

# ÍNDICE GENERAL

Dedicatoria .....	7
-------------------	---

## TÍTULO I EVOLUCIÓN DEL DERECHO PROCESAL PENAL CAPÍTULO PRIMERO EL DERECHO PROCESAL PENAL EN ROMA

I- Integrantes de Roma.....	9
A- Ciudadano romano .....	10
1- Patricio .....	10
2- Plebe .....	10
B- Peregrino .....	10
II- La función jurisdiccional .....	10
A- Los magistrados en la monarquía.....	11
1- Rey.....	11
2- Senado .....	11
3- Los comicios.....	12
a) Comicio curiado.....	12
b) Comicio por centuria.....	12
c) Comicio por tribu.....	12
B- Los magistrados en la República .....	13
1- Los cónsules .....	13
2- Tribuno del pueblo.....	13
3- Los plebiscitos.....	13
C- Los magistrados al final de la República .....	14
1- Cuestor .....	14
2- Censor.....	14
3- Pretor .....	15
4- Edil.....	15

D- Los magistrados en el advenimiento del imperio romano.....	15
1- Dictadura.....	15
2- Primer triunvirato.....	16
3- Julio César.....	16
4- Segundo triunvirato.....	16
5- Principado.....	16
6- Resumen de los magistrados en el advenimiento del imperio.....	17
a) Procónsul.....	18
b) Prefecto.....	18
1) Prefectura urbana.....	19
2) Prefecto policial.....	19
3) Prefecto de vigilancia.....	19
4) Prefecto erario.....	19
5) Concilio de príncipes o aula regia.....	19
E- Los magistrados en el imperio.....	19
III- Formas procesales penales romanas.....	19
A- Derecho procesal penal privado.....	20
1- Las acciones de ley.....	20
a) Acción por apuesta sacramental.....	20
b) Acción por petición de juez.....	20
c) Acción por condición.....	21
d) Acción por aprehensión corporal.....	21
e) Acción por toma de prenda.....	21
2- Procedimiento formulario.....	22
a) En derecho.....	22
b) En juicio.....	23
B- Derecho procesal penal público.....	23
1- Proceso sumario o cuestión.....	24
2- Proceso de cuestión con apelación.....	24
3- Proceso de cuestión sin apelación.....	24
4- Proceso de cuestión y juicio.....	25
5- Proceso sin sujeción a la ley.....	26
IV- Medios de impugnación en el derecho romano.....	26
A- Durante la República.....	27

1- Intercesión o derecho de casación.....	27
2- Intercesión por querrela o apelación.....	27
3- Revocatio in duplum.....	28
4- In integrum restitutio.....	29
B- Durante el imperio.....	29
1- Apelación como recurso.....	30
2- Apelación de decisiones imperiales.....	30
3- Súplica.....	30

## CAPÍTULO SEGUNDO

### LA LEGISLACIÓN PROCESAL PENAL COLOMBIANA

I- De 1887 a 1937.....	31
A- Código Judicial.....	32
B- Procedimiento especial por vagancia y ratería.....	32
C- Procedimiento marcial.....	32
II- De 1938 a 1970.....	32
A- Código de Procedimiento Penal de 1938.....	33
B- Procedimiento por estado de excepción.....	34
1- Para la prevención social de sujetos peligrosos y algunas conductas antisociales.....	34
2- Procedimiento para juzgar conductas por publicaciones clandestinas.....	35
3- Consejo verbal de guerra.....	36
a) Estado de sitio en 1965.....	36
b) Estado de sitio de 1970.....	36
III- De 1971 a 1986.....	36
A- Código de Procedimiento Penal de 1971.....	37
B- En procura de un nuevo Código de Procedimiento Penal.....	39
C- Procedimiento por estado de excepción: consejo verbal de guerra.....	40
D- Procedimientos de la Ley 2ª de 1984.....	41
1- Procedimiento especial.....	41
2- Procedimiento abreviado.....	42
E- Nuevamente procedimientos por estados de excepción.....	43
1- Consejo verbal de guerra.....	43
2- Procedimiento para algunas conductas.....	44
a) Infracción a la circulación de personas y expendio de bebidas alcohólicas.....	44

b) Fabricación, almacenamiento, distribución, venta, transporte, suministro, adquisición, reparación o porte de arma de fuego de defensa personal .....	45
c) Sin justificación portar o usar máscaras, capuchas, mallas, antifaces o cualquier otro elemento o ingrediente que sirva para ocultar o dificultar la verdadera identidad. Comerciar, portar, almacenar gasolina, explosivos o algunos elementos químicos.....	45
F- Decreto 1450 de 1984.....	45
G- Consulta a la academia colombiana de jurisprudencia en junio de 1984 sobre vigencia del procedimiento abreviado.....	49
H- Ley 55 de 1984 y Decreto 0217 de 1985.....	50
I- Respuesta dada por la academia colombiana de jurisprudencia en 1985.....	50
J- Continúa la búsqueda de una reforma procesal penal.....	54
1- Ley 52 de 1984.....	55
2- Decreto 1853 de 1985.....	56
3- Decreto 3150 de 1986.....	66
K- Procedimiento de excepción.....	66
IV- De 1987 a 1990.....	67
A- Código de Procedimiento Penal 050 de 1987.....	67
B- Inconstitucionalidad de los procesos de excepción.....	67
V- De 1991 a 2000.....	72
A- Código de Procedimiento Penal de 1991.....	72
B- Código de Procedimiento Penal de 2000.....	74

## **TÍTULO II**

### **ESTRUCTURA DEL PROCESO PENAL COLOMBIANO**

#### **CAPÍTULO PRIMERO**

#### **LA INVESTIGACIÓN**

I- Investigación por parte de policía judicial.....	77
A- Funciones de la policía judicial.....	77
1- Investigación previa por iniciativa propia.....	77
2- Labores previas de verificación.....	78
3- Actuación durante la investigación y el juzgamiento.....	79
B- Funcionarios de policía judicial.....	79
C- Subordinación y dependencia de los funcionarios de policía judicial.....	79
II- Investigación previa.....	80
III- Instrucción o sumario.....	81

**CAPÍTULO SEGUNDO****EL PROCESO PENAL ORDINARIO Y SUS DIVERSAS SECCIONES**

I- Instrucción o sumario .....	83
A- Resolución de apertura de instrucción .....	83
B- Vinculación e indagatoria del imputado .....	83
C- Definición de situación jurídica al imputado .....	84
D- Cierre .....	84
E- Traslado para alegar de conclusión .....	84
F- Calificación de la instrucción .....	84
II- Juicio o juzgamiento .....	84
A- En el Decreto 2700 de 1991 .....	84
1- Auto por el cual se asume el proceso y se da traslado a los sujetos procesales .....	84
2- Fijación de fecha y hora para audiencia pública .....	85
3- Celebración de la audiencia pública .....	85
4- Sentencia .....	85
B- En la Ley 600 de 2000 .....	86
1- Apertura del proceso a juicio .....	86
2- Audiencia preparatoria .....	86
3- Verificación de la calificación jurídica provisional .....	86
4- Audiencia pública .....	87
5- Sentencia .....	87

**TÍTULO III****PRINCIPIOS O NORMAS RECTORAS DEL PROCESO PENAL**

I- Dignidad humana o derechos humanos .....	89
II- Integración .....	92
III- Libertad .....	92
IV- Habeas corpus .....	92
V- Igualdad .....	93
VI- Legalidad .....	95
A- Antes del Decreto 050 de 1987 .....	95
B- Con el Decreto 050 de 1987 .....	96
C- Con la Constitución de 1991 y el Decreto 2700 de 1991 .....	96
D- Con la Constitución de 1991 y el Proyecto de Ley 42 de 1998 .....	97

E- Concepto sustancial de legalidad .....	98
1- Contenido de legalidad del hecho punible.....	101
a) Tipicidad .....	101
b) Antijuridicidad .....	102
c) Culpabilidad.....	104
2- La pena.....	105
a) Sistemas de institucionalización de la pena .....	106
b) Teorías sobre el alcance del principio de legalidad de la pena .....	106
1) La legalidad de la pena o medida de seguridad apareja dos contenidos: .....	106
2) La legalidad de la pena o medida de seguridad se contrae única y exclusivamente a que ella aparezca tipificada en la ley .....	107
F- Concepto procesal de legalidad .....	108
1- Entre 1892 y 1938 .....	108
2- Código de Procedimiento Penal de 1938 .....	109
3- Código de Procedimiento Penal de 1971 .....	109
4- Código de Procedimiento Penal de 1987 .....	111
a) Debido proceso .....	111
b) Legalidad .....	111
5- Con el Decreto 2700 de 1991.....	111
VII- Presunción de inocencia .....	115
VIII- Defensa.....	115
IX- Actuación procesal.....	116
X- Acceso a la administración de justicia .....	116
XI- Juez natural .....	116
XII- Autonomía e independencia judicial .....	117
XIII- Contradicción .....	117
XIV- Publicidad .....	117
XV- Celeridad y eficiencia .....	118
XVI- Finalidad del procedimiento.....	118
XVII- Lealtad.....	119
XVIII- Doble instancia .....	119
XIX- Cosa juzgada.....	119
XX- Investigación integral.....	119
XXI- Restablecimiento del derecho .....	119

XXII- Gratuidad.....	119
XXIII- Remisión.....	119
XXIV- Prevalencia .....	120

**TÍTULO IV**  
**ACCIONES ORIGINADAS POR LA CONDUCTA PUNIBLE**

**CAPÍTULO PRIMERO**  
**LA ACCIÓN PENAL**

I- Denuncia y querrela.....	121
II- Circunstancias que inciden en la acción penal.....	122

**CAPÍTULO SEGUNDO**  
**LA ACCIÓN CIVIL**

I- Titulares del derecho a pedir indemnización.....	123
A- Persona natural.....	124
B- persona jurídica .....	127
C- Heredero.....	129
II- La acción civil .....	131
A- Principios rectores de la acción civil .....	137
1- Está consagrada en procura de restablecer el derecho y resarcir al perjudicado .....	138
2- No puede ser fuente de lucro .....	138
3- Su regulación responde al principio de integración.....	139
4- Es de interés particular y consecucionalmente dispositiva .....	140
5- Solamente puede ejercerla el titular del derecho vulnerado .....	141
6- Tiene un carácter patrimonial.....	141
7- Es de naturaleza civil.....	142
8- Sólo se puede ejercer en el proceso penal .....	143
B- La carga de la prueba y los deberes procesales en la acción civil .....	143
1- La carga de la prueba.....	143
2- Deberes procesales.....	148
C- Juez natural de la reclamación de perjuicios .....	149
1- El perjudicado es consorte del Estado .....	149
2- El perjudicado es un coadyuvante del ministerio público .....	149
3- Unidad de decisión y conexidad probatoria.....	150

D- Requisitos de la acción civil.....	151
1- El hecho fuente de la obligación de resarcir.....	151
2- El daño .....	152
a) Teorías para definir lo que es el daño .....	152
1) Es un hecho.....	152
2) Es una disminución del patrimonio .....	152
3) Es el menoscabo a las facultades jurídicas .....	154
b) El daño en el tiempo .....	155
1) Daño actual .....	155
2) Daño futuro .....	155
c) Clases de daño: daños materiales y morales.....	156
1) Está en relación directa con un derecho extrapatrimonial.....	157
2) La índole del derecho afectado no determina la calidad del perjuicio.....	157
3) Representa un patrimonio moral o afectivo .....	158
3- Imputación o nexo .....	159
a) Clases de causa .....	160
1) Causa física.....	160
2) Causa jurídica.....	160
a. Equivalencia de condiciones o condición sine qua non.....	161
b. Teoría de la causa más próxima.....	161
c. Teoría de la causalidad adecuada y causa eficiente .....	161
b) Teologismo .....	162
E- Avalúo y liquidación de daños.....	162
1- Valoración de bienes materiales .....	163
a) Valor venal.....	163
b) Valor de utilidad .....	163
1) Valor técnico .....	163
2) Precio de mercado .....	163
3) Modelo o año de fabricación.....	164
4) Tiempo de uso .....	164
5) Valor por estado de conservación .....	164
6) Precio de reposición.....	164
7) Valor por el provecho esperado.....	164
2- Valoración doctrinal de los bienes morales .....	166
a) La lesión al bien moral produce un daño emergente.....	167

b) Debe valorarse como una disminución de beneficios ..... 167

3- Valoración jurisprudencial de los bienes morales..... 167

    a) Precio del dolor..... 169

    b) No es un precio de dolor ..... 169

    c) Es una satisfacción al derecho conculcado..... 169

F- Consecuencias del daño..... 170

III- Facultades de la parte civil..... 171

    A- Facultades de orden general ..... 171

    B- Facultades de orden especial..... 171

**TÍTULO V**  
**JURISDICCIÓN Y COMPETENCIA**  
**CAPÍTULO PRIMERO**  
**LA ORGANIZACIÓN JUDICIAL**

La organización judicial ..... 173

**CAPÍTULO SEGUNDO**  
**EL SERVIDOR PÚBLICO JUDICIAL**

I- Funcionarios instructores ..... 175

II- Funcionarios juzgadores ..... 177

**CAPÍTULO TERCERO**  
**ÁMBITO DE COMPETENCIA DEL SERVIDOR PÚBLICO JUDICIAL**

I- La competencia ¿acto o presupuesto procesal?..... 180

II- Factor que activa la competencia: la acción penal..... 181

III- Factores que determinan la competencia ..... 186

    A- Factor objetivo ..... 186

    B- Factor subjetivo..... 187

    C- Factor territorial..... 187

    D- Factor funcional ..... 188

    E- Factor de conexidad ..... 188

    F- Factor especial..... 189

    G- Factor jerárquico..... 192

    H- Otros asuntos que inciden en la competencia..... 193

## **TÍTULO VI LOS SUJETOS PROCESALES**

### **CAPÍTULO PRIMERO EL MINISTERIO PÚBLICO**

I- La actividad .....	195
A- No tenía la facultad de actuar en procura del resarcimiento .....	195
B- Se facultó para gestionar el pago de perjuicios .....	195
C- Se otorgó la titularidad de la acción civil .....	196
D- Dejó de ser titular de la acción civil .....	196
E- Se le vuelve a otorgar la titularidad de la acción civil .....	198
II- Su integración .....	198
A- En la Constitución de 1886 .....	198
B- En la Constitución de 1991 .....	199
III- La función del ministerio público en el proceso penal .....	201

### **CAPÍTULO SEGUNDO EL SUJETO ACTIVO DEL DELITO**

I- Sustantivos con los cuales se le conoce procesalmente .....	203
A- Imputado .....	203
B- Sindicado .....	204
C- Acusado, procesado, enjuiciado .....	205
II- Facultades .....	205

### **CAPÍTULO TERCERO EL DEFENSOR**

I- Especies procesales del derecho a la defensa .....	208
A- Defensa material .....	210
B- Defensa técnica .....	212
C- Prevalencia de formas .....	213
II- Ubicación del derecho a la defensa .....	214
A- Subordinado o como subdivisión del debido proceso .....	214
B- El derecho a la defensa es la forma como se realiza el debido proceso o se hace efectivo el debido proceso .....	214
III- Principios rectores del derecho a la defensa .....	214
A- Oportunidad de defenderse .....	215
B- Debe ser unitaria y continua .....	215
C- Se ejerce de manera material y técnica .....	216

IV- El derecho a la defensa al interior de los medios de prueba ..... 216

    A- No publicitar la prueba ..... 216

    B- No permitir su impugnación ..... 219

        1- Durante la realización del medio de prueba ..... 219

        2- Mediante la controversia argumentativa al medio de prueba allegado ..... 221

    C- No formular los cargos en la indagatoria ..... 223

    D- Omitir la práctica de un medio de prueba ..... 223

    E- Limitar o impedir hacer constar cuanto tenga por conveniente ..... 223

V- Otros temas relacionados con el defensor ..... 224

    A- Clases de defensores ..... 224

    B- Renuncia a la defensa ..... 224

**CAPÍTULO CUARTO**  
**OTROS SUJETOS PROCESALES**

I- El fiscal ..... 225

II- Tercero civilmente responsable ..... 225

    A- Brevísimos recuentos históricos ..... 225

    B- Inexequibilidad del tercero civilmente responsable en el procedimiento de 1987 ..... 227

        1- La parte motiva de la inexequibilidad ..... 227

        2- Los salvamentos de voto ..... 228

            a) Juan Hernández Sáenz ..... 228

            b) Julio Salgado Vásquez ..... 229

            c) Jacobo Pérez Escobar ..... 229

    C- Exequibilidad del tercero civilmente responsable en el procedimiento penal de 1991 ..... 230

    D- Algunas dificultades con respecto al tercero civilmente responsable ..... 231

    E- Tercero incidental ..... 232

**TÍTULO VII**  
**LA ACTUACIÓN PROCESAL PENAL**

**CAPÍTULO PRIMERO**  
**EL TIPO PROCESAL PENAL**

I- Clasificación de los tipos procesales penales ..... 233

    A- Por vía de inventario ..... 233

    B- Según el orden que procura dar al proceso ..... 236

C- Según la finalidad que procuran .....	237
II- Adecuación típica procesal .....	238
III- Interpretación del tipo procesal penal .....	238
A- Modelos de interpretación .....	238
B- Aplicación del tipo procesal penal .....	238
1- Vigencia de la ley procesal .....	239
2- Aplicación en el espacio .....	239

## **CAPÍTULO SEGUNDO**

### **EL DEBIDO PROCESO PENAL**

I- Forma tradicional de concebir el debido proceso .....	241
A- En la Constitución de 1886 .....	241
B- En el Procedimiento Penal de 1971 .....	242
C- En el Código Penal de 1980 .....	242
D- En el Procedimiento Penal de 1987 .....	242
E- En el Procedimiento Penal de 1991 .....	242
F- En la Constitución de 1991 .....	243
G- En la Ley 190 de 1995 .....	244
H- En el Código de Procedimiento Penal de 2000 .....	245
I- En el Código Penal de 2000 .....	245
J- En la doctrina y la jurisprudencia .....	245
1- La doctrina .....	246
a) Es un principio de legalidad .....	246
b) Es un derecho derivado .....	247
c) Conjunto de garantías que protegen al sujeto pasivo de la acción penal .....	248
d) Creación de ritos y formalidades con fines de política garantista .....	248
2- La jurisprudencia .....	249
a) Reglamentación procesal .....	249
b) Pasos y actos procesales .....	250
c) Limitación al poder punitivo del Estado .....	250
II- Hacia una nueva concepción .....	250

## **CAPÍTULO TERCERO**

### **LOS ACTOS PROCESALES**

I- Clasificación de los actos procesales .....	255
--	-----

A- Couture .....	256
B- Devis Echandía .....	257
C- Florián .....	258
1- General .....	259
2- Particular .....	259
D- Conclusión .....	260
II- Providencias judiciales .....	260
A- Clasificación de las providencias .....	261
1- Sentencia o auto .....	261
2- Resoluciones .....	262
B- Contenido de las providencias .....	263
1- Autos y resoluciones .....	263
a) Interlocutorios .....	263
b) Sustanciación .....	263
2- Sentencia .....	264
C- Ejecutoria o firmeza de las providencias .....	265
1- Ejecutoria material .....	265
2- Ejecutoria formal .....	266
3- Problemas de ejecutoria material .....	266
II- Actos relacionados con los términos procesales .....	268
A- Clasificación de los términos .....	269
B- Contabilización de los términos .....	272
1- Establecimiento del término .....	272
a) Contenido general .....	272
b) Contenido particular .....	276
2- Providencias notificables .....	276
3- Preclusión del término .....	278
4- Renuncia al término .....	278

#### **CAPÍTULO CUARTO**

### **LOS PRESUPUESTOS PROCESALES**

I- Clasificación de los presupuestos procesales .....	281
A- Tangibles o estructurales .....	282
B- Intangibles .....	283
II- Estructuras procesales .....	283

## **CAPÍTULO QUINTO**

### **LA RESOLUCIÓN ACUSATORIA**

I- Contenido de la acusación según la Corte en 1998.....	285
A- Regla: por circunstancias de agravación no deducidas en el calificadorio no se puede responsabilizar en la sentencia .....	287
B- Excepción a la regla: si por inadvertencia se omite mencionar el precepto que describe al hecho, ello no causa inconsonancia.....	287
C- Cambio de jurisprudencia en cuanto a las circunstancias específicas de agravación punitiva .....	288
II- Contenido de la acusación según la Corte en junio de 1999 .....	289
A- Argumentos del casacionista: imputación fáctica y jurídica .....	289
B- Concepto del ministerio público .....	290
C- Tesis de la Corte Suprema de Justicia: imputación fáctica, pero sujeta a algunas condiciones.....	292
D- Supuesto de hecho del cual deriva la postulación.....	292
E- Razonamiento de la Corte .....	293
1- Deber ser de la acusación.....	293
2- Lo que califica la existencia de la agravación en la acusación.....	294
III- Contenido de la resolución acusatoria en noviembre de 1999.....	294

## **TÍTULO VIII**

### **LAS NULDADES EN EL PROCESO PENAL**

#### **CAPÍTULO PRIMERO**

#### **CONCEPTO, CLASIFICACIÓN E INTERÉS EN LA PETICIÓN DE LAS NULDADES**

I- Concepto .....	303
A- Sanción .....	303
B- Invalidez.....	303
C- Declaración .....	303
D- Vicios de actividad.....	303
II- Clases de nulidades y sus consecuencias genéricas .....	305
A- Absolutas .....	305
B- Relativas.....	305

C- Legales .....	305
D- Constitucionales o jurisprudenciales.....	305
E- De rito .....	307
F- De garantía o sustanciales.....	308
III- Interés en la petición de nulidad.....	308
A- Interés particular .....	309
B- Interés general .....	309
C- Conclusión al interés en la nulidad .....	309

## **CAPÍTULO SEGUNDO**

### **PRINCIPIOS RECTORES DE LA NULIDAD**

I- Principio de la taxatividad.....	311
A- La taxatividad está únicamente en la ley .....	312
B- La taxatividad está además de la ley, en la Constitución .....	312
C- Dificultades en torno a la taxatividad de las supraleales .....	312
1- Quienes la admiten.....	313
2- Quienes no la admiten.....	314
D- Conclusión a la taxatividad .....	314
II- Principio de la no taxatividad.....	314
III- Principio de convalidación .....	318
A- Forma de convalidación .....	318
1- Tácita .....	318
2- Expresa .....	320
B- Sujetos legitimados para convalidar .....	320
IV- Principio de protección.....	321
V- Principio de trascendencia.....	323
VI- Principio de oficiosidad .....	324
VII- Principio de la finalidad .....	324
A- Finalidad del acto.....	324
B- Finalidad de las formas procesales.....	325
VIII- Principio de excepción .....	326
IX- Principio de seguridad o certeza.....	327
X- Principio del miedo.....	327

**TÍTULO IX**  
**LOS RECURSOS EN EL PROCESO PENAL**  
**CAPÍTULO PRIMERO**  
**RECURSO, PETICIÓN Y REPROCHE**

I- Recurso.....	329
II- Petición.....	330
A- Razones para adicionar, aclarar, o corregir.....	331
B- Requisitos para adicionar, aclarar, o corregir.....	331
C- Diferencias entre recurso y petición.....	331
III- Derecho de reproche.....	332

**CAPÍTULO SEGUNDO**  
**RECURSO DE REPOSICIÓN**

I- Elementos del recurso de reposición.....	333
A- Providencias contra las cuales procede.....	334
B- Legitimación o interés para recurrir.....	334
II- Formas de tramitarlo.....	335
A- Como recurso único.....	335
1- Solicitud del recurso.....	336
a) Funcionario a quien se dirige.....	336
b) Modo y momento de solicitarlo.....	336
1) Por escrito.....	337
2) De manera oral.....	338
2- Sustentación del recurso.....	338
a) Decreto 2700 de 1991.....	338
1) No hay obligación de sustentarlo.....	338
2) Hay obligación de sustentarlo.....	339
b) Ley 600 de 2000.....	340
3- Oportunidad para sustentarlo.....	340
a) Por escrito.....	340
b) Oral.....	341
4- Traslado a los sujetos procesales.....	342
a) Decreto 2700 de 1991.....	342
1) Lo que se traslada.....	342
2) Sujetos procesales.....	343

b) Ley 600 de 2000.....	344
5- Decisión.....	345
B- Como recurso principal .....	347

### **CAPÍTULO TERCERO**

#### **RECURSO DE APELACIÓN**

I- Elementos del recurso de apelación.....	349
A- Efecto en que se concede, y providencias contra las cuales procede.....	349
1- Efecto suspensivo .....	350
a) Para la competencia.....	350
b) Para la providencia.....	350
1) Decreto 2700 de 1991 .....	350
2) Ley 600 de 2000.....	351
2- Efecto diferido .....	351
a) Para la competencia.....	351
b) Para la providencia.....	351
3- Efecto devolutivo.....	352
a) Para la competencia.....	353
b) Para la providencia.....	353
B- Interés para recurrir .....	353
C- Facultades del superior jerárquico.....	355
1- En el Decreto 2700 de 1991 .....	355
a) La facultad se contrae al objeto de la inconformidad .....	355
1) Regla general .....	356
2) Excepción a la regla .....	356
b) La facultad cobija a todo lo que sea necesario .....	356
c) El sentido de la limitación .....	357
2- En la Ley 600 de 2000.....	357
D- Reforma en perjuicio.....	357
1- No se puede .....	358
2- Sí se puede .....	358
a) Con fundamento en la doble instancia .....	359
b) Con fundamento en el debido proceso.....	359
E- El principio del respeto cuando se revoca o modifica .....	362

F- Apelación adhesiva .....	363
II- Trámite de la apelación .....	364
A- Procedimiento ante la instancia .....	364
B- Formas que lo regulan .....	365
C- Como recurso único .....	365
1- Solicitud del recurso .....	366
a) Funcionario a quien se dirige .....	366
b) Modo y momento de solicitarlo .....	366
1) Por escrito .....	367
2) De manera oral .....	368
2- Sustentación del recurso .....	368
3- Oportunidad para sustentarlo .....	369
a) Por escrito .....	369
b) Oral .....	370
4- Traslado a los sujetos procesales .....	370
5- Pronunciamiento sobre la concesión o no del recurso .....	370
a) Otorgamiento o no del recurso .....	371
b) Declaratoria de recurso desierto .....	371
6- Decisión .....	373
a) Revocatoria o modificación .....	373
b) Rechazo .....	373
7- Inimpugnabilidad .....	374
D- Como recurso subsidiario .....	374
E- Apelación de sentencia .....	375

## **CAPÍTULO CUARTO**

### **RECURSO DE QUEJA O DE HECHO**

I- Recurso de hecho: en el Decreto 2700 de 1991 .....	377
A- Procedimiento .....	377
1- Interposición del recurso .....	377
2- Compulsación de copias .....	378
3- Sustentación .....	378
a) Aviso de la iniciación del término .....	378
b) Fundamento de la sustentación .....	379

c) No sustentación.....	380
4- Decisión.....	380
II- Recurso de queja: en la Ley 600 de 2000.....	380

## CAPÍTULO QUINTO LA CASACIÓN PENAL

I- La casación penal .....	381
A- Origen histórico universal de la casación.....	381
1- Derecho francés .....	381
2-- Derecho romano.....	383
a)- Durante la República .....	383
1) Intercesión o derecho de casación.....	383
2) Intercesión por querrela o apelación.....	384
3) Revocatio in duplum.....	385
4) In integrum restituito.....	385
b) Durante el imperio .....	386
1) La apelación como recurso .....	386
2) Apelación de decisiones imperiales .....	386
B- Origen histórico de la casación en Colombia.....	387
1- Ley 61 de 1886.....	388
2- Ley 105 de 1890.....	389
a) Civiles.....	390
b) Penales.....	390
II- Especies de casación.....	392
A- De acuerdo a los presupuestos y circunstancias procesales .....	392
1- Ordinaria o común.....	392
2- Per saltum o por salto.....	392
3- Excepcional o discrecional .....	393
4- Oficiosa o de oficio .....	393
5- Casación de Instancia.....	394
6- Casación mixta .....	394
B- Según los fines que con ella se procuran .....	395
III- Principios que regulan la casación.....	395
A- Es un recurso extraordinario.....	395

B- Está sujeta a reglas y limitaciones .....	397
1- Discrecionalidad oficiosa .....	398
2- Oficiosidad sobre nulidades .....	398
3- Derechos fundamentales.....	399
C- Con la sentencia del tribunal, o, del juzgado en los casos de la casación discrecional finaliza el debate de instancia .....	399
D- Lo acusado es la sentencia que puso fin a la instancia judicial y la acusación es jurídica .....	399
1- No es una tercera instancia .....	400
2- La sentencia es consecuencia de lo probado .....	402
3- No es factible controvertir certeza probatoria a la sentencia.....	403
E- Autonomía de causales y cargos, y entre éstas y aquellos .....	403
F- Fundamentación, demostración y escogencia de la causal.....	404
G- El error debe ser ostensible.....	405
1- Trascender al juicio o al procedimiento .....	405
2- Ha de estar contenido en la sentencia .....	406
H- Unidad inescindible entre sentencias de primera y segunda instancia .....	406
I- Prelación de causales .....	407
IV- Causales de casación penal .....	407
A- Violación a la ley sustancial .....	407
1- Violación directa de la ley sustancial y sus especies .....	407
a) Error de existencia.....	408
b) Error de selección o aplicación indebida .....	409
c) Interpretación errónea .....	410
2- Violación indirecta de la ley sustancial y sus especies .....	412
a) Errores de derecho.....	415
1) Falso juicio de convicción .....	415
2) Falso juicio de regularidad.....	417
b) Errores de hecho .....	418
1) Falso juicio objetivo de existencia .....	418
2) Falso juicio objetivo de identidad .....	419
a. Primera tesis .....	419
b. Segunda tesis .....	420
3) Falso juicio subjetivo de sana crítica .....	421
a. Valoración probatoria tarifaria: falso juicio de convicción .....	422

b. Valoración probatoria mixta (tarifa legal-libre apreciación): dos postula- ciones interpretativas.....	423
c. Valoración probatoria en sana crítica: tres postulaciones interpretativas.....	424
1. Primera interpretación.....	424
2. Segunda interpretación.....	425
3. Tercera interpretación.....	425
B- Inconsonancia entre la resolución de acusación y la sentencia.....	427
1- El deber ser en la acusación.....	427
2- Modos de imputar el hecho.....	428
a) Forma naturalista o fáctica.....	428
b) Modo normativo o de imputación típica.....	429
c) Modelo mixto.....	429
C- Sentencia dictada en proceso viciado de nulidad.....	430

**CAPÍTULO SEXTO**  
**LA ACCIÓN DE REVISIÓN**

I- Principios de la revisión penal.....	431
A- Exige la terminación de un proceso.....	431
B- Prevalece sobre la cosa juzgada.....	431
C- Es una acción autónoma.....	432
D- No necesariamente la decisión debe ser de condena.....	432
E- Las causales de revisión son objetivas.....	432
F- Es desistible hasta cierto momento.....	432
G- No es un alegato de instancia.....	432
II- Titulares de la acción.....	433
III- Juez natural de la revisión.....	434
IV- Causales de revisión.....	434

**TÍTULO X**  
**LA PRUEBA Y LOS MEDIOS DE PRUEBA**

**CAPÍTULO PRIMERO**  
**LA PRUEBA EN LA EDAD MEDIA Y LOS JUICIOS DE DIOS**

I- Antecedentes.....	435
A- Éxodo.....	435
B- Deuteronomio.....	436
C- Números.....	436
D- Daniel.....	437

II- Los medios probatorios de las ordalias o juicios de Dios.....	439
A- De carácter general .....	439
B- De carácter particular.....	439
1- Duelo judicialio .....	439
2- Sorteo.....	440
3- Juramento de la eucaristía .....	440
4- La cruz.....	440
5- Pan bendito .....	441
6- Prueba del agua .....	441
7- Prueba del fuego .....	442
8- Del féretro.....	442
III- La tortura .....	442

## **CAPÍTULO SEGUNDO**

### **LA ESTRUCTURA PROBATORIA**

A- Recogiendo anterior concepto .....	445
B- La elucidación .....	446

## **CAPÍTULO TERCERO**

### **LA PRUEBA**

I- Concepto de prueba.....	447
A- Como sinónimo de actividad probatoria o medio de prueba.....	449
B- Como razón que pone en evidencia un hecho.....	450
II- Clasificación de la prueba .....	450
A- Doctrinaria.....	450
B- Otras propuestas .....	451
III- Elementos que coadyuvan a la formación de la prueba.....	452
A- Hipótesis descriptiva .....	455
B- Hipótesis causal o explicativa .....	455
IV- Finalidad de la prueba .....	456
A- Enlazar o vincular las dos partes de la norma .....	457
B- Establecer o averiguar la verdad .....	457
1- Clases de verdades.....	458
a) Verdad real u objetiva.....	458

b) Verdad formal, subjetiva o histórica .....	458
c) Verdad supponible .....	459
d) Proceso referido a la investigación integral .....	459
2- Prevalencia de verdades .....	459
a) Prevalencia de la verdad formal .....	459
b) No interesa la distinción entre verdades .....	460
3- Comentario a la distinción entre verdades .....	460
C- Servir de presupuesto sustancial de algunas providencias .....	460
1- Determinar la apertura o no de un proceso .....	461
2- Resolver situación jurídica .....	461
3- Establecer la detención domiciliaria .....	461
4- Otorgar la caución juratoria .....	461
5- Revocar la libertad provisional .....	461
6- Calificar el mérito del sumario .....	462
7- Para dictar sentencia .....	462
D- La prueba estructura el derecho a la defensa .....	462
1- La prueba procura la certeza de una esencia .....	463
2- La certeza como sinónimo de verdad .....	463
3- La certeza como un concepto no relacionado con la verdad .....	463
4- La certeza como expresión de legalidad .....	464
E- La prueba sirve para verificar la hipótesis .....	464
F- Lo que sobre el tema se encuentra en el Código de Procedimiento Penal .....	465
1- Verdad real .....	465
2- Verdad sin distinción .....	465
3- Certeza .....	465

## **CAPÍTULO CUARTO**

### **CARGA DE LA PRUEBA**

I- Alcance y contenido doctrinal .....	467
A- Gian Antonio Michelli .....	468
B- Eduardo J. Couture .....	468
C- Eugenio Florián .....	468
D- Sentís Melendo .....	469
E- En procura de un contenido .....	469

II- Formas de concebir la carga de la prueba .....	469
A- Carga de la prueba subjetiva o formal .....	471
1- Definición teórica .....	471
2- Demostración .....	471
3- Consecuencias .....	472
4- Antecedentes remotos .....	472
5- Antecedente en el derecho procesal colombiano .....	473
a) Derecho procesal civil .....	473
b) Derecho procesal penal .....	473
B- Carga de la prueba objetiva o material .....	474
1- Definición teórica .....	474
2- Demostración .....	474
3- Consecuencias .....	474
4- Antecedente en el derecho procesal colombiano .....	475
a) Derecho procesal civil .....	475
b) Derecho procesal penal .....	475
C- Carga de la prueba mixta o de mejor proveer .....	475
D- Carga de forma .....	476
III- Principios rectores de la carga de la prueba .....	476
A- La carga de la prueba nace de la imputación que se hace .....	476
B- La carga de la prueba corresponde al estado, pero, no releva del deber probatorio a los sujetos procesales .....	476
C- La ausencia de prueba beneficia al sindicado .....	477
1- La precariedad .....	477
2- Clases de dudas .....	478
3- Momento de aplicar la duda .....	479
a) Sólo es posible reconocerla en la sentencia .....	479
b) Se debe reconocer en cualquier oportunidad .....	480

## **CAPÍTULO QUINTO**

### **PRINCIPIOS DE CARÁCTER GENERAL DE LA PRUEBA, Y, DE LOS MEDIOS DE PRUEBA**

I- Toda decisión acerca de los elementos del delito debe fundarse en prueba .....	481
A- Acto de averiguación .....	482
B- Acto de comprobación .....	482

- C- La convicción interna del funcionario..... 482
- II- El acto de valorar la prueba exige no solamente un conocimiento jurídico, sino un valor cultural en el intérprete ..... 483
  - A- El conocimiento de sí mismo ..... 484
  - B- Hay que tener el don del asombro..... 484
  - C- Formación humanística y calidad humana ..... 484
  - D- Problema de racionalidad y razonabilidad ..... 485
- III- La prueba ha de ser impecable ..... 487
  - A- Prueba legal..... 487
  - B- Prueba regular ..... 490
    - 1- Formalidad en la realización..... 491
      - a) Modo de registrar el acto de prueba..... 492
      - b) Manera de obtener el resultado probatorio ..... 492
        - 1) Los derechos fundamentales en el acercamiento al órgano de prueba ..... 492
          - a. Vida..... 493
          - b. Intimidad ..... 493
          - c. Tortura ..... 493
          - d. Libertad de expresarse..... 494
          - e. Engaño ..... 496
          - f. Amenaza..... 496
          - g. Agentes síquicos o químicos ..... 497
          - h. Inmunidad penal ..... 497
        - 2) Forma de incorporación de la prueba..... 497
    - 2- Trascendencia del acto de prueba o consecuencias para la prueba irregular ..... 497
      - a) En lo formal ..... 498
      - b) En lo sustancial ..... 499
  - 3- Conclusión a la irregularidad ..... 499
    - a) Con violación a derechos constitucional o legalmente garantizados ..... 499
    - b) Existir nexo de causalidad entre el resultado y la práctica irregular ..... 500
    - c) Lo dispuesto en la ley ..... 500
  - 4- Persona llamada a realizar el medio de prueba o principio de intermediación..... 502
- C- Prueba oportuna ..... 503
  - 1- Solicitud ..... 503
    - a) Medios de prueba que se pueden solicitar ..... 503
    - b) Lapso para solicitarla..... 504

2- Producción .....	504
3- Oportunidad de participar en el acto de prueba .....	506
a) Pruebas por fuera de término .....	507
b) Preterir el lapso para practicar pruebas .....	508
D- Prueba procurada con imparcialidad .....	508
1- Investigación integral.....	509
a) Verificar el hecho.....	509
b) Búsqueda de la verdad.....	509
c) Fija un lineamiento de imparcialidad .....	513
d) Construcción y verificación de una hipótesis.....	513
e) Conclusión.....	514
2- Debe permitirse la contradicción probatoria.....	514
a) Hernando Devis Echandía.....	515
b) Gustavo Humberto Rodríguez.....	515
c) Conclusión .....	516
1) Durante la realización del medio de prueba .....	516
2) Mediante la controversia argumentativa al medio de prueba allegado .....	518
3- Publicitar el contenido probatorio .....	518
IV- La estructura probatoria debe ser objeto de calificación en su aspecto de derecho, y, valorada en su contenido de hecho .....	521
V- La prueba debe tener una finalidad concreta y no abstracta .....	521
VI- La prueba es el nexo entre los efectos jurídicos de la norma y la esencia que ella establece .....	522
VII- El derecho a la defensa encuentra en la prueba una de las formas de realización.....	524
VIII- La prueba pertenece al proceso no a quien la aporta.....	524
IX- El resultado de la prueba no es un problema de cantidad sino de calidad .....	524
X- La prueba no es un problema que se soluciona con la especulación, ni al margen del principio de acto .....	526
XI- No toda esencia ha de ser irremediamente objeto de prueba .....	527
XII- No es objeto de prueba lo que no conduzca a la esencia ni tenga con ella pertinencia.....	527
XIII- No es objeto de prueba el hecho notorio .....	527
A- Notorio y manifiesto .....	528
B- No es posible definir las fronteras de la notoriedad .....	528
C- Lo notorio no es sinónimo de verdad.....	529

D- Notorio ¿debe ser o no objeto de prueba? .....	529
XIV- No es objeto de prueba el hecho superfluo .....	529
XV- No es objeto de prueba la afirmación o negación indefinida .....	530
XVI- No es objeto de prueba el hecho imposible de probar .....	532
XVII- No es objeto de prueba lo que está prohibido por ley .....	533
A- Prohibiciones legales .....	533
B- Prohibiciones constitucionales .....	534
1- Derechos fundamentales .....	534
2- Nulidad de pleno derecho .....	534
XVIII- No es objeto de prueba el hecho ineficaz .....	535
XIX- No hay que olvidar que la vida jurídica de los sujetos procesales depende de una prueba .....	536

## CAPÍTULO SEXTO

### CALIFICACIÓN DEL MEDIO DE PRUEBA Y VALORACIÓN DE LA PRUEBA

I- Calificación del medio de prueba .....	537
A- Existencia .....	538
B- Validez .....	538
II- Valoración de la prueba .....	539
A- Elementos de razonabilidad probatoria .....	539
1- Eficaz .....	539
2- Pertinencia .....	539
3- Conducencia .....	540
B- Sistemas de valoración para hallar los elementos de razonabilidad probatoria .....	540
1- Sistemas fundamentalistas o de tarifa legal .....	541
a) Tarifa legal o positivación del valor probatorio .....	541
b) Valor en conciencia o íntima convicción .....	543
1) Moral social .....	544
2) Moral jurídica .....	544
3) Moral religiosa .....	546
a. Cristianas católicas .....	546
1. Separación entre poderes .....	546
2. Libertad religiosa .....	547
3. Medios de santificación y salvación .....	547

b. Cristianas no católicas .....	547
1. Iglesias cristianas no católicas orientales .....	547
2. Iglesias cristianas no católicas occidentales .....	548
a- Episcopal .....	548
b- Sinodal .....	548
c- Congregacional .....	548
c. Religiones no cristianas .....	548
1. Escuelas jurídicas .....	550
2. Escuelas Ortodoxas .....	550
3. Escuelas religiosas .....	551
4) Algunos agentes forjadores de conciencia moral .....	552
a. Timidez .....	552
b. Escrupulo .....	552
c. Pesimismo .....	552
d. Escepticismo .....	552
e. Vanidad .....	553
f. Hipocresía .....	553
g. Mentira .....	553
h. Ambición .....	554
2- Sistemas libres .....	554
a) Sana crítica .....	554
b) Reglas de la experiencia .....	557
C- Factores que inciden en la valoración probatoria .....	558
1- Factores internos .....	558
a) Interés .....	558
b) Selección .....	559
c) Atención .....	559
d) Agrupación .....	559
e) Complementación .....	560
2- Factores externos .....	560
a) Idea o concepto .....	560
1) Relaciones .....	560
2) Significación .....	561
b) Juicio .....	561

1) Verdad .....	561
2) Cualidad o forma .....	561
3) Cantidad .....	561
4) Materia.....	562
5) Composición.....	562
6) Relación.....	562
c) Raciocinio .....	563
1) Inducción .....	563
2) Deducción.....	564
a. Silogismo .....	564
b. Sofisma .....	567

## **CAPÍTULO SÉPTIMO**

### **MEDIO DE PRUEBA**

I- Órgano de prueba .....	569
II- Objeto de prueba.....	570
III- Clasificación de los medios de prueba.....	571
IV- Juramento .....	574
A- Como requisito de los medios de prueba.....	575
1- Justificantes teóricas .....	575
a) Religioso.....	575
b) Jurídico .....	577
c) Moral.....	577
d) Honor.....	577
2- Teorías acogidas en la legislación penal colombiana .....	577
a) Código Judicial de 1892 .....	577
b) Código de Procedimiento Penal de 1938 .....	578
c) Código de Procedimiento Penal de 1987 .....	579
d) Código de Procedimiento Penal de 1991 .....	579
e) Código de Procedimiento Penal de 2000 .....	580
3- Según lo determinado por la Corte Constitucional.....	580
a) Como fórmula sacramental .....	580
b) Como deber de decir la verdad .....	581
c) La libertad de conciencia y el nexo con el juramento .....	582

B- Como medio de prueba .....	582
V- Asesores especializados .....	583
VI- Medio de prueba testimonial.....	584
A- La inmunidad penal en el testimonio.....	584
B- Clasificación del órgano de prueba en el testimonio.....	587
1- Según su naturaleza.....	587
2- Tomando por referencia el proceso.....	588
3- Por su finalidad.....	588
a) Instrumentales.....	588
b) De abono.....	588
1) Abono en actividades notariales.....	589
2) De abono para ratificación del testimonio.....	589
c) A ruego.....	590
d) Actuarios.....	590
4- Por la forma como percibieron la esencia .....	591
C- Comparecencia del órgano de prueba.....	592
D- Formalidad del medio de prueba testimonial.....	593
1- Introito .....	593
a) Individualización del testigo.....	594
b) Amonestación y juramento.....	596
1) Edad del testigo.....	596
2) Amonestación previa al juramento .....	597
c) Puesta en conocimiento de la inmunidad penal .....	597
d) Establecimiento de los parámetros que ilustren acerca de la personalidad del testigo.....	598
e) Información sucinta al testigo, sobre los hechos materia de la declaración.....	598
2- Conocimiento de la esencia .....	599
3- Incorporación del testimonio.....	600
E- Crítica del testimonio .....	600
VII- Medio de prueba documental .....	601
A- Documento.....	601
B- Clasificación de los documentos.....	602
1- Público y privado.....	603
2- Representativo y declarativo.....	604
3- Auténtico y no auténtico .....	604

- a) Documento auténtico..... 604
- b) Presunción de autenticidad ..... 605
- 4- Original, copia y falso ..... 605
- C- Formalidad del medio de prueba documental..... 605
  - 1- Obtención del documento..... 606
    - a) Orden de entregarlo ..... 606
    - b) Entrega voluntaria ..... 607
- D- Forma como se aporta el documento ..... 607
- E- Valor probatorio de los documentos ..... 608
  - 1- Valor de los documentos auténticos y autenticados ..... 608
    - a) Auténtico..... 609
    - b) Autenticado ..... 609
  - 2- Valor de los documentos públicos..... 610
  - 3- Valor de los documentos privados ..... 610
  - 4- Documento defectuoso..... 610
  - 5- Contraescrituras ..... 610
  - 6- Valor del documento sin firma o con espacios en blanco ..... 611
  - 7- Valor probatorio de los libros de comercio ..... 612
  - 8- Valor probatorio de los documentos rotos o alterados ..... 612
  - 9- Valor probatorio de los documentos emanados de terceros ..... 612
  - 10- Valor probatorio de los informes bancarios ..... 613
  - 11- Copias sujetas a registro ..... 613
  - 12- El principio de prueba por escrito..... 613
- F- Reconocimiento, desconocimiento, cotejo y tacha de falsedad del documento ..... 614
  - 1- Manifestación de la tacha de falsedad ..... 615
  - 2- Aseguramiento del documento tachado de falso ..... 615
  - 3- Traslado a los sujetos procesales ..... 615
  - 4- Práctica de pruebas y decisión..... 615
- VIII- Informes técnicos..... 616
- IX- Medio de prueba de inspección judicial ..... 616
  - A- Providencia que la ordena ..... 617
  - B- La diligencia ..... 618
- X- Medio de prueba pericial..... 619
  - A- Objeto de prueba pericial ..... 620

B- Formalidad de la peritación.....	621
1- Designación, aceptación, impedimento y recusación.....	622
2- Cuestionario .....	623
3- Término para emitir el dictamen .....	624
4- Examen del dictamen .....	624
C- Criterios para la apreciación del dictamen .....	625
XI- La confesión.....	626
XII- Medio de prueba indiciario.....	628
A- Breve sinopsis del indicio en la legislación penal colombiana .....	628
B- Estructura del indicio .....	631
1- Hecho indicador.....	632
a) Prueba.....	632
b) Medio de prueba.....	633
2- Inferencia.....	633
3- Hecho indicado.....	634

## **TÍTULO XI**

### **CAPTURA, DETENCIÓN Y LIBERTAD**

#### **CAPÍTULO PRIMERO**

#### **LA CAPTURA**

I- Principios rectores de la captura .....	637
A- Debe ajustarse a la ley .....	637
B- La captura genera derechos para el capturado .....	637
C- Debe sustentarse la orden cuando la captura no es en flagrancia .....	638
D- Quien recibe la orden de capturar, puede negarse a cumplirla .....	639
E- Debe acudir a ella como último recurso .....	639
F- Desaparecida la causa que la motivó debe cancelarse la orden de captura .....	640
G- Cuando la captura sea ilegal o se prolongue ilegalmente, se debe disponer la libertad inmediata .....	640
H- El acto de la captura no debe ser un espectáculo .....	641
II- Formas de captura .....	641
A- Captura en flagrancia.....	642
1- Marco conceptual de flagrancia.....	642
a) Constitución de 1886.....	643

b) Código Judicial de 1892 .....	643
c) Código de Procedimiento Penal de 1938 .....	643
d) Código de Procedimiento Penal de 1971 .....	643
e) Código de Procedimiento Penal de 1987 .....	645
f) Código de Procedimiento Penal de 1991 .....	645
2- Marco jurisprudencial de la flagrancia antes de la Ley 600 de 2000 .....	645
a) Corte Suprema de Justicia .....	646
1) La flagrancia no tiene como elemento a la captura .....	646
2) La flagrancia tiene como elemento estructural el sorprendimiento y no la captura .....	647
3) Posiciones particulares de algunos magistrados de la época .....	649
a. Edgar Saavedra Rojas y Ricardo Calvete Rangel .....	649
b. Gustavo Gómez Velásquez .....	650
b) Corte Constitucional .....	650
3- La flagrancia en el Código de Procedimiento Penal de 2000 .....	651
4- Importancia y sentido de la flagrancia .....	651
a) Razones probatorias .....	652
b) Activación de la captura .....	652
c) Establecer si procede o no la rebaja de pena por confesión .....	654
5- Procedimiento para capturar en flagrancia .....	656
a) Por la forma como se produce la captura .....	656
1) Aprehensión en el momento mismo del ilícito .....	656
a. Acta sobre derechos del capturado .....	657
b. Elaboración de un informe sobre las causas de la captura .....	658
c. Conducción ante el funcionario judicial .....	659
d. Legalización de la captura o, libertad inmediata .....	659
2) Por voces de auxilio .....	661
3) Aprehensión con ocasión de una contravención .....	661
b) Por la calidad personal del aprehendido .....	662
B- Captura discrecional .....	663
C- Captura por petición de autoridad .....	666
1- La orden de captura .....	666
a) Providencia que ordena la captura .....	667
b) Boleta de captura .....	667
1) Contenido de la orden .....	668

2) Aviso de la emisión de la orden.....	668
2- La aprehensión física .....	668
D- Captura momentánea .....	669
1- Para hallar personas con órdenes de captura vigentes .....	670
2- Para dar cumplimiento a una orden de comparecencia .....	671
3- Por asuntos de tránsito.....	671
a) Retención para ordenar comparecencia .....	671
b) Aprehensión por alteración síquica .....	672
E- Captura para resolver situación jurídica.....	672
1- Comparece a la citación para indagatoria .....	672
2- Se presenta voluntariamente y solicita ser indagado .....	673
F- Captura por desobedecer citación para indagatoria .....	674
1- Citación para indagatoria.....	675
2- Incumplimiento a la citación .....	675
a) Ordenar la captura para indagatoria.....	675
b) Disponer la conducción .....	677
c) Conclusión.....	678
G- Captura administrativa.....	678
H- Captura por nota diplomática.....	680
I- Captura ilegal .....	680
1- Captura con violación a las garantías fundamentales .....	681
a) Vicia de nulidad el proceso.....	681
b) No vicia de nulidad el proceso.....	681
2- Captura en flagrancia .....	683
3- Con la Ley 600 de 2000 .....	683

## CAPÍTULO SEGUNDO

### LA DETENCIÓN

I- Detención preventiva.....	685
A- Como medida de aseguramiento .....	686
1- Justificantes de la detención preventiva.....	687
a) Impedir la sustracción a la acción de la justicia.....	687
b) Garantizar los efectos posteriores de la acción de la justicia .....	688
c) Garantía de seguridad social.....	688

- d) Lo que indica la Constitución colombiana de 1991 ..... 688
- e) En la Ley 600 de 2000 ..... 688
- 2- Génesis histórica de la justificante de la detención preventiva ..... 688
- 3- Naturaleza jurídica de la detención preventiva ..... 689
  - a) La detención como si mil de captura ..... 689
  - b) La detención como forma de resolver la situación jurídica ..... 690
- 4- Clasificación de la detención preventiva ..... 691
  - a) Detención preventiva en el Decreto 2700 de 1991 ..... 691
    - 1) Detención con o sin excarcelación ..... 691
    - 2) Detención parcial o mixta ..... 697
  - b) Detención preventiva en la Ley 600 de 2000 ..... 700
- 5- Al ordenar la detención preventiva ¿por cuál de las especies se debe optar? ..... 700
  - a) Debe ineludiblemente privarse de la libertad ..... 700
  - b) No debe ineludiblemente privarse de la libertad ..... 701
    - 1) La conveniencia de retornar a la inicial postura del Código Judicial ..... 701
    - 2) La precariedad de la prueba exigida para detener, aconseja la excarcelación ..... 702
    - 3) Solamente debe proceder para casos urgentes y de extrema necesidad ..... 702
- 6- Principios rectores de la detención preventiva sin excarcelación ..... 702
  - a) No debe pensarse que la cárcel es el único lugar de reclusión ..... 703
  - b) Cuando haya necesidad de detener preventivamente debe darse prelación a la detención parcial ..... 703
  - c) La privación de la libertad no puede menoscabar el derecho al trabajo ..... 704
  - d) No se puede atropellar la subsistencia de las personas que deben ser mantenidas por quien es privado de la libertad ..... 705
  - e) No se puede romper la unidad familiar ..... 706
  - f) Debe procurarse la protección de la niñez ..... 707
  - g) Cuando se incumplen los compromisos de la libertad provisional debe indagarse la razón del incumplimiento ..... 709
  - h) Debe verificarse si a quien se ordena detener goza de fuero con respecto al sitio de detención ..... 709
    - 1) Miembros de la fuerza pública ..... 709
    - 2) Funcionarios y empleados de la rama judicial, ministerio público, de prisiones y cuerpo de policía judicial ..... 709
  - i) Debe adoptarse con cautela y estar suficientemente justificada ..... 710
- 7- Presupuestos procesales para la detención preventiva ..... 710

a) Existencia de un sumario .....	710
b) Vinculación del imputado al proceso .....	710
c) Indagatoria .....	711
d) Pruebas .....	711
1) Prueba de los elementos del delito .....	711
2) El indicio .....	714
B- Detención preventiva administrativa .....	717
1- Origen histórico .....	717
a) Policía administrativa .....	718
b) Autoridades administrativas de policía .....	719
c) Policía Nacional .....	719
1) Policía de seguridad .....	719
2) Policía judicial .....	719
2- Explicación de la Corte Constitucional acerca de lo que es la detención preventiva administrativa .....	721
3- Presupuestos procesales de la detención preventiva administrativa .....	723
II- Detención domiciliaria .....	723
A- En el Decreto 2700 de 1991 .....	723
B- En la Ley 600 de 2000 .....	726
C- Presupuestos procesales para la detención domiciliaria .....	727
1- En el Decreto 2700 de 1991 .....	727
a) Objetivo .....	728
b) Subjetivo .....	729
c) Probatorios .....	731
d) Oportunidad .....	731
2- En la Ley 600 de 2000 .....	732
D- Concepto de domicilio .....	733
III- Detención arbitraria .....	737
A- Elementos comunes .....	737
1- Sujeto activo .....	737
a) Funcionario o empleado público .....	738
b) Empleado oficial .....	738
c) Servidor público .....	739
2- Sujeto pasivo .....	739
3- Aditamentos requeridos para la conducta .....	739

4- El objeto .....	740
B- Clasificación del tipo .....	740
1- Privación ilegal de la libertad .....	740
2- Prolongación ilícita de privación de la libertad .....	741
3- Detención arbitraria especial .....	742
C- La jurisprudencia ante la detención arbitraria .....	743
1- Términos para indagar y resolver situación jurídica .....	743
2- Duración de la privación de la libertad .....	743
IV- Sustitución de la medida de aseguramiento .....	743
A- En el Decreto 2700 de 1991 .....	744
B- En la Ley 600 de 2000 .....	747
V- Revocatoria de la medida de aseguramiento .....	747
VI- Suspensión de la detención preventiva .....	747
VII- Indemnización por privación injusta de la libertad .....	750

### CAPÍTULO TERCERO

#### LA LIBERTAD

I- Teorías que se oponen a la libertad con ocasión del proceso penal .....	753
A- La libertad contribuye a que la persona se sustraiga a la acción judicial .....	753
B- No garantiza los efectos posteriores de la acción judicial .....	753
C- La libertad lesiona la seguridad social .....	754
II- Principios rectores de la libertad .....	754
A- La libertad debe prevalecer cuando con ella se procura la protección del derecho al trabajo .....	754
B- La libertad debe prevalecer cuando con ella se protege la subsistencia de personas que dependen del procesado .....	756
C- La libertad debe prevalecer cuando con ella se protege la unidad familiar .....	756
D- La libertad debe prevalecer cuando ella procura la protección de la niñez .....	758
E- Cuando la libertad se niega por razones de personalidad se viola la constitución .....	760
III- La libertad provisional .....	761
A- Causales de libertad provisional .....	761
B- La libertad provisional con fundamento en la eventual condena de ejecución condicional .....	761
1- En el Decreto 2700 de 1991 .....	761
a) Primera hipótesis .....	762

1) Regla general.....	762
a. Análisis del requisito objetivo.....	762
b. Análisis del requisito subjetivo.....	764
2) Excepción a la regla general.....	765
a. Razones puramente objetivas relacionadas con el artículo 417 del Código de Procedimiento Penal.....	765
b. Razones tanto objetivas del artículo 417 del Código de Procedimiento Penal, como subjetivas del artículo 68 del Código Penal.....	765
b) Segunda hipótesis.....	768
2- En la Ley 600 de 2000.....	768
IV- Libertad condicional.....	768

## **TÍTULO XII**

### **CONTROL DE LEGALIDAD**

#### **CAPÍTULO PRIMERO**

#### **EL HABEAS CORPUS O CONTROL A LA CAPTURA Y A LA PROLONGACIÓN ILÍCITA DE LA PRIVACIÓN DE LA LIBERTAD**

I- Antecedente histórico universal.....	771
A- Interdictos del derecho romano.....	773
1- Interdictio officii causa.....	773
2- Interdictio homine liberto exhibendo.....	774
B- Carta Magna de 1215.....	774
C- Privilegio general de 1348.....	775
D- Fuero de vizcaya de 1527.....	775
E- Recopilación de leyes del reino de 1566.....	776
F- Acta de habeas corpus 1679.....	776
II- Desarrollo histórico en Colombia.....	778
A- Decreto 1358 de 1964.....	779
1- Juez natural.....	780
2- Presupuestos procesales para su trámite.....	780
3- Presupuestos procesales para su otorgamiento.....	780
4- La petición de habeas corpus.....	781
B- Código de Procedimiento Penal de 1971.....	781
1- Juez competente.....	781
2- Improcedencia de recursos ordinarios.....	782

3- Procedencia .....	782
4- Presupuestos procesales para su trámite .....	782
5- Presupuestos procesales para su otorgamiento .....	782
6- La jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia con respecto al Decreto 409 de 1971 .....	783
a) Sentencia de 1983.....	783
b) Segunda instancia año de 1988 .....	784
C- Código de Procedimiento Penal de 1987 (Decreto 050 de 1987) .....	785
1- Juez natural .....	785
2- Procedencia .....	785
3- Prohibición de afectar con restricción de libertad al capturado ilegalmente.....	786
4- Presupuestos procesales para su trámite .....	787
5- Presupuestos procesales para su otorgamiento .....	787
6- Improcedencia de recursos .....	788
7- Recusación.....	788
8- La jurisprudencia de la Corte al interior del Decreto 050 de 1987.....	788
D- Decreto 182 de 1988 o desaparición de hecho del habeas corpus .....	789
1- El hecho causa de este decreto .....	789
a) La petición de libertad .....	790
b) Lo decidido por el juzgado.....	790
c) Reacción a la decisión .....	790
2- Contenido del decreto .....	791
3- Exequibilidad del decreto .....	792
4- Comentarios de Hernando Londoño Jiménez .....	794
a) La motivación .....	794
b) La exequibilidad declarada .....	795
c) La finalidad real del decreto.....	795
d) La sensación que en lo personal el decreto le causó.....	795
E- Código de Procedimiento Penal de 1991 (Decreto 2700 de 1991).....	795
1- Juez natural.....	795
2- Presupuestos procesales para su trámite .....	796
3- Presupuestos procesales para su otorgamiento .....	796
4- La petición de habeas corpus.....	796
5- Trámite .....	797
a) Autoridad judicial distinta al juez penal singular.....	798

b) Juez penal singular.....	798
c) Improcedencia de medidas restrictivas de la libertad.....	799
1) Inmunidad para no ser privado de la libertad, y recuperar ésta mientras no se restauren las garantías violadas.....	800
2) Son inexistentes las medidas que impiden la libertad, cuando ella se otorga por vía del habeas corpus.....	800
a. Primera forma jurisprudencial de burlarlo.....	800
b. Segunda forma jurisprudencial de burlarlo.....	801
d) Recursos contra lo decidido.....	803
1) En uno u otro caso no proceden los recursos.....	803
a. Corte Suprema de Justicia.....	803
b. Tribunal Nacional.....	804
2) Procede el recurso de apelación cuando se niega la libertad.....	805
6- Impedimentos y recusaciones.....	806
7- Procedencia del habeas corpus según la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia.....	809
a) Antecedente.....	809
1) El hecho origen de la solicitud de habeas corpus.....	809
2) El supuesto de hecho contenido en el artículo 387 del Código de Procedimiento Penal, base de la petición.....	811
3) Trámite del habeas corpus.....	811
b) Fundamentos del juez 88 penal municipal para otorgar la libertad por vía de habeas corpus.....	811
c) Razones del tribunal como juez de primera instancia.....	812
1) Para la procedencia del habeas corpus.....	812
2) Para establecer la culpabilidad del juez 88 penal municipal.....	813
d) Razones expresadas por la Corte Suprema de Justicia para confirmar la condena.....	813
e) Comentarios a la determinación de la Sala de Casación Penal de la Corte Suprema de Justicia.....	816
1) Convalidación.....	817
2) Procedencia e improcedencia del habeas corpus.....	819
a. Los doctrinantes Bernal Cuéllar y Montealegre Lynett.....	820
1. Sofisma de falsa división.....	821
2. Sofisma de postulación de argumento de los doctrinantes en cita.....	821
b. La Sala de Casación Penal de la Corte Suprema de Justicia.....	822

8- Procedencia del habeas corpus según la Corte Constitucional .....	823
a) Razonamiento de la Corte Constitucional con fundamento en el supuesto de hecho del artículo 464 del Decreto 050 de 1987.....	823
1) El hecho.....	824
2) Normatividad vigente a la fecha del hecho.....	824
b) Razonamiento de la Corte Constitucional bajo el supuesto de hecho del artículo 430 del Decreto 2700 de 1991.....	825
1) El hecho.....	825
2) Planteamiento del problema.....	826
3) Solución al problema.....	826
a. Premisas del habeas corpus .....	826
b. Medio legal para hacer cesar la privación de la libertad .....	827
1. Regla general .....	827
2. Excepción a la regla .....	828
c. Comentarios a la posición de la Corte Constitucional.....	829
III- El habeas corpus en la Ley 600 de 2000 .....	831
IV- Naturaleza y definición del habeas corpus .....	831
A- Derecho de amparo .....	832
B- Remedio jurídico.....	832
C- Facultad concedida.....	832
D- Mecanismo de control.....	832
E- Instrumento procesal .....	832
F- Recurso excepcional.....	833
G- Acción pública .....	833
V- Principios rectores del habeas corpus.....	833
A- Su trámite y decisión jamás deben estar precedidos por el principio del miedo.....	834
B- Solamente lo pueden tramitar los jueces penales singulares .....	835
C- Debe resolverse con criterios de legalidad y justicia y nunca de conveniencia, razones de estado, o, defensa social.....	840
D- Lo que procura es el examen jurídico-procesal de la actuación de la autoridad .....	844
E- Debe presentarse ante juez diferente del que ordenó la privación de la libertad .....	845

## CAPÍTULO SEGUNDO

### CONTROL DE LA MEDIDA DE ASEGURAMIENTO Y DE DECISIONES RELATIVAS A LA PROPIEDAD, TENENCIA Y CUSTODIA DE BIENES

A- Historia de su razón para existir.....	847
---	-----

B- Presupuestos procesales del control de legalidad al interior del Decreto 2700 de 1991 (Código de Procedimiento Penal).....	850
1- Para las medidas de aseguramiento.....	851
2- Para decisiones relativas a la propiedad, tenencia o custodia de bienes .....	851
3- Talanqueras al control de legalidad.....	851
a) Tiempo que transcurre .....	851
b) No oficiosidad.....	853
C- Presupuestos procesales del control de legalidad al interior de la Ley 600 de 2000 (Código de Procedimiento Penal) .....	854
1- Causales para acudir al control de las medidas de aseguramiento y de decisiones relativas a la propiedad, tenencia o custodia de bienes.....	854
a) Cuando se supone o se deja de valorar una o más pruebas.....	855
b) Cuando aparezca clara y ostensiblemente demostrado que se distorsionó su contenido o la inferencia lógica en la construcción del indicio, o se desconocieron las reglas de la sana crítica .....	856
1) Alcance y contenido jurisprudencial de la figura.....	856
a. Primera tesis .....	857
b. Segunda tesis .....	858
2) Comprensión del contenido probatorio.....	858
a. Lectura informativa .....	859
b. Lectura de reconocimiento .....	859
c. Lectura selectiva .....	859
d. Lectura crítica o interpretativa .....	860
3) Forma de censurar el error.....	860
c) Cuando es practicada o aportada al proceso con desconocimiento de algún requisito condicionante de su validez.....	861

## TÍTULO XIII

### PROCEDIMIENTOS ESPECIALES

#### CAPÍTULO PRIMERO

#### PROCEDIMIENTO PENAL MILITAR

I- Naturaleza de la competencia penal militar.....	863
II- Estructura de los procesos penales militares.....	867
A- Indagación preliminar.....	867
B- Sumario y juicio.....	867
1- Sumario.....	867

2- Juicio .....	868
a) Auto control de legalidad .....	868
b) Traslado para solicitud de pruebas, y práctica de las mismas .....	868
c) Fijación de iniciación de la audiencia corte marcial .....	868
d) Audiencia corte marcial .....	868
C- Procedimiento especial.....	869
III- Servidores públicos judiciales de la competencia penal militar.....	869

## **CAPÍTULO SEGUNDO**

### **PROCEDIMIENTO CONTRAVENCIONAL**

I- Contravenciones de policía de naturaleza disciplinaria o contravención nacional de policía .....	871
A- Medios de actuación .....	872
1- Órdenes.....	872
2- Permisos .....	872
3- Correctivos .....	873
4- Fuerza o coerción.....	873
B- Procedimientos .....	874
II- Contravenciones de policía de naturaleza penal o especiales de policía .....	874

## **CAPÍTULO TERCERO**

### **PROCEDIMIENTO ESPECIAL ANTE EL CONGRESO DE LA REPÚBLICA**

I- Investigación .....	877
A- Funcionario investigador.....	877
B- Investigación <i>previa</i> .....	878
C- Fase de instrucción.....	878
II- Estudio de la acusación por el senado.....	878
III- Fase de juzgamiento .....	879
IV- Ejecución de la sentencia condenatoria.....	880

## **CAPÍTULO CUARTO**

### **PROCESO DE EXTRADICIÓN**

I- Dicciones relacionadas con el proceso de extradición.....	881
A- Extradición .....	881
B- Extraditable, extraditado .....	881

C- Extraditar .....	881
II- Clases de extradición .....	881
A- Solicitada, requerida o activa .....	881
B- Espontánea u ofrecida .....	882
C- Facultativa .....	882
III- Requisitos sustanciales de la extradición requerida o activa .....	882
IV- Condiciones para la extradición activa.....	882
V- Trámite de la extradición.....	883
A- Primera fase: proceso administrativo de extradición .....	883
1- Solicitud de captura con fines de extradición .....	883
2- Petición formal de extradición .....	883
3- Concepto del ministerio de relaciones exteriores .....	883
4- Estudio de la documentación por el ministerio de justicia .....	883
B- Segunda fase: proceso de extradición ante la Corte Suprema de Justicia.....	884
1- Asunción de caso y traslado al requerido.....	884
2- Solicitud de pruebas .....	884
3- Práctica de pruebas.....	884
4- Alegato de conclusión .....	884
5- Concepto de la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia.....	884
C- Determinación del Gobierno .....	885
1- Entrega.....	885
2- Se abstiene de la entrega.....	885
3- Difiere la entrega.....	885
BIBLIOGRAFÍA.....	887
ÍNDICE ALFABETICO .....	891