

Índice

Prólogo	19
Abreviaturas	21
Introducción.....	23

CAPÍTULO PRIMERO LA ENTRADA Y REGISTRO EN EL DOMICILIO COMO RESTRICCIONES DE DERECHOS FUNDAMENTALES

I. La Restricción de los Derechos Fundamentales	27
1. CONCEPTO Y NATURALEZA JURÍDICA.....	28
2. FUENTES CONSTITUCIONALES	31
3. REQUISITOS	35
4. PRESUPUESTOS.....	37
A) <i>Formal: el principio de legalidad</i>	37
B) <i>Material: el principio de justificación teleológica</i>	40
II. Aproximación a las restricciones de la entrada y registro domiciliario.....	40
1. PLANTEAMIENTO.....	41
2. REQUISITOS	42
A) <i>Ámbito protegido: el domicilio constitucional</i>	42
a) La «despatrimonialización» del domicilio <i>ex Constitutione</i>	42
b) Su distinción de otras nociones legales.....	45
a') La residencia habitual	46
b') El domicilio en el Código Penal.....	49
B) <i>El carácter de «intromisión» de la entrada y registro</i>	53
a) Su diferenciación de otras figuras afines.....	53
a') El consentimiento del titular.....	54

b') En caso de terrorismo.....	55
b) Excepcionales supuestos de intromisión domiciliaria: la novedosa protección medioambiental	57
C) <i>El cumplimiento del principio de proporcionalidad</i>	62

CAPÍTULO SEGUNDO
LOS PRESUPUESTOS DE LA ENTRADA
Y REGISTRO EN EL DOMICILIO

I. La previsión legal de la entrada y registro domiciliario ...	67
1. SU COBERTURA LEGAL	67
2. POSIBLES QUIEBRAS: ESPECIAL REFERENCIA A ALGUNAS MEDIDAS DE LUCHA CONTRA LA CRIMINALIDAD ORGANIZADA	69
A) <i>La instalación de aparatos de escucha y grabación de la imagen y las conversaciones</i>	71
a) Desde fuera del domicilio.....	72
b) En el interior del domicilio	77
B) <i>La actuación del agente encubierto</i>	80
a) Su infiltración en una organización criminal	81
a') Observancia del principio de legalidad.....	81
b') Derechos fundamentales afectados.....	84
b) La entrada del agente encubierto en el domicilio y los medios técnicos	85
II. La legitimidad constitucional de los fines	88
1. LA ENTRADA Y REGISTRO DOMICILIARIO: DOS ACTOS PROCESALES DIFERENTES	88
2. LOS OBJETIVOS DE LA ENTRADA: LA DETENCIÓN DEL SOSPECHOSO Y/O EL REGISTRO.....	91
3. LAS FINALIDADES DEL REGISTRO	93
A) <i>Excepcionalidad del registro como acto de aseguramiento de la prueba</i>	93
B) <i>El registro como acto de prueba preconstituida</i>	96
a) Concepto de prueba preconstituida. Su distinción de la prueba anticipada.....	96
b) Su proyección sobre el registro	101

**CAPÍTULO TERCERO
CONCEPTO Y CLASES DE DOMICILIO
EX CONSTITUTIONE**

I. Concepto y bienes jurídicos protegidos	105
1. LA «TEORÍA DE LAS ESFERAS» Y EL ARTÍCULO 18.2 CE.....	106
2. EL DERECHO A LA INTIMIDAD Y VIDA PRIVADA PERSONAL Y FAMILIAR	109
3. OTROS BIENES JURÍDICOS ESPECIALES: EL SECRETO PROFESIONAL, LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y EL DERECHO DE ASOCIACIÓN	114
II. Clases	117
1. EL DOMICILIO COMÚN.....	117
A) <i>Objetivamente habitable</i>	118
B) <i>Subjetivamente habitado</i>	121
a) Lugares abiertos.....	123
b) Lugares contiguos	125
c) El factor temporal: las habitaciones de hotel.....	127
2. LOS DOMICILIOS ESPECIALES.....	130
A) <i>Los despachos profesionales versus los bancos y otras entidades mercantiles</i>	131
B) <i>Los medios de comunicación y las asociaciones (art. 22 CE)..</i>	138
III. Un supuesto relevante: la dignidad en la población reclusa	141

**CAPÍTULO CUARTO
LOS SUJETOS ACTIVO Y PASIVO**

I. Sujeto activo	145
1. EL ÓRGANO JURISDICCIONAL	146
2. LOS AGENTES DE LA POLICÍA JUDICIAL	146
A) <i>Los miembros de la Policía Judicial y la entrada y registro domiciliario</i>	147
B) <i>Las funciones de la Policía Judicial y la entrada y registro domiciliario</i>	149
II. Sujeto pasivo	156
1. LAS PERSONAS FÍSICAS	156
A) <i>La situación jurídica de los extranjeros</i>	156

B)	<i>El título</i>	164
a)	La condición de poseedor.....	164
b)	El poseedor legítimo.....	167
c)	El poseedor ilegítimo.....	167
	a') La posesión viciosa.....	168
	b') La posesión tolerada.....	169
2.	LAS PERSONAS JURÍDICAS.....	171
A)	<i>La titularidad de los derechos fundamentales por las personas jurídicas</i>	172
B)	<i>Su aplicación sobre el derecho fundamental a la inviolabilidad del domicilio por el TC: una valoración crítica</i>	178

CAPÍTULO QUINTO LA RESOLUCIÓN JUDICIAL

I.	La intervención judicial en el artículo 18.2 CE. Diferencia con otras Constituciones	183
1.	TIPOS DE LÍMITE EN EL ARTÍCULO 18.2 CE.....	184
2.	EL ARTÍCULO 13 DE LA LEY FUNDAMENTAL DE BONN.....	187
3.	EL ARTÍCULO 14 DE LA CONSTITUCIÓN ITALIANA.....	188
II.	Jurisdicción	190
1.	LÍMITES TERRITORIALES EN EL ORDEN JURISDICCIONAL PENAL.....	190
A)	<i>La competencia racione loci y racione personae del Estado español</i>	191
B)	<i>La entrada y registro en domicilios situados fuera del Estado español</i>	194
2.	LA ENTRADA Y REGISTRO DOMICILIARIO EN LA JURISDICCIÓN MILITAR.....	198
3.	EL PRINCIPIO DE EXCLUSIVIDAD JURISDICCIONAL Y LA EVENTUAL ATRIBUCIÓN DE LA INVESTIGACIÓN AL MF.....	203
III.	Competencia	205
1.	EL ÓRGANO JURISDICCIONAL FUNCIONALMENTE COMPETENTE: JI y JCI.....	206
2.	EL ÓRGANO JURISDICCIONAL TERRITORIALMENTE COMPETENTE.....	210
A)	<i>Juez delegado: el comisionado</i>	210

B) <i>Juez a prevención</i>	213
C) <i>Juez de guardia</i>	213
IV. El contenido de la resolución judicial: el principio de proporcionalidad	214
1. PRESUPUESTO: EL DEBER DE MOTIVACIÓN.....	215
A) <i>El deber de motivación como exigencia del principio de proporcionalidad</i>	215
B) <i>Requisitos</i>	217
a) Formales	217
a') La forma de auto de la resolución judicial	217
b') El auto de entrada y registro domiciliario como presupuesto procesal y su específica motivación.....	218
b) Materiales	220
a') Exteriorización de los fundamentos fácticos y jurídicos	220
b') Supuestos especiales	221
a'') Resoluciones estereotipadas	221
b'') La remisión a la solicitud policial o su integración con el auto.....	223
c') Los requisitos previstos en el artículo 558 LECRIM.....	227
2. REQUISITOS DERIVADOS DEL PRINCIPIO DE PROHIBICIÓN DE EXCESO.....	228
A) <i>Aspectos comunes a la entrada y registro domiciliario</i>	230
a) La idoneidad	230
a') Cualitativa	231
b') Cuantitativa: duración e intensidad.....	232
c') Subjetiva	236
b) Juicio de necesidad.....	238
c) Proporcionalidad en sentido estricto	239
a') La gravedad del delito.....	240
b') El grado de imputación	243
c') La probabilidad de éxito en la consecución de los fines	246
a'') Los indicios en el caso del domicilio del imputado	247

b'') La conexión con la causa e indicios graves en el domicilio de terceros ..	251
B) <i>Especialidades del registro</i>	254
a) Idoneidad cualitativa	254
b) Los descubrimientos casuales.....	256

CAPÍTULO SEXTO FLAGRANTE DELITO Y ESTADO DE NECESIDAD

I. Flagrante delito	261
1. LA EVOLUCIÓN LEGISLATIVA DEL CONCEPTO	262
A) <i>El derogado artículo 779 LECRIM y el artículo 18.2 CE ...</i>	263
B) <i>El artículo 18.2 CE y el artículo 21.2 LOPSC</i>	266
2. NECESIDAD DE UN CONCEPTO.....	269
3. CONCEPTO Y NOTAS ESENCIALES.....	273
A) <i>Evidencia</i>	274
a) La evidencia derivada de la percepción	274
a') Exclusión del conocimiento evidente.....	275
b') Evidencia y certeza.....	276
b) La percepción directa e indirecta.....	278
B) Urgencia	282
a) Finalidad	282
b) Casos especiales: delitos de comisión instantánea y efectos permanentes y el abordaje y registro de buques.....	283
4. CLASES.....	286
A) <i>Flagrancia propia</i>	286
B) <i>Flagrancia impropia</i>	287
a) La cuasiflagrancia	288
b) La presunción de flagrancia	289
II. El estado de necesidad	291

CAPÍTULO SÉPTIMO
EFECTOS DE LAS ENTRADAS Y REGISTROS
DOMICILIARIOS INCONSTITUCIONALES

I. Materiales: responsabilidad penal y disciplinaria de la Policía Judicial	297
II. Procesales: la prueba prohibida	304
1. LA CALIFICACIÓN DEL DERECHO FUNDAMENTAL VULNERADO.....	306
2. EL ALCANCE DE LA PROHIBICIÓN PROBATORIA (ART. 11.1 LOPJ)	309
A) <i>La teoría refleja y la conexión de antijuridicidad en la jurisprudencia del TC</i>	310
B) <i>Críticas a la teoría refleja y la conexión de antijuridicidad: la defensa de la teoría refleja</i>	320
Bibliografía	323