

**MARISOL PALACIO CEPEDA**

Profesora Universitaria - Tradadista

Magíster en sistema penal y problemas sociales - Universidad de Barcelona - España

Especialista en cooperación y desarrollo Universidad de Barcelona - España

Estudios Derechos Humanos y Derecho Internacional. Suecia- Chile-Costa Rica-Grecia

Miembro de la Comisión Iberoamericana para Código Penal Tipo

Abogada de la Corte Constitucional

Asesora Presidencia de la República

Directora Derechos Humanos de la Fiscalía General de la Nación

Directora Antisecuestro de la Fiscalía General de la Nación

Asesora Ministro de Justicia y del Derecho

# **JUSTICIA, PAZ Y TRATAMIENTO DE VÍCTIMAS EN EL SISTEMA PENAL**

## INDICE

PRÓLOGO .....	15
PRESENTACIÓN .....	17

### PRIMER CAPÍTULO EL OLVIDO DE LA VÍCTIMA Y SU PROBLEMÁTICA EN EL SISTEMA PENAL COLOMBIANO

1. INTRODUCCIÓN .....	21
2. ¿QUÉ ES LA VICTIMOLOGÍA? CONTRIBUCIONES AL SISTEMA PENAL .....	23
3. INSTRUMENTOS PARA LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS DE LAS VÍCTIMAS ..	28
4. CONSTITUCIÓN DE PARTE CIVIL .....	32
5. PROPUESTA FINAL .....	33
6. BIBLIOGRAFÍA .....	34

### SEGUNDO CAPÍTULO LA DIGNIDAD DE LA VÍCTIMA EN EL SISTEMA PENAL: EL ROL DE LA VÍCTIMA EN LA INVESTIGACIÓN CRIMINAL

1. INTRODUCCIÓN .....	35
2. LA NOCIÓN DE VÍCTIMA. EL ÁMBITO DE PROTECCIÓN DE DERECHOS EN EL ESQUEMA COLOMBIANO DE INVESTIGACIÓN DE DELITOS .....	35
3. EL «ROL» DE LA VÍCTIMA: EL PRINCIPIO DE IGUALDAD Y LA REDIMENSIÓN DEL DERECHO PENAL .....	37
4. EL «ROL» DE VÍCTIMA Y SU ACTUACIÓN EN LA INVESTIGACIÓN CRIMINAL ...	39
5. PROBLEMAS DEL ESQUEMA COLOMBIANO DE INVESTIGACIÓN DE DELITOS Y SUS EFECTOS RESPECTO A LAS VÍCTIMAS .....	40
6. LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS DE LAS VÍCTIMAS EN LA LEGISLACIÓN PENAL VIGENTE Y EN LA REFORMA PENAL: UNA APROXIMACIÓN .....	42
6.1. Legislación penal vigente: Principio de igualdad; Alternatividad penal y sentido y significado de la participación de la víctima en el debate penal .....	42
6.2. Reforma penal: La dignidad como norma rectora del derecho penal Insuficiencia en la protección de los derechos de víctimas colectivas	

	PÁG.
pese a describir nuevas conductas punibles para proteger a víctimas particularmente vulnerables .....	49
7. AVANCE CONCEPTUAL PARA UNA PROPUESTA POLÍTICO-CRIMINAL: .....	51
7.1. Plan Nacional de Acción de Derechos Humanos y Derecho Internacional Humanitario .....	52
7.2. Centro Nacional de Atención a Víctimas .....	52
7.3. Incorporación en Normativa Penal de un capítulo sobre derechos y necesidades de las víctimas en el Sistema penal .....	52
8. CONCLUSIONES .....	53
9. BIBLIOGRAFÍA .....	54

### TERCER CAPÍTULO LA REFORMA A LA JUSTICIA EN COLOMBIA: UNA NUEVA SENSIBILIDAD DOGMÁTICA

1. INTRODUCCIÓN .....	55
2. PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO .....	56
2.1. Principio de Legalidad .....	56
2.2. Principio de Igualdad .....	59
2.3. Debido Proceso .....	59
2.4. Cosa Juzgada y <i>Non Bis In Idem</i> .....	61
2.5. Habeas data .....	66
3. LA FUNCIÓN REAL DEL DERECHO Y DE LA SANCIÓN CRIMINAL .....	68
4. LA FUNCIÓN DE LA JUSTICIA .....	70
5. IMPLICACIONES DE LA ADOPCIÓN DE UN SISTEMA ACUSATORIO DESDE LOS PRESUPUESTOS ENUNCIADOS .....	70
5.1. Principios Generales del Derecho .....	70
5.1.1. Deber de denuncia .....	70
5.1.2. Rol de los actores del proceso penal .....	71
5.1.3. Valoración de las pruebas .....	72
5.1.4. Desarrollo de la investigación .....	73
6. JURISPRUDENCIA COLOMBIANA .....	75
7. BIBLIOGRAFÍA .....	94

### CUARTO CAPÍTULO LOS RETOS DEL SISTEMA PENAL EN LA LUCHA CONTRA LA IMPUNIDAD

1. INTRODUCCIÓN .....	99
2. DEFINICIÓN DE IMPUNIDAD .....	99

	PÁG.
3.	CONSECUENCIAS DE LA IMPUNIDAD ..... 100
3.1.	Responsabilidad Internacional ..... 101
3.2.	Afecta las víctimas de los delitos y la sociedad en general ..... 101
3.3.	La Impunidad genera una mayor injusticia cuando conduce a nuevas violaciones ..... 102
4.	CLASES DE IMPUNIDAD ..... 102
4.1.	Impunidad de Hecho ..... 102
4.2.	Impunidad de Derecho ..... 102
5.	DERECHO A LA JUSTICIA ..... 103
5.1.	Fundamento derecho internacional ..... 103
6.	DERECHO A LA VERDAD Y EL DEBER DE RECORDAR ..... 104
6.1.	Fundamento derecho internacional ..... 105
6.2.	Derecho a la verdad y a recibir información ..... 105
6.3.	Obstáculos para su protección efectiva ..... 106
6.4.	Derecho a la verdad y a la libertad de expresión ..... 107
7.	DERECHO A LA REPARACIÓN ..... 108
7.1.	Formas de reparación ..... 110
8.	FACTORES DE IMPUNIDAD ..... 111
8.1.	Los Estados no garantizan el libre y pleno ejercicio de los derechos de las personas sujetas a su jurisdicción y el deber correlativo de organizar todo el aparato gubernamental y todas las estructuras a través de las cuales se manifiesta el ejercicio del poder público para cumplir con el mismo ..... 112
8.2.	Los Estados no cumplen con su obligación de prevenir las violaciones de los derechos reconocidos por la Convención Americana de Derechos Humanos ..... 112
8.3.	Los Estados «toleran» que los particulares o grupos de ellos actúen libremente o impunemente en menoscabo de los derechos humanos reconocidos en la Convención Americana de DDHH ..... 113
8.4.	Los Estados no cumplen con su obligación de investigar los hechos que violan los derechos humanos y el derecho internacional humanitario ..... 113
8.5.	Los Estados expiden leyes nacionales que demuestran una voluntad de investigar y sancionar a los responsables de las más graves violaciones a los derechos humanos y al derecho internacional humanitario pero no las aplica ..... 116
8.6.	Los Estados expiden leyes nacionales que demuestran una voluntad de investigar y sancionar a los responsables por las más graves violaciones a los derechos humanos y al derecho internacional humanitario pero su aplicación es puramente formal ..... 116
8.7.	Los Estados no adoptan políticas planificadas a corto, mediano y largo plazo para tratar de eliminar o reducir al máximo la situación

	PÁG.
actual que implica violaciones a diversos derechos humanos y puede generar su responsabilidad internacional .....	116
8.8. Ineficiencia del Poder Judicial .....	116
9. RETOS DEL SISTEMA PENAL EN LA LUCHA CONTRA LA IMPUNIDAD .....	116
9.1. Reflexiones para el caso colombiano .....	118
9.1.1. Modelos de perdón .....	119
9.1.2. Revalorización de víctimas .....	121
10. PROYECTO DE LEY NO. 211 DE 2005. LEY DE JUSTICIA Y PAZ .....	122
11. CONJUNTO DE PRINCIPIOS PARA LA LUCHA CONTRA LA IMPUNIDAD .....	124
12. CONCLUSIONES .....	126
13. BIBLIOGRAFÍA .....	126

## QUINTO CAPÍTULO LOS MENORES DE EDAD VÍCTIMAS DEL CONFLICTO ARMADO EN COLOMBIA

1. INTRODUCCIÓN .....	129
2. IMPACTO DEL CONFLICTO ARMADO EN COLOMBIA EN LOS MENORES DE EDAD	130
2.1. Desplazamiento forzado .....	131
2.2. Derechos Humanos .....	132
3. COMENTARIOS SOBRE CONCEPTOS PROBLEMÁTICOS EN MATERIA DE DERECHO DE INFANCIA Y LEYES SOBRE MENORES DE EDAD EN COLOMBIA .....	132
3.1. Problemas conceptuales .....	132
3.1.1. El concepto «Universal» de Niño .....	132
3.1.2. Enfoque de derechos y cultura de derechos .....	133
3.1.3. Derecho civil interno: Perspectiva «civilista» .....	134
3.2. Marco Legal .....	135
3.2.1. Proyecto de Ley por el cual se expide el Código de la Niñez y la Juventud que subroga el decreto 2737 de 1989, Código del Menor. Gaceta año XIV-No. 887 de 9 de Diciembre de 2005 Senado y Cámara .....	139
3.2.1.1. Pliego de Modificaciones .....	144
3.2.1.2. Código de la Infancia y la Adolescencia: Ley 1098 de Noviembre 8 de 2006 y Sistema Penal de Responsabilidad Penal de Adolescentes .....	148
3.2.2. Desarrollos normativos recientes .....	151
3.2.2.1. Responsabilidad penal juvenil .....	155
4. PROPUESTA PARA EL FORTALECIMIENTO DEL MEDIO FAMILIAR .....	157
4.1. Maltrato Infantil .....	160
5. CONCLUSIONES .....	161
6. BIBLIOGRAFÍA .....	162

SEXTO CAPÍTULO  
DESAFÍOS DEL SISTEMA PENAL PARA LA RECONSTRUCCIÓN  
DE LA PAZ

1.	INTRODUCCIÓN .....	163
2.	EL POSICIONAMIENTO DE LAS VÍCTIMAS DEL DELITO .....	164
3.	REVISIÓN DE ALGUNOS INSTRUMENTOS INTERNACIONALES: EVOLUCIÓN DEL CONCEPTO DE DERECHOS HUMANOS Y SU PROTECCIÓN .....	164
3.1.	Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre ...	165
3.2.	Conferencia de Viena de 1993 .....	166
3.3.	Principios de Lucha contra la Impunidad: Verdad, Justicia y Repara- ción .....	167
3.4.	Declaración de Naciones Unidas sobre Principios de Justicia Básicos para las Víctimas de delito y abuso del poder .....	168
4.	DERECHOS DE LAS VÍCTIMAS: MARCO NORMATIVO .....	169
4.1.	Antecedentes .....	169
4.2.	Código de procedimiento penal – Ley 906 de Agosto 31 de 2004	169
4.2.1.	Definición de víctima .....	169
4.2.2.	Garantías de acceso a la administración de justicia .....	171
4.2.3.	Atención y protección inmediata .....	173
4.2.4.	Obligación de la Fiscalía General de la Nación, la policía judicial y otras entidades .....	176
4.2.5.	Policía Judicial .....	177
4.2.6.	Otras entidades .....	177
4.2.7.	Política estatal .....	177
4.2.8.	Medidas de asistencia y protección .....	177
4.2.9.	Medidas para los victimarios: La <i>probation</i> .....	178
4.2.10.	Intervención procesal de la víctima: Propuesta legislativa sobre Ré- gimen de nulidades en material penal .....	178
4.2.11.	Incidente de Reparación Integral .....	182
4.2.12.	Informantes .....	183
4.2.13.	Protección menores de edad .....	184
4.2.14.	Cambio de identidad y otras medidas .....	185
4.3.	Código penal. Ley 890 de 7 de julio de 2004 .....	185
4.3.1.	Falso testimonio y fraude a resolución judicial .....	185
4.3.2.	Delitos contra la eficaz y recta impartición de justicia .....	185
4.3.3.	Amenazas a testigos .....	185
4.3.4.	Ocultamiento, alteración o destrucción de elemento material proba- torio .....	186
4.3.5.	Concierto Para Delinquir .....	186
4.4.	Algunas disposiciones normativas y su impacto en relación con las víctimas .....	187
4.5.	Justicia y Paz .....	187

	PÁG.
4.5.1. Antecedentes del Proyecto Ley No. 211 de 2005 sobre justicia y paz .....	187
4.5.2. La Ley de Justicia y Paz y su impacto para las víctimas de los delitos .....	188
4.5.2.1. Observaciones generales .....	188
4.5.2.2. Conceptos básicos .....	190
4.5.2.3. Análisis de algunas disposiciones de la Ley de justicia y paz .....	193
Ley No. 782 de 2002 .....	196
4.5.3. Algunas Resoluciones y Decretos Reglamentarios de la Ley de Justicia y Paz .....	229
4.5.3.1. Decreto No. 4760 de 30 de Diciembre de 2005 y Decreto No. 3391 de 2006 .....	229
4.5.3.2. Otras Resoluciones y Decretos .....	239
4.5.3.3. Decreto No. 1059 de 4 de abril de 2008 .....	242
4.5.4. Ley de Justicia y Paz y sus consecuencias jurídicas. Pérdida de la pena alternativa .....	243
4.5.4.1. Pérdida de la pena alternativa .....	243
4.5.4.2. Derechos de las Víctimas .....	244
4.6. Leyes No. 599 y 600 de 2000 y 589 de 2000 .....	245
4.6.1. Esclarecimiento de la verdad. Programa metodológico para iniciar la investigación .....	245
4.7. Anotaciones sobre la Ley de Justicia y Paz: El delito político, la sedición y el concierto para delinquir .....	246
4.7.1. Marco Teórico Conceptual. Tesis objetiva moderna del Delito Político .....	246
4.7.2. Propuesta de sedición presentada inicialmente por el Gobierno Nacional .....	249
4.7.3. Propuesta del Procurador General de la Nación .....	250
4.7.4. Segundo Proyecto de Ley presentado por el Gobierno Nacional sobre Concierto para Delinquir .....	251
4.7.4.1. Comentarios de la Autora .....	251
4.7.5. Concepto Jurídico de la Autora .....	258
4.7.5.1. Preclusiones y cesaciones de procedimiento por sedición .....	259
4.7.5.2. Inhibitorios por sedición .....	259
4.7.5.3. El Concierto para Delinquir .....	260
4.7.5.4. Otros aspectos del análisis: Indulto y principio de oportunidad .....	262
4.7.6. Jurisprudencia Nacional: Corte Constitucional y Corte Suprema de Justicia .....	265
4.7.6.1. Sentencia C-370 de 2006 .....	265
4.7.6.2. Sentencia C-426 de 31 de Mayo de 2006 .....	276
4.7.6.3. Sentencia C-695 de 28 de agosto de 2002 .....	279
4.7.6.4. Sentencia. Sala de Casación Penal. Proceso No. 26945 de Julio once (11) de 2007 .....	281

	PÁG.
4.7.6.5. Sentencia. Sala de Casación Penal. De Septiembre Veinticinco (25) de 2007 .....	292
4.7.7. ¿Acuerdo Humanitario o Intercambio Humanitario? .....	297
5. CONCLUSIONES .....	301
6. BIBLIOGRAFÍA .....	307

SÉPTIMO CAPÍTULO  
EL SISTEMA PENITENCIARIO Y CARCELARIO EN LA  
POSTMODERNIDAD: DESAFÍOS ANTE NUEVOS ESQUEMAS  
PROCESALES DE INVESTIGACIÓN Y SISTEMAS  
DE ENJUICIAMIENTO CRIMINAL

1. PLANTEAMIENTO GENERAL .....	311
2. LA FUNCIÓN PUNITIVA EN EL MARCO DEL DERECHO INTERNACIONAL.....	315
3. DESAFÍOS DE LA POST MODERNIDAD PARA LOS SISTEMAS PENITENCIARIOS Y CARCELARIOS: SISTEMA ACUSATORIO .....	318
3.1. Las Nuevas Tendencias del Injusto Penal y de la Culpabilidad .....	318
3.2. Movimiento de un Proceso Penal Oportuno frente a Proceso Penal Necesario .....	323
3.3. Esquema de Garantías y Derechos a partir de la delimitación de los roles en la actuación penal .....	326
4. ALGUNAS ANOTACIONES SOBRE EL SISTEMA PENITENCIARIO Y CARCELARIO EN COLOMBIA .....	328
5. CONCLUSIONES .....	329
6. BIBLIOGRAFÍA .....	330