



Gustavo E. L. Garibaldi

LAS MODERNAS TECNOLOGÍAS DE CONTROL Y DE INVESTIGACIÓN DEL DELITO

*Su incidencia en el derecho penal
y los principios constitucionales*

| | |
|--------------------------------|---------|
| Biblioteca de la Corte Suprema | |
| Nº de Orden | 123.457 |
| Ubicación | E3647 |



AD·HOC

ÍNDICE ✓

| | |
|--|------|
| <i>Agradecimientos</i> | 17 |
| <i>Prólogo, por Leonardo Pitlevnik</i> | 19 ✓ |

CAPÍTULO I INTRODUCCIÓN

| | |
|---|----|
| | 25 |
| 1. <i>Delimitación de la investigación. Hipótesis de la tesis</i> | 33 |

CAPÍTULO II MARCO NORMATIVO BÁSICO ✓

| | |
|---|----|
| 1. <i>Alcance</i> | 39 |
| 2. <i>Normativa general limitadora de la intromisión en la vida privada</i> | 39 |
| 2.1. <i>Vida privada</i> | 40 |
| 2.2. <i>Otros derechos constitucionales relacionados</i> | 41 |
| 3. <i>Normativa específica de reglamentación de garantías</i> | 43 |
| 3.1. <i>Argentina</i> | 43 |
| 3.2. <i>España</i> | 55 |
| 3.3. <i>Alemania</i> | 60 |
| 3.4. <i>Italia</i> | 63 |

| | |
|--|----|
| 3.5. Francia..... | 65 |
| 3.6. Costa Rica | 67 |
| 3.7. Brasil..... | 68 |
| 3.8. Estados Unidos de América..... | 69 |
| 4. <i>Anteproyecto de reglas estándar de la American Bar Association sobre vigilancia física con medios tecnológicos</i> | 73 |

CAPÍTULO III

EL MARCO DE LO PÚBLICO Y LO PRIVADO ✓

| | |
|--|----|
| 1. <i>Los distintos aspectos abarcados</i> | 81 |
| 1.1. Lo íntimo, lo privado y lo público..... | 81 |
| 1.2. Derecho de hacerlo público. Autonomía de decisión e información | 88 |
| 1.3. Definiciones y observaciones | 91 |

CAPÍTULO IV

LAS TECNOLOGÍAS DE CONTROL E INVESTIGACIÓN ✓

| | |
|--|-----|
| 1. <i>Objetivo del capítulo</i> | 97 |
| 2. <i>Muestrario de tecnologías. El problema de su regulación</i> | 97 |
| 3. <i>Acerca de su significado. ¿Cómo regular?</i> | 104 |
| 4. <i>El Anteproyecto de regulación de la American Bar Association</i> | 109 |
| 5. <i>Observaciones</i> | 115 |
| 6. <i>Conclusiones</i> | 132 |

CAPÍTULO V

LAS INJERENCIAS DOMICILIARIAS ✓

| | |
|---|-----|
| 1. <i>Objetivo del capítulo</i> | 119 |
| 2. <i>Protección contra la irrupción domiciliaria</i> | 119 |
| 3. <i>Formas no tradicionales derivadas de la aplicación de tecnologías</i> | 121 |

| | |
|---|-----|
| 4. <i>¿Es equiparable la búsqueda a la observación y seguimiento?</i> | 129 |
| 5. <i>Conclusiones</i> | 132 |

CAPÍTULO VI

INJERENCIAS EN OTROS ASPECTOS DE LA INTIMIDAD. LA ACTUACIÓN DE AGENTES ✓

| | |
|--|-----|
| 1. <i>Objetivo del capítulo</i> | 135 |
| 2. <i>Los engaños por el Estado en función de investigación</i> | 136 |
| 3. <i>El tratamiento de los agentes encubiertos por la ley, jurisprudencia y doctrina</i> | 138 |
| 4. <i>Dos antiguos fallos de la Corte estadounidense sobre el valor de la prueba a la que se accede por engaño</i> | 138 |
| 5. <i>Agentes que provocan la comisión de delitos. Defensa de entrapamiento</i> | 140 |
| 6. <i>Los argumentos de Böhmer y Nino respecto de la "celada legal". La "entrega vigilada"</i> | 153 |
| 7. <i>Agentes encubiertos y funcionarios públicos</i> | 157 |
| 8. <i>Observaciones y propuestas</i> | 161 |
| 9. <i>Algunas formas de limitación</i> | 165 |
| 9.1. <i>Guías administrativas</i> | 166 |
| 9.2. <i>Proyecto de ley</i> | 167 |
| 9.3. <i>Código Penal Modelo del American Law Institute</i> | 169 |
| 9.4. <i>La ley argentina</i> | 170 |
| 10. <i>El agente encubierto y la participación e investigación punibles</i> | 171 |
| 11. <i>Conclusiones</i> | 178 |

CAPÍTULO VII

INJERENCIAS EN OTROS ASPECTOS DE LA INTIMIDAD. LAS COMUNICACIONES ✓

| | |
|---------------------------------------|-----|
| 1. <i>Objetivo del capítulo</i> | 181 |
|---------------------------------------|-----|

| | |
|--|-----|
| 2. <i>Intimidad, secreto de las comunicaciones y algunas afectaciones que derivan del empleo de computadoras</i> | 183 |
| 3. <i>Los déficits señalados a la regulación y los límites propuestos</i> | 197 |
| 4. <i>Observación de las comunicaciones</i> | 203 |
| 5. <i>Interferencia fortuita en las comunicaciones</i> | 216 |
| 6. <i>Proporcionalidad de la afectación</i> | 222 |
| 7. <i>¿Basta con que alguno esté alertado de la injerencia? ¿Rige la regla de exclusión respecto de la actuación de ajenos a las agencias del Gobierno?</i> | 232 |
| 8. <i>Las respuestas: no basta que alguno esté alertado de la injerencia. No es siempre válida la prueba obtenida por particulares, aunque sean víctimas</i> | 254 |
| 9. <i>Costa Rica, Italia, España, Francia y los Estados Unidos de América</i> | 259 |
| 10. <i>El requisito de minimización en los Estados Unidos de América. Los criterios objetivo y subjetivo</i> | 269 |
| 11. <i>Conclusiones</i> | 276 |

CAPÍTULO VIII

CONFLICTO ENTRE INTIMIDAD, REGISTROS Y LIBERTAD DE PRENSA ✓

| | |
|---|-----|
| 1. <i>Objetivo del capítulo</i> | 281 |
| 2. <i>Intimidad, imagen y libertad de prensa</i> | 283 |
| 3. <i>La infiltración periodística y la influencia de sus investigaciones</i> | 296 |
| 4. <i>Jurisprudencia respecto del uso periodístico de cámaras ocultas</i> | 300 |
| 5. <i>El secreto de la fuente de información</i> | 306 |
| 6. <i>¿Es posible imponer límites al periodismo de investigación?</i> | 311 |
| 7. <i>La respuesta: es posible imponer límites al periodismo de investigación</i> | 317 |
| 8. <i>Conclusiones</i> | 318 |

CAPÍTULO IX

VIDEOVIGILANCIA Y TÉCNICAS DE SEGUIMIENTO DE PERSONAS ✓

| | |
|---|-----|
| 1. <i>Introducción</i> | 323 |
| 2. <i>El control de actividades realizadas en público</i> | 324 |
| 3. <i>La dimensión del problema</i> | 327 |
| 4. <i>Anonimato y su afectación por CCTV</i> | 331 |
| 5. <i>Más contras y algunos pros de la videovigilancia</i> | 336 |
| 6. <i>Seguimiento electrónico mediante dispositivos y los razonamientos alrededor de la Cuarta Enmienda de la Constitución estadounidense</i> | 340 |
| 7. <i>El monitoreo electrónico de personas comprometidas con el sistema penal</i> | 344 |
| 8. <i>Los límites establecidos o propuestos</i> | 350 |
| 8.1. <i>Reino Unido de Gran Bretaña</i> | 350 |
| 8.2. <i>Suiza</i> | 351 |
| 8.3. <i>España</i> | 355 |
| 8.4. <i>Estados Unidos de América</i> | 358 |
| 8.5. <i>Límites a la tecnología de etiquetas RFID</i> | 362 |
| 8.6. <i>Influencias coyunturales</i> | 364 |
| 8.7. <i>La criptografía asimétrica como límite</i> | 368 |
| 9. <i>El baremo de las expectativas de intimidad</i> | 370 |
| 10. <i>La perspectiva social de Mc Adams en relación con el monitoreo mediante beeper y su vinculación con los derechos de la Cuarta Enmienda</i> | 375 |
| 11. <i>Apuntes sobre el estado de la cuestión</i> | 378 |
| 12. <i>El sentido de superación del problema</i> | 379 |
| 12.1. <i>Videovigilancia genérica en sitios públicos</i> | 381 |
| 12.2. <i>Respecto de la videovigilancia individual y dispositivos de seguimiento</i> | 382 |
| 13. <i>¿Eficacia probatoria de la filmación sin condiciones de admisibilidad formal?</i> | 383 |

14. *La regulación por el Gobierno de la Ciudad de Buenos Aires* 385
 15. *Conclusiones* 387

CAPÍTULO X

**CUESTIONES CONEXAS QUE IMPONEN
 LA FORMULACIÓN DE HIPÓTESIS SECUNDARIAS**

1. *Planteo* 389
 2. *Itinerario* 390
- I
3. *¿Prevención o sofisticada modalidad de aumento de la represión selectiva?* 393
 4. *Observaciones* 403

II

5. *¿Se deben imponer límites a las acciones de control de los particulares?* 406
 6. *Observaciones* 423

III

7. *¿Son las reglas especiales para combatir el crimen organizado e investigar delitos graves funcionales a un sistema de investigación que afecta los límites previstos para todo lo demás?* 428
 7.1. *La situación en Alemania* 433
 7.1.1. *El análisis cualitativamente distinto de Stuntz respecto de la situación en los Estados Unidos de América* 449
 7.2. *Argentina* 455
 8. *Observaciones* 456
 9. *Conclusiones* 458

CAPÍTULO XI

**LAS MODERNAS TECNOLOGÍAS
 Y EL DERECHO DE NO SER OBLIGADO A DECLARAR
 EN CONTRA DE SÍ MISMO EN EL PROCESO PENAL**

1. *Introducción* 461
 2. *El enunciado y delimitación de la garantía. Problemas* 462
 3. *¿Imperativo dirigido a quién?* 464
 4. *Operatividad temporal de la protección* 468
 5. *¿Incluye su contenido la vigilancia subrepticia y otras formas de engaño?* 473
 6. *Los enfoques en los Estados Unidos de América* 479
 7. *La cuestión en Alemania* 487
 8. *Observaciones adicionales* 494
 9. *Tipo legal e intervención del Estado* 498
 10. *Imposibilidad de aprovechamiento de registros que documentan porciones ejecutivas cometidas bajo supervisión estatal* 507
 11. *Conclusiones* 512

CAPÍTULO XII

**SENTENCIAS
 DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS**

1. *Introducción* 515
 2. *"Klass y otros c/Alemania"* 517
 3. *"Malone c/Reino Unido"* 519
 4. *"Lüdi c/Suiza"* 520
 5. *"Kruslin c/Francia"* 522
 6. *"Valenzuela Contreras c/España"* 523
 7. *"Peck c/Reino Unido"* 526
 8. *"Allan c/Reino Unido"* 534
 9. *Síntesis y observaciones* 541

CAPÍTULO XIII**CONSIDERACIONES FINALES**

| | |
|--|-----|
| 1. <i>Evaluación: aporte sustancial y original</i> | 547 |
| 2. <i>Propuesta de progreso para futuras investigaciones</i> | 555 |
| <i>Bibliografía</i> | 557 |