

SECRETARÍA
DE JUSTICIA
TRABAJOS

INSTITUCIONES DE DERECHO PROCESAL PENAL

**Con fundamento en los nuevos Códigos
Penal y de Procedimiento Penal**

2ª EDICIÓN

FABIO ESPITIA GARZÓN

**LEGIS**

ÍNDICE GENERAL

INTRODUCCIÓN	xxiii
--------------------	-------

CAPÍTULO I

Antecedentes del proceso penal

A. EL PROCESO CRIMINAL GRIEGO	1
B. EL PROCESO CRIMINAL ROMANO	2
C. EL PROCESO PENAL EN EL MEDIOEVO	7
D. PROCESO PENAL E ILUMINISMO	9
E. PROCESO PENAL Y CODIFICACIÓN	9
F. EL NUEVO SISTEMA PROCESAL PENAL ITALIANO	10
1. Sujetos procesales	12
2. Pruebas	15
3. Medidas cautelares	15
4. Indagaciones preliminares y audiencia preliminar	16
5. Procesos especiales	20
6. Impugnaciones	22
7. Ejecución de penas y medidas de seguridad	23
8. Los “maxiprocesos” y la conexidad probatoria	23
G. EL PROCESO PENAL EN COLOMBIA	24

CAPÍTULO II

Normas rectoras

A. DEBIDO PROCESO	28
B. PRESUNCIÓN DE INOCENCIA	29

C. DIGNIDAD	29
D. LIBERTAD PERSONAL	30
E. AUTONOMÍA JUDICIAL	31
F. CONTRADICCIÓN	32
G. PUBLICIDAD	33
H. EFECTIVIDAD DEL DERECHO SUSTANCIAL	33
I. FAVORABILIDAD	34
J. RESTABLECIMIENTO Y REPARACIÓN DEL DERECHO	34
K. COSA JUZGADA	36
— El <i>non bis in ídem</i> como exteriorización del principio de la cosa juzgada	37
L. LA DOBLE INSTANCIA	37
M. PROHIBICIÓN DE <i>REFORMATIO IN PEJUS</i>	38
N. LEALTAD	39
Ñ. GRATUIDAD	39
O. IGUALDAD	39
P. REMISIÓN	39
Q. INVESTIGACIÓN INTEGRAL	40
R. DERECHO DE DEFENSA	40

CAPÍTULO III

La acción penal

A. CONCEPTO Y TITULARIDAD	41
B. REQUISITOS PARA EL EJERCICIO DE LA ACCIÓN	43
1. Querella	43
2. Petición especial	45
3. Otros requisitos de procesabilidad	46
4. Ausencia de eventos de prejudicialidad	47

CAPÍTULO IV

Sujetos procesales

A. LA FISCALÍA GENERAL DE LA NACIÓN	49
1. Atribuciones	51

2.	El Fiscal General de la Nación. Funciones especiales	53
	— <i>Fuero constitucional de investigación de los funcionarios amparados por el artículo 235 numeral 4° de la Carta. Actuación de los fiscales delegados ante la Corte Suprema de Justicia</i>	54
3.	Vicefiscal General de la Nación	63
4.	Fiscales de la Unidad Nacional de Fiscalía ante la Corte Suprema de Justicia	64
5.	Fiscales de la Unidad Nacional de Fiscalía ante los tribunales superiores ...	65
6.	Fiscales de las unidades de fiscalía delegadas ante el tribunal superior ...	66
7.	Fiscales delegados ante los jueces penales de circuito especializados ...	66
8.	Fiscales delegados antes los jueces de circuito, municipales y promiscuos	66
B.	EL MINISTERIO PÚBLICO	67
1.	Funciones	67
2.	Estructura de la Procuraduría para su participación en el proceso	68
C.	EL IMPUTADO Y EL SINDICADO	68
1.	Indagatoria	69
	a) <i>Reglas para la recepción</i>	70
	b) <i>Ampliaciones</i>	70
	c) <i>Pertinencia de los descargos y de las citas que invoque el sindicado como fundamento de los mismos</i>	71
2.	Declaración de persona ausente	71
3.	Facultades	71
D.	EL DEFENSOR	72
1.	Suplencias	74
2.	Sustitución de poderes	75
E.	LA PARTE CIVIL	75
1.	Sujetos activos de la pretensión indemnizatoria	75
2.	Sujetos pasivos de la acción resarcitoria	77
3.	Oportunidad y requisitos para el ejercicio de la acción	78
4.	Decisiones sobre la demanda de parte civil	78
5.	Condena en perjuicios	80
6.	Extinción de la acción civil	80
7.	Consecuencias patrimoniales derivadas del advenimiento de determinadas circunstancias de justificación o inculpabilidad	80

8. Consecuencias del ejercicio abusivo de la acción civil	81
F. EL TERCERO INCIDENTAL	81
G. EL TERCERO CIVILMENTE RESPONSABLE	83
— <i>Exclusión del Estado como tercero civilmente responsable</i>	84

CAPÍTULO V

Jurisdicción y competencia

A. CONCEPTO	87
B. QUIÉNES ADMINISTRAN JUSTICIA EN MATERIA PENAL	87
C. COMPETENCIA DERIVADA DE LOS FACTORES SUBJETIVO, FUNCIONAL Y OBJETIVO	90
1. Competencia de la Corte Suprema de Justicia	90
a) <i>Factor funcional</i>	91
b) <i>Factor subjetivo</i>	92
1) <i>Investigación y juzgamiento de congresistas</i>	92
2) <i>Juzgamiento de gobernadores</i>	93
3) <i>Juzgamiento de jefes de misión diplomática o consular</i>	94
4) <i>Juzgamiento de determinados agentes del Ministerio Público</i>	95
5) <i>Juzgamiento de generales y almirantes de la Fuerza Pública</i> ..	96
6) <i>Juzgamiento de otros funcionarios amparados con fuero legal</i> ..	101
2. Competencia de los tribunales superiores de distrito judicial	101
a) <i>Factor funcional</i>	101
b) <i>Factor subjetivo</i>	102
3. Competencia de los jueces penales de circuito especializados	105
a) <i>Factor funcional</i>	105
b) <i>Factor objetivo</i>	106
4. Competencia de los jueces del circuito	113
a) <i>Factor objetivo</i>	113
b) <i>Factor subjetivo</i>	113
c) <i>Factor funcional</i>	113
5. Competencia de los jueces penales municipales	114
a) <i>Factor funcional</i>	114
b) <i>Factor objetivo</i>	114
c) <i>Derogatoria de la extensión excepcional de competencia a las labores de investigación</i>	115

6. Competencia de los jueces de ejecución de penas y medidas de seguridad	115
a) <i>Factor funcional</i>	115
b) <i>Superior funcional para conocer de la segunda instancia y los conflictos de competencia</i>	117
D. COMPETENCIA DERIVADA DEL FACTOR TERRITORIAL	117
1. Cambio de radicación	118
2. Factor territorial y jueces de ejecución de penas	119
E. COMPETENCIA DERIVADA DEL FACTOR CONEXIDAD	120
1. El principio de la unidad procesal	120
2. Formas de conexidad	120
3. La conexidad como determinante de la unificación del rito	122
4. Eventos de ruptura de la unidad procesal a pesar de la existencia de conexidad	123
F. COMPETENCIA POR COMISIÓN	126
G. COLISIONES O CONFLICTOS DE COMPETENCIA	128

CAPÍTULO VI
Impedimentos y recusaciones

A. FINALIDAD	131
B. CAUSALES	132
1. Interés	132
2. Interés crediticio	132
3. Interés de parentesco	133
4. Interés profesional	133
5. Amistad o enemistad	134
6. Prejuzgamiento propio y extensivo.....	134
7. Mora	135
8. Interés negocial	135
9. Interés sucesoral	135
10. Vinculación a actuaciones penales o disciplinarias	135
11. Prejuzgamiento institucional	135
C. TRÁMITE Y COMPETENCIA	136

D. REQUISITOS SUSTANCIALES Y FORMALES DE LA RECUSACIÓN	139
E. FALTAS A LA LEALTAD PROCESAL Y CONSECUENCIAS	139

CAPÍTULO VII Actuación procesal

A. DOCUMENTACIÓN	141
— <i>Reconstrucción de expedientes</i>	143
B. TÉRMINOS	144
C. PROVIDENCIAS	145
D. NOTIFICACIONES	147

CAPÍTULO VIII Estructura del proceso penal

A. LABORES DE INTELIGENCIA Y ANÁLISIS	149
B. LA INVESTIGACIÓN PREVIA	150
1. Finalidades	150
2. Intervinientes	150
3. Actividad probatoria	151
4. Duración	152
5. Terminación condicionada de la investigación previa. La inhibición	153
6. Apertura de instrucción por nueva valoración o advenimiento de prueba	154
C. INSTRUCCIÓN	155
1. Atribuciones de policía judicial en la instrucción	156
2. Clausura de la fase inductiva	159
3. Calificación	160
a) <i>Resolución de acusación</i>	161
b) <i>Preclusión de la investigación</i>	162
c) <i>Notificación</i>	163
d) <i>Ruptura de la unidad procesal como consecuencia de la calificación</i>	163
D. EL JUICIO	164

1. Variación de la calificación y principio de congruencia	166
2. Atribuciones de la policía judicial en el juzgamiento	168
3. Improcedencia de la acumulación de juicios	168

CAPÍTULO IX
Recursos y grado de consulta

A. FINALIDAD Y EJECUTORIA	171
B. RECURSO DE REPOSICIÓN	172
C. RECURSO DE APELACIÓN	173
1. Deber de sustentación	173
2. Declaratoria de desierto	174
3. Concesión y efectos	174
4. Trámite ante el <i>ad quem</i>	175
5. Límites a las facultades del funcionario judicial en segunda instancia ...	175
a) Prohibición de <i>reformatio in pejus</i>	178
6. Desistimiento	178
D. RECURSO DE QUEJA	178
1. Trámite	179
2. Desistimiento	179
E. GRADO DE CONSULTA	179

CAPÍTULO X
La casación

A. NATURALEZA	181
B. FINES Y TRÁMITE	182
C. LEGITIMACIÓN Y TÉRMINO PARA INTERPONER LA DEMANDA	182
D. REQUISITOS FORMALES DE LA DEMANDA	183
E. PRINCIPIO DE SUJECCIÓN AL CARGO	184
F. CAUSALES Y TÉCNICA DE CASACIÓN	184
1. En la sentencia anticipada	186
2. En la sentencia fruto de audiencia especial que contemplaba el estatuto derogado	187
G. RESPUESTA INMEDIATA	188

H. SENTENCIA DE CASACIÓN	188
I. SOLICITUDES DE LIBERTAD	188

CAPÍTULO XI Acción de revisión

A. NATURALEZA Y CAUSALES	189
B. LEGITIMACIÓN, REQUISITOS DE LA DEMANDA Y TRÁMITE	191
C. SENTENCIA DE REVISIÓN	191

CAPÍTULO XII Nulidad de las actuaciones procesales

A. CAUSALES	193
1. Falta de competencia	193
2. Existencia de irregularidades sustanciales que afecten el debido proceso	195
3. Violación del derecho a la defensa	196
B. PRINCIPIOS QUE RIGEN SU DECLARATORIA	198

CAPÍTULO XIII Pruebas

A. CONCEPTO Y PRINCIPIOS	201
1. Principios de necesidad y eficacia de la prueba	201
2. Principio de eficacia y negociación de cargos	202
3. Principio de libertad de medios de prueba	202
4. Principios de imparcialidad y carga de la prueba	203
5. Principio de contradicción y publicidad	204
6. Principio de la persuasión racional	204
7. Principio de obtención coactiva de los medios materiales de prueba	205
B. MEDIOS DE PRUEBA	205
1. La inspección	205
a) Trámite	205
b) Imputado y sindicado como objetos de inspección	206

2.	Prueba pericial.....	207
	a) <i>Reglas para la aducción</i>	208
	b) <i>Contradicción</i>	208
	c) <i>Apreciación del dictamen</i>	209
3.	Prueba documental.....	209
	a) <i>Como objeto material de prueba</i>	209
	b) <i>Autenticidad</i>	209
	c) <i>Informes técnicos</i>	210
4.	El testimonio.....	210
5.	Reconocimiento de lugares y objetos	214
6.	Reconocimiento de personas	214
7.	La confesión	215
	— <i>Rebaja de pena como consecuencia de la confesión</i>	215
8.	El juramento	216
	— <i>Alcance</i>	216
9.	El indicio.....	217
	a) <i>Apreciación individual</i>	217
	b) <i>Apreciación global</i>	218
C.	ASEGURAMIENTO DE LOS ELEMENTOS DE PRUEBA	218
D.	ASESORES ESPECIALIZADOS	219
E.	MEDIOS DE BÚSQUEDA DE LA PRUEBA	219
	1. Allanamiento	219
	— <i>Inmunidad</i>	220
	2. Retención, apertura y calificación de la correspondencia retenida.....	220
	3. Interceptación de comunicaciones	221
	4. Toma de muestras como material indubitado	222
	5. Aviso de ingreso	222

CAPÍTULO XIV

Medidas de coerción de carácter personal

A.	CAPTURA	223
	1. En flagrancia.....	225
	2. Administrativa	226
	3. Como opción para la vinculación al proceso	227
	4. Para resolver la situación jurídica.....	228

5. Para hacer efectiva la detención preventiva	228
6. Como consecuencia de la revocatoria de los subrogados de suspensión condicional de ejecución de la pena y libertad condicional	228
7. Como consecuencia de la revocatoria de la suspensión de la detención y la pena	228
8. Como consecuencia de la revocatoria de la libertad provisional y la detención domiciliaria	228
9. Públicamente requerida	229
B. MEDIDAS DE ASEGURAMIENTO PARA IMPUTABLES	229
1. Detención preventiva	232
a) <i>Formalización</i>	233
b) <i>De servidores públicos</i>	234
c) <i>Lugares de detención</i>	235
— <i>Detención domiciliaria</i>	236
d) <i>Imputación de la pena</i>	239
e) <i>Suspensión</i>	239
f) <i>Control de legalidad a la medida de aseguramiento y privación de la libertad</i>	239
— <i>Obligaciones de quien encontrándose sujeto a medida de aseguramiento, no está privado físicamente de su libertad</i>	245
g) <i>Libertad provisional</i>	246
— <i>Revocatoria</i>	248
C. MEDIDAS DE PROTECCIÓN PARA INIMPUTABLES	249
1. Internación preventiva	249
2. Libertad vigilada	249
3. Compromiso	250

CAPÍTULO XV

Aspectos patrimoniales del proceso penal

A. DELIMITACIÓN DEL TEMA	251
B. COMISO COMO FORMA DE EXTINCIÓN DEL DERECHO DE DOMINIO DE BIENES UTILIZADOS PARA COMETER CONDUCTAS PUNIBLES O QUE PROVENGAN DE SU EJECUCIÓN	258
C. EXTINCIÓN DEL DERECHO DE DOMINIO DE BIENES ADQUIRIDOS MEDIANTE ENRIQUECIMIENTO ILÍCITO, EN PERJUICIO DEL PATRIMONIO PÚBLICO O CON GRAVE DETERIORO DE LA MORAL SOCIAL	260
1. Naturaleza de la acción	261

2. Causales	265
a) <i>Enriquecimiento ilícito</i>	266
b) <i>En perjuicio del patrimonio público</i>	266
c) <i>Con grave deterioro de la moral social</i>	266
d) <i>Delimitación</i>	267
3. Características de la acción	269
a) <i>Real</i>	269
b) <i>Principalmente adjunta, subsidiariamente consecuencial y residualmente independiente</i>	270
c) <i>Autónoma</i>	270
d) <i>Complementaria</i>	271
e) <i>Imprescriptible</i>	271
4. Extinción del derecho de dominio y prescripción adquisitiva	274
5. Objeto	276
6. Legitimación en causa activa	280
7. Legitimación en causa pasiva	281
a) <i>El procesado</i>	281
b) <i>El condenado</i>	281
c) <i>El titular real o presunto y los beneficiarios de los bienes</i>	281
1) <i>Causahabientes por acto entre vivos</i>	282
2) <i>Causahabientes mortis causa</i>	284
8. Competencia	285
— <i>Del denominado ejercicio preferente</i>	289
9. Trámite	290
10. Medidas cautelares de la extinción	294
11. Medidas para hacer efectiva la extinción	294
12. Terceros	295
13. Decreto de procedencia, sentencia de extinción y entidad probatoria ..	296
14. Sentencia	298
— <i>La cosa juzgada</i>	300
C. DECLARACIÓN DE BIENES VACANTES O MOSTRENCOS POR NO RECLAMACIÓN	300
D. EXTINCIÓN DE DERECHOS REALES PRINCIPALES Y ACCESORIOS POR NO RECLAMACIÓN	301
E. EMBARGO ESPECIAL	301
F. COMISO COMO LIMITACIÓN DEL DISFRUTE DE BIENES QUE TIENEN LIBRE COMERCIO, CON FINES DE GARANTÍA	302

G. COMISO COMO DESTRUCCIÓN DE BIENES DE PROCEDENCIA ILÍCITA	302
H. EMBARGO Y SECUESTRO DE BIENES, COMO MEDIDA CAUTELAR DEL RESARCIMIENTO DE DAÑOS Y PERJUICIOS Y EL PAGO DE LA MULTA	303
— <i>Requisitos para proferir medidas cautelares contra el tercero civilmente responsable</i>	304
I. EMBARGO Y SECUESTRO DE BIENES COMO MEDIDA CAUTELAR DE LA EFECTIVIDAD DE LA EXTINCIÓN DEL DERECHO DE DOMINIO	305
J. REMATE DE BIENES PARA EL PAGO DE DAÑOS, PERJUICIOS Y MULTAS	305
K. PROHIBICIÓN DE ENAJENACIÓN	305
L. RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO POR RESTITUCIÓN	306
M. RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO A TRAVÉS DE LA CANCELACIÓN DE TÍTULOS Y REGISTROS	306
N. CANCELACIÓN DE PERSONERÍA JURÍDICA	307

CAPÍTULO XVI

Formas de terminación anticipada del proceso

A. PRECLUSIÓN DE LA INVESTIGACIÓN Y CESACIÓN DE PROCEDIMIENTO POR VALORACIÓN DE INSTANCIA	309
B. SENTENCIA ANTICIPADA	310
1. Trámite y oportunidad	311
2. Naturaleza del allanamiento	313
3. Entidad probatoria fundamento de la condena	313
4. Sentencia	314
5. Interés jurídico para recurrir	314
C. CONCILIACIÓN	315
D. PRECLUSIÓN POR INDEMNIZACIÓN INTEGRAL	316
E. OBLACIÓN	317
F. AUDIENCIA ESPECIAL O TERMINACIÓN ANTICIPADA POR ACUERDO	317

CAPÍTULO XVII

Política de beneficios por colaboración con la justicia

A. ANTECEDENTES	323
B. PRINCIPIOS	326

C. BENEFICIOS	327
1. Disminución de pena	328
2. Suspensión condicional de la ejecución de la pena o libertad condicional ..	328
3. Prisión domiciliaria	328
4. Incorporación al programa de protección de víctimas y testigos	328
E. ATRIBUCIONES DEL JUEZ Y CONCESIÓN DE LOS BENEFICIOS	329
F. CONDICIONES Y ALCANCE DE LOS BENEFICIOS	330
G. POLÍTICA DE SOMETIMIENTO Y FAVORABILIDAD	331

CAPÍTULO XVIII

Procesos ante el Congreso de la República

A. TRÁMITE ANTE LA CÁMARA DE REPRESENTANTES	333
B. TRÁMITE EN EL SENADO	335
C. MEDIDAS DE ASEGURAMIENTO Y VARIACIÓN DE LA CALIFICACIÓN JURÍDICA.....	338

CAPÍTULO XIX

Ejecución de sentencias

A. EJECUCIÓN DE LA PENA	339
1. Cumplimiento de la pena privativa de la libertad	339
2. Aplazamiento o suspensión del cumplimiento de la pena privativa de la libertad	340
3. Concesión y revocatoria de la libertad condicional	340
4. Suspensión condicional de la ejecución de la pena	341
— <i>La obligación de pago de perjuicios</i>	342
5. Ejecución de penas accesorias y rehabilitación	342
a) <i>La expulsión del territorio nacional y los derechos fundamentales del menor</i>	344
b) <i>Rehabilitación</i>	344
6. Modificaciones a la entidad de determinadas penas	345
a) <i>Por acumulación jurídica</i>	345
b) <i>Por amortización y conversión</i>	346
c) <i>Por trabajo, estudio o enseñanza</i>	346
B. EJECUCIÓN DE MEDIDAS DE SEGURIDAD.....	346

CAPÍTULO XX

Ámbito de aplicación de la ley procesal penal

A.	LA LEY PROCESAL PENAL EN EL ESPACIO	349
	1. Extraterritorialidad por aplicación de los estatutos real,	
	del cargo, personal y universal	349
	2. Colaboración judicial	350
	a) <i>Colaboración del exterior</i>	353
	b) <i>Colaboración con el exterior</i>	354
	3. Ejecución de sentencias y decisiones proferidas por otros Estados	354
	4. La extradición	356
	a) <i>Pasiva</i>	357
	b) <i>Activa</i>	359
B.	LA LEY PROCESAL PENAL EN EL TIEMPO	360
	1. Atribuciones funcionales separadas entre fiscalía y jueces	361
	2. Temporalidad de la justicia especializada	362
	ÍNDICE ANALÍTICO	365
	BIBLIOGRAFÍA	375

ABREVIATURAS

Art.	Artículo	GIP	Juez de Indagaciones Penales (Giudice d'indigi Penali)
Cas.	Casación	L.	Ley
C.C.	Código Civil	Lab.	Laboral
CCA	Código Contencioso Administrativo	M.P.	Magistrado Ponente
C. Const.	Corte Constitucional	Op. cit.	Obra citada
C. de E.	Consejo de Estado	Rad.	Radicación
C.N.	Constitución Nacional	Res.	Resolución
C.P.	Código Penal	Rev.	Revisión
CPI	Código Penal Italiano	S.	Sala
CPC	Código de Procedimiento Civil	Sec.	Sección
CPP	Código de Procedimiento Penal	Sent.	Sentencia
Cpto.	Concepto	Subsec.	Subsección
CSJ	Corte Suprema de Justicia	T.	Tomo
D.	Decreto	Trans.	Transitorio
D.O.	Diario Oficial	T.S.	Tribunal Superior
EXP.	Expediente		