



GARANTÍAS DEL SISTEMA ACUSATORIO

MARIANO HERNÁN BORINSKY
MARIANA INÉS CATALANO
CARLOS ALBERTO MAHIQUES
JUAN BAUTISTA MAHIQUES

MARIANA INÉS CATALANO
Coordinadora

Prólogo de ALEJANDRO CARRIÓ

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TOPOGRAFICA F6580	INVENTARIO 156231

THOMSON REUTERS

LA LEY



ÍNDICE GENERAL

Prólogo	XXI
Presentación	XXVII

PARTE GENERAL

CAPÍTULO I

LAS GARANTÍAS CONSTITUCIONALES DEL PROCESO PENAL

Por Mariano Hernán Borinsky

I. Introducción	3
II. Juicio previo: desarrollo de la fórmula constitucional. Implicancias y extensión	7
III. Reserva de la ley penal y estado de inocencia. Antecedentes, bases y jurisprudencia	9
IV. Juez natural: contenido y alcance de la garantía. El principio constitucional del juez imparcial. Mecanismos de aseguramiento	10
V. Inviolabilidad de la defensa: formulación y aseguramiento	14
VI. <i>Non bis in idem</i> : identidad del hecho y circunstancias relevantes. Criterios de la Corte Suprema de Justicia de la Nación y de la Corte Interamericana de Derechos Humanos	16
VII. La garantía del plazo razonable: definición evolutiva de sus contornos. El plazo razonable en el Código Procesal Penal Federal (en adelante, CPPF). Consecuencias del vencimiento	18

CAPÍTULO II

LAS GARANTÍAS DEL CÓDIGO PROCESAL PENAL FEDERAL.*Por Mariana Inés Catalano*

I. Enunciados del art. 2º, CPPF. Contenido e implicancias	25
II. Oralidad: extensión a todas las etapas. Excepciones admitidas en el debate	34
2.1. Excepciones a la oralidad	34
III. La interdicción de doble persecución penal	43
3.1. Acusación alternativa o subsidiaria y doble persecución penal	43
IV. Regla de interpretación de las disposiciones restrictivas de derecho	45
4.1. La cuestión de las cárceles	48
V. Los pilares de la sentencia y su motivación	50
VI. Derecho al recurso	52
6.1. Querrela y derecho al recurso	56

CAPÍTULO III

OBJETIVIDAD Y ACUSACIÓN. EL ROL DEL MINISTERIO PÚBLICO*Por Carlos Alberto Mahiques y Juan Bautista Mahiques*

I. Ministerio Público Fiscal. El cambio de funciones. Principios de actuación	59
II. La disposición de la acción: supuestos, oportunidad y trámite. La intervención del fiscal revisor	64
2.1. Principio de legalidad procesal vs. criterios de oportunidad. Contexto	64
2.2. La disposición de la acción en el CPPF. Supuestos y prohibiciones	67
2.3. Los supuestos de disponibilidad propiamente dichos	71
2.3.1. Criterios de oportunidad	71
2.3.1.1. Características del hecho. Insignificancia ..	71
2.3.1.2. Cuestiones del autor. Intervención irrelevante	72

2.3.1.3. Cuestiones del autor. Pena natural y sanción irrelevante	73
2.3.1.4. Efectos del criterio de oportunidad. Intervención de la víctima y del fiscal revisor ...	74
2.3.2. La conversión de la acción	79
2.3.3. Conciliación	83
2.3.4. Suspensión del proceso a prueba	88
III. La actuación del Ministerio Público Fiscal en materia probatoria	91
3.1. Estructura del proceso penal. Valoración inicial, investigación previa y formalización de la investigación	91
3.2. Dirección de la investigación. Legajo de investigación. Medidas de prueba	95
IV. Técnicas especiales de investigación. Antecedentes, regulación y casos	102
4.1. Contexto	102
4.2. Las técnicas especiales de investigación	103
4.2.1. Agente encubierto	103
4.2.2. Agente revelador	106
4.2.3. Disposiciones comunes a los supuestos de "agente encubierto" y "agente revelador"	106
4.2.3.1. Irresponsabilidad penal	106
4.2.3.2. Reserva de identidad	107
4.2.3.3. Intercambio de información	107
4.2.3.4. Convocatoria a prestar declaración	108
4.2.4. Informante	109
4.2.5. Entrega vigilada	111
4.2.6. Acuerdos de colaboración	112
4.2.6.1. Marco general. Estructura	112
4.2.6.2. Límites a la aplicación	114
4.2.6.3. Problemas constitucionales. Coacción. Valoración de la escala reducida en la consideración del cese de la prisión preventiva ...	116
4.2.6.4. Valoración probatoria de los dichos del colaborador	117
V. La acusación alternativa del art. 275, CPPF: lineamientos. Discusiones y análisis desde la óptica del derecho de defensa del imputado	118

CAPÍTULO IV

LA GARANTÍA DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS

Por Mariana Inés Catalano

I. El modelo de composición en el art. 22, CPPF. La armonía y la paz social como norte	123
II. El dilema de la verdad consensuada. La función del juez frente a la propuesta de homologación	126
2.1. La función del juez frente a la propuesta de homologación	128
III. La conciliación: supuestos y efectos	134
IV. La suspensión del juicio a prueba: cuestiones medulares y reglas de conducta.....	137
4.1. <i>Probation</i> de personas extranjeras.....	145
V. Procesos abreviados: acuerdo pleno y parcial. Regulación, presupuestos, sentencia. Acuerdo de juicio directo	147
5.1. Algunos interrogantes.....	150
5.1.1. ¿Cuáles son las potestades del juez frente a la propuesta de acuerdo?	150
5.1.2. ¿El acuerdo incluye la modalidad de la pena?.....	151
5.2. Acuerdo parcial	152

CAPÍTULO V

LAS GARANTÍAS DE LA VÍCTIMA

Por Juan Bautista Mahiques

I. La calidad de víctima y sus derechos	155
1.1. Concepto de víctima	155
1.2. Derechos de las víctimas.....	159
II. El derecho a querellar. Novedades con relación al Código Procesal Penal de la Nación (Código "Levene").....	167
III. El querellante en los delitos de acción pública y privada. Abandono de la querella.....	176
IV. La conversión de la acción. El acusador privado	180
V. La acusación autónoma del querellante, art. 276, CPPF. Noción y efectos. La imputación alternativa	182

VI. Los derechos de la querrela durante el juicio y en la etapa de ejecución de la condena.....	184
6.1. Durante el juicio y el derecho al recurso	184
6.2. Durante la etapa de ejecución.....	186

CAPÍTULO VI

LA GARANTÍA DE PARTICIPACIÓN CIUDADANA

Por Mariana Inés Catalano

I. Juicio por jurados: finalidad y consagración constitucional. Ventajas y críticas al sistema	189
1.1. Fortalezas.....	191
1.2. Debilidades.....	193
II. El jurado en el CPPF: referencias y coherencia con la lógica del sistema acusatorio.....	195
III. Los puntos clave de un jurado posible.....	196
3.1. Desde lo conceptual.....	196
3.1.1. Algunas claves.....	196
3.2. Desde lo operativo.....	199
3.2.1. Para qué delitos se usará	199
3.2.2. Quiénes lo integrarán	201
3.2.2.1. Audiencia de <i>voir dire</i>	203
3.2.2.2. Recusaciones	203
3.2.3. Cómo será la deliberación	205
3.2.3.1. Instrucciones	205
3.2.3.2. Duda razonable	206
3.2.4. Mayoría necesaria para el veredicto. El dilema de la unanimidad y el jurado estancado. Modelos provinciales	208
3.2.4.1. <i> Holding</i> del fallo	211
3.2.5. Inmotivación del veredicto	215
3.2.6. Impugnabilidad del fallo y carácter del tribunal revisor	220
3.2.6.1. Constitucionalidad de la limitación del doble conforme	221
3.3. Desde lo experiencial.....	225

PARTE ESPECIAL

CAPÍTULO VII

LA GARANTÍA DE LIBERTAD DURANTE EL PROCESO*Por Mariana Inés Catalano*

I. El derecho a la libertad durante la tramitación del proceso. Pautas generales y convencionales.....	233
II. Las medidas de coerción necesarias para neutralizar los riesgos procesales. El decálogo del art. 210 del CPPF	237
2.1. ¿Quién puede disponer las medidas cautelares?	244
III. Prisión preventiva: plataforma habilitante.....	245
3.1. Riesgos.....	247
3.2. Peligro de fuga.....	248
3.3. Riesgos de entorpecimiento en la investigación.....	251
3.4. La repercusión social del hecho como factor de análisis, precedentes internacionales	252
IV. El plazo en las medidas cautelares. Audiencia de suspensión y sustitución. Impugnación	254
V. La cautelar para cumplimiento de condena	256
VI. Cautelares y Comisión de Monitoreo e Implementación del CPPF.....	258

CAPÍTULO VIII

LAS GARANTÍAS DURANTE LA PESQUISA*Por Mariano Hernán Borinsky y Mariana Inés Catalano*

I. Comprobaciones directas: inspección, registro de lugares, allanamiento con o sin orden judicial	261
II. La requisita sin orden de juez a la luz del art. 138, CPPF. Las circunstancias concomitantes	272
2.1. La regulación en el CPPF.....	274
2.2. El nerviosismo como causal de suspicacia.....	277
2.2.1. Requisita en lugar de acceso de público.....	279

2.3. Requisita de automóviles en los fallos de la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	279
2.3.1. Plataformas fácticas	287
2.3.2. Consideraciones jurídicas.....	288
2.4. Requisita de automóviles controvertidos con encuadre en el CPPF	289
III. Medidas de coerción sobre telecomunicaciones y medios electrónicos.....	294
IV. Los nuevos términos de la interceptación de las comunicaciones, art. 150, CPPF	297
V. Sistema de nulidades	304
5.1. La existencia de perjuicio	307
5.2. Oportunidades para el planteo. Audiencia del art. 133.....	309
5.3. Efectos de la declaración	311
VI. Reiteración de postulaciones nulificantes y progresividad del proceso	314

CAPÍTULO IX

LAS GARANTÍAS EN EL JUICIO*Por Mariano Hernán Borinsky y Mariana Inés Catalano*

I. Oralidad y excepciones	317
II. Las equivalencias de la era digital post-COVID-19. Inmediación. Continuidad de las audiencias. Expediente digital, teletrabajo y ciberjuicio	322
III. Ampliación de la acusación y recepción de pruebas	356
3.1. El perímetro del interrogatorio válido en los términos del art. 297, CPPF.....	360
3.2. Declaración bajo reserva de identidad	368
IV. Discusión final. Veredicto y audiencia de determinación de la pena	375
4.1. Desarrollo del debate.....	376
V. Sentencia, requisitos y correlación con la acusación. Implicancias del art. 307 en relación con los antecedentes y debates en el Código Levene	383
VI. Alcances de la absolución y de la condena	396

CAPÍTULO X

LAS GARANTÍAS EN LA REVISIÓN

Por Carlos Alberto Mahiques

I. Introducción	401
II. Consideraciones generales sobre el <i>derecho al recurso</i>	404
III. Aspectos constitucionales del derecho al recurso. Evolución de la jurisprudencia y su recepción en la regulación del CPPF.....	407
3.1. El derecho al recurso en la jurisprudencia de la CIDH y la CS	407
3.2. El impacto de la jurisprudencia en el CPPF.....	412
IV. Doble conforme. Revisión <i>horizontal</i> en Casación. Estándares de protección del sistema interamericano, universal y europeo. Reenvío.....	418
4.1. El doble conforme	418
4.2. La revisión horizontal como garantía del “doble conforme” ...	422
4.3. La regulación en el derecho comparado.....	426
4.4. El reenvío	429
V. Diseño de la actividad recursiva en el CPPF. Decisiones impugnables: generalidades, legitimación y trámite. Control de constitucionalidad.....	431
VI. Revisión de condena firme: contenido y finalidad. Nuevos supuestos: las sentencias de los organismos internacionales.....	439

CAPÍTULO XI

LAS GARANTÍAS EN LA EJECUCIÓN

Por Juan Bautista Mahiques

I. Derechos durante la ejecución de la pena. Cómputo, unificación y diferimiento de pena.....	445
1.1. Introducción.....	445
1.2. Jurisprudencia de la CS	448
1.3. Tribunales competentes para el control judicial	449
1.4. Unificación y cómputo.....	450
1.4.1. Definición y concepto.....	450
1.4.2. Ejemplo de unificación de penas.....	450

1.4.3. Ejemplo de unificación de condenas	451
1.4.4. Consecuencias de la unificación.....	451
1.4.5. Método	452
1.4.6. La unificación en el CPPN y en el CPPF	452
1.5. Diferimiento	453
II. Los derechos de la víctima en la instancia de ejecución	454
III. Planteos del condenado y su defensa. Trámite, revisión, intervención del MPF.....	457
3.1. Introducción.....	457
3.2. Planteos de la defensa	458
3.3. Ejecutoriedad	459
3.4. Intervención del MPF	460
IV. Control de las reglas de conducta. La Oficina de Medidas Alternativas y Sustitutivas.....	462
V. Impacto de las medidas alternativas y las últimas reformas a la ley 24.660 en la situación carcelaria.....	462
5.1. La ley 25.948	462
5.2. La ley 26.813	463
5.3. La ley 27.375	463
5.4. Delitos excluidos de los beneficios comprendidos en el período de prueba, prisión discontinua o semi detención, y libertad asistida (art. 56 bis).....	465
5.5. Modificaciones al régimen de libertad asistida (art. 54)	466
5.6. Modificaciones al régimen del período de prueba	468
5.7. Modificaciones al régimen de salidas transitorias	470
5.8. Modalidad de las salidas transitorias.....	473
5.9. ¿Puede la ley hacer semejante diferenciación?	473
VI. El uso excesivo de la pena privativa de la libertad en la etapa de ejecución y las dificultades que implica para el sistema de justicia penal.....	475
6.1. Las consecuencias del uso excesivo de la pena de prisión....	475
6.1.1. La sobrepoblación carcelaria.....	475
6.1.1.1. La emergencia sanitaria y su impacto en la sobrepoblación carcelaria	478
6.1.2. La limitada efectividad de la pena de prisión a corto plazo	481
6.1.3. Los altos índices de reincidencia y reiterancia delictiva.....	482

6.1.4. Los elevados costos de mantenimiento del sistema penitenciario	483
6.2. La diversificación punitiva como respuesta viable.....	483

CAPÍTULO XII

LA GARANTÍA DE EFICIENCIA

Por Mariano Hernán Borinsky

I. La separación de la actividad jurisdiccional y la actividad administrativa. La oficina judicial como marcapaso de audiencias. La cadena de custodia y las notificaciones.....	487
II. La eficiencia en el área de la resolución de conflictos: el control de las medidas alternativas y de las reglas de conducta. Las garantías durante la ejecución de la pena.....	505
III. El Colegio de jueces como agrupamiento funcional. Los principios de flexibilidad organizativa y rotación. Viabilidad, conveniencia y juez natural	516
IV. La certificación de las normas ISO 9001	522
Índice bibliográfico.....	525
Índice de jurisprudencia citada	545