

**Las medidas de coerción en el
Código Procesal Penal de
la Provincia de Buenos Aires**

Nicolás Schiavo

Índice

Introducción	I
Capítulo I	
Principios generales	1
A. Sobre la presunción de inocencia	1
B. Constitucionalidad de las medidas cautelares	4
C. La tesis sustantivista	7
D. La tesis procesalista	23
D. 1. La jurisprudencia favorable a la tesis procesalista	24
D. 2. Precedentes de la Corte Interamericana de Derechos Humanos	26
D. 2. 1. Caso “Suárez Rosero”	26
D. 2. 2. Caso “Álvarez Chaparro”	30
D. 3. Precedentes de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos	33
D. 3. 1. Informe 2/97	34
D. 3. 2. Informe 35/07, “Peirano Basso v. República Oriental del Uruguay”	35
D. 4. Precedentes del Tribunal Europeo de Derechos Humanos	39
D. 4. 1. Criterios eminentemente procesales	40
D. 4. 2. Criterios sustantivos	40
D. 5. Precedentes de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	42
D. 6. Precedente de la Cámara Nacional en lo Criminal y Correccional	44
D. 7. Precedentes de la Cámara Nacional de Casación Penal	47
D. 7. 1. Fallo “Macchieraldo”	48
D. 7. 2. Plenario N° 13 Díaz Bessone	48
E. El Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	59
E. 1. Adhesión a la tesis procesalista	59
E. 2. Principios derivados de la tesis procesalista y su recepción normativa	64
E. 2. 1. Principio de excepcionalidad	65
E. 2. 2. Principio de legalidad	68
E. 2. 3. Principio de legitimidad (estricta necesidad)	70
E. 2. 4. Principio de proporcionalidad	70
E. 2. 5. Fundamentación suficiente de la medida	71
F. El sistema de las medidas cautelares en los Estados Unidos	99
G. El principio <i>pro homine</i> como criterio hermenéutico de interpretación de las medidas cautelares	106

Capítulo II	
Medidas cautelares iniciales	109
A. Aprehensión	109
A. 1. La flagrancia. Art. 153 inc. 1 y art. 154 Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	111
A. 2. La fuga del detenido. Art. 153 inc. 2 Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	113
A. 3. Motivos de urgencia. Art. 153 inc. 3 Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	114
A. 4. Aprehensión de particulares. Art. 156 Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	115
A. 5. Presentación del aprehendido	115
B. Arresto	116
C. Detención	117
C. 1. Requisitos ordinarios de procedencia	118
C. 1. 1. El plazo	118
C. 1. 2. El titular del interés coercitivo y el titular de la coerción.	129
C. 1. 3. Requisitos de la resolución	132
C. 1. 4. Delitos en que procede	133
C. 1. 5. Supuestos en que no procede, "simple denuncia"	134
C. 2. Procedencia excepcional	136
C. 3. Apelación	137
C. 4. Incomunicación	138
D. Procedimiento especial de flagrancia (ley 13.811)	139
D. 1. La flagrancia propiamente dicha	140
D. 2. La extensión de la flagrancia, "persecución"	140
D. 3. La "cuasi-flagrancia", "la búsqueda inmediata"	141
D. 4. El procedimiento especial de flagrancia	141
D. 4. 1. El proceso flagrante conforme ley 13.260 (modificada por ley 13.943)	141
D. 4. 2. El proceso flagrante conforme ley 13.811	145
E. Detención durante el Juicio y a su finalización	149
Capítulo III	
La prisión preventiva	155
A. Requisitos generales	158
A. 1. <i>Fumus comissi delicti</i>	158
A. 2. <i>Periculum libertatis</i>	159
A. 3. Peligro de fuga y entorpecimiento probatorio	161
B. Requisitos particulares	163
B. 1. Haber recibido declaración al imputado	163
B. 2. Justificación de la existencia del delito y elementos de convicción de autoría	166
B. 3. Peligros procesales del art. 171 del Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	167

C. Requisitos de la resolución	169
C. 1. Plazo para dictar la medida	169
C. 2. Transcripción de las partes pertinentes y análisis de ellas	171
D. Recursos	173
D. 1. Plazos para recurrir	176
D. 2. Requisitos y trámite del recurso	177
D. 3. Admisión de recursos de Casación y extraordinarios	179
D. 4. El recurso y el doble conforme	182

Capítulo IV	
La atenuación de la coerción	185
A. Alternativa a la coerción	191
B. Morigeración de la coerción	201
B. 1. La morigeración ordinaria	201
B. 1. 1. Persona mayor de edad	203
B. 1. 2. Enfermedad incurable en estado terminal	204
B. 1. 3. Mujer embarazada (o con hijos menores)	207
B. 2. La morigeración extraordinaria	208
C. Modalidades alternativas especiales	211
C. 1. Prohibición de concurrencia a espectáculos deportivos	212
D. Recursos	215

Capítulo V	
La excarcelación ordinaria y extraordinaria	219
A. La excarcelación ordinaria	223
A. 1. El principio general en materia de excarcelación. Art. 169 incs. 1 y 2 del Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	223
A. 2. El pronóstico de pena en suspenso. Art. 169 inc. 3 del Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	226
A. 2. 1. Pronóstico de pena concreta	226
A. 2. 2. Consideración de pena en abstracto	228
A. 2. 3. Ponderación de elementos objetivos	230
A. 3. El plazo razonable. Art. 169 inc. 11 del Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	233
B. La excarcelación extraordinaria	234
C. Recursos	238

Capítulo VI	
La excarcelación condicionada y cautelada	241
A. La caución juratoria	243
B. La caución real	244
C. La caución personal	253
D. De la fianza, el fiador y su ejecución	255

D. 1. Requisitos para ser fiador	255
D. 1. 1. Domicilio real en la provincia	255
D. 1. 2. Capacidad legal para contratar	257
D. 1. 3. Responsabilidad y conocimiento	258
D. 1. 4. Ilimitada constitución como fiador	259
D. 2. De la ejecución y cancelación de la fianza	259
E. La excarcelación condicionada	262
E. 1. Presentación en policía o sede judicial	262
E. 2. Prohibición de concurrencia	263
E. 3. Prohibiciones genéricas	263
F. Recursos	264
F. 1. Contra la naturaleza de la caución	265
F. 2. Contra el monto de la caución	265
F. 3. Contra la obligación especial	267

Capítulo VII

El plazo razonable	269
A. El concepto de plazo razonable	270
B. Los plazos establecidos en el Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	272
C. Plazo razonable en la legislación nacional	279
D. Plazo razonable en los instrumentos constitucionalizados de derechos humanos	282
E. El concepto de plazo razonable dado por los tribunales internacionales	284
E. 1. Los precedentes de la Corte Interamericana de Derechos Humanos	284
E. 1. 1. Caso "Genie Lacayo" (29 de enero de 1997)	284
E. 1. 2. Caso "Hilaire, Constantine y Benjamin y otros" (21 de junio de 2002)	286
E. 1. 3. Caso "López Álvarez" (1 de febrero de 2006)	287
E. 1. 4. Caso "Suárez Rosero" (29 de enero de 1997)	290
E. 1. 5. Caso "Daniel Tibi" (7 de septiembre de 2004)	290
E. 1. 6. Caso "Masacres de Ituango" (1 de julio de 2006)	291
E. 1. 7. Caso "Winston Caesar" (11 de marzo de 2005)	292
E. 2. Los precedentes del Tribunal Europeo de Derechos Humanos	293
E. 2. 1. Caso "Wemhoff" (26 de junio de 1968)	293
E. 2. 2. Caso "Neumeister" (27 de junio de 1968)	294
E. 2. 3. Caso "Stögmüller" (10 de noviembre de 1969)	294
E. 2. 4. Caso "Marznetter" (10 de noviembre de 1969)	295
E. 2. 5. Caso "Ringelsen" (16 de julio de 1971)	296
E. 2. 6. Caso "Eckle" (15 de julio de 1982)	296
E. 2. 7. Caso "Fotti" (10 de diciembre de 1982)	298
E. 2. 8. Caso "Baggetta" (25 de junio de 1987)	299
E. 2. 9. Caso "Milasi" (25 de junio de 1987)	300
E. 2. 10. Caso "Metzger" (21 de mayo de 2001)	301

E. 3. Los informes de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos	301
E. 3. 1. Caso "Firmenich" (13 de abril de 1989)	301
E. 3. 2. Caso "Giménez" (1 de marzo de 1996)	302
E. 3. 3. Caso "Bronstein" (11 de marzo de 1997)	302
E. 3. 4. Caso "Garcés Valladares" (13 de abril de 1999)	303
E. 3. 5. Caso "Peirano Basso" (14 de mayo de 2007)	303
F. El concepto de plazo razonable dado por la Corte Suprema de Justicia de la Nación	306
F. 1. Casos anteriores a la reforma constitucional de 1994	307
F. 1. 1. Caso "Mattei"	307
F. 1. 2. Caso "Villada De García"	308
F. 1. 3. Caso "Pileckas"	309
F. 1. 4. Caso "Aguilar"	310
F. 1. 5. Caso "Kłosowsky"	311
F. 1. 6. Caso "Oñate"	311
F. 1. 7. Caso "Mozzatti"	312
F. 1. 8. Caso "Todres"	313
F. 1. 9. Caso "Firmenich"	314
F. 1. 10. Caso "Martínez de Hoz"	316
F. 2. Casos posteriores a la reforma constitucional de 1994	316
F. 2. 1. Caso "Arana"	316
F. 2. 2. Caso "Estévez"	317
F. 2. 3. Caso "Trusso"	317
F. 2. 4. Caso "Massera"	319
F. 2. 5. Caso "Verbitsky"	320
F. 2. 6. Caso "Cuatrin"	321
F. 2. 7. Caso "Montes"	321
F. 2. 8. Caso "Santander Kohler"	323
G. El concepto de plazo razonable dado por el Tribunal de Casación de la Provincia de Buenos Aires	325
G. 1. El planteo del plenario. Antecedentes	325
G. 2. La "posibilidad de fijar temporalmente el plazo"	325
G. 3. La fijación de un verdadero plazo en la ley de menores	336

Capítulo VIII

La eximición de prisión	341
A. Legitimación, elementos y efecto suspensivo	341
B. Calificación provisoria	344
C. Efectos	347
D. Órgano competente	349
E. Recursos	349

Capítulo IX

La revocación de la excarcelación y la morigeración de la coerción	351
A. La revocación de la excarcelación	351
A. 1. La violación de las reglas generales y particulares	351
A. 2. Obstrucción evidente de la justicia	353

A. 3. Reevaluación de los antecedentes	353
A. 4. Desaparición de la contra-cautela	354
A. 5. Con motivo de condena no firme	355
B. La revocación de la morigeración de la prisión preventiva	355
C. Recursos	357

Capítulo X

La libertad fiscal

A. La libertad dispuesta por el Agente Fiscal. Art. 161 inc. 1 del Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	359
A. 1. El tiempo de la petición	359
A. 2. La carencia de peligros procesales	360
A. 3. La comunicación al Juez de Garantías	360
B. La libertad fiscal solicitada por el Ministerio Público. Art. 161 inc. 2 del Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	361
B. 1. El tiempo de la petición	361
B. 2. La cesación de los peligros procesales	362
B. 3. La resolución del Juez de Garantías	362

Capítulo XI

El cese de la medida de coerción

A. Desaparición del requisito del <i>fumus bonus uris</i>	365
B. Modificación de la calificación legal o su grado de participación ...	367
C. Desaparición del riesgo procesal presunto	368

Capítulo XII

Otras medidas coercitivas

A. La exclusión de hogar o prohibición de ingreso	371
B. El desalojo preventivo en la usurpación	373
C. Medidas cautelares patrimoniales	374

Epílogo

Bibliografía

Abreviaturas

387