

Las garantías del proceso penal

Autor: Gabriel Pérez Barberá

Editorial B de f /2025

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

ABREVIATURAS MÁS UTILIZADAS	XIX
PALABRAS PREVIAS	XXI
OBRAS GENERALES ARGENTINAS CONSULTADAS	XXV

PRIMERA PARTE

CONSIDERACIONES GENERALES

Capítulo I

INTRODUCCIÓN

<i>Introducción</i>	3
---------------------------	---

Capítulo II

¿BILATERALIDAD DE LAS GARANTÍAS?

1. Presentación del problema	9
2. Derechos (negativos) de defensa contra el Estado y derechos (positivos) a prestaciones estatales	10
3. Derechos constitucionales de primer y de segundo orden	11
4. Derechos constitucionales de la persona imputada y de la víctima	14
5. Los deberes constitucionales de la fiscalía no son garantías	19
6. La utilidad de estas distinciones	21
7. Los casos especiales de la defensa en juicio y del debido proceso	24

A) La defensa en juicio.....	24
B) El debido proceso	26

Capítulo III

RESTRICCIONES –O LIMITACIONES– A LAS GARANTÍAS

1. Reserva de ley y proporcionalidad (o razonabilidad) de ley	29
2. Escrutinio constitucional de leyes restrictivas de garantías.....	33
3. La intensidad del escrutinio de constitucionalidad..	36
4. Los pasos del escrutinio de constitucionalidad	39
5. Balance en torno a la restricción de garantías procesales	42
<i>Lecturas recomendadas</i>	44

SEGUNDA PARTE

LAS GARANTÍAS EN PARTICULAR

Capítulo IV

JUICIO PREVIO

1. Diseño obligatorio y derecho individual.....	49
2. Proceso previo	50
3. Juicio previo en sentido estricto.....	52
4. Prohibición del juicio en ausencia	54
A) La regla en Argentina	54
B) La excepción en Argentina: admisión del juicio en ausencia	56
C) Las condiciones de la Unión Europea para autorizar el juicio en ausencia	58
D) Pormenores de la admisibilidad del juicio en ausencia en Argentina	59
5. Publicidad del juicio	60
6. ¿Juicio abreviado como juicio previo?	62
7. Juicio previo como “sentencia previa”	65
<i>Lecturas recomendadas</i>	69

Capítulo V

PRESUNCIÓN DE INOCENCIA

1. Noción	71
2. ¿Inocencia hasta condena firme?	75
A) La sentencia que desactiva la presunción de inocencia	75
B) Acerca del significado de “firmeza”	79
3. Consecuencias normativas específicas de la presunción de inocencia	82
A) Trato o tratamiento de inocente. El problema de la privación de libertad durante el proceso penal.....	82
a) Medidas de coerción y principio de proporcionalidad	85
b) La satisfacción de ciertos estándares de prueba como primera condición necesaria –y no suficiente– para restringir la presunción de inocencia	87
c) El “peligro procesal” como segunda condición necesaria –y tampoco suficiente– para restringir la presunción de inocencia	88
d) La prueba del peligro procesal	93
e) La duración de las medidas de coerción privativas de libertad	98
B) Exclusión, para la persona imputada, de la carga probatoria relativa a su situación respecto del hecho que se le atribuye.....	100
C) <i>In dubio pro reo</i>	106
a) Noción y presentación de las principales controversias.....	106
b) El <i>in dubio pro reo</i> no es un estándar de prueba	109
c) El <i>in dubio pro reo</i> no rige durante todo el proceso	113
d) El <i>in dubio pro reo</i> no rige respecto del derecho	115
e) La clase de agravio que genera la vulneración del <i>in dubio pro reo</i>	121

f) La razonabilidad de la duda.....	123
<i>Lecturas recomendadas</i>	125

Capítulo VI

DEFENSA EN JUICIO

1. Presentación general.....	127
2. Derecho a una correcta intimación	129
3. Derecho a ser oída	134
A) Noción.....	134
B) Declaración sin promesa o juramento de decir verdad. ¿Derecho a mentir?	136
C) La valoración de lo que la persona imputada sí declara	139
4. Derecho a una defensa técnica eficaz.....	143
5. Principio de congruencia (identidad fáctica entre imputación, acusación y sentencia).....	146
6. Igualdad de posiciones (o “igualdad de armas”)....	150
7. Prohibición de la <i>reformatio in peius</i>	153
<i>Lecturas recomendadas</i>	158

Capítulo VII

“*NEMO TENETUR*”, DERECHO AL SILENCIO Y A NO SER PERJUDICADO POR EL SILENCIO

1. Introducción. Las nociones y los problemas centrales	159
2. <i>Nemo tenetur</i> o prohibición de obligar a la persona imputada a declarar contra sí misma	163
A) Noción.....	163
B) Alcance: primera aproximación	164
C) Alcance: algunos casos más difíciles	167
a) Desbloqueo de teléfonos celulares y computadoras	167
b) Declaraciones o documentos producidos en procedimientos no penales	170
c) Grabaciones o filmaciones subrepticias.....	172
3. Derecho al silencio	173

A) Noción.....	173
B) ¿Rango constitucional? El problema	173
a) ¿Derivación necesaria del <i>nemo tenetur</i> ?	175
b) ¿Derivación necesaria de la defensa en juicio?	177
c) ¿Derivación necesaria de la presunción de inocencia?	177
d) ¿Derivación necesaria del debido proceso?	178
e) Balance. Conclusión	179
4. La prohibición de valorar en contra de la persona imputada su silencio	180
A) Noción.....	180
B) ¿Rango constitucional?	182
a) ¿Derivación necesaria del <i>nemo tenetur</i> ?	182
b) ¿Derivación necesaria de la defensa en juicio?	185
c) ¿Derivación necesaria de la presunción de inocencia?	186
d) Balance. Conclusión.....	187
<i>Lecturas recomendadas</i>	189

Capítulo VIII

DERECHO AL RECURSO

1. Noción. Los tratados y su interpretación jurisprudencial.....	191
2. El alcance del derecho al recurso según la CADH y el PIDCyP	193
3. El contenido del derecho al recurso según la jurisprudencia.....	200
4. A modo de balance	207
5. ¿Rige la presunción de inocencia mientras se sustancia el recurso contra la condena?	209
A) Introducción.....	209
B) La tesis limitada y la tesis amplia de la unión: presentación.....	211
C) La tesis limitada de la unión: fundamentación y alcance.....	213

D) Crítica a la tesis limitada de la unión	214
E) La tesis amplia de la unión: fundamentación y alcance	216
F) Crítica a la tesis amplia de la unión.....	216
G) La tesis de la separación	218
a) Presentación de la tesis	218
b) Fundamentación de la tesis. Remisión.....	219
c) Consecuencias de la tesis: impacto en justicia, legitimidad y prevención.....	220
(i) En torno a la no ejecución de las penas	220
(ii) En torno a la no ejecución de las penas a tiempo.....	223
(iii) En torno a la profundización de la selectividad del sistema penal	225
(iv) Los costos –en justicia y prevención– de erosionar la autoridad del juicio	226
(v) En torno al abuso de la prisión preventiva tras la condena.....	229
(vi) El argumento del federalismo.....	231
(vii) ¿Y la pena de muerte?	233
(viii) El art. 375 del CPPF, el plenario “Agüero” y los fallos “Olariaga” y “Jorge”	234
(ix) En torno al sistema acusatorio	238
<i>Lecturas recomendadas</i>	239

Capítulo IX

DERECHO A CONFRONTAR TESTIGOS DE CARGO

1. Noción. Alcance	241
2. ¿Quiénes son testigos de cargo?.....	243
3. Restricciones posibles –y vigentes– al derecho de confrontación	243
A) Solo son válidas las restricciones establecidas por ley	243
B) Algunos ejemplos de restricciones legales	245
4. ¿Confrontación como derecho absoluto?.....	250
5. Condenas fundadas en testimonios no confrontados	253
<i>Lecturas recomendadas</i>	256

Capítulo X

PLAZO RAZONABLE

1. Noción. Consagración constitucional	257
2. La determinación legal del plazo razonable	263
3. La determinación judicial del plazo razonable.....	271
A) Los fundamentos de la garantía en trato según la jurisprudencia.....	272
a) Las razones jurídicas (constitucionales)	272
b) Las razones epistémicas	273
c) Las razones éticas o de debida diligencia.....	274
B) El carácter de condiciones necesarias, pero no suficientes, de cada una de estas razones	276
4. La finalización del proceso por violación del plazo razonable	277
A) Se debe sobreseer	277
B) Plazo razonable y prescripción de la acción penal: la diferencia esencial.....	277
<i>Lecturas recomendadas</i>	280

Capítulo XI

PROHIBICIÓN DE LA PERSECUCIÓN
PENAL MÚLTIPLE (*NE BIS IN IDEM*)

1. Introducción y noción elemental	283
2. <i>Ne bis in idem</i> y cosa juzgada.....	286
3. Una aproximación más detallada al significado del <i>ne bis in idem</i>	289
A) Presentación	289
B) La concepción sustantiva o material y las concepciones procesales del <i>ne bis in idem</i>	290
a) La concepción sustantiva o material	291
b) La concepción procesal restrictiva	295
c) La concepción procesal amplia.....	299
d) Las concepciones procesales en la jurisprudencia de la CSJN	302
4. Los fundamentos del <i>ne bis in idem</i>	308
5. Los requisitos de aplicación de la garantía: la denominada “triple identidad” y las excepciones a esa aplicación	313

A) Presentación	313
B) Identidad de persona (<i>eadem personam</i>)	314
C) Identidad del hecho (o identidad fáctica, o identidad objetiva, o identidad del objeto de la persecución penal: <i>eadem res</i>).....	317
D) Identidad de causa de persecución (<i>eadem causa petendi</i>)	328
E) Excepciones legales a la aplicación del <i>ne bis in idem</i>	330
6. Cuestiones vinculadas al alcance del <i>ne bis in idem</i> : lo indudable y lo controvertido.....	332
A) Lo indudable	334
a) Procesos terminados con sentencias de condena o absolución firmes (persecución múltiple sucesiva 1)	334
b) Procesos terminados con sentencias o autos de sobreseimiento (persecución múltiple sucesiva 2)	335
c) Aplicación indiscutible en procesos no terminados (persecución múltiple simultánea)....	337
B) Lo controvertido	338
a) Anulación de la sentencia absolutoria y reenvío	338
(i) Los casos “Weissbrod” y “Mohamed vs. Argentina”	338
(ii) El caso “Polak”	340
(iii) El caso “Sandoval”	346
(iv) Otros casos y reflexiones finales.....	350
b) Anulación de la sentencia condenatoria y reenvío	352
c) ¿Viola el <i>ne bis in idem</i> la mera interposición de un recurso de la parte acusadora contra una sentencia de absolución?.....	356
d) ¿Viola el <i>ne bis in idem</i> el agravamiento de pena o la negación de la libertad condicional por reincidencia?.....	357
7. Aplicabilidad del <i>ne bis in idem</i> nacional a casos de derecho penal transnacional	361
8. ¿Restricciones al <i>ne bis in idem</i> ? El problema de la cosa juzgada corrupta, írrita o fraudulenta.....	364

A) La cuestión en nuestro derecho y en nuestra jurisprudencia constitucional.....	364
B) Justificación de la restricción del <i>ne bis in idem</i> en estos supuestos	365
<i>Lecturas recomendadas</i>	367

www.librotecnia.cl