

ÁNGELA E. LEDESMA
DIRECCIÓN

El debido proceso penal

Doctrina ■ Análisis jurisprudencial ■ Fallos fundamentales

4

Comentarios al fallo «Fontevicchia» de la CSJN. Oralidad en la investigación. Principio de legalidad. Suspensión del juicio a prueba. Inviolabilidad de la correspondencia. Libertad ambulatoria y límites a la detención. Traslado de personas en el sistema penal. Acusación alternativa y modelo acusatorio. Plazo razonable y prescripción de la acción. Mujeres encarceladas y el ideal resocializador

Mauro Lopardo coordinación

Autores: Víctor Abramovich – Gustavo Arballo – Julián Aristimuño – Mauro Benente
Alberto Bovino – Gustavo A. Herbel – Agustina Lloret – Matías A. Mancini
Santiago Mollis – Diego Morales – Evelyn Quain – Carlos S. Rego
Pablo A. Roca – Marina Soberano – Flavia Vega – Larisa Zerbino

reflexiones doctrinales de

JOSÉ L. CAFFERATA NORES



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA • EDITOR

Índice general

| | |
|--------------------|----|
| Abreviaturas | 15 |
|--------------------|----|



Capítulo 1

El relato jurídico más allá de Barranca Yaco

■ Evelyn Quain

| | |
|--|----|
| § 1. Introducción | 21 |
| § 2. Antecedentes | 21 |
| § 3. La «competencia» de Rosas para ser juez | 24 |
| § 4. El marco jurídico | 24 |
| § 5. El «juicio» | 25 |
| § 6. La gran paradoja: defensa de la Constitución, sin la Constitución | 25 |
| § 7. La sentencia y su ejecución | 28 |
| § 8. Conclusión | 29 |

Capítulo 2

Principio de legalidad y poder punitivo. Notas entre asombros y dudas

■ Mauro Benente

| | |
|--|----|
| § 1. Introducción y aclaraciones previas | 31 |
| § 2. Principio de legalidad y poder punitivo. Notas preliminares | 32 |

| | |
|---|----|
| § 3. Derecho y justicia penal como límites al poder punitivo. El principio de legalidad en la obra de Eugenio Zaffaroni | 34 |
| § 4. Garantismo, derecho penal mínimo, y la ley del más débil. El principio de legalidad en la obra de Luigi Ferrajoli | 37 |
| § 5. Principio de legalidad, poder punitivo y poder político | 40 |
| § 6. La ley penal como libro público y solemne. «De los delitos y de las penas» | 44 |
| § 7. Coacción psicológica y principio de legalidad en la obra de Feuerbach | 48 |
| § 8. Notas finales | 53 |

Capítulo 3

La revocación de la suspensión del juicio a prueba por la comisión de un delito

Problemas de torno al art. 76 «ter» del Código Penal

■ Matías A. Mancini - Pablo A. Roca

| | |
|--|----|
| § 1. Introducción | 55 |
| § 2. La legislación nacional y sus desafíos interpretativos | 56 |
| § 3. La «comisión de un delito» del art. 76 «ter» del CP y sus consecuencias | 56 |
| a) La tesis de la imputación suficiente | 57 |
| b) La tesis de la sentencia firme | 61 |
| c) La tesis del hecho ilícito | 69 |
| § 4. Conclusión | 74 |

Capítulo 4

La oralidad en la investigación penal

Procedimiento para casos de flagrancia, ley 27.272

■ Gustavo A. Herbel - Carlos S. Rego

| | |
|--|----|
| § 1. Introducción | 75 |
| § 2. Ventajas y críticas del proceso de flagrancia | 76 |
| § 3. Objeto y principios del nuevo sistema | 80 |
| § 4. Características de las audiencias | 86 |
| a) Audiencia oral inicial | 86 |
| b) Audiencia de clausura | 88 |
| c) Sistema de coerción | 89 |
| d) Esquema recursivo | 91 |
| e) Competencia del juez de instrucción para dictar sentencia | 92 |
| f) La etapa del juicio | 95 |
| § 5. Conclusión | 96 |

Capítulo 5

Derecho a la libertad ambulatoria y límites a las facultades policiales de detención: ¿y la aplicación de las reglas de la Corte Interamericana de Derechos Humanos?

■ Agustina Lloret - Diego Morales

| | |
|---|-----|
| § 1. Introducción | 99 |
| § 2. Los estándares fijados por la Corte IDH en materia de libertad ambulatoria y las facultades policiales de detención | 101 |
| § 3. La libertad física y las facultades policiales de detención según la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación (2003 - actualidad) | 112 |
| a) «Waltra» (2004) | 112 |
| 1. Análisis del marco normativo federal en materia de detenciones policiales | 113 |
| 2. Lo que los efectivos policiales deben hacer para habilitar el control judicial inmediato de sus procedimientos | 114 |
| 3. La doctrina asentada por la Corte Suprema a partir de «Fernández Prieto» es producto de una «confusa hermenéutica de la Corte Suprema de los Estados Unidos» | 115 |
| 4. El rol de los jueces, los legisladores y la relevancia de seguir la sentencia de la Corte IDH en «Bulacio c. Argentina» como guía para la resolución del caso | 117 |
| b) «Peralta Cano» (2007) | 118 |
| c) «Ciraolo» (2009) | 120 |
| § 4. La sentencia del Tribunal Superior de Justicia de la Ciudad de Buenos Aires en el caso «Vera» como oportunidad para la aplicación de estándares internacionales en materia de facultades policiales de detención | 122 |
| a) Interpretación de las facultades policiales de detención de acuerdo al texto del decr.-ley 333/58 y su decr.-regl 6580/58 | 123 |
| b) La razonabilidad y proporcionalidad como límite a las detenciones policiales para averiguación de identidad según el TSJ CABA | 128 |
| c) El derecho a la libertad ambulatoria, alcance de protección y los modos en que este puede considerarse restringido o vulnerado | 132 |
| § 5. Conclusiones | 135 |

Capítulo 6

La acusación alternativa en el sistema penal acusatorio

Aspectos estratégicos y constitucionales

■ Julián Aristimuño

| | |
|---|-----|
| § 1. Introducción | 139 |
| § 2. Del inquisitivo al acusatorio. Acusación fiscal, principio de congruencia y derecho de defensa en juicio | 139 |

| | |
|--|-----|
| § 3. La ampliación de la acusación y la calificación legal | 144 |
| § 4. Sobre el uso —y abuso— de la acusación alternativa | 146 |
| § 5. La acusación alternativa en el Código Procesal Penal de la Nación acusatorio y los roles en la denominada «teoría del caso» | 150 |
| § 6. Conclusiones | 152 |

Capítulo 7

El plazo razonable del proceso: su límite máximo en función del término de prescripción fijado en el art. 62, inc. 2° del CP

■ Marina Soberano

| | |
|--|-----|
| § 1. Introducción | 155 |
| § 2. El plazo razonable y la prescripción de la acción penal | 156 |
| a) La excesiva duración del proceso como límite mínimo | 157 |
| — Los parámetros a considerar para evaluar si se ha excedido el cumplimiento del plazo razonable | 162 |
| b) El cumplimiento de las normas procesales como regla | 168 |
| c) La prescripción de la acción penal como el límite máximo | 173 |
| § 3. Otras cuestiones a tratar | 184 |
| a) Sobre la oportunidad del planteo | 184 |
| b) ¿Cuál es la ley penal más benigna luego de la reforma introducida por la ley 25.990? | 188 |
| c) ¿Puede invocarse la garantía de plazo razonable en los delitos imprescriptibles? | 193 |
| § 4. Colofón | 197 |

Capítulo 8

Mujeres encarceladas y el ideal resocializador. El acceso al trabajo como herramienta de integración social post-penitenciaria

■ Santiago Mollis - Larisa Zerbino

| | |
|--|-----|
| § 1. Introducción | 199 |
| § 2. El ideal resocializador como obligación estatal | 200 |
| § 3. Marco normativo aplicable | 204 |
| § 4. Mujeres encarceladas | 206 |
| § 5. El acceso al trabajo de las mujeres encarceladas | 208 |
| a) Situación actual | 208 |
| b) Propuesta para sanear la deficiencia legislativa en los casos de prisión domiciliaria | 211 |
| § 6. Conclusiones | 212 |

Capítulo 9

Los traslados de condenados como excepción al Estado de derecho

Un claro supuesto de estado de policía, donde la única reglamentación es ¿no escrita? La práctica «versus» la ley

■ Flavia Vega

| | |
|--|-----|
| § 1. Introducción | 215 |
| § 2. Análisis de la práctica sistemática | 217 |
| § 3. Regulación legal en materia de traslados de penados | 218 |
| § 4. El litigio estratégico | 223 |
| § 5. El fin justifica los medios en el litigio estratégico | 233 |

2 Análisis jurisprudencial

Fallo 1

«Fontevicchia»

A — SUMARIO

CSJN, 14/2/17, «Ministerio de Relaciones Exteriores y Culto s/Informe sentencia dictada en el caso «Fontevicchia y D'Amico v. Argentina» por la Corte Interamericana de Derechos Humanos», causa n° CSJ 368/1998

237

B — ANÁLISIS DEL FALLO

I. LA AUTORIDAD DE LAS SENTENCIAS DE LA CORTE INTERAMERICANA Y LOS PRINCIPIOS DE DERECHO PÚBLICO ARGENTINO

■ Víctor Abramovich

248

II. LA NUEVA DOCTRINA DE LA CORTE ARGENTINA SOBRE INTERPRETACIÓN CONSTITUCIONAL-CONVENCIÓNAL: CONSECUENCIAS E INCONSISTENCIAS DE «MINISTERIO»

■ Gustavo Arballo

| | |
|--|-----|
| § 1. Introducción | 259 |
| § 2. Inconsistencias del fallo de la mayoría | 260 |
| § 3. Literalismo y disfuncionalidad en la interpretación de tratados de derechos humanos | 262 |

| | |
|---|-----|
| § 4. Una Constitución de jerarquización parcelada | 264 |
| § 5. Un «valladar infranqueable» | 265 |
| § 6. Conclusiones y perspectivas | 266 |

Fallo 2

«Stancatti, Oscar A.»

A — SUMARIO

CSJN, 24/5/16, «Stancatti, Oscar»,
causa n° 578/2014, CSJN-Fallos, 339:697, expte. n° 462/2013

269

B — ANÁLISIS DEL FALLO

INVOLABILIDAD DE LA CORRESPONDENCIA: UN FALLO ARBITRARIO DE LA CSJN

■ Alberto Bovino

271

3 Reflexiones doctrinales

■ José I. Cafferata Nores

| | |
|---|-----|
| — Actualidad del proceso penal en Argentina | 281 |
|---|-----|

4 Fallos fundamentales

I. FLAGRANCIA (LEY 27.272, MODIF. DEL CPPN)

a. Aplicación a casos del régimen penal de menores

| | |
|--|-----|
| 1. CNCP, Sala III, 18/4/17, «G., A. N. y otro» | 287 |
| 2. CNCCC, Sala III, 4/4/17, «G., A. N. y otro» | 287 |
| 3. CNCCC, Sala III, 28/3/17, «C. M., L.» | 288 |
| 4. CNCC, Sala I, 10/2/17, «G., A. A.» | 289 |

b. Suspensión del juicio a prueba y juicio abreviado: competencia, caducidad e inconstitucionalidad

| | |
|---|-----|
| 1. CNCC, Sala I, 21/2/17, «O. M., M. A.» | 289 |
| 2. CNCC, Sala de Feria A, 20/1/17, «Glass, Lucas Alejandro» | 289 |

| | |
|---|-----|
| 3. CNCCC, Sala de Turno, 28/12/16, Conflicto de competencia | 290 |
| 4. CNCC, Sala I, 26/12/16, «S., P. R.» | 291 |
| 5. TOC n° 22, 21/12/16, «Retamozo, Matías Gabriel» | 291 |
| 6. TOC n° 20, 20/12/16, «Ocampo, Jonathan Oscar» | 292 |

c. Imposición de la prisión preventiva. Oportunidad y caducidad de instancia

| | |
|--|-----|
| 1. CNCC, Sala VII, 7/3/17, «V., L. D.» | 292 |
| 2. CNCC, Sala VI, 15/2/17, «R., F. D.» | 293 |
| 3. CNCC, Sala V, 10/2/17, «Goroso, Pablo Ezequiel» | 293 |

II. SUSPENSIÓN DEL JUICIO A PRUEBA.
REVOCACIÓN POR COMISIÓN DE UN NUEVO DELITO

| | |
|--|-----|
| 1. CFCP, Sala IV, 23/3/16, «Abas, Daniel Isacc», CPF 8067/2007 | 294 |
| 2. CFCP, Sala I, 29/12/15, «Caffara, Víctor Guillermo» | 294 |
| 3. CFCP, Sala II, 6/10/15, «Naccaratti, Carlos S.» | 295 |
| 4. CNCCC, Sala II, 11/8/16, «Verde Alva, Bryan Antony» | 296 |
| 5. CNCCC, Sala I, 7/7/16, «Pérez Parga, Juan Carlos» | 297 |
| 6. CNCCC, Sala I, 23/5/16, «Moncada, Martín Daniel Eduardo» | 297 |
| 7. CNCCC, Sala I, 3/9/15, «Emetz, Catalino David» | 297 |
| 8. CNCCC, Sala III, 2/7/15, «González, Juan José» | 298 |

III. PRESCRIPCIÓN. PLAZO RAZONABLE

| | |
|--|-----|
| 1. CNCCC, Sala II, 3/9/15, «Melián Massera, Juan Carlos y otros» | 298 |
| 2. CNCCC, Sala III, 8/3/16, «Mussio, Gabriel Eduardo - Inc. de prescripción» | 302 |
| 3. CNCCC, Sala II, 26/2/16, «Amaya, Luis Abelardo» | 302 |
| 4. CNCCC, Sala III, 29/5/15, «Julián, Carlos Alberto» | 304 |

| | |
|----------------------------|-----|
| Bibliografía general | 313 |
|----------------------------|-----|