

MANUAL DE PRÁCTICA PROFESIONAL

JUSTICIA PENAL DE MENORES



2ª EDICIÓN ACTUALIZADA Y AMPLIADA

MARTINIANO TERRAGNI

PRÓLOGO DE
MARY BELOFF



LA LEY

INDICE GENERAL

Agradecimientos.....	IX
Presentación	XI
Prólogo (*).....	XIII

CAPÍTULO INTRODUCTORIO

LOS DERECHOS DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES Y LA DEFENSA JURÍDICA.

EL/LA ABOGADO/A DEFENSOR/A COMO UN NUEVO ACTOR PROCESAL

1. Hacia el reconocimiento normativo de la obligatoriedad de garantizar la defensa técnica	2
2. Niños y niñas sujetos activos de derecho	2
3. Derecho de defensa.....	3
4. Fundamentación en la normativa internacional del derecho de defensa jurídica de niños, niñas y adolescentes	4
4.1. Otras normas internacionales	7
4.2. Normas internacionales no convencionales	8
5. Adecuación normativa a la CDN o su falta y defensa jurídica	9
5.1. Cuando ya existe una legislación que recoge los postulados de la CDN	9
5.2. Cuando el derecho interno no ha recogido en sus normas sustancialmente ni en su totalidad los postulados de la CDN.....	10
5.3. Situación normativa en la República Argentina	10
6. Algunas dificultades para el ejercicio y pautas fundamentales.....	12
6.1. Principios fundamentales para garantizar el derecho de defensa.	13

CAPÍTULO I

LA ORGANIZACIÓN DE LA JUSTICIA NACIONAL

1. Introducción	15
2. Órganos que integran el sistema judicial.....	15
2.1. Los Juzgados Nacionales de Menores.....	16
2.1.1. Ubicación	17
2.1.2. Competencia	17
2.1.3. Los delitos de competencia federal	21

(*) Prólogo a la 1ra. edición.

	Pág.
2.1.4. El juzgamiento conjunto de imputados mayores y menores de edad.....	23
2.1.5. Los supuestos de duda sobre la edad del imputado	25
2.1.6. Niños juzgados como adultos.....	26
2.1.7. Niños víctimas de delito	28
2.2. Los Tribunales Orales de Menores.....	29
2.2.1. Ubicación	29
2.2.2. Competencia	29
2.2.3. Articulación procesal entre los Juzgados y Tribunales Orales de Menores	30
2.3. La Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional de la Capital Federal.....	30
2.3.1 Composición.....	31
2.3.2. Ubicación	31
2.3.3. Competencia.....	31
2.3.4. Organización y funcionamiento.....	32
Otras oficinas de la CCC	33
2.4. La Cámara Nacional de Casación en lo Criminal y Correccional de la Capital Federal	34
2.4.1. Composición.....	35
2.4.2. Ubicación	35
2.4.3. Competencia	35
2.5. La Cámara Federal de Casación Penal	36
2.5.1. Composición.....	36
2.5.2. Ubicación	36
2.5.3. Competencia	36
2.6. La Corte Suprema de Justicia de la Nación	37
2.6.1. Composición	37
2.6.2. Ubicación	38
2.6.3. Competencia	38
2.7. La Oficina de Delegados Inspectores	38
2.8. Los Juzgados Nacionales de Ejecución Penal.....	39
2.8.1. Ubicación.....	41
2.8.2. Competencia	41
3. El Ministerio Público	42
4. El Ministerio Público Fiscal	42
4.1. Las Fiscalías Nacionales ante los Juzgados Nacionales de Menores	43
4.2. Ubicación	43
4.3. Las Fiscalías Generales ante los Tribunales Orales de Menores .	44
4.3.1. Ubicación	44
4.4. Las Fiscalías Nacionales ante la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional de la Capital Federal	44
4.4.1. Ubicación	44
4.5. Las Fiscalías Nacionales ante la Cámara Federal de Casación Penal	45
4.5.1. Ubicación.....	45
4.6. El Ministerio Público ante la Cámara Nacional de Casación en lo Criminal y Correccional de la Capital Federal	45

	Pág.
5. Ministerio Público de la Defensa	45
5.1. Las Defensorías Públicas de Menores e Incapaces.....	46
5.1.1. Ubicación.....	48
5.2. Las Defensorías Públicas Oficiales	48
5.2.1. Ubicación.....	48
5.3. La defensa oficial de los imputados no punibles	49
5.4. Apuntes prácticos a partir de la reforma procesal de las leyes 26.371, 26.272, 26.373 y 26.374	49

CAPÍTULO II

EL MARCO NORMATIVO INTERNO

1. Introducción	51
2. La derogada ley 10.903	51
3. La ley 22.278.....	52
3.1. Supuestos de no punibilidad	52
3.1.1. La opinión de la Corte Suprema de Justicia de la Nación ..	53
3.2. La punibilidad a los 16 y 17 años.....	56
4. La punibilidad a los 18 años	56
5. El Código Procesal Penal de la Nación	57

CAPÍTULO III

LAS NORMAS INTERNACIONALES DE PROTECCIÓN DE DERECHOS DEL NIÑO

1. Introducción	59
2. La Convención sobre los Derechos del Niño	60
3. Otros Instrumentos Internacionales referidos a la materia	64

CAPÍTULO IV

LAS GARANTÍAS PROCESALES

1. Las garantías procesales aplicables a los niños.....	65
2. Las garantías específicas	65
3. Jurisprudencia aplicable	66

CAPÍTULO V

LA PRÁCTICA PROFESIONAL Y EL ABOGADO DEFENSOR

1. Introducción	73
2. Días y horarios hábiles	73
3. Formalidades de las presentaciones y los expedientes	76
4. Condiciones de acceso y consulta del expediente.....	77
5. Los libros de registro	78

	Pág.
6. La defensa técnica	79
7. La propuesta de defensor técnico del niño	82
8. La aceptación del cargo. Derechos y obligaciones del letrado	85
9. La extracción de las fotocopias de la causa	89
10. El cambio del domicilio constituido por el abogado defensor	90
11. El certificado de abogado defensor	90
12. La publicidad de la causa	90
13. Los centros de detención	90
ANEXO	
Modelo de escrito proponiendo abogado defensor	93
Modelo de resolución judicial teniendo por efectuada la propuesta de abogado defensor del niño	93
Modelo de resolución judicial de comparecencia del abogado propuesto.....	94
Modelo de resolución judicial teniendo al abogado propuesto como defensor del niño.....	94
Modelo de resolución judicial separando al Defensor Público Oficial.	94
Modelo de escrito solicitando la extracción de fotocopias de la causa ..	95
Modelo de escrito notificando el cambio del domicilio legal.....	95
Modelo de escrito solicitando certificado de abogado defensor del niño	96
Modelo de resolución judicial otorgando el certificado de abogado defensor del niño.....	96

CAPÍTULO VI

EL PROCESO PENAL JUVENIL

1. El inicio de la instrucción.....	97
1.1. La denuncia.....	97
1.2. La denuncia de los delitos de acción pública.....	98
1.2.1. La denuncia ante el juez	98
1.2.2. La denuncia ante el fiscal	99
1.2.3. La denuncia ante la policía o las fuerzas de seguridad	100
1.2.4. El rol procesal del denunciante. La parte querellante.....	100
1.3. La denuncia de los delitos dependientes de instancia privada ...	102
1.4. La actuación prevencional.....	102
1.5. El principio <i>ne procedat iudex officio</i>	103
1.6. La etapa instructoria.....	104
2. La declaración indagatoria	107
2.1. La convocatoria	107
2.1.1. Ante el Juez.....	107
2.1.2. Ante el Fiscal	108
2.2. El acto	112
2.3. La forma	113
3. El proceso luego de la declaración indagatoria	115
3.1. El sobreseimiento del niño	115
3.2. La falta de mérito para procesar o sobreseer al niño.....	116
3.3. El auto de procesamiento	116

	Pág.
3.4. La impugnación del auto de procesamiento: el recurso de apelación y su trámite.	118
3.5. El trámite del recurso de apelación.....	120
3.6. La adhesión al recurso de apelación.....	120
3.7. La audiencia del artículo 454 del CPPN.....	121
3.8. La deliberación	122
3.9. La notificación	123
3.10. Algunas consecuencias de la reforma en la práctica forense y la organización judicial.....	124
4. La prueba en el proceso penal juvenil	125
4.1. El concepto de prueba.....	125
4.2. El Juez y la prueba.....	125
4.2.1. En las distintas etapas del proceso	125
4.3. La duda y el principio <i>in dubio pro reo</i>	126
4.4. Libertad probatoria	126
4.5. Clasificación de las pruebas	126
4.5.1. Prueba directa y prueba indirecta	126
4.5.2. Prueba de cargo y prueba de descargo	127
4.5.3. Prueba positiva o negativa	127
4.5.4. Prueba genérica y prueba específica	127
4.6. Diferencia entre elemento, órgano, medio y objeto de prueba ...	127
4.7. La actividad probatoria	127
4.7.1. La carga de la prueba	127
4.7.2. El aporte de las pruebas al proceso.....	128
4.7.3. El ofrecimiento de pruebas.....	128
4.8. La recepción de la prueba.....	128
4.8.1. Durante la instrucción	128
4.8.2. Durante el juicio oral.....	129
4.9. La apreciación de la prueba.....	129
4.9.1. La prueba legal.....	129
4.9.2. Las íntimas convicciones	129
4.9.3. La libre convicción o sana crítica racional	130
5. Los medios de prueba	130
5.1. La inspección judicial.....	130
5.2. La reconstrucción del hecho	131
5.3. El registro domiciliario	131
5.3.1. Registro	132
5.3.2. El allanamiento de morada.....	132
5.3.3. El allanamiento de otros locales.....	132
5.3.4. El allanamiento sin orden.....	133
5.4. La requisita personal	133
5.4.1. La requisita sin orden judicial.....	134
5.5. El secuestro	134
5.6. La interceptación de correspondencia	135
5.7. La intervención de las comunicaciones telefónicas	136
5.8. Los testigos.....	136
5.8.1. La prohibición de declarar.....	137

	Pág.
5.8.2. La facultad de no prestar declaración.....	137
5.8.3. El deber de abstención.....	137
5.8.4. Las formalidades	138
5.8.5. El falso testimonio	138
5.8.6. La declaración testimonial	138
5.8.7. La declaración de niños víctimas de delitos sexuales	138
5.9. Pericial.....	141
5.9.1. El perito	141
5.9.2. Procedimiento para la designación	142
5.9.3. Las diferencias entre la prueba testimonial y la pericial ...	142
5.10. El reconocimiento	143
5.10.1. El reconocimiento en rueda de personas.....	143
5.10.2. El reconocimiento por fotografías	144
5.10.3. El reconocimiento de cosas	144
5.11. El careo	144
6. La elevación a juicio	145
6.1. El cierre de la instrucción	145
6.2. El requerimiento fiscal de elevación a juicio.....	146
6.3. El legajo para el estudio de la personalidad	147
6.4. Flagrancia.....	149
7. El juicio oral	149
7.1. La clausura de la instrucción y la elevación a juicio	149
7.2. El ofrecimiento de pruebas.....	150
7.3. Características del debate oral seguido contra niños	150
7.3.1. El principio de reserva	150
7.3.2. Los sujetos procesales.....	151
7.4. Los actos del debate.....	153
7.4.1. Algunas cuestiones sobre las pruebas ofrecidas. Incorporación de la prueba por lectura	154
7.5. Los alegatos de las partes	155
7.6. El debate sobre el artículo 4° de la ley 22.278	156
8. La sentencia	157
8.1. Principios generales	157
8.2. Normas que rigen la calificación del hecho por el TOM.....	159
8.3. La absolución.....	160
8.4. La condena	160
8.5. Requisitos de la sentencia.....	160
8.6. Lectura de la sentencia.....	161
ANEXO.....	163
Modelo de acta de notificación de derechos y garantías y notificación de causa artículo 86 del RJCCCF (sede policial)	163
Modelo de informe médico legal en sede policial	165
Modelo de reconocimiento médico en sede judicial	166
Modelo de oficio comunicando a la secretaría tutelar la apertura de la causa al niño	166
Modelo de convocatoria a prestar declaración a imputado no punible .	167
Modelo de resolución judicial rechaza excepción de falta de acción art. 4° ley 22.278	168

	Pág.
Modelo de resolución judicial hace lugar excepción de falta de acción art. 4° ley 22.278	169
Modelo de resolución judicial convocando a un niño a prestar declaración indagatoria	172
Modelo de escrito solicitando el sobreseimiento del niño por no existir mérito para la convocatoria a prestar declaración indagatoria...	173
Modelo de escrito solicitando la postergación de la declaración indagatoria.....	175
Modelo de resolución judicial de sobreseimiento con renuncia tácita del derecho a ser oído	175
Modelo de acta judicial de declaración indagatoria del niño.....	177
Modelo de escrito de recurso de apelación del sobreseimiento sin respetar el orden del art. 336 del CPPN	178
Modelo de resolución judicial de Auto de Procesamiento.....	180
Modelo de mandamiento de embargo	183
Modelo de auto que ordena la inhibición general de bienes.....	184
Modelo de oficio de inhibición general de bienes.....	184
Modelo de escrito recurso de apelación.....	185
Modelo de recurso de apelación por el monto del embargo	188
Modelo de resolución del JNM concediendo el recurso de apelación..	190
Modelo de escrito de adhesión al recurso de apelación	191
Modelo de resolución de la CCC.....	193
Modelo de resolución del JNM luego de la resolución de la CCC.....	194
Modelo de comunicación del auto de procesamiento al Registro Nacional de Reincidencia.....	194
Modelo de resolución judicial disponiendo	195
el sobreseimiento de un niño y declarándose incompetente el JNM en relación a un adulto	195
Modelo de orden judicial de allanamiento	197
Modelo de acta de allanamiento	198
Modelo de acta judicial de secuestro.....	198
Modelo de acta judicial de declaración testimonial.....	199
Modelo de escrito manifestando datos de interés sobre la rueda de personas	200
Modelo de pericia balística.....	200
Modelo de escrito solicitando una pericia de voz.....	202
Modelo de escrito solicita reconstrucción del hecho	202
Modelo de requerimiento fiscal de elevación a juicio	203
Modelo de escrito oponiéndose a la elevación a juicio.....	206
Modelo de escrito no oponiéndose a la elevación a juicio.....	207
Modelo de resolución judicial elevando la causa a juicio	208
Modelo de auto que imprime trámite de flagrancia	210
Modelo auto de flagrancia	211
Modelo de resolución judicial de ingreso de causa al TOM	211
Modelo de escrito de ofrecimiento de prueba	212
Modelo de veredicto de TOM con juzgamiento conjunto de mayores y menores de edad	213
Modelo de sentencia de TOM absolviendo al niño	215

CAPÍTULO VII**LA SUSPENSIÓN DEL JUICIO A PRUEBA**

1. Conceptos generales	221
2. Ámbito de aplicación	223
3. Improcedencia del instituto	224
4. Las reglas de conducta	224
5. Extinción de la acción penal.....	225
6. Aplicación del instituto a procesos penales con niños imputados	225
7. La audiencia de suspensión de juicio a prueba	226
ANEXO	
Modelo de escrito solicitando la suspensión del juicio a prueba respecto de un niño	229
Modelo de sentencia que concede la suspensión del juicio a prueba a un niño	233
Modelo de sentencia que deniega la suspensión del juicio a prueba a un niño	238

CAPÍTULO VIII**EL JUICIO ABREVIADO**

1. El juicio abreviado y los niños en conflicto con la ley penal	241
2. Su recepción en la jurisprudencia.....	243
ANEXO	
Modelo de acta judicial de juicio abreviado con una niña y un imputado mayor de edad	247

CAPÍTULO IX**LA IMPOSICIÓN DE PENA A UN NIÑO**

1. Introducción	249
2. La declaración de responsabilidad penal	250
3. Facultades del TOM en la imposición de pena	252
3.1. El artículo 4° de la ley 22.278 y la imposición de una pena	252
3.2. El debate sobre la pena	254
3.3. La reducción de la pena a la escala prevista para la tentativa ...	256
3.3.1 Antecedentes	256
3.3.2. El fallo “Maldonado” de la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	257
3.3.3. La relación con la prescripción de la acción	258
3.4. La innecesariedad de imposición de una pena (“absolución del artículo 4°”)	260
3.5. La absolución.....	261
ANEXO	
Modelo de escrito solicitando la reanudación de las actuaciones	263

	Pág.
Modelo de escrito contestando la vista del artículo 4° de la ley 22.278 ..	263
Modelo de sentencia de unificación de penas	267

CAPÍTULO X

LOS RECURSOS CONTRA LA SENTENCIA

1. El recurso de casación y los facultados a recurrir	269
1.1. El Ministerio Público Fiscal	269
1.2. El imputado	269
1.3. El querellante	270
1.4. El actor civil	270
1.5. El civilmente demandado	270
2. La interposición del recurso de casación	270
2.1. Resoluciones recurribles	270
2.2. La procedencia del recurso	271
2.2.1. La inobservancia de las normas sustantivas	273
2.2.2. El error "in procedendo"	273
3. Las formalidades del recurso de casación	273
3.1. La forma de interposición	273
3.2. La admisibilidad	274
3.3. La adhesión	274
3.4. El trámite	274
3.5. La ampliación de fundamentos	275
3.6. El derecho de defensa	275
3.7. La audiencia de debate	275
3.8. La deliberación	275
3.9. El recurso de casación contra autos o decretos equiparables a sentencia definitiva	276
4. Las formalidades del recurso extraordinario	276
4.1. Reglas para la interposición del recurso extraordinario federal ..	276
4.2. Reglas para la interposición de la queja por denegación del re- curso extraordinario federal	278
4.3. Observaciones generales	278
ANEXO	
Modelo de recurso de casación	281

CAPÍTULO XI

EL EXPEDIENTE TUTELAR

1. Introducción	287
2. El abogado defensor en el expediente tutelar	292
3. La denegatoria de ser tenido como abogado defensor y su apelabilidad	293
4. La extracción de fotocopias	293
5. El pedido de egreso de niños privados de su libertad	294
6. El Ministerio Público Fiscal y el expediente tutelar	297
7. La competencia en la tutela	298

	Pág.
7.1. Jurisprudencia	298
8. La disposición tutelar y su apelabilidad	299
9. El cierre del expediente tutelar	300
ANEXO	
Modelo de resolución judicial de inicio del expediente tutelar.....	303
Modelo de resolución judicial no disponiendo de una niña	303
Modelo de resolución judicial de disposición tutelar con designación de abogado defensor	304
Modelo de recurso de apelación a la denegatoria de ser tenido como abogado defensor en el expediente tutelar	305
Modelo de escrito solicitando fotocopias del expediente tutelar	308
Modelo de escrito solicita libertad	309
Modelo de resolución solicitando evaluación para derivar a un niño a una comunidad terapéutica	314
Modelo de escrito solicita licencia (I)	314
Modelo de escrito solicita licencia (II).....	316
Modelo de escrito solicita salidas transitorias	316
Modelo de escrito solicitando el cese de la disposición tutelar.....	318
Modelo de escrito solicitando la suspensión de la observación tutelar	319
Modelo de escrito solicitando la notificación de audiencias	321
Modelo de escrito se resuelva pedido de libertad en 24 horas	323
Modelo de resolución judicial de egreso del niño	324
Modelo de escrito solicita apartamiento de psicóloga	326
Modelo de resolución confirmando denegatoria de libertad	327
Modelo de escrito nulidad de notificación.....	328
Modelo de escrito de nulidad y libertad	330
 Bibliografía.....	 333
 Índice alfabético de modelos	 337