

# Índice general

<b>PALABRAS INICIALES Y AGRADECIMIENTOS</b> .....	9
<b>ABREVIATURAS</b> .....	19

## Capítulo I

### La acción penal y su disponibilidad

§ 1. Cambio social y régimen de la acción penal .....	21
§ 2. Análisis histórico comparado sobre el régimen de la acción penal .....	23
— Reseña de sus configuraciones históricas .....	23
1. Del poder del ciudadano al Estado absoluto (un cambio en la acción) .....	23
2. La preservación del acusatorio en el ámbito británico .....	28
3. El proceso penal en Europa continental .....	30
4. Debate en torno al monopolio estatal de la acción pública .....	32
§ 3. El régimen de la acción penal en el derecho comparado .....	34
a) Planteo del problema de la acción .....	34
b) El principio de legalidad de la acción en el derecho comparado .....	36
1. Sistema italiano .....	36
2. Sistema español .....	37
3. Sistema francés .....	38
4. Sistema alemán .....	38
5. Sistema norteamericano .....	39
c) Primeras conclusiones .....	40
§ 4. El régimen de la acción penal según la Constitución Nacional .....	41
a) Las diversas acepciones del principio de legalidad .....	41
1. Principio de legalidad penal .....	42
2. Principio de legalidad procesal .....	43
3. Principio de legalidad en el ejercicio de la acción penal .....	45
I. Principio de oficialidad .....	45
II. Principio de irretroactividad .....	46
b) Constitución Nacional y facultades para legislar la acción penal .....	48
§ 5. La obligación provincial de «asegurar» la administración de justicia .....	49
a) Implicancias de la normativa constitucional .....	49
b) Administración de justicia y conflictividad social .....	50

c)	Necesidad de criterios de oportunidad para administrar justicia .....	54
§ 6.	Facultad provincial de legislar criterios de oportunidad .....	56
a)	Argumentos para atribuir a la Nación el régimen de las acciones .....	58
b)	Refutación de los argumentos que excluye a las provincias en el diseño de criterios de oportunidad .....	58
c)	Distribución compleja de competencias entre Nación y Estados locales .....	60
d)	Principio de igualdad y criterios de oportunidad provinciales .....	64
e)	Alcances de la facultad provincial de legislar el régimen de acción penal .....	67
§ 7.	El alcance de la ley procesal para regular la acción penal según la reforma del Código Penal (ley 27.147) .....	72
a)	Delegación por ley nacional de la disponibilidad de la acción penal .....	72
b)	Extensión de las facultades de la ley procesal para regular el régimen de la acción penal .....	74
1.	Disponibilidad discrecional o criterios de oportunidad reglados .....	75
2.	Prohibición de privatizar la acción de delitos en abstracto .....	78
3.	Prohibición de desincluir delitos a nivel local .....	79
4.	El necesario control del interés público en las conciliaciones .....	80
5.	Suspensión de juicio a prueba del Código Penal: mera ley supletoria o marco mínimo .....	81
c)	Algunas conclusiones parciales .....	83
§ 8.	Disponibilidad de la acción según la jurisprudencia .....	84
a)	Corte Suprema de Justicia de la Nación .....	84
1.	Facultad del Estado local de limitar la persecución penal por agotamiento del plazo razonable .....	84
2.	Principio de legalidad, principio acusatorio y art. 120 de la CN .....	88
b)	Suprema Corte de Mendoza .....	101
c)	Tribunal Superior de Justicia de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires .....	103
§ 9.	Diversos modelos procesales acusatorios en la Argentina .....	107
a)	Criterios de oportunidad .....	107
1.	Insignificancia .....	107
2.	La expansión del «arrepentido» en el sistema penal (ley 27.304) .....	111
I.	Debate sobre la legitimidad del instituto .....	111
II.	El marco regulatorio de la figura del arrepentido .....	122
II.1.	Estructura del instituto .....	122
II.2.	La fuerza probatoria del testimonio del «arrepentido» .....	126
III.	Supuestos provinciales de la figura del «arrepentido» .....	130
3.	Métodos alternativos de resolución de conflictos .....	130
4.	Pena natural .....	146
5.	Exclusión de imputaciones irrelevantes .....	148
6.	Conciliación con la víctima como criterio descriminalizador .....	149
7.	Enfermedad terminal del imputado .....	150
b)	Órganos que deciden sobre los criterios de oportunidad .....	151
1.	Ministerio Público Fiscal .....	151
2.	Jurisdicción .....	155
3.	Sistema mixto .....	156
c)	Aplicación de los criterios de oportunidad .....	157
d)	Efectos de los principios de oportunidad .....	164
e)	Conclusiones sobre los alcances de los criterios de oportunidad locales .....	167

**Capítulo II**

**Las partes en la investigación penal**

§ 10. Acusador público	172
a) Principios institucionales: legalidad, objetividad, jerarquía y unidad	172
b) Ubicación institucional del Ministerio Público Fiscal (Nación - Buenos Aires - CABA)	178
c) Instrucciones generales y particulares. Amplitud e impugnaciones internas	184
1. Ministerio Público Fiscal de la Nación	184
2. Ministerio Público de Provincia de Buenos Aires	188
3. Ministerio Público de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires	189
d) El control de las decisiones fiscales por las partes	191
§ 11. Acusador privado	197
a) Víctima: derechos y facultades, legitimidad, intereses colectivos y difusos (ONGs, Asociaciones, etcétera)	197
1. Razones del reingreso de la víctima al proceso penal	197
2. La cambiante participación de la víctima en el proceso penal	198
3. Debate sobre la jerarquía jurídica de la víctima en el proceso penal	202
4. La intervención de la víctima en el nuevo modelo	204
b) Querrela: facultades (investigación, coerción, requerimiento de juicio). Distintos modelos procesales	211
1. Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	212
2. Código Procesal Penal Nacional (1991)	216
3. Código Procesal Penal de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires	220
4. Código Procesal Penal de la Nación (2014)	222
c) Intervención de la víctima en causa penal (¿Derecho constitucional?)	224
1. Posición de los Organismos Internacionales de Derechos Humanos	224
2. Posición de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	227
§ 12. El imputado	230
a) Legitimación, derechos y restricciones	230
1. Principio de inocencia	231
2. Derecho a permanecer en libertad durante la sustanciación del proceso penal	234
3. Igualdad ante la ley	240
4. Derecho de no ser obligado a declarar contra sí mismo ni a declararse culpable	241
b) Derecho de defensa: asistencia técnica, conocimiento de la imputación, aporte probatorio y control de la IPP	249
c) Posibilidad y alcance de la investigación autónoma de la defensa	256

**Capítulo III**

**Estructura de la investigación penal preparatoria**

§ 13. Modelo de investigación acusatorio	259
a) Análisis político criminal y gestión de conflictos	259
b) La investigación en el sistema acusatorio	264

§ 14. Características de la investigación preparatoria .....	266
a) Perspectiva cognitiva de la investigación .....	266
b) Perspectiva compositiva de la investigación .....	269
c) Organización dinámica del Ministerio Público .....	271
d) Características de la Investigación Penal Preparatoria (IPP) .....	274
1. Desformalizada .....	274
I. Cómo desformalizar la IPP .....	277
II. Desformalización e investigación de la Defensa .....	281
2. Preparatoria del juicio .....	284
3. Mínimamente contradictoria .....	286
4. Parcialmente pública .....	288
I. Reserva de información del legajo fiscal .....	292
II. Investigación fiscal autónoma en el CPPN (preliminares y complementarias) .....	294
e) Objetiva .....	296
§ 15. La actividad fiscal en la investigación .....	298
a) Investigación supeditada a la política de persecución penal .....	298
b) Perspectiva pragmática (informativa) .....	299
1. Los actos iniciales del proceso .....	299
I. Prevención policial .....	301
II. Dirección fiscal de la investigación .....	302
III. Sumario preventivo .....	303
2. La investigación fiscal .....	304
I. Diligencias comunes .....	306
II. Actos especialmente formalizados .....	306
III. Adelantos probatorios (actos definitivos e irreproducibles) .....	307
c) Perspectiva crítica (resolutiva) .....	311
1. Postura desincriminante .....	312
2. Postura dubitativa .....	316
I. Proceder al archivo .....	316
II. Prorrogar la investigación .....	317
3. Postura incriminadora .....	318
4. Postura compositiva .....	319

## Capítulo IV

### Procesos de investigación legislados

§ 16. Sistema procesal bonaerense .....	321
a) Procedimiento de flagrancia (Título I <i>bis</i> del CPPBA —arts. 284 <i>bis</i> a 284 <i>sexies</i> — y ley 13.811) .....	321
1. Introducción .....	321
2. Principios del modelo .....	322
3. Casos incluidos en el procedimiento de flagrancia .....	323
4. Etapa inicial del proceso de flagrancia .....	325
5. La privación de libertad del imputado .....	327
6. Características de las audiencias de flagrancia .....	328
I. Plena oralidad en la investigación .....	328

II. Competencia «multipropósito» de las audiencias .....	329
III. Audiencias en la instancia recursiva .....	330
IV. Obligatoriedad de la presencia de las partes .....	330
V. Material de la decisión jurisdiccional .....	330
7. Distintos tipos de audiencias .....	331
I. Audiencia sobre la legalidad de la aprehensión (art. 11) .....	331
II. Audiencia de excarcelación y/o acuerdos (art. 12) .....	331
III. Audiencia de prisión preventiva y finalización de IPP (art. 13) .....	332
8. La realización del juicio (art. 18 y ss.) .....	332
b) Régimen de resolución alternativa de conflictos penales (ley 13.433 del 19/1/06)	334
1. Objetivos y principios del modelo .....	335
2. Supuestos incluidos en el sistema .....	336
3. Proceso de composición .....	336
c) Sobreseimiento por agotamiento de la investigación penal (art. 323, inc. 6°, CPPBA) .....	338
d) Archivo fiscal y sobreseimiento (art. 323, inc. 7°, CPPBA) .....	342
1. Trámite del sobreseimiento por archivo .....	342
2. Tipos de sobreseimientos por archivo .....	342
3. Legitimación pasiva del sobreseimiento .....	342
§ 17. Sistema procesal nacional (1991) .....	344
a) Requerimiento fiscal de instrucción (arts. 180, 188 y 195, CPPN) .....	344
b) Delegación de la instrucción al fiscal (arts. 196, párr 1°, CPPN) .....	347
c) Procesos sin autor determinado (arts. 196 <i>bis</i> , <i>ter</i> y <i>quáter</i> , CPPN) .....	349
d) Procesos federales en caso de secuestro (art. 196 <i>bis</i> , párr. 2°, del CPPN) .....	351
e) Procedimiento para casos de flagrancia (arts. 353 <i>bis</i> , <i>ter</i> , <i>quáter</i> , <i>quinquies</i> , <i>sexies</i> y <i>septies</i> , CPPN) .....	355
1. Ventajas y críticas del nuevo proceso de flagrancia .....	355
2. Objeto y principios del nuevo sistema .....	358
3. Aplicación del proceso de flagrancia en el fuero de menores .....	363
4. Características de las audiencias .....	365
I. Audiencia oral inicial .....	365
II. Audiencia de clausura .....	367
III. Sistema de coerción .....	369
IV. Esquema recursivo .....	371
V. Competencia del juez de instrucción para dictar sentencia .....	372
f) Investigación fiscal preliminar y complementaria (Instrucciones PGN) .....	377
1. Investigaciones complementarias .....	378
2. Investigaciones preliminares .....	379
§ 18. Investigación de delitos complejos (técnicas cubiertas, ley 27.319) .....	381
a) Tensiones entre eficacia y garantías durante la investigación penal .....	381
b) Aspectos generales de la ley 27.319 .....	387
1. Ámbito de aplicación (« <i>numerus clausus</i> » de delitos) .....	387
2. Alcance de su aplicación a las jurisdicciones locales .....	390
3. Requisitos para utilizar técnicas encubiertas de investigación .....	392
c) El agente encubierto y el agente revelador .....	397
d) El informante .....	404
e) La entrega vigilada .....	406
f) Prórroga de la jurisdicción .....	408

§ 19. Sistema procesal de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires .....	408
a) Investigación a cargo del fiscal .....	408
1. Obligación de aplicar criterio objetivo .....	409
2. Actuación desformalizada .....	409
3. Diligencias iniciales .....	411
4. Reserva de las actuaciones .....	412
5. Plazos para la investigación .....	413
6. Libertad probatoria y petición de diligencias .....	413
7. Resoluciones fiscales .....	414
b) Sistema de audiencias .....	414
§ 20. El nuevo Código Procesal Penal de la Nación .....	417
a) Supuestos de disponibilidad de la acción .....	418
b) El querellante en el nuevo proceso penal .....	423
c) Características de la investigación penal preparatoria .....	425
1. Régimen de audiencias orales .....	426
2. Duración de la investigación penal preparatoria .....	427
3. Inicio de la investigación penal .....	429
4. Desarrollo de la investigación .....	432
d) Medidas de coerción .....	435
<b>BIBLIOGRAFÍA GENERAL .....</b>	<b>445</b>