

RAMIRO J. RUA D



# Selecciones de Derecho Procesal Penal

Doctrina - Sumarios de fallos organizados  
temáticamente y ordenados por tribunales nacionales  
y organismos internacionales

1

**PRINCIPIOS DEL DERECHO PROCESAL PENAL.** PRINCIPIO ACUSATORIO: DEFENSA EN JUICIO;  
EJECUCIÓN PENAL; IMPARCIALIDAD; JUICIO ABREVIADO; SENTENCIA CONDENATORIA;  
SUSPENSIÓN DEL JUICIO A PRUEBA. PRINCIPIO DE CONGRUENCIA: CALIFICACIÓN LEGAL;  
MODIFICACIÓN DEL MONTO DE LA PENA; «REFORMATIO IN PEJUS»; SENTENCIA ARBITRARIA.  
PRINCIPIO DE INOCENCIA: «IN DUBIO PRO REO»; SANCIÓN DISCIPLINARIA A PROCESADOS;  
VIOLENCIA CONTRA LA MUJER. PRINCIPIO DE LEGALIDAD PROCESAL / OFICIALIDAD:  
IMPARCIALIDAD; MINISTERIO PÚBLICO FISCAL. SENTENCIA. MOTIVACIÓN.  
**SUJETOS PROCESALES.** ACUSADOR ESTATAL. ACUSADOR PARTICULAR. IMPUTADO.  
ACTOR CIVIL. **SOLUCIONES ALTERNATIVAS AL CONFLICTO Y DISPONIBILIDAD  
DE LA ACCIÓN PENAL.** PARTICIPACIÓN DE LOS OFENDIDOS EN EL PROCESO PENAL: JUICIO  
ABREVIADO; SUSPENSIÓN DEL JUICIO A PRUEBA; ACUERDOS ENTRE PARTICULARES

PRÓLOGO DE **ALBERTO M. BINDER**

CORTE SUPREMA  
BIBLIOTECA

SIG. TOPOGRAFICA

JS808

INVENTARIO

139461



ASOCIACION  
ARGENTINA  
DE PROFESORES  
DE DERECHO  
PROCESAL PENAL

hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

## ÍNDICE GENERAL

NOTA DEL DIRECTOR .....	9
PRÓLOGO .....	11

### CAPÍTULO I

## **PRINCIPIOS DEL DERECHO PROCESAL PENAL**

### A — DOCTRINA

#### **PRINCIPIOS PROCESALES EN MATERIA PENAL**

POR **TOMÁS DAKKACHE, MELINA DE BAIROS MOURA,  
LEANDRO FERNÁNDEZ, FRANCISCO E. MADRID,  
LORENA BELÉN MOORE, CAMILA PETRONE y PABLO VALLE**

§ 1. Introducción .....	21
§ 2. Aspecto histórico. Los principios en nuestra Constitución Nacional .....	24
§ 3. Aspecto filosófico de los principios .....	32
a) Principios constitutivos del derecho penal .....	33
b) Principios del derecho procesal penal: una aproximación desde la filosofía del derecho .....	34
§ 4. Una aproximación a los principios procesales penales en particular .....	37
a) Principio acusatorio .....	38
b) Principio de congruencia .....	40
c) Principio de inocencia .....	41
d) Principio de legalidad procesal/oficialidad .....	42
§ 5. Conclusión .....	44

## B — SUMARIOS

POR **TDMÁS DAKKACHE, MELINA DE BAIROS MOURA,**  
**LEANDRO FERNÁNDEZ, FRANCISCO E. MADRID,**  
**LORENA BELÉN MODRE, CAMILA PETRONE Y PABLO VALLE**

1. Principio acusatorio	44
a) Defensa en juicio	44
b) Ejecución penal	45
I. Cómputo de la pena	45
II. Libertad asistida. Ausencia de vista fiscal	45
c) Imparcialidad	45
d) Juicio abreviado	46
— Reincidencia	46
e) Sentencia condenatoria	46
I. Imposición de pena mayor o más gravosa que la solicitada por el fiscal	46
II. Cómputo	47
f) Suspensión de juicio a prueba	47
2. Principio de congruencia	49
a) Aspectos generales	49
b) Calificación legal	51
I. Modificación en la calificación legal de la conducta	51
II. Límites al principio «iura novit curia». Acusación alternativa	53
c) Modificación del monto de la pena	53
d) «Reformatio in pejus»	54
e) Sentencia arbitraria	54
3. Principio de inocencia	55
a) Definición	55
b) «In dubio pro reo»	56
— Índole procesal	56
c) Sanción disciplinaria a procesados	57
d) Suspensión del juicio a prueba	57
— Nuevo delito	57
e) Violencia contra la mujer	59
4. Principio de legalidad procesal / oficialidad	59
a) Consideraciones generales	59
b) Imparcialidad	60
c) Ministerio Público Fiscal. Intervención en el proceso	60
d) Sentencia. Motivación	61

## CAPÍTULO II

## SUJETOS PROCESALES

## A — DOCTRINA

**CAPACITACIÓN DE LOS SUJETOS PROCESALES EN EL MARCO  
DE SISTEMAS ADVERSARIALES DE ADMINISTRACIÓN  
DE JUSTICIA PENAL**

POR **PATRICIO MARCELO GANDULFO**

§ 1. Introducción	63
-------------------	----

§ 2. Formación de los estudiantes de abogacía en las áreas de derecho penal y procesal penal	64
§ 3. Formación de los empleados administrativos a la luz de un proceso penal adversarial	67
§ 4. Formación de los magistrados del Poder Judicial y del Ministerio Público Fiscal y de la Defensa Pública a la luz de un proceso penal adversarial	70
a) Capacitación en Teoría del Caso	74
b) Capacitación en planeación estratégica de las entrevistas investigativas	75
c) Capacitación en sistematización de la información	76
d) Capacitación en examen y contraexamen de testigos, y defensa de testigos a través de objeciones	76
1. Examen de testigos	77
I. Capacitación en presentación estratégica del caso —orden de los testigos—	77
II. Capacitación en técnicas de interrogación	78
III. Capacitación para la aplicación de herramientas que permitan acreditar las proposiciones fácticas de nuestra Teoría del Caso	79
2. Contraexamen de testigos	80
3. Examen y contraexamen de peritos y testigos expertos	81
4. Capacitación para limitar la posibilidad del adversario de examinar y contra-examinar	82
§ 5. Conclusiones	83

## B — SUMARIOS

POR **RDXANA C. BRISCIESE, MARIANO DILLON, PATRICIO MARCELO GANDULFO,**  
**CATALINA PASTORIZA Y FABIOLA D. COLUMBA**

1. Acusador estatal	84
a) Intervención en la etapa preparatoria	84
b) Intervención en la etapa intermedia o de crítica instructoria	86
c) Facultades recursivas	86
d) Resolución Alternativa de Conflictos	87
e) Suspensión del Juicio a Prueba	90
f) Legitimación para peticionar la restitución del art. 29 del CP	94
g) Agente Fiscal subrogante	94
h) Procedimiento de consulta con el Fiscal General	95
2. Acusador particular	95
a) Suspensión del juicio a prueba	95
b) Archivo de actuaciones	96
c) Legitimación	96
I. Intervención de la Subsecretaría de Protección de los Derechos Humanos de la Nación	96
II. Intervención de asociaciones civiles y la Secretaría de Derechos Humanos del Ministerio de Justicia y Derechos Humanos de la Nación	97
III. Intervención de la Administración Federal de Ingresos Públicos (AFIP)	97
III.1. Ingreso de sumas debidas al organismo recaudador (art. 1097, CC)	98
III.2. Facultades para impulsar la acción penal y recurrir	99
IV. Intervención de la Unidad de Información Financiera (UIF)	100

V. Legitimación. Ley 24.522	101
VI. Legitimación. Personas jurídicas	102
d) Apartamiento	103
e) Modificación de estatus procesal	103
f) Intervención en la etapa preparatoria	105
g) Intervención en la etapa de juicio	105
h) Facultades recursivas	106
i) Oportunidad para ser tenido en calidad de Querellante	108
j) Autonomía del querellante	109
k) Archivo de actuaciones. Convención de Derechos del Niño. Declaración testimonial	111
3. Imputado	111
a) Niños/as imputados	111
I. Derecho a la libertad personal	111
II. Derecho a ser oído	112
III. Tratamiento judicial diferenciado	112
IV. Deber de establecer su edad	113
b) Intervención de la Asesoría Tutelar	113
c) Resolución alternativa de conflictos	115
d) Intervención en la etapa preparatoria	116
I. Notificación de audiencias testimoniales	116
II. Declaración indagatoria	116
e) Intervención en la etapa de juicio	117
I. Notificación de audiencias testimoniales en etapa preparatoria	117
II. Confrontación de declaraciones testimoniales. Víctima menor de edad. Delitos sexuales	117
f) Intervención en la etapa de ejecución penal	118
g) Ejercicio pleno del Derecho de Defensa	118
4. Actor civil	119

## CAPÍTULO III

## SOLUCIONES ALTERNATIVAS AL CONFLICTO Y DISPONIBILIDAD DE LA ACCIÓN PENAL

## A — DOCTRINA

### UN CAMINO PARA ESCUCHAR A LAS VÍCTIMAS

POR **MARÍA JOSÉ CHICHIZOLA, DANIEL A. P. GONZALEZ STIER, FEDERICO MARASTONI GIOVANNINI, PABLO CÉSAR MAZZIOTTI Y CECILIA FERNANDA VAZQUEZ**

§ 1. Introducción	121
§ 2. El rol de la víctima en el proceso penal federal	122
a) El actor civil	123
b) El querellante	123
c) La evolución legislativa	124
d) El camino de la jurisprudencia	127
e) Conclusión preliminar	130

§ 3. Acceso a la justicia y derecho a la verdad	130
a) El derecho de acceso a la justicia	131
b) El derecho a la verdad	134
c) Las víctimas ante la justicia penal internacional	135
§ 4. La disponibilidad de la acción penal	136
a) Régimen de las acciones	137
b) Aspectos dogmáticos, principios de legalidad y oportunidad	138
c) La modificación del Código Penal a partir de la ley 27.147	140
d) Las normas procesales	143
— El nuevo Código Procesal Penal de la Nación	144
I. Criterios de oportunidad	145
II. Conversión de la acción	147
§ 5. Mecanismos alternativos de resolución de conflictos penales	147
a) Los mecanismos disponibles en la legislación nacional	149
1. Mediación	149
2. Conciliación	150
3. Arbitraje	150
b) Diferencias entre la mediación penal y la mediación civil	151
c) La mediación penal en la provincia de Buenos Aires	151
1. Principios de la resolución alternativa de conflictos penales en la provincia de Buenos Aires	152
2. ¿Qué causas pueden someterse a este proceso?	152
3. ¿En qué casos está expresamente excluida la instancia de mediación?	153
4. Efectos de la mediación	153
d) Mecanismo de conciliación en el nuevo Código Procesal Penal de la Nación	154
— Efectos de la conciliación	156
§ 6. Conclusión	156

## B — SUMARIOS

POR **MARÍA JOSÉ CHICHIZOLA, DANIEL A. P. GONZALEZ STIER, FEDERICO MARASTONI GIOVANNINI, PABLO CÉSAR MAZZIOTTI Y CECILIA FERNANDA VAZQUEZ**

1. Acción penal	158
a) Concepto y alcances	158
b) Principios de legalidad procesal y oficialidad	160
2. Disponibilidad de la acción penal	161
3. Participación de los ofendidos en el proceso penal	171
4. Medidas de solución alternativas del conflicto	181
a) Juicio abreviado	181
b) Suspensión del juicio a prueba	181
I. Alcances	181
II. Consentimiento del Ministerio Público Fiscal	182
III. El ofrecimiento de reparación	190
IV. Procedencia del beneficio para los delitos que tienen prevista una pena de inhabilitación	192

V. Procedencia en casos de afectación a los derechos del niño .....	194
VI. Procedencia en casos de violencia contra la mujer .....	194
c) Acuerdos entre particulares .....	199
I. Mediación .....	199
II. Conciliación .....	206
III. Reparación integral al ofendido .....	210
IV. Casos de violencia contra la mujer .....	214
<b>BIBLIOGRAFÍA GENERAL</b> .....	<b>217</b>

**RAMIRO J. RUA** dirección

# Selecciones de Derecho Procesal Penal

Doctrina - Sumarios de fallos organizados  
temáticamente y ordenados por tribunales nacionales  
y organismos internacionales

## 2

**GARANTÍAS CONSTITUCIONALES EN EL PROCESO PENAL.** «NE BIS IN IDEM»:

JUZGAMIENTO EN JURISDICCIONES DISTINTAS. SUPERPOSICIÓN DE PROCESOS;

AGRAVACIÓN POR ANTECEDENTES PENALES; CUESTIÓN FEDERAL SUFICIENTE.

IMPARCIALIDAD DE LOS JUECES: DELIMITACIÓN DE LA FUNCIÓN DEL JUEZ; INDEPENDENCIA;

RECUSACIÓN; ESTABILIDAD-INAMOVILIDAD EN EL CARGO; JUEZ NATURAL.

PLAZO RAZONABLE: LÍMITE A LA PERSECUCIÓN PENAL ESTATAL; RETRASO DE LA JUSTICIA.

PROHIBICIÓN DE AUTOINCRIMINACIÓN: DECLARACIÓN OBTENIDA ILEGÍTIMAMENTE.

REGLA DE EXCLUSIÓN; OBJETO DE PRUEBA; DECLARACIÓN TESTIMONIAL INCRIMINATORIA;

SILENCIO. DEFENSA EN JUICIO: DEBER DE MOTIVAR RESOLUCIONES.

**MEDIOS DE IMPUGNACIÓN.** DERECHO AL RECURSO; DOBLE CONFORME; MINISTERIO

PÚBLICO FISCAL; RECURSO DE CASACIÓN; TUTELA JUDICIAL EFECTIVA; EFECTOS

DE LOS RECURSOS; EFECTO DE LA IMPUGNACIÓN Y «REFORMATIO IN PEJUS»

**ASOCIACIÓN  
ARGENTINA  
DE PROFESORES  
DE DERECHO  
PROCESAL PENAL**

**hammurabi**

JOSE LUIS DEPALMA EDITOR

# ÍNDICE GENERAL

## CAPÍTULO I

### **GARANTÍAS CONSTITUCIONALES EN EL PROCESO PENAL**

#### A — DOCTRINA

#### **EL ARREPENTIDO. ALCANCES RESPECTO DE SU NO INCORPORACIÓN AL CÓDIGO PENAL**

POR **J. TOMÁS MOEREMANS, EMANUEL HACHMANIAN,  
M. FLORENCIA AUGELLI Y MARÍA AGUSTINA RODRÍGUEZ PACILLY**

§ 1. Introducción .....	15
§ 2. Pincelada histórica y comparada .....	16
§ 3. Ámbito de aplicación en la legislación nacional .....	18
§ 4. Ley 27.304. Incorporación al Código Penal .....	21
a) Fundamentos legislativos .....	21
1. La «emergencia» .....	21
2. La responsabilidad internacional .....	23
b) Régimen único .....	25
1. En cuanto a su alcance .....	25
2. En cuanto a los sujetos que pueden beneficiarse .....	25
3. Oportunidad .....	26
4. Procedimiento para el acuerdo .....	27
5. Verificación de la información .....	27
6. Criterios para el otorgamiento del beneficio .....	28
7. En cuanto al beneficio .....	29
8. ¿Incorporación de un nuevo fin procesal? .....	29
c) El «test» de constitucionalidad .....	30

1. Garantía de prohibición de la autoincriminación	31
2. Garantía de defensa en juicio	36
3. El «arrepentido falaz»	38
A modo de conclusión	40

## B — SUMARIOS

POR J. TOMÁS MOEREMANS, EMANUEL HACHMANIAN,  
AGUSTINA GIL BELLONI, M. FLORENCIA AUGELLI  
Y MARÍA AGUSTINA RODRÍGUEZ PACILLY

1. «Ne bis in idem»	42
a) Alcance. Elementos	42
I. Unidad de hecho	45
II. Sentencia firme	48
II.1. Interpretación restrictiva	48
II.2. Interpretación amplia	50
II.3. Ausencia de sentencia previa	51
III. Cosa juzgada material	52
b) Jurisdicciones distintas. Superposiciones	56
c) Agravación por antecedentes penales	59
d) Cuestión federal suficiente	62
2. Imparcialidad de los jueces	62
a) Delimitación de la función jurisdiccional	62
b) Imparcialidad	71
I. Temor de parcialidad. Intervenciones anteriores	74
I.1. Imparcialidad del juez de segunda instancia	74
I.2. Intervención anterior en el juicio político	76
I.3. Intervención anterior del juez de juicio como fiscal en un planteo de inconstitucionalidad	79
I.4. Doble intervención del mismo juez en dos situaciones distintas respecto del mismo sujeto	79
I.5. Intervención anterior del juez al tomar declaración testimonial de la misma persona en procesos distintos	81
I.6. Intervención del juez que realizó declaraciones periodísticas sobre otro sujeto en el marco de la misma causa	82
I.7. Magistrado con actividad en una entidad que participa de «amicus curiae»	82
I.8. Nueva intervención producto del reenvío dispuesto por el Superior	82
II. Imparcialidad de otro interviniente en el proceso distinto del juez	83
II.1. Funcionarios y empleados judiciales	83
II.2. Representante del Ministerio Público Fiscal	85
II.3. Incidencia de los medios de comunicación	86
II.4. Temor de parcialidad. Conducta procesal del magistrado	87
c) Independencia judicial	88
d) Recusación	91
I. Causales. No taxatividad	94
II. Oportunidad	96
III. Juez recusado que sigue interviniendo	97
IV. Criterio restrictivo. Recusación masiva	99
e) Estabilidad. Inamovilidad	100

f) Juez natural	104
3. Plazo razonable	108
a) Límite a la persecución penal estatal	108
b) Cómputo del plazo del proceso	123
I. Criterio amplio	123
II. Criterio restrictivo	132
c) Complejidad en el caso concreto. Pautas	134
d) La afectación generada en la situación jurídica de la persona involucrada en el proceso e impactos en los derechos de la misma	145
e) Retardo atribuible a la justicia	146
— El retardo habilita reparación	153
f) Supuestos especiales	154
I. Proceso de extradición	154
II. Plazo de duración de la prisión preventiva	155
III. Conducta del imputado	155
g) Interpretación restrictiva de la garantía	160
4. Prohibición de autoincriminación	160
a) Declaración obtenida ilegítimamente. Regla de exclusión	165
— Sujeto de prueba. Libertad de decisión	167
b) Supuestos cuándo la «notitia criminis» la tiene un profesional de la salud	169
c) Objeto de prueba	170
— Extracción de sangre	171
d) Declaración testimonial incriminatoria	171
e) Manifestaciones del sujeto acusado	171
I. Ante particulares	172
II. Ante el juez de la causa	173
III. Ante las fuerzas de seguridad	173
f) Silencio	174
5. Defensa en juicio	174
a) Deber de motivar resoluciones	177
b) Quiénes pueden alegar el derecho de defensa	178
c) Cuándo comienza la protección	179
d) Defensa efectiva	180
I. Defensa técnica	186
I.1. Falta de asistencia del letrado en las declaraciones	186
I.2. Notificación personal al imputado	188
II. Apartamiento	190
III. Derecho a conocer la imputación	193
IV. Recursos y medios de defensa	197
V. Violaciones	197
V.1. Interrogación de testigos	199
V.2. Reedición de planteos	199
V.3. Falta de asistencia letrada	200
V.4. Omisión de las formas establecidas en el proceso	201
V.5. «Reformatio in pejus»	202
V.6. La duración de proceso y su afectación al derecho de defensa	204
VI. Derecho a ser oído	206
— Derecho a ser oído de los niños y niñas	206
VII. Casos especiales	206
VII.1. Condenados a pena capital	206

ML2. Cómo opera la garantía para extranjeros	208
Derecho a tener un proceso en el idioma natal	209
Principio de congruencia	209

## RECURSOS DE IMPUGNACIÓN

### A — DOCTRINA

#### EL PACTO ENTRE LAS PARTES Y EL DERECHO A RECURSO

POR ARIADNA SOL KRUGLIANSKY, ÚRSULA CAMPOLONGHI,  
MANUEL PISTARINI, DIEGO STRATIOTIS Y MARIANA CALAON

§ 1. Introducción	211
§ 2. Análisis de la jurisprudencia de la Corte IDH y la CSJN	212
a) «Herrera Ulloa»	212
1. Hechos y situación procesal	212
2. Consideraciones de derecho	212
3. Conclusión	213
b) «Casal»	214
1. Hechos y situación procesal	214
2. Consideraciones de derecho	215
3. Conclusión	217
c) «Mohamed»	217
1. Hechos y situación procesal	218
2. Consideraciones de derecho	218
3. Conclusión	220
d) «Carrera»	220
1. Introducción	220
2. Hechos y situación procesal	220
3. Consideraciones de derecho	222
4. Conclusión	224
§ 3. Juicio abreviado	224
a) Características y alcances	224
b) ¿Beneficio para el imputado?	225
§ 4. Compatibilidad del proceso abreviado y vía recursiva	228
— Sentencia, agravios y la teoría de los actos propios	229
§ 5. Pacto entre las partes, cuestiones más recurridas	232
a) Reincidencia	233
b) Determinación de las penas	234
c) Penas accesorias	236
§ 6. Consideraciones finales	238

### B — SUMARIOS

POR ARIADNA SOL KRUGLIANSKY, ÚRSULA CAMPOLONGHI, MANUEL PISTARINI,  
DIEGO STRATIOTIS Y MARIANA CALAON

1. Derecho al recurso	240
a) Alcance de la garantía	240
b) Requisitos necesarios para garantizar el derecho al recurso	247
c) Recurso horizontal	248
d) Derecho al recurso: relación con el principio de inocencia, imparcialidad y el debido proceso	250
e) Casación positiva y reenvío	251
2. Doble conforme: revisión integral sobre todos los aspectos de la condena	254
3. Derecho al recurso y el Ministerio Público Fiscal	257
4. Recurso de casación	259
a) Requisitos formales de admisibilidad del recurso	259
b) Revisión sobre «actos procesales importantes»	260
c) Recurso de casación como tribunal intermedio	261
d) Recurso de casación y nulidad. Imprudencia	264
e) Agravios introducidos durante el trámite del recurso ante la CFCP	266
f) Plazo razonable. Falta de demostración del agravio federal	266
g) Admisibilidad del recurso de casación respecto al planteo de prescripción de la acción penal	266
h) Impugnación del auto de procesamiento y prisión preventiva	267
i) Impugnación de la prisión preventiva	267
j) Impugnación de las cuestiones de competencia	271
k) Impugnación de las resoluciones que disponen de medidas de prueba	272
l) Impugnación por arbitrariedad	272
5. Tutela judicial efectiva	273
a) Autonomía de la parte querellante para recurrir	273
b) Pérdida de la facultad de recurrir de la parte querellante ante la falta del requerimiento de elevación a juicio	275
c) Querellante representante de un organismo estatal. Legitimación para recurrir en solitario	276
6. Efectos de los recursos y el «ne bis in idem»	276
a) Sobreseimiento. Recurso del fiscal	278
b) Resolución exculpatoria. Inconstitucionalidad del art. 195 del CPPN	278
c) Revisión de antecedente en la valoración de la pena	278
d) Revisión de la competencia	278
e) Efectos de la revisión que provoca la nulidad del proceso	279
f) Reincidencia	280
7. Efectos de la impugnación y su relación con la «reformatio in pejus»	282
a) Principio de congruencia	283
b) Recurso de la querrela. Sobreseimiento. «Reformatio in pejus»	284
c) Atenuantes. Violencia de género	284
d) Cambio de calificación en juicio. Recurso de casación	285
e) Control de constitucionalidad	286
<b>BIBLIOGRAFÍA GENERAL</b>	<b>289</b>

**RAMIRO J. RUA** dirección

# Selecciones de Derecho Procesal Penal

**DOCTRINA - SUMARIOS DE FALLOS ORGANIZADOS  
TEMÁTICAMENTE Y ORDENADOS POR TRIBUNALES NACIONALES  
Y ORGANISMOS INTERNACIONALES**

# 3

**MEDIDAS DE COERCIÓN.** DETENCIÓN: PRINCIPIOS; CAUSA PROBABLE – ESTADO DE SOSPECHA; VALORACIÓN Y FACULTADES DE LA POLICÍA; DURACIÓN; NULIDAD; MENORES. REQUISA: CON Y SIN ORDEN JUDICIAL; REQUISA HECHA POR PARTICULARES; REQUISA DE AUTOMOTORES EN «OPERATIVOS PÚBLICOS DE PREVENCIÓN». ALLANAMIENTO: DERECHO A LA INTIMIDAD. INVOLABILIDAD DEL DOMICILIO; EXCEPCIONES; NOCTURNIDAD DEL ALLANAMIENTO; MOTIVACIÓN DE LA ORDEN. REQUISITOS; IDENTIFICACIÓN DEL DOMICILIO A ALLANAR; «PLAIN VIEW DOCTRINE». PRISION PREVENTIVA: PRINCIPIOS; DERECHO A LA LIBERTAD PERSONAL; DEBER DE FUNDAMENTACIÓN; PELIGROS O RIESGOS PROCESALES; PLAZO RAZONABLE; PRÓRROGA DE LA PRISIÓN PREVENTIVA; PRISIÓN DOMICILIARIA; INDEMNIZACIÓN POR DILACIÓN INDEBIDA DE LA PRISIÓN PREVENTIVA; EXCARCELACIÓN; NIÑOS/AS PRIVADOS/AS DE LA LIBERTAD; LESA HUMANIDAD

**ASOCIACIÓN  
ARGENTINA  
DE PROFESORES  
DE DERECHO  
PROCESAL PENAL**

**h**  
**hammurabi**  
JOSE LUIS DEPALMA EDITOR

## ÍNDICE GENERAL

<b>NOTA DEL DIRECTOR</b> .....	9
--------------------------------	---

### CAPÍTULO ÚNICO

## MEDIDAS DE COERCIÓN

### A — DOCTRINA

#### DETENCIÓN Y REQUISA DE PERSONAS TRANS

POR **MARÍA FLORENCIA BRAVO, EZEQUIEL HERNÁN DOPAZO,**  
**OLIVIA R. IRALA GONZÁLEZ, DEMIAN J. REAL,**  
**RAMIRO J. RUA y ANDREA M. SEMBER**

§ 1. Introducción .....	19
a) El saber y la temática LGBTI .....	19
b) Advertencias .....	22
§ 2. La diversidad de género en el ámbito internacional de derechos humanos .....	24
a) Organismos internacionales .....	24
b) Países .....	28
§ 3. Conclusión preliminar .....	31
§ 4. Circunstancias fácticas actuales en que se desenvuelven las detenciones y requisas de las personas trans .....	31
a) La Argentina en comparación con el resto de los países del mundo .....	31
b) Aproximaciones a la realidad trans .....	32
c) Normativa en materia de requisas e identidad de género .....	38
1. Principios de Yogyakarta de 2006 .....	38
2. Convención Interamericana contra Toda Forma de Discriminación e Intolerancia .....	39
3. Ley 26.743 de Identidad de Género .....	40

## ÍNDICE GENERAL

4. Guía de Procedimiento de «visu médico» y de «control y registro» de personas trans en el ámbito del Servicio Central de Alcaldías	40
5. La cuestión de las requisas a personas trans en los códigos procesales penales	42
6. Resolución 1149-E/2017 del Ministerio de Seguridad de la Nación	42
§ 5. Detención y requisa de personas trans en el ámbito nacional	44
— Requisitos para llevar adelante detenciones y requisas de personas trans	53
§ 6. Conclusión	54

## B — SUMARIOS

POR **MARÍA FLORENCIA BRAVO, EZEQUIEL HERNÁN DOPAZO,**  
**OLIVIA R. IRALA GONZÁLEZ, DEMIAN J. REAL, RAMIRO J. RUA**  
**y ANDREA M. SEMBER**

1. Detención	
a) Concepto	56
b) Legitimación de la detención	56
c) Medida de excepción	58
d) Interpretación	58
e) Facultad del Ministerio Público Fiscal	59
f) Requisitos	60
g) Régimen	62
I. Constitución Nacional	63
II. Régimen internacional	63
III. Régimen provincial	64
h) Probable causa. Cuarta enmienda de la Corte norteamericana	67
i) Principios	71
I. Principio de razonabilidad	73
II. Principio de trascendencia	73
III. Intimidad	73
IV. Principio de igualdad. Inmunidad de arresto	74
j) Orden de detención	74
I. Requisitos	75
II. Orden escrita	75
III. Comunicación	76
IV. Flagrancia	78
k) Acta de detención	79
I. Nulidad	83
II. Testigos	83
l) Causa probable. Estado de sospecha	88
m) Valoración y facultades de la policía	94
I. Policía Federal	99
II. Policía Bonaerense	101
III. Código Aduanero	105
IV. Gendarmería Nacional	106
n) Interrogatorio	106
ñ) Función prevencional	107
— Detención arbitraria	115
o) Denuncia anónima	118
	119

## ÍNDICE GENERAL

p) Duración	127
q) Impugnabilidad	129
r) Nulidad	130
s) Otras modalidades	131
I. Arresto	131
II. Demora	132
III. Identificación	133
IV. Exhibición de documentos	139
V. Detención por particulares	140
t) Menores	140
2. Requisa	143
a) Aspectos generales	143
b) Requisa personal con orden judicial. Art. 230 del CPPN	143
— Motivos suficientes	143
c) Requisas sin orden judicial. Art. 230 «bis» del CPPN	145
I. Principio de razonabilidad	145
II. Concurrencia de circunstancias previas o concomitantes	147
II.1. Derecho a la intimidad	147
II.2. Doctrina de la «totalidad de las circunstancias»	149
III. Nulidad de la requisa y regla de exclusión	152
IV. Control de equipaje en transporte público de pasajeros	152
V. Requisa personal en el marco de un allanamiento	153
VI. Inmediata comunicación a la autoridad judicial	153
d) Requisa hecha por particulares	154
e) Requisa de automotores en «operativos públicos de prevención»	154
— Validez constitucional del art. 230 «bis» del CPPN, último párrafo	155
f) Otros casos especiales	157
I. Requisa de teléfonos celulares	157
II. Requisas dentro del sistema penitenciario	159
— Requisa a visitas a unidad carcelaria	159
III. Requisa a internos dentro de una unidad carcelaria	160
IV. Requisa a agente penitenciario	161
V. Requisa a internas trans	162
3. Allanamiento	162
a) Derecho a la intimidad. Inviolabilidad del domicilio	162
b) Consentimiento	163
I. Requisitos	163
II. Titularidad del derecho de exclusión. Requisitos	165
c) Orden de allanamiento. Excepciones	166
I. Voces de socorro	166
II. Comisión de un delito	166
III. Razones de urgencia	166
d) Nocturnidad del allanamiento	167
e) Motivación de la orden de allanamiento. Requisitos	168
I. Urgencia. Trata de personas	173
II. Denuncia anónima	173
f) Identificación del domicilio a allanar	174
g) «Plain view doctrine»	175
I. Consentimiento	176
II. Doctrina de «the whole picture»	176

4. Prisión preventiva	177
a) Principios	177
I. Aspectos generales	177
II. Principio de legalidad	177
III. Presunción de inocencia	177
IV. Principio de idoneidad	178
V. Principio de necesidad	180
VI. Principio de excepcionalidad	181
VII. Principio de proporcionalidad	181
— Proporcionalidad. Opción por parte del juzgador y/o acusación pública por el procedimiento ordinario pudiendo optar por el de flagrancia	183
VIII. Principio acusatorio. Principio adversarial	183
b) Derecho a la libertad personal	185
I. Aspectos generales	185
II. Prohibición de encarcelamientos irrazonables o desproporcionados	185
c) Deber de adaptar la legislación y las prácticas locales	186
d) Deber de fundamentación	186
I. Motivación suficiente	186
II. Revisión periódica	187
III. Deber de responder a cada solicitud liberatoria	187
IV. Recurso de casación por solicitud liberatoria rechazada. Detención en procesos paralelos	188
e) Naturaleza jurídica	188
— Medida cautelar de naturaleza procesal	188
f) Peligros o riesgos procesales	190
I. Aplicación del principio «pro homine»	190
II. Carga probatoria del riesgo. No el imputado	190
III. Entorpecimiento del procedimiento y riesgo de fuga	190
IV. Mérito sustantivo («fumus bonis iuris»)	191
V. Riesgo en la demora («periculum in mora»)	191
VI. Acreditación del peligro procesal por circunstancias objetivas y ciertas	191
VII. Invalidez de sustentar el peligro procesal en la amenaza de pena en abstracto	193
VIII. Manifestaciones de los peligros o riesgos procesales. Casuística	193
VIII. 1. Arraigo	193
VIII. 2. Domicilio. Incertidumbre	193
VIII. 3. Domicilio. Residencia en hotel	194
VIII. 4. Actuaciones próximas a ser elevadas a juicio	194
VIII. 5. Actuaciones para fijar fecha de debate	194
VIII. 6. Actuaciones con fecha de debate próxima fijada	194
VIII. 7. Amedrentamiento del presunto damnificado/a	195
VIII. 8. Antecedentes delictivos	196
VIII. 9. Autodenuncia	196
VIII.10. Comienzo de la investigación	196
VIII.11. Conducta del coimputado/a	197
VIII.12. Condena no firme	197
VIII.13. Condena no firme. Pena menos grave que la amenaza punitiva. Imputado en libertad	199
VIII.14. Extradición	199
VIII.15. Influencia en los testigos	200
VIII.16. Intención de fuga al momento de la detención	200
VIII.17. Funcionario público. Connivencia	201
VIII.18. Medidas de prueba pendientes	201

VIII.19. Organización criminal	201
VIII.20. Rebeldía	203
VIII.21. Recursos técnicos y económicos	205
VIII.22. Severidad de la infracción. Gravedad de la pena en abstracto	205
VIII.23. Severidad de la infracción. Peligro social	208
VIII.24. Violencia de género	208
g) Plazo razonable	212
I. Aspectos generales	212
II. Calificación legal	213
III. Cómputo del tiempo de prisión preventiva	213
III.1. Ley en el tiempo. Ultractividad de la ley más benigna. Aplicación de la ley vigente al momento de comisión del hecho	213
III.2. Privación de la libertad en diversos procesos. Aplicación del «dos por uno» (ley 24.390)	213
III.3. Gravedad del delito	214
III.4. No cómputo del tiempo de detención durante el trámite de extradición	214
III.5. Plazo máximo	216
h) Prórroga de la prisión preventiva	216
I. Tesis del plazo judicial	216
II. Condena anterior al vencimiento del plazo del art. 1° de la ley 24.390, según ley 25.430	220
III. Homologación. Fundamentación	221
IV. Necesidad de dictar la prórroga	221
V. Necesidad de indicar el plazo	221
VI. Riesgos procesales. Gravedad del hecho, seriedad del delito, proximidad del debate, preservación de los fines del proceso	221
VII. Duración de la prisión preventiva. Cómputo de plazos de hechos ajenos al investigado	222
i) Prisión domiciliaria	223
I. Aspectos generales	223
II. Principio acusatorio. Principio adversarial. Vista fiscal. Contradictorio	225
III. Condiciones de detención	226
IV. Edad	226
IV.1. Concesión no automática	226
IV.2. Posibilidad de valorar la concurrencia de los otros supuestos legales	228
V. Integrante de una comunidad de pueblos originarios	229
VI. Salud	230
VI.1. Abordaje integral de los informes	231
VI.2. Portador de HIV	232
VI.3. Obesidad	233
VII. Situación familiar	233
VII. 1. Abuela conviviente	233
VII. 2. Arbitrariedad	233
VII. 3. Familiar discapacitado	234
a. Criterios generales	234
b. Madre. Deber de acreditar la discapacidad	235
c. Madre discapacitada y portadora de HIV	235
d. Hijo/a	235
e. Familiar enfermo	236
f. Hijo/a del concubino	236
g. Interés superior del niño/a	237
VII. 4. Madre con hijo/a menor de cinco años	239

## ÍNDICE GENERAL

VII. 5. Madre con hijo/a mayor a cinco años	240
VII. 6. Padre con hijo/a a su cargo	241
VII. 7. Padre con hijo/a discapacitado/a a su cargo	243
VII. 8. No encuadre en el supuesto del art. 32 de la ley 24.660	243
VII. 9. Revocación. Violación de la obligación de permanencia	244
VII.10. Riesgo procesal. Improcedencia de su análisis	244
j) Indemnización por dilación indebida de la prisión preventiva	244
k) Excarcelación	245
I. Cómputo del tiempo bajo régimen de libertad condicional	245
II. Deterioro personal producto de la detención	246
III. Modificación de la caución. Deber de fundamentación	246
IV. Caución real. Falta de fundamentación	247
V. Caución de imposible cumplimiento	247
VI. Tiempo que permitiría acceder a la libertad asistida	247
— Informe criminológico	247
VII. Tiempo que permitiría acceder a la libertad condicional	249
VII.1. Aspectos generales	249
VII.2. Declaración de reincidencia	250
VII.3. Unificación de condena no firme	251
VII.4. Unificación de condena. Condena vencida	251
VII.5. Estado mental	252
VII.6. Estímulo educativo	252
l) Aspectos atinentes a la situación de privación de la libertad	253
I. Posición de garante del Estado de la persona bajo su custodia	253
II. Deber de garantizar el derecho a la vida	254
III. Derecho a un trato humano y respetuoso de la dignidad humana	254
IV. Salvaguardar la salud y asistencia médica a las personas detenidas	254
V. Atención por un médico que no tenga relación con el servicio penitenciario	256
VI. Malas condiciones físicas y sanitarias	256
VII. Hacinamiento. Integridad personal	256
VIII. Imposibilidad de invocar privaciones económicas para justificar condiciones indignas	257
IX. Afecciones a la salud. Carga de la prueba	257
X. Torturas y tratos crueles, inhumanos o degradantes. Deber de investigar	257
XI. Muerte de persona privada de la libertad. Responsabilidad estatal	258
XII. Muerte de persona privada de la libertad. Deber estatal de investigar	258
— Separación y trato diferenciado entre procesados y penados	258
XIII. Derecho a la comunicación periódica con la familia	259
XIV. Restricción excepcional a otros derechos derivados de la privación de la libertad	260
XV. Aislamiento previsional como sanción disciplinaria	260
— Condenados a pena de muerte	260
XVI. Lesiones sufridas en el lugar de detención. Responsabilidad del Estado. Trato cruel, inhumano o degradante	260
m) Niños/as privados/as de la libertad	260
I. Principios generales aplicables a los/las niños/as	260
II. Derecho a la libertad personal	261
III. Tratamiento judicial diferenciado	261
— Deber de establecer su edad	262
IV. Posición de garante	262
V. Atención médica	262

## ÍNDICE GENERAL

n) Lesa humanidad	263
I. Aspectos generales	263
II. Excarcelación. Modificación de la caución. Caución real	268
III. Plazo razonable	268
IV. Prisión domiciliaria	268
IV.1. Edad	269
IV.2. Madre discapacitada	269
IV.3. Esposa discapacitada	270
IV.4. Hijo discapacitado	270
IV.5. Riesgo de fuga y razones humanitarias	270
IV.6. Salud	272
IV.7. Necesidad de practicar una neurocirugía	273
IV.8. Salidas a caminar	274
IV.9. Prórroga de la prisión preventiva	274
<b>BIBLIOGRAFÍA GENERAL</b>	<b>277</b>



RAMIRO J. RUA dirección

# Selecciones de Derecho Procesal Penal

DOCTRINA - SUMARIOS DE FALLOS ORGANIZADOS  
TEMÁTICAMENTE Y ORDENADOS POR TRIBUNALES NACIONALES  
Y ORGANISMOS INTERNACIONALES

## 4

**PRUEBA:** LOS NIÑOS Y LAS NIÑAS VÍCTIMAS DE ABUSO SEXUAL. EL TESTIMONIO DE LOS NIÑOS Y LAS NIÑAS. LA ADQUISICIÓN DE PRUEBA DIGITAL EN LA NUBE. LAS TÉCNICAS PARA LA ADQUISICIÓN DE PRUEBA DIGITAL EN LA COMPUTACIÓN DE LA NUBE («CLOUD COMPUTING»). PRINCIPIOS Y GARANTÍAS ASOCIADAS A LA PRUEBA. PROHIBICIÓN DE AUTOINCRIMINACIÓN. PRUEBA ILEGAL. INVESTIGACIÓN. DENUNCIA ANÓNIMA. ESCENA DEL CRIMEN. EXAMEN DE TESTIGOS. PRODUCCIÓN DE PRUEBA EN EL EXTRANJERO. MEDIOS DE PRUEBA. RECURSOS.

**FLAGRANCIA:** EL PROCEDIMIENTO DE FLAGRANCIA ANTE EL PRINCIPIO DE IGUALDAD. PROCEDIMIENTO. INVESTIGACIÓN PENAL PREPARATORIA. MENORES DE EDAD. RECURSOS

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TOPOGRAFICA	INVENTARIO
J6255	154.113

ASOCIACIÓN  
ARGENTINA  
DE PROFESORES  
DE DERECHO  
PROCESAL PENAL

**h**  
**hammurabi**  
JOSE LUIS DEPALMA EDITOR

## ÍNDICE GENERAL

<b>NOTA DEL DIRECTOR</b> .....	<b>9</b>
--------------------------------	----------

### CAPÍTULO I **PRUEBA**

#### A — DOCTRINA

#### **I. LOS NIÑOS Y LAS NIÑAS VÍCTIMAS DE ABUSO SEXUAL**

POR **OLIVIA R. IRALA GONZÁLEZ Y FABIOLA D. COLUMBA**

§ 1. Introducción .....	19
§ 2. Marco normativo en relación a los niños y las niñas .....	22
§ 3. Cámara Gesell .....	24
a) Alcances .....	24
b) Intervención del defensor de menores .....	25
c) Intervención del defensor del imputado .....	26
§ 4. El testimonio de los niños y las niñas .....	28
a) La memoria .....	29
1. El recuerdo libre .....	30
2. El recuerdo asistido .....	31
3. El recuerdo guionado .....	31
4. El recuerdo reprimido .....	32
5. Amnesia infantil .....	33
6. La sugestión .....	34
b) El olvido .....	35
c) El silencio .....	35
d) La retractación .....	36
§ 5. Testigos indirectos o de oídas .....	37

§ 6. El informe pericial .....	37
§ 7. Conclusión .....	38

## II. LA ADQUISICIÓN DE PRUEBA DIGITAL EN LA NUBE

### RECOLECCIÓN DE EVIDENCIA ELECTRÓNICA EN JURISDICCIÓN NACIONAL Y EXTRANJERA

POR **CARLOS CHRISTIAN SUEIRO**

§ 1. Introducción .....	39
§ 2. La prueba digital, sus características y la ausencia de regulación jurídica en el derecho procesal penal de la República Argentina .....	40
§ 3. La computación de la nube y las dificultades que esta tecnología presenta a nivel jurídico .....	44
§ 4. Las técnicas para la adquisición de prueba digital en la computación de la nube («cloud computing») .....	49
a) La estructura de la computación de la nube, o entorno digital distribuido .....	49
b) Adquisición de prueba digital de la nube alojada en el territorio nacional .....	51
1. Recolección de prueba digital con acceso al RAID pudiendo trasladarse el equipo .....	52
2. Recolección de prueba digital con acceso al RAID, en los casos en los cuales no es posible trasladar el equipo .....	52
3. Recolección de prueba digital con acceso al RAID, en los casos en los cuales el equipo está desmontado .....	54
c) La adquisición de prueba digital de la nube situada en jurisdicción extranjera .....	55
1. Acceso a datos abiertos .....	57
2. Acceso a datos restringidos .....	58
I. Acceso transfronterizo directo a través de una terminal ubicada en la jurisdicción en la que tramita la investigación .....	58
II. Acceso transfronterizo directo mediante mecanismos técnicos .....	59
III. Acceso transfronterizo a través de los proveedores de servidores informáticos u otras empresas por medio de cooperación asimétrica .....	60
3. Interceptación o captura del tráfico de datos entre el nodo y la nube .....	61
§ 5. Conclusión .....	61

#### B — SUMARIOS

POR **RAMIRO J. RUA, MARIANA CALAON, OLIVIA R. IRALA GONZÁLEZ,**  
**ARIADNA KRUGLIANSKY Y FABIOLA D. COLUMBA**

1. Principios .....	63
a) Principio acusatorio .....	63
b) Principio de inocencia .....	63
c) Principio de igualdad de armas o de equivalencia de oportunidades .....	64
d) Principio de libertad probatoria .....	64

2. Garantías constitucionales .....	65
a) Búsqueda de la verdad .....	65
b) Derecho de las víctimas a conocer la verdad .....	65
c) Derecho a la intimidad .....	66
I. Aspectos generales .....	66
II. Fotografías subidas a red social .....	66
d) Imparcialidad e independencia judicial .....	67
I. Aspectos generales .....	67
II. Deber del Estado de garantizar ausencia de influencias .....	68
e) Prohibición de la autoincriminación forzada .....	68
I. Aspectos generales .....	68
II. Extracción de sangre .....	70
III. Declaración testimonial .....	70
IV. Falso testimonio .....	71
f) Prueba ilegal .....	72
I. Trato inhumano .....	72
II. Interrogatorio de un sospechoso por la policía .....	72
g) Regla de exclusión .....	72
I. Aspectos generales .....	72
II. Cauce independiente .....	73
III. Tortura o trato cruel .....	73
h) Plazo razonable .....	73
i) Cosa juzgada .....	75
I. Aparición de nuevas pruebas .....	75
II. Cosa juzgada fraudulenta .....	76
III. Revisión de sentencia condenatoria .....	76
3. Investigación .....	77
a) Debida diligencia .....	77
I. Aspectos generales .....	77
II. Primeras diligencias .....	78
III. Desaparición forzada de personas .....	79
IV. Ejecuciones extrajudiciales .....	81
b) Denuncia anónima .....	81
I. Comunicación electrónica .....	81
II. Llamado anónimo .....	82
III. «Notitia criminis» .....	82
c) Derecho de la víctima a producir prueba .....	83
d) Escena del crimen .....	84
e) Falta de colaboración de las autoridades en la investigación .....	86
f) Impunidad .....	87
g) Situaciones particulares .....	87
I. Crímenes cometidos contra periodistas .....	87
II. Muerte de defensores de derechos humanos .....	87
III. Muerte de personas en custodia de agentes estatales .....	88
IV. Terrorismo .....	89
V. Violencia de género .....	89
4. Derecho de defensa .....	89
a) Defensa técnica ineficaz .....	89
b) Derecho a ser oído .....	90
c) Declaración indagatoria .....	91

d) Control de la prueba	91
I. Aspectos generales	91
II. Convocatoria de la defensa a la declaración testimonial	92
III. Declaraciones en sede policial	93
IV. Imposibilidad de acceder a la prueba	93
V. Testigo de identidad reservada	94
VI. Testimonio en Cámara Gesell	96
e) Examen de testigos	97
I. Aspectos generales	97
II. Interrupción del testimonio	97
III. Lectura de declaraciones anteriores	98
IV. Testigo mendaz	98
f) Incorporación por lectura	98
I. Aspectos generales	98
II. Afectación al principio de inmediación y contradicción	101
III. Control ejercido por defensa anterior	102
IV. Declaración indagatoria	102
V. Declaración indagatoria de un coimputado con suspensión de juicio a prueba	103
VI. Peritajes	103
VII. Testigos en riesgo	104
VIII. Testimonio de un magistrado por escrito	105
IX. Víctima vulnerable	105
X. Víctima fallecida antes del debate	106
g) Prueba	108
I. Producida en el extranjero	108
II. Prueba de descargo	108
II.1. Evacuación de citas del imputado a cargo del órgano de investigación	108
II.2. Valoración de la prueba de descargo	109
II.3. Acreditación de atenuantes por la defensa	109
II.4. Acreditación de la causal de justificación por la defensa	109
h) Reserva de la investigación	110
5. Medios de prueba	111
a) Cuestiones generales	111
I. Ofrecimiento de prueba	111
II. Pertinencia y utilidad de la prueba	112
III. Principio de libertad probatoria	113
b) Medios de prueba	113
I. Actas policiales	113
I.1. Validez. Redargución de falsedad	113
I.2. Funcionario público. Presunción de legitimidad	114
II. Agente encubierto	114
III. Allanamiento	116
III.1. Horario nocturno	116
III.2. Omisión de convocar a dos testigos	116
III.3. Orden escrita	116
III.4. Peligro en la demora	117
IV. Requisa	117
IV.1. Apertura de encomienda por el Servicio Nacional de Sanidad y Calidad Agroalimentaria (SENASA)	117
IV.2. Carencia de acta de requisita y ausencia de testigos	118
IV.3. Control vehicular	119

V. Doctrina del «plain view»	120
VI. Lugar distinto a la detención	120
VII. Secuestro	121
VII.1. Automotor	121
VII.2. Entrega vigilada	121
VII.3. Falta de secuestro del arma	121
VII.4. Orden de presentación	122
VII.5. Utilización del teléfono celular encontrado en la requisita	123
VIII. Custodia del objeto secuestrado	124
VIII.1. Arma de fuego	124
VIII.2. Muestras	124
VIII.3. Prueba informática	124
IX. Intervención de comunicaciones telefónicas	125
X. Grabaciones privadas	127
XI. Testimonial	131
XI.1. Requisitos formales	131
a. Falta de juramento de decir verdad. Rechazo del planteo de nulidad	131
b. Prohibición de declarar	132
c. Relevamiento del secreto profesional	132
XI.2. Principio de inmediación	132
XI.3. Principio de declaración personal	133
XI.4. Valoración del testimonio	133
a. Relevamiento del secreto profesional	133
b. Credibilidad y verosimilitud	134
c. Contradicción	134
d. Diferencia con la validez	135
e. Límites del tribunal casatorio	135
f. Niños y niñas	136
g. Testigos presentes en otras declaraciones	136
h. Testigo de oídas	137
i. Testigo ebrio	138
j. Testigo víctima de abuso	138
k. Retracción de la persona damnificada	139
l. Trata de personas	139
XI.5. Cámara Gesell	140
a. Aspectos generales	140
b. Acto irreproducible	142
c. Ausencia de registro de video	142
d. Examen del testigo	142
e. Intervención de las partes	143
XI.6. Crímenes de lesa humanidad	143
XII. Pericial	144
XII.1. Diferencia entre una pericia y un informe técnico	144
XII.2. Ausencia de peritaje	144
a. Estupefacientes	144
b. Proyectiles	145
XII.3. Autopsia	145
XII.4. Informe de ADN	146
XII.5. Peritaje psicológico y psiquiátrico	147
a. Evaluación mental. Pena de muerte	147
b. Cámara Gesell. Personas intervinientes	148

XII.6. Pericia caligráfica	148
a. Firma en declaración indagatoria	148
b. Misiva	149
XIII. Prueba digital	149
XIII.1. Cadena de custodia	149
XIII.2. Página de Facebook	150
XIV. Prueba documental	150
— Prueba producida en el extranjero	150
XV. Reconocimientos	151
XV.1. Rueda de personas	151
XV.2. Fotográfico	152
XV.3. Espontáneo en juicio	154
6. Recursos	155
a) Arbitrariedad	155
b) Recurso de casación	156
I. Admisibilidad de la prueba	156
II. Condena	156
II.1. Cuestiones de hecho y derecho	156
II.2. Acreditación de los elementos de la tipicidad	156
III. Plazo para el ofrecimiento de prueba	157
IV. Prueba ilegal	157
V. Testigos ofrecidos por la defensa	158
c) Recurso Extraordinario	158
I. Arbitrariedad	158
II. Cuestiones de hecho y prueba	158
III. Rechazo del ofrecimiento de pruebas	160
d) Recurso de revisión	160

## CAPÍTULO II

## FLAGRANCIA

## A — DOCTRINA

**EL PROCEDIMIENTO DE FLAGRANCIA ANTE EL PRINCIPIO  
DE IGUALDAD: LA CONSTRUCCIÓN PROCESAL  
DE TRATOS DISCRIMINATORIOS**

POR **NORBERTO GARAY BOZA**

§ 1. Introducción	161
§ 2. El procedimiento de flagrancia ante el principio de igualdad: los linderos de la discriminación	163
§ 3. El caso de Argentina: desigualdad y constitución del tribunal de juicio	169
§ 4. El caso de Costa Rica: desigualdad y apelación de la resolución que dispuso la prisión preventiva ante la declaratoria de incompetencia del tribunal de flagrancia	173
§ 5. Conclusiones	175

## B — SUMARIOS

POR **MELINA DE BAIROS MOURA, JAVIER ALEJANDRO FALCIONI,**

**GISELLE ALEJANDRA SCHREIBER Y MARÍA AGUSTINA RODRÍGUEZ PACILLY**

1. Principios	176
a) Principio acusatorio	176
b) Principios de intermediación, bilateralidad, continuidad y concentración	178
c) Principio de progresividad	178
2. Aspectos generales	181
a) Audiencias multipropósito	181
b) Plazo razonable	182
3. Procedimiento	183
a) Detención	183
I. Aspectos generales	183
II. Actuación de las fuerzas policiales y de seguridad	184
II.1. Aspectos generales	184
II.2. Facultad de inspección	184
II.3. Demorar con fines de identificación	185
II.4. Demora razonable	186
II.5. Urgencia	187
III. Control judicial	187
III.1. Comunicación al juez	189
a. Vía correo electrónico	189
b. Falta de constancia formal	189
III.2. Falta de aviso al juez	190
III.3. Facultad de revisión por el tribunal oral	190
IV. Deber de acreditar el supuesto de flagrancia	192
V. Derecho a ser informado de las razones de la detención	192
VI. Obligación de comparecencia del imputado	192
4. Conexidad	193
5. Regla de caducidad	194
— Constitucionalidad	194
6. Procedencia del trámite	197
a) Complejidad del caso	197
b) Justificación de su no aplicación	198
c) No facultativa del Ministerio Público Fiscal	199
d) Variación a trámite común	200
7. Investigación penal preparatoria	200
— Plazos	200
I. Interpretación restrictiva	200
II. Interpretación amplia	203
8. Deber de información a la persona imputada	203
9. Medidas de prueba	204
a) Orden de oficio	204
b) Requisa	205
c) Solicitud de prueba	206
10. Menores de edad	207
a) Ausencia de violación al fin resocializador de la pena	207

b) Compatibilidad con los plazos del tratamiento tutelar .....	207
c) Inaplicabilidad del trámite .....	210
d) Detención .....	226
e) Interés superior del niño .....	232
f) Asesor de menores .....	235
11. Suspensión del juicio a prueba .....	235
a) Solicitud de audiencia .....	235
b) Solicitud en la etapa de investigación .....	236
c) Fijación de audiencia superado el plazo .....	236
12. Prisión preventiva .....	237
a) Ausencia de contradicción .....	237
b) Excarcelación .....	237
I. Ausencia de contradicción .....	237
II. Superación de plazo de diez días .....	238
c) Mantenimiento luego de la audiencia inicial .....	238
d) Necesidad de solicitud de la parte acusadora .....	238
e) Resolución oral en audiencia pública y contradictoria .....	242
f) Plazo .....	242
13. Sentencia condenatoria .....	243
a) Competencia .....	243
b) Plazo para fundarla .....	248
c) Determinación judicial de la pena .....	250
— Pena superior a la requerida por el Ministerio Público Fiscal .....	250
14. Recursos .....	250
a) Ausencia de perjuicio concreto y actual .....	250
b) Ausencia de contradicción por incomparecencia de la Fiscalía .....	251
c) Deber de motivación .....	251
d) Recurso extraordinario .....	251
15. Inconstitucionalidad .....	252
a) Planteo tardío .....	252
b) Planteo abstracto .....	253
c) Ausencia de agravios .....	253
<b>BIBLIOGRAFÍA GENERAL .....</b>	<b>255</b>