

# Derecho procesal penal Tomo I. Fundamentos

Autor: Julio B. J. Maier

Editorial Ad-Hoc /2016

www.librotecna.cl

## ÍNDICE

<i>Abreviaturas</i> .....	XVII
<i>Prólogo (a la primera edición)</i> .....	XIX
<i>Prólogo a la segunda edición</i> .....	XXIII

### CAPÍTULO I

## EL DERECHO PROCESAL PENAL Y SU INSERCIÓN EN EL ORDEN JURÍDICO

### § 1. El orden jurídico

A. <i>Concepto</i> .....	5
B. <i>Contenido formal</i> .....	7
1. El problema en la literatura jurídica (teoría general del Derecho)	7
a) La norma jurídica .....	7
b) La norma individual .....	11
2. La norma jurídica como unidad elemental del orden jurídico .	13
a) El plano de las normas .....	13
I. Ubicación del problema .....	13
II. Función motivante o de cálculo ( <i>ex ante</i> ) .....	15
III. Función crítica ( <i>ex post</i> ) .....	18
b) El destinatario de la norma .....	22
c) El grado de generalidad de las normas .....	24
d) La "norma individual" .....	25
e) Diferentes clases de normas .....	32
C. <i>Vigencia</i> .....	40
1. Los distintos criterios .....	40
2. La utilización de los distintos criterios en el ejemplo de Kelsen	47
3. La ubicación real del problema y los límites del pensamiento ju- rídico .....	51
D. <i>Resumen y conclusiones</i> .....	57
<i>Bibliografía</i> .....	63

## § 2. El Derecho procesal penal

A. <i>Concepto y contenido</i> .....	67
B. <i>Función</i> .....	75
1. <i>Función material</i> .....	76
a) <i>Realización del Derecho penal material</i> .....	76
b) <i>Protección personal</i> .....	80
c) <i>Recomposición de la paz y seguridad jurídicas</i> .....	83
2. <i>Función formal</i> .....	84
C. <i>Caracteres</i> .....	86
1. <i>Derecho público</i> .....	86
a) <i>Clasificación tradicional</i> .....	86
b) <i>Reflexión crítica</i> .....	88
c) <i>Conclusiones</i> .....	91
2. <i>Derecho interno y local</i> .....	94
3. <i>Derecho formal o adjetivo</i> .....	97
a) <i>Distinción clásica</i> .....	97
b) <i>Otras distinciones</i> .....	101
c) <i>Distinción fundamental</i> .....	105
D. <i>Fuentes</i> .....	111
1. <i>La ley</i> .....	112
2. <i>La jurisprudencia</i> .....	119
a) <i>Concepto y función</i> .....	119
b) <i>La llamada jurisprudencia obligatoria</i> .....	123
3. <i>La costumbre</i> .....	129
4. <i>La doctrina</i> .....	131
<i>Bibliografía</i> .....	131

§ 3. El Derecho procesal penal  
y su vinculación con otras ramas jurídicas

A. <i>Derecho procesal penal y Derecho penal</i> .....	135
1. <i>La unidad político-criminal</i> .....	135
2. <i>La repercusión del Derecho penal en el Derecho procesal penal</i> .....	138
3. <i>La repercusión del Derecho procesal penal en el Derecho penal</i> .....	143
B. <i>Derecho procesal penal y Derecho público (constitucional, político y administrativo)</i> .....	149
1. <i>El Derecho penal como creador y regulador del poder penal del Estado</i> .....	149

2. La Constitución del Estado y el Derecho procesal penal . . . . .	151
3. La organización judicial . . . . .	153
C. <i>Derecho procesal penal y Derecho procesal (especialmente Derecho procesal civil)</i> . . . . .	155
1. Los puntos de contacto . . . . .	155
2. Las diferencias principales . . . . .	158
D. <i>Derecho procesal penal y Derecho privado</i> . . . . .	165
1. Derecho civil . . . . .	165
2. Derecho comercial . . . . .	169
E. <i>Derecho procesal penal y otras ramas jurídicas</i> . . . . .	169
1. Derecho público provincial . . . . .	169
2. Derecho internacional . . . . .	170
<i>Bibliografía</i> . . . . .	177

**§ 4. La ley procesal penal**

A. <i>Introducción</i> . . . . .	181
B. <i>Interpretación de la ley procesal penal</i> . . . . .	186
1. Concepto y necesidad . . . . .	186
2. Los principios formales que rigen la interpretación . . . . .	193
a) Plenitud del orden jurídico . . . . .	195
b) Coherencia del orden jurídico . . . . .	203
3. Los principios materiales que rigen la interpretación . . . . .	212
4. Los llamados “métodos” de interpretación . . . . .	215
5. Las formas de la interpretación . . . . .	223
C. <i>Aplicación de la ley procesal penal</i> . . . . .	226
1. Conflicto entre leyes de vigencia simultánea . . . . .	227
2. Conflicto entre leyes de vigencia sucesiva . . . . .	229
3. Exclusión personal de la ley procesal penal . . . . .	232
<i>Bibliografía</i> . . . . .	235

CAPÍTULO II

**EL DERECHO PROCESAL PENAL  
COMO FENÓMENO CULTURAL**

**§ 5. El Derecho procesal penal y su inserción en la historia política**

A. <i>Necesidad del estudio histórico político</i> . . . . .	241
--	-----

B. <i>El Derecho germano y su sistema acusatorio privado</i> .....	245
1. El Derecho germano antiguo .....	245
2. El período franco .....	248
3. La Alta Edad Media .....	249
4. Caracterización .....	250
C. <i>Los Derechos griego y romano y su sistema acusatorio popular</i> ..	250
1. Grecia .....	250
a) Descripción del sistema .....	250
b) Caracterización .....	253
2. Roma .....	254
a) <i>La cognitio y la provocatio ad populum</i> .....	255
b) Los comicios y la <i>quaestio, accusatio o iudicium publicum</i> ..	256
c) <i>La cognitio extra ordinem</i> .....	265
D. <i>La Inquisición</i> .....	269
1. Presupuestos histórico-políticos .....	269
2. El Derecho canónico .....	271
a) Los orígenes de la expansión de la jurisdicción de la Iglesia	271
b) El enjuiciamiento penal canónico .....	272
3. La recepción del Derecho romano-canónico en la legislación lai-	
ca de Europa continental .....	273
4. Las Partidas y el Derecho inquisitivo español .....	279
a) Las Partidas .....	279
b) El Tribunal del Santo Oficio o de la Inquisición y la Santa	
Hermandad .....	281
c) La Nueva y la Novísima Recopilación .....	282
5. La Carolina y el Derecho inquisitivo alemán .....	282
6. La Ordenanza criminal francesa de 1670 y el Derecho inquisi-	
tivo francés .....	289
7. Italia .....	303
8. La Inquisición en América .....	308
E. <i>La reforma del sistema inquisitivo</i> .....	313
1. El Iluminismo y el Derecho penal .....	313
2. Las leyes procesales penales de la Revolución Francesa .....	319
3. El Código de instrucción criminal francés de 1808 .....	330
4. La reforma procesal penal del siglo XIX en Europa continental	339
F. <i>El siglo XX y la actualidad</i> .....	345
1. La política criminal .....	347
2. Los principales problemas actuales de la política criminal ...	348
a) Las formas de reacción penal .....	348

b) La limitación de los comportamientos punibles .....	351
c) La incriminación de nuevos comportamientos y el reclamo de eficacia en su persecución .....	353
3. Las proposiciones en el enjuiciamiento penal .....	353
a) El encarcelamiento preventivo y las medidas de coerción per- sonal del imputado .....	354
b) La cesura del debate y la decisión .....	358
c) La introducción del principio de oportunidad .....	361
d) Las magistraturas penales especializadas .....	364
e) Aproximación formal al principio acusatorio .....	365
G. <i>Derecho procesal penal argentino</i> .....	367
1. La emancipación e independencia .....	367
2. Disolución nacional, guerra y tiranía .....	371
3. La Constitución nacional .....	372
4. Las primeras leyes y proyectos .....	376
5. El Código nacional de 1889 .....	380
6. La época intermedia: los códigos de las provincias de Buenos Aires y San Luis .....	385
7. La reforma procesal penal: el CPP Córdoba y los llamados “códigos modernos” .....	389
8. La reforma de la legislación nacional .....	397
a) Antecedentes .....	397
b) El proyecto de 1986 .....	399
c) El nuevo CPP Nación .....	405
9. Los nuevos códigos: Córdoba y Tucumán .....	409
H. <i>Resumen</i> .....	415
1. Sistemas de enjuiciamiento penal .....	416
a) Acusatorio .....	416
b) Inquisitivo .....	418
c) La reforma del sistema inquisitivo o el nacimiento del sis- tema mixto .....	421
2. El siglo xx .....	425
a) La consolidación de los derechos humanos .....	425
b) La política criminal .....	426
3. Derecho procesal penal argentino .....	431
<i>Bibliografía</i> .....	438

§ 6. Los fundamentos constitucionales del Derecho procesal  
penal argentino (Principios relativos al procedimiento)

A. <i>El poder penal del Estado: límites y organización</i> .....	441
---	-----

B. Juicio previo ( <i>nulla poena sine iudicio</i> ) .....	447
1. La sentencia judicial de condena como fundamento de la actuación del poder penal material del Estado (la pena) .....	447
2. El proceso legal previo ( <i>nulla poena sine processu</i> ) .....	456
C. Inocencia .....	459
1. Concepto .....	462
2. Repercusiones .....	462
a) <i>In dubio pro reo</i> .....	462
b) <i>Onus probandi</i> .....	473
c) El trato de inocente y la coerción procesal .....	478
D. Defensa .....	505
1. Antecedentes, concepto y alcance .....	505
2. Derecho a ser oído (contradicción) .....	517
a) Concepto .....	517
b) Imputación necesaria .....	518
c) Conocimiento de la imputación .....	524
d) Audiencia .....	527
e) Correlación entre la imputación y el fallo .....	533
f) Probar y controlar la prueba .....	542
3. Igualdad de posiciones .....	542
a) El poder del Estado .....	542
b) La posición de los órganos de persecución penal del Estado .....	546
c) La defensa técnica .....	548
d) Facultades defensivas .....	549
4. Otras derivaciones .....	554
a) Inadmisibilidad de la <i>reformatio in peius</i> .....	554
b) Inadmisibilidad del juicio contra ausentes .....	558
c) Incoercibilidad del imputado como órgano de prueba .....	559
E. Inadmisibilidad de la persecución penal múltiple ( <i>ne bis in idem</i> ) .....	559
1. Antecedentes, concepto y alcance .....	559
2. ¿Cuándo existe persecución penal múltiple? .....	566
a) Requisitos generales .....	566
b) Identidad personal .....	567
c) Identidad objetiva .....	570
d) Límites para la aplicación del principio .....	586
3. Remedios .....	594
4. Recurso acusatorio contra la sentencia de los tribunales de juicio y múltiple persecución .....	595
5. Reincidencia y múltiple persecución .....	602

F. <i>Publicidad y oralidad del juicio penal</i> .....	609
1. Ubicación del problema .....	609
2. Nuestro verdadero sistema .....	614
3. Consecuencias .....	617
G. <i>Límites formales para la averiguación de la verdad</i> .....	623
1. Concepto .....	623
2. El imputado como órgano de prueba .....	624
3. Supresión de los tormentos .....	635
4. Protección del domicilio, las comunicaciones y los papeles privados .....	639
a) Antecedentes .....	639
b) Alcance .....	640
c) El valor del consentimiento .....	645
d) La correspondencia y las comunicaciones .....	653
5. Las llamadas “prohibiciones probatorias” .....	654
H. <i>Posibilidad de impugnar la sentencia de condena</i> .....	664
1. El recurso como medio de control funcional .....	664
2. El recurso como garantía procesal .....	666
3. La legislación procesal penal y sus inconsecuencias .....	675
a) El problema del recurso idóneo para hacer valer la garantía .....	675
b) El problema de la admisibilidad del recurso .....	684
4. Conclusión .....	690
<i>Bibliografía</i> .....	691

**§ 7. Los fundamentos constitucionales del Derecho procesal penal argentino (Principios relativos a la organización judicial)**

A. <i>Introducción</i> .....	695
B. <i>Imparcialidad de los jueces</i> .....	696
1. La imparcialidad como elemento de la definición del “juez” .....	696
2. La independencia judicial .....	700
3. Imparcialidad frente al caso .....	709
4. El juez natural .....	720
C. <i>Juicio por jurados</i> .....	732
D. <i>¿Única o doble instancia?</i> .....	750
E. <i>Organización judicial federativa</i> .....	760
<i>Bibliografía</i> .....	764

### § 8. Principios políticos del Derecho procesal penal argentino

A. <i>Introducción</i> .....	769
B. <i>La función penal del Estado</i> .....	771
1. El Derecho penal como poder del Estado para el control social	771
2. El proceso penal como obra estatal (estatalidad u oficialidad)	774
C. <i>La persecución penal oficial (oficialidad)</i> .....	782
1. Monopolio persecutorio del Estado .....	782
2. Legalidad .....	785
3. Oportunidad .....	790
D. <i>La averiguación de la verdad como meta del procedimiento penal</i> <i>(principio de la verdad real o material)</i> .....	798
1. Concepto de verdad .....	798
2. La verdad como objetivo del procedimiento .....	808
3. Los medios y métodos para averiguar la verdad .....	814
a) Concepto de prueba .....	814
b) Los principios que rigen la prueba penal .....	815
c) Las formas procesales auxiliares .....	832
4. Criterio de solución de casos inciertos .....	834
<i>Bibliografía</i> .....	835
<i>Índice temático</i> .....	837
<i>Bibliografía general</i> .....	849