

Marcelo Sebastián Midón

Abogado. Especialista en Derecho Procesal.
Profesor de Derecho Procesal de la Universidad
Nacional del Nordeste, Corrientes, Argentina.

Pruebas Ilícitas

Análisis Doctrinario y Jurisprudencial

Prólogo de Jorge W. Peyrano
Doctor en Derecho

*Segunda edición
corregida y ampliada*



ediciones jurídicas cuyo

ÍNDICE GENERAL

Prólogo.....	VII
Palabras del autor a la segunda edición.....	XI
Una breve consideración preliminar.....	XIII

CAPÍTULO PRIMERO “Concepto y Clases de Prueba Ilícita”

I - El Concepto de “Prueba Ilícita”.....	29
II - Otras nociones propuestas por la Doctrina.....	32
1 - Criterio amplio.....	33
2 - Criterio restringido.....	35
III - Clasificación.....	36
1 - Pruebas ilícitas “en sí mismas” y pruebas ilícitas “por derivación”.....	37
2 - Pruebas ilícitas “materiales” y pruebas ilícitas “testimoniales”.....	39
IV - Otros posibles criterios de clasificación.....	40
1 - Según el momento en que se produce la ilicitud.....	40
2 - Según la causa de la ilicitud.....	41
V - Bibliografía.....	43

CAPÍTULO SEGUNDO

“La regla de exclusión probatoria y los argumentos a favor y en contra de su formulación”

—Primera Parte—

I - La “Regla de la Exclusión”. Concepto.....	49
II - Los Argumentos a favor de la exclusión. Comentario.....	50
1 - El fundamento ético.....	50
2 - El inevitable precio del sistema.....	57
3 - La necesidad de preservar los derechos individuales y las garantías constitucionales en función de la jerarquía asignada.....	62
4 - El derecho a la prueba no es absoluto.....	66
5 - El efecto persuasivo de la exclusión respecto de futuros procedimientos irregulares.....	69
III - Los argumentos en contra de la exclusión. Comentario.....	72
1 - La búsqueda de la verdad justifica el empleo de cualquier medio.....	73
2 - La exclusión entorpece el accionar de la justicia.....	75
3 - El delito cometido por el investigador no convierte en lícito el delito investigado.....	76
4 - El alto costo social de la exclusión.....	77
5 - El falso efecto persuasivo.....	78
6 - La exclusión es una regla indiscriminada.....	79

IV - Un intento por replicar los contra argumentos.....	79
1- La justificación del incólume discurso ético.....	79
2- El costo social de la exclusión y el inevitable precio del sistema.....	81
3- Una crítica que se desvía de su objeto.....	85
4- La ineficacia de la alternativa propuesta.....	86
V - Bibliografía.....	89

CAPÍTULO TERCERO

“De los argumentos a favor y en contra de la regla de la exclusión” —Segunda Parte— Reseña Jurisprudencial

I - Los argumentos a favor de la exclusión en la visión de la jurisprudencia nacional.....	95
- La “necesidad de preservar los derechos fundamentales y las garantías constitucionales”.....	95
- El “fundamento ético”.....	96
- El “efecto persuasivo”.....	98
- El derecho a la prueba y la búsqueda de la verdad no se entienden valores absolutos.....	99
- La impunidad, “el inevitable precio del sistema”.....	100
II - Los argumentos a favor de la exclusión en la visión de la jurisprudencia comparada.....	100

1 - Alemania.....	100
2 - Australia.....	101
3 - Brasil.....	101
4 - Canadá.....	103
5 - Costa Rica.....	103
6 - España.....	104
7 - Estados Unidos.....	106
8 - Inglaterra.....	108
9 - Italia.....	110
III - Los argumentos en contra de la exclusión en la visión de la jurisprudencia.....	110
- El “elevado costo de la exclusión” y el “falso efecto persuasivo”.....	110
- La ilicitud del investigador no vuelve lícita la conducta del investigado.....	111
- El preferente interés social.....	112

CAPÍTULO CUARTO

“De la regla de exclusión atenuada por posturas intermedias”

I - La exclusión atenuada por el principio de la proporcionalidad.....	115
II - El “verhältnismässigkeitsprinzip” aplicado a un caso concreto.....	120
III - La teoría del clearing de valores. La proporcionalidad criolla.....	123

IV - Algunas reflexiones personales en torno del principio de proporcionalidad.....	125
V - Otras posturas intermedias en el derecho comparado.....	129
1 - La discrecionalidad del juez en el derecho inglés.....	129
2 - La imposibilidad de excluir en abstracto en la jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos.....	131
VI - Bibliografía.....	135

CAPÍTULO QUINTO

“El alcance de la exclusión. Los efectos expansivos de las pruebas ilícitas por derivación”

I - Las pruebas ilícitas “por derivación”. La doctrina “del fruto del árbol venenoso”. Planteo de la cuestión.....	141
II - La Polémica sobre el alcance de la exclusión y su tratamiento doctrinario.....	145
1 - Tesis restringida.....	146
2 - Tesis ecléctica.....	147
3 - Tesis amplia.....	148
4 - Una breve reflexión personal.....	151
III - La Doctrina de los “frutos del árbol venenoso” en la Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	152

1 - Los primeros desarrollos: Los casos "Montenegro" y "Fiorentino".....	152
2 - Una aplicación amplia y generosa de la exclusión: El Caso "Raydford".....	155
3 - ¿Una reducción a la hermenéutica? El caso "Fiscal c/ Fernández".....	159
4 - El estado actual.....	160
IV - Jurisprudencia comparada.....	162
1 - España.....	162
2 - Estados Unidos.....	165
3 - Brasil.....	167
4 - Costa Rica.....	168
5 - Alemania.....	169
V - Banco de Datos de Jurisprudencia Nacional.....	170
1 - Tesis amplia.....	170
2 - Tesis restringida.....	174
VI - Bibliografía.....	176

CAPÍTULO SEXTO

"Las excepciones a la regla de la exclusión probatoria"

I - Las excepciones a la regla de exclusión. Introducción.....	183
II - La existencia de un cauce de investigación autónomo o doctrina de la "fuente independiente". Comentario.....	184

III - La doctrina de la fuente independiente en la Jurisprudencia Nacional.....	188
1 - Corte Suprema.....	188
2 - Tribunales Inferiores.....	190
IV - La doctrina de la fuente independiente en la Jurisprudencia comparada.....	191
1 - Estados Unidos.....	191
2 - España.....	193
V - Los testimonios provistos de "voluntad autónoma".....	195
VI - La aprovechabilidad de la prueba ilícita "in bonam parte" o en beneficio del reo.....	197
VII - Otras posibles excepciones.....	200
1 - La Doctrina del "inevitable descubrimiento".....	200
2 - La excepción por "proceder de buena fe".....	201
3 - La admisibilidad de la prueba ilícita recogida por particulares.....	202
4 - La "Seguridad Pública" como fundamento de limitación.....	204
VIII - Bibliografía.....	205