

# La libertad condicional

---

Naturaleza jurídica. Requisitos.  
Observancia regular de los reglamentos  
carcelarios y pronóstico de reinserción social.  
Reincidencia. Cumplimiento y revocación.  
Aspectos procesales.  
Jurisprudencia

■ Prólogo de Borja Mapelli Caffarena

Instituciones  
de derecho  
penitenciario

**3**

Gustavo A. Arocena  
José D. Cesano  
dirección



**hammurabi**  
JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

# Índice general

---

PALABRAS PREVIAS -----	13
PRÓLOGO -----	15

## Capítulo I

### Naturaleza jurídica

§ 1. La libertad condicional entendida como una modificación de la sentencia condenatoria que reduce la pena -----	24
§ 2. La libertad condicional como una forma de cumplimiento de la pena -----	28
§ 3. La libertad condicional como una suspensión de la ejecución de la pena -----	36
§ 4. Nuestra posición -----	38
a) La importancia de la regla del art. 15 del CP que impide contabilizar como cumplimiento de pena el lapso de libertad en casos de revocación de la soltura anticipada -----	40
b) Los antecedentes extranjeros que sirvieron como fuente de la libertad condicional en nuestro sistema contienen reglas similares a la del art. 15 del CP -----	42
c) Análisis crítico de la interpretación dogmática que intenta conciliar la regla que impide contabilizar el período de libertad, con la posición que entiende a la libertad condicional como una forma de cumplimiento de la pena ----	44
d) Si a través de la libertad condicional no se está cumpliendo pena, ¿cuál es el carácter de las restricciones que contiene? Especial referencia a la llamada obligación de fijar residencia. Análisis comparativo con la propuesta del Anteproyecto de Código Penal de la Nación de 2013 -----	47
e) Si a través de la libertad condicional opera una suspensión de la ejecución de la pena ¿cómo se explica que el art. 12	

de la ley 24.660 la considere un período del régimen progresivo? .....	58
f) Argumento sistemático. El problema del cumplimiento de pena a los fines de la declaración de reincidencia, ¿es válido considerar el lapso transcurrido bajo el régimen de libertad condicional? .....	65
g) Algunas cuestiones de interpretación relacionadas con el plazo de supervisión previsto en la ley y su duración .....	68

## Capítulo II

### Requisito temporal

§ 5. Los requisitos temporales en particular .....	73
a) La distinción entre penas de prisión o reclusión de tres años o menos .....	73
b) El problema de las penas cuyo monto total es inferior al requisito temporal exigido .....	77
c) El requisito temporal en los casos de penas perpetuas. La inconstitucionalidad del nuevo plazo fijado por la reforma de la ley 25.892 .....	83

## Capítulo III

### Observancia regular de los reglamentos carcelarios y pronóstico de reinserción social

§ 6. Antecedentes y evolución del requisito en la doctrina y jurisprudencia nacional .....	89
a) Posición que considera que el término no manda a considerar solo el desempeño del penado durante el encierro sino que incluye un examen sobre el grado de su reforma o rehabilitación .....	91
b) Posición que entiende suficiente considerar solo la sujeción del interno a las normas del establecimiento .....	96
§ 7. ¿Qué debe entenderse por observancia regular de los reglamentos carcelarios? Nuestra posición .....	97
a) El término "observancia" indica la exigencia de una determinada actividad por parte del interno. ¿Es acorde este requisito con la finalidad del instituto? .....	98

b) ¿Qué aspectos del régimen están incluidos en el término "reglamentos carcelarios" y bajo qué parámetros se debe determinar su observancia? .....	101
c) ¿Cómo se determina si la observancia de los reglamentos carcelarios fue "regular"? .....	105
§ 8. Incidencia de la calificación de "concepto" .....	115
a) ¿Cómo se formula el juicio sobre el concepto que merece un interno? .....	117
b) La sujeción obligatoria a actividades terapéutico-asistenciales en la jurisprudencia .....	127
c) Interpretación de la fórmula "servirá de base" contenida en el art. 104 de la ley 24.660 .....	132
§ 9. El denominado informe previo de la dirección del establecimiento .....	136
§ 10. El dictamen de "peritos" agregado por la reforma de la ley 25.892 y las exigencias especiales incluidas por la ley 26.813 ..	142
a) Las particulares exigencias incluidas por la ley 26.813 ..	144
b) Breve referencia a la regulación de la cuestión en el Anteproyecto de Código Penal de 2013 .....	147

## Capítulo IV

### Reincidencia y delitos excluidos

§ 11. Posición de la CSJN .....	153
§ 12. Objeciones a la reincidencia desde el punto de vista constitucional .....	155
a) Reincidencia y " <i>ne bis in idem</i> " .....	155
b) Oposición al principio de culpabilidad por el hecho .....	157
c) La violación al principio de igualdad .....	159
§ 13. Nuestra posición .....	160
— Análisis de la constitucionalidad de la limitación del art. 14 del CP .....	163
§ 14. Delitos excluidos del régimen de libertad condicional por la reforma de la ley 25.892 .....	175

## Capítulo V

### Cumplimiento y revocación

§ 15. Duración del período de prueba .....	181
§ 16. Efectos del vencimiento del plazo .....	183

§ 17. Revocación .....	185
a) Comisión de un nuevo delito .....	185
b) Incumplimiento de la obligación de residencia .....	193
c) Presupuesto común de revocatoria. La existencia de un acta compromisoria .....	195
§ 18. Prórroga .....	199
§ 19. Inexistencia de una revocación anterior del beneficio como requisito de procedencia. Art. 17 del CP .....	201

## Capítulo VI

### La vinculación del dictamen fiscal favorable en el incidente de libertad condicional

§ 20. Planteo del problema .....	206
§ 21. La postura de la Cámara Nacional de Casación en lo Criminal y Correccional .....	210
a) Posiciones que postulan el carácter vinculante del dictamen fiscal cuando este propone una modalidad atenuada o suspensiva de la ejecución penal .....	210
1. Posición del juez Luis M. García .....	210
2. Posición del juez Eugenio Sarrabayrouse .....	214
3. Posición del juez Pablo Jantus .....	216
4. Posición del juez Carlos Alberto Mahiques .....	217
5. Posición del juez Gustavo A. Bruzzone .....	218
b) Posiciones que rechazan el carácter vinculante del dictamen fiscal cuando este propone una modalidad atenuada o suspensiva de la ejecución penal .....	221
1. Posición del juez Horacio Días .....	221
2. Posición del juez Daniel Morín .....	222
3. Posición del juez Mario Magariños .....	223
c) Posiciones que postulan que el dictamen fiscal positivo no es vinculante pero que exige un esfuerzo argumental mayor para el juez que pretenda apartarse de la voluntad coincidente de las partes .....	223
1. Posición del juez Luis Fernando Niño .....	223
2. Posición de la jueza María Laura Garrigós de Rébori .....	224
§ 22. Toma de postura .....	226
<b>BIBLIOGRAFÍA GENERAL</b> .....	235