

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

Nicolás Schiavo

# Índice

<b>Introducción</b> .....	I
<b>Capítulo I</b>	
<b>Principios generales</b> .....	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

<b>Capítulo II</b>	
<b>Medidas cautelares iniciales</b>	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
<b>Capítulo III</b>	
<b>La prisión preventiva</b>	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

<b>Capítulo IV</b>	
<b>La atenuación de la coerción</b>	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

<b>Capítulo V</b>	
<b>La excarcelación ordinaria y extraordinaria</b>	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

<b>Capítulo VI</b>	
<b>La excarcelación condicionada y cautelada</b>	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

<b>El plazo razonable</b> .....	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

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

## Capítulo IX

<b>La revocación de la excarcelación y la morigeración de la coerción</b> .....	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
<b>Capítulo X</b>	
<b>La libertad fiscal</b> .....	359
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
<b>Capítulo XI</b>	
<b>El cese de la medida de coerción</b> .....	365
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
<b>Capítulo XII</b>	
<b>Otras medidas coercitivas</b> .....	371
A. La exclusión de hogar o prohibición de ingreso .....	371
B. El desalojo preventivo en la usurpación .....	373
C. Medidas cautelares patrimoniales .....	374
<b>Epílogo</b> .....	375
<b>Bibliografía</b> .....	379
<b>Abreviaturas</b> .....	387