

TOMO 2

# Medidas de coerción en el proceso penal

DIRECTOR

Gonzalo Miranda

COORDINADORA

Julia Berruti

PRÓLOGO

Alejandra M. Alliaud

TOMO **2**

# **Medidas de coerción** en el proceso penal

DIRECTOR

Gonzalo Miranda

COORDINADORA

Julia Berruti

PRÓLOGO

Alejandra M. Alliaud



Editores  
del Sur



## Contenido

Prólogo.....	17
--------------	----

**Alejandra M. Alliaud**

Cooperación internacional y armonización jurisdiccional.

El impacto de la aplicación de la prisión preventiva en casos transnacionales.....	21
--	----

**Joaquín Cullen Paunero**

1. Introducción.....	21
2. Finalidad de la prisión preventiva en casos de extradición .....	23
3. Función del proceso extraditorio .....	28
4. Procedimiento de detención: vía diplomática y alerta roja.....	33
5. Tratamiento jurisprudencial del régimen obligatorio de prisión preventiva....	36
6. Naturaleza jurídica: procedimiento administrativo o juicio penal.....	39
7. Razonabilidad de la prisión preventiva obligatoria.....	42
8. Conclusión.....	43
9. Bibliografía.....	45

Desigualdad y prisión. El impacto diferencial de las medidas privativas

de la libertad en mujeres y personas travesti-trans.....	47
--	----

**Alexia Sofía Alonso**

1. Introducción.....	47
2. Las mujeres en el sistema penitenciario .....	49
3. La expansión del encarcelamiento de mujeres y disidencias sexuales .....	54
3.1. La política criminal vinculada al narcotráfico.....	56
4. El impacto de la prisión en mujeres y disidencias sexuales.....	59
4.1. Mujeres y prisión en las Américas .....	60
4.2. Personas travesti-trans en el contexto carcelario .....	63
5. Las medidas alternativas a la prisión .....	65
5.1. Los estereotipos de género como obstáculo para el acceso a medidas sustitutivas del encarcelamiento .....	68

6. Reflexiones finales.....	70
7. Bibliografía.....	71
Medidas de coerción con perspectiva de género interseccional.....	75
<b>Carolina E. Ibarra</b>	
1. Introducción.....	75
2. Medidas de coerción: estándar de interpretación con perspectiva de género .....	81
3. El camino hacia la interseccionalidad en la Justicia Procesal Penal .....	89
4. Reflexiones finales.....	104
5. Bibliografía.....	105
Prisión preventiva en delitos cometidos en contexto de violencia de género .....	107
<b>Sonia Amalia Yornet</b>	
1. Introducción.....	107
2. Aproximación al concepto de violencia de género.....	108
2.1. Introducción .....	108
2.2. La violencia de género: su construcción y concepto.....	109
3. La prisión preventiva en delitos cometidos en contexto de violencia de género .....	111
3.1. Introducción y cuestiones previas .....	111
3.2. Una investigación penal con perspectiva de género. El deber de debida diligencia reforzada .....	111
3.3. Presupuestos para el dictado de la prisión preventiva en delitos cometidos en contexto de violencia de género: sus notas de especialidad .....	114
3.3.a. <i>Fumus bonis iuris</i> o <i>fumus commissi delicti</i> .....	114
3.3.a.1. El principio de amplitud probatoria. Sus implicancias.....	116
3.3.a.2. Test de credibilidad para el testimonio único.....	119
3.3.a.2.1. La credibilidad subjetiva de la víctima.....	119
3.3.a.2.2. La verosimilitud del testimonio .....	120
3.3.a.2.3. La persistencia en la incriminación .....	122
3.3.b. <i>Periculum in mora</i> o <i>periculum libertatis</i> .....	126
3.3.b.1. Adopción de la teoría procesalista como fundamento de la prisión preventiva .....	126
3.3.b.2. Naturaleza de los factores de riesgo: presunciones o indicios.....	128
3.3.b.3. La Ley nº 27.372. ¿Una presunción que tergiversa el status de inocente del imputado? .....	129

3.3.b.4. Los indicios o indicadores de peligro procesal bajo la perspectiva de género.....	130
3.3.b.5. La pena como indicio de peligro procesal en los delitos de género.....	132
3.3.b.6. El análisis obligatorio de indicios o indicadores de riesgo procesal .....	134
3.3.b.7. Los factores de peligro procesal.....	135
3.3.b.7.1. Peligro de fuga por falta de arraigo .....	135
3.3.b.7.2. Peligro de fuga por la sujeción a medida cautelar previa.....	135
3.3.b.7.3. Peligro procesal por la conducta del imputado .....	136
3.3.b.7.4. Entorpecimiento probatorio .....	137
3.3.b.7.5. Entorpecimiento probatorio por peligro para la víctima o testigo.....	138
3.3.b.8. Ponderación de normas o derechos en tensión.....	139
4. Conclusiones. Las medidas alternativas a la prisión preventiva y la confirmación de la prisión preventiva como una medida excepcional .....	141
5. Bibliografía .....	144

Detención domiciliaria, género y niñez. La preservación del vínculo materno-filial y el interés superior de las infancias frente al interés estatal de asegurar los fines del proceso penal .....	147
---	-----

### **Sofía González**

1. Introducción.....	147
2. Supuesto contemplado en el artículo 10 inciso f) del Código Penal .....	149
2.1. Réplica en los códigos procesales como alternativa a la prisión preventiva.....	149
2.2. El interés superior de las infancias como norma de procedimiento ....	152
2.3. La situación de vulnerabilidad de las madres en prisión y la preservación del vínculo materno-filial.....	154
2.4. Estereotipos de género y roles de cuidado: poder patriarcal y poder punitivo.....	158
3. Aplicación del supuesto de detención domiciliaria con perspectiva de género y de niñez.....	161
3.1. “R.S.U. s/ recurso de casación” .....	162
3.2. “E., P. B. s/incidente de prisión domiciliaria” .....	163
3.3. “S., M.A. s/ rechazo de prisión domiciliaria” .....	165
3.4. “R., M. de los Á. s/ rechazo de prisión domiciliaria” .....	166

4. El supuesto de detención domiciliaria dentro del paradigma constitucional de medidas de coerción: las medidas sustitutivas al encierro .....	169
5. Conclusión.....	172
6. Bibliografía .....	174

La sentencia firme en el proceso penal y su relación con la presunción de inocencia. Entre la libertad y la eficacia .....	177
--	-----

### **Juan Martín Nogueira**

1. Aproximaciones .....	177
2. Firmeza y cosa juzgada.....	180
3. Firmeza y ejecución .....	184
3.1. Confluencias y escisiones.....	184
3.2. Sentencia del tribunal de juicio (remisión).....	188
3.3. Sentencia del Tribunal de Casación .....	189
3.3.a. El plenario “Agüero” .....	190
3.3.b. El precedente “Olariaga” .....	191
3.3.c. Otros precedentes: “García” y “Chacoma” (voto de la jueza Argibay) .....	194
3.3.d. Jurisprudencia de la Cámara Federal de Casación Penal .....	195
3.3.e. Posturas contrarias (remisión) .....	196
3.4. Observaciones .....	197
4. Firmeza y presunción de inocencia .....	198
4.1. El sistema constitucional y convencional.....	200
4.2. La legislación procesal penal federal.....	202
4.3. Jurisprudencia de la Cámara Nacional de Casación Penal.....	206
4.3.a. “Ivanov” .....	207
4.3.b. “Zugarramurdy” I.....	208
4.3.c. “Zugarramurdy” II .....	208
4.3.d. “Medrano” CFCP .....	209
4.4. Observaciones .....	210
5. Consecuencias .....	210
5.1. Para la persona que transitó en libertad el proceso.....	211
5.2. Para la persona que transitó el proceso en prisión preventiva .....	213
6. Posición de Gabriel Pérez Barberá.....	213
7. Reflexiones finales.....	221
8. Bibliografía .....	221

El decomiso como instrumento de recuperación de activos y de reparación en casos de trata de personas .....	225
--	-----

### **Magalí Huñis**

1. Introducción.....	225
2. La importancia del recupero de activos como garantía de reparación de las víctimas de trata de personas .....	226
2.1. Acceso a la justicia y reparación. Normativa nacional e internacional .....	227
3. Decomiso .....	232
3.1. La figura del decomiso .....	232
3.2. Normativa y jurisprudencia.....	234
3.3. El decomiso sin condena.....	237
4. Un breve recorrido sobre prácticas y experiencias argentinas de recupero de activos .....	241
4.1. Reciente y escaso registro de implementación del Fondo de Asistencia Directa a Víctimas de Trata.....	242
4.2. El desconocimiento y falta de capacitación de los agentes, funcionarios y magistrados de la administración de justicia penal en la investigación patrimonial de recupero de activos.....	242
4.3. Las dificultades y estrategias desplegadas para administrar y mantener los bienes decomisados.....	243
4.4. Las características de las víctimas de trata de personas y las dificultades procesales que se presentan.....	243
4.5. La falta de medición del impacto que tiene el recupero de activos en términos de desistimiento del delito de trata de personas en la República Argentina .....	245
5. Conclusiones .....	245
6. Bibliografía.....	246

Medidas cautelares anticipadas en investigaciones de lavado de activos.....	249
---	-----

### **Julieta Martín Pantano**

1. Las medidas cautelares como pieza clave en el recupero de activos. Disposiciones aplicables y presupuestos exigidos.....	249
2. La necesidad de cuantificar el producido de las operaciones de lavado .....	255
3. Provisoriedad y mutabilidad de las medidas cautelares. Actualización de montos .....	257

4. Bibliografía .....	260
-----------------------	-----

El agente encubierto online en la regulación de los delitos informáticos del sistema chileno .....	261
--	-----

### **Jaime Vera Vega**

1. Introducción.....	261
2. El agente encubierto y en especial el agente encubierto online como medida de coerción y diligencia de investigación intrusiva o limitativa de derechos. Consecuencias.....	264
3. Particularidades de la investigación de los ciberdelitos que justifican la consagración del agente encubierto online en el sistema procesal penal chileno: dificultades para su investigación y sus relaciones con la criminalidad organizada .....	266
4. El agente encubierto online en la regulación chilena sobre delitos informáticos .....	269
4.1. Aspectos generales .....	269
4.2. Agente encubierto online y ciberpatrullaje .....	271
4.3. Condiciones de procedencia del agente encubierto online en la regulación chilena de delitos informáticos .....	273
4.4. Agente encubierto online y agente provocador .....	275
4.5. Actuaciones que puede llevar a cabo el agente encubierto online.....	276
5. Bibliografía .....	277

Análisis crítico del test de la razonable expectativa de privacidad en la interceptación de los metadatos derivados de las telecomunicaciones.....	281
--	-----

### **Santiago José Naím**

1. Introducción.....	281
2. Los metadatos.....	285
3. Sobre la antigua tensión entre eficacia y garantías .....	288
3.1. Casos en la jurisprudencia de los Estados Unidos de Norteamérica.....	292
3.2. Casos en la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	303
3.3. Casos en la jurisprudencia argentina .....	305
4. Desarrollo de las críticas al test de la razonable expectativa de privacidad .....	319
4.1. Breves consideraciones previas al desarrollo de las críticas .....	320
4.2. Críticas a la razonable expectativa de privacidad .....	320



4.2.a. La subjetividad en la razonable expectativa de privacidad .....	321
4.2.b. La circularidad en la razonable expectativa de privacidad.....	323
4.2.c. La subversión del foco en la razonable expectativa de privacidad .....	325
4.2.d. El agravante de la tecnología .....	326
4.2.e. La aplicación de las críticas a algunos de los precedentes vistos .....	327
5. Conclusión.....	329
6. Bibliografía.....	331

Detenciones en la vía pública y requisa personal a la luz de los casos “Fernández Prieto” y “Tumbeiro” .....	333
---	-----

**María Alejandra Buccioni**

1. Introducción.....	333
1.1. Los hechos del caso “Fernández Prieto” .....	334
1.2. Los hechos del caso “Tumbeiro”.....	335
2. Los casos a la luz de la Corte IDH.....	336
2.1. La Comisión .....	336
2.2. La Corte .....	337
3. ¿Qué se entiende por detención y requisa? .....	339
3.1. La detención .....	340
3.2. La requisa .....	341
3.2.a. La polémica excepción del art. 230 bis <i>in fine</i> : el operativo público de prevención.....	342
4. La requisa y la detención sin orden judicial en el CPPF .....	344
4.1. La requisa .....	345
4.2. La detención .....	346
5. Actuación policial arbitraria: causas, sesgos y consecuencias.....	347
5.1. Las causas .....	347
5.2. Los sesgos.....	348
5.3. Consecuencias de actuación policial arbitraria según la jurisprudencia argentina.....	350
6. Efectividad de los lineamientos brindados por la Corte IDH.....	354
7. Conclusiones .....	357
8. Reflexiones .....	359
9. Bibliografía.....	359

La regla de exclusión en el Derecho Procesal Penal.	
Un enfoque comparado y su desarrollo en Argentina.....	361

**Rodolfo Ariza Clerici**

1. Introducción.....	361
2. La prueba ilícita en el Derecho comparado .....	363
2.1. El modelo norteamericano .....	363
2.2. El modelo europeo-continental .....	365
2.3. La prueba ilícita en el Derecho argentino .....	367
3. Conclusiones .....	373
4. Bibliografía .....	374