

**Marco Antonio Molero - Neri Sebastian Trossero**

# **LA PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN PENAL**

*Bajo el paradigma de  
“Estado Constitucional”*

**Fundamentos  
Naturaleza jurídica  
Análisis de la Ley 25.990  
Suspensión e Interrupción  
Plazo Razonable  
Garantías constitucionales en el Estado de Derecho  
Imprescriptibilidad**

Resistencia, Chaco

2012

## ÍNDICE

Abreviaturas y expresiones utilizadas en esta obra .....	9
Prólogo .....	11
Excursus .....	19

### CAPÍTULO I GENERALIDADES

I. Conceptos preliminares. ....	21
II. La prescripción: concepto. ....	22
III. Caracteres. ....	23
IV. Oportunidad procesal y carácter de la resolución que declara la prescripción. ....	28
V. Efectos. ....	29
VI. Antecedentes Históricos. Breve reseña. ....	32

### CAPÍTULO II FUNDAMENTOS

I. Generalidades. ....	37
II. Teorías. ....	39
III. Teorías Negativas. ....	40
IV. Teorías Positivas. ....	42
V. Nuestra Posición. ....	54
VI. Las consecuencias de su origen. ....	59
VII. Consideraciones de los postulados críticos de Daniel Pastor. ....	61
VIII. La pregunta por los fundamentos: El Estado y el ciudadano. ....	66

IX.	Resumen.....	68
X.	Las garantías constitucionales. Respeto a los derechos inmanentes a la condición de ser humano. ....	69
XI.	El derecho penal objetivo y subjetivo frente a la prescripción. ....	71
XII.	La cuestión constitucional en el proceso penal .....	77

### CAPÍTULO III

#### NATURALEZA JURÍDICA

I.	Naturaleza Jurídica.....	81
II.	Teoría material, procesal y mixta. Nociones. ....	82
III.	Teoría Constitucional. La prescripción como imperativo en el “plazo razonable”. ....	84
IV.	Entonces: ¿Por qué, según nuestro criterio, prescribe la acción? ....	88
V.	Consecuencias de su naturaleza constitucional. ....	90

### CAPÍTULO IV

#### ANÁLISIS DE LA LEY PENAL

I.	Consideraciones previas.....	94
II.	Análisis de la ley 25.990.....	94
II.a.	El tiempo de la prescripción. Su cómputo según sea la pena prevista para el delito. ....	95
II.b.	Determinación de la calificación legal del hecho .....	97
II.c.	La prescripción en casos de delitos tentados .....	101
II.d.	Prescripción de la acción en los delitos permanentes. Ley más benigna. ....	102
II.e.	Teoría del paralelismo. La prescripción en casos de concurso real. ....	104
II.f.	La prescripción en el concurso ideal de delitos.....	105
II.g.	Teoría de paralelismo y la comunicabilidad de las situaciones personales que agravan la punibilidad (art. 48 del Código Penal) .....	106
II.h.	La prescripción penal y las sanciones disciplinarias.....	108

II.i.	La prescripción en los casos de participación e instigación.....	108
II.j.	Comienzo del curso de la prescripción en delitos contra la integridad sexual (cuando el sujeto pasivo fuera un menor de edad).....	109
III.	Suspensión e Interrupción de la acción penal. Nociones previas. ....	114
III.a.	Causales de suspensión de la prescripción. ....	115
III.a.1.	Causales previas o prejudiciales. ....	115
III.a.2.	Suspensión de la prescripción en casos de delitos cometidos con la participación de un Funcionario Público. ....	116
III.a.2.1.	Funcionario público. Alcance de la voz. La inabarcable extensión del art.77 del Código Penal. Constitucionalidad. El plazo razonable. ....	117
III.a.3.	Suspensión de la acción en los casos de ruptura del orden constitucional (artículos 226 y 227 «bis» del Código Penal). ....	124
IV.	Interrupción de la prescripción. Una mirada retrospectiva a la reforma introducida por ley N°25.990: La secuela de juicio y el principio de legalidad. ....	125
IV.a.	Interrupción de la prescripción. Causales. ....	131
IV.a.1.	Comisión de nuevo delito: Fundamentos. ....	132
IV.a.2.	Comisión de nuevo delito, ¿qué debemos entender por otro delito? .....	134
IV.a.3.	Interrupción de la prescripción por comisión de otro delito. Fecha computable: ¿la de la sentencia o la del hecho? .....	136
IV.b.	Interrupción por actos procesales. El primer llamado a indagatoria. Diversas posturas teóricas. ....	137
IV.b.1.	Presentación espontánea. ....	144
IV.c.	Requerimiento de elevación de la causa a juicio. Opiniones relativas a la acusación pública o privada. ....	146
IV.c.1.-	Reenvío de las causas del TOF a la Instrucción: ¿Anula los efectos interruptivos del requerimiento de elevación de la causa a juicio?.....	150
IV.d.	Auto de citación a juicio o acto procesal equivalente .....	150
IV.e.	Sentencia condenatoria aunque no esté firme.....	156

IV.f. Causal no escrita de prescripción (deslegitimación procesal penal activa del Estado .....	159
V. Delimitación de los actos interruptores de la prescripción: Habilitación de la vía extraordinaria. ....	166
VI. El sistema Bonapartista. ....	167
VII. Aplicación de la ley más Benigna. La ley 25.990 ¿Ley más benigna? .....	170

**CAPÍTULO V**

**PRESCRIPCIÓN Y PLAZO RAZONABLE**

I. ¿Qué tiempo puede encontrarse sometida a proceso una persona? ¿Cuál es el tiempo razonable durante el que puede mantenerse vigente la pretensión punitiva? .....	173
II. Competencia para establecer el plazo razonable .....	175

**CAPÍTULO VI**

**PRESCRIPCIÓN EN LOS DELITOS DE LESA HUMANIDAD**

I. ¿Qué son los delitos de lesa humanidad? .....	177
II. ¿Por qué no prescriben? .....	181

**CAPÍTULO VII**

**PRESCRIPCIÓN EN LOS DELITOS DE ACCIÓN PRIVADA**

I. ¿Cómo leemos el art.67 en los delitos de acción privada? ¿Fijación de fecha de debate implica, de modo implícito, “primer llamado a indagatoria”? Entonces ¿Interrumpe la prescripción? ....	185
--	-----

**CAPÍTULO VIII**

**APÉNDICE LEGISLATIVO**

I. Apéndice legislativo. El Artículo 67 del Código Penal a través del tiempo. ....	199
--	-----