28)	342
17.1.3.1. Inconstitucionalidad	343
17.2. ¿Inconstitucionalidad de la norma o arbitrariedad en la interpretación?	344
18. Conclusión	351
Bibliografía utilizada.....	361