

# LA PRISIÓN PREVENTIVA

[ DESDE LA PERSPECTIVA  
DEL ABOGADO DEFENSOR ]



ESTUDIO ORÉ GUARDIA  
ABOGADOS



EDITORIAL REFORMA



EDITORIAL REFORMA

---

**LA PRISIÓN  
PREVENTIVA DESDE  
LA PERSPECTIVA DEL  
ABOGADO DEFENSOR**

ESTUDIO ORÉ GUARDIA

## LA PRISIÓN PREVENTIVA DESDE LA PERSPECTIVA DEL ABOGADO DEFENSOR

© Autor: Estudio Oré Guardia S. C. R. L.  
Calle Dalton 229 San Borja - Lima  
Telf. (511) 2251390  
e-mail: estudio@oreguardia.com.pe

© Editorial Reforma S. A. C.  
Calle Dalton 237 San Borja - Lima  
Telf. (511) 2252006  
e-mail: editorialreformasac@gmail.com

1ª edición: enero 2023  
Impreso en Editorial Supergráfica E.I.R.L.  
Calle Luisa Beausejour 2047. Urb. Chacra Ríos Norte.  
Lima - Perú

Tiraje: 1000

ISBN: 978-612-46483-4-2

Hecho el depósito legal en la Biblioteca Nacional del Perú N° 2022-12682

Se prohíbe la reproducción total o parcial de esta obra incluido el diseño tipográfico y de portada se cual fuere el medio, electrónico o mecánico, sin el consentimiento escrito por el editor.

# ÍNDICE GENERAL

<b>PRÓLOGO</b>	17
<b>PRESENTACIÓN</b>	25
<b>INTRODUCCIÓN</b>	29
<b>1. EL ROL Y LA ORGANIZACIÓN DEL ESTADO PARA LA PERSECUCIÓN PENAL</b>	31
ORÉ GUARDIA, ARSENIO / ALACHE NEYRA, JAHAIRA	
1.1. La competencia especializada del subsistema anticorrupción	34
1.2. La estabilidad de los magistrados y su impacto en la prisión preventiva	39
1.3. La formulación normativa de la prisión preventiva	43
1.4. La prisión preventiva y la situación penitenciaria	46
<b>2. EL ROL DE LOS SUJETOS PROCESALES EN LA PRISIÓN PREVENTIVA</b>	49
ORÉ GUARDIA, ARSENIO / ALACHE NEYRA, JAHAIRA	
2.1. El rol del abogado defensor	51
2.2. El rol del fiscal	59
2.3. El rol del juez	64
<b>3. BASE CONCEPTUAL DE LA PRISIÓN PREVENTIVA</b>	71
CAMARENA ALIAGA, GERSON W. / PALOMINO RAMÍREZ, WALTER / CHIPA ÁVILA, LIZ / RIVERA VILLANUEVA, JOSÉ LUIS	
3.1. Conocimiento del marco normativo de la prisión preventiva	73
3.1.1. Ámbito constitucional y convencional	74
3.1.2. Ámbito penal: la apariencia de comisión del delito como presupuesto de la prisión preventiva	82
A. La teoría del delito como herramienta indispensable para el análisis de la prisión preventiva	82
B. Determinación de la apariencia del delito	84
a. ¿Qué es la tipicidad y cómo incide en la imposición de la prisión preventiva?	84

b. ¿Qué es la antijuridicidad y cómo incide en la imposición de la prisión preventiva?	89
c. ¿Qué es la culpabilidad y cómo incide en la imposición de la prisión preventiva?	90
d. ¿Qué es la punibilidad y cómo incide en la imposición de la prisión preventiva?	91
C. Prognosis de pena superior a cuatro años de pena privativa de libertad	92
3.1.3. Ámbito procesal: el estándar probatorio	93
A. Apuntes preliminares	94
B. Concepto, funciones y escalas del estándar de prueba	97
C. Sobre el grado de sospecha como estándar de prueba en el proceso penal	99
D. El estándar de prueba para la prisión preventiva en los pronunciamientos de la Corte Suprema	101
E. La importancia de la valoración de la prueba para la determinación del estándar de prueba alcanzado	106
F. El control del estándar de prueba alcanzado a través de la verificación de motivación de las resoluciones judiciales	108
a. Defectos en la motivación por problemas de motivación interna y motivación externa	109
b. Insuficiencia en la motivación (motivación inexistente, aparente, insuficiente, incongruente o fraudulenta)	110
c. Motivación constitucionalmente deficitaria	112
<b>3.2. Conocimiento del marco jurisprudencial de la prisión preventiva</b>	<b>113</b>
3.2.1. ¿Qué es la «jurisprudencia»?	114
3.2.2. La denominada « <i>jurisprudencia vinculante</i> »	116
A. El precedente vinculante	117
B. La sentencia plenaria por discrepancia jurisprudencial	118
C. La ejecutoria suprema vinculante	119
D. El acuerdo plenario	120
E. La doctrina jurisprudencial vinculante	120

<b>4. ESTRATEGIAS Y TÁCTICAS PARA UNA DEFENSA EFICAZ EN EL PROCEDIMIENTO DE PRISIÓN PREVENTIVA</b>	125
<b>PALOMINO RAMÍREZ, WALTER / VALENZUELA YLIZARBE, FREDY / GARCÍA NAVARRO, EDWARD</b>	
<b>4.1. Tareas del abogado defensor previas de la audiencia de prisión preventiva</b>	127
4.1.1. Elaboración de la teoría del caso	127
4.1.2. Determinación de la posición de la defensa frente al pedido de prisión preventiva	129
A. Presupuestos indispensables	129
a. Conocer y determinar bien los hechos	129
b. Analizar (identificar y preparar) los elementos de convicción de cargo y de descargo	130
c. Identificar la línea o líneas jurisprudenciales relevantes de los despachos jurisdiccionales para determinar la estrategia de la defensa	130
B. Definición de la posición y estrategias de la defensa	130
a. Definición y diseño de la estrategia de la defensa en el procedimiento de prisión preventiva	130
i) Análisis del requerimiento fiscal de prisión preventiva	131
ii) Preparar documentos que acrediten el no cumplimiento de los presupuestos	132
b. Necesidad de delimitar y precisar el objeto de debate en la audiencia y los argumentos de defensa	132
c. Análisis de posibles contingencias	134
<b>4.2. Preparación del procesado por el abogado defensor antes de la audiencia</b>	136
4.2.1. Sobre la presencia del imputado en la audiencia de prisión preventiva	136
4.2.2. Sobre la intervención del imputado en la audiencia	138
<b>4.3. Cuestionamiento de la decisión judicial que ordena la prisión preventiva</b>	138
4.3.1. Recurso de apelación	139
4.3.2. Recurso de casación	144
4.3.3. Demandas constitucionales contra la orden judicial de prisión preventiva	145

<b>5. LIMITACIONES PARA EL EJERCICIO DE UNA DEFENSA EFICAZ EN EL PROCEDIMIENTO DE PRISIÓN PREVENTIVA</b>	149
<b>CAMARENA ALIAGA, GERSON W.</b>	
<b>5.1. Limitaciones derivadas del diseño normativo de la prisión preventiva</b>	151
5.1.1. El plazo para preparación de la defensa	151
5.1.2. El plazo para la apelación	154
5.1.3. El plazo de la «adecuación» de la prolongación de la prisión preventiva	155
<b>5.2. Limitaciones derivadas de algunas malas prácticas de jueces, fiscales y abogados en el procedimiento de prisión preventiva</b>	158
5.2.1. La vulneración de la presunción de inocencia y la inversión de la carga de la prueba	158
5.2.2. Inobservancia de las garantías de independencia e imparcialidad de los órganos de la administración de justicia	162
5.2.3. La vulneración del derecho de defensa: presentación de elementos de convicción durante la audiencia	163
<b>6. ANÁLISIS DE ALGUNAS PRÁCTICAS ENTRE FISCALES Y JUECES QUE VULNERAN GARANTÍAS PROCESALES DURANTE EL PROCEDIMIENTO DE PRISIÓN PREVENTIVA</b>	167
<b>CHUMPITAZ RODRIGUEZ, MARICRISTY / CAMARENA ALIAGA, GERSON W. / MADRID VALERIO, CECILIA</b>	
<b>6.1. El menoscabo de la garantía de la imparcialidad de jueces y fiscales</b>	169
6.1.1. La indebida coordinación entre jueces y fiscales: el “copia y pega”	169
A. El fiscal y el juez coordinan la imposición de la prisión preventiva	169
B. Rol de la Oficina de Control de la Magistratura (OCMA)	172
6.1.2. La influencia de los medios de comunicación en la decisión judicial sobre la imposición de la prisión preventiva	173
A. Las garantías con que debe contar el sistema judicial para resguardar que el proceso sea dirigido por funcionarios imparciales	174

B. La posición que debe asumir el abogado defensor para la tutela de sus derechos fundamentales frente a la presión mediática	179
<b>6.2. Uso indebido de la información proveniente de procedimientos de colaboración eficaz</b>	180
6.2.1. Planteamiento del problema a analizar	180
6.2.2. Notas características del procedimiento de colaboración eficaz	182
6.2.3. Condiciones para emplear la información obtenida en la colaboración eficaz en la solicitud de prisión preventiva	184
6.2.4. Problemas que se han presentado por la desnaturalización de las reglas procesales para el uso de la información producida en la colaboración eficaz	185
A. Utilización de la declaración del aspirante del colaborador eficaz con una corroboración insuficiente	185
B. Utilización de la declaración incompleta del aspirante del colaborador eficaz	187
C. Utilización de actos de investigación producidos en etapa de corroboración para solicitar la prisión preventiva en contra de una persona	188
D. Desnaturalización de la prueba trasladada	189
<b>7. LAS AUDIENCIAS VIRTUALES DE PRISIÓN PREVENTIVA EN TIEMPOS DEL COVID-19</b>	191
<b>CAMARENA ALIAGA, GERSON W.</b>	
<b>7.1. El impacto del COVID-19 en los principios del proceso penal</b>	193
7.1.1. ¿Qué son los principios del proceso penal?	194
7.1.2. Los principios y reglas que establecen la forma en que se desarrollan las audiencias	194
7.1.3. La virtualización del proceso frente a los principios	195
<b>7.2. El rol del abogado defensor frente al COVID-19</b>	198
<b>BIBLIOGRAFÍA GENERAL</b>	201