

FABIO ESPITIA GARZÓN

Abogado de la Universidad Externado de Colombia. Especializado en derecho romano en la Universidad *La Sapienza* de Roma. Exjefe de la unidad de fiscalías delegadas ante la Corte Suprema de Justicia. Profesor en las Universidades Externado de Colombia y Colegio Mayor de Nuestra Señora del Rosario

**INSTITUCIONES DE DERECHO
PROCESAL PENAL**



Ediciones Jurídicas
GUSTAVO IBAÑEZ

1998

CONTENIDO

	PÁG.
INTRODUCCIÓN	7

CAPÍTULO I

ANTECEDENTES DEL PROCESO PENAL	31
A. El proceso criminal romano	31
B. El nuevo sistema procesal penal italiano	36
1. Sujetos procesales	38
2. Pruebas	42
3. Medidas cautelares	42
4. Indagaciones preliminares y audiencia preliminar	43
5. Procesos especiales	48
6. Impugnaciones	51
7. Ejecución de penas y medidas de seguridad	52
8. Los «maxi-procesos» y la conexidad probatoria	53

CAPÍTULO II

NORMAS RECTORAS	55
A. Concepto y contenido	55
1. Debido proceso	56
2. Presunción de inocencia	57
3. Dignidad	57
4. Libertad personal	57
5. Imperio de la ley	59
6. Contradicción	60
7. Publicidad	70
8. Efectividad del derecho sustancial	61

	PÁG.
9. Favorabilidad	62
10. Asistencia y protección	62
11. Corrección de actos irregulares	63
12. Restablecimiento del derecho	63
13. El <i>non bis in idem</i> como exteriorización del principio de la cosa juzgada	66
14. Doble instancia	67
15. Prohibición de <i>reformatio in pejus</i>	67
16. Lealtad	68
17. Gratuidad	68
18. Igualdad	68
19. Integración	69

CAPÍTULO III

LA ACCIÓN PENAL	71
A. Concepto y titularidad	71
B. Requisitos para el ejercicio de la acción	73
1. Querrela	73
2. Petición especial	75
3. Ausencia de otras causales de improcedibilidad	76
4. Concreción de los cargos	76
5. Ausencia de eventos de prejudicialidad	77

CAPÍTULO IV

SUJETOS PROCESALES	79
A. La Fiscalía General de la Nación	79
1. Atribuciones	82
2. El Fiscal General de la Nación. Funciones especiales	83
2.1. Fuero constitucional de investigación de los funcio- narios amparados por el artículo 235 numeral 4 de la Carta. Actuación de los fiscales delegados ante la Corte Suprema de Justicia	84

	PÁG.
3. El Vicefiscal General de la Nación	96
4. Fiscales delegados ante la Corte Suprema de Justicia	97
5. Fiscales delegados ante el Tribunal Nacional	99
6. Fiscales delegados ante el tribunal superior	100
7. Fiscales regionales	101
8. Fiscales seccionales y locales	102
B. El Ministerio Público	102
1. Funciones	103
2. Estructura de la Procuraduría para su participación en el proceso	104
C. El imputado y el sindicado	105
1. Indagatoria	105
1.1. Reglas para su recepción	106
1.2. Ampliaciones	107
1.3. Pertinencia de los descargos y de las citas que invoque el sindicado como fundamento de los mismos	107
2. Emplazamiento	108
3. Facultades	108
D. El defensor	109
1. Suplencias	111
2. Sustitución de poderes	112
E. La parte civil	112
1. Sujetos activos de la pretensión indemnizatoria	113
2. Sujetos pasivos de la acción resarcitoria	115
3. Oportunidad y requisitos para el ejercicio de la acción	116
4. Decisiones sobre la demanda de parte civil	118
5. Condena en perjuicios	119
6. Extinción de la acción civil	120
7. Consecuencias patrimoniales derivadas del adveni- miento de determinadas circunstancias de justificación o inculpabilidad	120
8. Consecuencias del ejercicio abusivo de la acción civil	121
F. El tercero incidental	121
G. El tercero civilmente responsable	123
1. Exclusión del Estado como tercero civilmente responsable	125

CAPÍTULO V

JURISDICCIÓN Y COMPETENCIA	129
A. Concepto	129
B. Quiénes administran justicia en materia penal	129
C. Competencia derivada de los factores funcional, subjetivo, y objetivo	136
1. Competencia de la Corte Suprema de Justicia	137
1.1. Factor funcional	137
1.2. Factor subjetivo	138
1.2.1. Investigación y juzgamiento de congresistas	138
1.2.2. Juzgamiento de gobernadores	138
1.2.3. Juzgamiento de jefes de misión diplomática o consular	140
1.2.4. Juzgamiento de determinados agentes del Ministerio Público	141
1.2.5. Juzgamiento de generales y almirantes de la fuerza pública	142
1.2.6. Juzgamiento de otros funcionarios amparados con fuero legal	148
1.2.7. Fueros constitucionales que desaparecieron	148
2. Competencia del Tribunal Nacional	149
2.1. Factor funcional	149
2.2. Factor subjetivo	149
3. Competencia de los tribunales superiores de distrito judicial	150
3.1. Factor funcional	150
3.2. Factor subjetivo	150
4. Competencia de los jueces regionales	154
4.1. Factor objetivo	156
5. Competencia de los jueces del circuito	171
5.1. Factor objetivo	171
5.2. Factor subjetivo	172
5.3. Factor funcional	172
6. Competencia de los jueces penales municipales	172
6.1. Factor objetivo	172
6.2. Extensión excepcional de competencia a las labores de investigación	173
7. Competencia de los jueces de ejecución de penas	173
7.1. Factor funcional	174

	PÁG.
D. Competencia derivada del factor territorial	176
1. Cambio de radicación	178
2. Jueces de ejecución de penas	179
E. Competencia derivada del factor de conexidad	181
1. El principio de la unidad procesal	181
2. Formas de conexidad	
3. La conexidad como determinante de la unificación del rito	182
4. Eventos de ruptura de la unidad procesal a pesar de la existencia de conexidad	184
4.1. Consecuencias	188
F. Competencia por comisión	189
G. Colisiones y conflictos de competencia	191

CAPÍTULO VI

IMPEDIMENTOS Y RECUSACIONES	195
A. Finalidad	195
B. Causales	196
1. Interés	196
2. Interés crediticio	196
3. Interés de parentesco	197
4. Interés profesional	197
5. Amistad o enemistad	198
6. Prejuzgamiento propio y extensivo	198
7. Mora	199
8. Interés negocial	199
9. Interés sucesoral	199
10. Vinculación a actuaciones penales o disciplinarias	199
11. Prejuzgamiento institucional	200
12. Prejuzgamiento por negociación de cargos	200
C. Trámite y valoración del impedimento	201
D. Requisitos sustanciales y formales de la recusación	201
E. Faltas a la lealtad procesal y consecuencias	204

	PÁG.
CAPÍTULO VII	
ACTUACIÓN PROCESAL.....	207
A. Documentación	207
1. Reconstrucción de expedientes	210
B. Términos	211
C. Providencias	213
D. Notificaciones	215

CAPÍTULO VIII	
ESTRUCTURA DEL PROCESO PENAL	217
A. Investigación previa	217
1. Finalidades	217
2. Intervinientes	217
3. Actividad probatoria	218
4. Duración	219
5. Terminación condicionada de la investigación previa. La inhibición	219
6. Apertura de instrucción por nueva valoración o adve- nimiento de prueba	221
B. La instrucción	222
1. Clausura de la fase instructiva	224
2. Calificación	224
2.1. Resolución de acusación	226
2.1.1. Principio de congruencia	228
2.2. Preclusión de la investigación	232
2.3. Notificación	233
2.4. Impugnación	234
2.5. Ruptura de la unidad procesal como consecuen- cia de a calificación	234
C. El juicio	234
D. Intervención de la policía judicial	237
1. Quiénes ejercen funciones de policía judicial	237
2. Atribuciones	237

CAPÍTULO IX

ACUMULACIÓN DE JUICIOS 243

CAPÍTULO X

RECURSOS ORDINARIOS Y GRADO DE CONSULTA 247

A. Finalidad, ejecutoria y ejecución 247

B. Recurso de reposición 248

C. Recurso de apelación 249

 1. Deber de sustentación 249

 2. Declaratoria de desierto 251

 3. Concesión y efectos 251

 4. Trámite ante el *ad quem* 252

 5. Límites a las facultades del funcionario judicial en segunda instancia 253

 5.1. Prohibición de *reformatio in pejus* en eventos en que la apelación de la sentencia proviene del Fiscal o el Ministerio Público 255

 5.2. Posibilidad de *reformatio in pejus* de las sentencias de primera instancia de la jurisdicción penal militar 255

 6. Desistimiento 256

D. Recurso de hecho 256

 1. Trámite 257

 2. Desistimiento 257

E. Grado de consulta 258

CAPÍTULO XI

RECURSO EXTRAORDINARIO DE CASACIÓN 259

A. Naturaleza 259

B. Fines y trámite 260

C. Legitimación y término para recurrir 261

	PÁG.
D. Requisitos formales de la demanda	262
E. Principio de sujeción al cargo	263
F. Causales y técnica de casación	263
1. En la sentencia anticipada	265
2. En la sentencia fruto de audiencia especial	265
G. Sentencia de casación	266
H. Solicitudes de libertad	267

CAPÍTULO XII

ACCIÓN DE REVISIÓN	269
A. Naturaleza y causales	269
B. Legitimación, requisitos de la demanda y trámite	271
C. Sentencia de revisión	271

CAPÍTULO XIII

NULIDAD DE LAS ACTUACIONES PROCESALES	273
A. Causales	273
1. Falta de competencia	273
2. Existencia de irregularidades sustanciales que afecten el debido proceso	275
3. Violación del derecho a la defensa	277
B. Principios que rigen su declaratoria	279

CAPÍTULO XIV

PRUEBAS	281
A. Concepto y principios	281
1. Principios de necesidad y eficacia de la prueba	281

PÁG.

1.1.	Principio de eficacia y formas de terminación anticipada del proceso	282
2.	Principio de libertad de medios de prueba	282
3.	Principios de imparcialidad y carga de la prueba	282
4.	Principios de legalidad, conducencia o pertinencia y eficacia legal de la prueba	283
5.	Principio de contradicción	284
6.	Principio de publicidad	285
7.	Principio de la persuasión racional	285
8.	Principio de obtención coactiva de los medios materiales de prueba	286
B.	Medios de prueba	286
1.	La inspección	286
1.1.	Trámite	287
1.2.	Imputado y sindicado como objetos de inspección	287
2.	Prueba pericial	288
2.1.	Reglas para la aducción	289
2.2.	Contradicción	289
2.3.	Apreciación del dictamen	290
3.	Prueba documental	290
3.1.	Como objeto material de prueba	290
3.2.	Autenticidad	291
3.3.	Informes técnicos	291
4.	El testimonio	292
4.1.	Reconocimiento de lugares y objetos	296
4.2.	Reconocimiento de personas	296
5.	La confesión	297
5.1.	Rebaja de pena como consecuencia de la confesión	298
6.	El juramento	298
6.1.	Alcance	299
7.	Exclusión del indicio como medio de prueba	299
7.1	Apreciación individual	300
7.2	Apreciación global	300
C.	Prueba trasladada	301
D.	Aseguramiento de los elementos de prueba	301
E.	Asesores especializados	302
F.	Medios de búsqueda de la prueba	302
1.	Allanamiento	303

	1.1. Inmunidad	PÁG. 304
2.	Retención, apertura y calificación de la correspondencia retenida	304
3.	Intercepción de comunicaciones	306
4.	Toma de muestras como material indubitado	306
5.	Aviso de ingreso	306

CAPÍTULO XV

	MEDIDAS DE COERCIÓN DE CARÁCTER PERSONAL	309
A.	Captura	309
1.	En flagrancia	311
2.	Administrativa	313
3.	Como opción para la vinculación al proceso	314
4.	Como opción para la vinculación al proceso, en caso de renuencia	314
5.	Para resolver la situación jurídica	315
6.	Para hacer efectiva la detención preventiva	316
7.	Como consecuencia de la revocatoria de los subrogados de libertad condicional y condena de ejecución condicional	316
8.	Como consecuencia de la revocatoria de la suspensión de la detención y la pena	316
9.	Como consecuencia de la revocatoria de la libertad provisional y la detención domiciliaria	316
10.	Públicamente requerida	316
B.	Medidas de aseguramiento	317
1.	Clases	319
1.1.	Conminación	319
1.1.1.	Delitos para los que procede	319
1.1.2.	Sanción por renuencia y trámite	320
1.2.	Caución	320
1.3.	Prohibición de salir del país	321
1.4.	Detención domiciliaria	321
1.4.1.	El término domicilio	321
1.5.	Detención preventiva	322
1.5.1.	Formalización	327
1.5.2.	De servidores públicos	329
1.5.3.	Lugares de detención	330
1.5.4.	Derechos del detenido	332

	PÁG.
1.5.5. Traslado de detenidos	332
1.5.6. Imputación a la pena	332
1.5.7. Detención parcial	333
1.5.8. Suspensión	334
1.6. Para inimputables	334
1.6.1. Internación preventiva	334
1.6.2. Libertad vigilada	335
1.6.3. Conminación	335
2. Controles a la discrecionalidad judicial en la imposición de medidas de aseguramiento y privación de la libertad	335
2.1. De la responsabilidad del Estado	336
2.2. Control de legalidad de las medidas cautelares	336
3. Obligaciones de quien encontrándose sujeto a medida de aseguramiento, no está privado físicamente de su libertad	346

CAPÍTULO XVI

LIBERTAD DEL DETENIDO	345
A. Causales	347
1. Cuando en cualquier estado del proceso estén demostrados los requisitos para suspender condicionalmente la ejecución de la sentencia	347
2. Cuando en cualquier estado del proceso hubiere sufrido el sindicado, en detención preventiva, un tiempo igual al que mereciere como pena privativa de la libertad por el delito que se le imputa, habida consideración de la la calificación que debería dársele	348
3. Cuando se dicte en primera instancia, preclusión de la investigación, cesación de procedimiento o sentencia absolutoria	349
4. Cuando vencido el término de ciento veinte días de privación efectiva de la libertad, no se hubiere calificado el mérito de la instrucción, término que se amplía a ciento ochenta cuando sean tres o más los imputados contra quienes estuviere vigente detención preventiva	350
5. Cuando hayan transcurrido más de seis meses contados a partir de la ejecutoria de la resolución de acusación, sin que se hubiese iniciado la correspondiente audiencia pública	350

	PÁG.
6. Cuando la infracción se hubiere realizado con exceso en las causales de justificación	350
7. En los delitos contra el patrimonio económico, cuando el sindicado, antes de dictarse sentencia, restituya el objeto material del delito o su valor, e indemnice los perjuicios causados al perjudicado u ofendido	351
8. En los eventos del inciso primero del artículo 139 del Código Penal, siempre que la cesación del mal uso, la reparación del daño o el reintegro de lo apropiado, perdido o extraviado, o su valor, y la indemnización de los perjuicios causados, se haga antes de que se dicte sentencia de primera instancia	351
9. Por colaboración eficaz	352
B. Revocatoria	352
1. En los eventos de colaboración con la justicia	353

CAPÍTULO XVII

ASPECTOS PATRIMONIALES DEL PROCESO PENAL	355
A. Extinción del derecho de dominio de bienes que no tienen libre comercio	364
B. Extinción del derecho de dominio de bienes adquiridos mediante enriquecimiento ilícito, en perjuicio del patrimonio público o con grave deterioro de la moral social	365
1. Causales	370
1.1. Enriquecimiento ilícito	371
1.2. En perjuicio del patrimonio público	371
1.3. Con grave deterioro de la moral social	371
1.4. En virtud de declaratoria de ilicitud del origen de los bienes	372
2. Características de la acción	375
2.1. Real	375
2.2. Principalmente adjunta, subsidiariamente consecuencial y residualmente independiente	376
2.3. Autónoma	376
2.4. Complementaria	377
2.5. Imprescriptible	377
3. La extinción del derecho de dominio y la prescripción adquisitiva extraordinaria	378
4. Objeto de la acción	379

	PÁG.
5. Legitimación en causa activa	384
6. Legitimación en causa pasiva	384
6.1. El procesado	384
6.2. El condenado	385
6.3. El titular real o presunto y los beneficiarios de los bienes	385
6.3.1. Causahabientes por acto entre vivos	386
6.3.2. Causahabientes mortis causa	388
7. Competencia	389
7.1. Del denominado ejercicio preferente	392
8. Trámite de la acción	394
8.1. Cuando el proceso penal se encuentre en fase de instrucción	394
8.2. Cuando el proceso penal se encuentre en la fase del juicio, haya terminado por cualquier causa o la acción se ejerza en forma independiente	394
9. Ámbito funcional del juez en la sentencia	395
10. Medidas cautelares de la extinción	396
11. Medidas para hacer efectiva la extinción	397
12. los terceros de buena fe	397
13. Decreto de procedencia de extinción del derecho de dominio, sentencia de extinción y entidad probatoria	399
14. La sentencia	401
14.1. La cosa juzgada	402
C. Extinción del derecho de dominio por no reclamación	403
D. Extinción de derechos reales principales y accesorios sobre bienes que, teniendo libre comercio, han sido utilizados como instrumentos de ejecución de delitos de competencia de la justicia regional o provienen de ella	404
E. Embargo especial	405
F. Comiso con fines resarcitorios	406
G. Comiso como forma de garantizar la eventual extinción de derechos reales principales y accesorios, en delitos de competencia de la justicia regional	407
H. Embargo y secuestro de bienes, como medida cautelar del resarcimiento de daños y perjuicios y el pago de la multa ..	408

	PÁG.
1. Requisitos para proferir medidas cautelares contra el tercero civilmente responsable	409
I. Embargo y secuestro de bienes, como medida cautelar de la efectividad de la extinción del derecho de dominio	410
J. Remate de bienes para el pago de daños y perjuicios y multas	410
K. Prohibición de enajenación	411
L. Restablecimiento del derecho por restitución	411
M. Restablecimiento del derecho a través de la cancelación de títulos y registros	412

CAPÍTULO XVIII

FORMAS DE TERMINACIÓN ANTICIPADA DEL PROCESO	415
A. Preclusión de la investigación y cesación de procedimiento por valoración de instancia	415
B. Sentencia anticipada	415
1. Trámite y oportunidad	416
2. Naturaleza del allanamiento	418
3. Entidad probatoria fundamento de la condena	418
4. Sentencia	419
5. Interés jurídico para recurrir	420
C. Audiencia especial o terminación anticipada por acuerdo ...	420
1. Condiciones para la celebración	421
2. Desarrollo de la audiencia	423
3. Atributos del juez de conocimiento	424
3.1. Control de legalidad	424
3.2. Control judicial de la entidad probatoria	426
4. La sentencia	430
5. Interés jurídico para recurrir	431
D. Conciliación	432
E. Preclusión por indemnización integral	433

CAPÍTULO XIX

EJECUCIÓN DE PENAS Y MEDIDAS DE SEGURIDAD	435
A. Ejecución de la pena	435
1. Cumplimiento de la pena privativa de la libertad	435
2. Aplazamiento o suspensión del cumplimiento de la pena privativa de la libertad	436
3. Concesión y revocatoria de la libertad condicional	437
4. Concesión y revocatoria de la condena de ejecución condicional	439
4.1. La obligación de pago de perjuicios	439
5. Ejecución de penas accesorias y rehabilitación	441
5.1. La expulsión del territorio nacional y los derechos fundamentales del menor	442
5.2. Rehabilitación	442
6. Modificaciones a la entidad de determinadas penas ..	443
6.1. Por acumulación jurídica	443
6.2. Por amortización	444
6.3. Por trabajo, estudio o enseñanza	444
B. Ejecución de medidas de seguridad	446
1. Libertad vigilada	446
2. Suspensión o revocatoria de medidas de seguridad ...	447

CAPÍTULO XX

POLÍTICA DE SOMETIMIENTO A LA JUSTICIA	449
A. Antecedentes	449
B. Principios	450
C. Criterios	451
1. Contribución a la desarticulación o mengua de organizaciones delictivas	452
2. Contribución al éxito de la investigación	453
3. Colaboración en la prevención de delitos	454
4. Disminución de las consecuencias del delito	453
5. Delación de dirigentes de organizaciones delictivas y aporte de pruebas eficaces sobre su responsabilidad ..	453

	PÁG.
D. Beneficios	453
1. Disminución de la pena	454
2. Exclusión o inclusión de circunstancias de agravación o atenuación punitivas	454
3. Libertad provisional y condena de ejecución condicional	454
4. Libertad condicional	455
5. Sustitución de pena privativa de la libertad por trabajo social	455
6. Aumento de rebaja de pena por trabajo, estudio o ense- ñanza	455
7. Detención domiciliaria en el proceso y luego de él	456
8. Incorporación al programa de protección de víctimas y testigos	456
E. Atribuciones del juez y concesión de los beneficios	457
F. Condiciones y alcance de los beneficios	458
G. Política de sometimiento y personas no vinculadas a un pro- ceso penal	460
H. Política de sometimiento y favorabilidad	461

CAPÍTULO XXI

PROCESOS ANTE EL SENADO	463
A. Trámite ante la Cámara	463
B. Trámite ante el Senado	465
C. Medidas de aseguramiento	469

CAPÍTULO XXII

ÁMBITO DE APLICACIÓN DE LA LEY PROCESAL PENAL	471
A. La ley procesal penal en el espacio	471

	PÁG.
1. Extraterritorialidad por aplicación de los estatutos real, del cargo, personal y universal	471
2. Colaboración judicial.....	473
2.1. Colaboración del exterior	475
2.2. Colaboración con el exterior	477
3. Ejecución de sentencias proferidas por otros Estados.	477
4. La extradición	480
4.1. Pasiva	480
4.2. Activa	483
La ley procesal penal en el tiempo	484
1. Atribución temporal de funciones de instrucción y ca- lificación a los jueces municipales y del circuito.....	487
2. La temporalidad de la justicia regional	489