

Derecho procesal penal. Tomo IV Los procedimientos

Autor: Julio B. J. Maier

Editorial Ad-Hoc /2023

www.librotecna.cl

ÍNDICE

<i>Abreviaturas</i>	XIX
<i>Prólogo de Julio B. J. Maier</i>	XXIII
<i>Prólogo de los coautores</i>	XXVII
<i>Presentación del editor</i>	XXIX

CAPÍTULO VI

EL PROCEDIMIENTO COMÚN

§ 19. La investigación preliminar

A. <i>Conceptualización</i>	7
1. <i>Función</i>	7
2. <i>Denominación</i>	9
3. <i>Autoridad competente</i>	10
4. <i>Naturaleza</i>	14
5. <i>Disfunciones</i>	16
B. <i>Actos iniciales</i>	22
1. <i>La noticia del delito en general</i>	22
2. <i>Promoción de oficio</i>	23
3. <i>Denuncia</i>	23
4. <i>Prevención policial</i>	26
5. <i>Querrela</i>	26
C. <i>Desarrollo</i>	28
1. <i>Metodología</i>	28

2. Forma	29
3. Primeros actos	32
4. Desestimación y archivo	32
5. Evolución. Diferentes construcciones del enjuiciamiento penal	35
6. Sobreseimientos	40
7. Acusación	43
8. Resistencia, contradicción, inadmisibilidad y clausura de la investigación	46
<i>Bibliografía</i>	47

§ 20. El procedimiento intermedio

A. <i>Concepto y significado jurídico político para los delitos de acción pública</i>	53
B. <i>La acusación y el alcance de su control. Diferentes modelos. Derecho comparado y legislación argentina</i>	55
1. Modelos de control. Sistemas en el Derecho comparado	55
2. Los códigos procesales argentinos y sus diferencias	61
3. El derecho positivo y sus diferencias	64
4. Competencia	65
5. Forma del procedimiento	66
6. Decisión de remitir a juicio	66
7. Impugnabilidad del auto de remisión a juicio	66
<i>Bibliografía</i>	67

§ 21. El juicio público

A. <i>La importancia del juicio y generalidades</i>	73
B. <i>Principios que gobiernan el juicio</i>	79
1. Publicidad	79
2. Oralidad	88
3. Continuidad e inmediación	92
C. <i>Poder de policía y facultades disciplinarias</i>	95

D. Etapas del juicio	99
1. La preparación del juicio	101
a) Acerca de dos modelos	102
2. Desarrollo del debate	121
a) Apertura	121
b) Cuestiones preliminares. Declaración del imputado	124
c) La ampliación de la acusación. El principio de congruencia	126
d) Recepción de la prueba	130
e) Discusión final	135
3. Registro	135
4. La decisión	136
a) Deliberación. Votación	136
b) Reglas para la deliberación y votación	140
5. La sentencia	150
a) Concepto y requisitos formales del acto	150
b) La fundamentación de la sentencia	152
c) La cesura del debate	161
d) La comunicación de la decisión	162
Bibliografía	163

CAPÍTULO VII

LOS PROCEDIMIENTOS PENALES ESPECIALES

§ 22. Especialidad respecto del procedimiento común

A. Introducción	173
1. Los procedimientos especiales	173
B. Procedimiento penal donde están involucrados menores de edad	177
1. Introducción	177
2. Las reglas específicas del enjuiciamiento penal de niños, niñas/jóvenes	178
3. Los ordenamientos que carecen de una ley especial	182
a) Antecedentes	182
b) El CPPN	183
c) El CPP Modelo	186

4. Leyes que regulan especialmente el procedimiento penal seguido a menores de edad.	187
a) El régimen en las provincias de Córdoba, de Buenos Aires y la Ciudad Autónoma	187
5. Conclusión	190
C. <i>Los procedimientos abreviados</i>	191
1. El mal llamado juicio abreviado	191
a) Introducción	191
2. La regulación en los distintos códigos procesales	201
a) El CPP Modelo	206
b) Procedimiento abreviado y responsabilidad penal juvenil.	206
c) Conclusiones	207
D. <i>Juicio por delito de acción privada</i>	208
1. Introducción.	208
2. El procedimiento propiamente dicho	211
E. <i>El juicio por jurados</i>	215
1. Introducción.	215
2. El tribunal con jurados en Córdoba y el CPP Modelo	217
3. El juicio por jurados en las provincias de Buenos Aires, Neuquén y el CPP Modelo	222
F. <i>Juicio para la aplicación exclusiva de medidas de seguridad y corrección</i>	229
1. Introducción.	229
2. La nueva Ley de Salud Mental (ley 26.657)	230
3. El CPP Modelo, el CPPN ley 27.063 y el CPPF ley 27.482.	233
G. <i>Otros procedimientos especiales</i>	235
1. Introducción.	235
2. Los procesos de flagrancia	236
3. Procesos contra personas jurídicas.	238
4. Procedimientos complejos	240
<i>Bibliografía</i>	240

§ 23. Recursos

A. <i>Introducción</i>	247
B. <i>Recursos y actividad impugnativa: concepto</i>	251
1. Concepto y definición: aclaración previa.....	251
2. El concepto de recurso o de actividad impugnativa.....	252
3. Requisitos y características esenciales.....	255
a) Decisión previa: impugnabilidad objetiva.....	255
b) Objeción fundada en agravio concreto. “Puntos” y “motivos” de agravio. El principio dispositivo y el contradictorio en materia recursiva.....	256
c) Afectado concreto: impugnabilidad subjetiva.....	267
d) Defecto o error en la decisión previa.....	269
e) Necesidad de revocar o de anular la decisión previa defectuosa.....	272
C. <i>Fundamentos de los recursos</i>	274
1. Fundamentos generales del diseño de la actividad impugnativa.....	274
a) Introducción: función epistémica y función de garantía de los recursos. La función de aseguramiento del Estado de derecho.....	274
b) Función epistémica de los recursos.....	278
aa) Recursos y reducción del error judicial. Pena, justicia y verdad.....	279
bb) El impacto de la verdad incluso en las cuestiones de derecho.....	286
cc) Repercusión de la función epistémica de los recursos en la distinción entre cuestiones de hecho y cuestiones de derecho.....	288
dd) ¿Producción de prueba incluso de oficio ante el tribunal del recurso? Verdad versus principio acusatorio..	293
c) Función de garantía de los recursos.....	300
d) Función de aseguramiento del Estado de derecho.....	311
2. Fundamentos específicos del diseño de los recursos del CPPN, del CPP Córdoba, del nuevo CPPF y del CPP Modelo.....	313
a) Presentación.....	313

b) Los principios que fundamentan el diseño: celeridad procesal y equidad impugnativa como límites a las funciones de los recursos	315
aa) Coherencia constitucional e impacto central de los principios limitadores	315
bb) El balance óptimo entre funciones recursivas y principios limitadores	317
cc) Baremo de agravio máximo y regla de taxatividad. ¿Excepción por “gravamen irreparable”?	321
c) Impacto de la función de garantía en los recursos de los códigos analizados	324
aa) La centralidad del recurso del condenado en el CPP Modelo	324
bb) La prohibición de la <i>reformatio in peius</i>	326
3. El objetivo político-procesal del diseño del CPP Modelo y del CPPF. Similitudes y diferencias con el CPPN y el CPP Córdoba	333
4. Las reglas generales del ejercicio de la actividad impugnativa	338
a) Efecto suspensivo	339
aa) Concepto y análisis de su previsión como regla general	339
bb) El efecto suspensivo del recurso del imputado contra la condena. Su impacto en la ejecutabilidad de la pena: presunción de inocencia y derecho al recurso	341
i) Introducción	341
ii) Derecho al recurso y presunción de inocencia: la tesis de la unión	345
iii) Derecho al recurso y presunción de inocencia: la tesis de la separación	347
iii.1) Presentación de la tesis	337
iii.2) Fundamentación de la tesis	349
iii.3) Consecuencias de la tesis: impacto en justicia, legitimidad y prevención	355
iv) Algunas cuestiones propias del nivel legal	370
iv.1) Exordio	370
iv.2) El art. 375 del CPPF, el plenario “Agüero” y el fallo “Olariaga”	371
iv.3) El argumento del federalismo	377

iv.4) La lógica cautelar de las sentencias dictadas tras el juicio	378
iv.5) El significado de “firmeza” en la dogmática de la presunción de inocencia y en la del <i>ne bis in idem</i>	383
b) Efecto extensivo	385
c) Efecto “devolutivo”	387
d) Adhesión	389
e) Desistimiento	396
f) Inadmisibilidad formal. Rechazo <i>in limine</i> por inadmisibilidad sustancial	398
g) Corrección directa y por reenvío	404
aa) El problema, en general	404
bb) El problema, en particular: el reenvío tras la anulación de la sentencia definitiva	408
i) Las normas en juego: principio del interés. ¿ <i>Ne bis in idem</i> ?	408
ii) Anulación de la sentencia condenatoria: reenvío prohibido	410
iii) Anulación de la sentencia absolutoria: reenvío inconveniente (e innecesario)	413
iv) Agravamiento de la sentencia condenatoria: ¿reenvío? ¿Revisión horizontal?	422
v) Anulación del juicio: reenvío obligatorio	429
D. Los recursos tradicionales	429
1. Introducción	429
2. Reposición	430
a) Noción, trámite y condiciones de interposición	430
b) Impugnabilidad objetiva	433
3. Apelación	436
a) Noción, trámite y condiciones de interposición	436
b) Impugnabilidad objetiva	441
c) ¿Nuevo juicio? ¿Producción de prueba? Los límites de lo revisable en apelación	443
d) La resolución del tribunal del recurso	445
aa) Revocación	445

<i>bb)</i> Anulación	450
4. Casación y recursos equivalentes o similares	452
<i>a)</i> Aclaraciones preliminares	452
<i>b)</i> Noción, función y fundamento constitucional.	453
<i>aa)</i> Noción	453
<i>bb)</i> Función	454
<i>cc)</i> Fundamento constitucional	455
<i>i)</i> Igualdad ante la ley	455
<i>ii)</i> Derecho del condenado a recurrir (remisión)	459
<i>c)</i> Finalidad	460
<i>aa)</i> Justicia en el caso concreto	460
<i>bb)</i> Unificación de la jurisprudencia (función nomofiláctica)	461
<i>d)</i> Trámite y condiciones de interposición	469
<i>e)</i> Impugnabilidad objetiva	473
<i>f)</i> Impugnabilidad subjetiva	478
<i>g)</i> Motivos de casación	482
<i>aa)</i> Noción	482
<i>bb)</i> Los motivos de la revisión contra condenas firmes como motivos de casación	485
<i>h)</i> Requisitos de admisibilidad formal comunes a ambos mo- tivos	485
<i>aa)</i> Presentación por escrito y con firma de letrado	486
<i>bb)</i> Indicación por separado de cada motivo y sus funda- mentos	486
<i>cc)</i> Cita de las normas que se consideran inobservadas o erróneamente aplicadas e indicación de la aplicación que se pretende	488
<i>dd)</i> Carácter decisivo del error en la aplicación de la ley .	488
<i>i)</i> Motivo sustancial	489
<i>aa)</i> Noción	489
<i>bb)</i> Motivo sustancial y función nomofiláctica	492
<i>cc)</i> Exigencia formal exclusiva del motivo sustancial: acep- tación de la fijación de los hechos	492
<i>j)</i> Motivo procesal	495
<i>aa)</i> Noción	495
<i>bb)</i> Motivo procesal y función nomofiláctica	500
<i>cc)</i> Motivo procesal e <i>in dubio pro reo</i>	501
<i>dd)</i> Exigencias formales del motivo procesal: protesta pre- via (nulidades relativas). El caso de las nulidades ab- solutas	504

ee) El agravio más habitual en el marco del motivo procesal: el control de los hechos en casación	507
i) Introducción	507
ii) Evolución del recurso de casación en Alemania	509
ii.1) Primeros intentos de ampliación: la tensión entre los fines de la casación ya en los inicios de la evolución	509
ii.2) Cuestiones de hecho como errores de derecho: consolidación de cierta apertura de la casación hacia el control de los hechos.	514
ii.3) Crítica a la distinción entre cuestiones de hecho y de derecho como divisor entre lo controlable y lo no controlable en casación	532
iii) Lo controlable en cuestiones de hecho y prueba: toma de postura respecto del <i>Leistungsmethode</i>	539
iv) Recepción del <i>Leistungsmethode</i> en “Casal” y pretensión propia de la Corte	543
v) El alcance de la intermediación y de la posibilidad de control casatorio según la Corte en “Casal”, más allá del <i>Leistungsmethode</i>	545
vi) El alcance de la intermediación y de la posibilidad de control casatorio según la concepción defendida aquí. La distinción entre enunciados inferenciales y enunciados de intermediación.	547
vii) Balance tras “Casal”	552
viii) Máximo esfuerzo revisor y mínimo rigor formal: los dos mandatos de la CSJN	553
viii.1) Balance en torno al máximo esfuerzo revisor	554
viii.2) Balance en torno al mínimo rigor formal.	561
ix) ¿Máximo esfuerzo revisor solo para el imputado?.	568
x) Balance final	572
xi) Lo que aún falta según “Valle Ambrosio vs. Argentina”	573
k) Producción de prueba en casación.	576
l) La resolución del tribunal del recurso	576
m) Recurso de casación y juicio abreviado	577

5. Inconstitucionalidad	578
a) Noción	578
b) Condiciones de interposición, trámite, impugnabilidad objetiva y subjetiva	581
c) El recurso de inconstitucionalidad en las provincias	581
d) Pertinencia	582
6. Queja	585
a) Noción	585
b) Trámite	587
c) La fundamentación de la queja	590
d) La decisión del tribunal revisor	591
7. Revisión	595
a) Noción	595
b) Los fundamentos institucionales de la revisión	598
c) Los motivos de la revisión	601
aa) Contradicción entre sentencias firmes	601
bb) Sentencia fundada en prueba falsa	602
cc) Sentencia fraudulenta o corrupta en sentido amplio	604
dd) Sentencia falsa	606
ee) Ley penal y jurisprudencia más benigna	610
d) Impugnabilidad objetiva y subjetiva	612
e) Condiciones de interposición	614
f) Trámite	615
g) Decisión del tribunal revisor sobre el fondo del planteo	618
h) ¿Revisión de absoluciones corruptas?	620
aa) El problema	620
bb) <i>Ne bis in idem</i> y sobreseimiento	622
cc) Los casos problemáticos	626
dd) La corrupción de la cosa juzgada	626
ee) <i>Ne bis in idem</i> y reserva de ley	630
ff) El ámbito de lo propiamente intangible en favor del absuelto y del sobreseído	632
gg) Justificación de la exclusión de absoluciones y sobreseimientos corruptos del ámbito de aplicación del <i>ne bis in idem</i>	634
hh) ¿Restricción pretoriana o legal del <i>ne bis in idem</i> ? VJ versus VL	639
ii) ¿Es realmente restringible por ley el <i>ne bis in idem</i> ? ¿O solo lo es "por la Constitución"?	643

E. Recursos del CPP Modelo diferentes a los analizados hasta aquí	648
1. Una posible clasificación de los recursos previstos	648
2. Los recursos contra las decisiones de la audiencia preliminar	649
a) Caracterización general	649
b) El recurso contra el sobreseimiento dictado por el juez	651
c) El recurso contra el sobreseimiento dictado por el acusa- dor	653
d) El recurso contra la clausura provisional	655
<i>Bibliografía</i>	656

CAPÍTULO VIII

LA EJECUCIÓN PENAL

**§ 24. El procedimiento de ejecución
de las penas privativas de libertad**

A. Introducción y plan de la exposición.	681
1. La importancia del procedimiento de ejecución de penas y me- didas de seguridad.	681
2. La discusión en torno a las facultades (competencias) legis- lativas para regular la ejecución de la pena privativa de la libertad.	682
B. La parte indiscutiblemente procesal de la ejecución penal	687
1. Síntesis de los problemas procesales básicos.	687
2. La organización judicial	688
3. Derecho de defensa del condenado.	690
4. Los diversos incidentes en el proceso ejecutivo penal.	691
a) Aspectos generales	691
b) Trámites previos a la ejecución de la pena privativa de la libertad	693
c) La ejecución de la pena privativa de la libertad.	695
<i>Bibliografía</i>	699

**§ 25. El procedimiento de ejecución
de las penas no privativas de la libertad**

<i>A. Introducción</i>	703
<i>B. Multa</i>	703
<i>C. Inhabilitación</i>	705
<i>D. Penas accesorias</i>	707
<i>Bibliografía</i>	709

§ 26. La acción civil reparatoria

<i>A. Los códigos procesales argentinos</i>	713
<i>B. El procedimiento monitorio del CPP Modelo</i>	715
<i>C. La ejecución de la sentencia civil. Las costas del proceso</i>	716
<i>Bibliografía</i>	718
 <i>Índice Temático</i>	 719
 <i>Bibliografía General</i>	 731