



ÍNDICE GENERAL

1. LA NECESARIA LIMITACIÓN DEL PODER PENAL	1
1.1. El proceso penal	7
1.2. La esencia del proceso penal y su relación con la privación cautelar de la libertad	17
1.3. El derecho a la defensa en juicio	29
1.4. La ilegitimidad de aplicar una sanción sin juicio previo	37
2. ANTECEDENTES HISTÓRICOS DE LA LIBERTAD PERSONAL DURANTE EL PROCESO PENAL	53
2.1. Antecedentes extranjeros	53
2.2. Antecedentes nacionales	59
2.3. La modificación efectuada por la ley 27.063	61
3. LA LIBERTAD PERSONAL	67
3.1. Presentación y comparecencia	76
3.2. Intimación del ilícito	77
4. EL FUNDAMENTO CONSTITUCIONAL DEL DERECHO A LA LIBERTAD INDIVIDUAL DURANTE EL PROCESO PENAL	79
4.1. Las justificaciones al encarcelamiento preventivo según los Pactos Internacionales sobre Derechos Humanos	85
4.2. Significación de los derechos involucrados en el procedimiento	102
4.3. La coerción personal	105
4.4. Criterios sustantivistas	112
4.5. Criterios procesalistas	118
5. NATURALEZA JURÍDICA DE LA DETENCIÓN PROVISIONAL	121
5.1. Naturaleza cautelar de la prisión preventiva	123
5.2. La detención provisional como medida preventiva	130
5.3. Carácter instrumental de la prisión provisional	135
6. INTERPRETACIÓN Y APLICACIÓN RESTRICTIVA DE LAS MEDIDAS DE COERCIÓN	141
7. PRINCIPIOS QUE DELIMITAN LA APLICACIÓN DE LAS MEDIDAS CAUTELARES	149
7.1. El principio de inocencia	152
7.1.1. Origen	152
7.1.2. Consagración constitucional	154
7.1.3. Situación de libertad como regla	156
7.1.4. Estado jurídico de inocencia	160
7.1.5. Entidad de la sospecha	161
7.1.6. Necesario equilibrio funcional	163
7.1.7. Sentencia declarativa de la culpabilidad	168
7.1.8. Inocencia como punto de partida del análisis	170
7.1.9. Vigencia igualitaria	171
7.1.10. Inocencia e <i>in dubio pro reo</i>	174

7.2. El principio de proporcionalidad	176
7.2.1. Una medida cautelar no puede equivaler a una sanción	179
7.2.2. Relación entre el rigor de la medida cautelar propuesta y el fin procesal	181
7.2.3. Proporcionalidad como ponderación de los valores involucrados	185
7.2.4. Valoración de la entidad del riesgo a resguardar	187
7.3. El principio <i>favor libertatis</i>	188
7.4. El principio <i>pro homine</i>	189
7.5. El principio de necesidad	193
7.5.1. Optimización de la afectación a los derechos individuales	196
7.5.2. Ilegitimidad de restringir la libertad individual más allá de lo necesario	200
7.6. Razonabilidad	201
7.7. Excepcionalidad	202
7.7.1. Consideración de la injerencia a los derechos individuales	205
7.7.2. Constante justificación en la imposición de medidas de coerción	208
7.7.3. La detención adquiere legitimidad cuando no es sustituible por ninguna otra medida	210
7.7.4. Libertad individual como regla general	212
7.8. <i>Ultima ratio</i>	213
7.9. La provisionalidad	216
7.10. La utilización de otras medidas distintas a la privación de la libertad	219
8. EL FUNDAMENTO DE LA PRISIÓN PROVISIONAL	225
8.1. Evolución de la prisión preventiva en la doctrina de la Corte	243
8.2. Los delitos inexcusables	248
9. LA EXIGENCIA CONSTITUCIONAL DE FUNDAMENTAR LA PRISIÓN PREVENTIVA	253
9.1. Fundamento	253
9.2. Motivación	254
9.3. Significación procesal	257
9.4. Pronunciamientos de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	259
9.5. Ámbito cautelar	266
9.6. Carga de la prueba. Necesidad de acreditar los riesgos	267
9.7. Calidad de la evidencia	270
9.8. Fundamentación estricta	274
10. El respeto a la dignidad de las personas detenidas preventivamente	284
11. Cuando la privación de la libertad deviene ilegítima	287
12. La obligación de resarcir toda detención injustificada	297
13. LAS FORMAS QUE ASUME LA AFECTACIÓN DE LA LIBERTAD PERSONAL DURANTE EL PROCESO PENAL	301
13.1. Criterios objetivos y subjetivos que rigen la libertad durante el proceso	302
13.2. Criterios objetivos	305
13.3. Crisis de las pautas objetivas	309
13.4. Criterios subjetivos	322
13.5. La citación	324
13.6. El arresto o la aprehensión	327
13.7. La flagrancia	328
13.8. La detención	330
13.9. Razones que imponen anular una requisita ilegal	335
13.9.1. La requisita personal	335
13.9.2. Las razones que imponen la declaración de nulidad	340

13.10. Alcances de la detención personal efectuada por un particular	345
13.11. Jurisprudencia	352
13.12. La prisión preventiva	373
13.12.1. Dictado junto al auto de procesamiento	373
13.12.2. Caracteres	374
13.12.3. Diferencia con otros institutos	378
13.12.4. Requisitos de procedencia de la prisión preventiva. La verosimilitud del derecho y el peligro en la demora	380
13.12.5. La condicionalidad de la pena en expectativa	388
13.12.6. Opiniones a favor de un juicio en concreto acerca de la condicionalidad de la pena	391
13.12.7. Opiniones a favor de un juicio abstracto sobre la condicionalidad de la pena	398
13.12.8. Límites a la prisión preventiva	416
13.12.9. Jurisprudencia	418
13.13. La prisión domiciliaria	428
13.14. La privación provisional de la libertad de los menores de edad	434
13.15. Detención preventiva de extranjeros con miras a su expulsión	439
14. LA REBELDÍA	457
14.1. Efectos de la declaración de rebeldía	463
14.2. Situación del prófugo	465
15. LA LEGALIDAD EN LA RESTRICCIÓN A LA LIBERTAD PERSONAL	469
16. LA JURISDICCIONALIDAD DE LAS MEDIDAS COERCITIVAS	477
16.1. Las atribuciones coercitivas del Ministerio Público Fiscal dentro del proceso penal	481
17. EL TIEMPO EN LA DETENCIÓN PROVISIONAL	489
17.1. La limitación de la potestad coercitiva	508
17.2. El derecho constitucional a ser juzgado en un plazo razonable o ser puesto en libertad	514
17.3. La ley 24.90 reglamentaria del plazo máximo de duración de la prisión preventiva	519
17.4. La entidad de la pena amenazada	524
17.5. La lesión al estado de inocencia	526
17.6. La probable afectación a la imparcialidad de los jueces	530
17.7. La sustanciación del proceso en tiempo razonable	531
17.8. Pautas de la CIDH	534
17.8.1. Duración razonable	534
17.8.2. Determinación del plazo	536
17.8.3. Deber de justificar la duración	537
17.8.4. Derecho individual a que la situación del detenido sea resuelta con diligencia	538
17.8.5. Vencimiento plazo	540
17.8.6. Revisión periódica de la detención	541
18. LA PRIVACIÓN PROVISIONAL DE LA LIBERTAD DE LOS MENORES DE EDAD	543
19. INSTITUTOS MORIGERADORES DE LA COERCIÓN PROCESAL	549
19.1. La exención de prisión	549
19.1.1. Concepto y definición	549
19.1.2. Afectación al derecho de defensa en juicio	552

19.1.3. Requisitos de procedibilidad	558
19.1.3.1. Imputación	558
19.1.3.2. Causa penal	559
19.1.3.3. Hecho atribuido	561
19.1.3.4. La calificación de los hechos	562
19.1.4. Primer supuesto. La gravedad de la imputación	570
19.1.5. Segundo supuesto. La condicionalidad de la pena	576
19.1.6. Crisis de las pautas objetivas para valorar la libertad individual	580
19.1.7. Obstáculos a la procedencia de la exención de prisión	586
19.1.8. Los delitos excluidos	589
19.1.9. Jurisprudencia	592
19.2. La excarcelación	604
19.2.1. Concepto	604
19.2.2. Derecho del imputado	607
19.2.3. Provisionalidad	612
19.2.4. Caracteres	612
19.2.5. Oportunidad	613
19.2.6. Supuestos	614
19.2.6.1. Inciso primero: supuestos de exención de prisión	614
19.2.6.2. Inciso segundo, relación con el máximo de pena	615
19.2.6.3. Inciso tercero, referencia a la pena solicitada por el fiscal	616
19.2.6.4. Inciso cuarto. Cumplimiento de la pena impuesta por la sentencia no firme	617
19.2.6.5. Inciso quinto. Referencia a la libertad condicional	617
19.2.7. Jurisprudencia	618
20. EL PROCESAMIENTO SIN PRISIÓN PREVENTIVA	645
21. EL CESE DE LA PRISIÓN PREVENTIVA	647
22. LIBERTAD POR FALTA DE MÉRITO	649
23. LA PRISIÓN DOMICILIARIA	653
23.1. Concepto	653
23.2. Fundamento	653
23.3. Instrumentación	658
23.4. Lugar de cumplimiento	661
23.5. Petición de parte	661
24. EL CÓDIGO PROCESAL PENAL DE LA NACIÓN, LEY 27.063	663
24.1. Artículo 176. Principios generales	664
24.1.1. La excepcionalidad en la afectación de la libertad personal	665
24.1.2. El principio de necesidad	666
24.1.3. La privación de la libertad como medida de <i>ultima ratio</i>	667
24.1.4. Naturaleza instrumental de la coerción personal	668
24.1.5. Naturaleza cautelar de la privación de la libertad	669
24.2. Artículo 177. Medidas de coerción	670
24.3. Artículo 178. Incomunicación	677
24.4. Artículo 179. Caucciones	678
24.4.1. Generalidades	679
24.4.2. Pautas para la fijación de la caución	679
24.4.3. Caución juratoria	681
24.4.4. Caución personal	682
24.4.5. La solvencia del fiador	683
24.4.6. Caución real	684

24.4.7. Los bienes	686
24.4.7.1. En general	686
24.4.7.2. Los inmuebles. La hipoteca	687
24.4.7.3. El embargo	687
24.4.7.4. Los bienes de una persona jurídica	687
24.4.7.5. Sustitución	688
24.5. Artículo 180. Ejecución de las cauciones	688
24.6. Artículo 181. Cancelación	690
24.7. Artículo 182. Detención	691
24.8. Artículo 183. Aprehensión sin orden judicial	693
24.9. Artículo 184. Flagrancia	697
24.10. Artículo 185. Prisión preventiva	700
24.10.1. Naturaleza jurídica de la prisión preventiva	700
24.10.2. Principios que legitiman a la prisión preventiva	702
24.10.3. Gravedad de las circunstancias y naturaleza del hecho imputado	704
24.10.4. La condicionalidad de la pena en expectativa	708
24.11. Artículo 186. Embargo y otras medidas cautelares	709
24.12. Artículo 187. Condiciones y requisitos	710
24.13. Artículo 188. Peligro de fuga	714
24.13.1. Gravedad del hecho imputado	719
24.13.2. El arraigo	720
24.13.3. Comportamiento del imputado	720
24.14. Artículo 189. Peligro de entorpecimiento	721
24.15. Artículo 190. Procedimiento	722
24.16. Artículo 191. Límite de la prisión preventiva	724
24.16.1. Inciso a)	725
24.16.2. Inciso b)	725
24.16.3. Inciso c)	726
24.16.4. Procesos de excesiva duración. La ley 24.390 (reformada por ley 25.430)	727
24.17. Artículo 192. Incumplimiento	730
24.18. Artículo 193. Revocación o sustitución	731
24.19. Artículo 194. Demora respecto de medidas privativas de la libertad	732
25. LA PELIGROSIDAD PROCESAL, ÚNICA RESTRICCIÓN COMPATIBLE CON LA CONSTITUCIÓN NACIONAL	735
25.1. La peligrosidad procesal	740
25.2. Interpretación restrictiva	744
25.3. Fundamentación de la restricción a la libertad	745
25.4. Estimaciones indebidas	749
25.5. El entorpecimiento de la investigación	752
25.6. El peligro de fuga	754
25.7. Gravedad del hecho imputado	757
25.8. Posibilidad de declaración de reincidencia	762
25.9. Rebeldías anteriores	765
25.10. Falta de arraigo	767
25.11. Complejidad de la investigación	768
26. EL PRETENDIDO CONFLICTO SEGURIDAD. GARANTÍAS	769
27. LAS CAUCIONES	777
27.1. Objeto	778
27.2. Elección de su clase y monto	781
27.3. Caución juratoria como regla	783
27.4. Caución personal	784

27.5. Capacidad y solvencia del fiador. Capacidad para contratar	784
27.5.1. Acreditación de la solvencia	784
27.5.2. Número de fianzas	785
27.6. Caución real	785
27.6.1. Constitución de la caución	785
27.6.2. El monto de la caución real	786
27.6.3. Ineficacia de las restantes modalidades de caución	789
27.7. Forma de la caución	790
27.8. Cancelación de las cauciones	791
27.9. Emplazamiento	792
27.9.1. Término	794
27.9.2. Justificación	794
27.10. Efectividad	794
28. VÍAS IMPUGNATIVAS	795
28.1. Recurso de apelación	797
28.1.1. Efecto no suspensivo	798
28.1.2. Plazo	798
28.2. Recurso de casación	799
28.2.1. Efecto	804
28.3. Recurso extraordinario federal	807
28.3.1. Equiparación con sentencia definitiva	807
28.3.2. Tribunal superior de la causa	814