

ÍNDICE

Presentación

Abreviaturas

Capítulo primero

Rol de los jueces de control o garantía durante la etapa investigativa e intermedia o de preparación de juicio en el proceso penal

I. ASPECTOS PRELIMINARES

1. El rol de los Jueces y la actividad del litigante
2. Separación de funciones en el proceso penal
3. Tribunales que intervienen en el desarrollo de un proceso penal y sus funciones fundamentales
4. Las audiencias orales como metodología de conocimiento que permite aproximarse razonablemente a la verdad
5. Particularidades de los asuntos o debates que se conocen en las audiencias preliminares

II. AUDIENCIAS PRELIMINARES Y JUECES DE GARANTÍA O DE CONTROL

1. La conducción y dirección de las audiencias preliminares
2. La administración de los tiempos de duración de las audiencias
3. La comunicación con los que participan en la audiencia
4. La dictación de sus resoluciones y su fundamentación

III. LA PRESERVACIÓN O CONTROL DE LA LEGALIDAD POR PARTE DEL JUEZ DE GARANTÍAS

IV. EL EJERCICIO DE LA FUNCIÓN CAUTELAR POR LOS JUECES DE GARANTÍA DURANTE LA FASE DE INVESTIGACIÓN

1. Control de los actos investigativos del Ministerio Público que puedan significar afectación de garantías individuales
2. Control de legalidad de la detención
3. Control de la formalización de la investigación
4. Control de las medidas cautelares personales
5. Control del plazo de investigación
6. Mecanismo de cautela de los derechos de las víctimas

V. PROMOCIÓN DE FORMAS O PROCEDIMIENTOS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DEL CONFLICTO PENAL Y SU RESOLUCIÓN

VI. PREPARAR EL JUICIO ORAL

1. Controlar la existencia de vicios formales
2. Verificar la correlación que debe existir entre la formalización y la acusación
3. Controlar el descubrimiento de prueba y pronunciarse sobre la admisibilidad de la evidencia ofrecida por las partes para ser producida o actuada en el juicio oral

Capítulo segundo

Audiencia de cautela de garantías

I. APROXIMACIONES INICIALES

II. LA FUNCIÓN JURISDICCIONAL EN LA ETAPA PRELIMINAR

III. ÁMBITO DE LA AUDIENCIA DE CAUTELA DE GARANTÍAS

IV. CAUTELA DE GARANTÍAS Y SU VINCULACIÓN CON LA INUTILIZABILIDAD DE ELEMENTOS DE PRUEBA

1. Oportunidad para debatir en audiencias problemas relativos a la inutilizabilidad de elementos de prueba
2. La inutilizabilidad de elementos de convicción en la fase preliminar
3. Elementos de argumentación en materia de inutilizabilidad en la fase preliminar
4. Ventaja de discutir en la audiencia de cautela de garantías cuestiones de inutilizabilidad

Capítulo tercero

Audiencia de control de detención. Control sobre la legalidad de la detención

I. INTRODUCCIÓN

II. ELEMENTOS INICIALES Y REGULACIÓN DE ESTA ETAPA EN LOS CÓDIGOS PROCESALES PENALES DE LA REGIÓN

III. PLANTEAMIENTOS O CUESTIONES PREVIAS AL DEBATE DE LEGALIDAD DE LA DETENCIÓN

1. Posibilidad material del defensor de conferenciar con su representado antes del inicio de la audiencia de control de detención
 - 1.1. Conferencia previa defensor e imputado
 - 1.2. Elementos estratégicos adicionales relevantes para la Fiscalía y la Defensa
 - A. Elementos estratégicos de la Defensa
 - B. Elementos estratégicos de la Fiscalía
 2. Acceso a la carpeta de investigación de la Fiscalía
 - 2.1. Elementos estratégicos relevantes para la Defensa
 - 2.2. Elementos estratégicos relevantes para la Fiscalía
 3. Presencia material del detenido en la audiencia junto a su abogado defensor o defensora

IV. DEBATE SOBRE LEGALIDAD DE LA DETENCIÓN

V. DETENCIÓN POR FLAGRANCIA

1. Detención por flagrancia real
 - 1.1. Consideraciones estratégicas desde la perspectiva de la Fiscalía
 - 1.2. Consideraciones estratégicas desde la perspectiva de la Defensa
2. Detención por flagrancia ficta o cuasi flagrancia
 - 2.1. Casos normativos de flagrancia ficta
 - 2.2. Consideraciones y comentarios sobre los casos de flagrancia ficta o cuasi flagrancia
 - A. Elemento distintivo de los casos de flagrancia ficta
 - B. Los tiempos en la flagrancia ficta
 - 2.3. Consideraciones estratégicas relevantes para la Fiscalía
 - 2.4. Consideraciones estratégicas relevantes para la Defensa

3. Controles preventivos policiales y relación con casos de flagrancia
4. Detención flagrante practicada por un tercero o “detenciones ciudadanas”
5. Diferencias y aspectos procesales relevantes entre la faz preventiva y la faz procesal penal o persecutoria

VI. DETENCIÓN EN CASOS DE ORDEN JUDICIAL

VII. OTROS CASOS DE DETENCIÓN EN LA LITERATURA COMPARADA

VIII. LECTURA DE DERECHOS EN EL MARCO DE UNA DETENCIÓN

1. Momento desde el cual procede la exigencia
2. Registro de la lectura de derechos
3. Argumentos de la Defensa en la audiencia con relación a la obligación de lectura de derechos
4. Lectura de derechos incompleta
5. Ausencia de lectura de derechos en casos donde el derecho se entiende conocido

IX. TRATAMIENTO FÍSICO RECIBIDO POR EL DETENIDO

1. Perspectivas de la Fiscalía
2. Perspectivas de la Defensa

X. TIEMPO DE DURACIÓN DE LA DETENCIÓN

1. Roles y responsabilidades de la Fiscalía
2. Roles y responsabilidades de la Defensa

XI. REGISTROS DE VESTIMENTAS, EQUIPAJE O VEHÍCULO DEL DETENIDO

1. Justificaciones del Registro Policial
2. Registros y perspectiva de la Fiscalía
 - 2.1. Registros anteriores a la constitución o configuración de la Flagrancia
 - 2.2. Registros coetáneos o con ocasión de la detención por Flagrancia u Orden Judicial
 - 2.3. Registro por razones de seguridad
 - 2.4. Otros casos de registro
 - 2.5. Registros posteriores a la detención
3. Registros y perspectivas de la Defensa
 - 3.1. Registros anteriores a la situación de flagrancia
 - 3.2. Registro posteriores a la detención por flagrancia

XII. DECLARACIONES DEL IMPUTADO O IMPUTADA DETENIDA E INTERROGACIONES POLICIALES

1. Perspectiva de la Fiscalía
 - 1.1. Declaraciones espontáneas anteriores o posteriores a la detención
 - 1.2. Declaraciones del Imputado o Imputada con fines de seguridad
 - 1.3. Declaraciones realizadas por el detenido ante la Policía, previa lectura de Derechos y sus posibles fines
2. Perspectiva de la Defensa

XIII. CONTROLES DE IDENTIDAD

1. Perspectiva de la Fiscalía
2. Perspectiva de la Defensa

XIV. EFECTOS PROCESALES DE LA ILEGALIDAD DE LA DETENCIÓN

1. Casos en los que procede declarar la ilegalidad de la detención
 2. Casos en los que existe un incumplimiento de deberes por parte de la Policía o ilegalidades en sus acciones que no generan la ilegalidad de la detención
 - 2.1. Ausencia de lectura de derechos
 - 2.2. Trato físico inadecuado
 - 2.3. Incumplimiento de plazos máximos de detención
 - 2.4. Casos de controles de identidad investigativos
 3. Posibilidad de ampliar la detención
 4. Otros debates sobre efectos de la ilegalidad
 - 4.1. Casos en los que la ilegalidad no impide imputar o formalizar y solicitar medidas cautelares personales
 - 4.2. Casos en los que la ilegalidad no permite imputar y formalizar y solicitar medidas cautelares personales
- Capítulo cuarto

La audiencia de formalización de la investigación. perspectiva del tribunal

I. ROL DEL TRIBUNAL EN LA AUDIENCIA DE IMPUTACIÓN

II. ROL DEL TRIBUNAL EN EL DEBATE CAUTELAR

1. Debate y decisiones en torno a las medidas cautelares personales. Generalidades
2. Concepto y principios limitadores de las medidas cautelares personales
 - 2.1. Principio de jurisdiccionalidad
 - 2.2. El principio de legalidad
 - 2.3. Los principios de excepcionalidad e instrumentalidad
 - 2.4. Principio de provisionalidad
 - 2.5. El principio de proporcionalidad

III. ROL DEL TRIBUNAL Y REQUISITOS DE LAS MEDIDAS CAUTELARES: PRESUPUESTO MATERIAL Y NECESIDAD DE CAUTELA

1. Presupuesto Material y Control Jurisdiccional
2. Presupuesto material y estándar de justificación de la medida cautelar
3. Estándar de convicción, presupuesto material y cautelares alternativas

IV. CALIFICACIÓN JURÍDICA DE LA FISCALÍA E INCIDENCIA EN EL DEBATE CAUTELAR. ROL JURISDICCIONAL

V. VINCULACIÓN ENTRE FORMALIZACIÓN Y DEBATE CAUTELAR EN CLAVE DE CONGRUENCIA

VI. ROL DEL TRIBUNAL Y NECESIDAD DE CAUTELA

1. Necesidad de cautela
 - 1.1. El aseguramiento de la comparecencia del acusado a los actos del juicio o la evitación de la fuga
 - 1.2. La necesidad de resguardar la integridad y eficacia de la investigación criminal
 - 1.3. Necesidad de proteger o resguardar la seguridad de la o las víctimas del delito
 - 1.4. Peligro para la seguridad de la sociedad

2. Rol del Tribunal en la determinación del plazo de investigación

Capítulo quinto

Audiencia de formalización o imputación de cargos y debate cautelar. Perspectiva del ministerio público

I. IDEAS INICIALES

II. RAZONES ESTRATÉGICAS PARA LA FORMALIZACIÓN DE LA INVESTIGACIÓN

III. TIPOLOGÍA POLÍTICO-CRIMINAL DE CASOS Y OPORTUNIDAD DE LA FORMALIZACIÓN

1. Casos simples o en contexto de flagrancia
2. Casos complejos que requieren de investigaciones más amplias y sofisticadas
 - 2.1. Solicitudes del imputado o imputada en el marco de estos casos complejos
 - 2.2. Otros problemas de las investigaciones complejas
 - A. Solicitud de Medidas Intrusivas
 - B. Determinación del nivel de reserva o protección de las informaciones recabadas a efectos de evitar que la misma se pierda, deteriore o sea destruida o afectada
 - C. Evitar formalizaciones tempranas en desmedro de la efectividad de la investigación
3. Casos en los que no existen antecedentes suficientes para acusar pero que arriesgan extravíos de prueba
4. Casos que se inician por denuncia o querrela

IV. PREPARACIÓN DE LA AUDIENCIA DE FORMALIZACIÓN DE LA INVESTIGACIÓN O AUDIENCIA INICIAL

1. Comunicación de hechos que revistan caracteres de delito y participación del imputado
2. Claridad y completitud en la comunicación de los hechos
3. Correlación entre imputación y hechos fundantes de las medidas cautelares
4. Ampliación de la imputación original
5. Antecedentes para justificar la procedencia de la formalización de la investigación en ciertos casos de incumplimiento del estatuto legal de la detención
6. Antecedentes para justificar las peticiones cautelares
7. Antecedentes para justificar el plazo de investigación que será solicitado para concluir la investigación
8. Procedencia de sistemas de resolución alternativas
9. Juicio inmediato
10. Solicitud de Prueba Anticipada
11. Otras peticiones

V. DESARROLLO DE LA AUDIENCIA DE FORMALIZACIÓN DE LA INVESTIGACIÓN. PERSPECTIVA DE LA FISCALÍA

1. Imputación Penal
2. Debate Cautelar
 - 2.1. Debate Cautelar y Presupuestos Materiales
 - 2.2. Necesidad de Cautela
 - 2.3. Contenido material de las hipótesis de necesidad de cautela

- A. Peligro de Fuga
- B. Pérdida o destrucción de información o material probatorio
- C. Atentados contra la integridad de la víctima o su familia
- D. Otros debates sobre hipótesis de necesidad cautelar
- 2.4. Acreditación de la mayor necesidad cautelar en caso de solicitar una medida de mayor nivel de afectación de derechos
- 2.5. Otros temas del debate cautelar
 - A. Posibilidad de solicitar una medida cautelar en subsidio de otra
 - B. Posibilidad de solicitar una medida cautelar menos gravosa cuando el tribunal ha desechado una de mayor intensidad
- 2.6. Debate en torno a la Prisión Preventiva
- 3. Plazo de Investigación
 - 3.1. Complejidad del caso específico
 - 3.2. Grado de afectación de derechos del imputado o imputada mediante cautelares
 - 3.3. Comportamiento de la Defensa en el proceso concreto y específico
- 4. Debate sobre Salidas Alternativas
 - 4.1. Cuestiones para tener presente ante la solicitud de salida alternativa por la Fiscalía
 - 4.2. Control Judicial del acuerdo de partes
 - 4.3. Otras consideraciones
- 5. Otros debates de la Audiencia de Formalización de la Investigación. Juicio inmediato

Capítulo sexto

Audiencia de formalización o imputación de cargos y debate cautelar. Perspectiva de la defensa

I. INTRODUCCIÓN

II. LA PREPARACIÓN DE LA AUDIENCIA

- 1. Conocer los antecedentes de la investigación
- 2. Conocer la versión de su representado
- 3. Tratar de imponerse de la estrategia del Ministerio Público
- 4. Contar con una teoría del caso
- 5. Seleccionar la información que utilizará conforme a la naturaleza de la audiencia y sus posibles debates
- 6. Tener en consideración el contexto procesal en que se origina la formalización de la investigación
 - 6.1. Audiencia de control de legalidad de la detención y formalización de la investigación
 - 6.2. Posibilidad de aplicar las reglas del Juicio Inmediato con posterioridad a la formalización del imputado en el contexto de una audiencia de control de la detención
 - 6.3. Audiencia de formalización citada al efecto
 - A. Posibilidad de negociar un acuerdo reparatorio
 - B. Posibilidad de restricción de acceso a la carpeta de investigación para la Defensa

III. ACTITUD DE LA DEFENSA DURANTE LA FORMALIZACIÓN DE LA INVESTIGACIÓN

IV. CONTROL DE LA IMPUTACIÓN DE CARGOS

1. Control ejercido por el imputado personalmente
2. Control efectuado por la Defensa técnica

V. DEBATES O PLANTEAMIENTOS VINCULADOS A LA FORMALIZACIÓN DE LA INVESTIGACIÓN

1. Control de la actividad investigativa previo a la formalización
2. Control del principio de congruencia
3. La declaración del Imputado
4. La solicitud de diligencias de investigación
5. Reclamo por formalización arbitraria
6. La solicitud de pronunciamientos judiciales sobre la causa y su continuación
7. La reformalización o ampliación de la formalización
8. Procedencia de salidas alternativas

VI. EL DEBATE DE MEDIDAS CAUTELARES DESDE LA PERSPECTIVA DE LA DEFENSA

1. La Defensa y los principios de las medidas cautelares
 - 1.1. La proporcionalidad en las medidas cautelares
 - 1.2. Cautelares y presunción de inocencia
 - 1.3. Defensa y motivación de las resoluciones que decretan cautelares
2. Temas por debatir y controlar en la audiencia de debate de medidas cautelares
3. Requisitos de las medidas cautelares desde la perspectiva de la Defensa
 - 3.1. El presupuesto material
 - 3.2. La necesidad de cautela
 - A. Peligro para la investigación
 - B. Peligro para la seguridad del ofendido
 - C. Peligro para la seguridad de la sociedad
 - D. Peligro de fuga
4. ¿Estándares equivalentes o diferenciados para justificar el presupuesto material y la necesidad de cautela en el caso de la Prisión Preventiva?
5. La audiencia de debate de medidas cautelares personales
6. Los debates de revocación, sustitución y revisión de la prisión preventiva decretada previamente

Capítulo séptimo

Medidas intrusivas. Las medidas intrusivas o actos de molestia y su control

I. INTRODUCCIÓN

II. TIPOS DE DILIGENCIAS INVESTIGATIVAS PRESENTES EN EL PROCESO PENAL

1. Diligencias de investigación que son llevadas a efecto directamente por los fiscales o por medio de la policía
2. Actuaciones investigativas desarrolladas directa y autónomamente por los funcionarios policiales sin requerir de una orden o instrucción previa de un fiscal

3. Diligencias de investigación que requieren previa orden judicial

III. TIPOS DE MEDIDAS INTRUSIVAS

1. Medidas intrusivas que no cuentan con un estándar prefijado en la ley

1.1. Solicitud de autorización judicial por parte del fiscal

1.2. Autorización judicial previa a su realización

1.3. La decisión del juez debe ser motivada o fundada

2. Medidas intrusivas que cuentan con un estándar de procedencia prefijado en la ley

2.1. Cumplimiento del principio de prohibición de exceso

2.2. Que la medida en particular cumpla con un fin de carácter legítimo

2.3. Que la medida cumpla con el principio de legalidad

2.4. Cumplimiento del principio de Jurisdiccionalidad de motivación suficiente

2.5. Si la medida en caso de concederse se llevara a efecto con conocimiento o no del afectado

IV. MODELOS APLICABLES A LA RESOLUCIÓN DE SOLICITUDES DE MEDIDAS INTRUSIVAS POR PARTE DEL TRIBUNAL

1. Principio de Idoneidad

2. Principio de Necesidad

3. Principio de Proporcionalidad en sentido estricto

V. EL CONTROL DE PARTE DE LAS MEDIDAS INTRUSIVAS

1. La solicitud de nulidad de la autorización u orden judicial

2. La inutilizabilidad de los antecedentes probatorios obtenidos con la ejecución de la medida intrusiva

3. La exclusión probatoria de las evidencias obtenidas con la medida intrusiva

4. La solicitud de valoración negativa de la evidencia

5. La impugnación de la sentencia y el juicio oral

Capítulo octavo

Salidas alternativas en el proceso penal

I. INTRODUCCIÓN

II. NUEVOS DESAFÍOS Y SISTEMAS DE RESOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS EN LOS SISTEMAS DE JUSTICIA PENAL

1. Justicia Restaurativa y Justicia Penal Negociada

1.1. Orígenes de la Justicia Restaurativa

1.2. Elementos de la Justicia Restaurativa

1.3. Principios de la Justicia Restaurativa

1.4. Objetivos de la Justicia Restaurativa

1.5. Procesos restaurativos

2. Justicia Restaurativa versus Justicia Retributiva

3. Crisis de la legalidad, diversión del derecho penal material y salidas alternativas

III. AUDIENCIA DE SALIDAS ALTERNATIVAS

IV. PERSPECTIVA DEL TRIBUNAL EN LA AUDIENCIA DE SALIDAS ALTERNATIVAS

V. PERSPECTIVAS DE LA FISCALÍA EN EL USO DE SISTEMAS ALTERNATIVOS EN EL PROCESO PENAL Y LA AUDIENCIA RESPECTIVA

1. Variables iniciales
2. Directrices político-criminales
3. Relación con las víctimas en los casos de aplicación de salidas alternativas
4. Planteamiento del caso al tribunal
5. Argumentación y justificación de los requisitos exigidos

VI. SALIDAS ALTERNATIVAS DESDE LA PERSPECTIVA DE LA DEFENSA

1. Algunas consideraciones previas
2. Algunas prevenciones desde la perspectiva de una Defensa técnica respetuosa de los intereses de su representado
3. Actividades previas que realizar por el defensor
4. Actividades del defensor en la audiencia judicial en que se plantea la procedencia de la salida alternativa
5. Actividades asociadas al incumplimiento del imputado
6. Protección de la negociación con miras al juicio

Bibliografía