

ÍNDICE

	Pág.
ABREVIATURAS MÁS UTILIZADAS	9
PRESENTACIÓN DE LA PRIMERA EDICIÓN.....	11
PRESENTACIÓN DE LA SEGUNDA EDICIÓN	19

CAPÍTULO I CONCEPTO Y CONFIGURACIÓN DE LA PRUEBA ILÍCITA

1. PUNTOS DE PARTIDA PARA ABORDAR LA PRUEBA ILÍCITA...	21
1.1. En los países europeos	22
A) Países continentales	22
a) Principio de legalidad	22
b) Búsqueda de la verdad material	23
c) Tensión y ponderación entre bienes esenciales de la sociedad.....	24
B) Reino Unido: entre la búsqueda de la verdad y el modelo adversarial	25
1.2. En los Estados Unidos de Norteamérica: de la integridad judicial a la restricción de los poderes de la autoridad pública y su efecto disuasorio. La indemnización como remedio.....	29
2. PRUEBA ILÍCITA, UN CONCEPTO Y CONFIGURACIÓN VARIABLE	34
2.1. Inclusión de las prohibiciones probatorias en la Constitución....	35

	Pág.
A) Constitución portuguesa	35
B) Constitución brasileña	36
C) El Código Procesal Penal colombiano.....	38
D) Constitución mexicana	39
2.2. Otorgamiento de un régimen normativo <i>ad hoc</i>	42
A) La <i>inutilizzabilità</i> en el Código Procesal Penal italiano	42
B) El amplio arbitrio judicial y la ponderación de intereses en el Código de Procedimiento Penal holandés	45
2.3. La ilicitud probatoria en la legalidad procesal ordinaria.....	47
A) Incorporando reglas de exclusión en los Códigos procesales u orgánicos	47
a) América Central: la incidencia del Código Modelo en los Códigos procesales penales reformados de Guatemala, Costa Rica, República del Salvador y Nicaragua.....	48
b) El Código Procesal Penal chileno	49
c) La aplicación de la regla de exclusión en la regulación orgánica española	50
B) Las prohibiciones de utilización y la «teoría de la ponderación» en la Ordenanza Procesal Penal alemana.....	53
C) El Código Procesal Penal uruguayo	56
2.4. Ausencia de previsión normativa específica de una regla de exclusión	57
A) La nulidad como remedio procesal en el Código Procesal Penal francés y el principio de lealtad.....	57
B) El Código Procesal Penal Nacional argentino y los CPP provinciales	61
2.5. Reacciones pendulares: entre periodos de paz social y tesis garantistas e incremento de la criminalidad, la aparición de nuevas formas de criminalidad y el terrorismo.....	63

CAPÍTULO II

CAUSAS Y CLASES DE ILICITUD PROBATORIA

1. A TENOR DEL ELEMENTO TEMPORAL	68
1.1. Prueba preconstituida y prueba anticipada	69
1.2. La incidencia de la instrucción y su configuración.....	71
1.3. El atestado policial y su valor probatorio.....	73
2. A TENOR DEL ELEMENTO TERRITORIAL	73

	Pág.
2.1. Recepción de prueba obtenida en el extranjero	73
2.2. El «exhorto europeo de obtención de pruebas»	74
3. A TENOR DEL ELEMENTO SUBJETIVO	75
3.1. Sujeto que cometió la ilicitud	75
A) Sujeto público y sujeto privado	76
B) Sujeto privado sin conexión con la autoridad investiga- dora	77
C) Agente encubierto y agente provocador.....	78
3.2. Sujeto a quien beneficia la ilicitud	81
4. A TENOR DEL ELEMENTO NORMATIVO: LAS PROHIBICIO- NES PROBATORIAS	83
4.1. Referidas al objeto de los distintos medios de prueba	84
4.2. Referidas a determinados medios de prueba.....	85
A) Testimonio de referencia.....	86
B) Declaración del coimputado	87
C) Confesión del imputado.....	87
D) Nuevos medios de prueba: las grabaciones audiovisuales, la información procedente de la prueba de ADN; la ob- servación de las comunicaciones electrónicas y la prueba electrónica.....	90
4.3. Referidas al carácter de las normas vulneradas	95
4.4. La limitación de los derechos fundamentales y su incidencia en la prueba ilícita.....	97

CAPÍTULO III EFICACIA DE LA PRUEBA ILÍCITA

1. CONSIDERACIONES GENERALES	103
2. EN LA LEY DE ENJUICIAMIENTO CRIMINAL ESPAÑOLA	109
3. LA NULIDAD EN EL CÓDIGO PROCESAL PENAL FRANCÉS Y LOS SISTEMAS HOLANDÉS Y PORTUGUÉS	112
4. LA <i>INUTILIZZABILITÀ</i> COMO REMEDIO ESPECÍFICAMENTE PROCESAL	114
5. EXTENSIÓN Y/O LÍMITES DE LA PROHIBICIÓN DE VALO- RACIÓN DE LA PRUEBA ILÍCITA; EFECTOS INDIRECTOS; «DOCTRINA DE LOS FRUTOS DEL ÁRBOL ENVENENADO»; RESTRICCIONES DEL EFECTO INDIRECTO Y TESIS ATEMPE- RADORAS	116
5.1. Consagración legal de los efectos reflejos	116

	Pág.
5.2. Líneas jurisprudenciales.....	117
5.3. Las diferentes excepciones a la regla de exclusión en España....	121
A) Aplicación creciente de la doctrina de los frutos del árbol envenenado	121
B) Primeras restricciones: excepciones del «descubrimiento inevitable», de la <i>f fuente independiente</i> , del «hallazgo casual», de la «irregularidad saneada» y de la «buena fe»	121
C) Nueva restricción: la teoría de la conexión de antijuridicidad y la práctica erradicación de la eficacia refleja	123
D) Críticas a la teoría de la conexión de antijuridicidad. Recepción de otras tesis atemperadoras ante determinadas carencias	125
a) El efecto de la <i>ilicitud de la fuente de conocimiento</i> . Confesión del imputado	127
b) Ilícitud de la confesión no informada	128
c) Conocimiento de la ilicitud probable	129
d) Mínima dosis psicoactiva.....	129
E) Supuestos compatibles con la teoría de la desconexión de antijuridicidad	130

CAPÍTULO IV

TRATAMIENTO PROCESAL DE LA ILICITUD PROBATORIA

1. EN GENERAL.....	133
2. TRATAMIENTO PREVIO A LA FASE DE JUICIO.....	136
2.1. Sin previsión legal específica	136
2.2. Con previsión normativa específica	139
2.3. En el procedimiento federal de los Estados Unidos de América	141
3. TRATAMIENTO EN EL JUICIO.....	141
3.1. En la fase inicial, al abrir el juicio	142
3.2. En la resolución del proceso	143
4. SUJETOS QUE PUEDEN DENUNCIAR LA ILICITUD Y ÓRGANO COMPETENTE PARA PODER DECLARARLA	145
5. TRATAMIENTO EN LOS DIVERSOS PROCESOS DE LA LEY DE ENJUICIAMIENTO CRIMINAL	148
5.1. En la fase investigadora	149
5.2. En el juicio del proceso por delitos graves (sumario)	149
5.3. En el juicio del procedimiento abreviado	150
5.4. En el juicio del procedimiento ante el tribunal del jurado	151

	Pág.
5.5. Declaración de ilicitud una vez dictada la resolución firme. Recursos	152
6. EL MODELO DE LA LEY DE ENJUICIAMIENTO CIVIL.....	152

CAPÍTULO V ELEMENTOS PARA EL CONTRASTE

1. LA PRUEBA ILÍCITA EN EL CONVENIO Y EL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS	155
1.1. La prueba ilícita en el Convenio Europeo de Derechos Humanos.	156
1.2. Doctrina del Tribunal de Derechos Humanos sobre ilicitud probatoria	157
2. LA PRUEBA ILÍCITA EN LAS TENDENCIAS QUE DELIMITAN LAS GARANTÍAS PROCESALES EN LA UNIÓN EUROPEA	164
2.1. El exhorto europeo de obtención de pruebas	164
2.2. El Convenio de asistencia judicial en materia penal entre Estados miembros de la UE.....	167
2.3. Intervención de telecomunicaciones en el Convenio de asistencia judicial de la UE.....	167
2.4. Los equipos conjuntos de investigación penal (breve mención).	169
2.5. La prueba ilícita en el devenir de la armonización europea.....	170
3. LA PRUEBA ILÍCITA EN LA CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS	172
3.1. Convención Americana sobre Derechos Humanos o Pacto de San José de Costa Rica	172
3.2. La ausencia de doctrina de la Corte Interamericana de Derechos Humanos sobre la ilicitud probatoria.....	173
4. LA PRUEBA ILÍCITA EN LA RECIENTE JURISPRUDENCIA DE LOS ESTADOS UNIDOS DE NORTEAMÉRICA	178
4.1. La sentencia <i>Hudson vs. Michigan</i>	178
4.2. Posiciones frente a la sentencia <i>Hudson vs. Michigan</i>	181
4.3. Una nueva vuelta de tuerca: <i>Herring vs. United States</i> : Restricciones en la aplicación de la <i>Good Faith Exception</i>	182
4.4. Lecciones posibles	183
REFLEXIÓN FINAL	185
BIBLIOGRAFÍA	191
ÍNDICE DE JURISPRUDENCIA SISTEMATIZADA POR CAPÍTULOS	203