



---

*Técnicas Especiales de  
Investigación en  
los Delitos de Lavado de Activos  
(1<sup>a</sup> parte)*

*Lima, Perú, junio 2012  
Michel Diban*

---



---

***PRINCIPALES ASPECTOS JURÍDICOS***

***OPERACIONES ENCUBIERTAS***

***ENTREGAS VIGILADAS***

---



*Sentencia de 12/5/2011 6° Tribunal Oral en lo Penal de Santiago  
RUC: 0.700.935.945-6 RIT: 802-2010*

*Condena a 18 integrantes banda "Los Gaete" por delitos de:*

*tráfico de drogas*

*asociación ilícita para el tráfico*

*porte ilegal de armas y*

*lavado de dinero*

*Banda desbaratada abril 2008, se incautó 280 millones de pesos en efectivo  
que los líderes tenían en sacos, casas, vehículos, parcelas, total supera 1,6  
millones USD*

*14 fueron declarados culpables de los delitos de asociación ilícita y lavado de  
dinero, incluidos los "testaferros."*

*El resto, culpables delitos de porte ilegal de armas y tráfico de drogas."*



*Sentencia 7 septiembre 2011, Corte de Apelaciones de San Miguel.  
(Rol 993-2011) Rechaza 4 recursos de nulidad, mantiene sentencia 1ª instancia*

---

**Mayores sentencias para los líderes de la agrupación**

<i>Marcelo Gaete</i>	<i>32 años</i>
<i>Alexander Garrido</i>	<i>35 años</i>
<i>José Castillo</i>	<i>25 años</i>

**Declarados culpables de los delitos de**

***Tráfico de drogas,  
Asociación ilícita para el tráfico,  
Porte ilegal de armas, y  
Lavado de dinero.***

---



*Sentencia 7 septiembre 2011, Corte de Apelaciones de San Miguel.  
(Rol 993-2011) Rechaza 4 recursos de nulidad, mantiene sentencia 1ª instancia*

### ***Otros miembros de "Los Gaete" entre 5 y 16 años***

<i>- Alex Hormazábal,</i>	<i>16 años y un día</i>
<i>- Wilfredo Pérez Gutiérrez,</i>	<i>16 años y un día</i>
<i>- Juan Garrido Meneses,</i>	<i>12 años y un día</i>
<i>- Jorge Morales Cerda,</i>	<i>12 años y un día</i>
<i>- Claudia Monsalves,</i>	<i>10 años y un día</i>
<i>- Paola Castillo,</i>	<i>10 años y un día</i>
<i>- Jorge Rivera Vera,</i>	<i>6 años y un día</i>
<i>- Lisardo Vargas,</i>	<i>5 años y un día</i>
<i>- Jonathan Pérez,</i>	<i>5 años y un día</i>
<i>- Rodolfo Morales,</i>	<i>5 años y un día</i>
<i>- Carolina González,</i>	<i>5 años y un día</i>
<i>- Juan Castillo,</i>	<i>5 años y un día</i>



---

**Arts. 340 y 341 del Nuevo Código Procesal Penal**

**Ley 27.934, que regula la intervención de la  
Policía Nacional y el Ministerio Público en la  
investigación preliminar del delito**

**Decreto Legislativo 1106/2012**

***Grupo de expertos ONU***

***Legislación y Jurisprudencia internacional***

---



---

# *Operaciones Encubiertas*

---



*Sala Tercera, Corte Suprema de Justicia Costa Rica, junio 1998*

*“Atendiendo a la gravedad de los delitos en los que se puede realizar,*

*la investigación encubierta se presenta como*

*herramienta útil y adaptada a la naturaleza y dinámica esencialmente clandestina*

*en la que se desenvuelve la actividad delictiva que interesa desentrañar*



*Sala Tercera, Corte Suprema de Justicia Costa Rica, junio 1998*

---

*En otras palabras,*

*es un mecanismo no convencional de investigación,*

*útil y necesario*

*para combatir delitos no convencionales.”*

---



**España**

***Tribunal Supremo, Sentencia 9 de octubre 1987***

---

***Las operaciones encubiertas reflejan***

***"una inteligente y prudente adaptación***

***de las técnicas investigadoras***

***a la clandestinidad y sinuosidad de la***

***delincuencia en cuestión"***

---



**Chile**

***Corte Suprema- Sentencia 31 octubre 2001***

---

**Agentes encubiertos**

**“Esta institución tan loable y útil**

**en la lucha contra el crimen**

**Organizado.....,**

---



## ***GRUPO DE TRABAJO OFICIOSO DE EXPERTOS***

---

### ***SOBRE*** ***TÉCNICAS ESPECIALES DE INVESTIGACIÓN***

***Prácticas óptimas***

***y***

***recomendaciones sobre los obstáculos jurídicos a  
las entregas vigiladas***

***y***

***las operaciones encubiertas***

***Septiembre de 2005***

***© Naciones Unidas 2006. V.06-53209 (S)***

---



## ***GRUPO DE TRABAJO OFICIOSO DE EXPERTOS***

---

- Determinó los obstáculos jurídicos a la aplicación y utilización de las TEI***
  - Elaboró recomendaciones sobre prácticas óptimas para hacer frente a los impedimentos operativos y jurídicos y hacer así un uso eficaz de las TEI***
  - Analizó las entregas vigiladas y operaciones encubiertas transfronterizas que requieren cooperación internacional.***
-



## ***GRUPO DE TRABAJO OFICIOSO DE EXPERTOS***

### ***OBSTÁCULOS JURÍDICOS***

- *Empleo de personal civil en operaciones encubiertas (“agente especial”);*
- *Límites a la autoridad de los agentes infiltrados*
- *Problemas de instigación, incitación y provocación (“agente provocador”);*
- *Protección de los agentes infiltrados;*
- *Ausencia de un marco jurídico que regule las operaciones encubiertas transfronterizas.*



*Operaciones encubiertas*  
*Definición y ámbito de aplicación*

---

*“Un proceso planificado de investigación y vigilancia*

- en el que los funcionarios de policía*
  - o particulares*
  - utilizan disfraces y subterfugios*
-



## *Operaciones encubiertas Definición y ámbito de aplicación*

---

- *para obtener información y pruebas*
  - *respecto de presuntos delincuentes o delitos penales,*
  - *en especial, cuando se trata de situaciones y personas que escapan*
  - *a los métodos tradicionales de aplicación de la ley”.*
-



*Recomendación 27 GT/Viena*  
*Civiles y operaciones encubiertas*

---

***Uso de civiles debe ser “subsidiario” y “proporcional” a los riesgos y costos:***

- *Peligros a su seguridad y la de terceros;*
  - *Riesgos para la investigación;*
  - *Riesgos de falta de control (ausencia jerarquía de mando);*
-



## ***Recomendación 27 GT/Viena*** ***Civiles y operaciones encubiertas***

---

***Uso de civiles debe ser “subsidiario” y “proporcional” a los riesgos y costos:***

- Peligro de perder el control de las actividades encubiertas;***
  - Falta de capacitación y competencia de los civiles;***
  - Riesgos en el juicio con las pruebas recabadas por civiles.***
-



---

# *Legislación*

---



## ***Nuevo Código Procesal Penal***

***Artículo 341 Agente Encubierto, modif. Art. 5° Ley 28950 16/1°/2007***

***1.- El Fiscal, cuando se trate de diligencias preliminares que afecten actividades propias de la delincuencia organizada, y en tanto existan indicios de su comisión,***

***podrá autorizar a miembros especializados de la Policía Nacional del Perú, mediante una Disposición***

***y teniendo en cuenta su necesidad a los fines de la investigación,.....***



***Nuevo Código Procesal Penal  
Artículo 341 Agente Encubierto***

---

***....a actuar bajo identidad supuesta y***

***a adquirir y transportar los objetos, efectos e instrumentos del delito y diferir la incautación de los mismos.***

***quedando legítimamente habilitados para actuar***

***en todo lo relacionado con la investigación concreta***

---



***Nuevo Código Procesal Penal  
Artículo 341 Agente Encubierto***

---

***Cuando las circunstancias así lo requieran, el Fiscal podrá disponer***

***la utilización de un agente especial,  
entendiéndose como tal al ciudadano***

***que, por el rol o situación en que está inmerso dentro de una organización criminal,***

***opera para proporcionar las evidencias incriminatorias del ilícito penal.***

---



***Nuevo Código Procesal Penal  
Artículo 341 Agente Encubierto***

---

***3. La información que vaya obteniendo el agente encubierto deberá ser puesta a la mayor brevedad posible en conocimiento del Fiscal y de sus superiores.***

***Dicha información deberá aportarse al proceso en su integridad y se valorará como corresponde por el órgano jurisdiccional competente.***

***De igual manera, esta información sólo puede ser utilizada en otros procesos,***

***en la medida en que se desprendan de su utilización conocimientos necesarios para el esclarecimiento de un delito.***

---



***Nuevo Código Procesal Penal  
Artículo 341 Agente Encubierto***

---

***4. La identidad del agente encubierto se puede ocultar al culminar la investigación en la que intervino.***

***Asimismo, es posible la ocultación de la identidad en un proceso, siempre que se acuerde mediante resolución judicial motivada***

***y que exista un motivo razonable que haga temer que la revelación pondrá en peligro la vida, la integridad o la libertad del agente encubierto o agente especial,***

***o que justifique la posibilidad de continuar utilizando la participación de estos últimos.***

---



***Nuevo Código Procesal Penal  
Artículo 341 Agente Encubierto***

---

***5. Cuando en estos casos las actuaciones de investigación puedan afectar los derechos fundamentales,***

***se deberá solicitar al Juez de la Investigación Preparatoria las autorizaciones que, al respecto, establezca la Constitución y la Ley,***

***así como cumplir las demás previsiones legales aplicables.***

***El procedimiento será especialmente reservado.***

---



---

*“Entregas Vigiladas”*

*“Compras Controladas”*

---



# *Entregas Vigiladas*

---

## *Aspectos Generales*

*§ Orígenes Internacionales*

*§ Grupo de expertos ONU*

*§ Entregas vigiladas internacionales*

---



## *Propósitos Entregas Vigiladas*

---

*§ Individualizar todos los partícipes en ejecución del delito*

*§ Conocer sus planes*

*§ Evitar uso ilícito de especies*

*§ Prevenir y comprobar delitos*

---



## *Orígenes Internacionales*

### *Convención de las Naciones Unidas Contra el Tráfico Ilícito de Estupefacientes y Sustancias Sicotrópicas 1988*

*Art. 1º, letra g) Definiciones.*

*Por “Entrega vigilada” (o Controlada) se entiende la técnica consistente en dejar que remesas ilícitas o sospechosas de estupefacientes, sicotrópicos, o químicos, o las sustancias por las que se hayan sustituido,*

*salgan del territorio de uno o más países, lo atraviesen o entren en él, con conocimiento y bajo la supervisión de sus autoridades competentes,*

*con el propósito de identificar a las personas involucradas en la comisión de delitos;*



## *Orígenes Internacionales*

---

### *Convención de las Naciones Unidas Contra el Tráfico Ilícito de Estupefacientes y Sustancias Sicotrópicas 1988*

#### *Art. 11. Entregas vigiladas internacionales*

*Párrafo 1.- Utilización E. V. Internacionales, en conformidad acuerdos “mutuamente” convenidos;*

*Párrafo 2.- Decisiones caso a caso, arreglos financieros y ejercicio de competencias;*

*Párrafo 3º.- “remesas ilícitas” pueden seguir intactas o ser sustituidas total o parcialmente.*

---



## *Orígenes Internacionales*

---

### *Convención de las Naciones Unidas Contra la Delincuencia Organizada Transnacional, 2000*

- Art. 2º, letra i) Definición más amplia: “remesas ilícitas o sospechosas”
  - Art. 20 Entregas vigiladas internacionales y otras TEI.
-



## *Orígenes Internacionales*

### *Convención de las Naciones Unidas Contra la Delincuencia Organizada Transnacional, 2000*

#### *Definición, Art. 2º i)*

*Por "entrega vigilada" se entenderá la técnica consistente en dejar que remesas ilícitas o sospechosas\*\**

- salgan del territorio de uno o más Estados,*
- lo atraviesen o*
- entren en él,*
- con el conocimiento y bajo la supervisión de sus autoridades competentes,*
- Sustitución.....*
- con el fin de investigar delitos e identificar a las personas involucradas en la comisión de éstos;*



## *Orígenes Internacionales*

---

*Convención de las Naciones Unidas Contra la Delincuencia Organizada Transnacional, 2000*

*\*\* “remesas ilícitas o sospechosas” \*\**

*Instrumentos*

*Efectos*

*Producto .....del delito*

---



## *Orígenes Internacionales*

---

*Convención de las Naciones Unidas Contra la Corrupción 2003*

*Art. 50 “A fin de combatir eficazmente la corrupción, cada Estado adoptará medidas para el uso de entregas vigiladas....,*

*así como para permitir la admisibilidad de las pruebas derivadas de esas técnicas en sus tribunales.”*

---



---

**GRUPO DE TRABAJO OFICIOSO DE EXPERTOS**  
**SOBRE**  
**TÉCNICAS ESPECIALES DE INVESTIGACIÓN**

**Prácticas óptimas**

**∩**

**recomendaciones sobre los obstáculos jurídicos**

---



*Reducción de los riesgos al mínimo*  
*Recomendación 7*

***Las entregas vigiladas siempre entrañan elementos de riesgo***

***• Los beneficios para la investigación justifican su utilización, sólo si no implica un riesgo desproporcionado para las personas o los bienes.***

***• La entrega vigilada que permite el tráfico de drogas o armas puede representar un grave peligro para las personas y la sociedad, si la operación llega a fracasar y se perdieren.***



## *Reducción de los riesgos al mínimo*

### *Recomendación 7*

#### *Las entregas vigiladas siempre entrañan elementos de riesgo*

- Para reducir riesgos al mínimo, son esenciales medidas preventivas estrictas,*
- tanto para supervisar la entrega como para proteger a los agentes.*
- y emplear artefactos electrónicos de detección e interceptación.*



*Reducción de los riesgos al mínimo  
Recomendación 7*

---

*Las entregas vigiladas siempre entrañan elementos de riesgo*

*La cuestión más sensible respecto de la  
proporcionalidad surge con la entrega vigilada*

*en casos de trata de seres humanos*

*implican riesgo mayor para las víctimas.*

---



*Reducción de los riesgos al mínimo*  
*Recomendación 7*

***Entrega vigilada en casos de trata de seres humanos***

***• Cuanto más tiempo permanecen bajo custodia de los delincuentes, mayor es el riesgo de sufrir lesiones, abusos o de perder la vida.***

***se requiere.***

- Capacidad de intervención temprana;***
- Mayor supervisión en el transcurso de la entrega;***
- Reforzar la seguridad, aunque no se haga la entrega vigilada.***



*Grupo de Trabajo de Expertos Sobre Técnicas Especiales de Investigación*  
*Obstáculos jurídicos a la utilización de Entregas vigiladas:*

---

• *Problemas probatorios, en especial :*

• *la “cadena de custodia”*

• *sustitución de sustancias*

• *el uso de agentes infiltrados en las entregas vigiladas*

• *Funcionarios competentes para autorizarlas.*

---



## *Aspectos probatorios*

### *Recomendación 17*

## **PRUEBAS**

*Funcionarios que autorizan y utilizan la técnica deben asegurarse que la actividad se lleve a cabo conforme al marco jurídico,*

*a fin de que las pruebas obtenidas sean aceptables ante un tribunal.*

*•Las autoridades deben tener en cuenta que el resultado de la operación sólo se puede medir en función del éxito del juicio.*



## ***Aspectos probatorios***

### ***Recomendación 18 Pruebas,***

#### ***SUSTITUCIÓN DE LAS SUSTANCIAS***

***Asegurarse que el material sustituto se perciba como bien ilícito original para que pueda usarse como prueba en el proceso y garantizar:***

- a) Coordinación y seguridad generales de la entrega vigilada,***
- b) Integridad y fiabilidad de las sustituciones, y***
- c) Medidas de supervisión de los procedimientos que facilitan la entrega vigilada (agentes infiltrados, interceptación de comunicaciones, videos).***



## Principales conclusiones GT Viena

### **ENTREGAS VIGILADAS INTERNACIONALES**

---

§ *En cada caso adoptar medidas para reducir al mínimo todo riesgo respecto de sustancias o bienes, funcionarios y sospechosos.*

§ *Evaluar condiciones propias de cada caso.*

§ *Leyes, sistemas y culturas jurídicas diversas.*

§ *Necesaria comunicación y coordinación directa entre autoridades, especialmente casos sustitución de sustancias.*

---



---

# *Legislación*

---



## *Nuevo Código Procesal Penal*

### *Art. 340.- Circulación y entrega vigilada de bienes delictivos*

---

*1. El Fiscal podrá autorizar la circulación o entrega vigilada de bienes delictivos.*

*Esta medida deberá acordarse mediante una Disposición, en la que determine explícitamente, en cuanto sea posible, el objeto de autorización o entrega vigilada,*

*así como las características del bien delictivo de que se trate.*

---



*Nuevo Código Procesal Penal*

*Art. 340.- Circulación y entrega vigilada de bienes delictivos*

---

*Para adoptarla se tendrá en cuenta*

*su necesidad a los fines de investigación*

*en relación con la importancia del delito y*

*con las posibilidades de vigilancia.*

---



## *Nuevo Código Procesal Penal*

### *Art. 340.- Circulación y entrega vigilada de bienes delictivos*

---

#### *2. Se entenderá por circulación o entrega vigilada*

*la técnica consistente en permitir que remesas ilícitas o sospechosas de bienes delictivos*

- circulen por territorio nacional*
  - o salgan*
  - o entren en él*
  - sin interferencia de la autoridad o sus agentes*
  - y bajo su vigilancia, ....*
-



## *Nuevo Código Procesal Penal*

### *Art. 340.- Circulación y entrega vigilada de bienes delictivos*

#### *2. Se entenderá por circulación o entrega vigilada*

*...con el fin de descubrir o identificar a las personas involucradas en la comisión de algún delito,*

*así como también prestar auxilio a autoridades extranjeras en esos mismos fines.*

*El recurso a la entrega vigilada se hará caso por caso y, en el plano internacional, se adecuará a lo dispuesto en los Tratados Internacionales.*



## *Nuevo Código Procesal Penal*

### *Art. 340.- Circulación y entrega vigilada de bienes delictivos*

---

#### *3. La interceptación y apertura de envíos postales sospechosos de contener bienes delictivos*

*y, en su caso, la posterior sustitución de los bienes delictivos que hubiese en su interior,*

*se llevarán a cabo respetando lo dispuesto en el artículo 226 y siguientes.*

---



## *Nuevo Código Procesal Penal*

### *Art. 340.- Circulación y entrega vigilada de bienes delictivos*

#### *4. Los bienes delictivos objeto de esta técnica especial son:*

- drogas tóxicas, estupefacientes o sustancias psicotrópicas, otras sustancias prohibidas;*
- materias primas o insumos destinados a la elaboración de aquéllas;*
- bienes y ganancias a que se hace referencia en la Ley N° 27765;*
- bienes relativos a los delitos aduaneros;*
- bienes, materiales, objetos y especies a los que se refieren los artículos 228, 230, 308, 309, 252 a 255, 257, 279 y 279-A del Código Penal.*



---

# *Jurisprudencia*

---



*Costa Rica*

*Sala 3ª, Corte Suprema de Justicia, Res: 2004-00897 /30.07. ACOGE.....*

---

*Sabido es que en esta materia resultan de utilidad las llamadas compras controladas de drogas, en las cuales se utilizan colaboradores de la policía que actúan como “agentes encubiertos” es decir,*

*personas que, ocultando su verdadera identidad, se hacen pasar por adictos para tratar de adquirir droga*

*y reforzar, con estas diligencias, la investigación que se realiza.*

---



*Costa Rica*

*Sala 3ª, Corte Suprema de Justicia, Res: 2004-00897 /30.07. ACOGE.....*

---

*A su realización deben unirse otros elementos, por ejemplo, informes que señalen el punto de interés como reconocido por el tráfico de drogas,*

*vigilancias, los llamados “fijos”, o*

*seguimientos policiales que refuercen la sospecha de que el ilícito se da*

*y deseable es que, además, en caso de que sea factible, esas vigilancias y “fijos” se registren audiovisualmente.*

---



*Costa Rica*

*Sala 3ª, Corte Suprema de Justicia, Sentencia 198, 18 03.2005*

---

*la jurisprudencia de esta Sala ha establecido, que:*

*“ En un vídeo no se puede saber con certeza qué es lo que se intercambia,*

*además, en ese caso concreto no se requisó a los supuestos consumidores que aparecen en el mismo para constatar si efectivamente portaban drogas de uso no autorizado*

*y no se les entrevistó para saber, en caso de ser así, de quién habían obtenido esa droga*

---



---

# *Conclusiones*

---



## Ministerio Público, Chile

### Operaciones internacionales Entregas Vigiladas oct. 2005/ dic. 2008\*

	2005	2006	2007	2008	TOTAL
ARGENTINA	0	4	9	9	22
BOLIVIA	1	4	7	3	16
BRASIL	0	0	0	1	1
CHINA	0	2	0	0	2
ESPAÑA	0	4	2	1	7
PARAGUAY	1	3	0	3	7
<b>PERÚ</b>	<b>0</b>	<b>22</b>	<b>20</b>	<b>15</b>	<b>57</b>
SUECIA	1	0	0	0	1
URUGUAY	0	1	0	0	1
USA	0	0	1	0	1
<b>TOTAL</b>	<b>3</b>	<b>40</b>	<b>39</b>	<b>33</b>	<b>115</b>

*\*Información “depurada” a enero 2009.*

*Solicitudes “activas” realizadas por el MP.*