

## CONTENIDO

LISTA DE CUADROS Y FIGURAS	19
NOTA PRELIMINAR	21
AGRADECIMIENTOS	25
ABREVIATURAS	27
INTRODUCCIÓN	33
I. La inversión de la carga de la prueba en instrumentos internacionales	33
II. Recepción en algunos Estados	36
III. Inversión de la carga de la prueba y enriquecimiento ilícito en el derecho penal colombiano	42
IV. Inversión de la carga de la prueba y cargas probatorias dinámicas	50
V. Las cargas probatorias dinámicas en el proceso penal colombiano: estado actual de la discusión	55
VI. Plan de redacción	64
CAPÍTULO PRIMERO	
PUNTO DE PARTIDA: LA INCORPORACIÓN DE LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS AL SISTEMA ACUSATORIO COLOMBIANO	71
I. Surgimiento de las cargas probatorias dinámicas en el proceso penal colombiano	72

II. Desarrollo	74
A. Índole	75
B. Contexto de aplicación	87
C. Momento	92
D. Finalidad	94
E. Excepcionalidad	97
F. Consecuencias	100
1. Nulidad del proceso	101
2. Condena del acusado	102
3. Límites para la presunción de inocencia y el “in dubio pro reo”	105
4. Límites para el ejercicio del derecho de defensa	106
5. Efectos sancionatorios	109
III. ¿Declive?	113
IV. Balance	126

## CAPÍTULO SEGUNDO

### DE VUELTA A LOS FUNDAMENTOS NORMATIVOS:

#### LA ESTRUCTURA DEL PROCESO PENAL EN LOS INSTRUMENTOS INTERNACIONALES DE DERECHOS HUMANOS

I. Instrumentos generales	132
A. Grandes Declaraciones y convenciones	132
1. Estructura básica	133
2. Investigación	136
a. Injerencias en derechos fundamentales	136
b. Detención preventiva	138
1) Aspectos regulados	138
a) Su sujeción al principio de legalidad y la proscripción de las detenciones arbitrarias	138
b) Su condicionamiento a la necesidad de realización de fines procesales con fundamento en los instrumentos internacionales de derechos humanos	139

c)	La información de las razones de la detención	140
d)	Su carácter excepcional	141
e)	El plazo razonable por el que debe mantenerse	142
f)	La violación del plazo razonable de la detención preventiva como causal de libertad provisional	143
g)	El trato humano que se le debe dar a la persona detenida	145
h)	La separación en los centros de reclusión entre detenidos y condenados	145
i)	La deducción del tiempo de detención de la pena que llegue a imponerse	146
2)	Situaciones problemáticas	147
a)	No sometimiento a reserva judicial	147
b)	Ausencia de estándar probatorio	148
c)	Ausencia de jueces de audiencias preliminares	149
3.	Fase intermedia	150
4.	Juicio	151
5.	Presunción de inocencia	152
a.	Cláusula	152
b.	Tratamiento de los procesados	155
6.	Derecho de defensa	157
7.	Derechos de las víctimas	160
8.	Grandes Declaraciones, convenciones y fundamentos del proceso penal	161
B.	“Soft law”	163
1.	Instrumentos relativos a los reclusos	163
a.	Investigación	164
b.	Detención preventiva	165
c.	Presunción de inocencia	167
d.	Derecho de defensa	168

2.	Instrumentos relativos a las víctimas y la lucha contra la impunidad	170
3.	Instrumentos relativos a la administración de justicia	176
4.	El proyecto de Reglas Mínimas de las Naciones Unidas para la administración de la justicia penal	183
5.	“Soft law” y fundamentos del proceso penal	194
C.	Instrumentos de otros sistemas jurídicos	196
1.	Sistema Europeo de Derechos Humanos	197
2.	Sistema Africano de Derechos Humanos	201
3.	Sistema Árabe de Derechos Humanos	204
a.	Declaración de El Cairo sobre los Derechos Humanos en el Islam	204
b.	Carta Árabe sobre Derechos Humanos	206
4.	Sistema de Derechos Humanos de los Países del Sudeste Asiático	209
5.	Fundamentos del proceso penal en otros sistemas jurídicos	211
II.	Instrumentos especiales	212
A.	Sistema de responsabilidad penal juvenil	214
1.	Estructura básica	214
2.	Investigación	215
3.	Juicio	215
4.	Presunción de inocencia	216
5.	Derecho de defensa	217
6.	Sistema de responsabilidad penal juvenil y fundamentos del proceso penal	218
B.	Estatuto de Roma	219
1.	Estructura básica	220
2.	Investigación	220
3.	Fase intermedia	222
4.	Juicio	223
5.	Presunción de inocencia	225
6.	Derecho de defensa	226
7.	Derechos de las víctimas	228

8. Estatuto de Roma y fundamentos del proceso penal	229
III. Balance: presunción de inocencia como presupuesto de existencia del proceso	238
A. Desarrollos críticos	238
B. Desarrollos positivos	242
C. Propuesta de sistematización de los fundamentos del proceso penal	246
1. Estructura orgánica del proceso penal	247
2. Estructura metodológica del proceso penal	249
3. Estructura probatoria del proceso penal	252

### CAPÍTULO TERCERO

#### DE VUELTA A LOS FUNDAMENTOS TEÓRICOS:

LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS	261
I. La carga de la prueba	262
A. La carga procesal	262
B. La carga procesal más importante: la carga de la prueba	263
C. Carga objetiva de la prueba y carga subjetiva de la prueba	268
D. Tres situaciones relevantes	270
E. ¿Contra la carga de la prueba?	277
II. Las cargas probatorias dinámicas	283
A. Origen	283
B. Particularidades	286
C. Cuestionamientos	289
III. Las cargas probatorias dinámicas en el sistema jurídico colombiano	294
A. En el régimen legal anterior	294
B. Desarrollos jurisprudenciales	295
1. En el Consejo de Estado	295
2. En la Corte Suprema de Justicia	297
3. En la Corte Constitucional	299
C. En la Ley 1564 de 2012	301
D. Desarrollos jurisprudenciales	304

1. En la Corte Constitucional	304
2. En la Corte Suprema de Justicia	305
IV. Balance	317

## CAPÍTULO CUARTO

## LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS

## O LA NEGACIÓN DE LA ESTRUCTURA

PROBATORIA DEL PROCESO PENAL	321
------------------------------	-----

I. Valoración de la jurisprudencia penal	322
A. Índole	322
B. Contexto de aplicación	332
C. Momento	334
D. Finalidad	335
E. Excepcionalidad	338
F. Consecuencias	340
1. Nulidad del proceso	341
2. Condena del acusado	344
3. Límites para la presunción de inocencia y el "in dubio pro reo"	348
4. Límites para el ejercicio del derecho de defensa	351
5. Efectos sancionatorios	354
G. Cargas probatorias dinámicas, proceso penal y teoría del precedente judicial	358
1. Teoría del precedente judicial	358
a. Existencia del precedente	358
b. Efectos temporales	363
c. Revocatoria del precedente	366
2. El precedente judicial en el sistema jurídico colombiano	367
3. Cargas probatorias dinámicas y precedente judicial	371
a. Existencia del precedente	372
b. Efectos temporales	376
c. Revocatoria del precedente	377
II. Una mirada desde los fundamentos	383
A. Desde los fundamentos normativos	383

B.	En particular, desde la presunción de inocencia	392
1.	Cláusula de formulación	392
2.	Carga de la prueba	398
3.	Licitud de la prueba	403
4.	Suficiencia de la prueba	404
5.	Cláusula de cierre	408
6.	Cláusula de proscripción de la inversión de la carga de la prueba	410
C.	Desde los fundamentos teóricos	415
D.	Un debate de fondo: la prueba de las causales de ausencia de responsabilidad	421
1.	Panorama general	421
a.	Distintos sistemas procesales	422
b.	Proceso penal colombiano	427
c.	Clases de hechos	436
d.	¿Hacia la “evidential burden”?	439
2.	Situaciones particulares	441
a.	Delitos de peligro abstracto	441
b.	Anticipación del injusto en el tipo	444
c.	“Exceptio veritatis”	447
d.	Preclusión de la actuación	449
e.	Inimputabilidad del procesado	452
E.	Cargas probatorias dinámicas, proceso penal y teoría del derecho	455
1.	El juez Herbert	456
2.	El juez Hércules	460
3.	El juez de Duncan Kennedy	467
III.	Balance	480
	CONCLUSIÓN	487
	BIBLIOGRAFÍA	495