

# TRATADO DE DERECHO PROCESAL PENAL



TOMO II



MIGUEL ÁNGEL ALMEYRA  
JULIO CÉSAR BÁEZ  
*(Directores)*

ADRIÁN R. TELLAS  
*(Coordinador)*

GUIDO AGUIRRE - AGUSTINA COMENDEIRO  
ROQUE G. FUNES - SEBASTIÁN GHERSI  
MARIANO R. LA ROSA - EZEQUIEL B. MARADEO  
JOSÉ MARÍA ORGEIRA  
GONZALO M. PEPE FERNÁNDEZ BIRD  
NICOLÁS PLO  
*(Autores)*

THOMSON REUTERS

**LA LEY**

# ÍNDICE GENERAL

Pág.

## CAPÍTULO 4

### EXCEPCIONES Y OBSTÁCULOS FUNDADOS EN PRIVILEGIO CONSTITUCIONAL

*Por Agustina Comendeiro y Sebastián Ghersi*

4.1. Excepciones en el nuevo Código Procesal.....	1
4.1.1. Excepciones. Introducción.....	1
4.1.2. Clasificación y efectos.....	2
4.1.2.1. Falta de jurisdicción y competencia .....	3
4.1.2.1.1. Excepción por incompetencia .....	3
4.1.2.1.2. Falta de jurisdicción por litispendencia .....	3
4.1.2.2. Falta de acción.....	4
4.1.2.2.1. Falta de acción por litispendencia .....	4
4.1.2.2.2. Falta de acción por cosa juzgada .....	5
4.1.2.2.3. Falta de acción por falta de instancia .....	5
4.1.2.2.4. Falta de acción por prohibición de denunciar .....	6
4.1.2.2.5. Falta de acción de la querella .....	6
4.1.2.3. Extinción de la acción penal.....	7
4.1.2.3.1. Extinción por prescripción de la acción penal .....	7
4.1.2.3.2. Extinción por suspensión del proceso a prueba.....	9
4.1.2.3.3. Extinción por aplicación de un criterio de oportunidad.....	9
4.1.2.3.4. Extinción por desistimiento en los delitos de acción privada .....	10

	Pág.
4.1.2.3.5. Extinción de la acción por conciliación .....	11
4.1.2.3.6. Extinción por inexistencia de delito .....	11
4.1.2. Trámite.....	12
4.1.3. Recurso .....	13
4.1.4. Conclusión.....	13
4.2. Obstáculos fundados en privilegio constitucional en el nuevo Código de procedimientos.....	13
4.2.1. Introducción.....	13
4.2.2. Inmunidades procesales .....	14
4.2.2.1. Desafuero - juicio político - jurado de enjuiciamiento ..	14
4.2.2.2. Desafuero.....	18
4.2.2.3. Juicio político.....	21
4.2.2.4. Declaraciones especiales.....	22
4.2.2.5. Jurado de enjuiciamiento .....	23
4.2.2.6. Faltas graves y mal desempeño.....	23
4.3. Conclusión .....	24

## CAPÍTULO 5

### JUECES

*Por Sebastián Ghersi*

5.1. Actividad jurisdiccional en el Código ley 27.063.....	25
5.1.1. Introducción.....	25
5.1.2. Jurisdicción y competencia .....	25
5.1.3. Incompetencia .....	28
5.1.4. Prioridad de juzgamiento.....	34
5.1.5. Contiendas.....	38
5.2. Los tribunales.....	45
5.3. Inhibición y recusación.....	54
5.3.1. Recusación.....	54
5.3.2. Inhibición o excusación .....	58
5.3.2.1. Causales objetivas .....	64

	Pág.
5.3.2.2. Causales subjetivas .....	64
5.3.2.2.1. Prejuzgamiento .....	64
5.3.2.2.2. Interés.....	66
5.3.2.2.3. Amistad y enemistad.....	67
5.3.3. Trámite, oportunidad y efectos.....	68
5.4. A modo de colofón.....	72

## CAPÍTULO 6

### EL IMPUTADO Y LA DEFENSA

*Por José María Orgeira*

6.1. El imputado.....	75
6.1.1. En el CPP anterior el concepto era más amplio .....	75
6.1.2. El concepto de imputado no depende de decisión jurisdiccional.....	76
6.1.2.1. Criterio jurisprudencial .....	77
6.1.3. El concepto de imputado no queda limitado al autor del delito .....	78
6.1.4. El concepto de imputado en el Código de Procedimientos Penales de la Provincia de Buenos Aires .....	79
6.1.5. Corresponde mantener el criterio amplio: no se puede restringir la condición de imputado .....	79
6.1.6. Situaciones en las que sin duda alguna hay imputado .....	81
6.1.7. Por regla, sólo son imputables las personas físicas .....	81
6.2. Los derechos del imputado previstos entre los principios y garantías procesales en el título primero del Libro Primero .....	81
6.2.1. Juicio previo (art. 1º) .....	81
6.2.2. Principios del proceso acusatorio (art. 2º).....	82
6.2.3. Principio de inocencia (art. 3º) .....	82
6.2.4. Derecho a no autoincriminarse (art. 4º) .....	82
6.2.5. Persecución única (art. 5º) .....	83
6.2.6. Defensa (art. 6º) .....	83
6.2.7. Juez natural (art. 7º) .....	85

	Pág.
6.2.8. Imparcialidad e independencia (art. 8º).....	86
6.2.9. Separación de funciones (art. 9º).....	86
6.2.10. Apreciación de la prueba (art. 10).....	86
6.2.11. <i>In dubio pro imputado</i> (art. 11).....	87
6.2.12. Derechos de la víctima (art. 12).....	87
6.2.13. Protección de la intimidad y privacidad (art. 13).....	87
6.2.14. Regla de interpretación (art. 14).....	88
6.2.15. Condiciones carcelarias (art. 15).....	88
6.2.16. Restricción de derechos fundamentales (art. 16).....	88
6.2.17. Restricción a la libertad (art. 17).....	88
6.2.18. Justicia en un plazo razonable (art. 18).....	89
6.2.19. Sentencia (art. 19).....	89
6.2.20. Motivación (art. 20).....	89
6.2.21. Derecho a recurrir (art. 21).....	90
6.2.22. Solución de conflictos (art. 22).....	91
6.2.23. Participación ciudadana (art. 23).....	91
6.2.24. Diversidad cultural (art. 22).....	91
6.3. Otros derechos del imputado en el art. 64 del CPPN.....	92
6.3.1. Derecho a ser informado de las razones de su aprehensión o detención y de ser conducido sin demora ante un juez (inc. a).....	92
6.3.2. Derecho a que se le comunique la privación de libertad a un pariente o a cualquier otro destinatario que el imputado indique (inc. b).....	92
6.3.3. Derecho a callar (inc. c).....	93
6.3.3.1. Disposiciones legales y alcance de la negativa.....	93
6.3.3.2. Consecuencias no queridas de la negativa a declarar..	94
6.3.3.3. Uso prudente de la negativa a declarar.....	95
6.3.4. Derecho a la asistencia letrada (inc. d).....	96
6.3.4.1. Claramente admitido.....	96
6.3.4.2. Defensa propia.....	97
6.3.4.3. Designación del defensor por terceros.....	98
6.3.4.4. El imputado "designa" defensores.....	98
6.3.4.5. Intervención inmediata del abogado designado.....	98

	Pág.
6.3.4.6. Posibilidad de nombrar más de dos defensores .....	100
6.3.4.7. Defensor oficial .....	100
6.3.4.8. Ineludible participación del defensor en todos los actos procesales .....	101
6.3.4.9. Defensor común de varios imputados .....	102
6.3.5. Derecho a las entrevistas previas con sus defensores (inc. e) .....	102
6.3.5.1. Desarrollo de la entrevista .....	103
6.3.5.2. Recaudos para que la entrevista tenga real eficacia ...	103
6.3.6. Derecho a declarar del imputado detenido (inc. f]) y derecho del imputado para declarar cuantas veces quiera (inc. h]) ..	103
6.3.6.1. Impedir demoras. Plazo máximo. Declarar como facultad.....	103
6.3.6.2. No es nuevo el derecho a declarar muchas veces. Pero sí que se le eliminen los condicionamientos .....	104
6.3.6.3. Cómo se recibirán las declaraciones del imputado ...	104
6.3.6.4. Características de la declaración oral ante el Ministerio Público Fiscal.....	105
6.3.6.5. Variantes posibles para conservar el contenido de la declaración .....	105
6.3.7. Derecho a estar informado y ser escuchado respecto de los hechos que se le imputan (inc. g]).....	106
6.3.7.1. Derecho a la información .....	106
6.3.7.2. Derecho a réplica .....	107
6.3.8. Derecho a declarar cuantas veces quiera (inc. h]) .....	108
6.3.8.1. Amplio reconocimiento.....	108
6.3.8.2. Finalidad de la recepción de las declaraciones del imputado.....	108
6.3.8.3. Métodos vedados .....	109
6.3.9. Fidelidad con los dichos del imputado .....	109
6.3.9.1. Contrapartida: si el imputado declara puede ocurrir que se le formulen preguntas .....	110
6.3.10. Se mantiene el derecho a la exposición espontánea.....	111
6.3.11. Derecho a que no se conculque su libertad ni se vulnere su dignidad (inc. i]).....	112

	Pág.
6.3.12. Derecho del imputado a evitar que los actos procesales en los que intervenga puedan estar organizados para que se lo sindeque e incrimine o, cuando menos, se favorezca prejuciosamente ese resultado (inc. jj) .....	113
6.3.13. Derecho a estar informado desde un principio (inc. k).....	114
6.4. Otros derechos del imputado no previstos en el art. 64 del Código Procesal Penal de la Nación .....	115
6.4.1. Derecho a la evacuación de las citas del imputado.....	115
6.4.2. Derecho a la confidencialidad .....	116
6.4.3. Derecho a exigir la reconstrucción del hecho .....	116
6.4.4. Derecho a admitir su autoría o participación en un hecho delictivo sujeto a investigación .....	116
6.4.5. Derecho a que no se le reciba declaración testimonial .....	117
6.4.5.1. Cuando se desconoce que es el autor del delito.....	117
6.4.5.2. Descubrimiento sobreviviente durante el desarrollo de la testimonial .....	117
6.4.5.3. Conducta procesal a partir del momento en que se determina la condición de imputado del declarante bajo juramento o éste la asume espontáneamente....	118
6.4.5.4. Prevención sobre los métodos de interrogación prohibidos.....	118
6.4.5.4.1. Declaración del imputado bajo juramento...	118
6.4.5.4.2. Prohibiciones respeto del interrogatorio .....	118
6.4.6. Derecho a que la voluntad del imputado prime sobre la de su defensor .....	119
6.4.7. Derecho al careo .....	119
6.5. Identificación del imputado y su domicilio.....	120
6.6. Examen mental obligatorio.....	122
6.7. Inimputabilidad.....	122
6.7.1. Inimputabilidad en el momento del hecho .....	122
6.7.1.1. Ejercicio de los derechos de parte del imputado presuntamente insano.....	122
6.7.1.2. La intervención de un curador. Juez civil en turno.....	123
6.7.1.3. Internación en un establecimiento especial .....	123
6.7.1.4. Defensor.....	123

	Pág.
6.7.1.5. Imputado menor de edad.....	124
6.7.1.6. Dictámenes médicos.....	124
6.7.1.7. Sobreseimiento por inimputabilidad .....	124
6.7.2. Padecimiento mental sobreviniente .....	125
6.8. La asistencia técnica que brindan los defensores.....	128
6.8.1. Aclaración fundamental.....	128
6.8.2. Remisión a derechos fundamentales del imputado cuyo reconocimiento debe ser controlado por los defensores.....	129
6.8.2.1. Derecho a la asistencia letrada.....	130
6.8.2.2. Derecho a las entrevistas previas con su defensor .....	130
6.8.2.3. Las declaraciones del imputado y la presencia del defensor .....	130
6.8.2.4. Derecho del imputado a declarar cuantas veces quiera. Sin valor si no está presente su defensor .....	130
6.8.2.5. Control de la fidelidad de los dichos del pupilo .....	131
6.8.2.6. Participación del defensor en la espontánea del imputado.....	131
6.8.2.7. Control de la libertad y a la dignidad del imputado ...	131
6.8.2.8. Control de los actos procesales .....	131
6.8.2.9. Derecho a la información desde un principio .....	131
6.8.2.10. Control de que se evacuen las citas del imputado.....	131
6.8.2.11. El defensor y el derecho a la confidencialidad de su patrocinado.....	131
6.8.2.12. Evaluación sobre la posible conveniencia de la reconstrucción del hecho .....	131
6.8.2.13. Sopesar el beneficio del reconocimiento de autoría de su asistido .....	131
6.8.3. Otras cuestiones en las que prima la información jurídica del defensor .....	131
6.8.3.1. Solicitar al Ministerio Público la aplicación de un criterio de oportunidad .....	131
6.8.3.2. Pedido de modificaciones o precisiones en el dictamen del fiscal que se pronuncie por el sobreseimiento .....	132
6.8.3.2.1. La motivación y la descripción del objeto procesal.....	132



	Pág.
6.8.3.2.2. El nuevo orden de prelación de las causales de sobreseimiento. La prescripción de la acción penal.....	132
6.8.3.3. La impugnación de la sentencia por las mismas causales.....	133
6.8.3.4. Otras causales de impugnación de sentencia.....	134
6.8.3.5. La impugnación por el desarrollo de la investigación..	134
6.8.3.6. Producción de prueba .....	134
6.8.3.7. La libertad probatoria .....	134
6.8.3.7.1. La tarea de la defensa.....	135
6.8.3.8. El Ministerio Público Fiscal puede recolectar su propia prueba .....	135
6.8.3.9. Cada parte tendrá su propio legajo de prueba y la defensa quedará siempre con legajo por separado (inc. b))..	135
6.8.3.10. La defensa debe verificar bien la fidelidad del contenido del acta de inspección del lugar del hecho.....	135
6.8.3.11. Control de los actos jurisdiccionales .....	136
6.8.3.11.1. La defensa debe controlar la correcta actividad del juez que ordena los actos jurisdiccionales .	136
6.8.3.11.2. Control de interceptación y grabación magnetofónica (art. 146).....	136
6.8.3.11.3. Allanamientos domiciliarios .....	137
6.8.3.11.4. Presencia del defensor en la diligencia de reconocimiento .....	137
6.8.3.11.5. Control de la validez de los actos procesales en general.....	137
6.8.3.11.6. Obligación de plantear la nulidad de los actos insusceptibles de ser saneados (art. 125).....	138
6.8.4. Derecho a la información del abogado que invoque un interés legítimo .....	138
6.8.5. Derecho a solicitar un nuevo juicio oral .....	138
6.8.6. La revisión de la sentencia condenatoria.....	138
6.8.7. Planteos relacionados con la ejecución de sentencia.....	139
6.8.8. Temeridad, malicia o culpa grave.....	139
6.8.9. Obligaciones inherentes a la aceptación del cargo .....	139

	Pág.
6.8.9.1. El defensor deberá constituir domicilio (art. 75, segundo párrafo) .....	139
6.8.9.2. No puede dejar de cumplir sus funciones de defensor mientras no se haga efectivo su reemplazo. Obligatoriedad de su permanencia.....	139
6.8.9.3. Defensa promiscua .....	141
6.8.9.4. Razones para renunciar y diferentes formas para desaparecer de escena.....	141
6.8.9.5. Comunicación del nuevo defensor al letrado que va a sustituir .....	141
6.8.9.6. La actuación del defensor oficial .....	142
6.8.10. Obligación de recurrir las resoluciones que sean desfavorables para su defendido.....	143
6.8.10.1. Salvo conformidad expresa del imputado .....	143
6.8.10.2. Control de fechas y peligros del plazo de gracia .....	143
6.8.11. Aceptar la primacía del criterio del imputado .....	144

## CAPÍTULO 7

### LA VÍCTIMA Y LA QUERRELLA

*Por Guido Aguirre*

7.1. La víctima en el nuevo procedimiento penal .....	147
7.1.1. Rol de la víctima .....	147
7.1.1.1. Breve introducción.....	147
7.1.1.2. Víctima. Concepto.....	149
7.1.1.3. Cronología de la víctima en la legislación nacional ...	155
7.1.1.4. Tratamiento parlamentario de la ley 27.063 .....	160
7.1.1.5. La redacción original de la ley 27.063.....	164
7.1.2. Víctima. Texto original.....	164
7.1.2.1. Análisis de la norma.....	165
7.1.2.2. Inciso a) A la persona ofendida directamente por el delito.....	167
7.1.2.2.1. Paralelismo con el art. 82 según ley 23.984 ...	168

	Pág.
7.1.2.3. Inciso b) Al cónyuge, conviviente, herederos, tutores o guardadores en los delitos cuyo resultado sea la muerte de la persona con la que tuvieren tal vínculo, o si el ofendido hubiere sufrido una afectación psíquica o física que le impida ejercer sus derechos.....	171
7.1.2.3.1. Muerte del ofendido.....	172
7.1.2.3.2. Afectación psíquica.....	172
7.1.2.3.3. Afectación física .....	174
7.1.2.4. Inciso c) A los socios, respecto de los delitos que afecten a una sociedad, cometidos por quienes la dirigen, administran, gerencien o controlen.....	175
7.1.2.5. Inciso d) A las asociaciones o fundaciones, en casos de crímenes de lesa humanidad o de graves violaciones a los derechos humanos siempre que su objeto estatutario se vincule directamente con la defensa de los derechos que se consideren lesionados y se encuentren registradas conforme a la ley .....	176
7.1.2.6. Inciso e) A los pueblos originarios en los delitos que impliquen discriminación de alguno de sus miembros, genocidio o afecten de un modo directo sus derechos colectivos reconocidos constitucionalmente .....	177
7.1.3. Derechos de la víctima .....	182
7.1.3.1. Derechos fundamentales de la víctima .....	183
7.1.3.2. Análisis del art. 79, CPPN.....	186
7.1.3.2.1. Derecho a un trato digno y mínimas molestias .....	186
7.1.3.2.2. Derecho a la intimidad .....	190
7.1.3.2.3. Derecho a la protección integral.....	190
7.1.3.2.4. Derecho a que se garantice la intervención en el proceso .....	197
7.1.3.2.5. Derecho a ser informada (incs. e) y f]) .....	197
7.1.3.2.6. Derecho a examinar documentos y actuaciones .....	198
7.1.3.2.7. Derecho a aportar información .....	198
7.1.3.2.8. Derecho a ser escuchada.....	200
7.1.3.2.9. Derecho a ser notificada.....	200

	Pág.
7.1.3.2.10. Derecho de revisión .....	200
7.1.3.2.11. Derecho a constituirse como querellante .....	201
7.1.4. Asesoramiento técnico .....	202
7.1.4.2. Influencia del derecho interno.....	204
7.1.4.2.1. Ministerio Público Fiscal (Procuración General de la Nación) .....	204
7.1.4.2.2. Ministerio Público de la Defensa (Defensoría General de la Nación) .....	207
7.1.4.2.3. Ministerio Público de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires .....	208
7.1.5. Asesoramiento especial.....	209
7.2. El rol del querellante en el nuevo procedimiento penal .....	210
7.2.1. ¿Qué es ser querellante?.....	210
7.2.2. Texto original de la ley 27.063 .....	214
7.2.2.1. Forma y contenido .....	215
7.2.2.2. Acreditación de la personería .....	217
7.2.3. Oportunidad y unidad de representación.....	217
7.2.3.1. Oportunidad .....	217
7.2.3.2. Unidad de representación .....	218
7.2.4. Desistimiento .....	219
7.2.4.1. Oportunidad del desistimiento .....	220
7.2.4.2. La separación oficiosa.....	220
7.2.4.3. La renuncia del agraviado en el Código Penal.....	221
7.2.5. Querellante en delitos de acción pública.....	222
7.2.5.1. Querellante autónomo.....	222
7.2.5.1.1. Antecedentes: un instituto no deseado por el codificador en la ley 23.984 .....	222
7.2.5.1.2. Nuevas tendencias .....	224
7.2.5.1.3. La acción penal pública, ¿puede compartirse?.....	228
7.2.5.2. Entidades del sector público. La querrela estatal .....	231
7.2.5.2.1. Un caso testigo: la querrela por parte de la Comisión Nacional de Valores .....	232

	Pág.
7.2.6. Querella en delitos de acción privada .....	237
7.2.6.1. Introducción .....	238
7.2.6.2. Querella.....	239
7.2.6.3. La divisibilidad de acción.....	239
7.2.6.4. La calidad de incapaz.....	240
7.2.7. Abandono de la querella .....	240

## CAPÍTULO 8

### MINISTERIO PÚBLICO FISCAL

*Por Ezequiel B. Maradeo*

8.1. Transición del sistema inquisitivo al proceso acusatorio. Breve reseña histórica.....	243
8.1.1. Ley 2372.....	244
8.1.2. Ley 23.984 .....	245
8.1.3. Ley 27.063 .....	248
8.2. Introducción .....	249
8.2.1. Órgano independiente con autonomía funcional y autarquía financiera.....	249
8.2.2. Función del Ministerio Público.....	250
8.2.2.1. El MPF, ¿es “parte” en el proceso o “sujeto procesal”? ..	251
8.2.2.2. Rigiendo el principio de oficialidad y legalidad, el MPF, ¿puede aplicar criterios de oportunidad? .....	253
8.2.3. Procedimiento acusatorio .....	254
8.3. Ley orgánica del Ministerio Público N° 24.946.....	255
8.3.1. Principio de unidad .....	255
8.3.2. Principio jerárquico .....	256
8.3.3. Inmunidad.....	257
8.3.4. Independencia .....	257
8.3.5. Remoción.....	257
8.4. Investigación de los delitos y la promoción de la acción penal pública contra los autores y partícipes .....	258
8.5. El Ministerio Público Fiscal debe actuar con criterio objetivo .....	259

	Pág.
8.6. Tiene la carga de la prueba .....	260
8.7. Obligación de motivar sus requerimientos y resoluciones .....	261
8.8. Deber de colaborar con los requerimientos del MPF .....	262
8.9. Distribución de las funciones del MPF. Deber de especialización...	263
8.10. Inhibición y recusación.....	264
8.10.1. Garantía de objetividad .....	266
8.10.2. Trámite de la recusación y de la inhibición .....	267
8.11. Corolario.....	268

## CAPÍTULO 9

### FUERZAS DE SEGURIDAD

*Por Gonzalo M. Pepe Fernández Bird*

9.1. La Policía Federal Argentina y fuerzas de seguridad. Funciones de seguridad y de investigación.....	271
9.2. Actuación policial en la investigación criminal .....	277
9.2.1. Deberes vinculados a la producción de prueba .....	279
9.2.1.1. Entrevistar a los testigos.....	279
9.2.1.2. Resguardar el lugar del hecho y cuidar que los rastros e instrumentos del delito sean conservados.....	284
9.2.1.3. Incautar los documentos y todo elemento material que pueda servir a la investigación, cuando les esté permitido .....	285
9.2.1.4. Custodiar los elementos secuestrados, dejando debida constancia de las medidas adoptadas con el objeto de preservar la cadena de custodia.....	287
9.2.1.5. Hacer constar el estado de las personas, cosas y lugares, mediante inspecciones, planos, fotografías, video filmaciones, exámenes técnicos y demás operaciones que aconseje la investigación.....	290
9.2.1.6. Reunir toda la información de urgencia que pueda ser útil al representante del Ministerio Público Fiscal .....	291
9.2.1.7. Ejecutar allanamientos y requisas cuando les esté permitido .....	293
9.2.2. Deberes relacionados con el imputado.....	294

	Pág.
9.2.2.1. Practicar las diligencias orientadas a la individualización de los autores y partícipes del delito dispuestas por el representante del Ministerio Público Fiscal .....	294
9.2.2.2. Recabar los datos que sirvan para la identificación del imputado, con los límites establecidos por este Código .....	297
9.2.2.3. Efectuar el arresto, detención o incomunicación de personas en los casos autorizados, informándoles sus derechos en forma inmediata y comprensible .....	299
9.2.3. Deberes relacionados con la víctima.....	300
9.2.3.1. Recibir denuncias.....	300
9.2.3.2. Prestar auxilio a las víctimas y proteger a los testigos ..	302

## CAPÍTULO 10

### ACTOS PROCESALES

*Por Mariano R. La Rosa*

10.1. Generalidades .....	305
10.2. Motivación. Concepto y contenido .....	311
10.2.1. La fundamentación de los autos y de los decretos .....	317
10.2.2. Los requisitos propios de la sentencia .....	325
10.2.3. La doctrina de la arbitrariedad .....	331
10.3. La dinámica temporal del proceso penal .....	333
10.3.1. El derecho a un proceso sin dilaciones indebidas .....	347
10.3.2. Las dilaciones indebidas .....	354
10.3.3. Diferencia entre la prescripción y el derecho a un proceso sin dilaciones indebidas .....	356
10.3.4. La asunción de la calidad de imputado como criterio determinante.....	369

## CAPÍTULO 11

### INVALIDEZ DE LOS ACTOS PROCESALES

*Por Mariano La Rosa*

11.1. El debido proceso .....	379
-------------------------------	-----

	Pág.
11.2. Fundamentos de la nulidad .....	391
11.2.1. Diferencias con la inadmisibilidad.....	398
11.2.2. Distinción con la inexistencia .....	399
11.2.3. La mera irregularidad .....	400
11.3. El sistema legalista y las nulidades genéricas.....	400
11.3.1. Las nulidades virtuales o implícitas .....	403
11.4. Alcances.....	404
11.4.1. Nulidades absolutas.....	404
11.4.2. Nulidades relativas.....	407
11.5. Caracteres.....	408
11.5.1. Excepcionalidad.....	408
11.5.2. Necesidad de un perjuicio concreto.....	409
11.5.3. Interpretación restrictiva.....	410
11.5.4. Declaración jurisdiccional .....	412
11.5.5. Quién puede oponer la nulidad.....	413
11.6. Saneamiento. Convalidación.....	414
11.7. Efecto de las nulidades .....	417
11.8. El retrotraimiento del proceso a etapas ya superadas .....	423
11.9. Las prohibiciones probatorias .....	427

## CAPÍTULO 12

### MEDIOS DE PRUEBA

*Por Roque G. Funes y Nicolás Plo*

12.1. Concepto general.....	433
12.1.2. Concepto de prueba .....	438
12.1.3. La búsqueda de la verdad.....	439
12.1.4. Estados intelectuales del juez respecto de la verdad .....	442
12.1.4.1. Verdad .....	442
12.1.4.2. Certeza .....	443
12.1.4.3. Duda .....	444
12.1.4.4. Probabilidad .....	444



	Pág.
12.1.5. Sistemas de valoración de la prueba .....	444
12.1.5.1. Prueba legal .....	445
12.1.5.2. Íntima convicción.....	445
12.1.5.3. Libre convicción o sana crítica racional .....	446
12.2. Libertad probatoria .....	448
12.3. Reglas sobre la prueba.....	449
12.3.1. Intervención del Ministerio Público Fiscal y principios de objetividad y buena fe.....	449
12.3.2. Recolección de pruebas por las partes a través de legajos y sistema de revisión jurisdiccional .....	453
12.3.3. Prohibición de recolectar pruebas al órgano jurisdiccional...	458
12.3.4. Pertinencia y utilidad de la prueba.....	459
12.3.5. Acuerdo de las partes sobre hechos comprobados y hechos notorios.....	460
12.4. Inspección del lugar del hecho.....	461
12.5. Requisa .....	465
12.5.1. Requisa sin orden judicial .....	470
12.6. Registro de lugares.....	472
12.6.1. Allanamiento de morada.....	475
12.6.2. Allanamiento de otros locales .....	479
12.6.3. Allanamiento sin orden judicial.....	480
12.6.4. Trámite de la autorización de registro.....	483
12.6.5. Formalidades para la ejecución del allanamiento .....	486
12.6.6. Doctrina de "a simple vista" o <i>plain view doctrine</i> .....	489
12.7. Secuestro de objetos.....	490
12.7.1. Orden de presentación .....	493
12.7.2. Procedimiento para el secuestro .....	493
12.7.3. Custodia y devolución de los efectos secuestrados.....	495
12.7.4. Cadena de custodia.....	498
12.7.5. Clausura de locales .....	500
12.8. Interceptación de correspondencia .....	501
12.8.1. Apertura y examen de los efectos secuestrados .....	506

	Pág.
12.8.2. Intervención de comunicaciones .....	507
12.8.3. Procedimiento para el registro y conservación .....	513
12.9. Incautación de datos .....	515
12.10. Testimonios.....	517
12.10.1. Concepto de testigo .....	517
12.10.2. Declaración del coimputado .....	519
12.10.3. Protección a testigos.....	520
12.10.4. Testigo de identidad reservada.....	521
12.10.5. Obligación de testificar.....	522
12.10.5.1. Consideraciones generales .....	522
12.10.5.2. Excepciones .....	523
12.10.6. Capacidad de atestiguar y apreciación .....	524
12.10.7. Prohibición de declarar .....	525
12.10.8. Facultad de abstención.....	527
12.10.9. Deber de abstención.....	527
12.10.10. Declaración por exhorto o mandamiento. Residentes en el extranjero.....	529
12.10.11. Compulsión .....	530
12.10.12. Arresto inmediato .....	530
12.10.13. Forma de la declaración .....	531
12.10.14. Declaraciones de menores de edad, víctimas de trata de personas, graves violaciones de derechos humanos o personas de capacidad restringida .....	533
12.10.15. Declaración por escritorio.....	535
12.10.16. Examen en el domicilio .....	536
12.11. Peritajes.....	537
12.11.1. Concepto .....	537
12.11.2. Calidad habilitante .....	538
12.11.3. Incapacidad e incompatibilidad.....	541
12.11.4. Excusación y recusación .....	542
12.11.5. Obligatoriedad del cargo.....	542
12.11.6. Nombramiento y notificación.....	543

	Pág.
12.11.7. Facultad de proponer .....	545
12.11.8. Instrucciones.....	546
12.11.9. Conservación de objetos .....	547
12.11.10. Ejecución.....	547
12.11.11. Dictamen y apreciación .....	547
12.11.11.1. Dictamen.....	547
12.11.11.2. Apreciación.....	548
12.12. Otros medios de prueba.....	550
12.12.1. Reconocimientos .....	550
12.12.1.1. Concepto.....	550
12.12.1.2. Acto definitivo e irreproducible .....	551
12.12.1.3. Garantías constitucionales .....	552
12.12.1.4. Procedencia .....	553
12.12.2. Pluralidad de reconocimiento .....	553
12.12.2.1. Cuando varias personas deban identificar o reconocer a una.....	553
12.12.2.2. Cuando sean varias las personas a las cuales una deba identificar o reconocer.....	554
12.12.3. Reconocimiento por fotografía .....	554
12.12.3.1. Concepto.....	554
12.12.3.2. Acto definitivo e irreproducible .....	555
12.12.3.3. Procedimiento .....	555
12.12.3.4. Validez del reconocimiento de personas posterior ...	556
12.12.3.5. Eficacia probatoria .....	556
12.12.4. Reconocimiento de cosas .....	557
12.12.4.1. Concepto.....	557
12.12.4.2. Procedimiento .....	557
12.12.5. Careos.....	557
12.12.5.1. Concepto.....	557
12.12.5.2. Requisitos .....	559
12.12.5.4. Juramento .....	559
12.12.5.5. Forma .....	560

	Pág.
12.12.5.5.1. Análisis general .....	560
12.12.5.5.2. Procedimiento.....	560
12.12.5.5.3. Eficacia probatoria.....	561
12.13. Identificación de cadáveres y autopsias .....	561
12.14. Reconstrucción del hecho .....	563
12.15. Exámenes corporales .....	568
12.15.1. Utilización compulsiva del cuerpo del imputado .....	570
12.15.2. Utilización compulsiva del cuerpo de la víctima y terceros.	578
12.15.2.1. Criterios favorables.....	578
12.15.2.2. Criterios desfavorables.....	581

### CAPÍTULO 13

#### MEDIDAS DE COERCIÓN Y CAUTELARES

*Por Mariano R. La Rosa*

13.1. El fundamento constitucional de la libertad durante el proceso penal .....	585
13.2. Las justificaciones al encarcelamiento preventivo según los Pactos Internacionales sobre Derechos Humanos .....	590
13.3. Principios que delimitan la aplicación de las medidas cautelares personales .....	594
13.3.1. El principio de inocencia.....	594
13.3.2. El principio de necesidad .....	599
13.3.3. El principio de proporcionalidad .....	603
13.3.4. El principio <i>favor libertatis</i> .....	605
13.3.5. El principio <i>pro homine</i> .....	606
13.4. La excepcionalidad en la afectación de la libertad personal .....	608
13.5. La privación de la libertad como medida de <i>ultima ratio</i> .....	613
13.6. Naturaleza instrumental de la coerción personal.....	614
13.7. Naturaleza cautelar de la privación de la libertad .....	615
13.8. La peligrosidad procesal .....	619
13.9. Requisitos de procedencia de las medidas cautelares. La verosimilitud del derecho y el peligro en la demora.....	624

	Pág.
13.10. Fundamentación de la restricción a la libertad .....	631
13.10.1. Estimaciones indebidas.....	641
13.11. La prisión preventiva.....	642
13.11.1. Naturaleza cautelar de la prisión preventiva .....	642
13.11.2. La prisión preventiva. Definición y requisitos .....	647
13.11.3. Principios que legitiman a la prisión preventiva .....	649
13.11.4. La condicionalidad de la pena en expectativa.....	656
13.11.5. El tiempo en la detención provisional.....	664
13.12. La excarcelación .....	668
13.13. Rebeldía.....	672
13.14. Tratamiento de detenidos.....	677
13.15. La prisión domiciliaria .....	682