



ÍNDICE GENERAL

NOTA DEL DIRECTOR

9

CAPÍTULO I PRUEBA

A — DOCTRINA

I. LOS NIÑOS Y LAS NIÑAS VÍCTIMAS DE ABUSO SEXUAL POR OLIVIA R. IRALA GONZÁLEZ Y FABIOLA D. COLUMBA

§ 1. Introducción	19
§ 2. Marco normativo en relación a los niños y las niñas	22
§ 3. Cámara Gesell	24
a) Alcances	24
b) Intervención del defensor de menores	25
c) Intervención del defensor del imputado	26
§ 4. El testimonio de los niños y las niñas	28
a) La memoria	29
1. El recuerdo libre	30
2. El recuerdo asistido	31
3. El recuerdo guionado	31
4. El recuerdo reprimido	32
5. Amnesia infantil	33
6. La sugestión	34
b) El olvido	35
c) El silencio	35
d) La retractación	36
§ 5. Testigos indirectos o de oídas	37
§ 6. El informe pericial	37
§ 7. Conclusión	38

II. LA ADQUISICIÓN DE PRUEBA DIGITAL EN LA NUBE

RECOLECCIÓN DE EVIDENCIA ELECTRÓNICA EN JURISDICCIÓN NACIONAL Y EXTRANJERA POR CARLOS CHRISTIAN SUEIRO

§ 1. Introducción	39
§ 2. La prueba digital, sus características y la ausencia de regulación jurídica en el derecho procesal penal de la República Argentina	40
§ 3. La computación de la nube y las dificultades que esta tecnología presenta a nivel jurídico	44
§ 4. Las técnicas para la adquisición de prueba digital en la computación de la nube(«cloud computing»)	49
a) La estructura de la computación de la nube, o entorno digital distribuido	49
b) Adquisición de prueba digital de la nube alojada en el territorio nacional	51
1. Recolección de prueba digital con acceso al RAID pudiendo trasladarse el equipo	52
2. Recolección de prueba digital con acceso al RAID, en los casos en los cuales no es posible trasladar el equipo	52
3. Recolección de prueba digital con acceso al RAID, en los casos en los cuales el equipo está desmontado	54

c) La adquisición de prueba digital de la nube situada en jurisdicción extranjera	55
1. Acceso a datos abiertos	57
2. Acceso a datos restringidos	58
I. Acceso transfronterizo directo a través de una terminal ubicada en la jurisdicción en la que se realiza la investigación	58
II. Acceso transfronterizo directo mediante mecanismos técnicos	59
III. Acceso transfronterizo a través de los proveedores de servidores informáticos u otras empresas por medio de cooperación asimétrica	60
3. Interceptación o captura del tráfico de datos entre el nodo y la nube	61
§ 5. Conclusión	61

B — SUMARIOS

**POR RAMIRO J. RUA, MARIANA CALAON, OLIVIA R. IRALA GONZÁLEZ,
ARIADNA KRUGLIANSKY Y FABIOLA D. COLUMBA**

1. Principios	63
a) Principio acusatorio	63
b) Principio de inocencia	63
c) Principio de igualdad de armas o de equivalencia de oportunidades	64
d) Principio de libertad probatoria	64
2. Garantías constitucionales	65
a) Búsqueda de la verdad	65
b) Derecho de las víctimas a conocer la verdad	65
c) Derecho a la intimidad	66
I. Aspectos generales	66
II. Fotografías subidas a red social	66
d) Imparcialidad e independencia judicial	67
I. Aspectos generales	67
II. Deber del Estado de garantizar ausencia de influencias	68
e) Prohibición de la autoincriminación forzada	68
I. Aspectos generales	68
II. Extracción de sangre	70
III. Declaración testimonial	70
IV. Falso testimonio	71
f) Prueba ilegal	72
I. Trato inhumano	72
II. Interrogatorio de un sospechoso por la policía	72
g) Regla de exclusión	72
I. Aspectos generales	72
II. Cauce independiente	73
III. Tortura o trato cruel	73
h) Plazo razonable	73
i) Cosa juzgada	75
I. Aparición de nuevas pruebas	75
II. Cosa juzgada fraudulenta	76
III. Revisión de sentencia condenatoria	76
3. Investigación	77
a) Debida diligencia	77
I. Aspectos generales	77
II. Primeras diligencias	78
III. Desaparición forzada de personas	79
IV. Ejecuciones extrajudiciales	81
b) Denuncia anónima	81
I. Comunicación electrónica	81
II. Llamado anónimo	82
III. «Notitia criminis»	82

c) Derecho de la víctima a producir prueba	83
d) Escena del crimen	84
e) Falta de colaboración de las autoridades en la investigación	86
f) Impunidad	87
g) Situaciones particulares	87
I. Crímenes cometidos contra periodistas	87
II. Muerte de defensores de derechos humanos	87
III. Muerte de personas en custodia de agentes estatales	88
IV. Terrorismo	89
V. Violencia de género	89
4. Derecho de defensa	89
a) Defensa técnica ineficaz	89
b) Derecho a ser oído	90
c) Declaración indagatoria	91
d) Control de la prueba	91
I. Aspectos generales	91
II. Convocatoria de la defensa a la declaración testimonial	92
III. Declaraciones en sede policial	93
IV. Imposibilidad de acceder a la prueba	93
V. Testigo de identidad reservada	94
VI. Testimonio en Cámara Gesell	96
e) Examen de testigos	97
I. Aspectos generales	97
II. Interrupción del testimonio	97
III. Lectura de declaraciones anteriores	98
IV. Testigo mendaz	98
f) Incorporación por lectura	98
I. Aspectos generales	98
II. Afectación al principio de inmediación y contradicción	101
III. Control ejercido por defensa anterior	102
IV. Declaración indagatoria	102
V. Declaración Indagatoria de un coimputado con suspensión de juicio a prueba	103
VI. Peritajes	103
VII. Testigos en riesgo	104
VIII. Testimonio de un magistrado por escrito	105
IX. Víctima vulnerable	105
X. Víctima fallecida antes del debate	106
g) Prueba	108
I. Producida en el extranjero	108
II. Prueba de descargo	108
II.1. Evacuación de citas del Imputado a cargo del órgano de Investigación	108
II.2. Valoración de la prueba de descargo	109
II.3. Acreditación de atenuantes por la defensa	109
II.4. Acreditación de la causal de justificación por la defensa	109
h) Reserva de la investigación	110
5. Medios de prueba	111
a) Cuestiones generales	111
I. Ofrecimiento de prueba	111
II. Pertinencia y utilidad de la prueba	112
III. Principio de libertad probatoria	113
b) Medios de prueba	113
I. Actas policiales	113
I.1. Validez. Redargución de falsedad	113
I.2. Funcionario público. Presunción de legitimidad	114
II. Agente encubierto	114

III. Allanamiento	116
III.1. Horario nocturno	116
III.2. Omisión de convocar a dos testigos	116
III.3. Orden escrita	116
III.4. Peligro en la demora	117
IV. Requisa	117
IV.1. Apertura de encomienda por el Servicio Nacional de Sanidad y Calidad Agroalimentaria (SENASA)	117
IV.2. Carencia de acta de requisita y ausencia de testigos	118
IV.3. Control vehicular	119
V. Doctrina del «plain view»	120
VI. Lugar distinto a la detención	120
VII. Secuestro	121
VII.1. Automotor	121
VII.2. Entrega vigilada	121
VII.3. Falta de secuestro del arma	121
VII.4. Orden de presentación	122
VII.5. Utilización del teléfono celular encontrado en la requisita	123
VIII. Custodia del objeto secuestrado	124
VIII.1. Armad e fuego	124
VIII.2. Muestras	124
VIII.3. Prueba Informática	124
IX. Intervención de comunicaciones telefónicas	
X. Grabaciones privadas	125
XI. Testimonial	127
XI.1. Requisitos formales	131
a. Falta de juramento de decir verdad. Rechazo del planteo de nulidad	131
b. Prohibición de declarar	131
c. Relevamiento del secreto profesional	132
XI.2. Principio de Inmediación	132
XI.3. Principio de declaración personal	132
XI.4. Valoración del testimonio	133
a. Relevamiento del secreto profesional	133
b. Credibilidad y verosimilitud	133
c. Contradicción	134
d. Diferencia con la validez	135
e. Límites del tribunal casatorio	135
f. Niños y niñas	136
g. Testigos presentes en otras declaraciones	136
h. Testigo de oídas	137
i. Testigo ebrio	138
j. Testigo víctima de abuso	138
k. Retractación de la persona damnificada	139
l. Trata de personas	139
XI.5. Cámara Gesell	140
a. Aspectos generales	140
b. Acto irreproducible	142
c. Ausencia de registro de video	142
d. Examen del testigo	142
e. Intervención de las partes	143
XI. 6. Crímenes de lesa humanidad	143
XII. Pericial	144
XII.1. Diferencia entre una pericia y un informe técnico	144
XII.2. Ausencia de peritaje	144
a. Estupefacientes	144

b. Proyectiles	145
XII.3. Autopsia	145
XII.4. Informe de ADN	146
XII.5. Peritaje psicológico y psiquiátrico	147
a. Evaluación mental. Pena de muerte	147
b. Cámara Gesell. Personas intervinientes	148
XII.6. Pericia caligráfica	148
a. Firma en declaración indagatoria	148
b. Misiva	149
XIII. Prueba digital	149
XIII.1. Cadena de custodia	149
XIII.2. Página de Facebook	150
XIV. Prueba documental	150
— Prueba producida en el extranjero	150
XV. Reconocimientos	151
XV.1. Rueda de personas	151
XV.2. Fotográfico	152
XV.3. Espontáneo en juicio	154
6. Recursos	155
a) Arbitrariedad	155
b) Recurso de casación	156
I. Admisibilidad de la prueba	156
II. Condena	156
II.1. Cuestiones de hecho y derecho	156
II.2. Acreditación de los elementos de la tipicidad	156
III. Plazo para el ofrecimiento de prueba	157
IV. Prueba ilegal	157
V. Testigos ofrecidos por la defensa	158
c) Recurso Extraordinario	158
I. Arbitrariedad	158
II. Cuestiones de hecho y prueba	158
III. Rechazo del ofrecimiento de pruebas	160
d) Recurso de revisión	160

CAPITULO II FLAGRANCIA

A — DOCTRINA

EL PROCEDIMIENTO DE FLAGRANCIA ANTE EL PRINCIPIO DE IGUALDAD: LA CONSTRUCCIÓN PROCESAL DE TRATOS DISCRIMINATORIOS

POR NORBERTO GARAY BOZA

§ 1. Introducción	161
§ 2. El procedimiento de flagrancia ante el principio de igualdad: los linderos de la discriminación	163
§ 3. El caso de Argentina: desigualdad y constitución del tribunal de juicio	169
§ 4. El caso de Costa Rica: desigualdad y apelación de la resolución que dispuso la prisión preventiva ante la declaratoria de incompetencia del tribunal de flagrancia	173
§ 5. Conclusiones	175

B — SUMARIOS

POR MELINA DE BAIROS MOURA, JAVIER ALEJANDRO FALCIONI,
GISELLE ALEJANDRA SCHREIBER Y MARÍA AGUSTINA RODRÍGUEZ PACILLY

1. Principios	176
a) Principio acusatorio	176
b) Principios de inmediación, bilateralidad, continuidad y concentración	178

c) Principio de progresividad	178
2. Aspectos generales	181
a) Audiencias multipropósito	181
b) Plazo razonable	182
3. Procedimiento	183
a) Detención	183
I. Aspectos generales	183
II. Actuación de las fuerzas policiales y de seguridad	184
II.1. Aspectos generales	184
II.2. Facultad de inspección	184
II.3. Demorar con fines de identificación	185
II.4. Demora razonable	186
II.5. Urgencia	187
III. Control judicial	187
III.1. Comunicación al juez	189
a. Vía correo electrónico	189
b. Falta de constancia formal	189
III.2. Falta de aviso al juez	190
III.3. Facultad de revisión por el tribunal oral	190
IV. Deber de acreditar el supuesto de flagrancia	192
V. Derecho a ser informado de las razones de la detención	192
VI. Obligación de comparecencia del imputado	192
4. Conexidad	193
5. Regla de caducidad	194
— Constitucionalidad	194
6. Procedencia del trámite	197
a) Complejidad del caso	197
b) Justificación de su no aplicación	198
c) No facultativa del Ministerio Público Fiscal	199
d) Variación a trámite común	200
7. Investigación penal preparatoria	200
— Plazos	200
I. Interpretación restrictiva	200
II. Interpretación amplia	203
8. Deber de información a la persona imputada	203
9. Medidas de prueba	204
a) Orden de oficio	204
b) Requisa	205
c) Solicitud de prueba	206
10. Menores de edad	207
a) Ausencia de violación al fin resocializador de la pena	207
b) Compatibilidad con los plazos del tratamiento tutelar	207
c) Inaplicabilidad del trámite	210
d) Detención	226
e) Interés superior del niño	232
f) Asesor de menores	235
11. Suspensión del juicio a prueba	235
a) Solicitud de audiencia	235
b) Solicitud en la etapa de investigación	236
c) Fijación de audiencia superado el plazo	236
12. Prisión preventiva	237
a) Ausencia de contradicción	237
b) Excárcelación	237
I. Ausencia de contradicción	237
II. Superación de plazo de diez días	238

c) Mantenimiento luego de la audiencia inicial	238
d) Necesidad de solicitud de la parte acusadora	238
e) Resolución oral en audiencia pública y contradictoria	242
f) Plazo	242
13. Sentencia condenatoria	243
a) Competencia	243
b) Plazo para fundarla	248
c) Determinación judicial de la pena — Pena superior a la requerida por el Ministerio Público Fiscal	250
14. Recursos	250
a) Ausencia de perjuicio concreto y actual	250
b) Ausencia de contradicción por incomparecencia de la Fiscalía	251
c) Deber de motivación	251
d) Recurso extraordinario	251
15. Inconstitucionalidad	252
a) Planteo tardío	252
b) Planteo abstracto	253
c) Ausencia de agravios	253
BIBLIOGRAFÍA GENERAL	255