

CARLOS ALBERTO CHIARA DÍAZ

Director

MARIANO R. LA ROSA

Coordinador

Derecho procesal penal

Sistemas adversarial y acusatorio. Debido proceso
Consenso y medidas de coerción. Medios de prueba
Modos de impugnación. Ejecución de sentencia
Juicio con jurados. Procedimientos especiales
Estrategias de litigación. Capacitación continua

2

Colaboradores

BARBIROTTO • BEDOYA • FINOCCHIARO • FREIRE

GRISSETTI • HERBEL • KAMADA • KLASS

LA ROSA • NAZAR • TIZÓN



EDITORIAL ASTREA
BUENOS AIRES - BOGOTÁ

2013

ÍNDICE GENERAL

Tomo 2

CAPÍTULO IX

ETAPA DE CONFIRMACIÓN

§ 143.	Prueba. Medios de apreciación y su relación con los modelos procesales	1
	a) De la prueba legal o prueba tasada	8
	b) De la íntima convicción	10
	c) De la libre convicción o sana crítica racional	12
§ 144.	Medios probatorios	17
	a) Prueba testimonial	18
	b) Prueba pericial	22
	c) Prueba confesional	24
	d) Prueba documental	27
	e) Inspección judicial	29
§ 145	Prueba compuesta o mixta o combinada	32
	a) Reconocimiento de personas y cosas	32
	b) Reconstrucción del hecho	35
	c) Careo	36
§ 146.	Medios auxiliares de prueba. Traducciones e interpretaciones	37
	a) Secuestro	37
	b) Orden de presentación	39
	c) Registro domiciliario	39
	d) Requisa personal	43
	e) Clausura	45
	f) Interceptación de correspondencia	46
	g) Intercepción de comunicaciones	47
§ 147.	Presunciones e indicios	48
§ 148.	Nuevas técnicas de investigación	51
	a) Agente encubierto	52

b) El arrepentido y el delator	58
c) Entrega vigilada	65
d) El agente provocador	69
e) “Entrapment” o “emboscada”	72
§ 149. Protección de testigos	74

CAPÍTULO X

LA NEGACIÓN O CONTRADICCIÓN Y EL DERECHO DE DEFENSA

§ 150. Ejercicio de la actividad de resistencia. Concepto y caracteres	79
§ 151. La inviolabilidad de la defensa en juicio	82
§ 152. Acceso a la justicia	85
§ 153. El defensor. Su rol en el proceso	87
§ 154. La defensa de oficio	91
§ 155. Defensa material y técnica	93
§ 156. Principios constitucionales y procesales que rigen la materia	95
§ 157. Relaciones previas a la formalización del carácter de defensor	98
§ 158. Perfeccionamiento de la relación profesional del defensor con su asistido	100
§ 159. Decisiones judiciales. Interlocutorias y definitivas ..	101
§ 160. Sentencia. Requisitos de validez	104
§ 161. Exclusiones probatorias	107
§ 162. Función del defensor durante la etapa preparatoria ..	111
§ 163. La actividad de la defensa en la etapa intermedia ...	113
§ 164. Función del defensor en el juicio público	114
§ 165. El defensor y el procedimiento impugnativo	116
§ 166. El defensor en la etapa de ejecución	118

CAPÍTULO XI

ACTOS Y SANCIONES PROCESALES

§ 167. Actos procesales	121
§ 168. Función de los actos	125

§ 169.	Formas procesales. Clasificación. Objeto y finalidad. Criterios evaluativos en el proceso	127
§ 170.	El efecto y la invalidación procesal	129
§ 171.	Casos de prueba ilegal	130
§ 172.	Decisiones de íntima convicción. Sana crítica racional	132
§ 173.	Conjura al incumplimiento formal por el órgano jurisdiccional y las partes	135
§ 174.	Sanearamiento. Convalidación. Nulidad ..	138
§ 175.	La nulidad como garantía constitucional. Conceptos y funciones	140
§ 176.	Clasificación de las nulidades	144
	a) Específicas	146
	b) Genéricas	147
	c) Absolutas	153
	d) Relativas	155
	e) Virtuales o implícitas	156
§ 177.	Inadmisibilidad. Inexistencia. Simple inobservancia	157
§ 178.	Actos definitivos e irreproducibles	160
§ 179.	Requisitos para la declaración. Alcance y límites ...	160
§ 180.	Efectos de las nulidades. Consideraciones generales. Extensión	161
§ 181.	El retrotramamiento del proceso a etapas ya superadas	168
§ 182.	Nulidades en la prueba penal. Aspectos generales de la prueba	171
§ 183.	Prueba obtenida ilegalmente. Valor probatorio y nulidad. Los frutos del árbol venenoso	174
§ 184.	Intervención de las partes en su declaración. Cuestiones procesales	177

CAPÍTULO XII

EL CONTROL DE LAS RESOLUCIONES JUDICIALES

A) MEDIOS DE IMPUGNACIÓN EN GENERAL

§ 185.	Introducción	179
	a) Nociones sobre su origen	180

	b) Fines	183
	c) Clasificación	184
§ 186.	Reglas generales de los recursos	186
	a) Análisis de las reglas	186
	b) Condiciones de interposición y aspectos generales	188
§ 187.	Recursos del imputado	189
	a) Recursos “in forma pauperis”	189
	b) “Reformatio in peius”	191
	c) El “doble conforme”	192
§ 188.	Recursos del Ministerio Público Fiscal	193
	a) Derecho de la víctima legitimada en el proceso ...	195
	b) Impugnaciones de los acusadores públicos y particulares frente a la garantía del “ne bis in idem”	199
	c) Impugnaciones de los acusadores públicos y particulares frente al doble conforme	205
§ 189.	Recursos de las partes civiles	209

B) MEDIOS DE IMPUGNACIÓN EN PARTICULAR

§ 190.	Aclaratoria o rectificación	211
	a) Caracterización	211
	b) Requisitos objetivos y subjetivos de la aclaratoria o rectificación	212
§ 191.	Reposición	213
§ 192.	Recurso de apelación	215
	a) Requisitos	217
	b) El recurso de apelación y el derecho del imputado a la revisión de su condena	221
	c) La necesidad del auto de procesamiento y su correspondiente revisión durante la instrucción	222
§ 193.	Recurso de casación	224
	a) Fundamentos históricos	225
	b) Objeto	228
	c) Motivos y forma del recurso de casación. Hacia un recurso más amplio y sencillo	230
	d) ¿Hasta dónde llega la revisión del fallo?	233
§ 194.	Recurso de queja	235
	a) Caracterización	236
	b) Requisitos objetivos y subjetivos	236
§ 195.	Recurso extraordinario de nulidad	238
§ 196.	Recurso de inconstitucionalidad	239

§ 197.	Recurso de inaplicabilidad de ley	241
§ 198.	Recurso extraordinario federal	243
§ 199.	Acción de revisión	245

CAPÍTULO XIII

EL PROCEDIMIENTO DE EJECUCIÓN DE LAS DECISIONES JUDICIALES

§ 200.	Introducción	249
§ 201.	Fundamento, finalidad y objeto de la pena	251
	a) Teorías vinculadas a la crítica de la pena	252
	1) Uso alternativo del derecho	252
	2) Decriminalización	253
	3) Minimalismo penal	253
	4) Garantismo penal	253
	b) Abolicionismo	253
§ 202.	Legislación penitenciaria internacional	255
§ 203.	Legislación penitenciaria en la Argentina	255
	a) La ley 24.660. Ejecución de la pena privativa de la libertad	257
	b) La reclusión por tiempo indeterminado	259
	c) Inconstitucionalidad de la pena de reclusión por tiempo indeterminado	260
§ 204.	Aspectos procesales de la ejecución de las penas	261
§ 205.	Procedimientos de ejecución	262
§ 206.	Cómputo de la pena	262
§ 207.	Progresividad del régimen penitenciario	263
§ 208.	Normas de trato	269
	a) Disciplina de los internos y ejecución de sancio- nes que afectan a la persona	272
	b) Recursos de la sanción	281
§ 209.	Incidentes de ejecución	282
§ 210.	El juez de ejecución	283
§ 211.	Salidas transitorias	287
§ 212.	Visitas y comunicación del interno con el exterior. Salidas transitorias para cumplir con los deberes mo- rales y familiares y por enfermedad	299
§ 213.	Régimen de la inhabilitación	302

§ 214.	Libertad condicional	307
	a) Procedimiento	307
	b) Revocación	308
§ 215.	La libertad asistida	311
§ 216.	Modificación de la condena por ley más benigna	314

CAPÍTULO XIV

PROCESOS CONSTITUCIONALES, DIFERENCIADOS, ESPECIALES Y COMPLEJOS

§ 217.	Necesidad de su instrumentación	315
--------	---------------------------------------	-----

A) PROCESOS CONSTITUCIONALES

§ 218.	Hábeas corpus	315
	a) Garantías de la libertad	316
	b) Análisis normativo y jurisprudencial	319
§ 219.	Acción de amparo ..	327
	a) El amparo de la Constitución nacional	329
	b) ¿Es necesaria una ley que reglamente el amparo?	330
	c) La cuestión de la vía más idónea	335
	d) La declaración de inconstitucionalidad en el am- paro	340
	e) Quid de las decisiones judiciales	341
§ 220.	Hábeas data	342
	a) Su relación en el proceso penal ..	344
	b) Bienes jurídicamente protegidos	347

B) PROCESOS DIFERENCIADOS

§ 221.	Aplicación	352
	a) Instrucción sumaria	356
	b) Flagrancia	357
§ 222.	Juicio abreviado .. .	357
	a) Críticas	359
	b) Menor desgaste de recursos	361
	c) Casos flagrantes	367
	d) Derecho a no declarar	368

§ 223.	Suspensión del juicio a prueba (“probation”)	371
§ 224.	Mediación penal	379

C) JUICIOS ESPECIALES

§ 225.	Consideraciones generales	382
§ 226.	Juicio correccional	383
§ 227.	Enjuiciamiento penal de menores	385
	a) Cuadro comparativo entre ambas doctrinas	386
	b) Convención sobre los Derechos del Niño	388
	c) Opinión consultiva n° 17 de la Corte Interamericana de Derechos Humanos	388
	d) Ley 26.061. Ley de protección integral de niñas, niños y adolescentes	390
§ 228.	Juicio por delitos de acción privada, conciliación y truncamiento	399

D) PROCESOS COMPLEJOS

§ 229.	Problemática	416
§ 230.	Uso abusivo del poder	418
§ 231.	La delincuencia organizada	419
§ 232.	Figuras de la delincuencia	421

CAPÍTULO XV

PROCEDIMIENTO PENAL JUVENIL

§ 233.	El niño en el proceso penal	433
§ 234.	La edad en el derecho penal juvenil	434
§ 235.	El debido proceso penal juvenil	436
§ 236.	Garantías enmarcadas en el debido proceso	436
§ 237.	Garantías reconocidas en la Constitución nacional y en la normativa internacional	439
§ 238.	Principios	440
	a) Especialidad	440
	1) Su exigibilidad en los instrumentos internacionales	442
	2) El principio en la legislación argentina	444

	b) Interés superior del niño	450
	c) Humanidad, proporcionalidad y racionalidad	450
	d) Juicio previo	452
	e) Legalidad. Respecto de la ley penal más benigna	452
	f) Juez imparcial	453
	g) Vulneración a la garantía de imparcialidad	454
	h) Presunción de inocencia	456
§ 239.	Reserva de la investigación. Respeto a la intimidad y el honor del niño	458
§ 240.	Excepcionalidad de las medidas de coerción	459
	a) Derecho a ser informado de los cargos	461
	b) Derecho a ser asistido gratuitamente por un intérprete	462
	c) Defensa técnica	462
	d) Derecho de defensa: pilar fundamental para el debido proceso	463
	e) Defensa material	465
	f) La declaración del niño imputado	465
	g) Derecho de los padres, tutores o representantes legales a participar en el proceso penal juvenil ..	466
	h) Plazo razonable de duración del proceso	466
§ 241.	Justicia restaurativa	468
	a) Concepto y terminología	470
	b) Declaración de Lima sobre Justicia Juvenil Restaurativa	471
	c) Reglas para el uso de la Declaración de Lima	472
	d) Objetivos de la justicia restaurativa	473
	e) ¿Quiénes se benefician con esta justicia?	473
§ 242.	Medidas no privativas de la libertad para niños y adolescentes	475
	a) Integración de las medidas	475
	b) Libertad como regla durante el proceso	476
§ 243.	Privación de libertad y derecho al recurso	476
	a) Principios de excepcionalidad y la máxima brevedad posible	477
	b) Determinación de la medida privativa de la libertad. Plazo	478
§ 244.	Prohibición de alojamiento en dependencias policiales	479
§ 245.	Privación de libertad en centros especializados	479
§ 246.	Respeto a los derechos civiles, políticos, económicos, sociales y culturales	480

§ 247.	Principios y normas recomendadas	481
	a) Centros especializados para la privación de libertad de niños. Finalidad	481
	b) Derechos a la educación y formación laboral	481
	c) Derecho a la salud e integridad física	482
	d) Derecho a recibir y a realizar visitas	482
	e) Uso de la fuerza. Excepcionalidad	482
	f) Medidas disciplinarias	482
	g) Derecho a peticionar y a ser informado sobre su situación	483
	h) Inspecciones	483
	i) Derecho al recurso	483

CAPÍTULO XVI

ACTUACIÓN JUDICIAL Y DERECHO A INFORMACIÓN

§ 248.	El derecho a la información	485
§ 249.	Interés sobre la información judicial	487
§ 250.	Razones para comunicar	488
§ 251.	Tensiones en la faz práctica	489
§ 252.	Tiempos diferentes	490
§ 253.	Idiomas diferentes	492
§ 254.	Conflicto de intereses	493
§ 255.	Sin temor a la crítica	494
§ 256.	Un cambio de mirada	496

CAPÍTULO XVII

DEONTOLOGÍA DEL EJERCICIO PROFESIONAL

§ 257.	Noción de deontología	499
§ 258.	Relación con la ética, la moral y la axiología jurídica	501
	a) La ética	501
	b) La moral	503
	c) Axiología jurídica	504

§ 259.	Condiciones para el ejercicio de la abogacía. Clasificación y examen	505
	a) Estado de la cuestión en la Comunidad Europea	506
	b) La cuestión en el Mercosur	507
	c) Estado de la cuestión en la Argentina	509
§ 260.	Incompatibilidades. Antecedentes. Enumeración ..	519
§ 261.	El vínculo jurídico entre el abogado y el cliente	522
§ 262.	Formas frecuentes de inconducta profesional	523
	a) Negligente	525
	b) Dilatoria	526
	c) Temeraria	526
	d) Maliciosa	527
§ 263.	Razones para su tratamiento normativo	527
	a) Atribuciones de los jueces	527
	b) La jurisprudencia	528
	c) Sanciones	528
§ 264.	Función de los decálogos y mandamientos para el ejercicio profesional	533

CAPÍTULO XVIII

TÉCNICAS DE LITIGACIÓN EN EL PROCESO ACUSATORIO

A) TÉCNICAS DE LITIGACIÓN EN EL PROCESO PENAL ORAL BAJO EL PARADIGMA ACUSATORIO

§ 265.	Preliminar	539
§ 266.	Cambio de paradigma	546
§ 267.	La estructura del Código Procesal Penal de la Nación	547
§ 268.	La estructura del Código de la provincia de Buenos Aires	550
§ 269.	A manera de primera conclusión	552
§ 270.	Pensando en positivo	556

B) LA ESTRATEGIA PARA EL DESARROLLO DEL PROCESO COMO FENÓMENO

§ 271.	La evolución del fenómeno procesal y su recepción normativa	556
--------	-------------------------------------------------------------------	-----

§ 272.	Nuevas formas de litigación	564
§ 273.	El proceso judicial y la fenomenología	566
§ 274.	Diferencia entre proceso y procedimiento	568
§ 275.	Verdad y proceso	571

C) TEORÍA DEL CASO

§ 276.	Aspectos formales del lenguaje procesal	572
§ 277.	Garantías judiciales	574
§ 278.	La diferencia entre el concepto prueba y confirmación procesal	578
§ 279.	La diferenciación, según los estadios del proceso	579

D) LA CONSTRUCCIÓN DE LA TEORÍA DEL CASO

§ 280.	Etapas procesales	583
§ 281.	El criterio funcional	587
§ 282.	Formación	588

E) LA FUNCIÓN DOCENTE Y EL NUEVO SISTEMA DE ENJUICIAMIENTO PENAL

§ 283.	Labor profesional	588
§ 284.	La formación ética y la preparación técnica de los operadores jurídicos	589

CAPÍTULO XIX

LA CAPACITACIÓN JUDICIAL PARA EL PROCESO PENAL

§ 285.	Introducción	595
§ 286.	Los principios procesales en el sistema acusatorio ...	598
	a) Principio de igualdad de las partes	598
	b) Principio de imparcialidad del juzgador	599
	c) Principio de transitoriedad del proceso	599
	d) Principio de eficacia de la serie procedimental ..	599
	e) Principio de moralidad procesal	599

§ 287.	Rol del Ministerio Público	599
	a) El lastre inquisitivo en la cultura judicial	600
	b) El nuevo paradigma desde la reforma constitucional	601
§ 288.	La labor del Ministerio Público en la investigación preparatoria	602
	a) La selección de casos bajo el paradigma del derecho penal mínimo	603
	b) ¿Y el interés general?	604
	c) Los cambios introducidos por el nuevo Código Procesal Penal de Entre Ríos (ley 9754)	604
	<i>Bibliografía</i>	609