

ÁNGELA E. LEDESMA

DIRECCIÓN

El debido proceso penal

Doctrina ■ Análisis jurisprudencial ■ Fallos fundamentales

5

Formas alternativas de resolución de conflictos penales. Caso «Fontevicchia» de la CSJN. Amplia revisión de la decisión del jurado. Estándares del régimen penal juvenil. Identificación de personas. Evidencia digital. Investigación de la defensa. La prueba y la teoría del caso. Etapa preparatoria y admisibilidad de la prueba. Reformas a la ley 24.660

Mauro Lopardo coordinación

Autores: Ramón Porfirio Acuña – Rubén A. Alderete Lobo – Denise Bakrokar
Pablo Bebebino – Alberto Bovino – Alejandro Cascio – Fernando Díaz Cantón
Leticia Lorenzo – Santiago Martínez – Damián R. Muñoz – Nicolás Ossola
Cristian Penna – Juan Carlos Rua

reflexiones doctrinales de

ÁNGELA E. LEDESMA



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

Índice general

Abreviaturas	15
--------------------	----



Capítulo 1

Sobre la operatividad y algunos efectos inesperados de la regulación federal de las formas alternativas de resolución de conflictos penales

■ Juan Carlos Rua

§ 1. Objeto del trabajo	21
§ 2. Marco teórico. Derecho procesal y de fondo	22
§ 3. La aplicación al caso concreto. Inconstitucionalidad de las limitaciones del instituto	27
§ 4. Conclusiones	31

Capítulo 2

Algunos trazos para diseñar un debido proceso específico para el enjuiciamiento penal adolescente

■ Damián R. Muñoz

§ 1. Introducción	33
§ 2. El debido proceso: una regla tan medular como maleable	34
§ 3. La especificidad del debido proceso penal adolescente	37
a) Principio de trato diferenciado	41
b) Principio de especialización	41
c) El principio de proporcionalidad específico	42
d) Arbitrariedad de la sanción penal	43

e) Derecho a ser oído y su vinculación con el interés superior del niño	44
f) Exigencia de la motivación específica en normativa especializada	45
g) Derecho al recurso amplio y flexible contra toda decisión que afecte al adolescente	46
§ 4. A modo de conclusión	47

Capítulo 3

La teoría probatoria a lo largo del proceso penal

■ Leticia Lorenzo

§ 1. Contexto	49
§ 2. Introducción: la teoría probatoria y su función en el proceso penal	50
a) El primer momento del caso: análisis desde los elementos de prueba existentes	51
b) La tarea de la acusación y la tarea de la defensa	52
c) La proyección concreta del caso mirado desde la prueba	53
§ 3. La etapa preparatoria: la prueba como elemento de negociación	54
a) La legalidad en la obtención de la prueba: responsabilidad de la acusación y punto de análisis de la defensa	55
b) La prueba propuesta por la defensa: formas de búsqueda y obtención de su prueba	58
c) Posibilidades de intervención judicial: las audiencias vinculadas a la prueba en la etapa preparatoria	59
d) Las consecuencias de una decisión sobre la prueba en la etapa preparatoria para el curso del proceso	61
§ 4. La etapa intermedia: el duelo sobre la prueba	63
a) La audiencia de control de acusación como centro de la etapa intermedia. El rol relevante del juez	63
b) Discusión central de la etapa: admisibilidad probatoria. Discusión escalonada	64
1. Legalidad	64
2. Pertinencia	64
3. Necesidad	65
4. Las convenciones probatorias	65
c) La importancia de construir estándares probatorios	66
b) Las consecuencias de las decisiones sobre la prueba en la etapa intermedia para el curso del proceso	67
1. Cambios en la calificación legal	67
2. Acuerdos	67
3. Sobreseimientos	68
§ 5. El juicio: la tarea de persuasión	68
a) La credibilidad de la prueba como eje central de discusión en el juicio	69
b) La producción y el control de la prueba: el centro en relatar una historia	70
c) Los antecedentes del caso (en términos probatorios) y su importancia para resolver las objeciones en el juicio	71
d) El alegato de clausura como proyecto de sentencia: alcances y límites	73

§ 6. La impugnación de una sentencia: volver a valorar vs. revisar el debido proceso a lo largo del caso	74
a) El trabajo previo exigible para posibilitar una impugnación	74
b) La impugnación como propuesta de una tesis	74
c) La audiencia oral en el contexto de la impugnación: la importancia de lo escrito. Dinámica propia de la audiencia	75
d) La tarea de un tribunal revisor sobre la prueba: volviendo a los estándares	75
§ 7. Reflexión final	76

Capítulo 4

Prácticas actuales de investigación y recolección de evidencia digital «versus» garantías de debido proceso

■ Fernando Díaz Cantón

	79
--	----

Capítulo 5

Reconocimiento en rueda de personas. Errores en el proceso de identificar a una persona

■ Pablo Bebebino

§ 1. Planteo del problema	87
§ 2. La diligencia de reconocimiento en rueda de personas en un modelo de enjuiciamiento inquisitivo	89
§ 3. El reconocimiento de personas en nuestro Código Procesal Penal. Las variables del sistema	91
a) ¿Quién debe ordenar el acto?	92
b) Consecuencias en demorar la prueba	94
c) La interrogación previa	95
d) Número de componentes	97
— Variables circunstanciales	97
I. La duración del suceso y el tiempo de exposición de la cara	97
II. Las condiciones de iluminación	98
III. El número de agresores	98
IV. La etnia	98
V. La violencia del suceso y el estrés de la víctima	99
VI. La presencia de un arma	99
VII. Edad de los testigos y víctimas	99
e) La importancia de examinar y contra-examinar esta prueba	100
§ 4. Conclusión	101

Capítulo 6

La etapa preparatoria y la admisibilidad de la prueba en el juicio por jurados y en sistemas acusatorios

■ Cristian Penna - Alejandro Cascio

§ 1. Contextualización del tema	103
§ 2. Algunas consideraciones previas sobre la dinámica del litigio en audiencias preliminares en general y en la audiencia preparatoria en particular	107
a) El problema de la «falsa oralidad» —la audiencia inútil—	108
b) Objetivos y dinámica de la audiencia preliminar: audiencia preliminar contradictoria vs. «mini-juicio»	109
§ 3. Objetivos preparatorios de la etapa intermedia: definición del eje de controversia y de la prueba admisible	110
§ 4. Las estipulaciones o acuerdos probatorios	113
§ 5. Criterios para la admisibilidad de la prueba: el «test de legalidad» y el «test de relevancia, confiabilidad y perjuicio indebido (RCP)»	114
a) «Test de legalidad»: el control de legalidad en la obtención de la prueba	116
b) «Test RCP»: el control de relevancia, confiabilidad y perjuicio indebido	117
1. Control de relevancia	117
2. Control de confiabilidad	118
3. Control de potencial de generación de perjuicios indebidos	120
c) Otros supuestos y criterios de análisis sobre admisibilidad	123
1. Prueba irrelevante para el juicio y relevante para la cesura	123
2. Admisibilidad discriminada por bloques de información	124
I. ¿Testigos comunes? Un mismo órgano de prueba que aporta diferentes elementos de prueba favorables a partes en disputa	124
II. Prueba de admisibilidad limitada	127
3. Admisibilidad para alcances limitados o prueba de alcance limitado	128
§ 6. Otras cuestiones relacionadas a la regulación de la etapa intermedia	129
a) Etapa preparatoria y juicio, ¿el mismo juez o jueces diferentes?	129
b) Posibilidades de revisión de la resolución sobre admisibilidad de la prueba	130
§ 7. Palabras finales	132

Capítulo 7

El descubrimiento de la investigación de la defensa en el nuevo sistema procesal (ley 27.063)

■ Santiago Martínez - Nicolás Ossola

§ 1. Introducción	133
§ 2. La investigación penal y la estrategia de la defensa	134
§ 3. Rasgos distintivos de la investigación fiscal	138
§ 4. Fundamentos del descubrimiento de las investigaciones	140
§ 5. Particularidades de la investigación de la defensa de cara al descubrimiento	143
§ 6. El descubrimiento de la investigación de la defensa	145

§ 7. El descubrimiento de la prueba pericial, ¿un caso especial?	148
§ 8. Conclusiones	150

Capítulo 8

Funcionamiento y eficacia probatoria de los indicios en el proceso penal acusatorio

■ Ramón Porfirio Acuña

§ 1. Introducción	151
§ 2. Breve noción histórica	152
§ 3. La evolución argentina	153
§ 4. Visión conceptual	155
a) El hecho conocido	159
b) El enlace o inferencia	159
c) El hecho incierto a conocer	160
d) Valoración	160
§ 5. Indicio o prueba indiciaria	161
§ 6. Indicios y presunciones	161
§ 7. Las presunciones y el derecho penal	163
§ 8. Naturaleza jurídica	163
§ 9. Clasificación de los indicios	165
§ 10. Regulación normativa	169
§ 11. Sistemas de valoración	173
§ 12. Los estados conviccionales del proceso penal	173
§ 13. Eficacia probatoria de los indicios	175
§ 14. Alcances de la eficacia probatoria de los indicios en el proceso acusatorio	176
§ 15. Conclusiones	178

Capítulo 9

Reforma de la ley 24.660. El fin del derecho de ejecución penal en Argentina

■ Rubén A. Alderete Lobo

§ 1. Introducción	179
§ 2. El principio de legalidad. Aplicación temporal de la reforma	182
§ 3. El problema de la determinación del ámbito de aplicación espacial de la ley 24.660	185
§ 4. La eliminación del régimen progresivo	190
§ 5. La violación al principio de igualdad en relación con el derecho a la reinserción social	196
— La recepción de esta línea argumental en la jurisprudencia	200
§ 6. Contradicciones en la propia regulación. Intentos fallidos de legitimar las modificaciones introducidas dándole una pretendida lógica interna	202
§ 7. La falacia del llamado «régimen preparatorio para la liberación» como herramienta para garantizar la progresividad del régimen penitenciario	204

§ 8. Otro falso argumento legitimante: la supuesta autorización de las Reglas Mínimas para el Tratamiento de los Reclusos de las Naciones Unidas (Reglas Mandela) para diseñar regímenes progresivos sin liberación anticipada	206
§ 9. Endurecimiento para el acceso a los institutos de liberación anticipada	210
a) Período de prueba	210
b) Salidas transitorias	211
c) Libertad condicional	213
d) Libertad asistida	215
§ 10. La contradictoria regulación del régimen para graves delitos contra la integridad sexual	217
§ 11. Participación de la víctima	219
§ 12. A modo de conclusión	224

2 Análisis jurisprudencial

Fallo 1

«Fontevéchia, Jorge y D'Amico, Héctor»

A — SUMARIO

CSJN, 25/10/16, «Ministerio de Relaciones Exteriores y Culto s/Informe sentencia dictada en el caso 'Fontevéchia y D'Amico v. Argentina' por la Corte Interamericana de Derechos Humanos», causa n° 368/1998, CSJN-Fallos, 340:47

a. Antecedentes	229
b. Sentencias de la Corte Interamericana de Derechos Humanos. Obligatoriedad	230
c. Sistema Interamericano de Derechos Humanos. Subsidiariedad. Sentencias de la Corte Suprema de Justicia de la Nación. Revocación	231
d. Convención Americana sobre Derechos Humanos	232
e. Cosa juzgada. Principios de derecho público. Constitución Nacional	233
f. Resolución	234

B — ANÁLISIS DEL FALLO

LA CORTE SUPREMA Y LAS SENTENCIAS DE LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS

■ Alberto Bovino

§ 1. El caso	234
§ 2. La competencia	235
§ 3. La competencia, otra vez	237
§ 4. Argumentos	239
§ 5. Paradojas	241
§ 6. Las citas del voto de la mayoría	242

§ 7. La reserva de soberanía	244
§ 8. Consecuencias	244

Fallo 2

«Ramírez, Marcelo Alejandro», «Monzón, Sandro Raúl Antonio»

A — SUMARIOS

TCPBA, Sala V, 8/6/17, «Ramírez, Marcelo Alejandro», causa n° 73.740;
idem, Sala IV, 23/5/17, «Monzón, Sandro Raúl Antonio
s/Recurso de Casación», causa n° 81.206.

a. Breve reseña	247
b. Fragmentos relevantes («Ramírez, Marcelo Alejandro»)	247
c. Fragmentos relevantes («Monzón, Sandro Raúl Antonio s/Recurso de casación»)	249

B — ANÁLISIS DE LOS FALLOS

LOS ALCANCES DE LA REVISIÓN DE LAS SENTENCIAS CONDENATORIAS EN EL JUICIO POR JURADOS EN LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL DE CASACIÓN DE LA PROVINCIA DE BUENOS AIRES

■ Denise Bakrokar

§ 1. Introducción	253
§ 2. Las decisiones del Tribunal de Casación de la Provincia de Buenos Aires	254
a) La alegada incompatibilidad entre el juicio por jurados y el derecho a tener un recurso amplio	255
b) Los alcances de la revisión	257
§ 3. El nuevo horizonte de la etapa recursiva	261

3 Reflexiones doctrinales

■ Ángela E. Ledesma

— Los desafíos del proceso penal hoy	267
--	-----

4 Fallos fundamentales

1. CSJN, 14/2/17, «Ministerio de Relaciones Exteriores y Culto s/Informe sentencia dictada en el caso 'Fontevéchia y D'Amico v. Argentina' por la Corte Interamericana de Derechos Humanos», causa n° CSJ 368/1998	275
--	-----

2. TCPBA, Sala V, 8/6/17, «Ramírez, Marcelo Alejandro s/Recurso de Casación», causa n° 73.740	285
3. TCPBA, Sala IV, 23/5/07, «Monzón, Sandro Raúl Antonio s/Recurso de Casación», causa n° 81.206	297
Bibliografía general	313