



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



## 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