

Rubén A. Chaia

La prueba en el proceso penal

*A la Familia Hamut Xabi, agradeciendo el trato cordial y humano
que me han dispensado*

Proceso acusatorio. Carga probatoria. Prueba ilegal.
Medios de prueba. Construcción de la verdad.
Investigación preparatoria. Etapa intermedia. Juicio oral.
Valoración-arbitrariedad. Motivación de la sentencia.
Jurisprudencia vinculada

2ª edición
actualizada
y ampliada
1ª reimpresión



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

• Índice general

— PARTE I —

LA PRUEBA COMO GARANTIA

Capítulo I

LA PRUEBA

§ 1.	¿Qué es la prueba?	31
§ 2.	Actividad probatoria	33
	a) Objetivos procesales	35
	b) Tipos de delitos	40
§ 3.	Prueba y verdad	42
	a) ¿Verdad formal, material o posible?	49
	b) De la verdad absoluta a la selección racional de una hipótesis	53
	c) Verdad consensuada y juicio abreviado	56
§ 4.	La prueba como garantía	60
	a) La prueba, ¿sirve al juez o a las partes?	61
	b) ¿Alcanza el conocimiento privado del juez?	62
§ 5.	La prueba como límite de la arbitrariedad	65

Capítulo II

OBJETO Y CARGA PROBATORIA

§ 6.	Objeto de prueba	67
§ 7.	Objeto de prueba y acción civil resarcitoria	69
§ 8.	Hechos	70
	a) Reconocidos y exentos de prueba	70
	b) Notorios	72
	c) Evidentes	75
	d) Notorios, evidentes y máximas de experiencia	76

§ 9.	Cuerpo del delito -----	77
§ 10.	Estado de inocencia y prueba -----	78
§ 11.	<i>In dubio pro reo</i> y casación -----	80
§ 12.	Proposición, admisibilidad, producción y recepción de pruebas --	81
	<i>a)</i> Proposición de pruebas -----	81
	<i>b)</i> Inadmisibilidad de medidas de prueba. Recursos -----	83
	<i>c)</i> Producción de la prueba -----	85
	<i>d)</i> Recepción de la prueba -----	85
	<i>e)</i> Recepción de prueba, secreto y contradicción -----	86
§ 13.	Adelanto probatorio -----	86
§ 14.	Carga de la prueba -----	88
	<i>a)</i> La carga de la prueba en los sistemas acusatorios -----	91
	<i>b)</i> Acusación privada -----	93
	<i>c)</i> Facultades del tribunal -----	94
	<i>d)</i> Medidas para mejor proveer -----	95
	<i>e)</i> Instrucción suplementaria -----	96
	<i>f)</i> Acción civil resarcitoria -----	97
§ 15.	Fuentes, elementos y medios de prueba -----	97
	<i>a)</i> Fuentes de prueba -----	98
	<i>b)</i> Elementos de prueba -----	98
	<i>c)</i> Medios de prueba -----	99
	1. ¿Libertad o taxatividad? -----	99
	2. Clasificación -----	100
§ 16.	Organos de prueba -----	103

Capítulo III

PRINCIPIOS GENERALES DE LA PRUEBA JUDICIAL

§ 17.	Introducción -----	105
§ 18.	Principios que rigen la materia probatoria -----	106
	<i>a)</i> Unidad de la prueba -----	106
	<i>b)</i> Adquisición procesal o comunidad de la prueba -----	107
	<i>c)</i> Contradicción e igualdad en la producción de pruebas -----	108
	<i>d)</i> Inmediación y concentración de la prueba -----	110
	<i>e)</i> <i>Favor probationes</i> -----	111
	<i>f)</i> Libertad probatoria -----	112
	1. Libertad de medios -----	112
	2. Libertad de objeto -----	113
	3. Libertad técnico-científica -----	114
	4. Efectos de la libertad probatoria -----	115
	5. Excepciones impuestas desde el Derecho sustancial -----	116
	i. Vínculos de familia -----	117
	ii. Contratos escritos y verbales -----	117

iii. Contratos documentados en otros medios -----	121
iv. Antecedentes penales -----	121
v. Inimputabilidad -----	121
vi. Excepciones impuestas desde el campo científico ----	122
6. Excepciones impuestas por la naturaleza del proceso ----	125
7. Excepciones: medios ineptos, impertinentes e irrelevantes	126
i. Medios ineptos -----	126
ii. Medios impertinentes -----	126
iii. Medios irrelevantes, sobreabundantes y superfluos --	127
8. Medios dilatorios y otros supuestos -----	127
9. Denegatoria de prueba y medios de impugnación -----	127

Capítulo IV

PRUEBA OBTENIDA DE MANERA ILEGAL

§ 19. Prueba ilegal. Concepto y alcances -----	129
§ 20. La exclusión probatoria -----	132
a) Los alcances de la regla de exclusión en nuestro país -----	134
b) Excepciones a la regla de exclusión probatoria -----	137
1. La actuación de buena fe -----	137
2. Datos que benefician al imputado -----	138
3. Prueba obtenida a partir de una fuente independiente ---	139
4. Descubrimiento inevitable -----	140
5. Prueba de fuente autónoma -----	141
§ 21. Supuestos más comunes de violación a garantías fundamentales -	142
§ 22. Prueba ilícita obtenida por particulares -----	143
§ 23. ¿Repliegue o retirada de la <i>exclusionary rule</i> ? -----	145

Capítulo V

VALORACION DE LA PRUEBA

§ 24. La valoración como práctica judicial -----	147
§ 25. Diversos sistemas de valoración de la prueba judicial -----	148
a) Sistema de pruebas tasadas -----	149
b) Sistema de íntima convicción o prueba en conciencia -----	154
c) El juicio por jurados, ¿un debate dilatado? -----	156
d) La situación del juicio por jurados en la Argentina -----	157
e) Proyectos legislativos de juicio por jurados -----	161
f) ¿Es posible adoptar el sistema de juicio por jurados? -----	163
g) Sana crítica racional y libres convicciones -----	165
h) Libre convicción y arbitrariedad -----	168
i) Formas, límites y libertades: ¿tensión o complemento? -----	169

Capítulo VI**LA MOTIVACION DE LA SENTENCIA**

§ 26.	Convicción del juzgado durante la tramitación del proceso	171
	a) Grados de conocimiento del juez	171
	1. Sospecha	171
	2. Probabilidad	173
	3. Duda	174
	4. Certeza	175
	— Certeza, condena y absolución	177
	b) Toma de posición	178
§ 27.	Sentencia	180
	a) Prueba y congruencia	180
	b) Motivación y argumentación	183
	1. Principios lógicos, recursos interpretativos y tópicos	186
	I. Principios lógicos	186
	II. Recursos interpretativos	186
	III. Tópicos jurídicos	188
	2. Falacias, sofismas y otras estrategias	188
	3. Motivación, arbitrariedad y casación	190
	4. Motivación aparente, insuficiente y defectuosa	190
	5. La motivación de la sentencia como límite del poder	191
	c) La arbitrariedad vista en fallos de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	193

La prueba como garantía

• ANEXO JURISPRUDENCIAL

1.	Sentencia. Obligación de fallar	195
2.	Motivación	196
	a) Libertad probatoria	196
	b) Sana crítica	198
	c) Análisis y valoración de la prueba	198
3.	Arbitrariedad	200
	a) Configuración	200
	b) Arbitrariedad en el análisis de los elementos probatorios	205
	c) Contradicción. Principio de razón suficiente	209
	d) Determinación de la pena	210
	e) Respuesta genérica	214
	f) Denegación de prueba	216
4.	Resoluciones de mérito	218
	a) Procesamiento	218
	b) Sobreseimiento	219
	— Recaudos. Alcances	219
	— Falta de indagatoria	220
	— Cosa juzgada irrita	221

5. Certeza	222
6. Duda. Absolución	224
7. Juicio abreviado	224
a) Alcances	224
b) Aceptación de un imputado. Efectos	229
c) Constitucionalidad	230
d) Oposición del particular damnificado	232
e) Oposición del querellante particular	233
f) Derecho a una condena fundada	234
g) Impugnación del procedimiento	235
h) Ausencia de vicios: irrecurribilidad	236
i) Pena mayor a la establecida en la ley. Admisión	241
j) Agravamiento de la calificación. Recursos	242
k) Nulidad. Posibilidad de nuevo acuerdo	242
l) Alcances del acuerdo. Interpretación. Reincidencia	243
m) Nuevos hechos. Recurso de revisión	247
n) Competencia	249
8. Fin del proceso: buscar la verdad	249
9. Prueba ilegal	251
a) Prohibición de aprovechamiento de prueba ilegal	251
b) Supresión mental hipotética. Subsistencia de otras pruebas	253
c) Testigo de identidad reservada	254
d) Prueba aportada por parte de la madre del imputado	255
e) Allanamiento. Regla de exclusión. Invalidez	255
f) Excepción a la regla de exclusión. Vía independiente	257
g) Prueba ilegal	258
— Motivación arbitraria	258
— Demostración de la afectación a una garantía	261
— Nulidad. Declaración de oficio	267

— PARTE II —

PRINCIPIOS QUE RIGEN EL PROCESO PENAL

Capítulo VII

EVOLUCION DE LOS PRINCIPIOS QUE RIGEN EL PROCESO PENAL

§ 28. Introducción	271
§ 29. Antecedentes históricos y modelos procesales internacionales	273
a) Antecedentes históricos internacionales	273
1. Los griegos	273
2. Los romanos	274
3. El proceso germano	280
4. La Inquisición: su inserción en la sociedad	281
5. Derecho español	294
6. Derecho francés	296

b)	Los modelos procesales internacionales -----	299
1.	Sistema acusatorio -----	302
2.	Sistema inquisitivo -----	304
3.	Sistema mixto -----	307
c)	Breve reseña -----	308
§ 30.	Antecedentes nacionales y modelos procesales -----	309
a)	La colonia -----	309
b)	Legislación patria -----	310
c)	Capital Federal -----	315
d)	Provincia de Buenos Aires -----	318
e)	Provincia de Córdoba -----	319
f)	Otras provincias argentinas -----	320
g)	¿Es posible sancionar un Código Procesal para todo el país? --	321
h)	Los movimientos reformistas y los temas por debatir -----	321
1.	El Derecho como respuesta inequívoca -----	322
2.	Dejar atrás al fetichismo normativo -----	323
3.	El conflicto como realidad -----	323
4.	Inclusión social, el gran desafío -----	326
5.	Respetar a la víctima -----	327
6.	Atender a la víctima -----	328
7.	Juez y prisión, los contrapesos del modelo -----	329
8.	La actividad prevencional -----	330
9.	Descongestionar el sistema -----	331
10.	Garantismo v. eficacia: una falsa antinomia -----	332
11.	La inseguridad como fenómeno -----	334
12.	Hacia la mínima intervención con máxima precisión -----	336
13.	¿Cómo enfrentar al fenómeno criminal? -----	337
14.	Garantismo con eficacia, una amalgama posible -----	339

Capítulo VIII

PRINCIPIOS QUE REGULAN LA ACTIVIDAD PROCESAL

§ 31.	El valor de los principios reguladores de la actividad procesal ---	341
§ 32.	Modelos en los que actúan -----	342
a)	Principios que actúan en los sistemas mixtos -----	343
1.	Principio de oficialidad -----	344
I.	Obligatoriedad de la persecución penal -----	345
II.	Oficiosidad -----	345
III.	Legalidad -----	347
IV.	Improrrogabilidad -----	348
v.	Indisponibilidad -----	349

2. Verdad real -----	349
I. Inmediación -----	350
II. Publicidad del debate -----	351
III. Investigación y valoración de la prueba -----	352
3. Inviolabilidad de la defensa en juicio -----	355
I. La incoercibilidad del imputado -----	356
II. La regla <i>ne procedat iudex ex officio</i> -----	357
III. Correlato entre investigación, acusación y decisión --	359
b) Principios reguladores de los sistemas acusatorios -----	360
1. Principio de imparcialidad -----	364
I. Actuación de oficio y motivación de la decisión ---	368
II. La imparcialidad en los sistemas acusatorios formales -----	368
III. La imparcialidad en los sistemas acusatorios puros --	369
IV. Imparcialidad y facultades del tribunal según la doctrina -----	369
V. Otras facultades de oficio asignadas al tribunal ---	376
VI. El control de la prueba en instancias previas al debate -----	377
VII. Las nulidades absolutas -----	378
VIII. Las llamadas «generales de la ley» -----	379
IX. ¿Condena sin acusación? ¿Cuándo queda configurada la acusación? -----	380
X. Fiscal que pide la absolución y querellante que acusa	385
XI. Límites a la acusación y calificación del hecho ----	386
XII. Aplicar una pena mayor a la solicitada es posible --	388
XIII. Aplicar una pena mayor a la solicitada no es posible	391
XIV. Toma de posición -----	393
XV. Límites impuestos al tribunal desde los códigos procesales -----	396
xv.1. Códigos que no admiten aplicar penas más graves -----	396
xv.2. Códigos que admiten aplicar penas más graves	397
XVI. Juicio abreviado y límites al tribunal. Posibilidades recursivas -----	397
XVII. Imparcialidad, recusación y sospecha -----	402
XVIII. Imparcialidad y juez subrogante -----	404
XIX. Imparcialidad, recusación y casación -----	405
XX. Facultades del tribunal. Toma de posición -----	406
XXI. Previsiones normativas -----	408
2. Principio de igualdad -----	411
I. Igualdad de armas -----	411
II. Igualdad en la aplicación de la ley -----	412
III. Previsiones normativas -----	412

3. Principio de contradicción	414
I. Defensor y contradicción	419
II. Acusación y contradicción	420
III. Previsiones normativas	420
4. Derecho de defensa	422
I. Derecho a ser informado	422
II. Derecho a guardar silencio	423
III. Derecho a utilizar los medios legales de defensa	424
IV. Derecho a contar con una defensa técnica idónea	424
V. Previsiones normativas	427
5. Principio acusatorio	429
I. Acusación necesaria	431
II. Correlación entre acusación y sentencia	433
III. Prohibición de <i>reformatio in peius</i>	434
IV. Previsiones normativas	435
6. Presunción de inocencia	437
I. Trato de inocente	438
II. Carga probatoria	440
III. Juicio previo	440
IV. Beneficio de la duda	441
V. Previsiones normativas	442
7. Oralidad	443
I. Oralidad y necesidad de registro	449
II. Previsiones normativas	450
8. Publicidad	451
9. Inmediación	455
10. Concentración	458
11. Celeridad	459
I. Plazo razonable y prisión preventiva	463
II. Plazo razonable y duración del proceso	469
III. Plazo razonable, perención de instancia y <i>non bis in idem</i>	471
IV. Previsiones normativas	472
12. Doble instancia	474
I. Agravios y máximo rendimiento	480
II. Doble instancia y <i>reformatio in peius</i>	481
III. Doble instancia, juicio por reenvío y <i>double jeopardy</i>	484
IV. Previsiones normativas	489
13. Oportunidad	490
I. Excepciones al principio de legalidad	497
II. Críticas al principio de oportunidad	499
III. Previsiones normativas	500

Principios que rigen el proceso penal

• ANEXO JURISPRUDENCIAL

1. Principio de imparcialidad -----	501
a) Recusación -----	501
— Motivos -----	501
— Resoluciones de mero trámite -----	502
— Pedido de juicio político al juez. Rechazo -----	503
— Rechazo <i>in limine</i> -----	504
— Interpretación restrictiva -----	504
— Límites. Mandatarios y defensores -----	506
b) Recursos -----	506
c) Procedimiento de consulta -----	508
d) Intervención en instancias anteriores -----	509
e) Excusación: motivos de decoro -----	511
f) Identidad entre el juez que investiga y juzga -----	511
g) Equiparación a sentencia definitiva -----	514
h) Temor de parcialidad -----	514
i) Nulidad de oficio -----	516
j) Instrucción suplementaria -----	517
2. Principio de contradicción -----	518
a) Imposición de una pena mayor a la requerida -----	518
b) Principio de congruencia -----	521
c) Unificación de penas. Debate previo -----	525
d) Congruencia <i>iura novit curia</i> -----	527
e) Testimonial por lectura -----	531
f) Filmaciones -----	535
3. Defensa en juicio -----	536
a) Garantía de defensa en juicio -----	536
b) <i>In dubio pro reo</i> . Aplicación. Recaudos -----	538
c) Autoincriminación -----	541
d) Derecho a la notificación -----	542
e) Sentencia. Aclaratoria. Notificación. Cómputo de plazos -----	543
f) Omisión de notificar personalmente. Efectos -----	544
g) Citación a debate. Incumplimiento del plazo. Efectos -----	546
h) Derecho a conocer el hecho atribuido -----	548
i) Derecho a ser oído -----	549
j) Defensa técnica efectiva -----	551
k) Abandono. Sanción. Facultades disciplinarias -----	554
l) Facultades disciplinarias. Letrados particulares -----	555
4. Principio acusatorio -----	557
a) Pedido de absolución por parte del fiscal -----	557
b) Principio acusatorio. Alcances -----	559
c) Facultades del tribunal de juicio. Cambio de calificación -----	563
d) <i>Reformatio in pejus</i> -----	566
e) Acusación. Configuración. Requerimiento de elevación a juicio -----	569
f) Requerimiento de elevación a juicio. Oportunidad. Recaudos -----	570
g) Omisión de comunicar el requerimiento o acusación. Efectos -----	572

5. Principio de oralidad	573
6. Principio de publicidad	575
7. Principio de inmediación	575
8. Celeridad	577
a) Plazo razonable	577
b) Etapa instructoria - IPP	581
c) Plazo razonable y prescripción	586
d) Garantía bilateral	587
e) Comienzo del cómputo	588
f) Juicio de reenvío	588
— Alcances del nuevo juicio e integración del tribunal	595
— Aumento de riesgo, ¿es posible ofrecer nuevas pruebas?	599
— Sentencia que omite resolver. Afectación del <i>ne bis in idem</i>	600
9. Principio de doble instancia	604
a) Recurso de casación	604
— Expresión de agravios	604
— Revisión. Alcances	605
— Imparcialidad	609
— <i>In dubio pro reo</i>	610
— Inmediación	612
— Aspectos subjetivos del hecho	617
b) Cuestiones de hecho y prueba	618
c) Límites a la revisión	622
— Máximo rendimiento	622
— Agravios	626
— Agravios. Mera discrepancia. Rechazo	627
d) Facultades recursivas del fiscal, bilateralidad y <i>ne bis in idem</i>	632
e) Doble instancia, <i>ne bis in idem</i> y justicia contravencional	637

— PARTE III —

MEDIOS DE PRUEBA Y JUICIO ORAL

Capítulo IX

ACTIVIDAD PROCESAL

§ 33. La investigación penal preparatoria	643
a) Los alcances de la investigación preparatoria	643
b) Salidas alternativas	645
c) Mediación penal	647
d) La investigación preparatoria en los modelos «acusatorios»	656
e) Desformalización de la actividad preliminar	658
f) ¿Desformalizar es cambiar el expediente por un legajo?	660
g) Facultades del fiscal en la etapa preliminar	661
h) La actuación policial	664
i) Medidas que requieren autorización judicial	665

<i>j)</i>	La difícil relación entre el fiscal y la policía	666
<i>k)</i>	La nueva organización judicial	674
<i>l)</i>	¿Es posible hablar de estímulos en la familia judicial?	679
§ 34.	Etapa intermedia	680
<i>a)</i>	Origen y propósito de la etapa intermedia	683
<i>b)</i>	Principios que guían la etapa intermedia	687
<i>c)</i>	Trámite durante la etapa intermedia	689
<i>d)</i>	Rol de los sujetos en la etapa preliminar	692
<i>e)</i>	La acusación	694
1.	Contenido de la acusación	695
2.	Trámite de la audiencia	698
3.	Auto de remisión	701
4.	Acuerdos probatorios	703
5.	Depuración de pruebas	704
i.	Medios ineptos	707
ii.	Medios impertinentes	708
iii.	Medios irrelevantes, sobreabundantes y superfluos ..	708
6.	Recursos	708
<i>f)</i>	Control judicial preliminar	709
<i>g)</i>	¿Juez de garantías y pruebas de oficio?	710
<i>b)</i>	Solicitud de juicio abreviado	712
<i>i)</i>	Sobreseimiento	714
§ 35.	El juicio oral	720
<i>a)</i>	Caracteres del juicio oral	721
<i>b)</i>	El rol de las partes en el juicio oral	722
<i>c)</i>	El fiscal ante el juicio oral	722
<i>d)</i>	Pretensión, imputación y acción penal	724
<i>e)</i>	El defensor ante el juicio oral	725
<i>f)</i>	La cadena de custodia	726
<i>g)</i>	El juicio oral en la teoría	728
<i>h)</i>	La teoría del caso	730
<i>i)</i>	Alegatos de apertura. Presentación del caso	732
<i>j)</i>	Instancia probatoria	734
<i>k)</i>	Alegato de clausura. Las conclusiones	734
<i>l)</i>	Prueba anticipada	736
<i>m)</i>	Instrucción suplementaria	737
<i>n)</i>	El juicio oral en la práctica	737
<i>ñ)</i>	El inicio del juicio	738
<i>o)</i>	La recepción de pruebas	739
<i>p)</i>	Reconocimiento de objetos y documentos	744
<i>q)</i>	Nuevas pruebas	747
<i>r)</i>	Alegatos	747
<i>s)</i>	Registro	748
<i>t)</i>	Clausura, deliberación y sentencia	748

Capítulo X**LOS MEDIOS DE PRUEBA**

§ 36.	Introducción -----	751
§ 37.	Clases de pruebas -----	751
	a) Prueba testimonial -----	751
	1. ¿Qué pretenden las partes del testigo? -----	754
	2. Obligación de testificar -----	755
	3. Prohibición de declarar -----	756
	4. Facultad de abstención -----	758
	5. Deber de abstención -----	758
	6. Investigaciones periodísticas -----	759
	7. Carga de la citación -----	760
	8. Declaración por exhorto o mandamiento -----	760
	9. Compulsión -----	761
	10. Detención inmediata -----	761
	11. Forma de declaración -----	762
	12. Tipos de interrogatorios -----	763
	13. Tratamiento especial -----	764
	14. Testificación domiciliaria -----	764
	15. Falso testimonio -----	765
	16. Testigo de oídas -----	766
	17. Testigo de identidad reservada -----	767
	18. Agente encubierto -----	768
	19. Agente provocador -----	771
	20. Los funcionarios policiales -----	772
	21. El arrepentido -----	773
	22. Denunciante anónimo -----	776
	23. Jueces y fiscales -----	777
	24. Testimonial en Cámara Gesell -----	778
	b) Prueba pericial -----	780
	1. Condición habilitante y credibilidad -----	783
	2. Obligatoriedad del cargo -----	784
	3. Perito oficial, de oficio y de parte -----	785
	4. Incapacidades e incompatibilidades -----	787
	5. Excusación y recusación -----	788
	6. Directivas -----	788
	7. Forma y contenido del dictamen -----	791
	8. Contradicciones. Nuevos informes -----	793
	9. Impugnación -----	793
	10. Límites a los alcances del dictamen pericial -----	794
	11. Alcances y eficacia probatoria -----	794
	12. Dictamen emitido en otro proceso -----	796
	13. Conservación del material peritado -----	797
	14. Sanciones -----	797

15. Honorarios	798
16. Autopsia. Concepto. Alcances	798
17. Falsedad documental	799
c) Intérpretes y traductores	799
d) Reconocimientos	800
1. Reconocimiento de personas	801
i. Recaudos	802
ii. Forma	803
iii. Pluralidad de reconocimientos	804
iv. Reconocimiento fotográfico	805
2. Reconocimiento de cosas	807
3. Reconocimiento de voz	807
4. Reconocimiento impropio	808
e) Careo	808
1. Recaudos	809
2. Desarrollo	810
3. Medio careo	810
f) La declaración del imputado	811
1. Derecho a guardar silencio	812
2. La confesión. Recaudos	813
3. Efectos de la confesión	815
4. Confesión extrajudicial	816
5. La confesión del coimputado	818
g) Inspección judicial	819
1. Introducción al plenario	821
2. Inspección de personas	822
i. Extracción de sangre, muestras corporales y huellas dactilares	823
ii. El valor probatorio del ADN	826
— Creación del Banco Nacional de Datos Genéticos ..	829
iii. El test de alcoholemia	830
iv. Radiografías, tomografías y ecografías	832
3. Inspección de lugares	834
4. Inspección de cosas u objetos	835
5. Inspección de cadáveres	835
6. Inspecciones policiales	837
h) Ausencia de rastros	838
i) Reconstrucción del hecho	839
1. Recaudos	839
2. El imputado frente a la reconstrucción	841
j) Registro domiciliario	841
1. Recaudos	841
2. Secuestro de efectos que no integran la orden	844
3. Allanamiento de morada	846

4.	Allanamiento de otros locales -----	847
5.	Allanamiento sin orden -----	847
6.	Formalidades del allanamiento -----	848
7.	Autorización de registro -----	848
8.	El consentimiento -----	849
9.	Requisa personal -----	851
10.	Requisa sin orden. Una mirada desde la jurisprudencia --	856
11.	Secuestro -----	859
12.	Orden de presentación. Limitaciones -----	861
13.	Custodia -----	861
14.	Devolución -----	862
k)	Interceptación de correspondencia -----	862
1.	Correspondencia y correos electrónicos -----	863
2.	Supuestos excluidos -----	865
d)	Intervención telefónica -----	865
1.	Requisitos de la intervención según los tribunales nacio- nales -----	867
2.	Requisitos para la intervención según los tribunales espa- ñoles -----	869
3.	Imputados, terceros, letrados, familiares y legisladores --	871
4.	Consentimiento del titular de la línea telefónica -----	873
5.	Incorporación al plenario -----	874
6.	Descubrimientos casuales -----	876
7.	Acceso a listados de llamados telefónicos -----	876
8.	Interceptación de comunicaciones entre presentes -----	878
m)	Documentos -----	879
n)	Filmaciones y otras grabaciones -----	881
1.	Captación de imágenes mediante cámaras fijas -----	883
2.	Captación de imágenes criminales en forma velada -----	883
3.	Críticas. Toma de posición -----	885
4.	Llamados telefónicos, mensajes de texto y filmaciones for- tuitas -----	886
5.	Tratamiento en la jurisprudencia extranjera -----	886
6.	Tratamiento del derecho a la intimidad y a la propia imagen	888
ñ)	Indicios -----	890
1.	Indicios. Valoración -----	892
2.	Indicios unívocos y anfibológicos -----	894
3.	Los indicios y supersticiones en el pasado -----	895
4.	El valor de los indicios en la actualidad -----	899
5.	Rumores. Testimonio de oídas como indicios -----	900
o)	Presunciones -----	901
1.	La ausencia de consentimiento -----	905
2.	La presunción de fuga -----	905
3.	La tenencia de la <i>res furtiva</i> -----	906

Medios de prueba y juicio oral

• ANEXO JURISPRUDENCIAL

A — Actividad procesal previa al juicio

1. Investigación Penal Preparatoria	907
a) Salidas alternativas, mediación, constitucionalidad	907
b) Mediación, inconstitucionalidad	914
c) Salidas alternativas: conciliación penal, alcances	915
d) Sometimiento al proceso, medidas provisionales, recursos	917
e) Legajo fiscal, ausencia de formalidades	921
f) Actividad fiscal preparatoria, propósito, impugnación, oportunidad	926
g) Procedimiento policial, intervención fiscal y judicial	928
h) Agotamiento del plazo, efectos	932
2. Etapa intermedia	936
a) Etapa intermedia, ubicación y finalidad	936
b) Pedido de sobreseimiento o atipicidad, denegatoria, irrecurribilidad	938
c) Producción de pruebas, evacuación de citas, resolución, recursos	941
d) Producción de pruebas por el tribunal de juicio	945
e) Cambio de calificación legal, denegatoria, irrecurribilidad	947
f) Remisión del legajo a juicio, requisitos	947
g) Suspensión de juicio a prueba, denegatoria, revocación, recursos	950

B — Juicio oral. Medios de prueba

1. Prueba testimonial	953
a) Valoración del testimonio	953
b) Testimonio en instrucción. Retracción posterior en el debate	954
c) Testimonio de la madre que da inicio a la investigación	957
d) Testimonio de la víctima. Valor convictivo	958
e) Testimonio de la hija en contra de su padre: validez	960
f) Testimonio de la hija en contra de su padre: nulidad	965
g) Testimonio del hermano del imputado	965
h) Testimonio de un menor de edad. Valor convictivo	966
i) Nulidad	966
j) Testimonio de funcionarios policiales	967
k) Testimonio de agente encubierto	968
l) Testimonio de agente provocador	969
m) Testigos de oídas. Valor convictivo	971
n) Notificación	973
ñ) Introducción por lectura	974
— Nulidad	974
— Validez	977
o) Omisión de consignar los dichos de testigos en acta de debate. Efectos	987
p) Testimonial, preguntas aclaratorias, validez	989
2. Prueba pericial	990
a) Inscripción de peritos	990
— Constitucionalidad	990
— Inconstitucionalidad	990
b) Imputabilidad. Prueba pericial. Alcances	991

c) Inimputabilidad por epilepsia	993
d) Valor del dictamen emitido por el perito de parte	994
e) Dictamen pericial. Valor convictivo	995
f) Apartamiento del dictamen pericial	996
g) Pericia	999
— Autoincriminación	999
— Realización compulsiva	1000
— Falta de notificación	1001
h) Incorporación de oficio. Efectos	1003
i) Puntos de pericia	1005
j) Gastos periciales	1005
k) Regulación de honorarios	1006
— Honorarios del perito. Prescripción	1006
l) Medida de seguridad. Dictamen pericial previo	1007
m) Cámara Gesell. Relato no espontáneo	1007
n) Cámara Gesell, relato del menor. Apreciación	1008
ñ) Cámara Gesell. Omisión de notificar a la defensa. Imposibilidad de oír a la víctima. Efectos	1009
o) Dermotest positivo. Práctica y valoración	1012
p) Extracción de huellas dactilares	1013
q) Actos definitivos e irreproducibles	1015
r) Autopsia. Falta de notificación. Efectos	1017
s) Actos de la prevención. Alcances	1018
t) Informes técnicos y pericias	1019
u) Reapertura del debate. Constatación del arma y su cartuchería	1020
v) Introducción y reconocimiento del arma en juicio. Validez	1022
3. Reconocimiento en rueda de personas	1023
a) Efectos	1023
b) Conformación de la rueda. Intervención. Impugnación posterior. Rechazo	1025
c) Compulsión para integrar la rueda. Validez	1026
d) Notificación	1028
e) Actas	1029
f) Reconocimiento fotográfico	1029
— Persona ausente. Validez	1033
— En sede policial	1034
g) Identificación previa por televisión	1037
h) Reconocimiento en rueda. Déficit en la conformación	1038
i) Valoración	1039
j) Reconocimiento impropio	1039
4. Declaración indagatoria del imputado	1041
a) Citación. Irrecurribilidad	1041
b) Omisión de consignar el hecho. Validez	1042
c) Omisión de consignar el hecho. Nulidad	1044
d) Omisión fiscal de informar el hecho previo a declarar. Nulidad	1045
e) Descripción del hecho. Omisión de consignar las fechas de los hechos. Validez	1046
f) Derecho a guardar silencio. Comunicación al imputado	1047
g) Defensa material. Alcances	1047

b) Retiro compulsivo del imputado de la sala de audiencia	1049
i) Principio de congruencia	1050
f) Notificación personal	1051
k) Imputado que no sabe leer	1052
l) Formalidades	1052
m) Deber de examinar los dichos del imputado	1055
n) Manifestaciones espontáneas del imputado	1056
ñ) Manifestaciones espontáneas a compañeros de celda	1058
o) Declaración del coimputado	1059
5. Extracción compulsiva de sangre	1060
a) Métodos menos invasivos	1060
b) Necesidad de la medida	1061
c) Imputado objeto de prueba	1061
d) Ausencia de afectación	1063
e) Esclarecimiento del hecho v. derecho a la identidad	1065
f) Prueba de ADN	1067
— Notificación	1067
— Valor convictivo	1068
— Prueba del vínculo filial por medios diversos al ADN	1069
g) Test de alcoholemia. Validez	1070
h) Test de alcoholemia. Impugnación de la medición	1071
i) Test de alcoholemia. Impugnación del control. Oportunidad	1073
6. Inspección judicial	1073
— Acta. Ausencia de testigos civiles	1073
7. Registro domiciliario	1075
a) Recaudos. Motivación. Orden escrita	1075
b) Secuestro de efectos que no integran la orden	1076
— Validez	1076
— Nulidad	1077
c) Hallazgo de efectos. Secuestro	1078
d) Allanamiento sin orden. Razones de urgencia. Validez	1079
e) Constancias de la causa. Sospecha razonable	1081
f) Allanamiento. Acta	1083
g) Acceso a la base de información. Validez	1084
h) Allanamiento de morada. Límite horario	1085
i) Consentimiento. Alcances	1087
j) Secuestro ilegítimo. Efectos	1088
k) Secuestro. Acta. Instrumento público. Validez	1090
l) Devolución de efectos secuestrados. Cuestión civil	1090
m) Hallazgo de efectos. Secuestro	1093
n) Publicidad de la medida. Impugnación. Efectos	1093
8. Requisa personal y vehicular	1094
a) Ausencia de orden judicial. Motivos suficientes. Sospecha	1094
b) Validez	1098
c) Control vehicular. Nulidad	1102
d) Requisa sin orden judicial	1103
— Sospecha. Nulidad	1103
— Ausencia de urgencia. Nulidad	1107

— Efectos que porta el sospechoso. Validez	1108
— Razones de urgencia. Validez	1109
— Llamado telefónico. Facultades policiales. Validez	1111
— Sospecha. Nerviosismo. Resistencia. Validez	1112
— Motivación. Oportunidad. Legitimación <i>ex post</i> . Revisión	1114
— Consentimiento del afectado	1115
— Inmediatez	1115
— Autoridad competente	1117
— Aprehensión por un particular. Validez	1118
e) Acta	1119
f) Vigilador privado	1121
g) Secuestro. Actas	1122
— Acta. Ausencia de testigos. Nulidad	1124
— Cadena de custodia	1124
9. Intervención telefónica	1126
a) Necesidad de motivación judicial suficiente	1126
b) Fundamentación. Recaudos	1126
c) Indicios de sospecha suficiente	1132
d) Destinatarios de la medida	1134
e) Intervención telefónica a periodista. Nulidad	1135
f) Ausencia de fundamentación. Intervención exploratoria. Nulidad	1135
g) Hechos diversos al investigado	1137
h) Ausencia de control de la parte. Validez	1138
i) Fundamento. Tareas de inteligencia	1139
j) Persona detenida. Validez	1140
k) Escuchas. Pedido de nulidad. Rechazo. Irrecurribilidad	1140
l) Acceso a listados telefónicos. Recaudos	1141
10. Correos electrónicos (<i>e-mails</i>)	1143
a) Protección. Asimilación a la correspondencia	1143
b) Acceso. Orden judicial. Consentimiento del titular	1145
11. Interceptación de correspondencia	1148
12. Prueba documental	1148
— Documentos. Valor	1148
13. Registros filmicos	1149
a) Cámaras ocultas. Medio de prueba. Denuncia. Validez	1149
b) Filmaciones. Investigación de delitos. Validez	1151
c) Filmación. Captación subrepticia. Nulidad	1153
d) Registro filmico. Grabaciones. Prueba documental	1154
e) Exhibición y valoración de fotografías obtenidas en otro proceso	1154
f) Tareas de investigación y agente provocador: Distinción	1155
14. Indicios y presunciones	1156
a) Indicios	1156
— Pautas de valoración	1156
— Indicios unívocos y anfibológicos	1160
— Certeza. Prueba indirecta	1162
— Valor convictivo	1165
— Tenencia de la <i>res furtiva</i>	1166
— Delitos sexuales	1170

— Prueba del dolo	1174
— Prisión preventiva. Peligro de fuga	1177
— Homicidio	1180
— Indagatoria	1181
— Capacidad de culpabilidad	1182
— Peligrosidad. Reincidencia y multirreincidencia	1186
b) Presunción	1192
— Delitos sexuales	1192
15. Medidas de prueba denegadas. Recursos	1193
 Bibliografía general	 1199