

2ª EDICIÓN

LUIS F. NIÑO - RICARDO LOMBARDO

dirección

Cómo litigar en el proceso de flagrancia

**DOCTRINA. PRÁCTICA PROCESAL.
SOLUCIONES A CUESTIONES COMPLEJAS**

ROSANA MARINI coordinación

FUNDAMENTOS. CARACTERÍSTICAS. OBJECIONES CONSTITUCIONALES.
CUESTIONES RELATIVAS A LA PRÁCTICA: MENORES; SOLUCIÓN ALTERNATIVA
DEL CONFLICTO; INSIGNIFICANCIA; INIMPUTABILIDAD; PLAZOS PERENTORIOS;
RECURSOS; SUSPENSIÓN DEL JUICIO A PRUEBA; JUICIO ABREVIADO
Y COMPETENCIA PARA DICTAR SENTENCIA; JUICIO ORAL; TRÁMITE; PRISIÓN
PREVENTIVA; VÍCTIMA; MIGRANTES; MEDIDAS PROBATORIAS; FUERO FEDERAL;
DETENCIÓN PREVIA A LA AUDIENCIA; PROPORCIONALIDAD DE LA PENA;
CÓMPUTOS; REBELDÍA DEL IMPUTADO

**JURISPRUDENCIA SELECCIONADA DE LA CÁMARA NACIONAL
DE APELACIONES EN LO CRIMINAL Y CORRECCIONAL
Y DE LA CÁMARA NACIONAL DE CASACIÓN EN LO CRIMINAL Y CORRECCIONAL**

EN ANEXO

**ESTADÍSTICAS.
DISTRITOS Y COMUNAS.
TURNOS DE JUZGADOS
DE INSTRUCCIÓN**

hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA EDITOR

ÍNDICE GENERAL

PALABRAS PREVIAS A LA PRIMERA EDICIÓN	7
ABREVIATURAS	31

Capítulo I

FLAGRANCIA. ARTÍCULO 353 «BIS», LEY 24.826; LEY 27.272

MARÍA VICTORIA GARCÍA PÉREZ - GONZALO BUIGO

§ 1. Figura anterior	35
§ 2. Figura actual	39
a) Fundamentos	39
b) Ley 27.272	42
c) Características	45

Capítulo II

OBSERVACIONES CONSTITUCIONALES Y CONVENCIONALES A LA LEY 27.272

MATÍAS VISSCHER TOLEDO

§ 1. Introducción	49
§ 2. Análisis constitucional y convencional de la figura	50
§ 3. Derecho a ser juzgado por un tribunal imparcial	51
§ 4. Mínima intervención del derecho penal	53
§ 5. Derecho de defensa en juicio	55
§ 6. Conclusiones	57

Capítulo III

FLAGRANCIA Y SISTEMA ACUSATORIO: UNA OPORTUNIDAD PARA EL CAMBIO DE PARADIGMA (O AL MENOS PARA COMENZARLO)

MATÍAS DE LA FUENTE

§ 1. El modelo constitucional para el enjuiciamiento penal	59
§ 2. La ley aplicable a procedimientos para supuestos de flagrancia	62

§ 3. Consecuencias prácticas de la contradicción y la bilateralidad en los procesos de flagrancia	64
a) En materia de excarcelación	65
b) Las cauciones aplicadas <i>inaudita parte</i>	66
c) Extemporaneidad del pedido de prisión preventiva y la imposibilidad de imponerla de oficio	67
d) Incomparecencia de la Fiscalía a la audiencia prevista en el art. 454 del CPPN	69
e) Inaplicabilidad del procedimiento de flagrancia sin acuerdo fiscal en casos en los que están involucrados menores de edad	70
f) Carga probatoria y medidas de prueba	71
g) Conciliación o reparación	73
h) Suspensión de juicio a prueba	78
i) Imposibilidad de concretar la audiencia de clausura sin la presencia del acusado	78
§ 4. Sobre el control de legalidad de los actos del Ministerio Público Fiscal	79
§ 5. A modo de conclusión: flagrancia, una oportunidad excepcional para la adopción de buenas prácticas en materia de litigio penal	81

Capítulo IV

LOS PLAZOS DEL PROCEDIMIENTO DE FLAGRANCIA:**¿PERENTORIOS U ORDENATORIOS? UNA DISCUSIÓN QUE SE RENUEVA**

MATÍAS PIÑEIRO

§ 1. Un análisis desde la letra de la ley	86
§ 2. Una mirada a la voluntad del legislador	88
§ 3. La naturaleza perentoria a la luz del plazo razonable de duración del proceso	91
§ 4. La remisión de los autos al tribunal de juicio, un plazo no estipulado en la norma	95
§ 5. Las posibles consecuencias por el incumplimiento de los plazos	97

Capítulo V

LA CONVERSIÓN DEL PROCEDIMIENTO DE FLAGRANCIA EN ORDINARIO Y LA INCIDENCIA DE LAS REGLAS DE CONEXIDAD

GABRIELA RICCHIERI - LUCAS ZUCCOLI

§ 1. Introducción	101
§ 2. Motivos legalmente establecidos para oponerse al trámite de flagrancia	102
§ 3. ¿Quiénes se encuentran habilitados a oponerse a la declaración del caso como flagrancia?	104
§ 4. ¿Es imperativo para el Ministerio Público Fiscal, al recibir la consulta de las fuerzas de seguridad, declarar el caso como flagrancia si se dan los requisitos exigidos por la norma o, en cambio, podría invocar razones de complejidad probatoria para evitar ese trámite?	105
§ 5. Crítica a que esté en cabeza del Ministerio Público Fiscal la decisión sobre qué trámite aplicar al caso	109
§ 6. Vía recursiva ante el rechazo a la objeción por parte de la defensa al trámite de flagrancia	111
§ 7. Reglas de competencia por conexidad en el trámite de flagrancia	112

§ 8. Comparación del proceso nacional de flagrancia con los provinciales	118
§ 9. Reflexiones finales	120

Capítulo VI

LA DETENCIÓN Y LA PRISIÓN PREVENTIVA HASTA LA AUDIENCIA DE CLAUSURA

RAMIRO RUA

§ 1. La reforma de la ley 27.272	121
§ 2. Un nuevo paradigma. De la libertad a la detención	122
§ 3. ¿Qué debe entenderse por detenido?	123
§ 4. ¿Cuál es el alcance de la detención?	125
§ 5. ¿Qué pasa si la audiencia se lleva a cabo superadas las veinticuatro o cuarenta y ocho horas desde la aprehensión o el arresto?	125
§ 6. ¿Cuánto puede durar esa detención?	127
§ 7. ¿Puede ser puesta en libertad la persona antes de la primera audiencia?	130
§ 8. ¿El juez puede decidir de oficio mantener la detención?	133
a) ¿Debe el fiscal requerir la prisión preventiva en la audiencia inicial?	136
b) ¿Qué sucede si el fiscal no se pronuncia sobre la manutención de la detención o el dictado de la prisión preventiva?	137
c) ¿Puede el juez consultar al fiscal respecto a si se expedirá sobre la detención o libertad de la persona detenida ante un pedido excarcelatorio?	138
d) ¿Qué pasa si el fiscal no pide prisión preventiva y el juez nada señala?	139
e) ¿Pese a la conformidad fiscal en caso de excarcelación, el juez puede negarla?	140
§ 9. ¿Es recurrible la prisión preventiva?	141
§ 10. Breves comentarios en torno a la reforma a la ley 27.063	142
§ 11. Conclusiones	145

Capítulo VII

PRISIÓN PREVENTIVA, UNA MIRADA DEL INSTITUTO A LA LUZ DEL NUEVO PROCESO DE FLAGRANCIA (LEY 27.272)

ROSANA MARINI

§ 1. Introducción	147
§ 2. Principio de legalidad	148
§ 3. Detención inicial. Audiencia de inicio	149
§ 4. Audiencia de clausura. Discusión sobre la libertad	151
§ 5. Revisión periódica de las medidas de coerción y principio de legalidad. Audiencia de prueba	158
§ 6. Conclusión	160

Capítulo VIII

EL OBJETO PROCESAL EN EL NUEVO PROCEDIMIENTO DE FLAGRANCIA

MARIANO MITRE

§ 1. Introducción. Breve reseña sobre el novel procedimiento de instrucción sumaria	161
§ 2. La formulación del objeto procesal en el marco de las audiencias orales multipropósito	164

§ 3. Algunos casos posibles e hipotéticos de afectación al principio de congruencia	167
§ 4. Frente a la incongruencia manifiesta ¿es posible la aplicación de las reglas generales de la indagatoria (art. 303, CPPN)? El perjuicio de la garantía	173
§ 5. Conclusiones	177

Capítulo IX

**MEDIDAS PROBATORIAS EN EL PROCESO DE FLAGRANCIA
Y LOS FINES DE LA INSTRUCCIÓN**

FERNANDO MURATORE

§ 1. Objeto	179
§ 2. El diseño procesal y los fines de la instrucción	179
a) ¿Existe un verdadero límite a dos audiencias como máximo durante la instrucción?	180
b) ¿Quién es el director de la investigación? ¿Quién decide y quién ejecuta?	184
c) La necesaria decisión por la inaplicabilidad del art. 352 del CPPN mientras se sostenga la validez de la caducidad del art. 353 <i>sexies</i> del CPPN	189
§ 3. Conclusión	197

Capítulo X

EL ROL DE LA VÍCTIMA EN EL PROCESO DE FLAGRANCIA

ALEJANDRO DI MEGLIO - DIEGO PAFUNDI

§ 1. Breve reseña de la evolución de la víctima en el proceso penal	199
§ 2. Intervención de la víctima en «todas» las audiencias: ¿Qué significa ser escuchada?	200
§ 3. Se mantiene la distinción entre «simple víctima» o «víctima» y querellante. Sus diferencias entre sí y el diferente alcance en el procedimiento de flagrancia y el común	203
§ 4. Intervención de la víctima en los distintos momentos de los procesos de flagrancia	208
a) La intervención de la víctima en la suspensión del juicio a prueba y el juicio abreviado acordados en los procesos de flagrancia	208
b) Intervención de las víctimas en las audiencias de prueba	211
c) Intervención de la víctima en las declaraciones indagatorias (etapa instructoria y juicio oral)	212
d) La intervención de la víctima en el traspaso del proceso a la etapa de ejecución penal (la obligación del juez de juicio de la consulta adelantada)	217

Capítulo XI

**TRIBUNAL COLEGIADO Y SU ANCLAJE EN LA LEY DE FLAGRANCIA.
DERECHO DE OPCIÓN**

FERNANDO LÓPEZ ROBBIO

§ 1. Introducción	219
§ 2. Tribunal colegiado	220
§ 3. Situación normativa	225
§ 4. Conclusión	228

Capítulo XII

**NUEVO PARADIGMA EN MATERIA PENAL, CONCILIACIÓN
Y REPARACIÓN INTEGRAL DEL DAÑO**

DIEGO MASCIOLI

§ 1. Introducción	231
§ 2. Origen normativo	231
§ 3. Relación con la nueva Ley de Flagrancia	239
a) Reflexión general	239
b) Oportunidad	241
c) Contexto de las audiencias	242
d) Praxis	243
§ 4. Epílogo	246

Capítulo XIII

SUSPENSIÓN DEL JUICIO A PRUEBA. CADUCIDAD

ARIEL VILAR

§ 4. Aplicación de la suspensión del juicio a prueba en el proceso de flagrancia	249
§ 2. Conclusión	263

Capítulo XIV

**EL JUICIO ABREVIADO EN EL PROCESO
DE FLAGRANCIA**

FEDERICO MALATO

§ 1. Aspectos generales del juicio abreviado	265
§ 2. Problemáticas específicas en relación al proceso de flagrancia regulado por la ley 27.272	270
a) Oportunidad y forma del acuerdo	271
b) Plazo de caducidad	272
c) Competencia para dictar la sentencia	277
d) Recursos: posibilidad de recurrir la sentencia y qué recurso es admisible	282
e) Participación de la víctima	283
§ 3. Conclusión	284

Capítulo XV

**PENA DE EJECUCIÓN CONDICIONAL Y REINCIDENCIA
RESPECTO A CONDENAS IMPUESTAS EN EL EXTRANJERO.
BREVE COMENTARIO A UN CASO DEL NUEVO PROCEDIMIENTO
DE FLAGRANCIA**

GUADALUPE PIAGGIO

-----	285
-------	-----

Capítulo XVI

LA AUSENCIA DE VALORACIÓN DEL PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD DE LA PENA QUE OPERA DURANTE EL TRÁMITE DEL PROCESO DE FLAGRANCIA

SUSANA IBÁÑEZ - FEDERICO MIGUEL

§ 1. Introducción	299
§ 2. Reseña histórica	301
§ 3. Concepto	302
§ 4. La determinación de la pena	303
§ 5. Jurisprudencia	305
a) «Olivera Romero»	305
b) «Arbaseti»	306
c) «García Villanueva»	306
d) «Blanco»	307
e) «González»	307
f) «Villalba»	307
g) «Zlatohlavek»	307
h) «Juárez»	308
i) «Rojas»	308
§ 6. Conclusión	308

Capítulo XVII

CÓMPUTO DE LA PENA PRIVATIVA DE LIBERTAD. INSTITUTOS RELEVANTES PARA SU DETERMINACIÓN

RICARDO LOMBARDO - DANTE PINOTTI

§ 1. Introducción	311
§ 2. Cómputo de la prisión preventiva	311
a) Alcance tradicional del art. 24 del Código Penal	311
1. Cómputo de la prisión preventiva en proceso único y en casos de unificación de condenas y de penas	314
2. Unificación de penas vencidas. Distintas alternativas y su repercusión en el cómputo	316
3. Aclaraciones sobre la pena de reclusión. Falta de vigencia de su cómputo diferenciado	318
b) Cómputo de la privación de libertad, de causas donde recayó sobreseimiento o absolución	320
c) Cómputo de la detención, de causas donde no ha recaído sentencia definitiva	325
§ 3. Otros supuestos particulares de privación de libertad	326
a) Internación de los menores de edad	326
b) Prisión domiciliaria	327
§ 4. Tiempo cumplido en libertad, durante tramitación del proceso	328
§ 5. Tiempo cumplido en el medio libre, bajo libertad condicional o libertad asistida, ante la revocación de estos institutos	328

a) Libertad condicional	328
b) Libertad asistida	330
§ 6. El caso de las salidas transitorias y la semilibertad	332
§ 7. Algunos aspectos procesales	332

Capítulo XVIII

PARTICULARIDADES RECURSIVAS DEL PROCEDIMIENTO DE FLAGRANCIA

JUAN C. RICCARDINI

§ 1. Introducción	335
§ 2. Principio acusatorio y oralidad en el procedimiento recursivo	336
a) El avance de la oralidad	336
b) Excepciones a la oralidad	341
c) Procedimiento recursivo y audiencias multipropósito	345
d) El principio acusatorio, contradictorio y adversarial como límite a la jurisdicción. La presencia de las partes en la etapa recursiva y la ulterior rectificación de criterio del superior	346
§ 3. Legitimación para impugnar el trámite de flagrancia	350
§ 4. ¿Recurso de casación o apelación? Algunos casos controvertidos	352
§ 5. Cuestiones particulares	354
a) ¿Es apelable el auto que deniega el sobreseimiento del imputado en el procedimiento de flagrancia?	354
b) Posibilidades recursivas de la resolución que deniega la producción de medidas de prueba	360
§ 6. Conclusión	363

Capítulo XIX

PROBLEMÁTICAS VINCULADAS A LA AUSENCIA DEL IMPUTADO DURANTE EL NUEVO PROCEDIMIENTO DE FLAGRANCIA INSTAURADO POR LA LEY 27.272

ANDREA SEMBER - LIRIA ANGELINETTA

§ 1. Introducción	365
— El caso	365
§ 2. Cuestiones generales. Ficciones en el nuevo procedimiento de flagrancia	366
a) Análisis comparativo: Instrucción sumaria y ley 27.272	367
b) Análisis desde el sistema de garantías	369
§ 3. Las implicancias de la ausencia del imputado durante el proceso	371
a) ¿Declaración de rebeldía u orden de paradero y comparendo?	371
b) Repercusiones en el dictado de la conexidad con otra causa y cambio de trámite por ausencia del imputado	374
c) Producción de medidas de prueba durante la ausencia del imputado	376
§ 4. Conclusiones	378

Capítulo XX

**LA INIMPUTABILIDAD PENAL
EN EL PROCEDIMIENTO ESPECIAL
DE FLAGRANCIA**

LAURA AYALA - KARINA A. DUBINSKY

§ 1. Introducción	379
§ 2. La (in)imputabilidad penal y su particularidad en el procedimiento especial de flagrancia	380
§ 3. La incidencia de la normativa nacional e internacional en materia de salud mental en el procedimiento de flagrancia y su compatibilidad en los casos de inimputabilidad	384
§ 4. Los alcances y efectos de la inimputabilidad penal en un procedimiento de flagrancia. Las medidas de seguridad	388
§ 5. Análisis de casos de inimputabilidad en el procedimiento de flagrancia	395
a) Fallo «F. D. B.»	395
b) Fallo «A. V. P.»	396
c) Fallo «R. S. G.»	397
d) Fallo «M. S., C.»	398
§ 6. Reflexiones finales	399

Capítulo XXI

**PRINCIPIO DE INSIGNIFICANCIA. SU APLICACIÓN
EN EL TRÁMITE DE FLAGRANCIA**

LAURA PÉREZ DE MATTEIS

§ 1. El valor del principio de insignificancia	401
§ 2. Constitución Nacional y pactos internacionales con jerarquía constitucional	404
§ 3. Algunos precedentes jurisprudenciales a favor de la aplicación del principio de insignificancia	407

Capítulo XXII

**EL PROCEDIMIENTO ESPECIAL DE FLAGRANCIA
EN CASOS DE PERSONAS MIGRANTES**

KARINA A. DUBINSKY

§ 1. Introducción	413
§ 2. La población migrante como grupo social de especial protección y su situación ante el procedimiento especial de flagrancia	414
§ 3. Las garantías específicas del debido proceso legal en casos de personas migrantes y su impacto en el procedimiento especial de flagrancia	419
a) El derecho a contar con la asistencia de un intérprete o traductor	419
b) El derecho a la información y acceso a la asistencia consular	424
§ 4. El impacto del DNU 70/17 en el procedimiento especial de flagrancia	428
a) La suspensión del juicio a prueba	433
b) La suscripción de un acuerdo abreviado frente a la posibilidad del juicio oral	438
§ 5. A modo de conclusión	442

Capítulo XXIII

EL PROCESO PENAL JUVENIL A LA LUZ DE LA LEY 27.272

RICARDO LOMBARDO - GUADALUPE JANTUS DINALE

§ 1. Introducción	445
§ 2. El <i>corpus iuris</i> en materia penal juvenil	446
§ 3. La ley 27.272 y el derecho penal juvenil	452
§ 4. La posibilidad de aplicar los institutos del juicio abreviado y de la suspensión de juicio a prueba en el régimen penal juvenil	457
§ 5. Conclusión	460

Capítulo XXIV

**LA DEUDA DE LA JUSTICIA FEDERAL DE LA CAPITAL FEDERAL
EN TORNO A LA APLICACIÓN DEL PROCEDIMIENTO DE FLAGRANCIA**

MARIANO MITRE - HERNÁN SILVA

§ 1. Introducción	465
§ 2. Sobre la competencia federal y su complejidad	468
§ 3. Reflexiones sobre las Resoluciones Administrativas n° 16/2016 y 18/2016 de la Excma. Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional Federal de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires y su inconstitucionalidad	470
§ 4. Los obstáculos invocados en las Resoluciones Administrativas. Observaciones preliminares	474
§ 5. Algunas ideas para la implementación del procedimiento de flagrancia en el fuero de excepción	476
§ 6. Consideraciones finales	482

EPÍLOGO

485

ANEXO I

JURISPRUDENCIA SELECCIONADA**I. SUMARIOS DE LOS FALLOS EMITIDOS POR LA CÁMARA NACIONAL
DE CASACIÓN EN LO CRIMINAL Y CORRECCIONAL**

1. Cese de prisión preventiva	489
2. Cómputo de pena	490
3. Contienda de competencia	491
4. Excarcelación	500
5. Integración unipersonal del tribunal	503
6. Juicio abreviado	504
7. Menores	505
8. Recurso de casación. Forma de interposición	513
9. Recurso de casación. Integración unipersonal del tribunal. Trámite de flagrancia	513
10. Suspensión del juicio a prueba. Caducidad	513
11. Suspensión del juicio a prueba. Violencia de género	517

12. Trámite de flagrancia. Objeción. Oportunidad	517
13. Trámite de flagrancia	518
14. Trámite de flagrancia (ley 27.272)	518

II. INFORME ELABORADO POR LA CÁMARA NACIONAL DE APELACIONES EN LO CRIMINAL Y CORRECCIONAL DE LA CAPITAL FEDERAL

Aspecto jurídico	519
------------------	-----

III. SUMARIOS DE LOS FALLOS EMITIDOS POR LA CÁMARA DE APELACIONES EN LO CRIMINAL Y CORRECCIONAL

1. Contienda de competencia	522
2. Excarcelación	523
3. Excarcelación y Conexidad	534
4. Prisión preventiva. Recurso	535
5. Regimen procesal común. Rechazo. Recurso de queja	536
6. Prisión preventiva	536
7. Rebeldía	540
8. Menores	541
9. Nulidad. Trámite de flagrancia	558
10. Clausura y elevación a juicio. Apelación. Recurso de queja	559
11. Sobreseimiento	560
12. Suspensión de juicio a prueba	563

ANEXO II

ESTADÍSTICAS INTERNAS DE LA UNIDAD DE ACTUACIÓN PARA SUPUESTOS DE FLAGRANCIA

1. Estadística total - Primer año de flagrancia (marzo 2017 - febrero 2018)	570
2. Estadística total - Flagrancia primer semestre 2018 (enero 2018 - junio 2018)	572

ANEXO III

DISTRITOS Y COMUNAS. TURNOS DE JUZGADOS DE INSTRUCCIÓN

1. Ex comisarías y circunscripciones	577
2. Nuevos distritos y comisarías comunales	579
3. Turnos y juzgados de instrucción	586

BIBLIOGRAFÍA GENERAL	591
-----------------------------	-----