

**JORGE DANIEL PIROZZO**

# **Libertad y Prisión Preventiva**

**en el Código Procesal Penal  
de la Provincia de Buenos Aires**

---

**TEORÍA Y PRÁCTICA**

---

- Historia del encarcelamiento preventivo.
- Principios generales en materia de libertad y prisión preventiva.
  - Medidas de coerción personal previstas legalmente.
    - Situación en el proceso de flagrancia.
- Alternativas a la prisión preventiva y la morigeración de la coerción.
  - Excarcelación y eximición de prisión.
  - Actividad impugnativa en la materia.
- Apéndice jurisprudencial: fallos de organismos internacionales y tribunales nacionales y provinciales.

**MODELOS DE PRESENTACIONES**

***Colaboración de Germán Blanco***

**DAS**

# Índice General

ABREVIATURAS .....	11
PALABRAS PREVIAS .....	29
ESQUEMA DE LA OBRA.....	37

## **PARTE I. Principios generales en materia de encarcelamiento preventivo y libertad del imputado durante el proceso penal.... 39**

<i>CAPÍTULO I. El encarcelamiento preventivo en la historia del derecho penal y procesal penal.....</i>	<i>41</i>
1. Las primeras civilizaciones .....	41
2. Grecia .....	42
3. Roma .....	43
4. El derecho germánico.....	46
5. La Carta Magna inglesa de 1215. "El derecho a la libertad" .....	47
6. La Edad Media y la Inquisición.....	47
7. Francia.....	48
8. El nacimiento de la pena de prisión. El movimiento "Iluminista" .....	49

9. La aparición de la presunción de inocencia. ....	51
10. La Escuela Clásica. ....	52
11. El Derecho Indiano. Los efectos de la Inquisición europea. ....	52
12. El liberalismo. La Constitución Nacional y la de la Pcia. de Buenos Aires. Los primeros procesalistas argentinos. La obra de Tomas Jofré. ....	54
13. El Código Jofré (ley 3589). Regulación de las medidas de coerción. ....	55
14. El Código Procesal Penal de la Pcia. de Córdoba de 1940. ....	56
15. El Código Procesal Penal de la Nación (ley 23.984). ....	57
16. El Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires (Ley 11.922). ....	60

**CAPÍTULO II. Principios generales en materia de medidas de coerción que rigen en la actualidad** .....

1. Introducción. ....	61
2. Principio pro homine .....	63
3. Principio o presunción de inocencia. ....	64
4. Excepcionalidad de la prisión preventiva. Favor libertatis. ....	68
5. Subsidiariedad y necesidad de la coerción. ....	71
6. Principio de proporcionalidad. Prohibición de exceso. ....	74
7. Legalidad. ....	83
8. Imparcialidad. ....	84
9. Deber de fundamentación de la coerción. ....	85
10. Provisionalidad .....	88
11. Plazo razonable de duración de la prisión preventiva. ....	90
12. Revisión periódica de la necesidad de mantenimiento. ....	94
13. Posibilidad del imputado de controlar la coerción mediante la actividad impugnativa. ....	96

14. Derechos del detenido en prisión preventiva. ....	98
15. Reparación. ....	102

**PARTE II. Las medidas de coerción personal y la libertad del imputado en el Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires** .....

<b>CAPÍTULO III. Las medidas de coerción personal previstas legalmente</b> .....	107
1. Aprehensión. ....	107
1.1. Flagrancia. ....	109
1.2. Fuga. ....	111
1.3. Situación de urgencia. ....	111
1.4. Aprehensión efectuada por un particular. ....	112
1.5. La comunicación al Agente Fiscal. ....	114
2. Arresto. ....	115
3. Detención .....	119
3.1. Requisitos. ....	122
3.1.1. Requerimiento Fiscal. ....	122
3.1.2. Elementos suficientes o indicios vehementes de la comisión de un delito y motivos para sospechar que una persona participó en él. ....	124
3.1.3. Orden escrita y fundada. ....	124
3.1.4. El peligro en la demora. ....	125
3.2. Casos en que procede la detención. ....	128
3.3. Casos en que no procede. ....	129
3.4. Plazos. ....	130
3.4.1. Plazos para el Fiscal .....	131

3.4.2. Plazos para el Juez.....	134
3.4.3. Plazo de duración de la detención.....	136
3.5. Revisión de la detención.....	138
4. El Proceso de flagrancia.....	140
4.1. Concepto de flagrancia.....	141
4.1.1. Funciones del concepto de flagrancia.....	142
4.1.2. Flagrancia propiamente dicha.....	143
4.1.3. Cuasi flagrancia.....	144
4.1.4. La flagrancia presunta.....	144
4.2. Procedimiento en los casos de flagrancia.....	145
4.3. Oralidad en el procedimiento de flagrancia. Ley 13.811.....	147
5. Otras medidas de cautela personal.....	152
5.1. Citación del imputado.....	152
5.2. Incomunicación.....	154
6. Prisión preventiva.....	156
6.1. Requisitos legales para su imposición.....	158
6.1.1. Existencia de auto de detención previo.....	158
6.1.2. Verosimilitud en el derecho.....	158
6.1.3. Previa declaración del imputado a tenor del art. 308, CPPBA.....	163
6.1.4. Peligros procesales. Riesgo de fuga y/o de entorpecimiento de la investigación.....	164
6.1.4.1. Riesgo de Fuga.....	172
a) Arraigo en el país.....	174
b) La pena en expectativa.....	176
c) La importancia del daño resarcible y la actitud del imputado frente a él y a su víctima eventual.....	181
d) El comportamiento del imputado durante el procedimiento o en otro procedimiento anterior.....	182
e) Pautas que no se pueden valorar.....	182
6.1.4.2. Peligro de entorpecimiento de la investigación.....	183

6.1.4.3. El caso particular de los delitos de tenencia y portación de arma de fuego.....	186
6.2. Requisitos formales.....	187
6.2.1. Plazo.....	188
6.2.2. Mención y valoración de la prueba.....	189
6.3. La audiencia en los términos del art. 168 bis. La importancia de la oralidad en esta etapa.....	191
6.4. Duración de la prisión preventiva. Plazo razonable.....	195
6.5. Mecanismos de control de la prisión preventiva legalmente previstos.....	198
6.5.1. Recurso de Apelación.....	198
6.5.2. Recurso de casación.....	203
6.5.3. Recursos extraordinarios.....	208
6.5.4. Petición de habeas corpus.....	210

#### *Capítulo IV. Alternativas a la prisión preventiva y la morigeración de la coerción*

1. Alternativas a la prisión preventiva.....	215
1.1. Regulación legal.....	215
1.2. Procedencia.....	215
1.3. Modalidades.....	218
2. Morigeración de la coerción.....	220
2.1. Regulación legal.....	220
2.2. La morigeración ordinaria.....	221
2.2.1. La prisión domiciliaria con control o vigilancia electrónica.....	223
2.2.2. El encarcelamiento con salida diaria laboral y/o salida periódica.....	223
2.2.3. El ingreso en una institución educadora o terapéutica, pública o privada, que sirva a la personalización del internado en ella.....	224

2.3. Morigeración extraordinaria.....	225
2.3.1. La objetiva valoración de las características del o de los hechos atribuidos.....	227
2.3.2. Las condiciones personales del imputado.....	227
2.3.3. Otras circunstancias que se consideren relevantes.....	227
2.3.4. Posibilidad de evitar el peligro de fuga o de entorpecimiento probatorio mediante esta medida atenuada.....	228
3. Prisión domiciliaria e internación provisional.....	228
3.1. Prisión domiciliaria.....	228
3.2. Internación provisional.....	230
4. Revocatoria, cese y caducidad de la atenuación de coerción.....	231
4.1. Revocatoria por incumplimiento de reglas y condiciones bajo las cuales fue otorgada.....	231
4.2. Cese por vencimiento de plazos fatales.....	232
4.3. Caducidad de la atenuación.....	233
5. Impugnaciones en materia de atenuación de la coerción.....	234
 <i>CAPÍTULO V. La excarcelación y la eximición de prisión</i> .....	237
1. La excarcelación.....	237
1.1. Fundamento constitucional: "el derecho a la excarcelación".....	238
1.2. Supuestos excarcelatorios previstos por el CPPBA (art. 169).....	241
1.2.1. Máximo no superior a los ocho (8) años de prisión o reclusión.....	242
1.2.2. Caso de concurso real cuando la pena aplicable al mismo no supere los (8) años de prisión o reclusión.....	244
1.2.3. Probabilidad de condena de ejecución condicional.....	245
1.2.4. Sobreseimiento no firme.....	247

1.2.5. Agotamiento en detención o prisión preventiva del máximo de la pena prevista para el delito conforme a la calificación del requerimiento de elevación a juicio.....	249
1.2.6. Calificación del requerimiento de elevación a juicio que permita obtener, en caso de condena, la libertad condicional o la libertad asistida.....	250
1.2.7. Calificación del requerimiento de elevación a juicio que permita una condena de ejecución condicional.....	253
1.2.8. Sentencia absolutoria no firme o que imponga condena de ejecución condicional.....	253
1.2.9. Agotamiento en prisión preventiva de la condena impuesta por sentencia no firme.....	254
1.2.10. Sentencia no firme que impone pena que permita la obtención de la libertad condicional o libertad asistida y concurren las demás condiciones necesarias para acordarla.....	255
1.2.11. Posibilidad de que la prisión preventiva haya excedido el plazo razonable.....	256
1.3. Otros supuestos no previstos en el CPPBA.....	258
1.4. Escalas penales agravadas (arts. 41 bis y 41 quater, CP).....	259
1.5. Los peligros procesales.....	260
1.5.1. El riesgo de fuga.....	262
1.5.2. El riesgo de entorpecimiento probatorio.....	262
1.6. Trámite de la excarcelación.....	262
1.7. Revocatoria de la libertad caucionada previamente concedida.....	265
1.7.1. Revocatoria por violación a las obligaciones generales o especiales impuestas.....	266
1.7.2. Revocación por entorpecimiento del proceso.....	267
1.7.3. Revocación por antecedentes penales obtenidos en forma tardía.....	268
1.7.4. Desaparición de la contracautela.....	268
1.7.5. Dictado de sentencia condenatoria no firme.....	269

2. La excarcelación extraordinaria.....	271
3. Recursos en materia de excarcelación.....	273
3.1. Recurso de apelación.....	274
3.2. Recurso de casación.....	275
3.3. Recursos extraordinarios.....	277
4. La eximición de prisión.....	279
4.1. Requisitos.....	280
4.1.1. Carácter de imputado.....	280
4.1.2. Legitimados para plantearla.....	282
4.1.3. Causa penal determinada.....	282
4.1.4. Oportunidad.....	283
4.2. El órgano judicial competente.....	283
4.3. Trámite de la incidencia. Calificación legal de los hechos imputados. Resolución.....	283
4.4. Recursos en materia de eximición de prisión.....	284
4.4.1. Recurso de apelación.....	284
4.4.2. Recurso de casación.....	285
4.4.3. Recursos extraordinarios.....	287
4.5. Revocación de la eximición de prisión.....	288
4.6. La exención de prisión del prófugo.....	289
4.7. Efecto suspensivo sobre la orden de detención.....	290

**Capítulo VI. Cauciones y obligaciones y/o restricciones impuestas junto a la libertad caucionada.....**

1. Las cauciones.....	293
1.1. La caución juratoria.....	295
1.2. La caución real.....	297
1.3. La caución personal.....	300

1.3.1. El fiador. Requisitos para serlo.....	301
a) Domicilio en la provincia de Buenos Aires.....	301
b) Capacidad legal para contratar.....	302
c) Solvencia.....	303
1.4. Ejecución de la fianza.....	304
1.5. Cancelación de la fianza real o personal.....	305
2. Imposición de obligaciones y/o restricciones junto a la libertad caucionada.....	307
2.1. Obligaciones generales. Fijar domicilio real.....	309
2.2. Obligaciones especiales.....	310
2.2.1. Comparecencia periódica ante la autoridad que se fije.....	311
2.2.2. Prohibición de concurrir a determinado sitio.....	311
2.2.3. Otras obligaciones y/o restricciones.....	312
3. Recursos en materia de cauciones y obligaciones y/o restricciones impuestas.....	313
3.1. Recursos contra la modalidad de caución escogida.....	313
3.2. Recursos contra el monto de una caución económica.....	315
3.3. Recursos contra obligaciones y/o restricciones impuestas.....	316

**Capítulo VII. Otra contingencias vinculadas a la libertad.....**

1. La libertad fiscal.....	317
2. Libertad por falta de mérito.....	319
3. El cese de la coerción.....	322
3.1. Desaparición de condiciones que oportunamente determinaron la coerción.....	323
3.1.1. La desaparición de los riesgos procesales previamente acreditados.....	323
3.1.2. La variación del marco probatorio que aportaba a la medida verosimilitud.....	324

3.2. Oportunidad.....	326
3.3. Trámite del cese de la coerción.....	326
<b>PARTE III. Apéndice jurisprudencial.....</b>	<b>329</b>
<b>Fallos e Informes.....</b>	<b>331</b>
<b>I. Pronunciamientos de organismos internacionales.....</b>	<b>332</b>
<b>I.a. Casos resueltos por la Corte Interamericana de Derechos Humanos (CorteIDH).....</b>	<b>333</b>
I.a.a. Caso “Gangaram Panday vs. Surinam”. Sentencia del 21/01/1994.....	333
I.a.b. Caso “Suárez Rosero vs. Ecuador”. Sentencia del 12 de noviembre de 1997.....	334
I.a.c. Caso “Niños de la Calle (Villagrán Morales y otros) vs. Guatemala”. Sentencia del 19 de noviembre de 1999.....	335
I.a.d. Caso “Instituto de Reeducación del Menor vs. Paraguay”. Sentencia del 2 de septiembre de 2004.....	336
I.a.e. Caso “Tibi vs. Ecuador”. Sentencia del 7 de septiembre de 2004.....	337
I.a.f. Caso “Acosta Calderón vs. Ecuador”. Sentencia del 24 de junio de 2005.....	337
I.a.g. Caso “Palamara Iribarne vs. Chile”. Sentencia del 22 de noviembre de 2005.....	338
I.a.h. Caso “López Álvarez vs. Honduras”. Sentencia del 1 de febrero de 2006.....	338
I.a.i. Caso “Chaparro Álvarez y Lapo Ñíguez vs. Ecuador”. Sentencia del 21 de noviembre de 2007.....	339
I.a.j. Caso “Bayarri vs. Argentina”. Sentencia del 30 de octubre de 2008.....	340
I.a.k. Caso “Barreto Leiva vs. Venezuela”. Sentencia del 17 de noviembre de 2009.....	341

I.a.i. Caso “J. vs. Perú”. Sentencia del 27 de noviembre de 2013.....	343
I.a.ii. Caso “Norín Catrimán y otros (Dirigentes, Miembros y Activista Del Pueblo Indígena Mapuche) vs. Chile”. Sentencia del 29 de mayo de 2014.....	344
I.a.m. Caso “Argüelles y otros vs. Argentina”. Sentencia del 20 de noviembre de 2014.....	347
I.a.n. Caso “Wong Ho Wing vs. Perú”. Sentencia de 30 del junio de 2015.....	348
<b>I.b. Informes de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos (CIDH).....</b>	<b>349</b>
I.b.a. Informe 17/89, caso 10.037 –Argentina–, “Firmenich, Mario”, del 13 de abril de 1989.....	349
I.b.b. Informe 74/90, caso 9850 –Argentina– “López Aurelli, Héctor Gerónimo”, del 4 de octubre de 1990.....	360
I.b.c. Informe 12/96, caso 11.245 –Argentina– “Giménez, Jorge Alberto”, del 1 de marzo de 1996.....	361
I.b.d. Informe 2/97, casos 11.205 y otros –Argentina–, del 11/3/97.....	364
I.b.e. Informe 35/07, caso 12.553 –Uruguay– “Peirano Basso, Jorge José y Peirano Basso, Dante”, del 1 de mayo de 2007.....	369
<b>2. Fallos de la Corte Suprema de Justicia de la Nación (CSJN).....</b>	<b>372</b>
2.1. Cardozo, Miguel Oscar.....	372
2.2. Stancato.....	372
2.3. Bramajo.....	373
2.4. Gotelli.....	375
2.5. Nápoli, Erika.....	376
2.6. “Panceira, G. y otros s/asociación ilícita (incidente de apelación de Alderete)”.....	378
2.7. Stancanelli.....	378
2.8. Nardella.....	379

2.9. Acosta . . . . .	385
2.10. Loyo Fraire . . . . .	386
2.11. Sala, Milagro . . . . .	387
3. Fallos de la Suprema Corte de la Pcia. de Buenos Aires (SCBA).....	388
3.1. “Carrascosa” (excarcelación, cese y suspensión de la prisión preventiva).....	388
3.2. “L., D. G. s/ Recurso de casación. Recurso de inaplicabilidad de ley”. (Ac. 95.296). (Excarcelación en los términos de la libertad condicional).....	399
3.3. “Centro de Estudios Legales y Sociales (CELS) y otros c/ Provincia de Buenos Aires s/ Inconstitucionalidad de Ley 14.434” . . . . .	411
4. Fallos del Tribunal de Casación Penal de la Provincia de Buenos Aires (TCPBA).....	424
4.1. Acuerdo Plenario, causa: “Fiscales ante el Tribunal de Casación solicitan convocatoria a Acuerdo Plenario” (plazo razonable de la prisión preventiva). . . . .	424
4.2. “Schlenker, Alan s/ Habeas Corpus”. (Alternativa a la prisión preventiva). . . . .	425
4.3. “Cantero, Lucas Nahuel s/recurso de Casación”. (Cómputo de pena – tiempo de excarcelación computable como encierro cautelar). . . . .	435
4.4. “Leiva, Paola Sandra s/ Recurso de Casación”.....	440
4.5. “P., O. R. s/ Recurso de Casación” (morigeración de la coerción). . . . .	449
4.6. “V. R., M. A. s/ Habeas Corpus” (prisión preventiva). . . . .	456
4.7. “M., J. y O., J. A. s/ Recurso de Casación” (excarcelación extraordinaria). . . . .	463
4.8. “B., S. A. s/ Habeas Corpus” (medida morigeradora – detención domiciliaria – excarcelación extraordinaria – derecho a la salud ) . . . . .	469

5. Fallos de la Cámara Federal de Casación Penal y de la Cámara Nacional de Casación en lo Criminal y Correccional . . . . .	474
5.1. Macchieraldo. . . . .	474
5.2. “Espindola, Alejandrina K s/ arresto domiciliario”.....	489
5.3. “Vicario, Antonio Ángel s/ recurso de casación”.....	515
5.4. Plenario N° 13: “Díaz Bessone, Ramón Genaro s/ recurso de inaplicabilidad de ley” . . . . .	516
5.5. “Arias, Héctor Ricardo s/incidente de excarcelación” . . . . .	517
6. Fallos de Cámaras Federales. . . . .	523
6.1. “Acosta, Jorge s/ detención domiciliaria” (Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional Federal –Sala II–). . . . .	523
6.2. “Reinhold, Oscar Lorenzo s/ incidente de beneficio de prisión domiciliaria de Enrique Braulio Olea” (Cámara Federal de General Roca).....	526
6.3. “Selaya, Héctor Luis s/Excarcelación” (Cámara Federal de Bahía Blanca). . . . .	535
6.4. “Barrionuevo, Germán Ariel y otro s/ infracción ley 23.737 – excarcelación” (Cámara Federal de Córdoba) . . . . .	542
6.5. “M. H. V. P., P. s/ arresto domiciliario” (Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional Federal –Sala I–) . . . . .	549
6.6. “Leal, Luis Orlando –excarcelación–” (Cámara Federal de Posadas).....	551
6.7. “Báez, Lázaro s/excarcelación” . (Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional Federal –Sala II–). . . . .	555
6.8. “De Vido, Julio Miguel s/excarcelación” (Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional Federal –Sala II–). . . . .	561
7. Fallos de Cámaras de Apelaciones y Garantías Departamentales del Poder Judicial de la Provincia de Buenos Aires . . . . .	576
7.1. “Canteros Muñoa, Mauro. Prisión preventiva” (Cámara de Apelación y Garantías en lo Penal de Morón) . . . . .	576



7.2. "Abraham, Luis Damián s/ Incidente de morigeración" (Cámara de Apelación y Garantías en lo Penal de Mar del Plata).....	577
7.3. "Piñero, Mariano Esteban; Narpe, José María; Magallanes, Mario (Incidente de Excarcelación Extraordinaria)" (Cámara de Apelación y Garantías en lo Penal de Trenque Lauquen).....	581
8. Fallos de la Cámara Nacional en lo Criminal y Correccional.....	589
8.1. "Barbará, Rodrigo Ruy s/ exención de prisión".....	589
8.2. "Chabán, Omar Emir s/excarcelación. Hechos ocurridos en el local bailable 'República Cromañón' ". Inexistencia de peligros procesales.....	606
9. Fallos de otros Tribunales y Juzgados Provinciales.....	616
9.1. "Pathenay, Carlos Alberto s/ homicidio calificado" –cese de prisión preventiva y atenuación de la coerción– (Tribunal en lo Criminal n° 1 de Mar del Plata).....	616
9.2. Causa "Grassi" –Cese de alternativa a la prisión preventiva. Orden de inmediata detención– (Tribunal Criminal N° 1 de Morón.).....	622
9.3. Causa "Lagostena" –prisión preventiva, falta de mérito y excarcelación extraordinaria– (Juzgado de Garantías N° 8 de Lomas de Zamora).....	625
9.4. "G., C. J. M. s/ morigeración de la prisión preventiva" (Tribunal Criminal N° 1 de Necochea).....	635
<b>Parte IV. Apéndice de Modelos y Presentaciones.....</b>	<b>643</b>
<b>Modelos y Presentaciones.....</b>	<b>645</b>
1. Eximición de prisión.....	646
2. Excarcelación.....	649
3. Excarcelación extraordinaria.....	666

4. Excarcelación en los términos de la libertad condicional.....	672
5. Apelación contra auto de prisión preventiva.....	674
6. Morigeración de la coerción.....	683
7. Apelaciones contra denegatorias de exención de prisión y excarcelación.....	698
8. Apelación contra el monto de una caución real.....	715
9. Apelación contra la modalidad de caución escogida.....	719
10. Apelación contra morigeración o alternativa a la prisión preventiva denegadas.....	724
11. Protesta de Casación.....	731
12. Resumen y recurso de casación contra confirmación de denegatoria de exención/excarcelación.....	731
13. Resumen y recurso de casación contra confirmación de denegatoria de morigeración de la coerción.....	745
14. Libertad por falta de mérito.....	757
15. Cese la coerción.....	763
16. Traslado de lugar de alojamiento (fundado en derecho a las visitas).....	769
17. Petición de Habeas Corpus correctivo.....	774
<b>Bibliografía General.....</b>	<b>785</b>