

GERMÁN PABÓN GÓMEZ

**EX PROCURADOR DELEGADO ANTE LA SALA DE CASACIÓN PENAL
DE LA HONORABLE CORTE SUPREMA DE JUSTICIA. PROFESOR DE LA
MATERIA EN EL POSTGRADO DE LA UNIVERSIDAD NACIONAL DE COLOMBIA**

**DE LA CASACIÓN Y LA
REVISIÓN PENAL, EN EL
ESTADO CONSTITUCIONAL,
SOCIAL Y
DEMOCRÁTICO DE DERECHO**

Segunda Edición



EDICIONES DOCTRINA Y LEY LTDA.

2003

CONTENIDO

	Pág.
PRESENTACIÓN	XXV

CAPÍTULO I DE LOS ANTECEDENTES DE LA CASACIÓN

I. GENERALIDADES	1
II. DE LA CASACION EN COLOMBIA	3

CAPÍTULO II DEL INSTITUTO DE LA CASACIÓN PENAL

I. DE LA NOCIÓN DEL INSTITUTO	13
II. DE OTRAS DEFINICIONES	14
III. DE NUESTRA VISION	16
IV. DE LA IMPUGNACIÓN EXTRAORDINARIA	28

CAPÍTULO III DE LOS VICIOS DE LA SENTENCIA

I. DEL CONCEPTO DE SENTENCIA	33
II. DE NUESTRA VISIÓN	35
III. DE LOS ERRORES EN LA SENTENCIA	38
a) DE LOS ERRORES <i>IN IUDICANDO</i>	39
b) DE LOS ERRORES <i>IN PROCEDENDO</i>	46
IV. DE NUESTRA VISIÓN	49
A) DE LOS CONTENIDOS IDEALES DEL DEBIDO PROCESO	51

	Pág.
B) DE LOS CONTENIDOS REALES DEL DEBIDO PROCESO PENAL	52
C) DE LOS CONTENIDOS INSTRUMENTALES DEL DEBIDO PROCESO PENAL	55

CAPÍTULO IV

DE LAS SENTENCIAS CONTRA LAS QUE PROCEDE EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD Y LEGALIDAD DE CASACIÓN PENAL

I. GENERALIDADES	65
II. DE LA CASACIÓN RESPECTO DE DELITOS CONEXOS	68
A) DE LA CONEXIDAD SUSTANCIAL Y LA CONEXIDAD FORMAL	70
III. DE LA CASACIÓN RESPECTO DE SENTENCIAS PROFERIDAS EN VÍA DE TERMINACIÓN ANTICIPADA DEL PROCESO (Sentencia Anticipada)	76
A) DE LA SENTENCIA ANTICIPADA	77
B) DEL INTERÉS Y “LÍMITES” PARA RECURRIR, LAS SENTENCIAS PROFERIDAS EN VÍA DE TERMINACIÓN ANTICIPADA, Y LAS EXTENSIONES DE ESTOS LÍMITES A SEDE DE CASACIÓN PENAL	82
C) DE LAS GARANTÍAS FUNDAMENTALES, PROTEGIBLES EN CASACIÓN PENAL, AMÉN DE TRATARSE DE LA IMPUGNACIÓN EXTRAORDINARIA DE UNA SENTENCIA ANTICIPADA	86
IV. DE LA CASACIÓN EXCEPCIONAL	96
A) DE LA CASACIÓN EXCEPCIONAL Y EL DESARROLLO DE LA JURISPRUDENCIA ..	99
B) DE LA CASACIÓN EXCEPCIONAL, Y LA PROTECCIÓN - GARANTÍA DE DERECHOS FUNDAMENTALES	101
C) DE LOS DERECHOS FUNDAMENTALES Y LAS GARANTÍAS	103

CAPÍTULO V

DE LOS FINES DE LA CASACIÓN PENAL

I. DE LOS FINES DEL RECURSO	108
II. DE LOS FINES PÚBLICOS	109
A. DE LA EFECTIVIDAD DEL DERECHO MATERIAL	109
B) DE LA UNIFICACIÓN DE LA JURISPRUDENCIA NACIONAL	111

	Pág.
III. DE LOS FINES PRIVADOS	115
A) DE LA EFECTIVIDAD DE LAS GARANTÍAS DEBIDAS A LA PERSONAS QUE INTERVIENEN EN LA ACTUACIÓN PENAL	115
B) DE LA REPARACIÓN DE LOS AGRAVIOS INFERIDOS A LAS PARTES POR LA SENTENCIA RECURRIDA	121

CAPÍTULO VI

PRINCIPIOS QUE RIGEN LA CASACIÓN PENAL

I. DE LA NATURALEZA EXTRAORDINARIA DEL RECURSO ..	123
A) DEL PRINCIPIO DE TAXATIVIDAD	124
B) DEL PRINCIPIO DE LIMITACION	126
C) DEL PRINCIPIO DE LEGITIMACIÓN E INTERÉS PARA RECURRIR EN CASACIÓN PENAL	131
D) DEL PRINCIPIO DE DEBIDA TÉCNICA	144
E) DEL PRINCIPIO DE TRASCENDENCIA	147
F) DEL PRINCIPIO DE LA PROPOSICIÓN JURÍDICA COMPLETA	151
G) DEL PRINCIPIO DE NO CONTRADICCIÓN	154

CAPÍTULO VII

DEL TRÁMITE DE LA CASACIÓN PENAL

I. DE LA PERSONERÍA PARA IMPUGNAR.....	169
A) DEL PROCESADO	169
B) DEL DEFENSOR	171
C) DE LA PARTE CIVIL	173
a) De la acción civil	173
b) De los titulares de la acción civil	174
c) Del actor civil en el proceso penal	174
d) De la constitución de parte civil	175
e) De la parte civil como sujeto procesal	176

	Pág.
f) De las personas contra quienes se adelanta la acción civil	176
g) Del interés de la parte civil para recurrir en casación penal	177
D) DEL FISCAL	181
E) DEL MINISTERIO PÚBLICO	181
a) De la perspectiva constitucional y legal	181
b) De la selectividad de la actuación del Ministerio Público en el proceso penal	182
c) De la intervención del Ministerio Público en defensa del orden jurídico	184
d) De la intervención del Ministerio Público en defensa del patrimonio público	185
e) De la intervención del Ministerio Público en defensa de los derechos y garantías fundamentales	186
f) Del tercero civilmente responsable	187
II. DE LA INTERPOSICIÓN Y SUSTENTACIÓN DE LA CASACIÓN	189

CAPÍTULO VIII DE LA CAUSAL PRIMERA

I. DEL ART. 207 NRAL. 1o.	207
II. DE LA LEY	207
A) DE LA LEY SUSTANTIVA Y LA LEY ADJETIVA	208
B) DE NUESTRA VISIÓN	212
III. DE LA VIOLACIÓN DIRECTA DE LA LEY SUSTANCIAL	215
A.- DE LA FALTA DE APLICACION	218
B.- DE LA APLICACIÓN INDEBIDA	223
C.- DE LA INTERPRETACION ERRÓNEA	228
IV. DE LA VIOLACIÓN INDIRECTA DE LA LEY SUSTANCIAL..	233
A.- DE LA TEORÍA DEL CONOCIMIENTO, LA VERDAD Y EL ERROR EN EL PROCESO PENAL	234
B.- DE LOS ERRORES EN LOS MEDIOS DE PRUEBA	241

	Pág.
C) DE LOS ERRORES DE HECHO POR FALSOS JUICIOS DE EXISTENCIA	243
D) DE LOS ERRORES DE HECHO POR FALSOS JUICIOS DE IDENTIDAD	248
E) DE LOS ERRORES DE HECHO POR FALSOS JUICIOS DE RACIOCINIO Y/O VIOLACIÓN DE LAS "REGLAS" DE LA SANA CRÍTICA	257
F) DE LOS FALSOS JUICIOS DE RACIOCINIO Y LA VIOLACIÓN A LAS REGLAS DE LA SANA CRÍTICA	266
V. DEL SISTEMA DE APRECIACIÓN PROBATORIO, CONFORME A LAS REGLAS DE LA SANA CRÍTICA	272
A) DE NUESTRA VISIÓN	277
B) DE LOS EJERCICIOS DE SANA CRÍTICA	282
C) DE LOS EJERCICIOS DE SANA CRÍTICA, Y LAS MÁXIMAS DE EXPERIENCIA ...	283
D) DE LOS EJERCICIOS DE SANA CRÍTICA Y LAS LEYES DE LA LÓGICA	287
E) DE LOS EJERCICIOS DE SANA CRÍTICA, RESPECTO DE LOS ÓRGANOS DE PRUEBA	292
F) DE LOS ERRORES DE DERECHO	305
a) Del sistema de valoración probatoria de tarifa legal	306
G) DE LOS ERRORES DE DERECHO POR FALSOS JUICIOS DE CONVICCIÓN	308
a) Del principio de libertad probatoria	313
b) Del principio de libertad probatoria, y las excepciones o exigencias de prueba especial, en tratándose de la prueba del estado civil de las personas y de sus efectos de parentesco	317
H) DE LOS ERRORES DE DERECHO POR FALSOS JUICIOS DE LEGALIDAD	319
a) De los efectos reflejos de la prueba ilícita, y de la prueba ilegal ..	325
b) De la prueba ilícita, y la prueba ilegal	326
J) DEL PRINCIPIO DE LEGALIDAD EN RELACION A LOS ELEMENTOS DE LOS ACTOS DE PRUEBA	335
a) De los sujetos de los actos de prueba	336
b) De los objetos de prueba	341
c) De los medios de prueba y el procedimiento probatorio	343
d) Del procedimiento probatorio en general	343
e) De la confesión	354

CAPÍTULO IX

DE ALGUNOS INSTITUTOS COMPLEJOS EN LA VÍA DE LA CAUSAL PRIMERA

	Pág.
I. DE LOS INDICIOS EN CASACIÓN PENAL.....	356
A) DE LA LÓGICA FORMAL Y EL INDICIO EN MATERIA CRIMINAL	356
B) DE LA DIALÉCTICA DEL INDICIO EN MATERIA CRIMINAL	360
a) Del concepto de indicio	362
DE LA CONDUCTA HUMANA	364
DE LO FENOMENOLÓGICO DEL DELITO	364
b) Del concepto de "grave"	367
c) Del concepto de "responsabilidad penal"	372
d) De los principios de "legalidad" y "necesidad" de la prueba	376
C) DE LAS FORMAS DE CENSURA DEL INDICIO EN CASACIÓN PENAL	377
D) DE NUESTRA VISIÓN	379
II. DEL <i>IN DUBIO PRO REO</i>	390
a) De la verdad jurídica y los fenómenos probatorios acabados e inacabados	390
b) De la plena prueba y la certeza	393
c) De la probabilidad	400
d) De la probabilidad y el <i>in dubio pro reo</i>	402
e) Del <i>in dubio pro reo</i> y la técnica casacional	406
III. DE LA IRA E INTENSO DOLOR COMO CIRCUNSTANCIA DE ATENUACIÓN PUNITIVA	410
A) DELIMITACIÓN CONCEPTUAL	410
B) REQUISITOS PARA SU CONCESIÓN	412
a. Estado de ira o de intenso dolor	412
b. Comportamiento ajeno, grave e injusto	414
C) DE LA ATENUANTE DE LA IRA PUTATIVA	418
D) DIRECTRICES DE TÉCNICA CASACIONAL EN PUNTO DE ESTA CIRCUNSTANCIA DE ATENUACIÓN	422

	Pág.
IV. PROHIBICIÓN DE <i>REFORMATIO IN PEJUS</i>	428
A) UBICACIÓN CONCEPTUAL	427
B) DE LA NO REFORMA EN PERJUICIO COMO GARANTÍA FUNDAMENTAL DE APLICACIÓN ABSOLUTA	430
V. DE LA NO <i>REFORMATIO IN PEJUS</i> Y SU OPERANCIA FRENTE A SENTENCIAS CONSULTABLES	440
VI. PRESUPUESTOS CASACIONALES DE LA PROHIBICIÓN DE <i>REFORMATIO IN PEJUS</i>	446
VII. DE LA REBAJA DE PENA POR CONFESIÓN	453
A) DEFINICIÓN	453
B) DE LOS REQUISITOS PARA SU RECONOCIMIENTO	453
C) DE LA CONFESIÓN SIMPLE Y LA CALIFICADA	455
D) DE LA REBAJA DE PENA POR CONFESIÓN EN LOS EVENTOS DE FLAGRANCIA .	460
E) IMPERATIVOS DE TÉCNICA CASACIONAL EN REFERENCIA A LA REBAJA DE PENA POR CONFESIÓN	465

CAPÍTULO X

DE LA CAUSAL SEGUNDA DE CASACIÓN

I. DE LA RESOLUCIÓN DE ACUSACIÓN	467
II. DE LA CONGRUENCIA Y SUS CONTENIDOS	471
III. DE LA VARIACIÓN DE LA CALIFICACIÓN	473
IV. DE LA JURISPRUDENCIA, LA CONGRUENCIA Y LA NUEVA VARIACIÓN DE LA CALIFICACIÓN	479
V. DE LA VARIACIÓN DE LA CALIFICACIÓN, DESDE LA PERSPECTIVA DEL PRINCIPIO DE ESTRICTA LEGALIDAD PROCESAL	481
a.- De la variación de la calificación por errónea calificación	483
b.- De la variación de la calificación, respecto de un elemento básico estructural del tipo, forma de cooportunización o imputación subjetiva, desconocimiento de una circunstancia atenuante o reconocimiento de una agravante que modifiquen los límites punitivos	487

VI.	DE LA INCONGRUENCIA ENTRE LOS CARGOS FORMULADOS EN LA RESOLUCIÓN DE ACUSACIÓN (VARIACIÓN DE LA CALIFICACIÓN) Y LOS CARGOS DEDUCIDOS EN LA SENTENCIA	512
-----	---	-----

CAPÍTULO XI

DE LA CAUSAL TERCERA DE CASACIÓN

I.	DE LAS NULIDADES EN EL PROCESO PENAL	524
	A) DELIMITACIÓN CONCEPTUAL	524
	B) DE LAS DEFINICIONES	525
	C) DE NUESTRA VISIÓN DE NULIDAD PROCESAL PENAL	535
II.	DE LOS PRINCIPIOS QUE RIGEN LAS NULIDADES	542
	A) DEL PRINCIPIO DE INSTRUMENTALIDAD DE LAS FORMAS	545
	B) DEL PRINCIPIO DE TRASCENDENCIA	547
	C) DEL PRINCIPIO DE PROTECCIÓN	551
	D) DEL PRINCIPIO DE CONVALIDACIÓN	554
	E) PRINCIPIO DE NATURALEZA RESIDUAL	567
	F) DEL PRINCIPIO DE TAXATIVIDAD	570
	G) DE LA OPORTUNIDAD PARA INVOCARLAS	575
III.	DE LA NULIDAD Y LA INEXISTENCIA	575
IV.	DE LAS CAUSALES DE NULIDAD	580
	A) DE LA FALTA DE COMPETENCIA DEL FUNCIONARIO JUDICIAL	580
	B) DE LAS IRREGULARIDADES SUSTANCIALES AFECTANTES DEL DEBIDO PROCESO. DE LO SOCIO-POLÍTICO-FUNCIONAL DEL DEBIDO PROCESO PENAL EN UNA APROXIMACIÓN CRIMINOLÓGICA	591
V.	DE LOS EXTREMOS CONTRADICTORIOS EN EL DEBIDO PROCESO PENAL	596
	a) Del extremo dominante del debido proceso	597
	b) Del extremo dominado del debido proceso	598
	c) Del debido proceso como categoría jurídica compleja	601
	A) DEL ESTADO Y LOS APLICADORES DE NORMAS	606

	Pág.
VI. DE ALGUNAS NULIDADES POR VIOLACIÓN A LAS FORMAS PROPIAS DEL JUICIO	650
A) NULIDAD EN LA APERTURA DE INSTRUCCIÓN, POR IRREGULARIDADES EN CUANTO A LA INDIVIDUALIZACIÓN O IDENTIFICACIÓN DEL AUTOR O PARTÍCIPE	650
B) NULIDAD Y CONTROL DE LEGALIDAD DE MEDIDAS DE ASEGURAMIENTO	654
a.- De los contenidos formales objetos de control	669
b.- De los contenidos materiales objetos de control	674
C) NULIDAD POR VIOLACIÓN AL PRINCIPIO DE INVESTIGACIÓN INTEGRAL	675
a.- De la hipótesis	678
b.- De la hipótesis y la suposición	681
c.- De la verificación en la investigación integral	683
D) NULIDAD POR VIOLACIÓN AL PRINCIPIO DE MOTIVACIÓN	694
VII. DE ALGUNAS VIOLACIONES AL DERECHO DE DEFENSA	711
A) DEL DERECHO DE DEFENSA	711
B) DEL DERECHO DE DEFENSA, SU CONTINUIDAD Y/O ININTERRUPCIÓN EN LAS FASES TANTO DE INSTRUCCIÓN COMO DEL JUICIO	713
C) DEL DERECHO DE DEFENSA COMO GARANTÍA ABSOLUTA	729
D) DEL DERECHO DE DEFENSA Y SU EJERCICIO POR UN PROFESIONAL DEL DERECHO	732
E) DE LA NULIDAD POR VIOLACIÓN AL DERECHO DE DEFENSA, POR AUSENCIA DE DEFENSA TÉCNICA	737
F) DE LA VIOLACIÓN AL DERECHO DE DEFENSA Y LA DILIGENCIA DE INDAGATORIA	750
VIII. DE LA CASACIÓN OFICIOSA	778
A) DEL PRINCIPIO DE LIMITACIÓN	778
B) DE LAS EXCEPCIONES AL PRINCIPIO DE LIMITACIÓN Y EL PRINCIPIO DE PREVALENCIA DEL DERECHO SUSTANCIAL	780
C) DE LAS NULIDADES Y SU DECLARATORIA OFICIOSA	785
D) DE LAS GARANTÍAS FUNDAMENTALES Y LA CASACIÓN OFICIOSA, CUANDO SE ADVIERTA SU VIOLACIÓN OSTENSIBLE	790

DE LA ACCIÓN DE REVISIÓN

CAPÍTULO I

DE LOS ANTECEDENTES DE LA REVISIÓN

	Pág.
I. DE LA ACCIÓN DE REVISIÓN EN LAS DIFERENTES LEGISLACIONES	817
A) DEL RECURSO EXTRAORDINARIO DE REVISIONES EN EL DCTO. 409 DE 1971 .	817
B) DEL RECURSO EXTRAORDINARIO DE REVISIÓN EN EL DCTO. 050 DE 1987 ..	819
C) DE LA ACCIÓN DE REVISIÓN EN EL DCTO. 2700 DE 1991	821
D) DEL RECURSO DE REVISIÓN EN EL CÓDIGO PENAL MILITAR. DCTO. 2550 DE 1988	824

CAPÍTULO II

DE LA ACCIÓN DE REVISIÓN

I. DE LAS GENERALIDADES	827
II. DE LA RAZÓN JURÍDICA DE LA ACCIÓN DE REVISIÓN	832
A) DEL PRINCIPIO DE SEGURIDAD JURÍDICA	832
B) DE LA JUSTICIA Y LA VERDAD OBJETIVA	834
C) DE LA VERDAD ABSOLUTA Y LA VERDAD RELATIVA	838
D) DE LA VERDAD JURÍDICA	840
III. DE LA COSA JUZGADA	843
IV. DE LA COSA JUZGADA EN MATERIA PENAL	845
V. DE LA ACCIÓN PENAL Y LA ACCIÓN DISCIPLINARIA	847
VI. DE LA NATURALEZA DE LA ACCIÓN DE REVISIÓN	848
VII. CASACIÓN VERSUS REVISIÓN	851

CAPÍTULO III

ASPECTOS PROCESALES DE LA ACCIÓN DE REVISIÓN

I. DE LOS PRINCIPIOS QUE RIGEN LA ACCIÓN	856
--	-----

	Pág.
A) PRINCIPIO DE VERDAD Y JUSTICIA	856
B) PRINCIPIO DE TAXATIVIDAD	857
C) PRINCIPIO DE LIMITACIÓN	858
D) PRINCIPIO DE AUTONOMÍA	859
E) PRINCIPIO DE TRASCENDENCIA	859
Comentario final	859
II. DE LA PROCEDENCIA DE LA ACCIÓN	860
III. DE LA TITULARIDAD DE LA ACCIÓN (LEGITIMACIÓN E INTERÉS)	864
IV. DE LA COMPETENCIA	869
V. DE LA OPORTUNIDAD DE INTERPOSICIÓN	872
VI. DE LA DEMANDA DE REVISIÓN	873
VII. DEL TRÁMITE DE LA ACCIÓN	877

CAPÍTULO IV DE LAS CAUSALES

I. DEL PRIMER MOTIVO	883
II. DEL SEGUNDO MOTIVO	885
A) DE LA QUERRELLA	887
B) PETICIÓN VÁLIDAMENTE FORMULADA	889
C) DE LA PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN PENAL	890
III. TERCER MOTIVO	893
IV. DEL MOTIVO CUARTO	898
V. DEL MOTIVO QUINTO	898
VI. DEL MOTIVO SEXTO	901
BIBLIOGRAFÍA	907
ÍNDICE ANALÍTICO	919