

GUSTAVO A. AROCENA - FABIÁN I. BALCARCE

*Ensayos
penales
procesales*

Córdoba
2018


editorial
Mediterránea

ÍNDICE

Dedicatoria	7
Prefacio	9
Una presentación... que no debería haber sido	11
Índice	15
A modo de introducción	23
Principales abreviaturas y latinismos utilizados	25

Fabián I. Balcarce

Las bases epistemológicas de un nuevo derecho penal (sustantivo y procesal)	29
I. Introducción	29
II. El sistema penal	30
III. La persecución penal	33
IV. Algunos lineamientos funcionales	35
V. Conclusiones	37

Gustavo A. Arocena y Fabián I. Balcarce

Acerca del nuevo modelo de proceso penal (De la teoría a la praxis)	41
I. Introito	41
II. Informante anónimo, principio de contradicción y tratados internacionales	43
III. Verdad y proceso penal	45
IV. Exclusiones probatorias	47
V. El principio ético del Estado de derecho en la persecución penal	50
VI. Palabras finales	52

Gustavo A. Arocena

Juicio penal en rebeldía	55
I. Introducción	55
II. La rebeldía del imputado	56
III. Fundamentos de la prohibición del juicio penal en rebeldía	68
1. El principio de inviolabilidad de la defensa en juicio y la intervención necesaria del imputado en el plenario	68

2. La proscripción del juicio en rebeldía como poder, derecho o facultad del incoado	73
3. La proscripción del juicio penal en rebeldía como garantía y presupuesto de legitimidad de la sentencia	76

Fabián I. Balcarce

La defensa en juicio del imputado según los tratados internacionales	81
Aclaraciones previas	81
I	82
II	83
III	84
IV	85
V	85
VI	88
VII	90
VIII	92
IX	93
X	94

Fabián I. Balcarce

La coerción personal del imputado	99
I. Introito	99
II. Ubicación, concepto y fines	100
III. La presunción de inocencia y la coerción personal	101
IV. El derecho individual afectado	109
V. Principios generales	110
VI. Medidas de coerción personal en particular	130
VII. La libertad durante el proceso penal	134

Fabián I. Balcarce

Extracción coactiva de sangre en el proceso penal	139
I. Introducción	139
A. Derecho individual afectado	139
B. La génesis inquisitiva de la medida coercitiva	142
C. Derecho comparado	149
D. Ubicación sistemática	153
E. Definición	154
II. Aspectos conceptuales	154
A. Sujeto activo	154
B. Sujeto pasivo	156

C. Objeto y finalidad	157
III. Formalidades	158
A. Resolución	158
B. Procedimiento	159
C. Facultades coercitivas	160
D. Constancia	161

Fabián I. Balcarce

Ubicación Institucional del Ministerio Público en la Constitución Nacional (Su incidencia en el ordenamiento jurídico provincial)	165
I. Introducción	165
II. Ubicación institucional del Ministerio Público	166
III. Algunas consecuencias dogmáticas accesorias	172
IV. La repercusión a nivel provincial de la ubicación institucional del Ministerio Público en la Constitución Nacional	175
V. Forma de elección	178

Gustavo A. Arocena

Consideraciones mínimas sobre la independencia del Ministerio Público y la facultad de sus integrantes de impartir a sus inferiores jerárquicos instrucciones obligatorias	183
I.	183
II.	184
III.	187
IV.	193

Gustavo A. Arocena

La víctima del delito y su intervención como acusador en el procedimiento por delito de acción pública	201
I. Generalidades	201
II. Del querellante particular	209
III. Palabras finales	227

Gustavo A. Arocena

Reflexiones sobre las incumbencias del juez durante la etapa de investigación preliminar del proceso penal	231
I. A modo de introducción	231
II. Las incumbencias del juez durante la investigación preliminar	234

1. La centralidad del juicio	235
2. La simplificación de la investigación preliminar	237
3. La imparcialidad del juez durante la investigación preliminar	239
4. El perfil del Ministerio Público en el proceso penal	247
5. La independencia del Ministerio Público	252
6. Una investigación preliminar puramente preparatoria del juicio, con un juez imparcial y con un fiscal independiente.....	255
III. Unas pocas palabras para finalizar	257

Gustavo A. Arocena

Sobre el órgano judicial competente para la declaración de la nulidad procesal penal	261
I. A modo de introducción	261
II. El concepto de nulidad procesal penal	266
III. Palabras finales	277

Gustavo A. Arocena

Aproximaciones generales a la prueba en el proceso penal desde la doctrina jurídica y la jurisprudencia	281
I. Concepto de prueba	281
II. Función de la prueba	282
III. Importancia de la prueba	282
IV. Clasificación de la prueba	287
V. Modos de aproximación al estudio de la prueba	290
V.1. Consideración estática	290
V.1.1. Elemento de prueba	290
V.1.2. Órgano de prueba	300
V.1.3. Medio de prueba	301
V.1.4. Objeto de prueba	301
V.2. Libertad probatoria	303
V.3. Consideración dinámica	306
V.3.1. Principio de la carga de la prueba	306
V.3.2. Momentos de la actividad probatoria	311
V.3.2.1. Producción	311
V.3.2.2. Recepción	313
V.3.2.3. Valoración	315
VI. Resultados de la prueba	322
VI.1. Distintos estados subjetivos del juzgador respecto de la verdad	323

VI.1.1. Certeza	323
VI.1.2. Duda	324
VI.1.3. Probabilidad	324
VI.2. Trascendencia de los distintos estados espirituales del juzgador en relación con diferentes actos procesales	325

Gustavo A. Arocena

Ideas para una discusión sobre la verdad y la prueba en el procedimiento penal	331
I. Función de la prueba en el proceso penal	331
II. La importancia de la prueba en el procedimiento penal	334
III. Sobre la verdad en el procedimiento penal	336
IV. La actividad probatoria y sus resultados	341
V. Momentos de la actividad probatoria	346
1. Producción	346
2. Recepción	346
3. Valoración	347
4. Modelo "alternativo"	347
5. La libre convicción	348
VI. Especificidades jurídicas y "no-jurídicas" de los momentos de valoración de la prueba stricto sensu y de la adopción de la decisión que pone término al proceso	351
1. Aproximación general	351
2. Sobre la valoración de la prueba	351
2.1. La regla de inmediatez	351
2.2. La naturaleza personal de la valoración de la prueba	353
3. Sobre la adopción de la decisión que pone término al proceso	356
3.1. La certeza como presupuesto de la condena y la regla del <i>in dubio pro reo</i>	357
3.2. El momento de la decisión sobre los hechos probados	360
VIII. Reflexión final	362

Gustavo A. Arocena

Reflexiones sobre la acusación y las llamadas "sanciones procesales"	367
I. Aclaraciones preliminares	367
II. El requerimiento fiscal de citación a juicio	371
III. La conclusión inculpativa emitida por el persecutor penal durante la discusión final	380
IV. El principio de correlación entre la acusación y la sentencia	390

Fabián I. Balcarce

Poderes autónomos de investigación del tribunal de juicio (Dos posiciones divergentes)	395
I. Introducción	395
II. Análisis	396
1. Concepto y enumeración	396
2. Presupuestos ideológicos	397
3. Presupuestos epistemológicos	398
4. Presupuestos jurídicos	398
5. Presupuestos culturales	398
6. Presupuestos organizativos	399
III. Conclusiones	400
1. Nuestra opinión	400
2. Consecuencias	401

Gustavo A. Arocena y Fabián I. Balcarce

Oral litigación de técnicas. Adversarial proceso	405
I. La razón del título	405
II. Coaching coercitivo: La venta de cosméticos	406
III. Oralidad: Sí, acepto	414
IV. Delitos que encuentran solución: Alegando la propia torpeza	423
V. Litigación: Of course	426
VI. Adversarial: Goliath contra David	429
VII. Proceso: Indebido	430
VIII. Conclusión: Ud. ha sido utilizado	432

Gustavo A. Arocena

Dogmática de la casación penal	435
I. Concepto y caracteres del recurso de casación penal	435
II. Acto de interposición	484
III. Procedimiento y sentencia	486

Gustavo A. Arocena

Estudio sobre el recurso idóneo para impugnar las sanciones disciplinarias penitenciarias	495
I. Introducción	495
II. Sobre el contenido del control que corresponde al juez respecto de la ejecución de la pena privativa de libertad	498

III. La potestad disciplinaria de la administración penitenciaria respecto de las personas que cumplen una pena privativa de la libertad	501
IV. El recurso contra las sanciones disciplinarias penitenciarias entendido como uno de los pilares del principio de la inviolabilidad de la defensa del recluso	506
1. Aproximación general	506
2. El ejercicio del poder de recurrir como "disparador" de la operatividad del principio de control jurisdiccional permanente	507
3. Caracterización del recurso	507
4. Término para la resolución del recurso	515

Gustavo A. Arocena y Fabián I. Balcarce

Bases y puntos de partida para la construcción de un Derecho penal económico procesal	523
I. Introducción	523
II. Clasificación y enunciación	525
1. Principios relativos al Derecho penal económico procesal como disciplina	526
2. Principios de Derecho penal económico procesal estático subjetivo	527
3. Principios de Derecho penal económico procesal estático objetivo	532
4. Principios de Derecho penal económico procesal dinámico	533
III. Conclusiones	539