

JAIME BERNAL CUÉLLAR
EDUARDO MONTEALEGRE LYNETT

- Miembros de la Comisión Redactora -

EL PROCESO PENAL

Edición actualizada con base
en el decreto 1861 de 1989

Segunda edición

CENTRO DE ESTUDIOS PENALES
Bogotá - Colombia
1990

CONTENIDO

INTRODUCCIÓN

PÁG.

ESQUEMA DEL PROCESO PENAL COLOMBIANO	1
--	---

CAPÍTULO I

INDAGACIÓN PRELIMINAR Y AUTO INHIBITORIO

I. Indagación preliminar	11
A. Características de la indagación preliminar	11
1. No existe controversia probatoria	11
2. No existe publicidad de la prueba	12
3. Impera el principio de legalidad de la prueba	12
B. Funcionarios competentes	13
C. Suspensión de la indagación preliminar por la policía judicial	14
D. Pruebas practicadas durante la indagación preliminar. Versión del imputado	16
E. Pruebas practicadas por policía judicial	19
1. Solo puede practicar las diligencias que taxativamente señale el Código de Procedimiento Penal	19
2. Valor probatorio de las diligencias	19
3. Allanamientos practicados por la policía judicial sin orden escrita de autoridad competente. Valor de las pruebas recaudadas	21
4. Inexistencia de las pruebas practicadas por policía judicial	26
II. Auto inhibitorio	27
A. Naturaleza jurídica	28
B. Funcionario competente para proferir auto inhibitorio o su revocatoria	29
1. Competencia para dictar auto inhibitorio	29
2. Funcionario competente para revocar el auto inhibitorio ..	30
C. Causales para proferir auto inhibitorio	32
D. Apelación del auto inhibitorio	34

CAPÍTULO II

CESACIÓN DE PROCEDIMIENTO
Y CALIFICACIÓN DEL SUMARIO

	PÁG.
I. Cesación de procedimiento	35
A. Causales	35
1. Cesación de procedimiento por indemnización integral	38
2. Audiencia de conciliación	42
B. Oportunidad procesal para decretarla (C. de P. P., art. 34) .	43
1. Cesación de procedimiento en el sumario y en el juicio ...	43
2. Cesación de procedimiento en segunda instancia	48
II. Calificación del mérito del sumario	53
A. Resolución de acusación	53
B. Cesación de todo procedimiento	57
C. Reapertura de la investigación	58
D. Segunda calificación del mérito del sumario	62
E. Efectos en que se concede el recurso de apelación	65

CAPÍTULO III

LA CAPTURA

A. Generalidades	67
B. Captura anterior a cualquier diligencia investigativa	74
C. Captura durante la indagación preliminar	75
D. Captura durante el proceso	77
1. Captura para tomar declaración indagatoria	77
2. Captura para resolver situación jurídica	84
E. Captura después de sentencia condenatoria	88
F. Revocatoria del subrogado de la condena de ejecución condicional	88
G. Levantamiento del estado de captura y cancelación de las órdenes	93
H. Controles de legalidad sobre la aprehensión	97

CAPÍTULO IV

MEDIDAS DE ASEGURAMIENTO

A. Antecedentes legislativos	111
B. Requisitos formales y sustanciales a las medidas de aseguramiento	112
a. Naturaleza del acto que resuelve situación jurídica	112
b. Funcionarios competentes	113
c. Requisitos sustanciales	114

C. Términos para indagar y resolver situación jurídica	115
D. Conminación	116
E. Caución	119
F. Detención preventiva	126
G. Efectos de la sentencia en lo que respecta a la libertad del imputado	127
H. Delitos conexos, tentativa, participación, circunstancias específicas de agravación y atenuación punitiva	131
1. Determinación de la pena mínima	131
2. Concurrencia de medidas de aseguramiento	133

CAPÍTULO V

**LIBERTAD PROVISIONAL
REVOCATORIA Y SUSTITUCIÓN
DE MEDIDAS DE ASEGURAMIENTO**

I. Libertad provisional	139
A. Noción jurídica de este derecho	139
B. Presupuesto para conceder el derecho	140
C. Naturaleza jurídica de la providencia que la concede	141
D. Oportunidad para conceder la libertad provisional	141
E. Causales de libertad provisional	143
F. Diferencias entre la libertad obtenida en virtud de conminación o caución y la obtenida mediante libertad provisional	165
II. Revocatoria y sustitución de medidas de aseguramiento	166
A. Sustitución de medidas de aseguramiento	166
B. Revocatoria directa de las providencias en el proceso penal. Características	169
C. Diferencias entre el recurso de reposición y la revocatoria	172
D. Diferencias entre la revocatoria y la sustitución de providencias	174

CAPÍTULO VI

**NOTIFICACIÓN DE PROVIDENCIAS, RECURSOS
ORDINARIOS, CONSULTA Y TRÁMITE
DE SEGUNDA INSTANCIA**

I. Notificaciones en el proceso penal	175
A. Clases de notificaciones	175
B. La notificación como acto procesal reglado. Finalidades de la misma	178

	PÁG.
C. Momento en que se entiende surtida la notificación	180
D. Presupuestos para que las notificaciones por edicto o por estado surtan plenos efectos	181
E. Mecanismos establecidos en el ordenamiento jurídico para la rectificación de una notificación anómala	182
II. Recursos ordinarios	184
A. Características del término de ejecutoria	184
B. Reposición	186
C. Apelación y trámite de la segunda instancia	188
D. Interés jurídico para recurrir	200
E. La “reformatio in pejus”	204
F. El superior puede decidir con base en pruebas que no se valoraron en primera instancia	207
G. Proferida la decisión del “ad quem”, por regla general no cabe pedimento alguno	208
H. Reposición en segunda instancia	210
I. Notificaciones en segunda instancia	214
III. Consulta de providencias en el proceso penal	216
A. Providencias consultables	217
B. Consulta de delitos conexos no señalados en el artículo 210 del C. de P. P.	217
C. La consulta procede por ministerio de la ley, así se omita en la parte resolutive la orden de consultar la decisión	220
D. Criterios para determinar la consulta en caso de atipicidad ..	222
E. Ejecutoria de las providencias que deciden sobre la consulta	223

CAPÍTULO VII

LAS NULIDADES

I. Principios que rigen la nulidad	225
A. Principio de especificidad	225
B. Principio de trascendencia	227
C. Principio de protección	230
D. Principio de convalidación	234
E. Principio de instrumentalidad de las formas	235
F. Principio de la ejecutoria material	237
G. Principio de la seguridad jurídica	237
H. Principio de la naturaleza residual	238
II. Nulidad por incompetencia	239
A. Nulidades en la etapa del sumario	239
1. Nulidad por violación del factor subjetivo. Facultades del juez comisionado	241

	PÁG.
2. Nulidad por violación del factor objetivo. Naturaleza del hecho	245
3. Nulidad por violación del factor funcional	248
4. Nulidad por violación al factor territorial	250
B. Nulidades en la etapa del juzgamiento	251
1. Violaciones del factor objetivo. Naturaleza del hecho	251
2. Rompimiento de la conexidad	252
3. Audiencia pública realizada por juez colegiado sin la presencia de todos los integrantes de la sala	253
III. Nulidad por violación a las normas propias del juicio	255
A. Irregularidades sustanciales en la resolución de acusación que generan nulidad por violación de las formas propias del juicio	257
1. Falta de motivación	258
2. Motivación anfibológica	261
3. El principio lógico de no contradicción	274
4. Errores relativos a la época de comisión del hecho punible	275
5. Errores sobre la individualización del autor o partícipe ...	275
B. Irregularidades en la resolución de acusación que “no” generan nulidad	277
IV. Nulidad por violación del derecho de defensa	279
A. Aspectos generales del derecho de defensa	281
B. Nulidades originadas en la diligencia de indagatoria	294
C. Nulidad por vinculación tardía del imputado al proceso	300
D. Nulidad por omisión de práctica de pruebas	303
E. Nulidad por violación al principio de la notificación personal de la acusación	307
F. Nulidad por violación al principio de lealtad	308
G. Nulidad por violación del principio de control	310
H. El derecho a un apoderado de confianza	312
V. Nulidades constitucionales	314
A. Violación del principio de favorabilidad	314
B. Violación del principio de legalidad de los delitos y de las penas	316
VI. Aspectos generales de la nulidad	317
A. Oportunidad para invocar nulidades	317
B. Nulidades parciales	318
C. La Corte como tribunal supremo de la legalidad del proceso	320
D. Diferencias entre nulidades e inexistencias	321

CAPÍTULO VIII

DE LA UNIDAD PROCESAL

A. Definición. Excepciones al principio de la unidad procesal	325
1. Investigación separada de delitos conexos	325
2. Por razón de la concurrencia de personas en el delito	326
3. Por razón de ciertas decisiones judiciales	329

	PÁG.
B. Investigación y fallo de delitos conexos	331
C. Rompimiento ilegal de la unidad procesal. Consecuencias	339
1. Investigación y fallo por separado de delitos conexos	339
2. Investigación y fallo conjunto de delitos no conexos	341
3. Falta de vinculación al proceso de copartícipes conocidos	344
D. Errores sobre los extremos de la relación jurídico-procesal	351
1. El juez no puede determinar a su arbitrio el objeto de la relación jurídico-procesal	352
2. Dejar de considerar uno de los extremos de las conductas delictivas, impediría en determinados eventos el juzgamiento posterior de ellas	355
3. Se puede dificultar la adecuación típica de algunos comportamientos	357
4. La separación de una conducta única en pluralidad de hechos punibles, es causal de nulidad	359
E. Rompimiento de la conexidad	360
F. Ruptura de la unidad procesal sin desaparecimiento de la conexidad	364
G. Quién puede plantear la nulidad	366

CAPÍTULO IX

ETAPA DE JUZGAMIENTO

A. Pruebas en el juicio	369
B. Congruencia entre resolución de acusación y sentencia	370
1. Sistemas para determinar la congruencia	371
2. Criterio adoptado en el nuevo Código. Un sistema mixto ...	372
3. Cambio de adecuación típica	375
4. Hipótesis en que es aplicable el cambio de adecuación típica	375
5. Presupuestos para el cambio de adecuación típica	379
6. Inmutabilidad de la resolución de acusación	380
7. Oportunidad y trámite para el cambio de adecuación	381
8. Casos en que no es posible variar la calificación de los hechos	383
9. Efectos del cambio de adecuación típica con relación a la prescripción	384
10. Nulidades por aplicación o falta de aplicación del artículo 501 del C. de P. P.	386
11. Conclusiones sobre la nulidad	391
C. Prórroga y cambio de competencia	392
1. Prórroga de competencia	392
2. Cambio de competencia	392

CAPÍTULO X

PROCEDIMIENTO ABREVIADO

	PÁG.
A. Generalidades	395
B. Funcionarios competentes para aplicar el procedimiento abreviado	395
C. Situaciones en que no se sigue el procedimiento abreviado	397
D. Estructura del proceso abreviado	398
1. Trámite común al ordinario	398
2. Trámite especial de procedimiento abreviado	399
3. Se estaría creando una nueva excepción al procedimiento abreviado	403
E. Unidad procesal	407
F. Cambio y mantenimiento del procedimiento	408
G. Integración con el procedimiento ordinario	410
H. Cambio de adecuación típica	415
Bibliografía	417
Índices	447