

## Indice general

**Fallo I**  
**TENENCIA DE ESTUPEFACIENTES**  
**E «IN DUBIO PRO REO»**

**A — SUMARIO**

*CSJN, 27/12/06, «Vega Giménez, Claudio Esteban»*  
*s/Tenencia simple de estupefacientes»*  
*V. 1283.XL, causa n° 660*

a. Antecedentes .....	17
b. Admisibilidad de la vía extraordinaria .....	17
c. Principio del <i>in dubio pro reo</i> . Aplicación del principio a los elementos subjetivos del tipo penal .....	18
d. Resolución .....	19

**B — ANALISIS DEL FALLO**

*La sentencia de la Corte en el caso «Vega Giménez»:*  
*un supuesto de operación «inversa» de la falta de certeza*  
*determinada por el principio del «favor rei»*  
*(y su corolario, el precepto «in dubio pro reo»)*  
*por MARCELO SGRO*

§ 1. Introducción .....	19
§ 2. El núcleo de la sentencia de la Corte .....	20
§ 3. Sobre la identificación de la verdadera «cuestión federal» del caso ..	21

## Fallo II

**CONVENCION INTERNACIONAL SOBRE  
LOS DERECHOS DEL NIÑO Y APLICACION DE PENA**A — SUMARIO

CSJN, 7/12/05, «M., D. E. y otro s/Robo agravado por el uso  
de armas en concurso real con homicidio calificado»,  
M. 1022.XXXIX, causa n° 1174C

a. Antecedentes .....	29
b. Admisibilidad de la vía extraordinaria .....	29
c. Principio de culpabilidad. Culpabilidad disminuida. Valoración del tratamiento tutelar. Juicio de peligrosidad. Determinación de la pena. Escala penal reducida. ....	30
d. Audiencia <i>de visu</i> para determinar la pena. Derecho a ser oído y principio de intermediación. Instancia de revisión .....	33
e. Determinación de la necesidad de la pena. Fundamento. Finalidad de la pena en materia de infancia y adolescencia .....	34
f. Modelo de protección integral. Derechos y garantías de los niños y adolescentes. Derechos específicos. Principios del sistema de la justicia penal juvenil .....	35
g. Resolución .....	36

B — ANALISIS DEL FALLO

El fallo «M., D. E.» ¿Cómo se aplica la Convención Internacional  
sobre los Derechos del Niño?  
por MAURO A. DIVITO

§ 1. Introducción .....	36
§ 2. Antecedentes del caso .....	37
a) Los hechos y las pretensiones de las partes. Síntesis cronológica. ....	37
b) La sentencia del Tribunal Oral de Menores .....	39
c) El recurso del fiscal .....	39
d) El fallo de la Cámara Nacional de Casación Penal .....	40
§ 3. El caso ante la Corte Suprema .....	42
a) El recurso de la defensa .....	42
1. Cuestionamientos a la imposición de la pena de prisión perpetua .....	42
2. Críticas a la valoración de un proceso en trámite .....	43
3. Objeción por la falta de conocimiento personal del procesado... ..	43
b) El dictamen de la Procuración General de la Nación .....	43
1. La cuestión federal .....	43
2. El fondo .....	44
§ 4. La decisión de la Corte .....	46
a) La cuestión federal .....	46

b) Síntesis del voto de los jueces Petracchi, Highton de Nolasco, Maqueda, Zaffaroni y Lorenzetti .....	47
c) Síntesis del voto del juez Fayt .....	49
d) Síntesis del voto de la jueza Argibay .....	50
§ 5. El contexto en que se ha dictado el fallo .....	52
§ 6. Las cuestiones que quedaron resueltas .....	58
a) La necesidad de conocimiento personal .....	58
b) La imposibilidad de valorar un proceso en trámite .....	61
c) La improcedencia de la prisión perpetua .....	67
§ 7. Otras cuestiones .....	72
a) Sobre la obligatoriedad —o no— de la escala penal de la tentativa .....	72
b) Alternativas a la prisión .....	74
§ 8. Conclusiones .....	80

## Fallo III

**CONVENCION INTERNACIONAL SOBRE  
LOS DERECHOS DEL NIÑO Y DERECHO PENAL JUVENIL**A — SUMARIO

CSJN, 31/10/06, «R. M., J. L.», R. 1734.XL, causa n° 3202

a. Antecedentes .....	85
b. Admisibilidad de la vía extraordinaria .....	86
c. Arbitrariedad de la sentencia. No consideración de argumentos conducentes a la resolución del caso .....	86
d. Resolución .....	86

B — ANALISIS DEL FALLO

La suspensión del proceso a prueba para jóvenes  
en conflicto con la ley penal. Entre el paradigma  
de la protección integral y las limitaciones de «Kosuta»

por DAMIAN R. MUÑOZ

§ 1. Introducción .....	87
§ 2. Los antecedentes del caso .....	90
§ 3. El fallo .....	91
a) La estructura del fallo .....	91
b) La admisibilidad de la vía extraordinaria y la doctrina de la arbitrariedad .....	92
c) Algunas reflexiones .....	97
§ 4. La propuesta .....	99
§ 5. A modo de conclusión .....	111

## Fallo IV

**MULTIRREINCIDENCIA Y RECLUSION  
POR TIEMPO INDETERMINADO**A — SUMARIO

CSJN, 5/9/06, «Gramajo, Marcelo Eduardo s/Robo  
en grado de tentativa», G. 560.XL, causa n° 1573

a. Antecedentes .....	115
b. Admisibilidad de la vía extraordinaria .....	116
c. Caracterización de la reclusión por tiempo indeterminado. Distinción entre pena y medida de seguridad. Los conceptos de peligrosidad y enemigo en el Derecho penal .....	116
d. Afectaciones constitucionales. Principios de culpabilidad, proporcionalidad, reserva, legalidad, Derecho penal de acto y <i>ne bis in idem</i> . Pena cruel. Inconstitucionalidad .....	119
e. Doctrina aplicable exclusivamente a los supuestos de multirreincidencia. Análisis que excluye la accesoria del art. 80 del Código Penal .....	121
f. Resolución .....	121

B — ANALISIS DEL FALLO

El fallo «Gramajo» y la reclusión por tiempo  
indeterminado a multirreincidentes  
por LEONARDO G. PITLEVNIK

§ 1. Introducción .....	121
§ 2. La normativa cuestionada por el fallo .....	123
§ 3. La variación de la jurisprudencia de la Corte .....	124
§ 4. La declaración de inconstitucionalidad .....	130
§ 5. El concepto de peligrosidad .....	133
§ 6. Algunas preguntas a partir del fallo .....	136
§ 7. Nuestra tradición .....	144
§ 8. Conclusión .....	145

## Fallo V

**DEFENSA EN JUICIO E IGUALDAD DE ARMAS**A — SUMARIO

CSJN, 30/5/06, «Gostanián, Armando  
s/Recurso extraordinario», G. 1471.XL

a. Antecedentes .....	149
b. Inadmisibilidad de la vía extraordinaria .....	149

c. Intervención de la Oficina Anticorrupción. Legitimación como parte querellante. Inexistencia de afectaciones constitucionales. Cumplimiento de la Convención Interamericana contra la Corrupción .....	150
d. Resolución .....	151

B — ANALISIS DEL FALLO

El derecho de defensa en juicio  
por MARCELO COLOMBO

§ 1. Introducción .....	152
§ 2. Los argumentos del procurador que podría haber utilizado la Corte .....	155
§ 3. El derecho de defensa en juicio. La garantía del contradictorio y la paridad de armas .....	158
§ 4. El alcance propuesto al principio y la intervención de la Oficina Anticorrupción .....	166
§ 5. Reflexión final .....	168
§ 6. Conclusiones .....	169

## Fallos VI y VII

**SISTEMA ACUSATORIO Y DEBIDO PROCESO**A — SUMARIOS

Fallo VI. CSJN, 23/12/04, «Quiroga, Edgardo Oscar»,  
[CSJN-Fallos, 327:5863]

a. Antecedentes .....	173
b. Admisibilidad de la vía extraordinaria .....	174
c. Exigencia de acusación. Principio acusatorio formal. Separación de funciones en el proceso penal. Garantía de imparcialidad .....	175
d. Independencia y autonomía funcional del Ministerio Público. Jerarquía constitucional. Ley Orgánica del Ministerio Público. Imprudencia de la derogación tácita del art. 348 del Cód. Proc. Penal de la Nación. Inconstitucionalidad. Ampliación de la garantía del debido proceso .....	178
e. Resolución .....	180

Fallo VII. CSJN, 11/7/06, «Recurso de hecho deducido  
por Juan Carlos Del'Olio en la causa Del'Olio, Edgardo Luis  
y Del'Olio, Juan Carlos s/Defraudación  
por administración fraudulenta», L. XLI, causa D.45

a. Antecedentes .....	181
b. Admisibilidad de la vía extraordinaria .....	181
c. Defensa en juicio. Exigencia de acusación. Preclusión de la acusación privada .....	181
d. Resolución .....	182

## B — ANALISIS DE LOS FALLOS

*El caso «Quiroga» o el primer golpe de demolición al actual sistema de enjuiciamiento criminal en el orden nacional. Reconstruyendo entre las ruinas hasta que se acuerde un plan de construcción alternativo*

por LUIS M. GARCIA

§ 1.	Introducción .....	182
a)	El tema sometido a decisión en el caso .....	182
b)	La cuestión sometida a la Corte Suprema en el precedente "Banco de la Nación Argentina": la Corte difiere pronunciarse para una mejor oportunidad .....	185
§ 2.	La decisión de la Corte Suprema y su alcance .....	192
a)	El primer problema del caso "Quiroga": ¿Hay una doctrina central reconocible? .....	192
b)	El argumento de la derogación tácita del art. 348 del Código Procesal Penal de la Nación .....	197
c)	El argumento de la independencia y autonomía funcional del Ministerio Público .....	199
d)	El argumento basado en el modelo constitucional de división de poderes .....	207
e)	Los argumentos sobre el derecho a ser oído por un tribunal imparcial .....	219
f)	Los argumentos sobre la privación del derecho de audiencia del imputado y la afectación de la defensa en juicio .....	233
§ 3.	Los problemas que la decisión de la Corte deja abiertos, y los que crea .....	235
a)	¿Cómo se resuelve el caso cuando el juez de instrucción no está de acuerdo con el pedido de sobreseimiento presentado por el fiscal? .....	235
b)	¿Cómo se resuelve el caso en que el querellante ha requerido la remisión del caso a juicio y el fiscal ha pedido el sobreseimiento? .....	243
c)	El caso "Quiroga" hereda los problemas del caso "Santillán" .....	249
§ 4.	Respuestas posibles a algunos interrogantes y otras respuestas imposibles .....	274
a)	Sobre el objeto de la instrucción en el Código Procesal Penal de la Nación .....	274
b)	La inserción del "sobreseimiento" en el contexto de los fines de la investigación preliminar o "instrucción" .....	280
c)	Sobre el sentido y los presupuestos de la prohibición <i>ne bis in idem</i> .....	282
d)	Sobre desestimación y <i>ne bis in idem</i> .....	292
e)	¿Es correcto que la instrucción sólo pueda dar lugar a la acusación o al sobreseimiento? .....	302

f)	El problema de la discrecionalidad del Ministerio Público. Discrecionalidad absoluta, discrecionalidad reglada, necesidad de control jurisdiccional .....	316
g)	Sobre el problema del control de las decisiones del Ministerio Público .....	320
§ 5.	El golpe de demolición del actual sistema de enjuiciamiento criminal en el orden nacional .....	327
<b>Bibliografía general</b> .....		333