

Roberto A. Falcone | Marcelo A. Madina

EL PROCESO PENAL

EN LA

PROVINCIA DE BUENOS AIRES

3ª edición actualizada y ampliada



ÍNDICE

<i>Prólogo a la primera edición</i> , por Francisco J. D'Albora. . .	21
<i>Prefacio a la tercera edición</i>	25

I. LA INVESTIGACIÓN PENAL PREPARATORIA

1. <i>Investigación policial</i>	28
2. <i>Definición de una política general de investigación</i> . .	35
3. <i>La informalidad de la investigación fiscal</i>	43
4. <i>Naturaleza y finalidad de la investigación</i>	46
4.1. <i>Criterio de actuación</i>	47
5. <i>Archivo de la causa</i>	52
5.1. <i>Criterios especiales de archivo</i>	53
6. <i>Actividad probatoria</i>	56
7. <i>Trascendencia probatoria de la actividad fiscal</i>	67
8. <i>Plazo para concluir la investigación penal preparatoria</i>	67
9. <i>Intervención del juez en el procedimiento preparatorio</i>	69
10. <i>La participación del imputado y de la defensa</i>	79

II. EL JUEZ DE GARANTÍAS EN EL SISTEMA DE ENJUICIAMIENTO PENAL

1. <i>Introducción. El rol del juez de garantías en el Código Procesal</i>	83
--	----

1.1. El juez de garantías y las medidas de coerción . .	93
1.2. El juez de garantías y las decisiones de mérito . .	93
1.3. El juez de garantías y la actividad procesal	94
2. <i>Análisis comparativo de la figura del juez</i>	95
2.1. Procedimiento americano	95
2.2. Proceso portugués	99
2.3. Procedimiento penal italiano	100
3. <i>El juez de garantías en los momentos iniciales del proceso</i>	102
3.1. Aprehensión. Detención	102
3.2. Control judicial de las aprehensiones policiales. Averiguación de identidad. Razias	107
3.3. Eximición de prisión y excarcelación	118
3.4. El juez de garantías y los anticipos probatorios .	121
3.5. El juez de garantías y los modos anormales de culminación del proceso: el archivo y la desestimación de la denuncia	129
3.5.1. Archivo	130
3.5.2. Desestimación de la denuncia	139
4. <i>El juez de garantías y las decisiones de mérito. La prisión preventiva y el sobreseimiento</i>	140
4.1. Prisión preventiva	141
4.2. Cese de la prisión preventiva y control de los motivos de subsistencia	147
4.2.1. Audiencia para el dictado y control de las medidas de coerción	151
4.3. Alternativas a la prisión preventiva	154
4.4. Sobreseimiento	156
5. <i>La etapa intermedia y la intervención del juez de garantías</i>	161
5.1. Regulación legal	162
5.2. Naturaleza de la etapa intermedia	168
5.3. Función de la etapa intermedia	170

5.3.1. Control de admisibilidad o control formal	170
5.3.2. Control sobre los presupuestos materiales para el progreso de la acción	173
5.3.3. Control sobre el objeto del juicio	176
5.3.4. Control sobre la calificación jurídica	181
5.3.5. Control sobre los fundamentos	189

III. EL PROCEDIMIENTO ESPECIAL DE FLAGRANCIA

La introducción de audiencias orales en la etapa de investigación

1. <i>Introducción</i>	201
2. <i>Marco normativo</i>	205
3. <i>Desarrollo de las audiencias orales en la investigación</i>	210
3.1. Estrategias de litigación en audiencias orales . . .	212
3.2. Secretaría de Gestión de Audiencias	215
3.3. Registro de las audiencias	218
3.4. Carácter multipropósito de las audiencias	221
3.5. Introducción de las audiencias	223
3.6. Audiencias de excarcelación	225
3.7. Audiencias de suspensión de juicio a prueba . . .	226
3.8. Audiencias de prisión preventiva y finalización . .	227
3.9. Audiencias de juicio abreviado	230
3.10. Interposición y trámite de los recursos por ante la Cámara de Apelación y Garantías	232
3.11. Procedimiento en la etapa de juicio	236
4. <i>Análisis crítico del procedimiento especial de flagrancia</i>	238
4.1. Celeridad y economía procesal	239
4.2. Publicidad. Oralidad	244
4.3. Delegación de funciones. Inmediación	249
4.4. Situación de las personas privadas de libertad . .	251
4.5. Ideología subyacente	256

IV. ANÁLISIS DOGMÁTICO DE LAS MEDIDAS DE COERCIÓN EN EL ENJUICIAMIENTO CRIMINAL

1. <i>Introducción</i>	263
2. <i>Concepto y presupuestos de las medidas cautelares</i>	265
3. <i>Requisitos</i>	267
3.1. <i>Legalidad</i>	270
3.2. <i>Judicialidad</i>	273
3.3. <i>Motivación</i>	276
3.4. <i>Proporcionalidad</i>	281
3.4.1. <i>Idoneidad</i>	282
3.4.2. <i>Necesidad</i>	286
3.4.3. <i>Proporcionalidad en sentido estricto</i>	286

V. INJERENCIAS RELATIVAS A LA INTIMIDAD. REQUISA. REGISTRO DOMICILIARIO. INTERCEPTACIÓN TELEFÓNICA. INTERCEPTACIÓN DE CORRESPONDENCIA E INTERVENCIONES CORPORALES

1. <i>Requisa</i>	287
1.1. <i>Concepto</i>	288
1.2. <i>Ámbito</i>	288
1.3. <i>Sujeto activo</i>	289
1.4. <i>Registros corporales y cacheos</i>	293
1.5. <i>Leyes que facultan el control de automotores</i>	296
1.6. <i>Facultades policiales de requisar en operativos públicos de control vehicular</i>	298
2. <i>Intervención de comunicaciones telefónicas</i>	301
2.1. <i>Concepto</i>	301
2.2. <i>Personas inmunes a la injerencia</i>	308
2.3. <i>Personas amparadas por razón de parentesco</i>	309
2.4. <i>Ejecución de la medida</i>	309
2.5. <i>Rastreo y recuento</i>	312

3. <i>Allanamiento de domicilio</i>	314
3.1. <i>Legalidad</i>	314
3.2. <i>El lugar a allanar</i>	315
3.3. <i>El consentimiento</i>	316
3.4. <i>Documentación de la diligencia</i>	318
3.5. <i>Allanamiento nocturno</i>	320
3.6. <i>Hallazgos casuales</i>	321
4. <i>Interceptación de correspondencia</i>	324
5. <i>Algunas cuestiones sobre las intervenciones corporales</i>	328

VI. LINEAMIENTOS DE LA ADQUISICIÓN Y VALORACIÓN DE LA PRUEBA

1. <i>Concepto de prueba. Prueba y verdad procesal</i>	339
2. <i>Fuentes y medios de prueba</i>	343
3. <i>Clasificación de la prueba</i>	344
4. <i>Presunciones e indicios</i>	347
4.1. <i>Contraindicios y motivos infirmantes</i>	358
5. <i>Resultado de las pruebas. La valoración jurisdiccional</i>	359
5.1. <i>Prueba legal o tasada</i>	362
5.2. <i>Libre convicción</i>	364
5.3. <i>El control de la valoración de la prueba</i>	371
6. <i>Acerca de algunos medios de prueba en particular</i>	374
6.1. <i>La confesión del imputado</i>	374
6.1.1. <i>Concepto</i>	374
6.1.2. <i>Condiciones de admisibilidad de la confesión</i>	377
6.1.3. <i>El problema de la divisibilidad de la confesión</i>	404
6.2. <i>El testigo de referencia</i>	408

6.3. Declaración del coimputado	412
6.4. Testigo de identidad reservada	419
6.5. Testimonio de menores de edad víctimas de delito	428
6.6. Nuevas tendencias de investigación: delator judicial y agente encubierto	440
6.6.1. El delator judicial o mal llamado arrepentido	440
6.6.2. El agente encubierto	443
7. <i>La prueba ilícita y su exclusión del debido proceso.</i>	455
7.1. Introducción	455
7.2. Reacción judicial ante la prueba ilícita	456
7.3. La exclusión de la prueba ilegal en el Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	469

VII. EL SISTEMA DE NULIDADES EN EL PROCESO PENAL DE LA PROVINCIA DE BUENOS AIRES

1. <i>Introducción</i>	475
1.1. La investigación penal preparatoria en el Código Procesal Penal	475
1.2. El sistema de garantías que surge de la regulación del Código Procesal Penal	477
1.3. Las formas y el proceso penal	478
2. <i>Los actos procesales, el principio de formalidad y la teoría unitaria de las nulidades</i>	479
2.1. Naturaleza de los actos del proceso penal	485
3. <i>Categorías y clasificaciones</i>	489
3.1. Categorías	490
3.1.1. Irregularidad	490
3.1.2. Inadmisibilidad	491
3.1.3. Inoponibilidad	492
3.2. Clasificaciones	496
3.2.1. Nulidades específicas	498

3.2.2. Nulidades genéricas	498
3.2.3. Nulidades virtuales o implícitas	499
3.2.4. Nulidades absolutas y relativas	501
4. <i>Regulación legal y principios que gobiernan el sistema de nulidades</i>	503
4.1. Trámite	504
4.2. Interpretación	505
4.3. Requisitos de admisibilidad	506
4.4. Existencia de perjuicio para la declaración de nulidad	507
4.5. Impugnación contra la declaración de nulidad	509
4.6. Articulación del planteo de nulidad	513

VIII. EL VALOR DE LOS ACTOS INSTRUCTORIOS EN EL JUICIO ORAL

1. <i>Proceso penal y programa constitucional</i>	519
2. <i>La investigación penal preparatoria. Sus fines</i>	522
3. <i>Actos definitivos e irreproductibles</i>	526
4. <i>Adelantos probatorios</i>	534
5. <i>Instrucción suplementaria</i>	545
6. <i>Otras cuestiones que suscitan la lectura de los testimonios recibidos durante la investigación penal preparatoria</i>	548
7. <i>Lecturas complementarias y la defensa en juicio</i>	551

IX. EL PRINCIPIO ACUSATORIO EN EL CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL DE LA PROVINCIA DE BUENOS AIRES Desviaciones. Comparación con el Código nacional

1. <i>Normatividad y efectividad en el plano de las garantías orgánicas</i>	555
---	-----

2. Principios inquisitivo, acusatorio y dispositivo. Acusatorio material y formal	557
3. El juicio oral. Pérdida de gravitación en la decisión de lo obrado en la instrucción	561
4. Audiencia preliminar. Prohibición de ofrecimiento de pruebas por parte de los jueces	564
5. Las partes ante el debate oral. Su condición. El particular damnificado. El Ministerio Público	575
6. Intervención del particular damnificado, del Ministerio Público y de la defensa en el debate oral. Acusación fiscal. Su retiro. Control de legalidad por parte del Tribunal. Acusación del particular damnificado. Ejercicio autónomo y subsidiario de la acción penal. Extensión del control a la actuación de la defensa	584
7. Correlación entre la acusación y el fallo. El hecho diverso	615
8. La cesura del debate	624
9. Conclusiones.	628

**X. SIMPLIFICACIÓN DEL PROCESO.
PLEA BARGAINING SYSTEM,
PATTEGGIAMENTO Y JUICIO ABREVIADO**

1. Introducción	629
2. Plea bargaining	629
2.1. Plea of guilty	633
2.2. Requisitos para la aceptación del guilty plea	634
2.3. Efectos	634
2.4. El Ministerio Público.	635
2.5. El juez.	637
3. El patteggiamento	639
3.1. La "applicazione di sanzione sostitutive su richiesta dell'imputato"	640

3.2. La "applicazione della pena su richiesta delle parti"	642
3.3. El control judicial del acuerdo	643
4. Juicio abreviado. Características sobresalientes.	645
5. Conclusión	659

XI. EL JUICIO POR DELITOS DE ACCIÓN PRIVADA

1. La querella	661
2. Forma y contenido	663
2.1. Contenido subjetivo	664
2.2. Contenido objetivo	665
3. Desistimiento. Clases. Consecuencias	671
4. Procedimiento. Conciliación	678
5. Retracción	681
6. Citación a juicio y debate	684
7. Facultades revisoras de la Cámara de Garantías	686
8. Secuela del juicio y prescripción	687

**XII. CONSIDERACIONES GENERALES
SOBRE LA IMPUGNACIÓN ORDINARIA
EN EL CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL
DE LA PROVINCIA DE BUENOS AIRES**

1. Concepto y denominación	689
2. Clasificación	691
2.1. Devolutivos y no devolutivos. Rescindentes y apellorlos	691
2.2. Ordinarios y extraordinarios.	691
3. ¿Qué se recurre? ¿Y quién recurre?	692
3.1. Impugnabilidad objetiva	692

3.2. Impugnabilidad subjetiva	695
4. <i>El acto impugnativo</i>	700
4.1. Principios generales	700
4.1.1. Dispositivo	700
4.1.2. Limitación de la competencia de la alzada	700
4.2. Efectos	702
5. <i>Apelación</i>	705
5.1. Concepto. Procedencia	705
5.2. Forma y tiempo	707
5.3. Adhesión	709
5.4. Elevación de actuaciones	711
5.5. Deserción	712
5.6. Inadmisibilidad. Audiencia facultativa	714
5.7. Resolución	716
5.8. Queja	716
6. <i>Reposición</i>	717
6.1. Procedencia	717
6.2. Finalidad	717
6.3. Trámite	718
6.4. Efectos	718

XIII. LA CASACIÓN EN EL NUEVO CÓDIGO PROCESAL PENAL DE LA PROVINCIA DE BUENOS AIRES

1. <i>Finalidad de la casación</i>	719
2. <i>La casación penal en la República Argentina</i>	721
3. <i>La casación en el nuevo Código Procesal Penal</i>	721
4. <i>Motivos de la casación penal ordinaria</i>	722
4.1. Precepto legal	723
4.2. Doctrina jurisprudencial	725
4.3. Inobservancia o errónea aplicación	726

4.4. Casación formal	727
4.5. Motivos absolutos de casación formal	728
4.6. Revisión anticipada	729
5. <i>Interposición del recurso</i>	731
6. <i>Decisiones recurribles</i>	733
7. <i>Normas especiales de recurribilidad</i>	736
8. <i>Trámite del recurso</i>	741
9. <i>Sentencia del Tribunal de Casación</i>	741
10. <i>Procedimiento abreviado</i>	745
11. <i>La casación penal extraordinaria en la Provincia</i>	745
12. <i>Recurso extraordinario de nulidad</i>	745
12.1. Motivos de anulación	747
12.1.1. Fundamentación legal	747
12.1.2. Omisión de tratamiento de cuestiones esenciales	748
12.1.3. Voto individual de los jueces	748
12.1.4. Mayoría de opiniones	749
13. <i>Recurso de inaplicabilidad de ley</i>	750
14. <i>Certiorari</i>	753

XIV. LA ACCIÓN CIVIL EN EL PROCESO PENAL BONAERENSE

1. <i>Introducción</i>	755
2. <i>Acciones materiales que nacen del delito. La acción civil</i>	757
3. <i>El sistema del Código Penal</i>	758
4. <i>Sistemas procesales</i>	763
5. <i>Particularidades de la acción civil ejercida en sede penal</i>	763
6. <i>El actor civil</i>	764

7. Titulares de la acción civil	767
8. Constitución de parte	768
9. Juicio de admisibilidad. Notificación al imputado y al civilmente responsable	770
10. Facultades del actor civil	772
10.1. Facultad de pedir embargo	773
10.2. Inadmisibilidad de recursos en aspectos penales	773
11. Desistimiento del actor civil	774
12. Demanda	775
13. El responsable civil o civilmente demandado	776
14. Citación del civilmente responsable	779
15. Suspensión del proceso a prueba y ejercicio de la acción civil	780
16. Influencia de la sentencia penal sobre la acción civil	782
16.1. Absolución penal	782
16.2. Condenación penal	785
17. La acción civil como instrumento de política criminal	787

XV. LA EJECUCIÓN PENAL EN LA PROVINCIA DE BUENOS AIRES

1. Introducción	789
2. La intervención del juez de ejecución en el cumplimiento de la pena privativa de libertad	794
2.1. Habeas corpus correctivo	800
2.2. Competencia	804
2.3. Trámite. Recursos	806
2.4. Suspensión y postergación del cumplimiento de la pena	812
2.5. La intervención del juez de ejecución en la suspensión del proceso a prueba	813

3. Análisis de la Ley de Ejecución Penal bonaerense	815
3.1. La inserción social como fin y el fortalecimiento de la dignidad humana	819
3.2. La doble vía de atención, tanto de procesados como de condenados	825
3.3. La coexistencia de tres órganos de aplicación: juez de ejecución, servicio penitenciario y patronato de liberados	835
3.4. Régimen disciplinario	836
3.4.1. Intervención de la defensa en las sanciones disciplinarias y procedimiento recursivo	844
3.5. Reubicación de detenidos y traslados de unidad	850
4. Programa pospenitenciario	852
5. Las reformas de la Ley de Ejecución Penal	853
5.1. Salidas transitorias	853
5.2. Oralidad	857
5.3. Estímulos educativos y recompensas	861

XVI. FUNDAMENTO IDEOLÓGICO DE LAS SUCESIVAS REFORMAS A LA LEY PROCESAL PENAL BONAERENSE

**La sempiterna lucha entre eficiencia y garantía;
el permanente debilitamiento de estas últimas**

1. Introducción	865
2. La necesidad del proceso	871
3. La cuestión de las mayorías	873
4. El derecho a la tramitación del proceso penal en un plazo razonable	877
5. Excarcelación y prisión preventiva. La ley 13.449. Una vuelta a la ideología de la ley 11.922	881
5.1. Introducción	881
5.2. Posibilidad de restringir el derecho a la libertad personal	885

5.3. Requisitos de validez de la prisión preventiva . . .	889
5.3.1. Sospecha razonable de que el imputado ha cometido un delito	890
5.3.2. Otros requisitos de la medida	895
6. <i>Base legal</i>	897
6.1. Pena de prisión de ejecución condicional	897
6.1.1. La gravedad de la sanción como único motivo de la prisión provisional	901
6.2. Conclusiones	907
7. <i>Mayores facultades policiales. Reforma de la ley 12.405 en materia de requisas e interrogatorio policial</i>	909
8. <i>Conclusiones</i>	916
<i>Bibliografía</i>	919