ÍNDICE

Prólogo 23

Introducción 27

CAPÍTULO I

TÉCNICAS ENCUBIERTAS

1. Aspecto político 29
2. Aspecto criminológico 31
3. Aspecto sociológico 31
4. Aspecto económico. Las mafias rusa, italiana, turca, colombiana, china y japonesa 34

Bibliografía consultada 38

CAPÍTULO II

EL AGENTE PROVOCADOR

1. Consideraciones generales 39
1.1. Antecedentes 39
1.2. Actualidad 41
2. Diferencia con el agente encubierto 42
3. Causas de justificación de la provocación policial 42
3.1. El consentimiento prestado 42
3.2. El cumplimiento de un deber 43
3.3. La orden de la autoridad pública 45
3.4. El estado de necesidad 46
3.5. La legítima defensa 47
4. Excusas absolutorias 47
5. Coacción moral 48

6. Provocación policial 52
7. Prohibición de pruebas 54
8. Agente provocador y delito imposible 56
9. Agente provocador y tentativa 62
10. Aceptación legal del agente provocador 66
11. El agente provocador en España a través de las sentencias del Tribunal Supremo 68
11.1. Provocador. Funcionario. Particular 68
11.2. Elemento objetivo 69
11.3. Voluntariedad 69
11.4. Delito imposible 70
11.5. Conducta ficticia 71
11.6. Falta de peligro 72
11.7. Falta de provocación 73
11.8. Duda sobre el proceder policial 75
11.9. Facultad de los preventores 75
11.10. Acción delictiva precedente 75
11.11. Política criminal 76
11.12. Situaciones bajo control 77
11.13. Prueba de cargo válida 78
11.14. Descubrimiento de delitos cometidos 78

CAPÍTULO III

INFORMANTES Y TÉCNICAS DE INVESTIGACIÓN ENCUBIERTAS EN LOS ESTADOS UNIDOS

1. Aspectos generales 81
1.1. Antecedentes 81
2. Investigaciones encubiertas y enmiendas constitucionales ... 83
2.1. Primera Enmienda. Libertad de expresión 84
2.2. Cuarta Enmienda. Búsquedas y secuestros irrazonables. Derecho de privacidad 84
2.2.1. "López v. United States" 84
2.2.2. "Hoffa v. United States" 86
2.2.3. "Lewis v. United States" 87
2.2.4. "On Lee v. United States" 87
2.2.5. Control judicial 88
2.3. Quinta Enmienda. Debido proceso 89
2.3.1. "Hampton v. United States" 89
2.4. Conducta ultrajante 90

2.5. Pagos a informantes. Consecuencias 90
2.5.1. "Williamson v. United States" 91
2.5.2. "Hill v. United States" 91
2.5.3. "United States v. Lane" 92
2.6. Sexta Enmienda. Asesoramiento legal 92
2.6.1. Limitaciones para encubiertos 93
3. Defensa de entrampamiento 94
3.1. Antecedentes 94
3.1.1. Inglaterra 95
3.1.2. Estados Unidos 96
3.2. *Test* objetivo 97
3.3. *Test* subjetivo 98
3.4. *Entrapment* y regla de exclusión. Diferencia 98
3.5. *Entrapment* y derechos constitucionales 99
3.6. Código Penal Modelo 99
3.7. *Entrapment* ilegal 101
3.8. *Entrapment* y el Servicio de Inmigración y Naturalización 102
4. Guías del procurador general 103
4.1. Autorización para iniciar una operación 104
4.2. Requisitos 104
4.3. Revisión 105
4.4. No obligatoriedad 105
4.5. Operaciones encubiertas. Encuestas 105
4.6. Guías del F.B.I. 106
5. Actividad legislativa 107
5.1. Estudios realizados por los comités judiciales del Senado y de la Cámara de Representantes. Caso "Abscam" y sus implicancias legislativas 107
5.2. Recomendaciones legislativas para la regulación federal de las prácticas encubiertas y sus objetivos 107
5.3. Proyecto de ley S 804 110

CAPÍTULO IV

ENTRAMPAMIENTO O CELADA LEGAL

1. El agente provocador en los Estados Unidos 115
2. La defensa de entrampamiento 117
2.1. Casos iniciales 117
2.1.1. Caso "Woo Wai v. United States" 118
2.2. *Test* subjetivo. *Test* objetivo 118

2.2.1. Caso "Sorrell v. United States" 120
2.2.2. Caso "Sherman v. United States" 120
2.2.3. Caso "United States v. Russell" 120
3. La predisposición 121
3.1. Fallos judiciales 123
3.1.1. Caso "Jacobson v. United States" 125
3.1.2. Otros precedentes 128
4. Defensa de entrampamiento-defensa de debido proceso. Diferencias 129
4.1. Casos "Russell" y "Hampton" 130
4.2. Ultrajante conducta del gobierno. Casos 131
4.3. Poderes de supervisión 133
4.4. Recientes casos de entrampamiento. "Abscam", "DeLorean" 134
5. Requisitos a tener en cuenta por el magistrado 137
5.1. Razonable sospecha 137
5.2. Falta de orden judicial 137
5.3. Ventajas 138
5.4. Factores a tener en cuenta 138
5.5. Prácticas rechazadas 139
6. Agentes encubiertos y su protección durante el proceso 139
6.1. Antecedentes. Casos 139
7. Agentes encubiertos y la advertencia Miranda 140
7.1. Privilegio de no declarar contra sí mismo 140
7.2. Actuación en cárceles 141
8. Derecho a acceder a la evidencia 143
8.1. Garantía constitucional de acceso a la evidencia 143
8.2. Interés del gobierno en no presentar al agente en juicio ... 143
8.3. Deber constitucional de entregar la evidencia exculpatoria ... 143
8.4. Privilegio del Estado de no revelar datos sobre la identidad del agente 144
9. El entrampamiento en Canadá e Inglaterra 145
9.1. Canadá 145
9.2. Inglaterra 146

CAPÍTULO V

INFORMANTES Y TÉCNICAS DE INVESTIGACIÓN ENCUBIERTAS EN ALEMANIA

1. Consideraciones generales 147

2. Informantes 149
3. Personas de confianza 149
4. Persona de confianza y proceso penal 152
5. Agente encubierto 154
6. Protección de testigos 158
7. Agente provocador y agente encubierto 161
Bibliografía consultada 163

CAPÍTULO VI

OPERACIONES ENCUBIERTAS EN JAPÓN

1. Concepto 165
2. Objetivos 165
3. Jurisprudencia 166
4. Entrampamiento 167
Bibliografía consultada 167

CAPÍTULO VII

OPERACIONES ENCUBIERTAS PRIVADAS

1. Operaciones encubiertas como actividad privada 169
2. Agentes encubiertos, espías y secretos 179
3. Hacia un tribunal internacional 182

CAPÍTULO VIII

EL INFILTRADO

1. Infiltrado-agente provocador 183
2. Actuación en el derecho comparado 184
2.1. Italia 184
2.1.1. Aspectos legales 184
2.1.2. Causa de justificación 184
2.1.3. Adquisición simulada 187
2.1.4. Límites 187
2.1.5. Control 187
2.2. Francia 188
2.2.1. Aspectos legales 188

2.2.2. Causa de justificación 188
2.2.3. Control 188
2.2.4. Finalidad 188
2.3. España. 189
2.3.1. Aspectos legales. Droga en circulación 189
2.3.2. Finalidad 189
2.4. Suiza 190
2.4.1. Concepto 190
2.4.2. Aspectos legales 190
2.4.3. Diferencia del rol del infiltrado con otras prácticas. 190
2.4.4. Características 191
2.4.5. Finalidad 192
3. Infiltrado y su participación en juicio como testigo de cargo. Derecho a control 192
3.1. Motivos para conservar el anonimato 193
3.2. Derecho de la defensa a interrogar y controlar al testigo . 193
4. Participación indirecta del infiltrado como medio de prueba . 194
4.1. Derecho de la defensa a interrogar al testigo. Tribunal Europeo de los Derechos del Hombre 195
4.1.1. Caso "Kostovski" (20 de noviembre, 1989) 195
4.1.2. Caso "Asch" (26 de abril, 1991) 195
4.1.3. Caso "Lüdi" (15 de junio, 1992) 196

Bibliografía consultada 197

CAPÍTULO IX

INFORMANTES

1. Concepto 199
2. Antecedentes 200
3. Factores a tener en cuenta 200
4. Evaluación de la información aportada 200
5. Control de actuación 202
6. Recompensas legales 202
7. Negativa a revelar la identidad 203
8. Guías del procurador general de los Estados Unidos para el uso de informantes y fuentes confidenciales a ser utilizadas por el F.B.I. 204
9. Requisitos a tener en cuenta antes de utilizar a un informante 205
10. Advertencias para los informantes 205

11. Reconocimiento y utilidad del informante 206
11.1. No incitación a cometer delitos 206
11.2. Determinación de conveniencia en el uso de las técnicas 207
11.3. Plazo de presentación 208
11.4. Destrucción de información 208
11.5. Falta de conveniencia 208
11.6. Prohibición de cometer ilícitos 209
11.7. Justificación en casos importantes 209
11.8. Clases de actividades criminales 209
11.9. Revisión de las decisiones 210
11.10. Efectos a tener en cuenta al utilizar las técnicas 210
11.11. Tareas no autorizadas conectadas con delitos 210
11.12. Prohibición de encubrir crímenes 211
11.13. Infiltración en organizaciones 211
11.14. Pagos y acuerdos compensatorios 212
12. Guías. Carácter no obligatorio 212
13. Inglaterra 213
14. Acuerdos 214
14.1. Acuerdo I 214
14.2. Acuerdo II 215
14.3. Acuerdo III 216
15. Motivos para la cooperación 217
16. Dirección de informantes 217
17. Casos judiciales 218

Bibliografía consultada 223

CAPÍTULO X

DERECHO PREMIAL Y EMERGENCIA

..... 225

CAPÍTULO XI

EL ARREPENTIDO

1. Consideraciones generales 235
2. El arrepentido en el derecho comparado 239
2.1. Alemania 239

2.2. Bélgica 242
2.3. Luxemburgo 242
2.4. Francia 243
2.5. Bolivia 243
2.6. Costa Rica 244
2.7. Colombia 244
2.8. Portugal 244
2.9. Italia 245
3. Legislación italiana sobre el *pentismo* 246
3.1. Examen de las personas que colaboran con la justicia . 247
3.2. Entrevista con fines de investigación 247
3.3. Nuevas normas para la protección de quienes colaboran con la justicia 248
3.4. Normas sobre el cambio de identidad para proteger a los colaboradores 254
3.5. Regulaciones ministeriales concernientes al Programa de Protección para los colaboradores con la ley y las modalidades de actuación 259
3.6. Participación en el procedimiento a distancia 266
4. España 268
5. Valoración de la declaración del arrepentido 269

CAPÍTULO XII

SOBRE LA EVALUACIÓN DE LAS DECLARACIONES DE LOS ARREPENTIDOS COMO PRUEBA DE CARGO. *CHIAMATA IN CORREITÀ*. MENTIROSOS Y MENTIRAS

1. Introducción 273
2. *Chiamata in correità* 274
3. Mentirosos y mentiras 282

CAPÍTULO XIII

PROTECCIÓN DE TESTIGOS

1. Aspectos generales 287
2. Relaciones paterno-filiales. Derechos de custodia y visitas del ex cónyuge y del testigo relocalizado 294

3. Responsabilidad del Estado por crímenes cometidos por los testigos beneficiados 298
4. Responsabilidad del Estado cuando los acreedores no pueden cobrar sus créditos 301
5. Revelación de información sobre el testigo 302
6. Fondo de compensación para las víctimas de delitos cometidos durante el Programa 303
7. Memorándum de entendimiento entre el gobierno y el testigo 304

CAPÍTULO XIV

ASPECTOS PSICOLÓGICOS DE LOS INFORMANTES, AGENTES ENCUBIERTOS Y TESTIGOS PROTEGIDOS

1. Introducción 307
2. Informantes. Aspectos psicológicos. Su problemática 307
3. Agentes encubiertos. Aspectos psicológicos. Su problemática 309
4. Testigos protegidos. Aspectos psicológicos. Su problemática . 327

CAPÍTULO XV

ENTREGA VIGILADA

1. Definición 331
2. Finalidad 332
3. Clases 333
4. Inconvenientes 333
5. Excusa absolutoria 333
6. La entrega vigilada en el derecho comparado 333
6.1. Italia 333
6.1.1. Aspectos legales. Retraso en los procedimientos . 334
6.1.2. Participación judicial 334
6.1.3. Casos de urgencia 334
6.1.4. Objetivos 334
6.2. España 335
6.2.1. Aspectos legales 335
6.2.2. Definición 335
6.2.3. Críticas 336
6.3. Francia 336
6.3.1. Aspectos legales 336
6.3.2. Procedimiento 336

6.3.3. Entregas vigiladas y entregas controladas 337
6.4. Alemania 337
6.4.1. Aspectos legales 337
6.4.2. Concepto 337
6.4.3. Procedimiento 337
6.4.4. Principio de legalidad 337
6.4.5. Problemas prácticos 338
6.4.6. Características 338
6.5. Estados Unidos 338
6.5.1. Características 338
6.5.2. Aspectos legales 339
6.5.3. Sustitución 339
6.6. Japón 340
Bibliografía consultada 340

CAPÍTULO XVI

OPERACIONES ENCUBIERTAS Y ESCUCHAS TELEFÓNICAS EN LOS ESTADOS UNIDOS

1. Consideraciones generales. Agentes encubiertos-agentes "cableados" 341
2. Requisitos 346
3. Casos de urgencia. Seguridad nacional 356
4. Procedimiento 359
5. Desarrollo de la radiotelefonía 360
6. Minimización 365

CAPÍTULO XVII

OPERACIONES ENCUBIERTAS Y ESCUCHAS TELEFÓNICAS EN EUROPA

1. España 367
1.1. Definición 367
1.2. Legislación 368
1.3. Descubrimientos casuales o fortuitos 373
1.4. Requisitos exigidos para considerar válida una intervención telefónica. Fallos del Tribunal Supremo español 375
1.4.1. Excepciones a la intimidad personal 376
1.4.2. Intervenciones telefónicas válidas. Requisitos 376

1.4.3. Indicios 381
1.4.4. Requisitos de la orden de interceptación 381
1.4.5. Prohibición de las escuchas predelictuales 382
1.4.6. Prohibición de autorizaciones en blanco 383
1.4.7. Sistema de normas que regulan la interceptación telefónica en España 383
1.4.8. Vulneraciones que determinan la nulidad de la prueba 384
1.4.9. Entidad y gravedad del delito que motiva la medida 387
1.4.10. Autenticidad del contenido de las grabaciones .. 388
1.4.11. Motivación de la orden judicial correspondiente .. 388
1.4.12. Plazo y prórroga 389
1.4.13. Persona distinta a su titular 390
2. Francia 390
2.1. Consideraciones generales 390
2.2. Principio de subsidiariedad 391
2.3. Escuchas judiciales y administrativas. Autorizaciones .. 391
2.4. Sistema de cuotas 392
2.5. Procedimiento 392
2.6. Duración 392
2.7. Destrucción 393
2.8. Control 393
2.9. Prórroga 393
2.10. Caso en que se trata de un abogado 394
3. Alemania 394
3.1. Conceptos generales 394
3.2. Delitos comprendidos. Asociaciones criminales 394
3.3. Autoridad solicitante 395
3.4. Criterio de minimización y principio de subsidiariedad . 395
3.5. Requisitos de la orden 395
3.6. Regla de exclusión 396
3.7. Consentimiento para grabar 397
4. Italia 398
4.1. Límites a la admisibilidad 398
4.2. Presupuestos y formas del procedimiento 399
4.3. Ejecución de las operaciones 399
4.4. Conservación de la documentación 400
4.5. Utilización en otros procedimientos 400
4.6. Prohibiciones de utilización 401
Bibliografía consultada 402

CAPÍTULO XVIII

LAS ESCUCHAS TELEFÓNICAS EN EL DERECHO ARGENTINO A TRAVÉS DE LA JURISPRUDENCIA

1. Aspectos generales 405
1.1. Naturaleza jurídica 407
1.2. Requisitos y exigencias 407
2. Jurisprudencia 409
2.1. Orden fundada 409
2.2. Transcripciones y reconocimiento pericial 413
2.3. Duración de la medida 416
2.4. Conversaciones telefónicas con el defensor 419
2.5. Grabaciones privadas 421
3. Otros aspectos 422
3.1. Proporcionalidad de la medida 422
3.2. Delitos 424
3.3. Hallazgos correspondientes a otros delitos 424
3.4. Organismo que ejecuta la medida 426
3.5. Principio de minimización 427
3.6. Notificación al imputado 428
3.7. Valoración, indicios 428

CAPÍTULO XIX

SOBRE EL ARREPENTIDO, EL AGENTE ENCUBIERTO, LA PROTECCIÓN DE TESTIGOS Y LA ENTREGA VIGILADA EN EL DERECHO ARGENTINO

1. Consideraciones generales 431
2. El arrepentido 434
2.1. Norma legal 434
2.1.1. Críticas 435
2.2. Indagatoria 437
2.3. Excarcelación 438
2.4. Requisitos para acceder al beneficio 438
2.5. Apreciación de las declaraciones de los arrepentidos ... 440
2.6. Fallos y doctrina extranjeros 440
2.7. Otras normas legales sobre el instituto analizado 442
3. El agente encubierto 442
3.1. Antecedentes legislativos 443
3.2. El agente encubierto a través de la jurisprudencia 446

3.3. Control del juez 448
3.4. Control de las partes 450
3.5. Presentación en juicio 451
3.6. Carácter subsidiario 453
3.7. Fundamentación 454
3.8. Agente encubierto y garantías constitucionales 458
3.8.1. Inviolabilidad del domicilio 459
3.8.2. *Entrapment.* Provocación 460
3.8.3. Derecho de privacidad 463
3.8.4. Búsquedas y secuestros 464
3.8.5. Autoincriminación. Agentes encubiertos y la advertencia Miranda 466
3.9. Apreciación de la prueba 466
3.10. Fuerzas de seguridad 467
3.11. Otros aspectos legales 468
3.11.1. Punibilidad 468
3.11.2. Consentimiento 471
3.11.3. Retiro 471
3.11.4. Responsabilidad por revelación de identidad ... 472
4. Protección de testigos 472
4.1. Testigo de identidad reservada 500
4.2. Denuncia anónima 502
4.3. Informante anónimo 503
5. Entrega vigilada 504

Bibliografía consultada 505

JURISPRUDENCIA NACIONAL

Corte Suprema de Justicia de la Nación

Fiscal c/Fernández" 509

Cámara Nacional de Casación Penal

Gaete Martínez, Rufo E." - Sala II 517
Sanabria, Virgilio" - Sala IV 523
Navarro, Miguel Ángel s/recurso de casación" - Sala I 533
Leiva, Carlos A. y otros" - Sala I 544
Pérez Di Marco, Héctor Eduardo y Cosentino Herrera, Paola s/recurso de casación" - Sala IV 551

"Solís, Delia y otros s/recurso de casación" - Sala II 557
"Lencina Rivero, María Isabel s/recurso de casación" - Sala IV .. 564

Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional Federal.

"Cozza, Héctor R. y otros s/inf. ley 23.737" - Sala II 576

Cámara Federal de Apelaciones de San Martín

"Sequeira, Dominga y otros" - Sala II 586
"Arteaga, María y otros" 593

Tribunal Oral Criminal Federal de Mendoza

"Herbas, Rubén y otros" 599

JURISPRUDENCIA INTERNACIONAL

Tribunal Europeo de Derechos Humanos

AGENTE ENCUBIERTO Y POLICÍA

"Lüdi v. Switzerland" 605
"Van Mechelen y otros v. The Netherlands" 618

PRESENTACIÓN Y CONFRONTACIÓN DE TESTIGOS

"Kostovski v. The Netherlands" 635
"Windisch v. Austria" 648
"Saidi v. Francia" 651
"Delta v. Francia" 656
"Isgro v. Italia" 658
"Artner v. Austria" 660

ANEXO LEGISLATIVO

Ley 23.737 665
Ley 25.241 668
Decreto provincial 2052/98 669