
Néstor Armando Novoa Velásquez

**ACTOS Y NULIDADES
EN EL CÓDIGO
DE PROCEDIMIENTO PENAL**

1a. edición

1994

BIBLIOTECA JURIDICA



INDICE GENERAL

INTRODUCCION.....	9
--------------------------	----------

CAPITULO PRIMERO

EL ACTO PROCESAL

I. CONCEPTO.....	13
A. Hecho no jurídico o sencillamente hecho.....	13
B. Hecho Jurídico.....	14
1. Hecho natural o hecho en sentido estricto	14
2. Hecho humano o acto jurídico en sentido amplio	15
a. Acto jurídico en sentido estricto	15
b. Negocio jurídico.....	15
C. Hecho Jurídico procesal o hecho adjetivo.....	15
1. Hecho natural.....	15
2. Acto jurídico procesal.....	15
a. Acto procesal en sentido estricto	15
b. Negocio jurídico procesal	16
II. EXISTENCIA JURIDICA Y MATERIAL.....	19
III. REQUISITOS DE LOS ACTOS PROCESALES.....	21
A. Los presupuestos de los actos procesales.....	23
1. La capacidad.....	24
2. La legitimación.....	26
3. La idoneidad del objeto	32
B. Los elementos de los actos procesales.....	33
1. La intención o voluntad	34
2. La causa o el fin.....	39
a. La causa desde el punto de vista filosófico	39

- Del ser en general.....	39
- De las principales determinaciones del ser	39
- De las propiedades trascendentales del ser.....	39
- De las categorías o supremas divisiones del ser	40
- De las causas del ser	40
- Condiciones de la causa	40
a) Influjo real en el efecto	41
b) Dependencia del efecto respecto de la causa	41
c) Prioridad de la causa respecto del efecto.	41
d) Diferencia real entre causa y efecto.	41
- Causas material y formal	41
- Causa eficiente	42
- La Causa final	42
- El principio de finalidad	43
b. La causa como elemento del acto procesal.....	44
3. La Forma.....	46
a. Concepto.....	46
b. El formalismo jurídico	48
- Formalismo ético.....	50
- Formalismo Jurídico.....	50
- Formalismo científico.....	51
c. Criterios sobre el concepto y extensión de la forma	52
- Criterio amplio.....	52
- Criterio restringido.....	53
d. Clasificación de las formas procesales	53
(1) Formas vinculadas	53
(2) Formas autorizadas	53
(3) Formas libres.....	53
(4) Formas sustanciales	53
(5) Formas accidentales	53
(6) Formas generales y formas escritas	54
e. Sistemas que regulan las formas procesales	54
(1) Sistema de la libertad de formas	54
(2) Sistema de la legalidad de las formas	56
(3) Sistemas intermedios.....	56
(a) Sistema de regulación judicial y convencional de las formas	56
(b) Sistema basado en la finalidad de las formas	58

C. Las circunstancias de los actos procesales	58
1. Del tiempo de los actos procesales.....	59
a. El orden de los actos procesales.....	60
(1) Actos jurídicos de iniciación (noticia del delito o noticia criminis) e iniciación propiamente dicha	60
(a) La denuncia	61
I) Concepto	61
II) El sujeto denunciante y el deber legal	62
- Mayores de 18 años	62
- Profesionales	63
- Servidores públicos	63
- Procurador General de la Nación o representante del gobierno respectivo	64
- La cámara de representantes	64
- Recompensas o incentivos punitivos o de libertad	65
Otras fuentes de noticia criminal	
- Voz pública	65
- La publicidad	65
- La requisita	66
- El aviso	66
- El informe	66
- La delación	68
III) Excepciones al deber de denunciar	68
IV) Características	68
- Constitutivo y propulsor	68
- Transitivo	69
- Formal	69
- Unilateral	71
- Instantáneo	72
- Debido	72
- No ratificable	72
- Ratificable	72
- Informativo	73
- Atributivo	74
- Irrevocable	74
- Facultativo	75

(b) La querella.....	75
I) Concepto	75
II) Del sujeto querellante	76
- La capacidad	76
- Incapaces	77
- Representantes legales	77
- Los padres	78
- Defensor de familia	77
- Agente del ministerio público	77
- Defensor del pueblo	77
- El tutor o curador	85
- Las personas jurídicas	87
III) El sujeto pasivo de la querella y su efecto extensivo	88
IV) Plazo para su impetración	89
V) Forma	90
VI) Desistimiento	91
(c) La apertura de la Instrucción	94
I) Noción	94
II) Finalidad	96
III) Naturaleza de la resolución de apertura	97
IV) Reserva de las diligencias	98
V) Término de instrucción	100
a) Procesos abiertos con posterioridad a la vigencia de la ley 81/93	104
b) Procesos en curso, a la entrada en vigencia de la ley 81/93	104
VI) Funcionario competente	106
- Dirección nacional de fiscalías	106
- Dirección regional de fiscalías	106
- Dirección seccional de fiscalías	107
- Unidades locales de fiscalías	107
(2) Actos procesales de desarrollo	108
(a) Las declaraciones procesales	109
I) El testimonio.....	109
a) Deber de rendir testimonio. Excepciones	110
b) Formalidades	115

II) La indagatoria.....	121
a) A quién se le recibe	122
b) Cuándo y cómo se recibe	130
c) El nombramiento del defensor	139
1) Oportunidad y duración	139
2) Rechazo del poder. Requisitos del mismo	141
3) Personas habilitadas para la defensa	142
b) La inspección judicial.....	144
I) Concepto y naturaleza	145
II) Objeto	146
III) Ritualidades.....	147
c) El peritaje.....	150
I) Concepto	150
II) El perito	151
III) El dictámen	156
IV) Admisibilidad de las pericias.....	161
d) La confesión.....	162
I) Concepto.....	162
II) Requisitos.....	164
e) El allanamiento.....	167
I) Procedencia.....	167
II) Formalidades.....	168
f) Retención de correspondencia e interceptación de comunicaciones	171
g) Reconocimiento en fila de personas o a través de fotografías	173
I) Concepto	173
II) Formalidades.....	174
3) Actos procesales de calificación sumarial.....	176
a) El cierre de investigación	176
I) Naturaleza de la providencia, notificación e impugnabilidad ...	176
II) Presupuestos del cierre y formas de calificación	180
a) Planteamiento del problema	180
b) Posibles soluciones.....	180
1) Cierre parcial	180

2) La existencia de una tercera forma de calificación	183
b) La resolución de acusación	185
I) Concepto y naturaleza de la providencia	185
II) Notificación	192
III) Variación de la calificación jurídica provisional - posibles soluciones	194
c) La resolución de preclusión de la investigación.....	203
I) Concepto.....	203
II) Notificación.....	204
(4) Actos procesales de juzgamiento.....	204
a) Inicio de la etapa de juzgamiento	204
b) Traslado para preparar la audiencia pública	204
c) Fijación de fecha para la audiencia y orden de pruebas	205
d) Celebración de la audiencia	206
e) Sentencia	209
I) Término y formalidades de redacción	209
a) Resumen de los hechos.....	210
b) La identidad o individualización del procesado	210
c) Resumen de la acusación y alegatos	211
d) Calificación jurídica de los hechos y situación del procesado	212
e) Fundamentos jurídicos relacionados con la indemnización de perjuicios y la condena en concreto al pago de los mismos... ..	213
f) La condena a pena principal y accesoria	214
g) La condena de ejecución condicional	214
b. El término de los actos procesales	
(1) Concepto.....	215
(2) Clases	217
(a) Según sus efectos en el proceso.....	217
I) Dilatorios o intermedios	217
II) Perentorios, fatales, finales, preclusivos o útiles	218
III) Términos ordenatorios, conminatorios o simples.....	219
(b) Según el modo como se fijan	220
I) De plazo fijo	220
II) De plazo mínimo.....	220
III) De plazo máximo	220

(c) Según la forma como se establecen.....	221
I) Plazos explícitos.....	221
II) Plazos implícitos.....	221
(d) Según la voluntad que fije el término	222
I) Legales.....	222
II) Judiciales.....	222
(e) Por su disponibilidad y extensión	222
I) Improrrogables	222
II) Prorrogables.....	223
(3) Cómputo de los términos.....	225
(4) Los términos en el nuevo código de procedimiento penal	227
2. El lugar de los actos procesales.....	267

**CAPITULO SEGUNDO
ACTOS PROCESALES Y NULIDADES
LA NULIDAD PROCESAL**

I. CONCEPTO Y ELEMENTOS.....	271
a) Estado de anormalidad del acto procesal	272
b) Originado en la carencia de algunos elementos constitutivos o en vicios existentes sobre ellos	273
c) Que potencialmente lo coloca en situación de ser declarado judicialmente inválido	273
II. ERROR IN PROCEDENDO Y ERROR IN IUDICANDO.....	274
III. NULIDAD E INEXISTENCIA.....	275
A. posición que acepta la teoría del acto inexistente y su distinción con el acto nulo.....	275
B. Posición que no acepta la teoría del acto inexistente.....	280
C. Nuestra opción	281
IV. NULIDAD E INEFICACIA.....	286
V. NULIDADES PROCESALES Y SUSTANCIALES.....	289
VI. PRINCIPIOS QUE ORIENTAN LA DECLARATORIA DE LAS NULIDADES Y SU CONVALIDACION.....	290

A. Principio de especificidad, taxatividad o legalidad	290
B. Principio de la última ratio, de la aplicación residual o de la medida extrema	301
C. Principio de la trascendencia	305
D. Principio de convalidación, confirmación o saneamiento	311
1. El silencio del interesado o inercia	313
2. La aceptación de los efectos del acto irregular	315
2. Inobservancia de las condiciones de modo y de tiempo	317
4. Finalidad conseguida igualmente	320
E. Principio de instrumentalidad de las formas, finalista o de la finalidad cumplida	323
F. Principio de protección	326
G. Principio de autoridad, oficiosidad o de prevención	330
H. Principio de seguridad jurídica o de la certeza	336

CAPITULO TERCERO
DE LAS CAUSALES DE NULIDAD

I. CAUSALES EN LA LEY DE PROCEDIMIENTO PENAL	339
A. Nulidades por incompetencia	339
1. Nulidades en la etapa de instrucción	339
a. Nulidad por violación al factor territorial.....	339
b. Nulidad por violación al factor subjetivo.....	345
(1) Funcionarios con fuero de juzgamiento	345
- A la Corte Suprema de Justicia	345
- A los magistrados del tribunal nacional	348
- A los tribunales superiores de distrito judicial.....	348
- A los jueces regionales	349
- A los jueces penales del circuito	349
(2) Algunos casos de nulidad	350
c. Nulidad por violación del factor objetivo.....	356
d. Nulidad por violación del factor funcional	362
(1) Violación a la competencia exclusiva	363
(2) Violación a los grados jurisdiccionales de apelación y consulta	364
(3) Violación a las normas que regulan las comisiones judiciales	366

e. Nulidad por violación a las normas de conexidad	369
B. Nulidad por irregularidades sustanciales que afectan el debido proceso.....	383
1. Nulidades en la apertura de la instrucción y vinculación de personas al proceso	385
2. Nulidades originadas en las actas de diligencias	396
2. Nulidades con causa en los términos	405
3. Nulidades en algunas decisiones judiciales por violación a las formas propias del juicio	425
a. En la resolución que resuelve situación jurídica	425
b. En la resolución acusatoria	430
(1) Falta de motivación	430
(2) Motivación anfibológica	457
(a) Anfibología en la adecuación de la conducta	458
I) En el tipo objetivo	458
a) En el tipo descriptor propiamente dicho	458
b) En delitos conexos	461
II) En el tipo subjetivo	462
III) En los dispositivos amplificadores del tipo	463
a) En las formas de participación	463
b) En las formas de ejecución de la conducta	467
(3) Inexacta mención del procesado (individualización e identificación)	467
(4) Errores referidos al tiempo de comisión del delito	473
c. En la sentencia condenatoria	473
- Falta de motivación	475
C. Nulidades por violación al derecho de defensa.....	490
1. Falta de defensor.....	495
a. Carencia parcial absoluta	497
b. Carencia de tarjeta profesional, expiración de la licencia temporal o suspensión del ejercicio de la profesión	505
c. Falta de posesión o de reconocimiento de personería	508
d. Violación del artículo 148 del Código de Procedimiento Penal, referente a personas habilitadas para la defensa.....	510
e. Errores de los abogados defensores	515
2. Nulidad en la presentación, práctica y controversia probatoria. Investigación integral	517
a. El impedir al procesado o a cualquiera de los sujetos procesales, presentar o controvertir pruebas	517

b. En la práctica de pruebas	532
(1) Violación al principio de necesidad de la prueba y prohibición de aplicar el juez su particular conocimiento sobre los hechos	534
(2) Violación al principio de la formalidad y legitimidad de la prueba.....	534
(a) El testimonio.....	535
(b) La confesión.....	547
(c) Los reconocimientos en fila de personas y a través de fotografías	558
(d) Prueba pericial	560
(e) Inspección judicial.	565
(3) Violación a los principios de lealtad y probidad o veracidad, publicidad y contradicción de la prueba	567
(4) Violación al principio de libertad probatoria	569
(5) Violación del principio de dirección e intermediación de la prueba.....	571
(6) Violación del principio de preclusión	572
(7) Violación al principio de imparcialidad del funcionario en la búsqueda de la prueba, investigación integral y fin u objeto de la investigación	573
3. Nulidades con origen en la vinculación de personas al proceso.....	576
a. En la indagatoria	576
(1) Vinculación tardía.....	576
(2) En la recepción de la indagatoria o con ocasión de ella.....	580
b. En la declaratoria de persona ausente.....	586
4. Nulidad por violación al principio de la doble instancia, del doble grado de jurisdicción o de control penal	588
BIBLIOGRAFIA.....	595