

MARIO NICOLAS CADAVID BOTERO

Fiscal Delegado ante los Tribunales Superiores de Distrito de Medellín y Antioquia. Profesor de Derecho Procesal Penal en la Universidad de Medellín a nivel de Pregrado y Post Grado.

**REGIMEN
PROCESAL PENAL
COLOMBIANO**

*(PROPUESTA DE UNA NUEVA VISION)
"EN DEFENSA DEL SISTEMA"*

**EDITORIAL
LEYER**

INDICE GENERAL

PRESENTACION	11
INTRODUCCION	15

CAPITULO I

EL CONCEPTO DE ACCION PENAL EN COLOMBIA

Concepto de acción- Acción penal en Colombia- Pretensión Punitiva- Concepto de proceso penal	21
---	----

CAPITULO II

LA NATURALEZA DE LA FISCALIA COLOMBIANA

2.1- ANTECEDENTES	
Reseña histórica de la actividad investigativa- Fiscalía Judicial- Fiscalía Ejecutiva- Fiscalía Norteamericana	31
2.2- EJERCICIO DE JURISDICCION O ACTIVIDAD JUDICIAL	
Conflicto intersubjetivo de intereses- Tutela cautelar- Tutela de ejecución- concepto de jurisdicción. La na- turaleza de la Fiscalía Colombiana	33
2.2.1- EL CONTENIDO DEL ARTICULO 116 DE LA CONSTITUCION NACIONAL	
La Fiscalía Colombiana. Fiscalía Judicial- Fiscalía Jurisdiccional. Pretensión Punitiva- Fiscalía Alemana- Fiscalía Suiza- Naturaleza Jurisdiccional de la Fiscalía Colombiana- Bloque de Constitucionalidad. Sistema inquisitorio- sistema acusatorio	38

CAPITULO III

LA FISCALIA COLOMBIANA Y LAS GARANTIAS PENALES

Fiscalía Judicial vs Fiscalía Ejecutiva- Principio de estricta legalidad- Principio de igualdad	49
--	----

3.1- PRINCIPIO DE LEGALIDAD

Principio de Oportunidad vs principio de legalidad-
 principio de oficialidad- principio de oportunidad y
 delitos bagatela- Principio de Oportunidad y negocia-
 ción en el proceso penal- Discrecionalidad del fiscal
 en el sistema norteamericano- Acusación Judicial y de-
 recho fundamental- 52

3.2- LA INVESTIGACION INTEGRAL

Investigación judicial- investigación administrativa-
 Investigación ejecutiva- Investigación integral-
 Fiscal parcial vs fiscal imparcial- Prueba mínima
 para acusar- Prueba suficiente para acusar. Verdad
 material y verdad real 66

3.3- LA INDEPENDENCIA JUDICIAL

Dependencia administrativa vs independencia judicial-
 Ordenes vinculantes- autonomía administrativa de la
 Fiscalía General de la Nación 79

3.4- LA DOBLE INSTANCIA

Consagración Constitucional- Consagración en los tratados
 internacionales- Consagración en el Código de Procedimiento
 Penal- Desplazamiento del Fiscal General de la Nación 85

3.5- EL CONTROL SOBRE LA LIBERTAD 89**3.5.1- BREVES ANOTACIONES CON RELACION A
LA CAPTURA**

Necesidad de revisar su operancia- Como un mecanismo
 para lograr la vinculación al proceso- Captura ilegítima-
 Discrecionalidad 89

**3.5.2- BREVES ANOTACIONES CON RELACION A
LA INDAGATORIA**

Como medio de defensa- Privilegio de no autoincriminación-
 Declaración jurada del procesado- Su eliminación como forma
 de vinculación 90

3.5.3- EL CONTROL INTERNO SOBRE LA LIBERTAD

Habeas Corpus- Control Interno- Libertad Inmediata por
 captura ilegal o prolongación ilícita de libertad 92

CAPITULO IV

EL MINISTERIO PUBLICO: DEFENSOR DE LA LEGALIDAD

Su razón de ser- Control externo y control interno- Su actuación en el proceso penal- Función tripartita: Veedor de la conducta de los funcionarios judiciales, protector de derechos y garante del debido proceso- Su naturaleza como sujeto procesal 95

4.1- LA INTERVENCION OBLIGATORIA DEL MINISTERIO PUBLICO EN LA AUDIENCIA

Fundamentos filosóficos. Una nueva interpretación del artículo 452 del Código de Procedimiento Penal- Garantía de legalidad e imparcialidad 100

CAPITULO V

EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD Y DE LEGALIDAD DE LOS JUECES

Una prenda de garantía- El juez Colombiano como juez constitucional 103

5.1- HABEAS CORPUS

Presupuesto para su operancia- Examen de presupuestos intrínsecos y extrínsecos de la legalidad de la captura- Necesidad de una nueva regulación- Algunos reparos 104

5.1.1- LA CAPTURA ADMINISTRATIVA. EL HABEAS CORPUS Y EL CONTROL DE LEGALIDAD

legalidad de la captura administrativa- supuestos de operancia- Controles frente a la captura administrativa 111

5.2- EL CONTROL DE LEGALIDAD SOBRE LAS MEDIDAS DE ASEGURAMIENTO

Constitucionalidad- Presupuestos del control- Alcance del control. El poder de control de los jueces- Examen de vicios probatorios 114

5.3- EL CONTROL..... ¿SOBRE LAS NEGOCIACIONES?

Alcance del poder del juez- En el sistema Americano- En el sistema Italiano- En el Sistema Colombiano- Control Formal y control de mérito- Culpabilidad por conveniencia 121

5.4- EL CONTROL SOBRE LA LEGALIDAD DE LA RESOLUCION ACUSATORIA

..... 126

5.4.1- EL ALCANCE DEL PODER DE CONTROL DE LOS JUECES

Control de legalidad y Control de Constitucionalidad sobre el proceso- Sistemas de congruencia entre la resolución acusatoria y la sentencia- La Nulidad- La absolución- El juez como tercero imparcial- Naturaleza dual del sistema de congruencia 127

5.4.2- MODIFICACION DE LA ADECUACION TIPICA POR PARTE DEL FISCAL

a) Violación del Principio de Acusación Judicial
Naturaleza de la resolución acusatoria- Inconstitucionalidad de la modificación de la adecuación típica en el juicio.

b) Violación al Principio del Juez natural
Función de Fiscal en el juicio- Dirección del juzgamiento- disposición sobre la pretensión.

c) Violación al Principio de Legalidad de las Formas.
Concepto- Alcance del principio- Normas procesales ex post facto.

d) Violación a los Principios de Lealtad procesal y de igualdad.

El alcance del artículo 18 del Código de Procedimiento Penal- El desequilibrio de partes 131

5.3- IMPOSIBILIDAD DE MODIFICACION Y CONSECUENTE ABSOLUCION

El Juez Colombiano como tercero imparcial- El juez colombiano como director del juzgamiento 139

5.4.4- LA DECLARATORIA DE NULIDAD

a) Violación de las formas propias del juicio.
Intangibilidad de la resolución acusatoria- Una irregularidad sustancial.

b) Violación al Derecho de Defensa
Alcance de la violación- Ausencia de contradictorio e impugnación- Desequilibrio de partes 139

5.4.5- NUESTRA POSICION

a) La Declaratoria de Nulidad
Cuando procede- Límites para la declaratoria.

b) La Absolución
La razón de su declaratoria- Estado de derecho y Justicia material- La pretendida Impunidad y los Derechos Fundamentales.

c) Una Causal de Impedimento

El juez como tercero imparcial- El juez contaminado con la instrucción. La solución 143

5.5- LAS ESTIPULACIONES

Concepto- Alcance de las estipulaciones- Su aplicabilidad en el sistema colombiano 149

CAPITULO VI
ANOTACIONES CON RELACION AL JUICIO

Principio que rigen la fase instructiva- Principios que rigen el juzgamiento- la naturaleza acusatoria 151

6.1- LA FASE DEL JUZGAMIENTO EN LOS SISTEMAS PENALES MODERNOS

Inmediación- Oralidad- Publicidad- En el sistema Español- En el sistema Alemán- En el sistema Norteamericano- En el sistema colombiano 152

7.2- LA ORALIDAD: SU TRASCENDENCIA EN LA INMEDIACION Y EN LA PUBLICIDAD

Concepto. La oralidad como garantía. Trascendencia sobre el juzgador- Las reglas Mayorca- Oralidad y Proceso Democrático- Indevida Aplicación de los artículos 448, 449, 450 y 451 del Código de Procedimiento Penal 154

CAPITULO VII
CONCLUSIONES

Conclusiones 163

ANEXOS

Reglas de Mayorca- Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos- Convención Americana Sobre Derechos Humanos- Convenio Europeo para la protección de los Derechos Humanos 173

BIBLIOGRAFIA CONSULTADA 203
INDICE ANALITICO 209
INDICE GENERAL 213