

GABRIEL PÉREZ BARBERÁ

Profesor de Derecho penal y procesal penal
Universidad Torcuato Di Tella - Buenos Aires

LAS GARANTÍAS DEL PROCESO PENAL

DERECHOS FUNDAMENTALES Y SISTEMA ACUSATORIO

*Segunda edición
corregida y aumentada*

editorial
IB de **f**
Montevideo - Buenos Aires

2026

Julio César Faira - Editor

ÍNDICE

ABREVIATURAS MÁS UTILIZADAS	XIX
PRÓLOGO A LA SEGUNDA EDICIÓN	XXI
PALABRAS PREVIAS	XXV

PRIMERA PARTE

CONSIDERACIONES GENERALES

Capítulo I

INTRODUCCIÓN

<i>Introducción</i>	3
---------------------------	---

Capítulo II

¿BILATERALIDAD DE LAS GARANTÍAS?

1. Presentación del problema	9
2. Derechos (negativos) de defensa contra el Estado y derechos (positivos) a prestaciones estatales	10
3. Derechos de primer y de segundo orden	15
4. Derechos constitucionales de la persona imputada y de la víctima	19
5. Algunos derechos meramente legales de las víctimas	25
6. Los deberes constitucionales de la fiscalía no son garantías	27
7. La utilidad de estas distinciones	29
8. Los casos especiales de la defensa en juicio y del debido proceso	32

A) La defensa en juicio	32
B) El debido proceso	34

Capítulo III

RESTRICCIONES –O LIMITACIONES– A LAS GARANTÍAS

1. Reserva de ley y proporcionalidad (o razonabilidad) de ley	37
2. Escrutinio constitucional de leyes restrictivas de garantías.....	41
3. La intensidad del escrutinio de constitucionalidad.	44
4. Los pasos del escrutinio de constitucionalidad	47
5. Balance en torno a la restricción de garantías procesales	50
<i>Referencias y lecturas recomendadas para la primera parte.....</i>	<i>52</i>

SEGUNDA PARTE

LAS GARANTÍAS EN PARTICULAR

Capítulo IV

JUICIO PREVIO

1. Diseño obligatorio y garantía individual.....	57
2. Las razones institucionales del mandato de juicio previo	58
A) ¿Juicios “virtuales”?.....	61
B) La “presencialidad” integra el significado de la garantía	64
3. Proceso previo	68
4. Juicio previo en sentido estricto.....	70
5. ¿Es constitucionalmente obligatorio un diseño acusatorio del proceso y del juicio?	73
6. Juicio previo como “sentencia previa”	75
7. Publicidad del juicio	80
8. Prohibición del juicio en ausencia	82
A) La regla en Argentina	82
B) La excepción en Argentina: admisión del juicio en ausencia.....	84

C) Las condiciones de la Unión Europea para autorizar el juicio en ausencia.....	85
D) Pormenores de la admisibilidad del juicio en ausencia en Argentina.....	86
9. ¿Juicio abreviado como juicio previo?	87
<i>Referencias y lecturas recomendadas</i>	90

Capítulo V

PRESUNCIÓN DE INOCENCIA

1. Noción.....	91
2. ¿Inocencia hasta condena firme?	95
A) La sentencia que desactiva la presunción de inocencia	95
B) Acerca del significado de “firmeza”	99
3. Consecuencias normativas específicas de la presunción de inocencia	102
A) Trato o tratamiento de inocente. El problema de la privación de libertad durante el proceso penal	102
a) Medidas de coerción y principio de proporcionalidad	105
b) La satisfacción de ciertos estándares de prueba como primera condición necesaria –y no suficiente– para restringir la presunción de inocencia	107
c) El “peligro procesal” como segunda condición necesaria –y tampoco suficiente– para restringir la presunción de inocencia... ..	108
d) La prueba del peligro procesal.....	113
e) La duración de las medidas de coerción privativas de libertad.....	118
B) Exclusión, para la persona imputada, de la carga probatoria relativa a su situación respecto del hecho que se le atribuye.....	120
C) <i>In dubio pro reo</i>	126
a) Noción y presentación de las principales controversias.....	126

b) El <i>in dubio pro reo</i> no es un estándar de prueba	129
c) El <i>in dubio pro reo</i> no rige durante todo el proceso	133
d) El <i>in dubio pro reo</i> no rige respecto del derecho	135
e) La clase de agravio que genera la vulneración del <i>in dubio pro reo</i>	141
f) La razonabilidad de la duda	143
<i>Referencias y lecturas recomendadas</i>	145

Capítulo VI

DEFENSA EN JUICIO

1. Presentación general.....	149
2. Derecho a una correcta intimación	151
3. Derecho a ser oída	156
A) Noción.....	156
B) Declaración sin promesa o juramento de decir verdad. ¿Derecho a mentir?	158
C) La valoración de lo que la persona imputada sí declara	161
4. Derecho a una defensa técnica eficaz.....	165
5. Principio de congruencia (identidad fáctica entre imputación, acusación y sentencia).....	168
6. Igualdad de posiciones (o “igualdad de armas”)....	172
7. Prohibición de la <i>reformatio in peius</i>	175
<i>Referencias y lecturas recomendadas</i>	180

Capítulo VII

“*NEMO TENETUR*”,

DERECHO AL SILENCIO Y A

NO SER PERJUDICADO POR EL SILENCIO

1. Introducción. Las nociones y los problemas centrales	181
2. <i>Nemo tenetur</i> o prohibición de obligar a la persona imputada a declarar contra sí misma	185

A) Noción.....	185
B) Alcance: primera aproximación	186
C) Alcance: algunos casos más difíciles	190
a) Desbloqueo de teléfonos celulares y computadoras	190
b) Declaraciones o documentos producidos en procedimientos no penales	193
c) Grabaciones o filmaciones subrepticias	194
3. Derecho al silencio	195
A) Noción.....	195
B) ¿Rango constitucional? El problema	196
a) ¿Derivación necesaria del <i>nemo tenetur</i> ?	198
b) ¿Derivación necesaria de la defensa en juicio? ..	199
c) ¿Derivación necesaria de la presunción de inocencia?	200
d) ¿Derivación necesaria del debido proceso?... ..	201
e) Balance. Conclusión	201
4. La prohibición de valorar en contra de la persona imputada su silencio	202
A) Noción.....	202
B) ¿Rango constitucional?	204
a) ¿Derivación necesaria del <i>nemo tenetur</i> ?	205
b) ¿Derivación necesaria de la defensa en juicio? ..	208
c) ¿Derivación necesaria de la presunción de inocencia?	209
d) Balance. Conclusión	210
<i>Referencias y lecturas recomendadas</i>	212

Capítulo VIII

DERECHO AL RECURSO

1. Noción. Los tratados y su interpretación jurisprudencial.....	215
2. El alcance del derecho al recurso según la CADH y el PIDCyP	217
3. El contenido del derecho al recurso según la jurisprudencia.....	224
4. A modo de balance	231

5. ¿Rige la presunción de inocencia mientras se sustancia el recurso contra la condena?	233
A) Introducción.....	233
B) La tesis limitada y la tesis amplia de la unión: presentación	235
C) La tesis limitada de la unión: fundamentación y alcance.....	237
D) Crítica a la tesis limitada de la unión.....	238
E) La tesis amplia de la unión: fundamentación y alcance	240
F) Crítica a la tesis amplia de la unión.....	240
G) La tesis de la separación	242
a) Presentación de la tesis	242
b) Fundamentación de la tesis. Remisión	243
c) Consecuencias de la tesis: impacto en justicia, legitimidad y prevención	244
aa) En torno a la no ejecución de las penas...	244
bb) En torno a la no ejecución de las penas a tiempo.....	247
cc) En torno a la profundización de la selectividad del sistema penal	249
dd) Los costos –en justicia y prevención– de erosionar la autoridad del juicio	250
ee) En torno al abuso de la prisión preventiva tras la condena	253
ff) El argumento del federalismo.....	255
gg) ¿Y la pena de muerte?	257
hh) El art. 375 del CPPF, el plenario “Agüero” y los fallos “Olariaga” y “Jorge”	258
ii) En torno al sistema acusatorio.....	262
<i>Referencias y lecturas recomendadas.....</i>	<i>263</i>

Capítulo IX

DERECHO A CONFRONTAR TESTIGOS DE CARGO

1. Noción. Alcance	265
2. ¿Quiénes son testigos de cargo?.....	267
3. Restricciones posibles –y vigentes– al derecho de confrontación	267

A) Solo son válidas las restricciones establecidas por ley.....	267
B) Algunos ejemplos de restricciones legales	269
4. ¿Confrontación como derecho absoluto?.....	274
5. Condenas fundadas en testimonios no confrontados	277
<i>Referencias y lecturas recomendadas</i>	280

Capítulo X

PROHIBICIÓN DE DILACIONES INDEBIDAS

1. Dilación indebida del proceso y de la citación a proceso	281
A) Los textos de las convenciones: dos garantías diferentes	281
B) Derecho a ser oído en un plazo razonable (CADH, art. 8.1)	282
a) Noción	282
b) Fundamento	286
C) Derecho a ser juzgado sin dilaciones indebidas (PIDCyP, art. 14.3.c).....	288
a) Noción	288
b) Fundamento (moral)	290
2. ¿Duración razonable del proceso como derecho de la víctima?	294
3. Vías para determinar el plazo a partir del cual se incurre en dilaciones indebidas (PIDCyP, art. 14.3.c)	297
A) La determinación legal del plazo máximo de duración del proceso. El caso “Price”	298
a) Características centrales y problemas	298
b) El caso “Price”	300
B) La determinación judicial del plazo máximo de duración del proceso	310
a) Las razones morales	311
b) Las razones epistémicas.....	313
c) Las razones de responsabilidad procesal.....	314
d) El peso de cada una de estas razones.....	316

4. Consecuencias o remedios por violación del plazo máximo de duración del proceso.....	317
A) Los remedios posibles.....	317
B) Dilaciones indebidas (o plazo máximo razonable de duración del proceso) y prescripción de la acción penal: la diferencia básica. ¿Aplicación analógica?	324
<i>Referencias y lecturas recomendadas</i>	328

Capítulo XI

PROHIBICIÓN DE LA PERSECUCIÓN PENAL MÚLTIPLE (*NE BIS IN IDEM*)

1. Introducción y noción elemental	331
2. <i>Ne bis in idem</i> y cosa juzgada.....	333
3. Una aproximación más detallada al significado del <i>ne bis in idem</i>	337
A) Presentación	337
B) Tres concepciones del <i>ne bis in idem</i>	337
a) La concepción sustantiva o material	339
aa) Sus implicaciones centrales	339
bb) Esta no es la concepción adoptada en Alemania	340
cc) El derrotero de la legislación y de la jurisprudencia alemanas en torno a la admisibilidad de la revisión de absoluciones firmes	344
b) La concepción procesal restrictiva.....	348
c) La concepción procesal amplia.....	352
d) Las concepciones procesales en la jurisprudencia de la CSJN	355
e) A modo de síntesis	361
4. Los fundamentos del <i>ne bis in idem</i>	362
A) ¿Seguridad jurídica?	362
B) Los fundamentos morales y de justicia.....	365
5. <i>Ne bis in idem</i> y sobreseimiento	369
6. Los requisitos de aplicación de la garantía: la denominada “triple identidad” y las excepciones a esa aplicación.....	372

A) Presentación	372
B) Identidad de persona (<i>eadem personam</i>)	373
C) Identidad del hecho (o identidad fáctica, o identidad objetiva, o identidad del objeto de la persecución penal: <i>eadem res</i>)	376
a) El “hecho histórico”	376
b) Hechos y derecho	380
c) ¿Hecho procesal vs. hecho penal? La tesis de la independencia.....	383
d) La tesis de la dependencia.....	385
e) Identidad objetiva y concurso de delitos.....	389
f) Particularidades de los delitos continuados y permanentes	393
g) Unidad y pluralidad de hechos según la parte especial: evasión tributaria, asociación ilícita y otros delitos ante el <i>ne bis in idem</i> ...	398
aa) <i>Ne bis in idem</i> y habitualidad.....	399
bb) <i>Ne bis in idem</i> y continuidad tributaria..	400
cc) <i>Ne bis in idem</i> y permanencia de la asociación ilícita	403
h) Persecución múltiple cuestionable por razones ajenas al requisito de <i>eadem res</i>	406
D) Identidad de causa de persecución (<i>eadem causa petendi</i>).....	409
E) Excepciones legales a la aplicación del <i>ne bis in idem</i>	411
7. Cuestiones vinculadas al alcance del <i>ne bis in idem</i> : lo indudable y lo controvertido	413
A) Lo indudable	415
a) Procesos terminados con sentencias de condena o absolución firmes (persecución múltiple sucesiva 1).....	415
b) Procesos terminados con sentencias o autos de sobreseimiento (persecución múltiple sucesiva 2)	416
c) Aplicación indiscutible en procesos no terminados (persecución múltiple simultánea)	418
B) Lo controvertido	419

a) Anulación de la sentencia absolutoria y reenvío	419
aa) Los casos “Weissbrod” y “Mohamed vs. Argentina”	419
bb) El caso “Polak”	421
cc) El caso “Sandoval”	427
dd) Otros casos y reflexiones finales	431
b) Anulación de la sentencia condenatoria y reenvío	433
c) ¿Viola el <i>ne bis in idem</i> la mera interposición de un recurso de la parte acusadora contra una sentencia de absolución?	437
d) ¿Viola el <i>ne bis in idem</i> el agravamiento de pena o la negación de la libertad condicional por reincidencia?	439
8. Aplicabilidad del <i>ne bis in idem</i> nacional a casos de derecho penal transnacional	443
9. ¿Restricciones al <i>ne bis in idem</i> ? El problema de la cosa juzgada corrupta, irrita o fraudulenta	446
A) La cuestión en nuestro derecho y en nuestra jurisprudencia constitucional	446
B) Justificación de la restricción del <i>ne bis in idem</i> en estos supuestos	447
<i>Referencias y lecturas recomendadas</i>	450