

**CONTROL DE GARANTÍAS Y  
PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD  
EN EL PROCESO PENAL  
ACUSATORIO**

## ÍNDICE GENERAL

|   | Página    |
|---|-----------|
| AGRADECIMIENTO .....  | 7         |
| DEDICATORIA.....  | 9         |
| PRÓLOGO .....   | 17        |
| PREFACIO .....  | 21        |
| <b>1. EL ADVENIMIENTO DEL ESTADO SOCIAL Y<br/>DEMOCRÁTICO DE DERECHO Y EL PRINCIPIO DE<br/>PROPORCIONALIDAD</b>         |           |
| 1.1 CONSIDERACIÓN PRELIMINAR .....  | 29        |
| 1.1.1 Derechos fundamentales y Estado Social de Derecho. ....   | 29        |
| 1.2 EL PRINCIPIO DE PROPORCIONALIDAD .....  | 35        |
| 1.2.1 Definición y función .....  | 35        |
| <b>2. EL JUEZ DE CONTROL DE GARANTÍAS, LAS<br/>AUDIENCIAS PRELIMINARES Y EL PRINCIPIO DE<br/>PROPORCIONALIDAD .....</b> | <b>59</b> |
| 2.1 LA INTERVENCIÓN DEL JUEZ DE GARANTÍAS EN LAS<br>AUDIENCIAS PRELIMINARES. ....                                       | 60        |
| 2.2 RASGOS GENERALES DE LAS AUDIENCIAS<br>PRELIMINARES. ....  | 61        |
| 2.3 CLASES DE AUDIENCIAS PRELIMINARES. ....   | 61        |
| 2.4 FINALIDAD DE LAS AUDIENCIAS PRELIMINARES. ....  | 62        |
| 2.4.1 En la orden de captura .....  | 63        |
| 2.4.2 En la obtención de muestras que involucren al<br>imputado.....  | 63        |

|  | Página  |
|--|---------|
| 2.4.3 En la obtención de muestras de lesionados o víctimas de agresiones sexuales .....  | 64      |
| 2.4.4 En la actuación de agentes encubiertos .....   | 64      |
| 2.4.5 En la formulación de la imputación .....   | 64      |
| 2.4.6 En la aplicación del Principio de Oportunidad .....  | 65      |
| 2.5 LIMITACIONES QUE DEBEN GUIAR LA FUNCIÓN DEL JUEZ DE CONTROL DE GARANTÍAS EN LOS ASUNTOS DE SU COMPETENCIA.....   | 66      |
| 2.5.1 La presunción de inocencia. ....   | 67      |
| 2.5.2 Principio nemo tenetur se ispum accusare. ....   | 68      |
| 2.5.3 Principio de celeridad. ....   | 69      |
| 2.5.4 El principio de proporcionalidad. ....   | 69      |
| 2.6 EL JUEZ DE GARANTÍAS Y LA RESTRICCIÓN EXCEPCIONAL DE LA LIBERTAD .....   | 84      |
| <br>MEDIDAS DE ASEGURAMIENTO Y CONTROL DE LEGALIDAD. ....  | <br>84  |
| MEDIDAS DE ASEGURAMIENTO .....   | 87      |
| CONTROL DE LEGALIDAD: .....  | 88      |
| <br>Generalidades sobre el Control de Legalidad. ....  | <br>89  |
| <br>EL CONTROL DE LEGALIDAD EN EL SISTEMA ACUSATORIO COLOMBIANO: .....   | <br>105 |
| <br>ASPECTOS PRÁCTICOS SOBRE MEDIDAS DE ASEGURAMIENTO EN EL SISTEMA DE LA LEY 906 DE 2004 .....  | <br>106 |
| 2.6.1 El juez de control de garantías y los criterios para decretar medidas cautelares y el principio de proporcionalidad. ....  | 116     |
| 2.6.2 Control posterior sobre la afectación a la intimidad y a la inviolabilidad de las comunicaciones (interceptación de comunicaciones telefónicas y similares, y correspondencia). .... | 124     |
| 2.6.3 El control y autorización previa para el decreto de medidas afectantes de derechos fundamentales y el principio de proporcionalidad (artículos 246-250 de la Ley 906 de 2004) .....  | 128     |
| 2.6.3.1 Respecto de la Intervención corporal. ....   | 129     |
| 2.6.3.2 Respecto de registros personales .....   | 132     |

|   | Página     |
|---|------------|
| <b>3. CONCLUSIONES .....</b>  | <b>135</b> |
| <b>JURISPRUDENCIA CONSTITUCIONAL.....</b>   | <b>141</b> |
| Sentencia C-822/05.....   | 143        |
| I. ANTECEDENTES .....   | 163        |
| II. NORMAS DEMANDADAS .....   | 163        |
| III. LA DEMANDA .....   | 165        |
| IV. INTERVENCIONES DE AUTORIDADES   |            |
| 1. Ministerio del Interior y de Justicia.....   | 167        |
| 2. Fiscalía General de la Nación .....  | 172        |
| V. INTERVENCIONES CIUDADANAS  |            |
| 1. Corporación Casa de la Mujer .....   | 175        |
| VI. INTERVENCIÓN DE ORGANISMOS INTERNACIONALES<br>Y ORGANIZACIONES DE DERECHOS HUMANOS  |            |
| 1. Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga<br>y el Delito .....  | 177        |
| 2. Comisión Colombiana de Juristas .....  | 183        |
| VII. CONCEPTO DEL PROCURADOR GENERAL DE LA<br>NACIÓN .....  | 186        |
| VIII. CONSIDERACIONES Y FUNDAMENTOS   |            |
| 1. Competencia .....  | 200        |
| 2. Problemas jurídicos .....  | 201        |
| 3. Los alcances constitucionales a la potestad de<br>configuración del legislador en materia penal y el<br>principio de proporcionalidad en la limitación de<br>los derechos. La ponderación en el ámbito<br>probatorio. .... | 204        |
| 4. Las inspecciones y registros corporales en el<br>derecho comparado y la aplicación del juicio de<br>proporcionalidad como método de ponderación ...  | 214        |
| 5. Examen de constitucionalidad de las normas<br>acusadas .....   | 233        |
| 5.1 La necesidad de autorización judicial previa .....  | 233        |
| 5.2 La inspección corporal prevista en el artículo 247<br>de la Ley 906 de 2004 .....   | 239        |
| 5.2.1 El contenido y alcance del artículo 247 de la Ley<br>906 de 2004 .....  | 239        |
| 5.2.2 La constitucionalidad de la inspección corporal<br>realizada bajo las condiciones previstas en el   |            |

|  | Página     |
|--|------------|
| artículo 247 de la Ley 906 de 2004 .....   | 244        |
| 5.3 El registro personal previsto en el artículo 248 de la Ley 906 de 2004 .....   | 252        |
| 5.3.1 El contenido y alcance del artículo 248 de la Ley 906 de 2004 .....  | 252        |
| 5.4 La obtención de muestras que involucren al imputado prevista en el artículo 249 de la Ley 906 de 2004 .....  | 265        |
| 5.4.1 El contenido y alcance del artículo 249 de la Ley 906 de 2004 .....  | 265        |
| 5.4.2. La constitucionalidad de la obtención de muestras que involucren al imputado realizada bajo las condiciones previstas en el artículo 249 de la Ley 906 de 2004 .....  | 273        |
| 5.5 El procedimiento para el reconocimiento y exámenes físicos de las víctimas previsto en el artículo 250 de la Ley 906 de 2004   |            |
| 5.5.1 El contenido y alcance de la norma .....   | 281        |
| 5.5.2 La constitucionalidad del reconocimiento y de los exámenes físicos realizados a la víctima bajo las condiciones previstas en el artículo 250 de la Ley 906 de 2004 .....                                     | 288        |
| 6. Resumen general de las conclusiones sobre la .....<br>exequibilidad de los artículos 247, 248, 249 y 250<br>de la Ley 906 de 2004, de la inexequibilidad de<br>algunos apartes y de los condicionamientos. .... | 297        |
| <b>IX. DECISIÓN .....</b>  | <b>300</b> |
| <b>SALVAMENTO PARCIAL DE VOTO DEL MAGISTRADO<br/>HUMBERTO ANTONIO SIERRA PORTO<br/>A LA SENTENCIA C-822 DE 2005. ....</b>  | <b>303</b> |
| <b>BIBLIOGRAFÍA .....</b>  | <b>309</b> |