

# Valoración de la prueba en los delitos sexuales

Autor: Carlos Parma

Editorial Hammurabi argentina /2022

www.librotecnia.cl

## ÍNDICE GENERAL

<b>PRÓLOGO</b> .....	9
<b>ABREVIATURAS</b> .....	23

### CAPÍTULO I

#### **LA PRUEBA. SANA CRÍTICA RACIONAL, VALORACIÓN Y NULIDADES**

§ 1. ¿Qué es la prueba? .....	27
§ 2. Prueba. Sistema acusatorio. Función .....	29
§ 3. El objeto de prueba .....	31
a) Objeto de prueba: consideración en abstracto .....	32
b) Objeto de prueba: consideración en concreto. Pertinencia. Utilidad. Condiciones .....	32
§ 4. Medios, órganos y elementos de prueba .....	34
a) La evidencia digital .....	36
b) La prueba científica .....	37
— El ADN como prueba científica por excelencia .....	38
c) Prueba ilícita. Exclusión .....	39
— Jurisprudencia de la CSJN argentina en materia de exclusión probatoria. Detención o requisas sin orden judicial .....	40
§ 5. La cadena de custodia. Eficacia .....	43
§ 6. La sana crítica racional en la valoración de la prueba. Generalidades .....	45
a) Sana crítica racional. Antecedentes y aceptación .....	45
b) Sana crítica racional y Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	46
c) Sana crítica racional. Vélez Mariconde .....	47
1. Sana crítica racional. Couture .....	49
2. Sana crítica racional. Su base en «lo razonable» desde el enfoque lógico-científico .....	49
3. Sana crítica racional. Mi posición .....	50

§ 7. Posibles sistemas de valoración de la prueba	51
§ 8. Modelo tasado de valoración de la prueba	52
— Modelo no tasado de apreciación	54
§ 9. Necesidad de la prueba para fundar	55
§ 10. Nulidades	57
a) Régimen de nulidades	57
b) Nulidades absolutas	59
1. Características	59
2. Efectos de la declaración de nulidad	59
c) Extensión de la nulidad	60

## CAPÍTULO II

## VALORACIÓN DE LA PRUEBA EN LOS DELITOS SEXUALES Y DE GÉNERO. DOCTRINA

§ 11. La prueba en el proceso	63
§ 12. La valoración de la prueba en general	63
§ 13. Método por el cual se ha optado para valorar. Razonamiento	65
§ 14. Víctima de un delito sexual. Valoración del testimonio. Reglas	66
— Amplitud probatoria	67
§ 15. Delito sexual como delito especial	69
§ 16. Perspectiva de género	70
§ 17. La violencia contra la mujer	74
a) Violencia intrafamiliar. Abordaje	80
b) Mujeres vulnerables por diferenciación (discapacidad, embarazo, etcétera)	82
§ 18. Autodeterminación sexual en miras a la integridad sexual. Dignidad	83
§ 19. No se puede «exigir» resistencia a la víctima de agresión sexual	85
§ 20. Consentimiento	87
§ 21. Declaración de la víctima. Credibilidad	90
— Víctima de abuso sexual intrafamiliar	92
§ 22. La prueba en materia de delitos sexuales	95
§ 23. Reglas y valoración dirigida a la protección. Testimonio	96
a) Presunciones, valoración, derecho de defensa. Credibilidad versus inocencia	100
b) Buenas prácticas admisibles para considerar el testimonio de las víctimas con perspectiva de género. Enfoque diferencial	105
c) Para que el «antiprejuicio» no se convierta a su vez en un «prejuicio»	108
§ 24. Víctimas. El sistema judicial. En busca del tesoro perdido: la igualdad	111
a) Mujeres. Corte IDH. «Góngora». CSJN	112
b) En materia de víctimas niñas y niños. Sistema de protección	115
c) No revictimizar	119
d) Legítima defensa en cuestiones de género	121
e) Diligencia debida	127
§ 25. Prisión preventiva y delitos de género	129

CAPÍTULO III

**JURISPRUDENCIA NACIONAL E INTERNACIONAL**

§ 26. Jurisprudencia de tribunales de Latinoamérica	133
a) TSJ Córdoba, «Lizarralde, Gonzalo Martín», 2017, expte. n° 2015401	133
1. Femicidio. Violencia de género. Clases de femicidio	133
2. Legítima defensa: TSJ Córdoba, Sala Penal, “López”, sentencia n° 507, 12/11/20	137
b) TSJ Córdoba, «Trucco, Sergio», expte. n° 695293, Resolución 140, año 2016, tomo 4, folios 1073-1082	138
— Debida diligencia. Violencia contra la mujer	138
c) SCJ Mendoza, CUIJ: 13-04883033-6/1(018501-31418), «De Miguel Tortosa, De Miguel Moretti p/Lesiones leves (31418) p/ Recurso Ext. De Casación»	139
— Cuestiones de género	139
d) CSJN, 7/6/11, G. 1359. Caso «Gallo López, Javier»	142
e) CSJN, 20/5/14, «S., M. G. y otros c. Taldelva SRL y otros s/Amparo»	142
— Discriminación	142
f) CNCCC, Sala 2, 8/8/18, «Mar», CCC 55357/2014/TO1/CNC2	142
— Concepto de pareja. Femicidio	142
g) CNCCC. Síntesis de jurisprudencia	145
— Credibilidad del testimonio de la víctima de género. Amplitud probatoria. Límites. Testimonio único	145
h) Corte Suprema de Justicia de la República del Perú. Acuerdo Plenario n° 1-2011/CJ-116, 6/12/11	147
— Violencia y perspectiva de género. No se exige resistencia de la víctima. Retracción. Credibilidad. Recolección de la prueba. Indagación de la víctima	147
I. Violencia y perspectiva de género	147
II. No se exige resistencia de la víctima	147
III. Retracción. Credibilidad	148
IV. Recolección de la prueba	148
V. Indagación de la víctima	149
i) Tribunal Supremo de Justicia de Bolivia, Sala Penal Segunda	149
— Violación. Revictimización. Niño. Valoración de la prueba. Doctrina penal aplicable. Bloque de constitucionalidad	149
j) Tribunal Constitucional Plurinacional, Sala Tercera, Bolivia, Sucre, 4 de enero de 2013. Expediente: 01628-2012-04-AAC (Tarija)	155
1. Derecho a la vida. Protección de la mujer. Acción de amparo no procedente. Tutela de la mujer	155
2. Las acciones constitucionales no son instancias para determinar una responsabilidad penal. Acción de amparo constitucional. No procedencia. Desigualdad de la mujer	159
k) Sentencia del Tribunal Constitucional Plurinacional, Bolivia, Sala Segunda, 0017/2019-S2, Sucre, 13 de marzo de 2019. Expte.: 24521-2018-50-AL	161
— La protección de los derechos de la víctima en casos de violencia en razón de género. El derecho de las mujeres a vivir libres de violencia y discriminación, y	

el consiguiente deber del Estado y la sociedad de eliminar toda forma de violencia en razón de género. Ley 348 .....	161
I. La protección de los derechos de la víctima en casos de violencia en razón de género .....	161
II. Acceso a la justicia y trato justo .....	162
III. El derecho de las mujeres a vivir libres de violencia y discriminación, y el consiguiente deber del Estado y la sociedad de eliminar toda forma de violencia en razón de género .....	163
IV. Las normas especiales de la ley 348, aplicables en los procesos judiciales y administrativos por hechos de violencia en razón de género .....	168
V. El enfoque integral del problema jurídico en casos de violencia en razón de género en las acciones de defensa .....	172
l) Tribunal Constitucional Plurinacional, Bolivia, Sala Segunda, 0019/2018-S2, Sucre, 28 de febrero de 2018. Expediente: 21247-2017-43-AL .....	173
— Mujeres adolescentes. Protección. Acción de libertad .....	173
m) Corte Suprema de Justicia de Bolivia. Auto Supremo n° 099/2013-RRC. Sucre, 15 de abril de 2013 .....	177
— Niños víctimas .....	177
n) Corte Suprema de Justicia de Bolivia. Auto Supremo. Sucre, 15/10/05 .....	178
1. Valoración de la prueba a cargo del Tribunal de Juicio. Mujeres adolescentes. Protección .....	178
2. Mujeres adolescentes. Protección. Acción de libertad .....	178
ñ) Tribunal Supremo de Justicia, Bolivia, Sala Penal. Auto Supremo n° 825/2017-RRC. Sucre, 30 de octubre de 2017 .....	179
— Prueba importante .....	179
o) Sala Tercera de la Corte, Costa Rica. Expte. 14-000078-0332-PE. Res. 90, 28 de febrero del 2018 .....	180
— Violación .....	180
p) Corte Suprema de Justicia de Colombia, Sala de Casación Penal, sentencia del 1/7/20, rad. 52897 .....	180
— Valoración de la prueba con enfoque de género y acceso carnal violento .....	180
§ 27. Criterio de la Corte Interamericana de Derechos Humanos. Fallos relevantes. Género. Violencia. Pruebas. Declaración de la víctima. Testigo único. Sanción. Antecedentes sexuales de la víctima: inadmisibilidad. Estereotipos de género .....	191
a) Caso «Fernández Ortega y otros v. México», Excepción Preliminar, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia del 30/8/10, párr. 193 .....	191
— Investigar para prevenir, sancionar y erradicar la violencia contra la mujer .....	191
b) Caso «Fernández Ortega y otros v. México», Excepción Preliminar, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia del 30/8/10, párr. 193 .....	191
— No revictimizar. Declaración .....	191
c) Caso «Gudiel Álvarez y otros (Diario Militar) v. Guatemala», Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia del 20/11/12, párr. 276 .....	192
— Investigar casos de violación sexual .....	192
d) Caso «Véliz, Franco y otros v. Guatemala», Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia del 19/5/14 .....	192

— Antecedentes sexuales de la víctima: inadmisibilidad. Estereotipos de género	192
e) Caso «Espinoza Gonzáles v. Perú», Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia del 20/11/14, párr. 150	193
— Declaración de la víctima. Testigo único	193
f) Corte IDH, caso «Velásquez Paiz y otros v. Guatemala», Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia del 19/11/15	193
— Cadena de custodia de las pruebas recogidas. Perspectiva de género	193
g) Corte IDH, caso «Favela Nova Brasília v. Brasil», Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia del 16/2/17, Serie C, n° 333	195
— La violencia contra la mujer: violación de los derechos humanos y ofensa a la dignidad humana. Maltrato	195
h) Caso «Rosendo Cantú y otra v. México», Excepción Preliminar, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia del 31/8/10	195
— Actuación de la víctima	195
i) Caso «Espinoza Gonzáles v. Perú», Excepciones Preliminares, Fondo, Reparaciones y Costas. Sentencia del 20/11/14, párr. 309	195
— Perspectiva de género. Información. Sanción	195
§ 28. Tribunal Europeo de Derechos Humanos	196
— Fallos. Género. Violencia doméstica contra las mujeres	196
§ 29. España. Tribunal Supremo (Penal Pleno), 10/7/20, sentencia n° 389/2020, rec. 2428/2018	198
— Derecho o deber de declarar de la víctima de género	198

ANEXO

**CASO PRÁCTICO SOBRE HOMICIDIO AGRAVADO**

**BIBLIOGRAFÍA GENERAL**