

Índice

I. INTRODUCCIÓN	17
II. EL RECURSO DE NULIDAD: REGULACIÓN Y CONTORNOS	19
A. Definición y causales.....	19
B. Tribunales competentes	21
C. Preparación del recurso de nulidad.....	22
D. Presentación del recurso, su tramitación y fallo.....	23
III. EL RECURSO DE NULIDAD POR INFRACCIÓN DE GARANTÍAS EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA	29
A. Aspectos generales del recurso de nulidad.....	29
B. Carácter extraordinario y de derecho estricto del recurso.....	29
1. Causales determinan un régimen estricto de competencias	29
2. Recurso de derecho estricto	30
3. Los efectos anulatorios y su determinación en función de la causal alegada.....	32
4. La coherencia de las peticiones del recurso	34
C. Recurso de nulidad como sanción de ineficacia procesal	37
1. Presupuestos de declaración de nulidad por infracción de garantías .	38
1.1. Perjuicio: Aspectos esenciales, infracción sustancial y trascenden- cia	38
1.2. Preparación del recurso.....	45
2. La sanción de nulidad en caso de acogerse el recurso	49
2.1. Efecto excluyente de prueba ilícita del auto de apertura	49
2.2. Efecto retroactivo a etapas anteriores del procedimiento.....	51
2.3. Efecto parcial o fragmentable del recurso de nulidad	53
D. Objeto del recurso de nulidad.....	55
E. Recurso de nulidad por infracción de garantías como mecanismo de resguardo en favor del imputado y su defensa	57
1. Postura inicial de la Corte Suprema: admisibilidad	57
2. El cambio jurisprudencial: la inadmisibilidad y sus fundamentos	61
IV. GARANTÍAS CONSTITUCIONALES Y SU CONTENIDO A LA LUZ DE LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA	73
A. Exigibilidad de las garantías y adquisición de calidad de imputado/a.....	73
B. Garantías procesales	82

1. Debido proceso.....	82
1.1. Contenido de la garantía.....	82
a) Regulación y alcances.....	82
b) Jurisprudencia de la Corte Suprema.....	84
i. Conjunto de garantías mínimas en favor del imputado/a.....	84
ii. Legalidad de los actos del procedimiento y de la decisión.....	87
iii. Operatividad de los principios de contradicción e igualdad de posiciones.....	90
iv. Integridad judicial.....	97
1.2. Debido proceso y procedimientos especiales.....	98
a) Procedimientos contra adolescentes: Garantía reforzada.....	98
b) Procedimiento por delitos de acción penal privada.....	104
c) Procedimiento simplificado.....	106
i. Contenido del requerimiento, derecho a defensa, y carácter breve y concentrado del procedimiento.....	107
ii. Escrituración de la sentencia.....	115
iii. Requerimiento y efecto suspensivo de la prescripción ..	117
iv. Derecho a defensa y pregunta del art. 395 CPP.....	118
d) Aplicación de medidas de seguridad.....	119
1.3. Operatividad del debido proceso en el resguardo de la legalidad de los actos del procedimiento.....	129
a) Dirección exclusiva de la investigación por el Ministerio Público y actuaciones autónomas de las policías.....	129
i. Debates jurisprudenciales en torno a las diligencias que la policía puede realizar autónomamente.....	136
ii. Autorización judicial previa y carga procesal de acreditarla.....	141
b) Técnicas especiales de investigación: agentes encubiertos, reveladores, y otros.....	145
i. Regulación.....	145
ii. Agente revelador como técnica violenta: criterio jurisprudencial.....	146
iii. Momento de otorgamiento de la autorización y vigencia.....	147
iv. Carga procesal de demostrar existencia de la orden.....	148
v. Persona y lugar de ejecución de la diligencia.....	152
vi. Persona del agente y su designación.....	153
c) Cadena de custodia.....	156
i. Criterios sobre el art. 41 de la ley 20.000.....	157
ii. Cadena de custodia y su resguardo.....	163
d) Forzamiento de la acusación por querellantes sin previa formalización.....	167
e) Admisibilidad probatoria del reconocimiento fotográfico.....	173
f) Debido proceso y justicia telemática: Audiencia de factibilidad.....	176
1.4. Prueba ilícita.....	179
a) Fuente normativa de la exclusión probatoria por ilicitud.....	181

i.	Aspectos generales: Fuente legal o fuente constitucional.....	181
ii.	El debido proceso como derecho infringido.....	184
b)	Fundamento de ilicitud y de exclusión.....	187
c)	Efectos de la declaración de ilicitud y excepciones.....	190
i.	Efecto principal: exclusión del elemento probatorio ilícitamente obtenido.....	190
•	¿Limitación?: Buena fe.....	193
ii.	Efecto reflejo o secundario: exclusión de elementos probatorios derivados (teoría de los frutos del árbol envenenado).....	203
•	Excepciones o limitaciones a la teoría de los frutos del árbol envenenado.....	210
d)	Oportunidad procesal para alegar la ineficacia de la prueba ilícita.....	246
e)	Carga procesal de acreditar ilicitud.....	247
f)	Infracción de garantías de terceros invocada por el imputado: doctrina del standing.....	255
g)	Infracción de garantías por particulares.....	262
1.5.	Imparcialidad del tribunal.....	269
a)	Regulación y alcances.....	269
b)	Jurisprudencia de la Corte Suprema.....	271
c)	La imparcialidad en la procedencia de las penas sustitutivas.....	285
d)	Imparcialidad y preguntas aclaratorias del tribunal.....	288
1.6.	Sentencia fundamentada y valorada en conformidad a la ley.....	296
2.	Derecho a no autoincriminarse, guardar silencio y a contar con asistencia letrada.....	307
2.1.	Regulación y alcances.....	307
2.2.	Jurisprudencia de la Corte Suprema.....	311
a)	Función sistémica de los arts. 91 y 93 CPP.....	312
b)	Protección reforzada respecto de adolescentes.....	319
c)	Posibilidad de extraer conclusiones del ejercicio del derecho a guardar silencio.....	323
d)	Autoincriminación ante peritos.....	329
e)	Anticipación de un problema en desarrollo: el nemo tenetur corporativo.....	331
3.	Derecho a defensa.....	333
3.1.	Regulación y alcances.....	333
3.2.	Jurisprudencia de la Corte Suprema.....	337
a)	Derecho al tiempo y medios adecuados para preparar la defensa.....	338
b)	Derecho a controlar la prueba de cargo, deber de registro y testigos sorpresa.....	347
i.	Vinculación con deber de registro.....	351
•	La facultad del art. 332 CPP y las declaraciones prestadas en juicios anteriores.....	355
•	Límites de la prueba pericial y contenido del informe.....	358
•	Control de la prueba testimonial y declaraciones escritas.....	361

• Testigos de oídas preconstituídos: Los policías como testigos de oídas de la declaración del imputado.....	366
• Testigos con identidad reservada.....	376
• Incorporación de prueba de cargo como prueba nueva (Art. 336 CPP).....	385
ii. Derecho a generar y rendir prueba.....	394
iii. Imputación necesaria.....	398
iv. Derecho a defensa técnica.....	401
v. Principio de congruencia como elemento del derecho a defensa.....	403
4. Presunción de inocencia.....	407
4.1. Presunción de inocencia y perspectiva de género.....	412
C. La libertad personal como garantía.....	419
1. Regulación y alcances.....	419
1.1. El control de identidad y el resguardo de la libertad personal....	420
a) Indicio(s) objetivo(s) e interpretación restrictiva.....	421
i. Los hechos probados como límite al control de la Corte Suprema.....	423
ii. Objetivos y temporalidad control de identidad.....	424
iii. Improcedencia de intromisiones ajenas al art. 85 CPP..	426
b) Límites y debates jurisprudenciales en torno a los indicios...	427
i. Hipótesis de ejercicio de la libertad de desplazamiento	427
ii. Denuncia anónima, vaga o imprecisa.....	430
iii. Control vehicular y faltas a la ley de tránsito.....	435
iv. Infracciones a la ley de alcoholes.....	440
v. Olor a cannabis o avistamiento de plantas.....	441
vi. Zonas de comisión de delitos determinados.....	447
vii. Bajar la cabeza u ocultar el rostro.....	448
viii. Ocultar o guardar objetos ante la presencia policial.....	449
• Guardar un objeto en una mochila.....	449
• Guardar un objeto bajo el asiento del copiloto.....	450
• Portar un objeto envuelto en cinta de embalaje.....	451
• Interrupción de un saludo y guardar manos en el bolsillo.....	452
ix. La proximidad temporal y espacial del acusado del lugar de los hechos.....	452
x. Entrega de objetos y envoltorios.....	453
xi. Portar un papel o envoltorio en las manos.....	455
xii. Conocer al acusado por procedimientos previos.....	456
xiii. Objeto con apariencia de arma de fuego.....	456
1.2. Detención por flagrancia.....	459
a) Regulación y alcances.....	459
b) Jurisprudencia de la Corte Suprema.....	461
i. Carácter excepcional de la detención por flagrancia....	461
ii. Elementos de la detención por flagrancia.....	462
D. La intimidad como garantía.....	467
1. Regulación y alcances.....	467
1.1. La inviolabilidad del hogar y las diligencias de investigación.....	469
a) Entrada y registro.....	471

i.	Hipótesis del art. 205 CPP.....	471
•	Aspectos generales.....	471
•	Presupuesto normativo habilitante para la entrada y registro	472
•	El consentimiento del propietario o encargado.....	474
•	La orden judicial.....	478
•	Límites de la autorización.....	479
•	Hallazgo casual o inevitable.....	481
b)	Operatividad del art. 206 del Código Procesal Penal	483
i.	Aspectos normativos y supuestos de procedencia	483
ii.	Artículo 206 y flagrancia: signos evidentes de comisión de un delito y llamadas de auxilio	485
c)	¿Saneamiento ex post?.....	488
d)	Límites de la detención del art. 129 inciso final CPP	488
1.2.	Privacidad de las comunicaciones.....	490
V.	REFLEXIONES FINALES	501
VI.	BIBLIOGRAFÍA	503