

CONGRESO NACIONAL
CÁMARA DE SENADORES
SESIONES ORDINARIAS DE 2016
ANEXO AL ORDEN DEL DIA Nº 843
Impreso el día 25 de octubre de 2016

SUMARIO

COMISIÓN DE JUSTICIA Y ASUNTOS PENALES Y SEGURIDAD
INTERIOR Y NARCOTRAFICO

Dictamen en el proyecto de ley venido en revisión referido a las figuras del arrepentido. (CD.-23/16)

DICTAMEN DE MINORIA

Honorable Senado:

Las Comisiones de Justicia y Asuntos Penales y de Seguridad Interior y Narcotráfico han considerado el CD 23/16 proyecto de ley en revisión brindando a las fuerzas policiales y de seguridad, al Ministerio Público Fiscal y al Poder Judicial herramientas respecto de los delitos de investigación, y por las razones expuestas en el informe que se acompaña y las que dará el miembro informante se aconseja la aprobación del siguiente proyecto de ley.

El Senado y Cámara de Diputados....

Artículo 1º: Incorporase como Capítulo II ter, al Título Tercero, de Libro Segundo del Código Procesal Penal Ley 23.984 y sus modificatorias, el siguiente:

“Capítulo II ter: Técnicas Especiales de Investigación:

Artículo 187 ter:-Técnicas Especiales de Investigación. Las fuerzas policiales y de seguridad, el Ministerio Público Fiscal y los Órganos Judiciales podrán utilizar las figuras del agente encubierto, el agente revelador, el informante, la entrega vigilada y la prórroga de jurisdicción como técnicas especiales de investigación, prevención y lucha contra los siguientes delitos:

- a) Delitos de producción, tráfico, transporte, siembra, almacenamiento y comercialización de estupefacientes, precursores químicos o materias primas para su producción o fabricación previstos en la ley 23.737 o la que en el futuro la reemplace, y la organización y financiación de dichos delitos;
- b) Delitos previstos en la sección XII, título I del Código Aduanero;

- c) Todos los casos en que sea aplicable el artículo 41 quinquies del Código Penal;
- d) Delitos previstos en los artículos 125, 125 bis, 126, 127 y 128 del Código Penal;
- e) Delitos previstos en los artículos 142 bis, 142 ter y 170 del Código Penal;
- f) Delitos previstos en los artículos 145 bis y ter del Código Penal;
- g) Delitos previstos en el libro segundo, título XIII del Código Penal;

La aplicación de las técnicas especiales de investigación deberá regirse por los principios de necesidad, razonabilidad y proporcionalidad. El juez y el fiscal deberán evaluar, con carácter restrictivo, la posibilidad de utilizar medidas más idóneas para esclarecer los hechos que motivan la investigación o el paradero de los autores, partícipes o encubridores.

Art. 187 quater: Agente encubierto. Se considera agente encubierto a todo aquel funcionario de las fuerzas de seguridad, altamente calificado, que prestando su consentimiento y ocultando su identidad, se infiltre o introduzca en las organizaciones criminales o asociaciones delictivas, con autorización judicial, con el fin de identificar o detener a los autores, partícipes o encubridores, de impedir la consumación de un delito, o para reunir información y elementos de prueba necesarios para la investigación.

Art. 187 quinquies: Designación del agente encubierto. Dispuesta la actuación del agente encubierto por parte del juez a pedido del Ministerio Público Fiscal, éste tendrá a su cargo la designación a partir de parámetros objetivos que consideren las aptitudes personales y la capacitación del agente. La instrumentación necesaria para su protección estará a cargo del Ministerio de Justicia de la Nación, con control judicial. Los miembros de las fuerzas de seguridad o policiales designados no podrán tener antecedentes penales, sanciones administrativas ni haber integrado las fuerzas de seguridad durante la última dictadura cívico militar.

Art. 187 sexies: Agente revelador. Se considera agente revelador al agente de las fuerzas de seguridad o policiales designado a fin de simular interés o ejecutar el transporte, compra o consumo, para sí o para terceros de dinero, bienes, personas, servicios, armas, estupefacientes o sustancias psicotrópicas, o participar de cualquier otra actividad de un grupo criminal, con la finalidad de identificar a las personas implicadas en un delito, detenerlas, incautar los bienes, liberar a las víctimas o de recolectar material probatorio que sirva para el esclarecimiento de los hechos ilícitos. El accionar del agente revelador no es de ejecución continuada ni se perpetúa en el tiempo. El agente no está destinado a infiltrarse dentro de las organizaciones criminales como parte de ellas.

Art. 187 septies: Designación del agente revelador. El juez, a pedido del Ministerio Público Fiscal, podrá disponer que agentes de las

fuerzas policiales y de seguridad lleven a cabo las tareas necesarias a fin de poner en conocimiento de las autoridades judiciales alguna de las conductas previstas en el artículo 187 ter. El Ministerio Público Fiscal tendrá a su cargo la designación a partir de parámetros objetivos que consideren las aptitudes personales y la capacitación del agente. La instrumentación necesaria para su protección estará a cargo del Ministerio de Justicia de la Nación, con control judicial. Los miembros de las fuerzas de seguridad o policiales designados no podrán tener antecedentes penales, sanciones administrativas ni haber integrado las fuerzas de seguridad durante la última dictadura cívico militar.

Art. 187 octies: Información obtenida. La información que el agente encubierto y el agente revelador obtengan será puesta de inmediato en conocimiento del juez y del representante del Ministerio Público Fiscal interviniente en la forma que resultare más conveniente para posibilitar el cumplimiento de su tarea y evitar la revelación de su función e identidad.

Art. 187 novies: Participación en el juicio. El agente encubierto y el agente revelador serán convocados al juicio cuando su testimonio resultare una prueba necesaria para el juzgamiento de la conducta que se trate. Cuando la declaración significare un riesgo para su integridad o la de otras personas, o cuando frustrare una intervención ulterior, se emplearán los recursos técnicos necesarios para impedir que pueda identificarse al declarante por su voz o su rostro..

Art.187 decies: Delitos cometidos durante la actuación encomendada. No resultará punible el agente encubierto o el agente revelador que como consecuencia necesaria del desarrollo de la actuación encomendada, se hubiere visto compelido a incurrir en un delito, siempre que éste no hubiere implicado poner en peligro cierto la vida o la integridad psíquica o física de una persona o la imposición de un grave sufrimiento físico o moral a otro.

Art. 187 undecies: Imputación en procesos. Cuando el agente encubierto o el agente revelador resultaren imputados en un proceso, harán saber confidencialmente su carácter al juez interviniente, quien en forma reservada recabará la información pertinente de la autoridad competente a los fines de dictar sentencia definitiva.

Art. 187 duodecies: Negativa a actuar como agente encubierto o agente revelador. Ningún integrante de las fuerzas de seguridad o policiales podrá ser obligado a actuar como agente encubierto ni como agente revelador. La negativa a hacerlo no será tenida como antecedente desfavorable a ningún efecto.

Art. 187 terdecies: Develación de identidad. Cuando peligrare la seguridad de la persona que hubiere actuado como agente encubierto o agente revelador por haberse develado su verdadera identidad, ésta tendrá derecho a optar entre permanecer activo o pasar a retiro, cualquiera fuese la cantidad de años de servicio que tuviera. En este último caso se le reconocerá un haber de retiro igual al que le corresponda a quien tuviese dos (2) grados de escalafón mayor por el

que cumpliera su función. Deberán adoptarse, de ser necesarias, las medidas de protección adecuadas, con los alcances previstos en la legislación aplicable en materia de protección a testigos e imputados.

Art. 187 quaterdecies: Informante. Se considera informante a aquella persona que, bajo reserva de identidad, a cambio de un beneficio económico, aporta a las fuerzas de seguridad, policiales u otros organismos encargados de la investigación de hechos ilícitos, datos, informes, testimonios, documentación o cualquier otro elemento o referencia pertinente y útil que permita iniciar o guiar la investigación para la detección de individuos u organizaciones dedicados a la planificación, preparación, comisión, apoyo o financiamiento de los delitos contemplados en el artículo 187 ter.

Art. 187 quindecies: Actuación y protección del informante. El informante no será considerado agente del Estado. Debe ser notificado de que colaborará en la investigación en ese carácter y se le garantizará que su identidad será mantenida en estricta reserva.

No será admisible la información aportada por el informante si éste vulnera la prohibición de denunciar establecida en el artículo 178.

El Ministerio de Justicia de la Nación deberá adoptarse las medidas de protección adecuadas para salvaguardar la vida y la integridad física del informante y su familia.

Art. 187 sexdecies: Entrega vigilada. El juez, a pedido del Ministerio Público Fiscal, en audiencia unilateral, podrá autorizar que se postergue la detención de personas o secuestro de bienes cuando estime que la ejecución inmediata de dichas medidas puede comprometer el éxito de la investigación.

El juez podrá autorizar, a pedido del Ministerio Público Fiscal, que ingrese, circule o egrese del territorio nacional una remesa ilícita, sin interferencia de la autoridad competente y bajo su control y vigilancia, con el fin de identificar a los partícipes, reunir información y elementos de convicción necesarios para la investigación, siempre y cuando tuviere la seguridad de que será vigilada por las autoridades judiciales del país de destino. Esta medida deberá disponerse por resolución fundada.

Art. 187 septdecies: Suspensión de la entrega vigilada. El juez podrá disponer en cualquier momento, la suspensión de la entrega vigilada y ordenar la detención de los partícipes y el secuestro de los elementos vinculados al delito, si las diligencias pusieren en peligro la vida o integridad de las personas o la aprehensión posterior de los partícipes del delito sin perjuicio que, si surgiere ese peligro durante las diligencias, los funcionarios públicos encargados de la entrega vigilada apliquen las normas de detención establecidas para el caso de flagrancia.

Art. 187 octodecies: Prórroga de jurisdicción. Cuando se encontrare en peligro la vida de la víctima o su integridad psíquica o física o la

demora en el procedimiento pudiere comprometer el éxito de la investigación, el juez y el fiscal de la causa podrán actuar en ajena jurisdicción territorial, ordenando a las autoridades de prevención las diligencias que entienda pertinentes, debiendo comunicar las medidas dispuestas al juez del lugar dentro de un plazo no mayor de veinticuatro (24) horas.

Art. 2º: El funcionario o empleado público que indebidamente revelare la real o nueva identidad de un agente encubierto, de un agente revelador o de un informante, será reprimido con prisión de uno (1) a cuatro (4) años, e inhabilitación por el doble de tiempo de la condena.

Si la conducta tuviere lugar por imprudencia, negligencia o inobservancia de los deberes a su cargo, será sancionado con prisión de seis (6) meses a dos (2) años, e inhabilitación por el doble de tiempo de la condena.

Art. 3º: Deróganse los artículos 31 bis, 31 ter, 31 quáter, 31 quinquies, 31 sexies, 33 y 33 bis de la ley 23.737.

Art. 4º:- Comuníquese al Poder Ejecutivo.

De acuerdo a lo establecido por el artículo 110 del reglamento del Honorable Senado, el presente dictamen pasa directamente al orden del día.

Sala de la comisión, 18 de octubre de 2016

Anabel Fernández Sagasti.- Virginia M. García.-

INFORME

El proyecto de ley remitido por el Poder Ejecutivo nacional y puesto a consideración de la comisiones de justicia y asuntos penales y seguridad interior y narcotráfico tiene por objeto establecer un marco jurídico que regule ciertas técnicas especiales de investigación a fin de que las fuerzas de seguridad y las autoridades judiciales puedan implementarlas para aquéllos delitos de investigación compleja.

En ese sentido dicha iniciativa pretende implementar una ley de fondo que complemente al código penal cuando en realidad dicho marco jurídico debe darse en materia procesal penal ya que las disposiciones en consideración refieren al proceso de investigación penal, proceso el cual el Ministerio Público Fiscal tiene a cargo cuando se trata de una persecución penal y es quien ejercer la acción penal pública, conforme lo establece el Código Procesal Penal de la Nación y las leyes complementarias.

Es por ello que mediante el presente se pretende aconsejar su modificación e introducir como Capítulo II ter, al título Tercero, de Libro Segundo del Código Procesal Penal -ley 23.984- y sus modificatorias, el capítulo Técnicas Especiales de Investigación.

Asimismo es dable destacar que hace pocos días ha ingresado un proyecto de ley del Ejecutivo Nacional a esta Cámara, expediente PE 165/16 mensaje 111/16 el cual tiene por objeto modificar el suspendido por un Decreto de Necesidad y Urgencia inconstitucional del Gobierno Nacional el nuevo Código Procesal de la Nación –ley 27.063- respecto de la investigación y el juzgamiento de los delitos de competencia de la justicia federal introduciendo figuras como la del agente encubierto.

De esta manera se genera una confusión e inflación en materia de leyes de carácter de fondo y procesal penal que como legisladores no podemos pasar por alto.

En cuanto a los delitos para los cuales se podrán utilizar las figuras del agente encubierto, agente revelador, el informante, la entrega vigilada como técnicas especiales son:

- a) Delitos de producción, tráfico, transporte, siembra, almacenamiento y comercialización de estupefacientes, precursores químicos o materias primas para su producción o fabricación previstos en la ley 23.737 o la que en el futuro la reemplace, y la organización y financiación de dichos delitos;
- b) Delitos previstos en la sección XII, título I del Código Aduanero;
- c) Todos los casos en que sea aplicable el artículo 41 quinquies del Código Penal;
- d) Delitos previstos en los artículos 125, 125 bis, 126, 127 y 128 del Código Penal;
- e) Delitos previstos en los artículos 142 bis, 142 ter y 170 del Código Penal;
- f) Delitos previstos en los artículos 145 bis y ter del Código Penal;
- g) Delitos previstos en el libro segundo, título XIII del Código Penal;

La aplicación de las técnicas especiales de investigación para estos delitos deberá regirse por los principios de necesidad, razonabilidad y proporcionalidad. El juez y el fiscal deberán evaluar, con carácter restrictivo, la posibilidad de utilizar medidas más idóneas para esclarecer los hechos que motivan la investigación o el paradero de los autores, partícipes o encubridores.

También en el presente dictamen en minoría modifica que la designación de los agentes esté a cargo del Ministerio Público Fiscal, es el fiscal quien decide la aplicación de una técnica especial de investigación, el juez quien debe autorizar y las fuerzas de seguridad quienes deben ejecutarla. Dichas funciones que debe corresponderle al fiscal en la iniciativa del Ejecutivo Nacional la colocan en la cabeza del juez o del Ministerio de Seguridad y de las fuerzas de seguridad.

Asimismo es dable aclarar que el juez al disponer de oficio la aplicación de una técnica de investigación y la designación e

instrumentación necesaria para su actuación, se estaría dotando al juez de competencias propias del fiscal y esto tergiversaría la lógica de funcionamiento del sistema. Estas técnicas, son un canal para que los jueces sigan manteniendo un control de hecho de la investigación penal.

El Ministerio Público Fiscal en base a parámetros objetivos, en razón de su competencia, y agregando como requisito el no tener antecedentes penales, sanciones administrativas ni haber integrado las fuerzas de seguridad durante la última dictadura cívico militar, como así también que la protección de los agentes sea puesta en cabeza del Ministerio de Justicia, dado que dicho organismo tiene a cargo la protección de testigos.

Respecto a la declaración en juicio de los agentes encubiertos y reveladores serán convocados al juicio únicamente cuando su testimonio resultare imprescindible, se autoriza la reserva de identidad pero también se especifica que la declaración prestada en estas condiciones no constituirá prueba dirimente para la condena del acusado y deberá evaluarse con especial cautela por el tribunal interviniente, conforme lo establece el artículo 8.

En la modificación pretendida el agente encubierto y el agente revelador deberán ser convocados al juicio cuando su testimonio resultare una prueba necesaria para el juzgamiento de la conducta que se trate, no cuando sea imprescindible, se debe ser claro si debe declarar o no. Esta última debe regularse con arreglo de esa previsión, de que la prueba que va producir es válida y será incorporada al juicio y analizada.

Finalmente cuando la declaración signifique un riesgo para su integridad o la de otras personas, o cuando se frustrare una intervención ulterior, se emplearon los recursos técnicos para impedir que pueda identificarse al declarante por su voz o rostro. Asimismo cuando en relación a la actuación y protección del informante el Ministerio de Justicia deberá adoptar las medidas de protección adecuadas para salvaguardar la vida y la integridad física del informante y su familia.

Anabel Fernández Sagasti.- Virginia M. García.-

VERSION PRELIMINAR SUSCEPTIBLE DE CORRECCION UNA VEZ
CONFRONTADO CON EL ORIGINAL IMPRESO