

LEONEL OLIVAR BONILLA
Profesor de la Universidad Nacional

ESTUDIOS CRITICOS SOBRE EL CODIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL

Decreto 0050 del 13 de enero de
1987, modificado por el Decreto
1861 del 18 de agosto de 1989.

Ediciones Jurídica Radar
Bogotá, 1990

ÍNDICE GENERAL

	Pág.
Prólogo	V

CAPÍTULO I

LOS PRINCIPIOS RECTORES DEL CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL

Consideraciones generales	1
<i>Proceso</i>	1
<i>Proceso penal</i>	1
<i>Procedimiento</i>	1
<i>Forma</i>	1
<i>Derecho procesal</i>	2
<i>Sistema</i>	2
<i>Principio</i>	2
1) <i>El principio de la declaración de certeza de la la verdad real</i>	3
2) <i>El principio de la obligatoriedad del proceso penal</i>	4
1. El debido proceso	6
<i>Artículo 1º</i>	6
2. El principio del respeto a la dignidad humana ..	7
<i>Artículo 2º</i>	7

	Pág.
3. El principio de la presunción de inocencia	8
<i>Artículo 3º</i>	8
4. El principio de la libertad personal	11
<i>Artículo 4º</i>	12
5. El principio de la favorabilidad	13
<i>Artículo 5º</i>	13
Corte Suprema de Justicia, sentencia de casación penal del 12 de junio de 1945	14
6. El principio de la lealtad procesal	18
<i>Artículo 6º</i>	18
7. La oficialidad	19
<i>Artículo 7º</i>	19
8. La gratuidad	20
<i>Artículo 8º</i>	20
9. El principio de publicidad	20
<i>Artículo 9º</i>	20
10. El principio del contradictorio	21
<i>Artículo 10</i>	21
11. La finalidad del procedimiento	23
<i>Artículo 11</i>	23
12. La integración de las leyes procesales	23
<i>Artículo 12</i>	23
13. Ámbito de la jurisdicción común	24
<i>Artículo 13</i>	24
14. Unidad del proceso	26
<i>Artículo 14</i>	26
15. El principio de las dos instancias	26
<i>Artículo 15</i>	26

	Pág.
16. El restablecimiento del derecho	26
<i>Artículo 16</i>	26
17. El principio del juez natural	30
Ley fundamental de la República Federal Alemana (23 de mayo de 1949), <i>artículo 101</i>	31
Constitución de Suiza (29 de mayo de 1874), <i>ar- tículo 58</i>	31
Constitución de Grecia de 1975, <i>artículo 8º</i>	31
Constitución de Italia (21 de diciembre de 1947) <i>artículo 25</i>	32
Constitución de los Estados Unidos Mexicanos (5 de febrero de 1917), <i>artículo 13</i>	32
18. El principio de la defensa	33
Corte Suprema de Justicia, sentencia del 2 de oc- tubre de 1981	34
Constitución de Italia, <i>artículo 24, inciso 2º</i>	35
Constitución de Portugal (2 de abril de 1976), <i>artículo 32, numeral 1º</i>	35
Constitución de España de 1978, <i>artículo 24</i>	35
19. El principio de la cosa juzgada	35
<i>Artículo 17</i>	35
20. El principio del <i>in dubio pro reo</i>	36
21. El principio de imparcialidad	37

CAPÍTULO II

LA ACCIÓN PENAL EN LOS ESTATUTOS PROCESALES COLOMBIANOS

1. Consideraciones generales	39
2. Definiciones de la acción	39

	Pág.
3. El derecho comparado	40
<i>C. de P. P. italiano, artículo 1º</i>	40
<i>Ibidem, artículos 74 y 75</i>	41
a) <i>Publicidad</i>	41
b) <i>Oficialidad</i>	41
c) <i>Obligatoriedad</i>	41
4. La acción penal en las leyes procesales colombianas	43
<i>Código de 1938 (ley 94), artículos 8º y 9º</i>	43
<i>Ibidem, artículo 95</i>	43
<i>Código de 1971 (decreto 409), artículos 9º, 10 y 21</i>	44
<i>Código de 1981 (decreto 181), artículos 15 y 16</i>	44
<i>Código Penal Militar derogado (decreto 250 de 1958), artículo 300</i>	44
<i>Código Procesal vigente, artículo 7º</i>	44
<i>Ibidem, artículo 18</i>	45
<i>Código Penal Militar (decreto 2250 de 1988), artículo 297</i>	45
<i>Código de 1938, artículo 283</i>	45

CAPÍTULO III

EL PRINCIPIO DE LAS DOS INSTANCIAS EN EL PROCEDIMIENTO PENAL COLOMBIANO

1. Introducción	52
2. El principio de las dos instancias	53
Pacto internacional de derechos civiles y políticos, diciembre de 1966, <i>artículo 14</i>	56
3. La consulta	57
4. La apelación. Situación actual	61

	Pág.
<i>C. de P. P., artículo 207</i>	62
<i>C. C., artículo 27</i>	62
<i>Ibídem, artículos 27, 30 y 32</i>	63
<i>C. de P. P., artículo 13</i>	63
1. <i>La denuncia</i>	64
2. <i>El recurso de reposición</i>	64
3. <i>El recurso de apelación</i>	65

CAPÍTULO IV

NECESIDAD DE LA AUDIENCIA PÚBLICA EN LA SEGUNDA INSTANCIA Y EN CASACIÓN

Generalidades	71
a) <i>Para la apelación</i>	71
b) <i>Para la casación</i>	71
<i>C. de P. P. de 1938, artículo 566</i>	72
<i>Decreto 528 de 1964, artículo 66</i>	72
<i>C. de P. C. (decreto 1400 de 1970), artículo 360</i>	72
<i>Ibídem, artículo 373</i>	73

CAPÍTULO V

EL HABEAS CORPUS

1. <i>Definición</i>	75
2. <i>Reseña histórica</i>	75
3. <i>En el derecho colombiano</i>	77
<i>Decreto 1358 de 1964, artículos 56 a 59</i>	77
<i>Ibídem, artículos 60 a 64</i>	78
<i>Constitución de 1863, artículo 15, numeral 4º</i> ..	79

	Pág.
<i>C. de P. P. de 1974, artículo 371</i>	81
<i>Ibidem, artículo 375</i>	82
4. La jurisprudencia	82
5. Su reglamentación actual	84
<i>El trámite</i>	85

CAPÍTULO VI

LAS NULIDADES EN EL NUEVO CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL

1. Definición	88
2. División	89
a) <i>Nulidades legales y nulidades supraleales</i> ..	89
b) <i>Nulidades insanables y sanables</i>	91
<i>Artículo 305. Causales</i>	93
3. La tercera causal	95
<i>Artículo 306. En los juicios con jurado</i>	96
<i>Artículo 308. Solicitud</i>	98
<i>Artículo 307. Declaratoria de oficio</i>	98
<i>Artículos 309 y 310. Nulidad de providencia e Inexistencia del acto procesal</i>	99
<i>C. de P. P. anterior, artículo 214. Inexistencia del acto procesal</i>	99

CAPÍTULO VII

EL AUTO DE DETENCIÓN PREVENTIVA EN EL NUEVO CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL

1. Consideraciones previas	111
2. La detención preventiva	111
3. El derecho internacional	115

	Pág.
“Pacto internacional de derechos civiles y políticos” del 16 de diciembre de 1966, <i>artículos 9 y 10</i>	116
“Pacto de San José de Costa Rica” del 22 de noviembre de 1969, <i>numerales 6 y 7</i>	117
4. La Constitución Política de Colombia	117
5. Antecedentes inmediatos	118
a) <i>En el Código de Procedimiento Penal de 1938 (ley 94), artículo 379</i>	118
b) <i>En el decreto 1358 de 1964, artículo 49</i> ...	119
c) <i>En el anterior Código de Procedimiento Penal, decreto 409 de 1971, artículo 439: Presupuestos para dictar auto de detención</i>	119
d) <i>En el decreto 181 de 1981, Código de Procedimiento Penal que no tuvo vigencia</i>	119
<i>Ley 2ª de 1982, artículos 1º, 2º, 3º, 327, 328 y 329</i>	120
<i>Ibidem, artículos 330, 333 y 334</i>	121
<i>Ibidem, artículo 409</i>	122
e) <i>En la ley 2ª de 1984, artículo 42</i>	122
f) <i>En el decreto 1853 de 1985</i>	122
<i>Ibidem, artículo 14. Casos en que procede la detención preventiva</i>	124
<i>Decreto 56 de 1986, artículo 3º</i>	125
<i>Código anterior, artículo 441</i>	127
6. Críticas al auto de detención, con anterioridad al decreto 1853 de 1985	128
<i>Ley 2ª de 1984, artículo 38</i>	128
<i>Código de Procedimiento penal italiano, artículo 253. Casos en los cuales el mandato de captura es obligatorio</i>	130

	Pág.
7. El auto de detención en el decreto 50 de 1987 ..	131
8. Conclusiones	142

CAPÍTULO VIII

LAS PRUEBAS EN EL NUEVO CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL

1. Consideraciones previas	144
<i>Código de Procedimiento Civil anterior, artículo 593</i>	145
<i>Objeto de la prueba</i>	145
<i>Órgano de la prueba</i>	145
<i>Medio de prueba</i>	146
<i>Fuente de la prueba</i>	146
<i>Argumentos de la prueba</i>	146
2. La importancia de la lógica en el estudio de la prueba	146
3. Los sistemas probatorios	151
1) <i>La existencia jurídica del medio probatorio</i> ..	153
2) <i>La validez de la prueba</i>	153
3) <i>La apreciación de la prueba</i>	153
<i>La sana crítica</i>	155
4. El nuevo Código de Procedimiento Penal	158
<i>Artículo 252. Legalidad de la prueba</i>	159
<i>Artículo 246. Necesidad de la prueba</i>	159
<i>Artículo 247. Prueba para condenar</i>	160
5. Los medios probatorios en particular	162
I) <i>La inspección judicial</i>	163
<i>Condiciones para su validez</i>	163

	Pág.
II) <i>La peritación</i>	164
<i>Su naturaleza</i>	164
<i>Cuándo procede</i>	165
<i>Cuándo no procede</i>	165
<i>Los peritos</i>	166
a) <i>Quién puede ser perito</i>	166
b) <i>Obligatoriedad del cargo</i>	166
c) <i>Término para rendir el dictamen</i>	166
III) <i>El documento</i>	167
IV) <i>El testimonio</i>	169
<i>Obligación de declarar</i>	170
<i>Apreciación de la prueba testimonial</i>	170
V) <i>La confesión</i>	171
VI) <i>El indicio</i>	173
<i>Premisa mayor</i>	174
<i>Premisa menor</i>	174
<i>Conclusión</i>	175

CAPÍTULO IX

LOS SUJETOS PROCESALES EN EL PROCESO PENAL COLOMBIANO

1. Consideraciones previas	180
2. La relación jurídica procesal	180
3. Los sujetos procesales	183
4. Los sujetos procesales en el nuevo Código	185
<i>Nuevo Código de Procedimiento Penal, artículos 496, 202 y 249</i>	186

	Pág.
<i>Ibidem</i> , artículos 250, 308, 468, 473, 494, 499, 501, 503 y 505	187
5. Conclusiones	188

CAPÍTULO X

PROCEDENCIA DEL RECURSO DE REPOSICIÓN
CONTRA EL AUTO QUE DIRIME UNA COLISIÓN
DE COMPETENCIAS

Generalidades	189
<i>Nuevo Código de Procedimiento Penal</i> , artículo 199	190

CAPÍTULO XI

LA SUPRESIÓN DEL JURADO DE CONCIENCIA

1. La ley de facultades	194
<i>Constitución de 1886</i> , artículo 162	195
2. Inconstitucionalidad del decreto 1861 de 1989 ..	196
<i>Constitución Nacional</i> , art. 12	196

CAPÍTULO XII

EL PROCESO PENAL ABREVIADO

1. El proceso abreviado	198
I. <i>Para cuándo está previsto</i>	198
A) <i>La captura en flagrancia</i>	198
<i>Constitución Nacional</i> , art. 24	198

	Pág.
<i>Código de Procedimiento Penal, artículo 393</i>	199
<i>Código de Procedimiento Penal anterior, artículo 301</i>	199
Corte Suprema de Justicia, sala plena, sentencia del 13 de agosto de 1987 ..	200
Corte Suprema de Justicia, providencia del 1º de junio de 1990	203
B) <i>La confesión simple</i>	205
II. <i>La fijación del procedimiento</i>	208
III. <i>La definición de la situación jurídica</i>	209
IV. <i>Cita para audiencia</i>	209
2. Conclusiones	215

CAPÍTULO XIII

EL ARTÍCULO 2º DEL DECRETO 1200 DE 1987 ES VIOLATORIO DE LA CONSTITUCIÓN Y DE LA LEY

1. La norma	218
2. La potestad reglamentaria	218
<i>Constitución Nacional, artículo 120, numeral 3º</i> ..	218
3. La competencia en el Código de Procedimiento Penal	220
<i>Artículo 70. Competencia de los jueces superiores</i>	220
<i>Artículo 71. Competencia de los jueces de circuito</i>	221
<i>Artículo 72. Competencia de los jueces municipales</i>	221
<i>Artículo 73. Competencia de los jueces de instrucción</i>	221
<i>Artículo 328. Cuerpo Técnico de Policía Judicial</i>	221

	Pág.
<i>Artículo 334. Atribuciones del Cuerpo Técnico de Policía Judicial</i>	222
Corte Suprema de Justicia, sentencia del 25 de septiembre de 1944	223
4. Las violaciones a la Constitución y a la ley	223
<i>Decreto 1861 de 1989, artículo 17, introductorio del artículo 347 bis, citado aquí</i>	226

CAPÍTULO XIV

LA FUNCIÓN LEGISLATIVA

Consideraciones generales	229
<i>Decreto 982 de 1990 (mayo 10), mediante el cual se pretende reglamentar el 2290 de 1989</i>	232
<i>Decreto 180 de 1981, artículo 46</i>	236
<i>Código procesal vigente, artículo 467, inciso 2º</i> ..	243
<i>Decreto 180 de 1981, artículo 354</i>	243