

ÍNDICE GENERAL

Principales abreviaturas.....	7
Propósito.....	9

PARTE I — DEBIDO PROCESO Y FORMAS SUSTANCIALES

CAPÍTULO I — LA GARANTÍA DEL DEBIDO PROCESO

1. La inocencia	15
2. Las garantías constitucionales	17
3. El debido proceso adjetivo	19

CAPÍTULO II. LAS FORMAS SUSTANCIALES DEL JUICIO

1. El juicio previo	21
2. Las formas sustanciales del juicio: acusación, defensa, prueba y sentencia	23
2.1. Formas sustanciales.....	23
2.2. Acusación.....	23

2.3. Defensa.....	24
2.4. Prueba.....	25
2.5. Sentencia	26
3. Juicios a los que aplica	26
4. Nulidades absolutas. Sentencia definitiva.....	28

CAPÍTULO III — EL DEBIDO PROCESO DEL ACUSADOR PARTICULAR

1. Reconocimiento de la garantía	31
2. El querellante en el derecho procesal argentino hasta la reforma constitucional de 1994.....	34
3. El querellante en los fallos de la Corte Suprema. Evolución.....	37
4. El querellante después de la reforma constitucional de 1994.....	40
5. Legitimación para querellar	44
6. Legitimación de los órganos del Estado	50
7. Poderes adjetivos y sustantivos del querellante.....	52

CAPÍTULO IV — NUEVOS PARADIGMAS CONVENCIONALES

1. El derecho convencional.....	57
2. Jerarquía constitucional de los tratados de Derechos humanos	59
3. El sistema interamericano.....	60
4. Control de convencionalidad.....	63
5. Efecto vinculante de lo dispuesto por los órganos interamericanos.....	64
6. Obligatoriedad en el caso concreto.....	67
7. Alcances de la obligatoriedad.....	71
8. Principios de derecho público argentino.....	73
9. Crímenes de lesa humanidad	74
10. Perspectiva de género	77
10.1. Igualdad y no discriminación	77
10.2. Suspensión del juicio a prueba	79
10.3. Abusos sexuales.....	80
10.4. <i>Mobbing</i>	82
10.5. Derecho a constituirse en querellante	82

10.6. Mensuración de la pena.....	83
11. Derechos del niño.....	83
11.1. Marco normativo.....	83
11.2. Interés superior del niño.....	84
11.3. Derecho a ser oído.....	86
11.4. Niños en conflicto con la ley penal.....	87
11.5. Causas en las que se encuentran involucradas personas menores ...	90

PARTE II — ACUSACIÓN

CAPÍTULO I — ACTIVIDAD ACUSATORIA

1. El principio de bilateralidad	97
2. La actividad acusatoria como presupuesto procesal	98
3. Acción pública	99
4. La acusación: concepto.....	100
4.1. Primer momento: conclusión de la investigación.....	101
4.2. Segundo momento: conclusión del debate.....	102
4.3. Acto complejo.....	103

CAPÍTULO II — EVOLUCIÓN DEL CONCEPTO

1. Doctrina clásica	105
2. El caso “Tarifeño”	109
3. El caso “Marcilese”	111
4. El caso “Mostaccio”	114
5. El control jurisdiccional de la falta de acusación.....	116
6. Alcance de la doctrina.....	118

CAPÍTULO III — ACUSACIÓN Y QUERRELLA

1. El caso “Santillán” y la acusación del querellante	119
2. Autonomía del querellante	122

2.1. Autonomía para impulsar y actuar en el juicio.....	122
2.2. Autonomía para impulsar la investigación	124
2.3. Nuestro punto de vista	127
2.3.1. Sistema del CPP	127
2.3.2. Amplitud de los nuevos regímenes legales.....	132
3. Facultades recursivas autónomas del querellante.....	134
4. Legitimación autónoma del asesor de menores para acusar.....	136

CAPÍTULO IV — REQUISITOS DE LA ACUSACIÓN

1. Recapitulación.....	139
2. La hipótesis de hecho contenida en la acusación	141
3. Intimación de la acusación: finalidad	143
4. Requisitos de la acusación	145
5. Relato que observa los requisitos.....	158
6. Relato que no observa los requisitos	161
7. Fundamentos.....	163
8. Acusación alternativa	165

PARTE III — DEFENSA

CAPÍTULO I — PRESUNCIÓN DE INOCENCIA

1. Presupuesto del proceso.....	171
2. ¿Presunción o principio de inocencia?	173
3. Aplicación de la garantía.....	177
4. Jurisprudencia interamericana.....	179

CAPÍTULO II — LA DEFENSA EN JUICIO

1. Inviolabilidad.....	183
2. Citación y audiencia: su día en la corte.....	186
3. No es un derecho absoluto.....	187

4. No se limita al proceso judicial.....	188
5. Derecho a ser oído.....	190
6. Igualdad de armas	192
7. Igualdad de tratamiento	195
8. Contradicción.....	196

CAPÍTULO III — EL IMPUTADO

1. Calidad e instancias.....	199
2. Derechos del imputado	201
3. Derecho a ser informado. El secreto del sumario	202
3.1. Momento a partir del cual rige	202
3.2. Secreto hasta la indagatoria. Inconstitucionalidad.....	204
3.3. Contenido del derecho a la información.....	207
4. Derecho a contar con un intérprete.....	211
5. Tiempo y medios adecuados para defenderse.....	212
6. Derecho a comunicarse con persona de confianza. Comunicación consular.....	215
7. Presencia: prohibición del juicio en contumacia.....	216
8. Confrontación.....	220

CAPÍTULO IV — DERECHO A LA DEFENSA TÉCNICA

1. Defensa material y técnica.....	223
2. Derecho a designar un abogado de confianza. Defensor de oficio.....	227
3. Momento a partir del cual nace ese derecho.....	230
4. El abogado defensor	233
4.1. El rol del defensor	233
4.2. Privación al defensor de oportunidad de actuar	235
4.3. Acceso a la causa.....	236
4.4. Comunicación con su asistido.....	237
4.5. Actos definitivos e irreproducibles	239
5. Libertad de la defensa	240
6. Intereses contrapuestos	241
7. Discrepancias estratégicas entre el defensor y el titular del derecho...	242

8. Idoneidad del defensor.....	243
8.1. Control judicial de la actuación del defensor	243
8.2. Sustitución del defensor	245
9. Defensa efectiva.....	247
10. La actuación del defensor en los recursos <i>in pauperis</i>	253
11. La actuación del defensor en la fundamentación de los recursos.....	257
12. Un caso de indefensión total: “Núñez”	260
13. Autodefensa	264

CAPÍTULO V — DEFENSA MATERIAL

1. Manifestaciones.....	269
2. Derecho a declarar. El sistema del NCPP	270
3. Resguardos para la declaración	272
3.1. Libertad de declarar	272
3.2. Intimación de la acusación: requisitos.....	277
3.3. El interrogatorio al imputado	282
4. Lectura de la declaración indagatoria en el debate.....	283
5. Manifestaciones espontáneas: Los precedentes de la Corte Suprema de la Nación	287
6. Declaraciones del imputado en ausencia de abogado defensor.....	290
7. Introducción al debate de la declaración del imputado por el testimonio del policía que la recibió.....	296
7.1. Doctrina del Tribunal Superior de Córdoba antes de la reforma constitucional de 1987	298
7.2. Doctrina posterior a la sanción de la Constitución provincial de Córdoba de 1987.....	299
8. Declaraciones efectuadas en carácter de testigo.....	301
9. Evacuación de citas	303

CAPÍTULO VI — DERECHO A NO INCRIMINARSE

1. Derecho a no declarar contra sí mismo. El silencio.....	305
2. Prohibición absoluta de la tortura	307
3. Consecuencias del silencio.....	308

4. La confesión	311
5. La mentira	312
6. Garantía contra la autoincriminación. La regla <i>nemo tenetur</i> <i>se ipsum accusare</i>	314
6.1. Ámbito de aplicación de la garantía.....	315
6.1.1. Garantía de procedimiento	315
6.1.2. Extensión dentro del proceso penal	316
6.1.3. Personas protegidas	317
6.2. Sometimiento compulsivo a determinadas actividades probatorias	319
6.2.1. Colaboración del imputado.....	319
6.2.2. Cuerpo de escritura	324
6.2.3. Reconocimiento de personas.....	326
6.2.4. Test de alcoholemia.....	327
6.2.5. Reconstrucción del hecho	328
6.2.6. Extracción compulsiva de sangre y material genético. Exploraciones radiológicas.....	328
6.2.7. Sometimiento a pericia siquiátrica y sicológica	332
6.2.8. Datos biométricos para el desbloqueo de artefactos electrónicos.....	335
6.3. La autoincriminación forzada.....	338
6.3.1. Ámbito de protección.....	338
6.3.2. Auxilio médico por estado de necesidad.....	339
6.3.3. El secreto y la autoincriminación	346
6.4. Autoincriminación y juicio abreviado	352
6.5. La autoincriminación obtenida por particulares	355
6.6. La delación premiada.....	359

CAPÍTULO VII — GARANTÍA CONTRA LA DOBLE PERSECUCIÓN. NON BIS IN ÍDEM

1. Alcance de la garantía: cosa juzgada y doble persecución.....	363
2. Cosa juzgada.....	366
2.1. Su valor en el Estado de derecho	366
2.2. Revisión de la cosa juzgada. Sentencia condenatoria.....	369

2.3. Revisión de la cosa juzgada obtenida por dolo	370
2.4. Revisión de la sentencia absolutoria o de sobreseimiento en sede penal	373
2.5. La posición de la Corte Suprema en el caso “Mazzeo”	377
3. El <i>non bis in idem</i> y el sistema internacional de derechos humanos	380
4. Doble persecución: preclusión y juicio de reenvío	381
5. Condiciones para que opere la garantía. La triple identidad	390
5.1. Identidad de hecho	391
5.2. Identidad de persona	400
5.3. Identidad de “causa petendi”	400
5.4. Forma de hacer valer la garantía	401

CAPÍTULO VIII — DERECHO A SER JUZGADO EN UN PLAZO RAZONABLE

1. El plazo razonable como garantía de defensa	403
2. Duración razonable del proceso	404
3. Recepción legislativa del plazo razonable	407
3.1. Legislación común: la Ley 24.390	407
3.2. Legislación procesal	408
3.3. Potestad de las provincias para reglamentar la garantía. Jurisprudencia de la Corte Suprema	408
3.4. El nuevo ordenamiento procesal federal	413
4. Deber del Poder Judicial en cuanto a la duración del proceso	415
5. Determinación del plazo razonable	418
6. Extremos que deben ponderarse a los fines de verificar una duración irrazonable	420
6.1. Duración	421
6.2. Razones de la demora	426
6.3. Perjuicio para el afectado	427
6.4. Complejidad del asunto	428
6.5. Conducta del afectado	430
6.6. Manera de llevar el asunto	433
6.7. Casuística	435
7. Plazo razonable y prescripción	437

ÍNDICE GENERAL

Principales abreviaturas.....	7
Introducción.....	9

PARTE I — PRUEBA

CAPÍTULO I — CONSIDERACIONES GENERALES SOBRE LA PRUEBA

1. La verdad.....	13
2. Función de garantía de la prueba	15
3. Verificación de la imputación.....	16
4. Carga de la prueba	21
4.1. Prueba de la culpabilidad.....	21
4.2. Contenido de la carga de la prueba	23
4.3. Prohibición de la prueba de oficio.....	24
4.4. Prueba de oficio de la inocencia	27
5. Verdad jurídica objetiva. El exceso de rigor formal	31
6. Comunidad de la prueba	35

CAPÍTULO II — LA PRUEBA EN EL JUICIO ORAL

1. Principios del juicio oral.....	37
2. La oralidad en el debate	38
3. El principio de inmediación	41
3.1. Recepción de la prueba en el debate	41
3.2. Inmediación e instancia única	42
3.3. Importancia de la inmediación.....	43
4. La publicidad	45
4.1. La publicidad como condición de validez del juicio.....	45
4.2. La publicidad en el nuevo ordenamiento procesal.....	46
4.2.1. La publicidad como principio.....	46
4.2.2. La publicidad en el debate	47
5. Publicidad, oralidad, inmediación y virtualidad	57
6. Identidad física del juzgador	61
7. Concentración	63
8. Contradicción	66
8.1. Derecho a confrontar la prueba en el debate	66
8.2. Confrontación de testigos.....	68
8.3. Lecturas de declaraciones testimoniales.....	68
8.4. Lectura de documentos y actas	77
8.5. Declaraciones por videoconferencia u otros medios	78
8.6. Actos definitivos e irreproducibles	78
8.7. Testimonios especiales de víctimas y niños. El interés superior del niño	82
8.8. Testigos de identidad reservada	85
8.9. Agentes encubiertos e informantes anónimos	97

CAPÍTULO III — LA LIBERTAD PROBATORIA Y SUS LÍMITES CONSTITUCIONALES

1. La libertad probatoria: alcance de la regla	99
2. Licitud	102
3. Reglamentación de los derechos. El debido proceso sustantivo	103
4. Actuación razonable. El debido proceso adjetivo.....	107

5. Consecuencias de la prueba ilícita. Exclusiones probatorias. Excepciones	111
---	-----

CAPÍTULO IV — LIMITACIONES PROBATORIAS
IMPUESTAS POR LAS LEYES DE FONDO

1. Libertad probatoria y leyes de fondo	117
2. Prueba del nacimiento, de la muerte y relaciones de familia	119
3. Contratos	124
4. Abuso de firma en blanco	125
5. Dominio de automotores	127
6. Excepción a estas normas: el exceso ritual	128

CAPÍTULO V — LIMITACIONES A LA PRUEBA
IMPUESTAS POR LAS LEYES PROCESALES

1. La libertad probatoria y la ley procesal	129
2. Pertinencia, utilidad, superabundancia y tempestividad	130
3. Prueba testimonial: prohibición y facultad de abstención.....	136
3.1. Relaciones familiares y lazos afectivos.....	136
3.2. Otros supuestos de abstención	139
4. Deber de abstención. El secreto particular	141
4.1. Secreto del médico y auxiliares del arte de curar	146
4.2. Secreto religioso.....	150
5. Secreto de la fuente periodística	153
5.1. La garantía constitucional	153
5.2. Sujetos a los que comprende	155
5.3. ¿Derecho o deber?	155
5.4. Oponibilidad del secreto en el proceso penal	156
5.5. Alcances del secreto	160

CAPÍTULO VI — MEDIOS DE PRUEBA

1. Amplitud de medios probatorios.....	163
2. Inspección judicial y reconstrucción del hecho.....	164
2.1. Inspección de lugares.....	164
2.2. Inspecciones corporales y mentales. Obtención de muestras genéticas.....	165
2.2.1. Marco normativo.....	165
2.2.2. Negativa de la víctima a las pruebas genéticas. Casos emblemáticos.....	166
3. Reconstrucción del hecho.....	170
4. Registro y allanamiento de domicilio.....	171
4.1. Conceptos.....	171
4.2. Marco normativo.....	172
4.3. Resolución fundada.....	174
4.4. Recaudos de la orden.....	178
4.5. Circunstancias del allanamiento.....	180
4.6. Ejecución de la diligencia de allanamiento.....	181
4.7. Excepciones legales a la orden de allanamiento: razones de necesidad y urgencia.....	183
4.8. El consentimiento.....	188
4.8.1. Normativa.....	188
4.8.2. Doctrina tradicional.....	188
4.8.3. Precedentes de la Corte.....	189
4.8.4. Consentimiento dudoso.....	196
4.8.5. Crítica a la doctrina del consentimiento.....	196
4.9. Hallazgos a simple vista. La “plain view doctrine”.....	197
4.10. Otras injerencias relacionadas con el domicilio.....	199
5. Requisitos.....	201
5.1. Ámbito normativo.....	201
5.2. Requisitos sin orden. Casuística.....	202
5.3. Pronunciamientos de la Corte antes de 2004: “Daray”, “Morales Agüero”, “Fernández Prieto” y “Tumbeiro”.....	207
5.4. Pronunciamientos de la Corte después de 2004: “Peralta Cano”, “Ciraolo”, “Quaranta” y “Corbero”.....	209

5.5. Pronunciamiento de la Corte IDH: casos “Fernández Prieto” y “Tumbeiro”	214
5.6. Aproximación a un estándar en materia de requisas.....	218
5.6.1. Principio de legalidad	221
5.6.2. Circunstancias objetivas y razonables	221
5.6.3. La urgencia.....	224
5.6.4. El lugar.....	225
6. Secuestro	226
7. Intervenciones de líneas telefónicas	227
7.1. Protección constitucional de las comunicaciones.....	227
7.2. Recepción normativa	229
7.3. Fundamentación de las intervenciones: casuística	230
7.4. El precedente “Quaranta”: un estándar	232
7.5. Pronunciamientos posteriores a “Quaranta”	234
7.6. Intervenciones ordenadas por el fiscal.....	237
8. Interceptación y secuestro de correspondencia epistolar y papeles privados. Teléfonos inteligentes. Evidencia digital	240
9. Reconocimientos en rueda de personas.....	243
10. Reconocimiento por fotografías.....	245
11. Agentes encubiertos y testigos de identidad reservada. La denuncia anónima.....	249
11.1. Agentes encubiertos, reveladores e informantes.....	249
11.2. Denuncia anónima	259

PARTE II — SENTENCIA

CAPÍTULO I — LA SENTENCIA PENAL

1. La sentencia.....	269
2. Presupuestos de la sentencia	271
2.1. Principio de jurisdiccionalidad.....	271
2.2. Independencia del Poder Judicial	272
2.3. Competencia. Juez natural	273
2.4. La imparcialidad en el caso	275
2.5. Sentencia definitiva	277

3. Deliberación	278
3.1. Inmediatez y secreto.....	278
3.2. Votación. Mayorías. Fundamentación en los tribunales colegiados.....	281
3.3. Valoración de las pruebas. La sana crítica racional	288
4. Lectura de la sentencia	291

CAPÍTULO II — REQUISITOS DE LA SENTENCIA

1. Requisitos de la sentencia	293
2. Enunciación del hecho imputado. Nulidad.....	295
3. Determinación del hecho acreditado. Nulidad	298
4. El juicio de certeza	303
5. La absolución por la duda. El principio <i>in dubio pro reo</i>	305

CAPÍTULO III — FUNDAMENTACIÓN DE LA SENTENCIA

1. El deber de motivar	311
2. La motivación de la sentencia definitiva	314
2.1. Las razones de la decisión	314
2.2. Condiciones	316
3. Requisitos de la motivación.....	319
3.1. Motivación expresa.....	319
3.2. Motivación clara	320
3.3. Motivación completa	321
3.4. Motivación legítima.....	322
3.5. Motivación lógica	323
4. Vicios de la motivación.....	325
4.1. Motivación global.....	326
4.2. Fundamentación falsa.....	327
4.3. Fundamentación aparente.....	327
4.4. Fundamentación ilegítima	328
4.4.1. Prueba en violación a las garantías constitucionales y procesales	329

4.4.2. Prescendencia de las exigencias probatorias del derecho común	330
4.5. Falta de fundamentación por violación a las reglas de la lógica	331
4.5.1. Violación al principio lógico de no contradicción.....	331
4.5.2. Violación al principio lógico de razón suficiente.....	339
4.6. Fundamentación omisiva	344
4.6.1. Omisión de tratar prueba decisiva.....	344
4.6.2. Omisión de valorar pericias	348
4.6.3. Defectos en la valoración de la prueba indiciaria	352
5. Falta de fundamentación jurídica	357
6. Carácter decisivo del vicio	358
7. Fundamentación de la pena.....	358

CAPÍTULO IV — SENTENCIA Y ACUSACIÓN

1. El principio de congruencia.....	363
2. Identidad entre el hecho acusado y el acreditado	365
3. El hecho diverso	367
4. Cambio de calificación legal	378
4.1. El principio <i>iura novit curia</i>	378
4.2. Previsiones procesales	379
4.3. Un caso de cambio de calificación que perjudica a la defensa.....	381
4.4. Otros pronunciamientos.....	384
4.5. Calificación más gravosa	388
4.6. Condena a más de lo pedido en los códigos mixtos.....	389
4.7. El cambio de calificación y la imposición de penas más graves a las pedidas en el nuevo ordenamiento procesal.....	397

CAPÍTULO V — IMPUGNACIÓN DE LA SENTENCIA DEFINITIVA

1. El derecho al recurso	401
1.1. Recurso contra la sentencia condenatoria	401
1.2. Recurso contra la sentencia absolutoria	404
2. Formalidad de los recursos. Atenuación.....	405

3. El control de la sentencia por el recurso de casación.....	408
4. Impugnabilidad objetiva y subjetiva.....	412
4.1. Sentencia definitiva.....	412
4.2. ¿Quiénes pueden impugnar?.....	413
5. Limitaciones del recurso.....	414
6. Inadmisibilidad según la pena: Fallos “Giroldi” y “Di Nunzio”.....	414
7. Hecho y derecho en la casación.....	418
8. Revisión amplia según la Corte IDH.....	422
8.1. “Herrera Ulloa”.....	422
8.2. Pronunciamientos contra la Argentina.....	423
9. El nuevo paradigma: “Casal”.....	424
9.1. La doctrina del máximo rendimiento.....	424
9.2. Revisión integral, exhaustiva y amplia del fallo condenatorio.....	428
9.3. Crítica a “Casal”.....	429
9.4. Casación y arbitrariedad.....	433
10. Consecuencias de “Casal”.....	436
10.1. Casación positiva.....	436
10.2. Casación horizontal.....	437
11. La garantía de la no <i>reformatio in peius</i>	442
12. El recurso contra la sentencia del jurado. Remisión.....	445
13. Sentencia firme.....	445

CAPÍTULO VI — LA SENTENCIA EN EL JUICIO POR JURADOS

1. El juicio por jurados.....	451
2. El jurado.....	451
3. El jurado en la Constitución Argentina.....	459
4. El veredicto del jurado.....	461
5. El fallo “Canales”: competencia y unanimidad.....	467
6. Renunciabilidad.....	468

BIBLIOGRAFÍA

.....	469
-------	-----