

Ángela E. Ledesma
dirección

El debido proceso penal

Doctrina ■ Análisis jurisprudencial ■ Fallos fundamentales

1

Encarcelamiento preventivo. Nulidad, reenvío y *ne bis in idem*. Debido proceso. Admisibilidad de la prueba. Prueba digital. Juicio por jurados: particularidades del sistema y mecanismo de impugnación. Técnicas de litigación. Lesividad, proporcionalidad y culpabilidad por el hecho

Mauro Lopardo coordinación

Autores: Mariano Bertelotti – Alberto Bovino – Oscar De Vicente – Nicolás Escandar
Ángela E. Ledesma – Mauro Lopardo – Leticia Lorenzo – Adrián N. Martín
Gladys M. Olavarría – Ignacio Racca – Carlos Christian Sueiro – Gustavo L. Vitale

Introducción general de **Ángela E. Ledesma**

reflexiones doctrinales de

Alberto M. Binder



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

Índice general

Presentación de la colección	7
Abreviaturas	15

1 Doctrina

Capítulo I

Lineamientos generales sobre debido proceso

■ Ángela E. Ledesma

§ 1. Introducción	21
§ 2. Derecho convencional	22
§ 3. Interrelación constitucional procesal	24
§ 4. Debido proceso penal: enjuiciamiento según la Constitución	25
§ 5. Modelo de enjuiciamiento	27
§ 6. Presupuestos sin los cuales no hay debido proceso	29
a) Separación de funciones entre juez y acusador	29
b) Imparcialidad del juzgador	32
— Temor de parcialidad	35
c) Derecho de defensa	39
1. Principio de congruencia	41
2. Juicio público	44
§ 7. Colofón	48

Capítulo II

Degradación de la inocencia

■ Alberto Bovino

§ 1. Introducción	51
§ 2. La jurisprudencia	52
a) La Corte y los presos	52
b) «No hay derechos absolutos»	52
c) El caso «Todres»	54

d) La Corte y las presunciones	56
e) Una presunción <i>iuris tantum</i>	58
f) Conclusiones	59
§ 3. Las prácticas de la justicia penal	60
a) Lo que se dice y lo que se hace	60
b) El mérito sustantivo	61
c) La libertad es la excepción	62
d) ¿Qué fines?	62
e) ¿Se determina el peligro procesal?	66
f) ¿Qué criterios aplicamos?	67
§ 4. Reflexiones finales	69

Capítulo III

¿Un nuevo enemigo procesal?

Breves notas sobre los parámetros de encarcelamiento preventivo por delitos de lesa humanidad

■ Ignacio Racca

§ 1. Introducción	71
§ 2. Limitación temporal de la prisión preventiva y peligros procesales	72
a) El fallo «Acosta»: cuestiones de fondo y antecedentes	72
b) Peligros procesales subsistentes y parámetros objetivos para su determinación	75
c) Obstrucciones al avance de las investigaciones por delitos de lesa humanidad	77
d) El principio de provisionalidad del encarcelamiento preventivo	81
§ 3. ¿Qué pasa con Acosta en «Acosta»?	82
a) Las omisiones de un pronunciamiento político	82
b) Una solución posible: la detención domiciliaria como alternativa menos lesiva	83
§ 4. ¿Encarcelamiento preventivo para todos?	87
§ 5. Conclusión	90

Capítulo IV

En base a qué se juzga. Notas sobre el juicio de admisibilidad de la prueba y el cambio de paradigma

■ Adrián N. Martín

§ 1. Introducción (o para recordar qué es un juicio)	93
§ 2. Los problemas normativos del Código Procesal Penal de la Nación (ley 23.984)	96
§ 3. Lecturas constitucionales de un Código inquisitivo	98
§ 4. La etapa intermedia en el nuevo Código Procesal Penal (ley 27.063)	101
§ 5. El juicio de admisibilidad de la prueba	103
a) Análisis de pertinencia o relevancia	104
b) Otras exigencias para la admisibilidad de expertos	106
§ 6. Necesidad de construir un marco teórico	108
§ 7. Para lograr de una buena vez un juicio acusatorio	110

Capítulo V

La prueba digital en la criminalidad informática.

A propósito del nuevo Código Procesal Penal

■ Carlos Christian Sueiro

§ 1. Introducción	113
§ 2. De la sociedad analógica del siglo xx a la era de la revolución digital del siglo xxi	114
§ 3. La necesidad de regulación normativa de la prueba digital	117
§ 4. La prueba digital	121
a) La preconstitución de prueba digital	123
1. Preconstitución de prueba sobre un correo electrónico (<i>e-mail</i>)	123
I. Preconstitución física de la evidencia digital sobre un correo electrónico	123
II. Preconstitución electrónica de la evidencia digital sobre un correo electrónico	124
2. Preconstitución de prueba en teléfonos celulares inteligentes (<i>smartphones</i>)	125
— Preconstitución electrónica en un teléfono celular inteligente (<i>smartphone</i>)	125
I.1. Veracidad del procedimiento	125
I.2. Preconstitución de prueba digital sobre un teléfono celular inteligente mediante herramientas forenses	126
3. Preconstitución de prueba sobre imágenes digitales	127
I. Preconstitución física de la evidencia digital sobre imágenes digitales	127
II. Preconstitución electrónica de la evidencia digital sobre imágenes digitales	128
4. Preconstitución de prueba en redes sociales (<i>Facebook, MySpace, Sonico, Hi5, Orkut, Haboo Hotel, LinkedIn, Instagram</i>)	128
I. Preconstitución física de la evidencia digital sobre redes sociales	129
II. Preconstitución electrónica de la evidencia digital sobre redes sociales	130
5. Preconstitución de prueba en la computación de la nube (<i>Cloud Computing</i>)	130
b) La pericia sobre la prueba digital	131
c) La preservación del medio de prueba digital	135
d) La prueba digital y el debido proceso	136
§ 5. Conclusión	138

Capítulo VI

Técnicas de litigación.

Notas sobre un cambio de actuación procesal

■ Oscar De Vicente - Mauro Lopardo

§ 1. Nuevo paradigma. Numerosos desafíos	139
§ 2. El texto procesal y la imparcialidad	141
§ 3. Novedad procesal y realidad forense	144
§ 4. Otro esquema de funciones	147
a) La necesidad de una nueva mentalidad litigante	147

b) El mutuo control de los adversarios	149
c) La importancia de la litigación	150
§ 5. Herramientas para litigar	151
a) Teoría del caso	151
b) Producción de prueba: examen directo y contraexamen de testigos	152
c) Alegato de apertura	157
d) Alegato final	159
§ 6. Palabras finales	160

Capítulo VII

Nulidad, reenvío y «no bis in idem»

■ Mariano Bertelotti

§ 1. Introducción	163
§ 2. Reseña jurisprudencial y análisis crítico	164
§ 3. Reflexiones finales	181

Capítulo VIII

Los principios constitucionales de lesividad, proporcionalidad y culpabilidad por el hecho y su fuerza normativa

■ Nicolás Escandar

§ 1. Introducción	183
§ 2. Análisis del tipo penal de tenencia de estupefacientes con fines de comercialización y de su escala punitiva en clave constitucional	186
§ 3. Fuerza normativa de los principios constitucionales	189
§ 4. Necesidad de respetar la realidad. Breves palabras acerca de los límites del normativismo	196
§ 5. Reconstrucción de la escala penal	198
§ 6. Conclusiones	200

2 Análisis jurisprudencial

A — SUMARIO

Tribunal de Impugnación de Neuquén, 8/1/15, «Salinas, Ceferino; Landaeta, Héctor Daniel; Cardozo, Denis Iván; Mariguin Valenzuela, Iván Marcelo s/Robo agravado, delito contra la vida», expte. n° 11095/14, sent. n° 01/15

a. Antecedentes	205
-----------------------	-----

b. Admisibilidad del recurso	205
c. Sumarios	206
d. Resolución	208

B — ANÁLISIS DEL FALLO

I. ALCANCES DE LA IMPUGNACIÓN EN EL JUICIO POR JURADOS

■ Leticia Lorenzo

§ 1. Introducción	209
§ 2. La intervención del Tribunal de Impugnación en cuestiones fácticas. Un análisis posible y sus consecuencias	211
a) Las consecuencias de la decisión	212
b) El análisis de la decisión	214
1. Volver a valorar la prueba que vio el jurado	216
2. La prueba testimonial	227
§ 3. El proceso penal mirando a la impugnación. Una propuesta de trabajo técnico	232
a) Algunos datos contextuales en materia de impugnación	232
b) La regulación normativa neuquina. Una necesaria reflexión sobre la estructura del proceso de impugnación	234
1. La inobservancia o errónea aplicación de las reglas referidas a la constitución y recusación del jurado y a la capacidad de sus miembros	235
2. La arbitrariedad de la decisión que rechace medidas de prueba, de modo que se hubiera cercenado el derecho de defensa en juicio y condicionado la decisión del jurado	236
3. Cuando se hubieran cuestionado las instrucciones al jurado y se entendiera que éstas pudieron condicionar su decisión	237
c) La dinámica de la impugnación en un juicio por jurados	240
§ 4. Conclusiones	242

II. JUICIO POR JURADOS EN NEUQUÉN: CINCO ASPECTOS DE LA REGULACIÓN LEGAL

■ Gustavo L. Vitale - Gladys M. Olavarría

§ 1. Introducción	244
§ 2. Cinco aspectos de la regulación legal	246
a) Criterio de atribución de competencia para el juzgamiento por jurados. Desconocimiento del juicio por jurados como derecho del imputado	246
b) La calificación jurídica del hecho es competencia de los jueces letrados. Inaplicación de la ley en la mayoría de los juicios realizados	251
c) Falta de exigencia legal de unanimidad para condenar y mayoría equivalente a duda	258
d) Veredicto de culpabilidad sin expresión de fundamentos y sistema de garantías	262
e) Derecho al recurso amplio e integral contra la condena impuesta por un tribunal de jurados	265

3 Reflexiones doctrinales

■ Alberto M. Binder

— Debido proceso y reforma de la justicia penal 275

4 Fallos fundamentales

I. ENCARCELAMIENTO PREVENTIVO

a. Peligros procesales

1. Dictamen del procurador general de la Nación al que la Corte Suprema de Justicia de la Nación remite en la causa «Loyo Fraire, Gabriel Eduardo s/P.s.a. estafa reiterada» 283
2. Dictamen del procurador general de la Nación al que la Corte Suprema de Justicia de la Nación remite en la causa «Fraga, Juan Carlos s/P. s.a. falsificación de instrumento público» 285
3. CNCCC, Sala III, 10/4/15, «Roa, Hugo Orlando s/Recurso de casación» 289
4. CNCCC, Sala III, 13/5/15, «González, Pedro Andrés s/Recurso de casación» 290

b. Principios reguladores

1. CNCCC, Sala III, 10/4/15, «Roa, Hugo Orlando s/Recurso de casación» 291
2. CNCCC, Sala de Turno, 9/3/15, «Martínez, Cristian Marcelo s/Recurso de casación» 294

c. Proporcionalidad

1. CNCCC, Sala II, abril de 2015, «Romero Lozano, Leonel Andrés s/Recurso de casación» 294
2. CNCCC, Sala III, 13/5/15, «González, Pedro Andrés s/Recurso de casación» 295

II. JUICIO POR JURADO

a. Medios de impugnación. Valoración de la prueba

— Tribunal de Impugnación de Neuquén, 12/5/15, «Beliz, Claudio Ismael s/Homicidio» 295

b. Medios de impugnación. Criterios para revisar un veredicto dado por un jurado

— Tribunal de Impugnación de Neuquén, 16/4/15, «Morales, Damián Isaac s/Homicidio calificado» 301

Bibliografía general 307

Abreviaturas

ADN

APP

art./arts.

CADH

CD

CFCP

CFed

cfr.

CN

CNCC

CNCP

CNFed. Crim. y Corr.

Com. IDH

consid.

Corte IDH

CP

CPCCN

CPP-Córdoba

CPPN

CSJN

CSJN-Fallos

CUID

CUIF

DJ

ácido desoxirribunucleico

Asociación Pensamiento Penal

artículo/artículos

Convención Americana sobre Derechos Humanos

disco compacto

Cámara Federal de Casación Penal

Cámara Federal

compárese, confróntese, véase

Constitución Nacional

Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional de la Capital Federal

Cámara Nacional de Casación Penal

Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional Federal

Comisión Interamericana de Derechos Humanos

considerando

Corte Interamericana de Derechos Humanos

Código Penal

Código Procesal Civil y Comercial de la Nación

Código Procesal Penal de la Provincia de Córdoba

Código Procesal Penal de la Nación

Corte Suprema de Justicia de la Nación

Publicación de fallos de la Corte Suprema de Justicia de la Nación

código único de identificación de Defensorías

código único de identificación de Fiscalías

Revista Doctrina Judicial