

Pensar la prueba N°1

Directores: Pablo Rovatti y Alan Limardo

Editores del Sur /2020

www.librotecna.cl

Contenido

Presentación.....	15
Pablo Rovatti y Alan Limardo	
Prólogo.....	19
Carmen Vázquez	
Admisión y exclusión de pruebas: índice para una discusión.....	27
Diego Dei Vecchi	
1. Introducción.....	27
2. La relación conceptual entre proceso, prueba y verdad.....	28
3. La relevancia epistémica: un criterio primordial.....	34
4. Los límites de la relevancia.....	38
4.1. Razones epistémicas para no admitir prueba epistémicamente relevante.....	40
4.2. Otras razones para rechazar o excluir pruebas epistémicamente relevantes.....	43
5. Conclusión.....	50
Bibliografía.....	51
El juramento y su valor en el proceso judicial.....	55
Victoria Hernández Lehmann	
1. Presentación.....	55
2. Análisis histórico del juramento.....	57
2.1. Antecedentes: el juramento decisorio y las ordalias.....	57
2.2. La Inquisición: el acusado y su confesión.....	59
2.3. El sistema anglosajón y los orígenes del privilegio contra la autoincriminación.....	60
2.3.1. Estados Unidos: de la incompetencia a la declaración bajo juramento.....	62

2.3.2. Ferguson v. Georgia: el derecho del acusado a declarar bajo juramento	63
2.3.3. Rock v. Arkansas: reconocimiento de las bases constitucionales del derecho a declarar	65
2.4. Sistemas romano-germánicos: el interrogatorio y la cancelación del derecho a guardar silencio	66
2.4.1. El escenario en Argentina: una Constitución que mira a Estados Unidos y un procedimiento que prohíbe el juramento del acusado	67
3. Análisis del valor epistémico del juramento	71
3.1. Marco teórico	72
3.2. El juramento como garantía del argumento	74
3.3. El juramento como herramienta preventiva de la mentira: el castigo de los dioses	79
3.4. El juramento como herramienta preventiva de la mentira: la amenaza penal	81
3.5. El juramento y su valor asociado a su procedimiento: el contraexamen	86
3.6. El juramento: su valor simbólico y su efecto en las declaraciones que lo excluyen	89
4. Conclusión	92
Bibliografía	94

El uso problemático de los derechos fundamentales en algunas discusiones sobre derecho probatorio	97
---	----

Pablo Larsen

1. Introducción	97
2. El argumento	98
3. Análisis crítico	106
4. Reflexiones finales	115
Bibliografía	116

Una confusión conceptual ¿y una oportunidad perdida? Comentario del caso "V. P. C. y otros vs. Nicaragua" de la Corte Interamericana de Derechos Humanos	119
--	-----

Alan Limardo

1. Introducción	119
2. Los argumentos de la sentencia de la Corte IDH	120

3. Los problemas de la tesis de la Corte IDH	124
3.1. La crítica al argumento histórico	124
3.2. Motivación y valoración de la prueba. Objeciones desde la concepción racionalista de la prueba	127
3.3. Motivación y estándares de prueba. Objeciones desde la concepción racionalista de la prueba	135
4. Conclusiones	140
Bibliografía	142

Algunas precisiones en torno a la prueba de la relación causal general en el derecho penal. Una especial referencia a la teoría del incremento del riesgo 145

María Elena Lumiento

1. Introducción	145
2. La doble dimensión causal y su diferenciación de la imputación objetiva	147
3. La estructura de la inferencia probatoria	151
4. La prueba de la causalidad general	153
5. La prueba de la causalidad en los casos de Incertidumbre causal	156
5.1. La posición de Susan Haack	160
5.2. La posición de Michele Taruffo	161
5.3. La posición de Daniela Accatino	161
6. ¿Es posible atribuir responsabilidad penal sin que esté probada la relación de causalidad general?	162
Bibliografía	163

La deliberación de los jueces en el Código Procesal Penal Federal.

Problemas generales y particulares

Eugenio C. Sarra bayrouse

1. Introducción. Planteo de los problemas	167
2. La deliberación, la votación y su regulación en algunos Códigos Procesales Penales argentinos	171
3. Las virtudes de la deliberación	176
4. ¿Cómo votar? Las "cuestiones vencidas" y la historia de un malentendido. La unidad de los argumentos	181
4.1. La formulación de las cuestiones	181
4.2. ¿Cómo deben votar los tribunales revisores de sentencias penales? ..	185
4.3. La unidad de fundamentos, la coherencia interna y la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	186

5. La falta de unanimidad y los votos disidentes:	
¿condena por unanimidad?	192
Bibliografía	194

Tres temas para pensar la prueba en el juicio por jurados: las instrucciones sobre el reconocimiento de personas, la prueba <i>bad character</i> y la condena del coimputado	199
--	-----

Laura Deanesi y Agustín Varela

1. Introducción	199
2. Los pormenores del caso RA	202
3. La admisión al juicio de los antecedentes penales del acusado	209
3.1. La prueba <i>bad character</i> y sus fundamentos	209
3.2. La prueba <i>bad character</i> en el juicio contra RA	214
4. La admisión al juicio de la sentencia condenatoria del coimputado	220
4.1. Los argumentos a favor de la exclusión de este tipo de pruebas. La experiencia anglosajona	221
4.2. Observaciones sobre el caso RA	224
5. La falta de instrucciones al jurado sobre la valoración de la identificación de personas en ruedas de reconocimiento	225
5.1. Las instrucciones al jurado: algunos criterios de tribunales estadounidenses	230
6. Conclusión	236
Bibliografía	239
Anexo I. Modelo de instrucciones al jurado para casos que involucren reconocimientos de personas. Redactado por la Dra. Elizabeth Loftus, la Dra. Elizabeth Francis y la Jueza Jeannine Turgeon (19/06/12)	244

La influencia de las partes en la determinación del objeto de la prueba	257
---	-----

Diana Velea

1. Introducción	257
2. Los acuerdos de alcance total (<i>i.e.</i> , que abarcan la totalidad de los hechos contenidos en la imputación)	262
2.1. Caracterización	262
2.2. Los acuerdos de alcance total en el modelo de la disputa: la cancelación de la controversia sobre la culpabilidad	264
2.3. Los acuerdos de alcance total en el modelo de la investigación oficial: la simplificación de la comprobación de la culpabilidad	269

2.4. Sobre la preocupación por la precisión fáctica de las decisiones resultantes de los acuerdos de alcance total.....	272
3. Los acuerdos de alcance parcial (i.e., sobre algunos hechos en particular).....	274
3.1. Objeto, finalidad y modalidades.....	274
3.2. El caso "Old Chief v. United States".....	278
3.3. Las estipulaciones en algunas regulaciones procesales argentinas.....	284
3.4. Las estipulaciones y la objetiva determinación de los hechos.....	287
4. Algunas conclusiones.....	289
Bibliografía.....	290

www.librotecnia.cl

Pensar la prueba N°2

Directores: Pablo Rovatti y Alan Limardo

Editores del Sur /2021

www.librotecna.cl

Contenido

Prólogo..... 13

Daniel González Lagier

La domesticación de los estereotipos.

Algunas consideraciones sobre su incidencia en el razonamiento probatorio..... 23

Federico José Arena

1. Introducción..... 23

2. Un nombre para la categorización social sospechosa..... 27

3. Los escondites jurídicos de los estereotipos.

De las normas al razonamiento probatorio 35

4. Estereotipos y generalizaciones en el razonamiento probatorio 42

5. Conclusiones 49

Bibliografía..... 50

Los videos y fotografías en juicio.

El mito de la totalidad y la transparencia, el papel central del contexto

y el peso de la prueba combinada..... 53

Vitor de Paula Ramos

1. Introducción..... 53

2. El estado de la cuestión. Totalidad, transparencia
y objetividad de los videos y las fotografías 55

3. Bases para las críticas 56

3.1. Lecciones de la semiótica..... 56

3.2. Lecciones de la epistemología..... 58

4. Los videos y las fotografías en juicio: del mito de la totalidad
y la transparencia a la necesidad de probar el contexto
y combinar las pruebas..... 60

4.1. Deconstrucción del mito de la transparencia y la totalidad 60

4.2. El papel central del contexto y la importancia de la prueba
combinada 66

5. Consideraciones finales	75
Bibliografía.....	75

La prueba de la violencia sexual en centros penitenciarios.

Notas al fallo “Rivero” de la Cámara Federal de Casación Penal	79
--	----

Julieta Di Corleto

1. Introducción	79
2. Los hechos del caso	81
3. Recolección, producción y valoración de la prueba de la violencia sexual	82
3.1. Recolección, producción y valoración de la prueba en el caso “Rivero” ..84	
3.1.1. Sobre la declaración de la víctima	84
3.1.2. Sobre la prueba pericial	86
3.1.3. Sobre la prueba testimonial y otros elementos probatorios	87
3.2. Discriminación y revictimización en la recolección, producción y valoración de la prueba	89
4. Perspectivas sobre sexualidad y consentimiento	90
4.1. Sexualidad y “abuso coactivo o intimidatorio de una relación de autoridad, dependencia o poder”	93
4.2. Abuso coactivo o intimidatorio en instituciones carcelarias	97
4.2.1. Abuso coactivo o intimidatorio en el caso “Rivero”	101
5. Conclusión	104
Bibliografía	105

Pensar la prueba de la discriminación “indirecta”:

apuntes a propósito del fallo “Castillo” (2017) de la Corte Suprema

de Justicia argentina.....	109
----------------------------	-----

Alejo Joaquín Giles

1. Introducción: el contexto y las razones de “Castillo”	109
1.1. El problema a resolver	110
1.2. Las razones de la Corte	113
2. Una concepción que se asoma: lo “Indirecto” también	119
3. ¿Y esto cómo se prueba? Aproximaciones preliminares	125
3.1. El impacto discriminatorio	125
3.2. Relación de causalidad y discriminación indirecta: algunos aspectos generales	130

3.3. Relación de causalidad y discriminación indirecta: pensando en "Castillo"	138
4. Conclusiones	142
Bibliografía	145
Mecanismos de control frente a actos irregulares. Admisibilidad progresiva y proceso de valoración	147
Nicolás J. Ossola y Mauro Lopardo	
1. Introducción	147
2. Planteo del asunto	148
3. Algunos supuestos para iniciar el debate	152
4. El redireccionamiento del problema	155
4.1. El tratamiento en la audiencia preliminar (control de la acusación y filtro probatorio)	156
4.2. El tratamiento en el juicio	160
4.2.1. Sustanciación de la prueba y admisibilidad progresiva	160
4.2.2. Fiabilidad y proceso de valoración	168
5. A modo de cierre	170
Bibliografía	171
¿Conocimiento legal? Reflexiones epistemológicas en torno al debate sobre evidencia estadística en el contexto legal.....	173
Flores Rimoldi	
1. Introducción	173
2. El problema (¿epistemológico?) de la evidencia estadística en el Derecho	175
2.1. Versión epistemológica y versión legal	175
2.2. Derecho, conocimiento y epistemología	181
3. Simetría y agentes epistémicos: ¿quién sabe?	184
3.1. La objeción de la simetría	185
3.2. Agentes epistémicos y conocimiento	187
4. ¿Qué podría ser el conocimiento legal?	191
4.1. Teorías del conocimiento	191
4.1.1. Análisis tripartito tradicional	191
4.1.2. Teorías tripartitas con cláusulas externistas	195
4.1.3. Teorías conocimiento-primero	200

4.2. Revisitando la noción de justificación.....	203
5. Conclusión.....	206
Bibliografía.....	207
El control recursivo de la justificación del enunciado probatorio de las condenas. Revisitando la jurisprudencia de las Cortes.....	213
María Valeria Trotti	
1. Introducción	213
2. Sobre el deber de motivar el enunciado probatorio de las decisiones judiciales	215
3. El derecho al recurso según la jurisprudencia de las Cortes	223
4. Alcances de las normas que prevén recursos contra las condenas y su adecuación a la garantía del doble conforme.....	229
5. Extensión y límites a la competencia de los tribunales de segunda instancia.....	236
6. Conclusiones	242
Bibliografía.....	243

Pensar la prueba N°3

Directores: Pablo Rovatti y Alan Limardo

Editores del Sur /2023

www.librotecnia.cl

Contenido

Prólogo..... 15

Marina Gascón Abellán

Sobre la prohibición de realizar inferencias adversas del silencio de la persona acusada en la etapa de juicio. Análisis crítico sobre los argumentos epistémicos y constitucionales 19

Rocío E. Buosi

1. Introducción..... 19

2. ¿Qué entendemos por derecho a guardar silencio? 20

3. Sobre la prohibición de valorar el silencio de la persona acusada..... 22

3.1. La regulación de la valoración del silencio de la persona acusada en juicio en el derecho comparado 23

3.1.1. El caso de Argentina 23

3.1.2. El caso de Estados Unidos de América y Canadá 25

3.1.3. Una forma distinta de regular el derecho a guardar silencio: el caso del Reino Unido 27

4. El valor probatorio del silencio 31

4.1. Algunas precisiones conceptuales 31

4.2. Argumentos a favor de permitir la valoración del silencio del acusado..... 33

4.3. Sobre las alegadas razones inocentes para guardar silencio en juicio 37

5. Requisitos para una valoración racional del silencio de la persona acusada en la etapa de juicio 42

6. Razones consecuencialistas para prohibir la valoración del silencio de la persona acusada..... 46

6.1. La prohibición de utilizar inferencias adversas del silencio como medio para proteger (también) a los acusados inocentes 46

6.2. La paradoja de permitir las inferencias adversas del silencio de la persona acusada	49
7. Conclusión preliminar	50
8. Análisis de los argumentos constitucionales para prohibir las inferencias adversas del silencio de la persona acusada	51
8.1. El derecho a no ser obligado a declarar contra sí mismo como fundamento de la prohibición	51
8.2. El principio de inocencia como fundamento de la prohibición	58
8.3. El derecho de defensa en juicio como fundamento de la prohibición ...	61
9. Reflexiones finales	65
Bibliografía.....	67
Suficiencia probatoria y juicio por jurados	71
Juan Andrés Cumiz	
1. Introducción.....	71
2. Suficiencia probatoria: epistemología y moral.....	73
3. La posición esperanzada. El imperio de la epistemología y la decisión como una descripción de estados de cosas	79
4. La posición desesperanzada. La ineludible axiología y el carácter constitutivo de la decisión	82
5. Decisiones políticas y morales: las virtudes de la deliberación y el juicio por jurados	86
6. Conclusión.....	91
Bibliografía.....	92
¿Qué es, qué podría ser, y qué debiera ser jurídicamente la carga dinámica de la prueba?	95
Juan Pablo Díaz Biale	
1. Introducción.....	95
2. ¿Qué es la carga dinámica de la prueba?	97
3. La discusión activista-garantista y su relación con los problemas asociados a la carga dinámica de la prueba.....	100
4. La justificación de la premisa fáctica de la decisión judicial y las fases de la actividad probatoria.....	102
5. ¿Qué podría ser la carga dinámica de la prueba?	107
5.1. La CDP como carga tradicional pero puesta en cabeza del afirmante y del afirmado	107
5.2. La CDP como una inversión de la carga de corroboración	108

5.3. La CDP como una inversión de la carga de corroboración luego de la producción de cierta evidencia por el afirmante	110
5.4. La CDP como carga de producir cierta evidencia cuyo incumplimiento es la presunción de lo afirmado.....	112
5.5. La CDP como carga de producir cierta evidencia cuyo incumplimiento es la presunción de un indicio a favor de lo afirmado.....	113
5.6. La CDP como una inversión de la carga de corroboración más una inversión de la carga de calificación.....	115
5.7. La CDP como una inversión de la carga de calificación	117
6. ¿Qué debería ser jurídicamente la carga dinámica de la prueba?	118
Bibliografía.....	120

La prueba de estados mentales eventualmente relevantes para la imputación por dolo	123
--	-----

Gabriel Pérez Barberá

1. Introducción.....	123
2. La discusión ontológica	125
2.1. Mundo psíquico y mundo físico.....	125
2.2. Actitud intencional y actitud física	130
2.3. La naturaleza fáctica de los estados mentales	138
2.3.1. Base empírica y teoría: reglas de correspondencia.....	139
2.3.2. Base epistemológica y base metodológica.....	140
3. La discusión epistemológica.....	143
3.1. El objeto de la prueba empírica	143
3.2. Método operacional y conceptos disposicionales	145
3.2.1. Caracterización general.....	145
3.2.2. Operacionalismo y cobertura legal inferencial	149
3.2.3. El funcionamiento concreto de la estrategia operacionalista con sujeción al método de cobertura legal inferencial.....	153
3.2.4. Operacionalismo y otras estrategias conceptuales y verificatorias	157
4. Conclusión.....	159
Bibliografía	160

Exigencias probatorias en la figura del arrepentido.....	165
--	-----

Anna Richter

1. Introducción.....	165
2. Las exigencias probatorias en la figura del arrepentido.....	169

2.1. Información valorable.....	169
2.1.1. Información valorable respecto del hecho ₁	169
2.1.1.1. Exigencias específicas para la declaración de la persona imputada	171
2.1.2. Información valorable en el hecho ₂	172
2.1.3. Comparación entre la información valorable en el hecho ₁ y el hecho ₂	174
2.2. Grado de probabilidad necesario - estándar probatorio	175
2.2.1. Estándar probatorio necesario respecto del hecho ₁	175
2.2.2. Estándar probatorio necesario respecto del hecho ₂	177
3. Diferencias en las exigencias probatorias y posibles justificaciones	179
3.1. Posibles justificaciones para las diferencias en la información valorable.....	180
3.2. Posibles justificaciones para las diferencias en el estándar probatorio.....	182
4. Conclusiones	185
Bibliografía	186
La motivación de las resoluciones judiciales y la discreción como hecho	189
Santiago Roldán	
1. Introducción.....	189
2. ¿A qué llamamos motivar una resolución? ¿Todas las resoluciones deben motivarse?	189
2.1. Concepto de motivación. Diferencia entre la justificación y la motivación de una resolución	189
2.2. Lo contingente del requisito de motivación de las resoluciones judiciales	193
3. La motivación de una resolución no es equivalente a reproducir la justificación de la decisión	196
4. ¿Qué fin tiene o para qué sirve que las resoluciones judiciales sean motivadas o qué justifica tal exigencia?	201
4.1. Aspectos positivos que persigue la exigencia de motivación.....	202
4.1.1. Excursus: sobre la manera de lograr uniformidad en la jurisprudencia	203
4.2. Aspectos negativos que la motivación busca evitar	207
5. La discrecionalidad y la motivación de las resoluciones.....	208

5.1. Discreción	209
5.2. Causas, condiciones y razones	217
5.3. El control del proceso de toma de decisión	222
5.4. La motivación como reja	227
6. Conclusiones	232
Bibliografía	233

www.librotecnia.cl