

LA ACCIÓN PROCESAL PENAL

EL ROL DEL MINISTERIO
PÚBLICO FISCAL Y LAS VÍCTIMAS
EN EL DEBIDO PROCESO



CARLOS ALBERTO CHIARA DÍAZ
RICARDO ALBERTO GRISSETTI
DANIEL HORACIO OBLIGADO

Con la colaboración de:

ROCÍO ALCALÁ
JORGE GARCÍA DAVINI
EDUARDO ROSENDE

LA LEY

INDICE GENERAL

| | |
|-------------------|----|
| PRESENTACIÓN..... | IX |
|-------------------|----|

CAPÍTULO I

LA ACCIÓN PROCESAL PENAL

| | |
|---|----|
| 1. Introducción..... | 1 |
| 2. Análisis jurídico de la acción procesal penal..... | 4 |
| 3. Antecedentes legislativos y proyectos de reforma | 11 |
| 4. Conclusiones | 14 |
| ANEXO DE JURISPRUDENCIA..... | 17 |
| a) "ENCOTEL" | 17 |
| b) "Suanno" | 24 |

CAPÍTULO II

LA CAPACIDAD DEL FISCAL PARA DISPONER DE LA ACCIÓN PROCESAL PENAL

| | |
|--|----|
| 1. Introducción..... | 41 |
| 2. Marco teórico y comparativo..... | 44 |
| 2.1. Principio de disponibilidad absoluto: principio de oportuni- dad puro o libre..... | 46 |
| 2.2. Sistema de oportunidad reglado..... | 47 |
| 3. Constitucionalidad de los criterios de oportunidad adoptados por las provincias..... | 51 |
| 4. Disponibilidad de la acción por los miembros del Ministerio Público Fiscal de la Nación (casos y condiciones)..... | 56 |
| 4.1. Suspensión del proceso a prueba..... | 57 |
| 4.2. Ley penal tributaria | 58 |
| 4.3. Ley de Cooperación Internacional en Materia Penal. Ley 24.767 . | 59 |
| 5. Síntesis y conclusiones | 60 |
| ANEXO DE JURISPRUDENCIA..... | 65 |
| a) "López González" | 65 |
| b) "La Rosa" | 69 |

CAPÍTULO III

ACERCA DEL EJERCICIO DE LA PERSECUCIÓN PENAL
POR LA VÍCTIMA EN LOS DELITOS DE ACCIÓN PÚBLICA

| | |
|--|-----|
| 1. Nociones preliminares. Antecedentes de la inclusión de la figura del querellante en la legislación procesal nacional..... | 76 |
| 2. Determinación de las características del derecho de la víctima en cuanto a participar en el proceso penal como querellante. Fundamentos..... | 80 |
| 3. La discusión antes de la reforma constitucional de 1994 | 81 |
| 4. El criterio de la Corte Federal | 84 |
| 5. La situación jurídica después de la reforma constitucional de 1994. Reacción de la CSJN..... | 86 |
| 6. Distintos criterios respecto de los derechos de las víctimas a participar en el proceso penal..... | 91 |
| 7. Los alcances reconocidos por la jurisprudencia nacional a la actuación del querellante en las distintas etapas del proceso penal. Posibilidad de inicio y prosecución de la acción procesal penal en ausencia de pretensión pública | 94 |
| 7.1. Etapa inicial..... | 95 |
| 7.2. Etapa intermedia | 99 |
| 7.3. Etapa plenaria | 105 |
| 8. La intervención del querellante en materia de medidas cautelares de coerción personal..... | 107 |
| 9. La intervención de la víctima en incidentes de excarcelación y de arresto domiciliario | 107 |
| 10. El ocaso del monopolio estatal en el ejercicio de la acción procesal penal pública. Necesidad de redefinir el rol de la víctima en el proceso..... | 111 |
| 11. Criterio antagónico..... | 116 |
| 12. Alcances de la relación querellante-actor penal público. Nuevas funciones del Ministerio Fiscal | 119 |
| 13. Conclusiones | 122 |
| ANEXO DE JURISPRUDENCIA..... | 129 |
| a) "Santillán, Francisco A." | 129 |
| b) "Storchi, Fernando" | 134 |
| c) "Sotomayor, Oscar A. s/rec. de casación" | 155 |
| d) "Masola, Mirta" | 164 |
| e) "Bellotti, Carlos Emilio" | 182 |

CAPÍTULO IV

LA ACCIÓN PROCESAL PENAL SEGÚN LOS CRITERIOS
DE OPORTUNIDAD

| | |
|--|-----|
| 1. Criterios de oportunidad en el modelo penal. Consideraciones desde la dogmática. El criterio de la insignificancia o bagatela | 194 |
| 1.1. El modelo penal como último recurso del Estado en la solución del conflicto social..... | 195 |
| 1.2. La hiperinflación de la normatividad penal. Análisis de sus causas..... | 196 |
| 1.3. El modelo penal simbólico | 197 |
| 1.4. La función de la dogmática. La política criminal | 198 |
| 1.5. Los criterios de oportunidad | 199 |
| 1.6. Distintos abordajes del concepto de insignificancia | 201 |
| 1.6.1. El concepto de insignificancia desde la perspectiva de la dogmática penal. Origen del principio | 202 |
| 1.6.2. Consideración de la insignificancia como conducta atípica | 206 |
| 1.6.3. Distinción entre los conceptos de “adecuación social” e “insignificancia” | 208 |
| 1.7. Introducción del principio de insignificancia y de los criterios de oportunidad en la legislación argentina | 217 |
| 1.8. Conclusiones | 217 |
| 2. Los criterios de oportunidad en el proceso penal | 218 |
| 2.1. Principio de legalidad. Principio de oportunidad..... | 219 |
| 2.2. La selectividad del modelo procesal penal | 222 |
| 2.3. Diferentes modelos de justicia penal..... | 225 |
| 2.4. El modelo procesal penal y los tratados internacionales | 228 |
| 2.5. La víctima y el delito..... | 229 |
| 2.6. Los criterios de oportunidad como correctivos de la realidad . | 230 |
| 2.7. Conceptualización de los criterios de oportunidad..... | 231 |
| 2.7.1. Discusión acerca de la competencia para legislar sobre los criterios de oportunidad | 231 |
| 2.7.2. Cuando la realidad se impone sobre la teoría..... | 240 |
| 2.8. La aplicación de los criterios de oportunidad | 256 |
| 2.8.1. Los criterios de oportunidad aplicados en la tenencia de estupefacientes para consumo personal | 256 |
| 2.8.2. Los criterios de oportunidad en las figuras del “arrepentido” y el “agente encubierto” | 256 |
| 2.8.3. Los criterios de oportunidad y la ley penal tributaria | 259 |

| | Pág. |
|---|------|
| 2.8.4. Los criterios de oportunidad y los delitos contra la seguridad de la Nación..... | 260 |
| 2.8.5. Los criterios de oportunidad y la ley penal de menores.. | 260 |
| 2.8.6. Los criterios de oportunidad y los delitos contra la integridad sexual..... | 261 |
| 2.8.7. Los criterios de oportunidad y el modelo de juicio abreviado..... | 261 |
| 2.8.8. Los criterios de oportunidad y la suspensión del juicio a prueba..... | 264 |
| 2.8.9. Conclusiones..... | 266 |
| 3. La suspensión del proceso a prueba: la reparación como tercera vía del modelo penal..... | 267 |
| 3.1. La función del derecho penal..... | 268 |
| 3.2. De los fines de la pena..... | 272 |
| 3.3. El Estado de derecho social, democrático y participativo..... | 277 |
| 3.4. Finalidades de política criminal en el instituto de la suspensión del juicio a prueba..... | 278 |
| 3.5. Descripción jurídica del instituto de la suspensión del juicio a prueba..... | 279 |
| 3.6. Sujetos legitimados para solicitar la aplicación de la suspensión del juicio a prueba..... | 282 |
| 3.7. Contenido de la presentación..... | 283 |
| 3.7.1. Momentos en que puede efectuarse la presentación..... | 284 |
| 3.7.2. Oferta de reparación..... | 286 |
| 3.8. Conclusiones..... | 290 |
| 4. Suspensión del proceso a prueba. El rol del fiscal en el proceso, según el modelo constitucional. Independencia funcional y modelo acusatorio. Sus implicancias. Los precedentes de la CSJN..... | 292 |
| 4.1. La ubicación institucional del Ministerio Público Fiscal. El modelo acusatorio..... | 293 |
| 4.1.1. La dificultad de deslindar la potestad de acusar y de juzgar o las cuestiones que plantea la acusación penal. El art. 348 CPPN..... | 294 |
| 4.1.2. La discusión en la jurisprudencia y en la doctrina en torno a la facultad del tribunal de condenar ante el pedido fiscal de absolución..... | 297 |
| 4.1.3. Los precedentes de la Corte Suprema de Justicia de la Nación..... | 298 |
| 4.1.4. El caso “Marcilese”. Las divergencias doctrinarias..... | 300 |
| 4.1.5. El caso “Mostacchio”..... | 301 |

| | Pág. |
|---|------|
| 4.1.6. El caso "Quiroga". La declaración de inconstitucionalidad del art. 348 del Código Procesal Penal de la Nación. | 302 |
| 4.2. El rol del fiscal en la suspensión del proceso penal a prueba ... | 306 |
| 4.3. Conclusiones | 313 |
| 5. El instituto de la suspensión del proceso a prueba. Supuestos problemáticos. Abordaje desde la política criminal y la dogmática | 315 |
| 5.1. Posición amplia y restringida respecto al grupo de delitos contemplado | 318 |
| 5.2. Análisis de la procedencia del instituto cuando el delito tiene prevista pena de inhabilitación..... | 330 |
| 5.3. El instituto de la suspensión del juicio a prueba y los funcionarios públicos | 338 |
| 5.4. Delitos reprimidos exclusivamente con pena de multa | 344 |
| 5.5. Posibilidades de aplicar o no el instituto de la suspensión del juicio a prueba, al régimen penal tributario, previsional y a la ley de estupefacientes..... | 347 |
| 5.6. Conclusiones | 353 |
| 6. El principio de oportunidad y el régimen penal de menores. El art. 4º, ley 22.278 | 355 |
| ANEXO DE JURISPRUDENCIA..... | 359 |
| 1. Jurisprudencia que considera el principio de menor lesividad al bien jurídico | 359 |
| 2. Suspensión del juicio a prueba | 370 |
| 3. Jurisprudencia sobre el pronunciamiento fiscal de la viabilidad del pedido de suspensión del proceso a prueba | 383 |
| 4. Reparación del daño en la suspensión del juicio a prueba | 388 |
| 5. El principio de oportunidad en las provincias argentinas | 395 |

CAPÍTULO V

SOBRE LA CONSTITUCIONALIDAD DE LOS MEDIOS ALTERNATIVOS DE SOLUCIÓN DE LOS CONFLICTOS PENALES

| | |
|---|-----|
| 1. Los conflictos. Su judicialización..... | 435 |
| 2. Modelos procesales: clásicos y diferenciados | 436 |
| 3. Modelo procesal según la Constitución de la República Argentina... | 437 |
| 4. El concepto de debido proceso | 438 |
| 5. Breve descripción de los modelos alternativos..... | 439 |
| 5.1. La mediación penal..... | 439 |
| 5.2. La suspensión del juicio a prueba (probation)..... | 441 |
| 5.3. El juicio abreviado..... | 442 |

| | Pág. |
|---|------|
| 6. Derechos y garantías en los modelos diferenciados | 442 |
| 7. Cuestiones de gestión en procura de optimizar la respuesta judicial | 444 |
| 8. Posibles y concretas acciones para optimizar el servicio de justicia . | 446 |
| 9. Sobre la constitucionalidad de los modelos alternativos | 447 |
| 10. Problemas centrales. Conclusiones | 450 |
| ANEXO DE JURISPRUDENCIA..... | 453 |
| a) "Del Tronco" | 453 |
| b) "Junco" | 475 |
| | |
| BIBLIOGRAFÍA | 497 |