ÍNDICE

INTRODUCCIÓN, XI

I PRINCIPIOS GENERALES, 1
1. Ubicación de la cuestión, 1
2. El proceso penal y los límites a la averiguación de la verdad, 3
3. Derivación constitucional implícita de la regla de exclusión. Definición, 10
4. Fundamentos y funciones de la regla de exclusión. Críticas y contraargumentos, 13
4.1. Fundamentos y funciones, 13
4.2. Críticas y contraargumentos, 17
5. Efectos de otorgarle a la regla de exclusión status constitucional, 20
6. Alcances de la regla de exclusión: el fruto del árbol venenoso, 21
7. Origen de los actos alcanzables por la regla de exclusión, 24
7.1. Los actos privados, 24
7.2. Los actos obtenidos en el extranjero, 26
8. Relatividad de los principios enunciados, 27
9. Actos alcanzables por la regla de exclusión en los Estados Unidos, 28

II ORÍGENES DE LA REGLA DE EXCLUSIÓN, 31
1. Avances doctrinarios, 31
2. Creación pretoriana, 33
3. Los primeros casos en los Estados Unidos y en la Argentina, 34

III EVOLUCIÓN DE LA REGLA DE EXCLUSIÓN EN LOS ESTADOS UNIDOS, 39
1. Primera etapa: solo para casos federales. La doctrina de la «bandeja de plata», 39
2. Segunda etapa: ampliación hacia los Estados: los casos «Mapp» y «Miranda», 41
3. Tercera etapa: redefinición de la regla en los años 70: el caso «Calandra», 47

IV Evolución de la regla en la jurisprudencia de nuestro país, 51
1. El recurso extraordinario y la función de la Corte Suprema, 51
2. Los años de no aplicación de la regla, 53
3. Los primeros casos, 57
4. Evolución de la regla: la invocación por terceros y el fruto del árbol venenoso. El caso «Rayford», 62
5. Marchas y contramarchas. Estado actual de la cuestión, 66

V La regulación legal en nuestro país, 71
1. El régimen de nulidades en el orden nacional, 71
2. Nulidades absolutas, 73
2.1. Características y condiciones de procedencia de las nulidades absolutas, 74
2.2. Extensión de la nulidad absoluta, 82
3. Nulidades específicas, genéricas e implícitas, 82
3.1. Nulidades específicas, 83
3.2. Nulidades genéricas, 84
3.3. Nulidades implícitas, 84
4. La regulación legal en las provincias, 85
4. 1. Casos de previsión expresa de la regla de exclusión y del fruto del árbol venenoso, 86
4.2. Casos de previsión expresa solo de la regla de exclusión, 87
4.3. Casos de no previsión expresa, 89
4.4. Conclusiones. Ventajas y desventajas de cada sistema normativo, 89

VI La cuestión en España, 93

VII Las pruebas ilegales, 97
1. Introducción, 97
2. Requisitos de procedencia de las medidas procesales de coerción, 99
2.1. El principio nulla coactio sine lege, 99
2.2. Estándar constitucional de legalidad en la adquisición probatoria, cuando están en juego garantías constitucionales: proscripción de la arbitrariedad, 100
3. Pruebas ilegalmente obtenidas con relación a los registros domiciliarios, 105
3.1. Allanamiento realizado sin orden judicial: validez del consentimiento y de la renuncia a la expectativa de privacidad, 105
3.1.1. El consentimiento, 106
3.1.2. La teoría del riesgo, 109
3.2. Allanamiento realizado con orden judicial «no fundada», o bien, sin existir «motivos suficientes» para ello, 111

3.3. Allanamiento cumplido de manera excesiva respecto del contenido de la orden y secuestro de elementos vinculados a otro delito, no observables a simple vista, 117
3.4. Allanamiento llevado sin orden judicial y sin la concurrencia de circunstancias extraordinarias que permitan proceder sin orden, 118
4. Pruebas ilegalmente obtenidas en el marco de requisas personales, 120
4.1. Requisas ordenadas por el juez mediante auto no fundado o sin la existencia de motivos suficientes, 120
4.2. Requisas efectuadas sin orden judicial y sin que concurran las circunstancias excepcionales que permitan proceder sin aquella, 121
4.2.1. Requisas personales, 121
4.2.2. Requisas de automóviles, 125
4.2.3. Requisas habilitadas, 126
4.3. Las requisas realizadas sin orden judicial, aun cuando se den los motivos precedentes, en lugares distintos de la vía pública o en lugares no considerados de acceso público (art. 230 bis, inc. *b*, CPPN), 127
5. Pruebas ilegalmente obtenidas relacionadas con la interceptación de correspondencia y las intervenciones telefónicas, 127
5.1. Interceptación de correspondencia, 128
5.1.1. Extensión de la protección al correo electrónico, 129
5.2. Interceptación de las comunicaciones, 131
5.2.1. Interceptación de comunicaciones telefónicas sin orden judicial, o por auto no fundado, o sin motivo suficiente, 131
5.2.2. Interceptación en los casos de los arts. 142 bis y 170 del CP, dispuesta por el fiscal y no convalidada por el juez dentro de las 24 horas, 135
5.2.3. Interceptación en los casos de comunicación entre imputado y defensor, 136
5.3. Los hallazgos casuales en materia de interceptaciones telefónicas, 136
6. Pruebas obtenidas a partir de detenciones ilegales, 138
7. Pruebas ilegalmente obtenidas en el marco de declaraciones del imputado, 140
7.1. Casos que no presentan mayor dificultad: distintas situaciones de incriminación forzada producidas dentro del proceso, 143
7.1.1. Declaración que resulta autoincriminatoria y prestada bajo juramento o promesa de decir verdad, 143
7.1.2. No cumplimiento de recaudos legales, 144
7.1.3. Coerción física o moral, 146
7.1.4. Declaración prestada ante funcionarios policiales, 149

7.2. Algunos de los llamados «casos difíciles», 151
7.2.1. Concurrencia a un hospital a partir de lo cual se obtiene el conocimiento de un delito, 151
7.2.2. La obtención de manifestaciones autoincriminatorias mediante el uso de cámaras ocultas, grabación de conversaciones sin consentimiento, etc., 155
7.3. El imputado como objeto de la prueba, 158
8. Pruebas obtenidas a través de institutos especialmente previstos en la Ley de Estupefacientes, 161
8.1. La utilización del «agente encubierto». Diferencia con el «agente provocador, 162
8.2. El testigo de identidad reservada, 165
8.3. La denuncia anónima, 167
9. Pruebas obtenidas en violación a normas procesales que impiden poner en conocimiento de la autoridad determinados hechos, 168
9.1. Prohibición de declarar, 168
9.2. El secreto profesional versus la obligación de denunciar, 170

VIII Excepciones a la regla de exclusión, 175
1. Consideración preliminar, 175
2. Excepciones en principio compatibles con el ordenamiento jurídico argentino, 177
2.1. Fuente independiente, 177
2.2. La fuente hipotéticamente independiente, 187
2.3. Descubrimiento inevitable, 190
2.4. El hallazgo casual, 200
2.5. La violación constitucional que beneficia al imputado, 205
2.6. La excepción por aplicación del principio de proporcionalidad, 206
3. Excepciones en principio no compatibles con el ordenamiento jurídico argentino, 211
3.1. La excepción de buena fe, 211
3.2 La excepción de los vicios subsanados o del tinte diluido, 217
3.3. La destrucción de la mentira del imputado, 224

IX Formulación sistémica: teoría general de la regla de exclusión, 227
1. Primer momento: violación constitucional, 228
2. Segundo momento: perjuicio, 228
3. Tercer momento: no concurrencia de excepciones, 229
4. Cuarto momento: extensión de la ilegalidad, 230

Epílogo, 231

Bibliografía general, 233