

ÍNDICE

www.librotecnia.cl

| | |
|---|-----------|
| ABREVIATURAS..... | VII |
| INTRODUCCIÓN..... | 1 |
| CAPÍTULO I: LA PRISIÓN PREVENTIVA EN EL CAMBIO DE PARADIGMA PROCESAL PENAL. DEL SISTEMA INQUISITIVO AL ACUSATORIO | 9 |
| 1. ANTECEDENTES: EL CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL | 11 |
| 2. EL CÓDIGO PROCESAL PENAL. EL CAMBIO DE PARADIGMA..... | 15 |
| CAPÍTULO II: NATURALEZA JURÍDICA Y DEFINICIÓN DE LA PRISIÓN PREVENTIVA | 23 |
| 1. NATURALEZA JURÍDICA..... | 25 |
| 1.1. Prisión preventiva como pena anticipada..... | 25 |
| 1.2. Prisión preventiva como medida cautelar..... | 27 |
| 1.3. Prisión preventiva como medida de seguridad o medida preventiva | 32 |
| 2. CONCLUSIÓN | 35 |
| CAPÍTULO III: PRISIÓN PREVENTIVA COMO MEDIDA RESTRICTIVA DE LA LIBERTAD PERSONAL. DERECHOS Y PRINCIPIOS FUNDAMENTALES..... | 37 |
| 1. EL DERECHO A LA LIBERTAD PERSONAL Y LA SEGURIDAD INDIVIDUAL | 39 |
| 2. LA FIGURA DE LA RESTRICCIÓN DE DERECHOS FUNDAMENTALES | 41 |
| 2.1. El límite de la proporcionalidad..... | 42 |
| A) Proporcionalidad como límite de la prisión preventiva..... | 43 |
| a. Idoneidad..... | 45 |
| b. Necesidad/subsidiariedad..... | 46 |
| c. Proporcionalidad en sentido estricto..... | 49 |

| | |
|---|----|
| 2.2. El límite del principio de la presunción de inocencia..... | 50 |
| A) Naturaleza jurídica de la presunción de inocencia..... | 52 |
| B) Contenido y alcance del derecho a la presunción de inocencia..... | 52 |
| a. La presunción de inocencia como regla probatoria y de juicio..... | 53 |
| b. La presunción de inocencia como regla de tratamiento del imputado..... | 56 |
| 2.3. Presunción de inocencia y prisión preventiva..... | 60 |
| 3. EL PRINCIPIO DE EXCEPCIONALIDAD COMO PRINCIPIO RECTOR DE LA APLICACIÓN DE LA PRISIÓN PREVENTIVA..... | 68 |

CAPÍTULO IV: PRESUPUESTOS DE ADOPCIÓN DE LA PRISIÓN PREVENTIVA.....

| | |
|---|-----|
| 1. PRESUPUESTOS FORMALES..... | 75 |
| 1.1. El principio de legalidad. Problemas constitucionales en la regulación de la prisión preventiva..... | 75 |
| 1.2. Jurisdiccionalidad o reserva jurisdiccional..... | 81 |
| 1.3. La motivación. Requisitos para su cumplimiento..... | 83 |
| 2. PRESUPUESTOS MATERIALES..... | 89 |
| 2.1. El <i>fumus commissi delicti</i> o <i>fumus boni iuris</i> | 89 |
| A) Primer presupuesto: “a) Que existen antecedentes que justificaren la existencia del delito que se investigare”..... | 90 |
| B) Segundo presupuesto: “b) Que existen antecedentes que permitieren presumir fundadamente que el imputado ha tenido participación en el delito como autor, cómplice o encubridor”..... | 90 |
| 2.2. El <i>periculum libertatis</i> o <i>periculum in mora</i> | 99 |
| A) Finalidades cautelares de la prisión preventiva en el Código Procesal Penal..... | 101 |
| a. El peligro para el éxito de la investigación..... | 101 |
| i. Ámbito de protección cautelar..... | 102 |
| ii. Especificidad y relevancia de los elementos probatorios objeto de protección..... | 104 |
| iii. Elementos de valoración del riesgo de obstaculización de la investigación..... | 105 |
| b. El peligro de fuga..... | 106 |
| i. Alcance del peligro de fuga..... | 109 |
| ii. Elementos de valoración del riesgo de fuga..... | 110 |
| B) Finalidades preventivo-especiales de la prisión preventiva en el Código Procesal Penal..... | 119 |
| a. El peligro para la seguridad de la sociedad..... | 119 |
| i. Antecedentes..... | 119 |

| | |
|--|-----|
| ii. Alcance del criterio del peligro para la seguridad de la sociedad | 123 |
| iii. Método de valoración del peligro para la seguridad de la sociedad | 129 |
| iv. Factores que la ley considera necesarios para la realización del pronóstico de peligrosidad criminal | 136 |
| b. El peligro para la seguridad del ofendido | 147 |
| 3. SUPUESTOS LEGALES DE IMPROCEDENCIA DE LA PRISIÓN PREVENTIVA | 149 |
| 3.1. Supuesto de improcedencia de la prisión preventiva en atención a la naturaleza de la pena: cuando el delito imputado estuviere sancionado únicamente con penas pecuniarias o privativas de derechos | 150 |
| 3.2. Supuesto de improcedencia de la prisión preventiva en atención a la naturaleza de la acción | 153 |
| 3.3. Supuesto de improcedencia de la prisión preventiva por encontrarse el imputado cumpliendo efectivamente una pena privativa de libertad | 154 |
| 4. EXCEPCIONES A LOS SUPUESTOS DE IMPROCEDENCIA DE LA PRISIÓN PREVENTIVA | 154 |
| 4.1. Cuando el imputado hubiere incumplido alguna de las denominadas “otras medidas cautelares personales” | 155 |
| 4.2. Cuando el imputado pudiere incumplir con su obligación de permanecer en el lugar del juicio hasta su término y de presentarse a todos los actos del procedimiento como a la ejecución de la sentencia (art. 141 inciso final CPP) | 155 |
| 4.3. Cuando el imputado no asistiere a la audiencia de juicio oral | 156 |
| 4.4. Cuando el imputado no compareciere a la “actuación respectiva” | 157 |
| CAPÍTULO V: PROCEDIMIENTO, IMPUGNACIÓN Y EJECUCIÓN DE LA PRISIÓN PREVENTIVA | 159 |
| 1. COMPETENCIA | 161 |
| 2. TRAMITACIÓN DE LA SOLICITUD DE LA PRISIÓN PREVENTIVA | 165 |
| 2.1. Requisito procesal previo | 165 |
| 2.2. Solicitud: sujeto activo, forma y momento procesal | 166 |
| 2.3. Necesidad de comparecencia de las partes | 172 |
| 2.4. Procedimiento para la discusión sobre la revocación y la sustitución de la prisión preventiva y procedimiento para la discusión sobre la procedencia de la medida con posterioridad a su rechazo | 173 |
| 2.5. El transcurso del tiempo como factor desencadenante de la discusión sobre la mantención de la prisión preventiva | 175 |
| 3. EXTRADICIÓN Y PRISIÓN PREVENTIVA | 176 |
| 3.1. La prisión preventiva en la extradición activa | 176 |
| 3.2. La prisión preventiva en la extradición pasiva | 178 |

| | | |
|---|--|------------|
| 4. | FORMAS DE IMPUGNAR LA RESOLUCIÓN RELATIVA A LA PRISIÓN PREVENTIVA | 179 |
| 4.1. | El recurso de apelación en la prisión preventiva | 179 |
| | A) Régimen especial del recurso de apelación establecido en el inciso 2° del artículo 149 del Código Procesal Penal | 182 |
| | a. Requisitos de la apelación verbal | 184 |
| | b. Estatus procesal del imputado afectado por la aplicación del inciso 2° del artículo 149 del Código Procesal Penal | 187 |
| | c. Cuestiones sobre la constitucionalidad del inciso 2° del artículo 149 del Código Procesal Penal | 189 |
| | B) La orden de no innovar en los casos de riesgo de fuga | 193 |
| | C) La especial regulación constitucional del recurso de apelación para los delitos calificados como terroristas | 193 |
| 4.2. | El recurso de amparo como medio de protección contra la resolución que ordena la prisión preventiva | 196 |
| 5. | LA EJECUCIÓN DE LA PRISIÓN PREVENTIVA | 198 |
| 5.1. | Tribunal competente para supervisar la adopción de la prisión preventiva | 198 |
| 5.2. | Presunción de inocencia como principio informador de la ejecución de la prisión preventiva | 199 |
| | A) Trato de inocente al preso preventivo | 199 |
| | B) La necesidad de segregar a los presos preventivos | 201 |
| | C) Autorizaciones especiales | 202 |
| 5.3. | Derechos y garantías del preso preventivo | 203 |
| 5.4. | La regulación especial establecida en la Ley N° 18.314 sobre Conductas Terroristas | 205 |
| 6. | LA INCOMUNICACIÓN | 206 |
| CAPÍTULO VI: EL TÉRMINO DE LA PRISIÓN PREVENTIVA | | 211 |
| 1. | MOTIVOS QUE DAN ORIGEN AL TÉRMINO DE LA PRISIÓN PREVENTIVA | 213 |
| 1.1. | Término de la prisión preventiva por razones de índole procesal | 213 |
| | A) Término de la prisión preventiva por el dictado de ciertas resoluciones judiciales | 213 |
| | B) Término de la prisión preventiva por el decaimiento de la necesidad de cautela | 214 |
| | a. La revocación de la prisión preventiva | 215 |
| | b. Sustitución de la prisión preventiva | 215 |
| | i. Sustitución de la prisión preventiva por alguna de las denominadas “otras medidas cautelares personales” | 215 |
| | ii. Sustitución de la prisión preventiva por una caución económica o fianza | 216 |

| | |
|---|-----|
| • Naturaleza de la caución | 219 |
| • Suficiencia de la caución | 219 |
| • Regulación especial de la suficiencia de la caución económica en los delitos tributarios..... | 221 |
| • Cancelación de la caución..... | 222 |
| • Ejecución de las cauciones económicas..... | 223 |
| 1.2. Término de la prisión preventiva por el transcurso del tiempo..... | 224 |
| A) Fundamento | 224 |
| B) Sistemas de plazos absolutos | 230 |
| C) La determinación del plazo razonable..... | 233 |
| 2. EFECTOS DE LA TERMINACIÓN DE LA PRISIÓN PREVENTIVA..... | 240 |
| 2.1. La puesta en libertad..... | 240 |
| 2.2. El abono..... | 240 |
| A) Significado, consagración positiva y fundamento | 240 |
| B) Tipo de pena abonable | 242 |
| C) Procedencia, aplicación y forma de computar el abono | 242 |
| D) El abono impropio, heterogéneo o en causa diversa..... | 245 |
| E) Recursos..... | 250 |
| 3. INDEMNIZACIÓN POR ERROR JUDICIAL EN MATERIA DE PRISIÓN PREVENTIVA | 250 |
| 3.1. Introducción..... | 250 |
| 3.2. Fundamento del deber de indemnizar..... | 252 |
| 3.3. La indemnización de perjuicios por prisión preventiva errada en la legislación | 253 |
| CAPÍTULO VII: LAS DENOMINADAS “OTRAS MEDIDAS CAUTELARES PERSONALES” | 257 |
| 1. INTRODUCCIÓN | 259 |
| 2. LAS MEDIDAS CAUTELARES PERSONALES ESTABLECIDAS EN EL ARTÍCULO 155 DEL CÓDIGO PROCESAL PENAL..... | 262 |
| 2.1. El arresto domiciliario..... | 262 |
| 2.2. La sujeción a la vigilancia de una persona o institución determinada, las que informarán periódicamente al juez | 265 |
| 2.3. La obligación de presentarse periódicamente ante el juez o ante la autoridad que él designare | 265 |
| 2.4. La prohibición de salir del país, de la localidad en la cual residiere o del ámbito territorial que fijare el tribunal..... | 267 |
| 2.5. La prohibición de asistir a determinadas reuniones, recintos o espectáculos públicos, o de visitar determinados lugares..... | 267 |
| 2.6. La prohibición de comunicarse con personas determinadas | 268 |

| | |
|--|-----|
| 2.7. La prohibición de aproximarse al ofendido o a su familia y, en su caso, la obligación de abandonar el hogar que compartiere con aquel | 269 |
| 2.8. La prohibición de poseer, tener o portar armas de fuego, municiones o cartuchos..... | 272 |
| 2.9. La obligación del imputado de abandonar un inmueble determinado..... | 273 |
| 3. PRESUPUESTOS DE LAS “OTRAS MEDIDAS CAUTELARES PERSONALES” | 273 |
| 3.1. El <i>fumus commissi delicti</i> | 273 |
| 3.2. El <i>periculum libertatis</i> | 274 |
| 4. TRATAMIENTO PROCESAL DE LAS “OTRAS MEDIDAS CAUTELARES PERSONALES” | 275 |
| 4.1. Legitimario activo de las “otras medidas cautelares personales” | 275 |
| 4.2. Suspensión de las “otras medidas cautelares personales” | 275 |
| 5. EL INCUMPLIMIENTO DE LAS “OTRAS MEDIDAS CAUTELARES PERSONALES” | 277 |
| CAPÍTULO VIII: LA INTERNACIÓN PROVISORIA O PRISIÓN PREVENTIVA PARA ADOLESCENTES | 279 |
| 1. INTRODUCCIÓN | 281 |
| 1.1. La justicia juvenil tutelar de menores..... | 281 |
| 1.2. El nuevo paradigma: el modelo de responsabilidad..... | 285 |
| A) Principio de desformalización o desjudicialización de la justicia penal juvenil..... | 288 |
| B) Principio de ultima ratio o carácter excepcional y breve de la pena privativa de libertad..... | 289 |
| C) Preponderancia del principio educativo en la determinación y ejecución de las sanciones | 293 |
| 2. MARCO JURÍDICO DE LA INTERNACIÓN PROVISORIA Y DE LAS “OTRAS MEDIDAS CAUTELARES PERSONALES” | 294 |
| 3. EL PRINCIPIO DEL INTERÉS SUPERIOR DEL NIÑO Y EL DE PROPORCIONALIDAD COMO LÍMITES A LA INTERNACIÓN PROVISORIA..... | 299 |
| 4. PRESUPUESTOS MATERIALES DE LA INTERNACIÓN PROVISORIA..... | 304 |
| 5. TEMPORALIDAD | 305 |
| 6. EJECUCIÓN DE LA INTERNACIÓN PROVISORIA..... | 307 |
| 6.1. Principio de separación..... | 307 |
| 6.2. Permiso de salida diaria..... | 307 |
| 6.3. Normas protectoras del desarrollo del menor..... | 308 |
| BIBLIOGRAFÍA | 309 |