

JEFFERSON G. MORENO NIEVES



La Prolongación
de **Prisión**
Preventiva

Prólogo:
CÉSAR A. NAKAZAKI SERVIGÓN

JURISTA



EDITORES

JEFFERSON G. MORENO NIEVES



La Prolongación de **Prisión** **Preventiva**

Prólogo:
CÉSAR A. NAKAZAKI SERVIGÓN

JURISTA  EDITORES

© LA PROLONGACIÓN DE PRISIÓN PREVENTIVA

© Jefferson G. Moreno Nieves

Editado por:

Jurista Editores E.I.R.L.

Jr. Miguel Aljovín N° 201 - Lima - Perú.

Teléfono: 4276688 / 4266303 / 4281072

Primera edición: Abril 2021

Tiraje: 1000 ejemplares

Diseño y diagramación: *José L. Rivera Ramos*

Diseño de cubierta: *Marco A. Arcos Paredes*

© Derechos de Autor Reservados conforme a Ley

Hecho el Depósito Legal en la Biblioteca

Nacional del Perú N° 2021-02558

ISBN: 978-612-5019-03-5

Impreso por:

JURISTA EDITORES EIRL

Petit Thouars N° 1207 - Lima - Perú. Noviembre 2018

Abril 2021

ÍNDICE GENERAL

Prólogo	9
Introducción.....	27

CAPÍTULO I

LEGISLACIÓN INTERNA Y LEGISLACIÓN COMPARADA

1. Evolución legislativa interna	33
1.1. El Código de Enjuiciamientos en Materia Penal de 1863	33
1.1.1. Código Penal	34
1.1.2. Código de Enjuiciamiento en Materia Penal	37
1.2. El Código de Procedimientos en Materia Criminal de 1920	38
1.3. El Código de Procedimientos Penales de 1940.....	39
1.4. El Código Procesal Penal de 1991	42
1.5. El Decreto Legislativo N° 638 de 1992	44
1.6. La Ley N° 27553 del 2001	45
1.7. El Código Procesal Penal del 2004	46
1.8. La Ley N° 30076 del 2013	48
1.9. El Decreto Legislativo N° 1307 del 2016	49

2. Legislación comparada	50
2.1. Legislación sudamericana que reconoce la posibilidad de prolongación de la prisión preventiva	50
2.1.1. Legislación mexicana.....	50
2.1.2. Legislación argentina	51
2.1.3. Legislación colombiana.....	51
2.1.4. Legislación ecuatoriana	52
2.1.5. Legislación venezolana	53
2.1.6. Legislación hondureña.....	53
2.1.7. Legislación chilena.....	54
2.1.8. Legislación guatemalteca.....	55
2.2. Legislación europea que reconoce la posibilidad de prolongación de la prisión preventiva.....	55
2.2.1. Legislación española.....	55
2.2.2. Legislación italiana.....	56

CAPÍTULO II

GARANTÍAS QUE DEBEN TENERSE EN CONSIDERACIÓN PARA EL ANÁLISIS DE LA PROLONGACIÓN DE PRISIÓN

1. La libertad personal	59
1.1. Los derechos fundamentales.....	59
1.1.1. Historia de los derechos fundamentales	59

A. El Iusnaturalismo clásico	60
B. El Iusnaturalismo teológico	62
C. El Iusnaturalismo racionalista	62
1.1.2. Antecedentes del reconocimiento legal de los derechos fundamentales	63
A. La Carta Magna de 1215.....	63
B. La petición de derechos de 1628.....	66
C. El <i>Bill of Rights</i> de 1689.....	67
D. La Declaración de Derechos de Virginia de 1776.	70
E. Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano de 1789	72
F. Declaración de los Derechos de la Mujer y la Ciudadana de 1791.....	73
G. Declaración de los Derechos del Hombre y el Ciudadano de 1793	74
1.2. El Estado y su influencia en el reconocimiento de los derechos fundamentales	74
1.3. El reconocimiento convencional y constitucional del derecho a la libertad	77
1.3.1. Reconocimiento convencional del derecho a la libertad.	77
1.3.2. Reconocimiento constitucional del derecho a la libertad	80
1.4. Mecanismo de protección del derecho a la libertad: <i>Hábeas Corpus</i>	81
1.4.1. Constitución Política de 1823	81
1.4.2. Constitución Política 1826.....	82

1.4.3. Constitución Política 1828	82
1.4.4. Constitución Política de 1834	82
1.4.5. Constitución Política de 1839	83
1.4.6. Constitución Política de 1856	83
1.4.7. Constitución Política de 1860	84
1.4.8. Constitución Política de 1867	84
1.4.9. Constitución Política de 1920	84
1.4.10. Constitución Política de 1933	85
1.4.11. Constitución Política de 1979	85
1.4.12. Constitución Política de 1993	86
2. Presunción de inocencia	87
2.1. Antecedentes del reconocimiento legal de la presunción de inocencia.....	87
2.1.1. Roma.....	87
2.1.2. Edad Media.....	89
2.1.3. La Revolución Francesa.....	91
A. Etapa Monárquica	91
B. Etapa Republicana.....	92
C. Etapa Imperial.....	93
D. Consecuencias de la Revolución Francesa.....	93
2.2. Reconocimiento convencional y constitucional del derecho a la presunción de inocencia	94
2.2.1. Reconocimiento convencional de la presunción de inocencia.....	94

2.2.2. Reconocimiento constitucional de la presunción de inocencia.....	94
2.3. Manifestaciones de la presunción de inocencia	95
2.4. La presunción de inocencia frente a las medidas de coerción personal.....	96
3. El plazo razonable.....	102
3.1. El contenido protegido de la garantía de plazo razonable.....	103
3.1.1. El exceso de plazo.....	105
3.1.2. La reducción de los plazos	106
3.2. La diferencia entre el plazo razonable y el plazo legal.....	109
3.3. Los plazos legales en el proceso común del Código Procesal Penal del 2004.....	111
3.3.1. Los plazos en las diligencias preliminares.....	111
3.3.2. Los plazos en la investigación preparatoria	113
3.3.3. Los plazos en la etapa intermedia.....	114
A. Frente a una decisión fiscal de acusación	115
B. Frente a una decisión fiscal de sobreseimiento	116
3.3.4. Los plazos en la etapa de juzgamiento.....	117
3.4. Los plazos legales en las medidas de coerción del Código Procesal Penal del 2004.....	118
3.4.1. Los plazos en la detención en flagrancia	119
A. Flagrancia clásica o estricta.....	120
B. La cuasiflagrancia	120
C. La flagrancia presunta	120

3.4.2. Los plazos en la detención preliminar judicial	122
3.4.3. Los plazos en la prisión preventiva	123
3.4.4. Los plazos en la prolongación de la prisión preventiva ..	124
3.4.5. Los plazos en la adecuación de prolongación de prisión preventiva.....	125
3.5. Criterios que determinan el plazo razonable	126
3.5.1. Los criterios objetivos	128
3.5.2. Los criterios subjetivos.....	128
A. El comportamiento del fiscal.....	128
B. El comportamiento del investigado.....	130
3.6. La consecuencia de verificación de lesión del plazo razonable....	131
4. La garantía procesal constitucional de motivación de resoluciones judiciales.....	135
4.1. Los supuestos de motivación defectuosa	138
4.1.1. La inexistencia de motivación o motivación aparente	138
4.1.2. Falta de motivación interna del razonamiento	139
4.1.3. Deficiencias en la motivación externa o justificación de las premisas	139
4.1.4. La motivación insuficiente	140
4.1.5. La motivación sustancialmente incongruente	141
4.1.6. Motivaciones cualificadas.....	141
4.2. La motivación en la adopción de medidas de coerción	142

CAPÍTULO III

LAS CIRCUNSTANCIAS DE ESPECIAL DIFICULTAD

1. Los tipos de circunstancias de especial dificultad	145
1.1. Las circunstancias de especial dificultad en la investigación..	152
1.2. Las circunstancias de especial dificultad en el proceso	154
2. Los criterios que deben determinar la existencia de una circunstancia de especial dificultad	155
2.1. La imprevisibilidad	155
2.1.1. El método	158
2.1.2. Probabilidad	159
2.1.3. Momento	160
2.2. El ejercicio legítimo de un derecho	162
2.3. El comportamiento procesal de las partes	166
2.3.1. El comportamiento procesal de fiscalía	166
A. No entrega de información	167
B. No uso de apercibimientos	169
C. La conducción compulsiva	171
D. La denuncia por delito de desobediencia a la autoridad	171
E. Falta de diligencia en programación de actos de investigación	172
2.3.2. El comportamiento procesal del imputado	173

A. Los pedidos de actos de investigación.....	173
B. La interposición de recursos y medios procesales de defensa	174
2.3.3. El comportamiento del juzgador.....	177
2.4. No repetición de sustento de prisión preventiva	178
2.5. Las circunstancias que determinan la complejidad del caso..	179
2.5.1. La cantidad de investigados y agraviados	183
2.5.2. La cantidad de actos de investigación a realizar.....	183
2.6. Las deficiencias estatales	185
3. Algunos supuestos tradicionales	188
3.1. La no realización de la etapa intermedia y el juzgamiento....	188
3.2. La falta de realización de actos de investigación.....	190
3.3. El comportamiento obstruccionista del imputado	191
4. La prolongación de prisión frente a situaciones imprevisibles que conllevan a un estado de emergencia (a raíz del Covid-19)	192
4.1. La prisión preventiva y la pandemia.....	196
4.2. La prolongación de prisión preventiva y la pandemia.....	198

CAPÍTULO IV

EL PELIGRO PROCESAL

1. El peligro procesal	203
1.1. La relevancia del peligro procesal en la adopción de las me- didas de coerción	205

1.2. Los pronunciamientos judiciales sobre la relevancia del peligro procesal	209
1.3. Los tipos de peligro procesal	214
2. El peligro de fuga	215
2.1. ¿Qué se entiende por peligro de fuga?	215
2.2. Criterios que determinan la verificación del peligro de fuga..	216
2.2.1. Arraigo	218
A. Arraigo laboral.....	220
B. Arraigo domiciliario.....	228
C. El arraigo familiar	234
D. El arraigo personal	243
E. El arraigo de bienes.....	250
F. El arraigo de deudas	253
G. El arraigo de extranjeros	259
2.2.2. El comportamiento del imputado.....	262
2.2.3. La gravedad de la pena	264
2.2.4. La magnitud del daño causado y la voluntad de repararlo	266
2.2.5. La pertenencia a una organización criminal	267
3. El peligro de obstaculización	268
3.1. ¿Qué se entiende por peligro de obstaculización?	269
3.2. La acreditación del hecho y la vinculación del imputado....	271
3.3. Las amenazas a testigos o peritos.....	273
3.4. La obstaculización a través de terceros	274

3.5. La frustración de diligencias	276
3.6. El uso de las redes sociales	278
3.7. El cambio de versión del agraviado	280
4. El transcurso del tiempo y el peligro procesal	281
4.1. El aseguramiento de las fuentes de prueba.....	281
4.1.1. Aseguramiento de fuentes de prueba personal.....	283
4.1.2. Aseguramiento de fuentes de prueba material.....	285
4.2. La realización de los actos de investigación que sustentaron la prisión preventiva	286
4.3. El transcurso del tiempo disminuye el peligro procesal.....	288

CAPÍTULO V

LA AUDIENCIA DE PROLONGACIÓN DE PRISIÓN PREVENTIVA

1. Regulación legal	291
1.1. Código Procesal Penal del 2004.....	291
1.2. El reglamento de audiencias del Código Procesal Penal.....	293
2. Las partes procesales	296
2.1. El juez de investigación preparatoria.....	296
2.2. El fiscal	299
2.3. El imputado.....	303
2.4. El abogado defensor del investigado.....	306
2.5. El actor civil	308

3. El trámite procesal.....	309
3.1. La instalación de la audiencia	309
3.2. Debate.....	310
3.3. Ronda de preguntas	311
3.4. Decisión judicial	312
3.5. Impugnación	312

CAPÍTULO VI

LA PRÓRROGA O AMPLIACIÓN DE PLAZO

1. El plazo de la prolongación de prisión preventiva.....	315
1.1. Razonabilidad en las decisiones emitidas en relación al plazo de la prolongación de prisión preventiva	316
1.1.1. Resoluciones que conceden el plazo de prolongación de prisión solicitado por el Ministerio Público	317
1.1.2. Resoluciones que conceden un plazo de prolongación de prisión menor al solicitado por el Ministerio Público.....	319
1.1.3. Resoluciones que declaran infundado el requerimien- to de prolongación de prisión	321
1.2. Versus respecto de las decisiones adoptadas en primera y se- gunda instancia respecto de la razonabilidad del plazo de prolongación en los casos denominados “emblemáticos”	323
1.2.1. Caso “Gutiérrez Pebe”	324
1.2.2. Caso “Pier Figari”	326
1.2.3. Caso “Abel Concha”	328

2. Inexistencia de la “prórroga” o “ampliación” del plazo de prisión preventiva.....	331
2.1. Pronunciamientos jurisdiccionales respecto de la ampliación o prórroga de prisión	332
2.1.1. Pronunciamientos que permitían la ampliación o prórroga del plazo de prisión preventiva.....	332
2.1.2. Pronunciamientos que no permitían la ampliación o prórroga del plazo de prisión preventiva	334
2.2. “Ampliación” o “prórroga” del plazo de prisión preventiva en la práctica.....	336
3. El Decreto Legislativo N° 1513, y su relación con la “ampliación” del plazo de prisión preventiva.....	338

CAPÍTULO VII

PRONUNCIAMIENTOS JUDICIALES RESPECTO DE LA PROLONGACIÓN DE PRISIÓN PREVENTIVA Y EL PELIGRO PROCESAL

1. Respecto de las circunstancias de especial dificultad	341
1.1. Sala penal especial de la Corte Suprema.....	341
1.2. Sala penal permanente de la Corte Suprema de Justicia	346
1.3. Primera sala. Sala penal transitoria de la corte suprema de justicia	350
1.4. Segunda sala. Sala penal transitoria de la corte suprema de justicia	353

1.5. Primera sala. Sala penal nacional especializada en crimen organizado	356
1.6. Segunda sala. Sala penal nacional especializada en crimen organizado	357
1.7. Sala penal nacional especializada en delitos de corrupción de funcionarios.....	361
1.8. Corte Superior de Justicia de Lambayeque	362
1.9. Corte Superior de Justicia de Ica	364
2. Respecto del peligro procesal.....	365
2.1. Peligro Procesal de fuga.	
2.1.1. Corte Suprema de Justicia del Perú.....	365
2.1.2. Tribunal Constitucional del Perú.....	371
2.1.3. Sub Sistema Nacional Anticorrupción	373
2.1.4. Sub Sistema Nacional de Crimen Organizado.....	379
2.2. Peligro de obstaculización.	
2.2.1. Corte Suprema de Justicia del Perú.....	380
2.2.2. Tribunal Constitucional del Perú.....	383
2.2.3. Sub Sistema Nacional Anticorrupción	387
2.2.4. Sub Sistema Nacional de Crimen Organizado.....	393
BIBLIOGRAFÍA	395