

ÍNDICE

Reconocimiento	IX
Advertencia sobre el orden de los temas	XI
Introducción.	
A) Razón de la obra: un nuevo código	1
B) La filiación inmediata de la casación en el nuevo Código Procesal Penal	1
C) Historia de los recursos y su sentido actual	2
1. La historia que interesa	2
2. Antecedentes de la casación	3
3. La casación hoy	5
4. Antecedentes del recurso extraordinario	5
5. El recurso extraordinario hoy	6
6. Las diferencias profundas	7
a) El centralismo como posibilidad de progresismo	7
b) Federalismo y progresismo	10
c) Los antecedentes ingleses	12
7. Supremacía y unificación	14
D) Algunos aspectos de especial interés en los nuevos recursos contenidos en el Código Procesal Penal	15
1. El "interés directo"	15
2. Interés y montos en la casación. La trascendencia en el recurso extraordinario	16
3. El emplazamiento y el informe	17
4. Recepción de jurisprudencia de la Corte. El efecto extensivo de los recursos y las sentencias equiparables a definitiva ..	18
E) Las particularidades del recurso extraordinario en materia penal	19
F) Los problemas novedosos: la articulación entre los recursos de casación e inconstitucionalidad y el recurso extraordinario; la interpretación de las normas de aquellos recursos en el nuevo código	20
G) Pudecimientos previsibles	21
H) Diferentes niveles de certidumbre	22
I) Planteos anticipatorios	22
J) La Cámara Nacional de Casación Penal afirma el carácter extraordinario de los recursos de casación e inconstitucionalidad	25

PARTE PRIMERA
ENTRE LA CÁMARA NACIONAL DE CASACIÓN PENAL
Y LA CORTE SUPREMA: EL TRAMO FEDERAL

CAPÍTULO I

I. Recursos de casación e inconstitucionalidad nacionales y recurso extraordinario federal	29
A) Jurisdicciones	29
B) Materias	29
C) Leyes federales y no federales	30
D) Subsistencia del recurso extraordinario en materia penal	32
1. Lo obvio	32
2. Lo problemático. Posible limitación de la jurisdicción de la Corte Suprema en materia de "casación federal"	32
a) La doctrina que motiva la posibilidad	32
b) Alcance de la posibilidad	34
II. La articulación entre las decisiones de la Cámara de Casación y el recurso extraordinario	36
A) Cuestión federal	36
B) Gravamen	37
C) Resolución contraria	38
D) Sentencia definitiva	40
E) Tribunal superior	41
III. Particularidades del recurso extraordinario en materia penal	41
A) Sentencia definitiva en temas penales	42
1. Sobreseimiento provisional	42
2. Sobreseimiento definitivo	42
3. Prescripción de la acción penal	43
4. Denegación de medidas de prueba	43
5. Resoluciones que obligan a seguir sometido a proceso	44
6. Decisiones sobre el trámite de la causa que involucran a la cuestión de fondo	45
7. Ministerio público y letrado particular	45
8. Juez	46
9. Prisión preventiva	46
10. Cosa juzgada; "non bis in idem"	48
11. Excesiva duración del proceso	49
12. Excrcelación y eximición de prisión	51
13. Nulidades procesales	53
14. La postura que tiene en cuenta la irreparabilidad de la pérdida de la libertad; exigencias; fusión de admisibilidad y procedencia	54
B) Término	55
1. Principio general	55
2. Cómputo	55
a) Reglas	55
b) Conocimiento de la sentencia previo a la notificación	56

c) Falta de asistencia letrada regular	57
d) Causas penales; notificación personal del procesado	57
e) Recurso interpuesto "in forma pauperis"; plazo para la fundamentación	58
f) Forma de la notificación	59
g) Resolución sobre el cómputo del plazo	59
h) Presentación simultánea de otros recursos; remisión	60
C) Otros temas	60
1. <i>Reformatio in peius</i>	60
2. Prófugo	60
3. Partes: Legitimación	61
a) Ministerio público	61
b) Particular damnificado	61
c) El querellante	62
4. La gravedad institucional y las cuestiones penales	62
a) "Penjerek"	62
a.1) El caso	62
a.2) El fallo	64
b) Toculescu	64
b.1) Acento en el control de constitucionalidad como función esencial de la Corte; los "ápices formales"	64
b.2) La gravedad en el caso	65
b.3) Las circunstancias	65
c) Cambio de la doctrina que había obligado a la Corte a recurrir a la gravedad institucional en "Toculescu". El caso "Otto Wald"	67
D) La Cámara de Casación equipara, por su excepcionalidad, los recursos de casación e inconstitucionalidad al extraordinario	68

CAPÍTULO II

SENTENCIA PLENARIA Y RECURSO EXTRAORDINARIO.
CUÁL ES LA SENTENCIA DEFINITIVA ANTE LA POSIBILIDAD
DE RECURSOS SIMULTÁNEOS

A) Esquema conceptual	69
B) Esquema práctico. Presentación simultánea de otros recursos ..	79
C) Desarrollo	82
1. El lapso para interponer el recurso extraordinario no se interrumpe	82
2. Alternativas para el recurrente según que los otros remedios modifiquen o no la sentencia o traten de algún modo la cuestión federal	83
3. Trámite de los distintos recursos por el tribunal de la causa; es preferible posponer el del extraordinario	83
4. Ejemplo de diferentes alternativas. La aclaratoria. El recurso de inaplicabilidad de ley	84
5. Recurso extraordinario y recurso ordinario de apelación en materia civil y penal	87
6. Recurso extraordinario presentado en subsidio	88
7. Conclusiones: una guía a seguir	90

- D) Reedición de agravios frente a una decisión de la Corte que declaró el carácter no definitivo de la sentencia apelada 91

CAPÍTULO III

CUÁNDO INTERPONER EL RECURSO EXTRAORDINARIO:
EL PROBLEMA DEL "TRIBUNAL SUPERIOR" (PRIMERA PARTE)

I. Planteo del problema	93
A) ¿Cuál será el "tribunal superior"	93
1. Interrogantes y primeras respuestas	93
2. El camino hasta el caso "Di Mascio"	94
3. Interrogantes que persistían tras "Di Mascio". La traslación de su doctrina al ámbito federal	98
4. El tramo federal en las jurisdicciones ordinarias	100
5. Una primera conclusión	100
II. Desarrollo	100
A) Función constitucional de la Corte Suprema y origen de sus principales atribuciones	101
B) El art. 31 de la Constitución nacional y su reglamentación legal: el recurso extraordinario	103
C) Tribunal superior: precisión terminológica	104
D) La ley 48 y su sistema recursivo	105
E) La diferencia esencial entre la ley norteamericana y la argentina en materia de superior tribunal	106
1. Los textos	106
F) Evolución de la doctrina de la Corte Suprema en materia de superior tribunal	109
1. Los primeros pronunciamientos. La opinión de los procuradores generales Sabiniano Kier y Nicolás Matienzo	109
2. La doctrina extensiva del texto del art. 14 de la ley 48	114
3. Crisis de la doctrina extensiva. Las dudas de los justiciables. Sobrecarga de cuestiones intrascendentes	117
4. La jurisprudencia de la crisis. Los casos "Cautana", "Joubert" y "San Martín de los Andes"	118
5. La jurisprudencia respetuosa del texto del art. 14 de la ley 48. Los casos "Strada", "Christou" y "Di Mascio"	121
6. Casos que reiteran y completan los grandes precedentes	130
a) La arbitrariedad como cuestión constitucional	132
b) Falta de vías recursivas	132
c) El recurso de queja	134
d) Un caso especial en el cual estaba precisamente cuestionada en los autos la integración del tribunal superior de la provincia	134
e) La aplicación para el futuro de la jurisprudencia jurígena	135
f) Los lindes de la invocación de "Strada" y casos siguientes. Las limitaciones ordinarias se mantienen si no hay cuestión federal	136
7. Las últimas novedades	137
7.a) Inaplicabilidad del "per saltum" en el orden provincial	137

7.b) Gravedad institucional y remisión de la causa para su tratamiento por el tribunal superior local	137
7.b.1) El caso "Acción Chaqueña"	137
7.b.2) El caso "Nair Mostafá"	139
G) El tramo federal en las jurisdicciones ordinarias	140
1. Las facultades de las provincias para dictar sus normas procesales	140
2. Límites de las facultades provinciales para dictar sus normas procesales	142
3. El tramo federal. Fundamentación	146
a) Supremacía federal	146
b) El recurso extraordinario: medio para garantizar la supremacía federal	147
c) El recurso extraordinario no puede ser gravado por las provincias	147
d) La intervención de los superiores tribunales de provincia es parte del diseño del recurso extraordinario	148
e) La ley 48 atribuye competencia a los superiores tribunales de provincia para conocer inexcusablemente en las "cuestiones federales"	149
f) El ámbito procesal federal	150
g) Una primera recapitulación	150
h) La lógica de la opción federal	151
i) Una segunda recapitulación: un mínimo de reglas de carácter federal	153
j) Respeto cabal del federalismo de cooperación	154
4. La institucionalización del tramo federal en la jurisprudencia de la Corte Suprema	156
a) Precedentes de vieja data	156
a.1) El caso de "Fallos", 57-337	156
a.2) El caso de "Fallos", 139-154	157
b) Los nuevos pronunciamientos. La jurisprudencia del tribunal en su actual integración	157
b.1) La doctrina del caso "Di Mascio"	157
b.2) Un pronunciamiento reciente de excepcional importancia: el caso "Aguerre" de marzo de 1992	157
5. ¿Inconstitucionalidad o inaplicabilidad de las normas locales?	158
a) Alternativas ante la falta de carril recursivo	158
b) Una propuesta de solución	159
H) Conclusiones	161
III. A modo de introducción del capítulo siguiente	162

CAPÍTULO IV

CUÁNDO INTERPONER EL RECURSO EXTRAORDINARIO:
EL PROBLEMA DEL "TRIBUNAL SUPERIOR" (SEGUNDA PARTE)

Fundamento de la intervención previa inexcusable de una cámara nacional de apelación	165
A) Las facultades del Congreso	167

B) Situación actual del recurso extraordinario: de la supremacía federal a la casación federal y la supremacía de los principios constitucionales	167
1. El origen del recurso extraordinario	167
2. La plena extensión del recurso extraordinario al ámbito del Poder Judicial de la Nación	168
3. Las razones de la evolución	169
4. El desplazamiento	169
C) La sistematicidad de las normas que regulan el recurso extraordinario y su orientación "intermediarista"	170
1. La legislación	170
a) Su mantenimiento y parquedad	170
b) Un conjunto articulado	171
c) El carácter sistemático y las remisiones legislativas	172
2. Ventajas de la intermediación	174
3. Los legisladores	176
4. El intérprete final	180
a) Un camino completo	180
b) El "per saltum"	181
c) El caso "Cheog Yang", de junio de 1991	185
D) Carácter especial de la ley 4055 y sus consecuencias	185
1. Ley especial	185
2. Las leyes posteriores que acortan los caminos recursivos	186
3. Inaplicabilidad, respecto del art. 6 de la ley 4055, del principio "lex posterior derogat priori"	188
4. Ley general y ley especial	188
5. Las alternativas posibles	189
6. Las causas de "poca monta". Las inapelabilidades previstas en el nuevo Código Procesal Penal	190
7. A modo de propuesta	191
a) El art. 6 de la ley 4055 es ley especial	191
b) Compatibilidad de las leyes posteriores con la 4055	191
c) Razones de hermenéutica particular	191
d) Una primera recapitulación	193
e) La complementación	193
f) Sólo apelaciones de cuestiones federales	194
g) Razones de hermenéutica general	194
h) La Corte Suprema intérprete "final"	194
i) Una segunda recapitulación	195
j) Gravedad de una tesis opuesta	195
k) El "derecho" al recurso extraordinario	195
E) La integración de las leyes adjetivas. ¿Cómo llegar a la cámara frente a la carencia de vías recursivas?	196
F) Conclusiones	197
G) La Cámara Nacional de Casación será el superior tribunal en el ámbito de la justicia penal nacional	200
H) Epílogo: La seguridad jurídica	201

CAPÍTULO V

LA ARBITRARIEDAD

A) La cuestión federal, una criba desbordada por las necesidades de justicia	203
B) Un segundo planteo sobre la arbitrariedad	206
1. La arbitrariedad como cuestión constitucional	206
2. Una mirada anticipatoria	207
3. La cuestión federal, exigencia clave del recurso extraordinario	208
4. La "relación directa"	209
5. La crisis de la cuestión federal -y de la "relación directa"- Las sentencias arbitrarias	210
6. La arbitrariedad, ¿una doctrina innecesaria?	210
7. El peligro de reemplazar sustantivos por adjetivos	213
8. El porqué de la postura "clásica". Posición de Imaz	214
C) Cuestiones arbitrarias: Clasificación	217

PARTE SEGUNDA

LOS GRANDES RECURSOS ANTE LA CÁMARA NACIONAL DE CASACIÓN PENAL

Texto comentado de los arts. 456 a 478 del Código Procesal Penal y de los arts. 10 y 11 de la ley 24.050

CAPÍTULO VI

EL RECURSO DE CASACIÓN. CARACTERIZACIÓN (ART. 456 DEL CÓDIGO PROCESAL PENAL NACIONAL)

Art. 456. Procedencia	225
A) Hechos y derecho	225
B) Hechos y derecho en la doctrina	226
C) Hechos y derecho en la jurisprudencia de los superiores tribunales provinciales	232
1. Caracterización de la casación	232
2. Los hechos irrevisables en la casación	234
3. La admisión de la consideración de los hechos	236
D) La casación "impura"	239
1. La casación positiva	239
2. La preferencia por la nulidad	241
E) Ejercicio de la casación positiva por los superiores tribunales de provincia argentinos	243
1. Casos de mera interpretación de la ley	243
2. Casos de interpretación de la ley en relación a hechos genéricos	244
3. Subsunción	245
4. Ley penal: tipos e institutos	246

F) Inadmisibilidad, caducidad, nulidad	246
1. Doctrina	246
2. Textos legales	248
a) Inadmisibilidad	248
b) Caducidad	250
c) Nulidad	251
3. Jurisprudencia	264
a) Interpretación restrictiva	264
b) Nulidades absolutas	264
c) Anulación parcial	265
d) <i>Nomen iuris</i> del recurso	265
e) Supuesto de la sentencia con vicios <i>in iudicando</i> e <i>in procedendo</i>	266
f) Temas de nulidad: aproximación	266
g) El problema de la motivación y fundamentación de las sentencias	266
G) ¿Casación positiva o reenvío?	271

CAPÍTULO VII

EL RECURSO DE CASACIÓN. LÍMITES
(ARTS. 457 A 462 DEL CÓDIGO PROCESAL PENAL NACIONAL)

I. Límites en relación a la sentencia apelada (art. 457 del Código Procesal Penal nacional)	273
Art. 457. Resoluciones recurribles	273
A) "Los casos especialmente previstos"	273
B) "Además de los casos expresamente previstos". Doctrina	275
C) Jurisprudencia	279
1. Sentencia definitiva	279
a) Concepto	279
b) Agotamiento previo de otros remedios. Aclaratoria y apelación	280
c) Ejemplos de sentencias definitivas	281
d) Ejemplos de sentencias no definitivas	281
2. Resoluciones inapelables	282
3. Tribunales de cuya sentencia se puede apelar	282
4. Resoluciones anteriores a la sentencia definitiva	283
a) Inadmisibilidad	283
b) Admisibilidad	284
5. Resoluciones posteriores a la sentencia definitiva	284
a) Inadmisibilidad	284
b) Admisibilidad	285
II. Límites en relación a las partes (arts. 458 a 462 del Código Procesal Penal nacional)	285
Art. 458. Recurso del ministerio fiscal	285
A) Cuestiones generales sobre las posibilidades y condicionamientos para la apelación	285
1. ¿"Además" o "excepto"?	285
2. Límites locales y tramo federal	288
B) Constitucionalidad de los límites en la jurisprudencia	288

C) Sujetos excluidos	291
1. Pluralidad de asistencia del incapaz	291
2. Abogado en defensa de sus honorarios	291
3. Jueces	291
a) Recusación	291
b) Multas	292
D) Cuestiones no mensurables	292
E) El "interés directo"	292
F) Recursos del ministerio fiscal	293
Art. 459. Recurso del imputado	294
G) Recurso del imputado	295
1. Sujetos	295
a) El tercero citado en garantía	295
b) Absolución pedida por el fiscal y condena del tribunal ..	295
c) El sobreseído en la causa	295
2. Montos mínimos	295
a) Cuestiones generales	295
b) Condena civil en proceso penal	296
b.1) Chance jurídica	296
b.2) Consideración separada del monto de la condena penal y de la civil	296
c) Límites actuales y conjeturales	296
Art. 460. Recurso de la parte querellante	296
H) Recurso de la parte querellante	297
1. Normas que se refieren al querellante	297
2. Doctrina y jurisprudencia	298
Art. 461. Recurso del civilmente demandado	299
I) Recurso del civilmente demandado	299
1. Normas asociadas	299
2. Efecto extensivo	299
3. El tercero citado en garantía	300
4. La representación de las partes civiles	300
Art. 462. Recurso del actor civil	300
J) Recurso del actor civil	301
1. Utilidad y sentido de la norma y disposiciones complementarias ..	301
2. Limitaciones en cuanto a la materia del recurso. Diferencias con el civilmente demandado	301
3. El agravio y su monto	303

CAPÍTULO VIII

EL RECURSO DE CASACIÓN. FORMALIDADES
(ARTS. 463 A 469 DEL CÓDIGO PROCESAL PENAL NACIONAL)

Art. 463. Interposición	305
I. Interposición	305
A) Importancia y contenido de las formalidades	305
B) Motivación, puntos impugnados y fundamentación	307
C) Jurisprudencia	311
1. Plazo	311
2. Cita de disposiciones legales	312

3. Excesivo rigor formal	312
4. Aplicación que se pretende	313
5. Exigencia de motivación y fundamentación	313
a) Principios generales	313
b) Necesidad de concordancia entre motivación y fundamen- tación	314
c) Error de nombre	315
d) Separación de motivos	315
e) Deficiencias en la fundamentación	315
f) Adhesión	317
6. Nulidades	317
a) Principio general	317
b) Actos previos	318
c) Motivación y fundamentación	318
Art. 464. Proveído	319
II. Proveído	319
A) Juicio de admisibilidad	320
B) Emplazamiento	323
Art. 465. Trámite	324
III. Trámite	324
A) Rechazo en el tribunal de casación	324
B) La intervención del fiscal de la Cámara de Casación	327
C) Plazo	327
D) Apertura a prueba	328
E) Fijación de audiencia	328
Art. 466. Ampliación de fundamentos	328
IV. Ampliación de fundamentos	328
Extensión	329
Art. 467. Defensores	329
V. Defensores	329
A) Obligación del presidente	329
B) Obligación del defensor de proveer una auténtica defensa técnica	329
C) Matriculación	331
D) Deficiencias en la labor del defensor de un imputado con libertad ambulatoria	331
Art. 468. Debate	331
VI. Debate	333
A) Asistentes obligados	333
B) Entremezclamiento de audiencias de distintas causas	333
C) Tiempo de las exposiciones	334
D) Exclusión de nuevos motivos; contenido de los argumentos; notas escritas	334
E) Nulidades. Oportunidad de su oposición	334
Art. 469. Deliberación	335
VII. Deliberación	336
A) Normas aplicables y plazo	336
B) Votos	337
C) Secreto y aislamiento	338
D) Los temas y su orden	338

CAPÍTULO IX

EL RECURSO DE CASACIÓN. SENTENCIA
(ARTS. 470 A 473 DEL CÓDIGO PROCESAL PENAL NACIONAL)

I. Alternativas posibles	341
Art. 470. Casación por violación de la ley	341
II. Casación por violación de la ley	342
A) La casación positiva	342
B) La sentencia	342
C) Motivación de la sentencia	342
D) Limitación	343
E) Extensión	343
F) Excepción	344
G) Casos de casación positiva	344
H) Honorarios	344
Art. 471. Anulación	345
III. Anulación	345
A) Diferencias	345
B) Nulidad parcial	346
C) Casos	347
1. Principio general; evocación y remisión	347
2. Ejemplos de defectos	348
3. Prejudicialidad	349
4. Oportunidad	349
5. Efectos	349
Art. 472. Rectificación	350
IV. Rectificación	350
A) Economía procesal y algo más	350
Art. 473. Libertad del imputado	351
V. Libertad del imputado	351
A) Límites	351
B) Aclaratoria	352
VI. Juicio de reenvío	352

CAPÍTULO X

EL RECURSO DE INCONSTITUCIONALIDAD
(ARTS. 474 Y 475 DEL CÓDIGO PROCESAL PENAL NACIONAL)

Art. 474. Procedencia	355
A) Observaciones previas	355
B) La sentencia inconstitucional	358
C) La jurisprudencia contradictoria	359
D) Peculiaridades bonaerenses	359
E) El recurso de inconstitucionalidad como "cuestión federal compleja"	360
F) Limitaciones	360
G) Fundamentación	361
H) Procedimiento y sentencia	361

Art. 475. Procedimiento	363
-------------------------------	-----

CAPÍTULO XI

LA QUEJA POR DENEGACIÓN DE RECURSOS
(ARTS. 476 A 478 DEL CÓDIGO PROCESAL PENAL NACIONAL)

Art. 476. Procedencia	365
A) Procedencia	365
Art. 477. Procedimiento	365
B) Procedimiento	365
C) Naturaleza	366
D) Admisibilidad y fundamentación	366
E) Efecto de la queja y trámite	368
F) Jurisprudencia	369
1. Limitación argumental	369
2. Fundamentación	370
3. Formalidades	371
4. Dispensa de exigencias formales	371
5. Depósito	371
Art. 478. Efectos	372
G) Resolución de la queja	372

CAPÍTULO XII

EL PLENARIO
(ARTS. 10 Y 11 DE LA LEY 24.050)

A) Sentencia plenaria	373
B) Sentido de las previsiones legales sobre unificación de jurisprudencia	374
C) Recursos ante la interpretación de la ley sentada en una sentencia plenaria	375
D) Tribunales que pueden dictar de modo atendible para solicitar plenario en casación la "sentencia que contradiga una anterior"	376
E) Contradicción y evolución	377
F) Sentencia plenaria y recurso de revisión	377
G) Exclusión de otras fuentes de derecho como doctrina legal	378

PARTE TERCERA

PECULIARIDADES DE LA CASACIÓN BONAERENSE

CAPÍTULO XIII

LA CASACIÓN PENAL EN LA PROVINCIA
DE BUENOS AIRES

I. Arquitectura legal	381
-----------------------------	-----

A) La Constitución provincial	382
B) El Código de Procedimientos Penal de la provincia de Buenos Aires	383
II. Los recursos extraordinarios previstos	388
A) Clases	388
B) Origen	388
C) Las causales de procedencia de los diferentes recursos	389
D) Las vinculaciones entre los diferentes recursos	391
E) Restricciones derivadas del monto de la pena	394
F) El cercamiento de la casación ante los juicios orales	395
G) Sentencia de la Suprema Corte: declaración del derecho o reenvío	397
III. Las "heterodoxias" en la casación bonaerense	398
A) Absurdo y arbitrariedad en la doctrina de la Suprema Corte de la Provincia de Buenos Aires	399
1. Distinto arraigo	399
2. Tratamiento conceptual en la jurisprudencia	399
a) Aproximación	399
b) Invocaciones de "arbitrariedad"	401
B) El absurdo	403
1. Principios generales	403
a) Remedio excepcional de aplicación restrictiva	403
b) Discrepancias subjetivas y errores formales	404
c) No es autónomo	404
2. Supuestos en que se configura	405
C) Anulación de oficio	407

PARTE CUARTA

LAS CUESTIONES DE HECHO
¿UNA ESFINGE SIN SECRETO?

CAPÍTULO XIV

LOS NUEVOS RECURSOS. ¿NECESIDAD
DE UNA NUEVA HETERODOXIA
PARA ATENDER A LAS CUESTIONES DE HECHO?

I. Introducción	415
II. Las sentencias arbitrarias y los motivos de impugnación en la Casación	418
A) Utilidad de la investigación	418
B) Una primera comparación: la clasificación de las causales de arbitrariedad formulada por Carrió y la tradición bonaerense	419
C) Una segunda comparación: la clasificación de las causales de arbitrariedad formulada por Carrió y la tradición cordobesa	422
D) El paralelismo existente	426
E) Exigencias formales de la casación para la presentación de arbitrariedades o absurdos	427
F) Temas de arbitrariedad tratados por los tribunales de casación: ¿Casación positiva o reenvío?	428

Índice de casos jurisprudenciales citados de superiores tribunales de provincia	433
Índice de obras y autores citados	445
Índice alfabético de materias	455
Tabla cronológica comparativa (desplegable).	
Concordancias legislativas (desplegable).	