

HELIODORO FIERRO MÉNDEZ

Profesor de postgrado de la Universidad Simón Bolívar. Ha sido profesor en las Universidades Libre, Autónoma, de La Sabana, Escuela de Investigación Criminal y de Ciencias Forenses de la Fiscalía General de la Nación, Curso Básico de Policía Judicial en las Fuerzas Militares, Conferencista invitado del Órgano Judicial de la República de Panamá, del Departamento Administrativo de Aeronáutica Civil, Secretaría de Salud de Bogotá, Personería de Bogotá. Ha desempeñado los cargos de Fiscal Delegado, Procurador Judicial con funciones en la Procuraduría 2ª Delegada ante la Sala de Casación Penal de la Corte Suprema de Justicia, Presidente del Consejo de Justicia de Bogotá. Autor de varias obras de derecho.

DESCUBRIMIENTO INEVITABLE Y EXPECTATIVA RAZONABLE

*VISIÓN TEÓRICO-CASUÍSTICA ANTE LA OBJECCIÓN A LA
IMPUTACIÓN DEL DELITO*

2006



EDICIONES DOCTRINA Y LEY LTDA.

ÍNDICE GENERAL

TÍTULO I

EXPECTATIVA RAZONABLE

I. EXPECTATIVA FUNDADA EN EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO	1
a. Estructuralismo	8
b. Teoría del papel social o de las esferas	9
c. Teoría de la acción comunicativa	11
d. Teoría crítica y escuela de Frankfurt	12
1. MAX HORKHEIMER	13
2. THEODOR W. ADORNO	14
3. HERBERT MARCUSE	17
e. Nacionalsocialismo	18
1. Tercer Reich	24
2. La propaganda y la captación de las masas	24
3. Goebbels y sus estrategias propagandísticas	26
f. El modelo social de Versalles	28
1. GIULIANO MAZZARINO	28
a. <i>La política exterior</i>	28
b. <i>La política interior</i>	29
2. Luis XIV	31

<i>a. La Corte de Versalles</i>	33
1. El Palacio de Versalles	33
2. Versalles, centro de poder	34
a. La jornada del rey	34
b. Símbolos y representaciones del poder	35
c. Los cortesanos	36
d. Diversiones privadas y públicas	38
e. Comidas reales	39
<i>b. El Estado soy yo</i>	40
II. EXPECTATIVA RAZONABLE FUNDADA EN EL DERECHO A LA PRIVACIDAD	42
A. Visión doctrinal en Norteamérica	42
B. Visión doctrinal colombiana	45

TÍTULO II

EXCLUSIÓN PROBATORIA

I. EL CASO MONTENEGRO Y SU EVOLUCIÓN JURISPRUDENCIAL	53
II. TEORÍA DEL FRUTO DEL ÁRBOL VENENOSO	62
a. El caso	63
b. La sentencia	63
c. La prueba en el proceso ante el tribunal fiscal de la nación	65
d. La denominada “teoría del fruto del árbol venenoso”	66
e. Algunas reflexiones sobre el fallo	67
f. La opinión de los autores citados	68
III. MANIPULACIÓN DE LAS EVIDENCIAS	69
IV. LOS DERECHOS FUNDAMENTALES EN EL ACERCAMIENTO AL ÓRGANO DE PRUEBA	71
V. PRUEBA PROCURADA CON IMPARCIALIDAD	98

TÍTULO III

DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA

Poder de expedir órdenes de captura el fiscal	101
Arresto o registro	101
Evidencia	104

Descripción de la propiedad	106
Morada y privacidad	106
Interpretación	109
Causa probable	109
Cacheo («Stop and frisk»)	110
Registro razonable	111
Registros incidentales a la captura	113
Doctrinas	115
Comunicaciones telefónicas	115
Citaciones administrativas	116
Confinados	116
Pruebas sobre sustancias controladas	116
Persecución en caliente	116
Consentimiento	116
Registros tipo inventario	117
Propiedad abandonada	117
Bloqueo de carreteras	117
Autoincriminación	118
Asistencia de abogado	121
Silencio del acusado	124
Advertencias	126
Validez de la confesión derivada de una diligencia de prueba ilícita ..	128

TÍTULO IV

CASUÍSTICA, VÍNCULO ATENUADO, FUENTE INDEPENDIENTE Y DESCUBRIMIENTO INEVITABLE

PRIMER CASO	131
La petición	131
Forma como entraron en posesión de la evidencia y los elementos materiales probatorios	131
Determinación judicial	132
a. Las llaves y el llavero del apartamento del condominio caribeño contenidos en el bolsillo del imputado	132
b. Las balas tomadas del baúl	133

c. La cartera de Vecina encontrada y tomada del apartamento	133
d. La pistola calibre 45 hallada y tomada en el terreno baldío	134
SEGUNDO CASO	135
La petición	135
Forma como entraron en posesión de la evidencia y los elementos materiales probatorios	135
Determinación judicial	135
a. Testimonio de Tito Testigo	135
b. Luisito Menor	136
c. Croquis de Armando Agente	136
TERCER CASO	136
Planteamiento	136
Forma como entraron en posesión de la evidencia y los elementos materiales probatorios	136
Determinación judicial	138
Expectativa razonable de intimidad	138
La doctrina de curtilage	140
Base sustancial y causa probable	143
Validación de la entrada a zonas comunes de la policía	145
En resumen	146
Opinión disentida	147
El apartamento de Traficante, lugar de almacenamiento	153
CUARTO CASO	154
La petición	154
Lo que se ha de determinar	155
Forma como entraron en posesión de la evidencia y los elementos materiales probatorios	155
Determinación judicial	156
Corresponde al Ministerio Fiscal presentar prueba de la legali- dad y razonabilidad del registro	157
QUINTO CASO	164
La petición	164
Lo que se ha de determinar	164

Forma como entraron en posesión de la evidencia y los elementos materiales probatorios	164
Determinación judicial	165
Opinión disidente	168