

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Siglas y abreviaturas	VII
Participaron en esta publicación	XI
Presentación	XV
Presentación del Programa Estado de Derecho para Latinoamérica de la Fundación Konrad Adenauer.....	XVII

TÍTULO I

CONSIDERACIONES PRELIMINARES

Artículo 1º (Eduardo Fidel Pastrana Buelvas)	3
I. El contexto político del proceso refrendatorio del Acuerdo de Paz con las FARC.....	4
II. El mecanismo de <i>fast track</i> y los conceptos de la Corte Constitucional: entre defensores, críticos y el complejo escenario de refrendación	10
III. El Acuerdo de Paz en Colombia como un “Acuerdo Especial” según el DIH.....	17
IV. Consideraciones finales.....	20

TÍTULO II

OBJETO Y PRINCIPIOS

CAPÍTULO I

OBJETO Y ÁMBITO DE APLICACIÓN

Artículo 2º. Objeto (Alejandro David Aponte Cardona).....	27
I. Trato simétrico pero diferenciado para actores del conflicto armado interno	28
II. Sobre la conexidad de diversas conductas con los delitos políticos	30
III. La amplia tradición del país en torno de los “delitos atroces”	33
IV. Sobre la relación, directa o indirecta de las conductas, con el conflicto armado interno: arts. 2 y 3.....	34
Artículo 3º. Ámbito de aplicación (Alejandro David Aponte Cardona)	38
I. Aclaración previa	39
II. Casos fallados por la Sala de Casación Penal de la CSJ: sobre las relaciones de causalidad con el conflicto armado interno.....	45

	PÁG.
III. Sobre el tratamiento penal de la protesta social	49
IV. Hacia la descriminalización de la protesta social.....	49
V. Directiva de la FGN sobre descriminalización de la protesta social.....	52
Artículo 4º. Alcance (Alejandro David Aponte Cardona).....	55

CAPÍTULO II

PRINCIPIOS APLICABLES

Artículo 5º. Derecho a la paz (Diana Dajer Barguil)	59
I. Introducción	60
II. Concepto y dimensiones del derecho a la paz: la LA como instrumento para materializar la noción de paz negativa	61
III. El derecho a la paz en el ordenamiento jurídico nacional e internacional	64
IV. El derecho a la paz como contexto de interpretación de la LA.....	68
V. El derecho a la paz y el régimen de condicionalidades	69
Artículo 6º. Integralidad (Diana Dajer Barguil).....	72
I. Introducción	73
II. Fines de la LA en el marco de una estrategia integral de justicia transicional	73
III. La LA como instrumento del Sistema Integral de Verdad, Justicia, Reparación y No Repetición.....	75
IV. El principio de integralidad como criterio de interpretación de las disposiciones de la LA.....	78
Artículo 7º. Prevalencia (Natalia Silva Santaularia).....	80
I. Primer inciso	80
II. Segundo inciso	83
III. Tercer inciso	84
Artículo 8º. Reconocimiento del delito político (Diego Fernando Tarapués Sandino)	86
Artículo 9º. Tratamiento penal especial, simétrico, simultáneo, equilibrado y equitativo (Gustavo Emilio Cote Barco).....	91
I. Consideraciones preliminares	93
II. Sentido de la expresión “agentes del Estado”	97
III. Delitos con ocasión, por causa, o en relación directa o indirecta con el conflicto armado.....	101
IV. Restricción a delitos cometidos “sin ánimo de enriquecimiento personal ilícito, o en caso de que existiera, sin ser este el determinante de la conducta delictiva” según los art. transitorios 17 y 23	107
V. Antes de la entrada en vigor del Acuerdo Final de Paz: refrendación	108
Artículo 10. Deber de investigar, esclarecer, perseguir y sancionar (Juana Inés Acosta López - Carlos Enrique Arévalo Narváez).....	110
Artículo 11. Favorabilidad (Astrid Liliana Sánchez Mejía)	122
I. Introducción	122

	PÁG.
II. Principio pro homine o cláusula de favorabilidad en la interpretación de los derechos.....	123
III. Principio de favorabilidad penal	124
IV. Principio de favorabilidad y aplicación de la Ley 1820 de 2016.....	127
Artículo 12. Debido proceso y garantías procesales (Astrid Liliana Sánchez Mejía).....	130
I. Introducción	132
II. El derecho al debido proceso y sus garantías.....	132
III. Debido proceso y participación de las víctimas.....	137
Artículo 13. Seguridad jurídica (Astrid Liliana Sánchez Mejía).....	142
Artículo 14. Contribución a la satisfacción de los derechos de las víctimas (Juana Inés Acosta López - Carlos Enrique Arévalo Narváez)	150
I. Introducción	151
II. Las amnistías condicionadas a la luz del derecho internacional y las experiencias comparadas	154
III. Los beneficios penales condicionados y la LA	158
IV. Retos para la aplicación de la LA en Colombia	160
A) Alcance de la contribución de los beneficiarios	160
B) ¿Condiciones de acceso al beneficio penal o de mantenimiento?	165
C) Verificación del cumplimiento de los condicionamientos	166

TÍTULO III

AMNISTIAS, INDULTOS Y OTROS TRATAMIENTOS PENALES ESPECIALES

CAPÍTULO I

AMNISTÍAS “DE IURE”

Artículo 15. Amnistía “de iure” (Diego Fernando Tarapués Sandino).....	169
Artículo 16. (Diego Fernando Tarapués Sandino).....	174
Artículo 17. Ámbito de aplicación personal (Diego Fernando Tarapués Sandino).....	183
Artículo 18. Dejación de armas (Diego Fernando Tarapués Sandino).....	187
Artículo 19. Procedimiento para la implementación de la amnistía “de iure” (Vanessa Suelst Cock).....	190
I. Introducción	191
II. Amanera de introducción: los delitos políticos y conexos.....	192
III. Ámbito de aplicación	195
IV. Autoridades que conceden la Amnistía y procedimiento.....	196
V. Plazos de aplicación	201
Artículo 20. Eficacia de la amnistía (Astrid Liliana Sánchez Mejía - Lina Charro Martínez).....	203

CAPÍTULO II

AMNISTÍAS O INDULTOS OTORGADOS
POR LA SALA DE AMNISTÍA O INDULTO

	PÁG.
Artículo 21. Sala de Amnistía o Indulto (Gustavo Emilio Cote Barco).....	207
I. Introducción	208
II. Diferencia sustancial entre la amnistía <i>de iure</i> y la amnistía concedida por la Sala de Amnistía o Indulto	209
III. Diferencia procesal entre la amnistía <i>de iure</i> y la amnistía concedida por la Sala de Amnistía o Indulto	212
IV. Concesión de amnistías por parte de la Sala de Amnistía o Indultos como función subsidiaria para casos difíciles.....	213
V. “En aplicación del principio de favorabilidad”	214
Artículo 22. Ámbito de aplicación personal (Diego Fernando Tarapués Sandino)	216
Artículo 23. Criterios de conexidad (Diego Fernando Tarapués Sandino)	219
I. Introducción	221
II. Criterios normativos de exclusión.....	222
A) Exclusión de crímenes internacionales.....	222
B) Exclusión de actos de ferocidad, barbarie o equivalentes	227
C) Exclusión de delitos comunes por fuera del conflicto y de la rebelión	228
D) Exclusión de delitos motivados por beneficio propio o de un tercero..	229
III. Criterios normativos orientadores	230
A) Delitos perpetrados en combate con ocasión del conflicto armado.....	231
B) Delitos cuyo sujeto pasivo es el Estado y su régimen constitucional..	232
C) Delitos dirigidos a facilitar, apoyar, financiar u ocultar la rebelión	233
Artículo 24 (Catalina Ibáñez Gutiérrez)	237
I. Introducción	238
II. Aproximación al concepto de indulto en el ordenamiento jurídico colombiano y su diferenciación con la amnistía	238
III. Competencia de la Sala de Amnistía o Indulto para otorgar el beneficio de indulto	248
IV. El indulto en la Ley 418 de 1997 y en la LA	250
V. Requisitos del indulto del art. 24 LA y la protesta social.....	253
Artículo 25. Procedimiento y efectos (Catalina Ibáñez Gutiérrez).....	257
Artículo 26. Presentación de listados (Catalina Ibáñez Gutiérrez)	274
Artículo 27. Ampliación de información (Catalina Ibáñez Gutiérrez)	279

CAPÍTULO III

COMPETENCIA Y FUNCIONAMIENTO DE LA SALA DE DEFINICIÓN
DE SITUACIONES JURÍDICAS

Artículo 28. Sala de Definición de Situaciones Jurídicas (John Zuluaga Taborda)	283
I. La Sala de Definición de Situaciones Jurídicas.....	287

II. Funciones generales	289
A) Personas objeto de definición de situación jurídica y tratamiento de sentencias previas (num. 1, 2 y 5)	290
B) Determinación de mecanismos de selección y priorización (num. 3 y 7)	294
C) Relación de conductas con el conflicto armado (num. 4).....	299
D) Niveles de definición de situación jurídica (num. 6, 8, 9 y 10)	305
Artículo 29. Ámbito de competencia personal (John Zuluaga Taborda)	316
I. Anotación preliminar	318
II. Análisis e interpretación de los elementos	318
A) Integrantes de las FARC-EP en listados (num. 1)	318
B) Personas que hayan sido perseguidas penalmente en ejercicio del derecho a la protesta o disturbios internos (num. 2)	320
C) Delitos políticos o conexos vinculados a la pertenencia o colaboración con las FARC-EP (num. 3)	321
Artículo 30. Criterios de valoración de la Sala de Definición de Situaciones Jurídicas (John Zuluaga Taborda).....	324
I. Anotación preliminar	325
II. Análisis e interpretación de los elementos	326
A) Casos de participación determinante en crímenes internacionales y otros (num. 1)	326
B) Delitos comunes sin relación con el conflicto armado (num. 2)	328
Artículo 31. Resoluciones proferidas por la Sala de Definición de Situaciones Jurídicas (John Zuluaga Taborda)	329
I. El trasfondo de la flexibilización a la reacción penal	329
II. Terminación anticipada en el marco de la JEP.....	330
A) Renuncia a la persecución penal.....	331
B) Preclusión de la investigación	334
C) Cesación de procedimiento.....	336
D) Sustitución de la sanción penal.....	338
Artículo 32. Procedimiento y efectos (John Zuluaga Taborda)	339
I. Anotación preliminar	340
II. Procedimiento ante la Sala de Definición de Situaciones Jurídicas	342
A) Fase preliminar	342
B) Fase de sustanciación	344
C) Audiencia de resolución de situación jurídica.....	345
D) Ruta procesal. Sala de Definición de Situaciones Jurídicas	345
Artículo 33. Contribución a la satisfacción de los derechos de las víctimas (Juana Inés Acosta López - Carlos Enrique Arévalo Narváez)	347
I. El principio de condicionalidad: eje de la Ley de Amnistía	348
A) En relación con el derecho a la verdad de las víctimas	353
B) En relación con el derecho a la reparación de las víctimas	354
II. Vacíos y preguntas respecto de la materialización del principio de condicionalidad	356

CAPÍTULO IV

RÉGIMEN DE LIBERTADES

	PÁG.
Artículo 34. Libertad por efecto de la aplicación de la amnistía o de la renuncia a la persecución penal (Óscar Julián Guerrero Peralta)	358
I. Consideraciones generales	358
II. La noción de libertad inmediata y la libertad transitoria.....	362
Artículo 35. Libertad condicionada (Óscar Julián Guerrero Peralta)	366
Artículo 36. Acta formal de compromiso (Óscar Julián Guerrero Peralta)	375
Artículo 37. Procedimiento (Óscar Julián Guerrero Peralta).....	378
I. Introducción	379
II. Sujetos que pueden solicitar el beneficio	379
III. Trámite de conformidad con la situación jurídica del postulante y el régimen procesal aplicable	382
Artículo 38 (Natalia Silva Santaularia).....	386
I. Primer inciso	386
II. Segundo inciso	387
Artículo 39 (Natalia Silva Santaularia).....	389
Artículo 40 (Natalia Silva Santaularia).....	392

CAPÍTULO V

EFECTOS DE LA AMNISTÍA

Artículo 41. Efectos de la amnistía (Astrid Liliana Sánchez Mejía - Lina Chaparro Martínez).....	396
I. La extinción de diversas formas de responsabilidad individual.....	398
II. Efectos de la amnistía y derechos de las víctimas.....	401
III. La Ley de Amnistía y la extinción de dominio	405
Artículo 42. Efectos de la renuncia a la persecución penal (Astrid Liliana Sánchez Mejía - Lina Chaparro Martínez).....	411
Artículo 43. Efectos de la cesación de procedimiento y la suspensión condicional de la ejecución de la pena (Astrid Liliana Sánchez Mejía - Lina Chaparro Martínez).....	417

TÍTULO IV

TRATAMIENTOS PENALES ESPECIALES
DIFERENCIADOS PARA AGENTES DEL ESTADO

CAPÍTULO I

COMPETENCIA Y FUNCIONAMIENTO DE LA SALA
DE DEFINICIÓN DE SITUACIONES JURÍDICAS

Artículo 44. Sala de Definición de Situaciones Jurídicas (Gustavo Emilio Cote Barco).....	423
---	-----

	PÁG.
I. Introducción	424
II. Supuestos en los que la Sala debe definir la situación jurídica de agentes del Estado	426
III. Calificación de la relación de la conducta con el conflicto armado	427
IV. Definición de criterios de selección y priorización	428
V. Otras facultades de la Sala de Definición de Situaciones Jurídicas previstas en el Título III, relevantes para la aplicación de las normas contempladas en el Título IV	433

CAPÍTULO II

MECANISMOS DE TRATAMIENTO ESPECIAL DIFERENCIADO PARA AGENTES DEL ESTADO

Artículo 45. Mecanismos de tratamiento especial diferenciado para agentes del Estado (Gustavo Emilio Cote Barco)	435
I. Introducción	435
II. Mecanismos de resolución definitiva de la situación jurídica, entre ellos la renuncia a la persecución penal	436
III. En aplicación del principio de favorabilidad regulado en esta ley	437
Artículo 46. De la renuncia a la persecución penal (Gustavo Emilio Cote Barco)	439
I. Introducción	442
II. Crímenes internacionales y tipos penales consagrados en el Código Penal colombiano (num. 1)	444
III. “Crímenes de lesa humanidad” como concepto abierto	446
IV. Divergencias entre la definición nacional e internacional de los crímenes: tortura, desaparición forzada y reclutamiento de menores	451
V. Sustracción de menores	455
VI. ¿“Graves” crímenes de guerra?	456
VII. Ejecuciones extrajudiciales y otras formas de violencia sexual	462
VIII. Delitos que no fueron cometidos por causa, con ocasión o en relación directa o indirecta con el conflicto armado (num. 2)	465
IX. Delitos contemplados en el Código Penal Militar (num. 3)	466
Artículo 47. Procedimiento para la aplicación de la renuncia a la persecución penal para los agentes del Estado (Gustavo Emilio Cote Barco)	468
I. Introducción	469
II. Inciso primero: reiteración de la regla general	469
III. Incisos segundo y tercero: elementos de juicio para establecer si la conducta fue cometida en relación con el conflicto armado	470
IV. Inciso cuarto: nuevamente, casos en los que no procede la renuncia a la persecución penal	471
V. Inciso quinto: vacíos e interrogantes sobre el trámite en concreto	471
Artículo 48. Otros efectos de la renuncia a la persecución penal (Gustavo Emilio Cote Barco)	475

	PÁG.
I. Efecto de cosa juzgada y revisión (nums. 1 y 2).....	476
II. Eliminación de antecedentes penales (num. 3).....	478
III. Efectos frente a otros tipos de responsabilidad (nums. 4 y 5).....	481
IV. Parágrafos.....	482
Artículo 49. Recursos contra las resoluciones de la Sala de Definición de Situaciones Jurídicas (Gustavo Emilio Cote Barco)	484
Artículo 50. Contribución a la satisfacción de los derechos de las víctimas (Juana Inés Acosta López - Carlos Enrique Arévalo Narváez)	491
I. Introducción	493
II. El principio de condicionalidad en el art. 50 de la LA.....	493
III. El principio de integralidad y complementariedad, materializado en el art. 50 de la LA.....	496
IV. Las reformas institucionales como garantía de no repetición en contexto de JT: el parágrafo del art. 50 de la LA.....	497
V. La necesidad de una vocación transformadora en la aplicación de políticas públicas en contextos de JT: parágrafo del art. 50	500

CAPÍTULO III

RÉGIMEN DE LIBERTADES

Artículo 51. Libertad transitoria condicionada y anticipada (Nelson Camilo Sánchez León - Alejandro Jiménez Ospina)	503
I. Introducción	505
II. Sobre el tratamiento penal especial diferenciado para agentes estatales en el Acuerdo Final	505
III. Sobre el régimen de libertades previo a la concesión del tratamiento penal especial definitivo para agentes estatales	507
IV. Alcance y contenido de la libertad transitoria condicionada y anticipada	508
V. Observaciones frente a la libertad transitoria condicionada y anticipada ...	511
Artículo 52. De los beneficiarios de la libertad transitoria condicionada y anticipada (Nelson Camilo Sánchez León - Alejandro Jiménez Ospina)	515
II. Que la persona sea considerada agente estatal	515
III. Que el agente estatal esté condenado o procesado por haber cometido conductas punibles por causa, con ocasión, o en relación directa o indirecta con el conflicto armado interno.....	517
IV. Que los delitos cometidos por el agente estatal no estén en la lista de no amnistiables o que, estándolo, este haya pasado más de 5 años privado de la libertad.....	519
V. Que el agente estatal solicite o acepte libre y voluntariamente su intención de acogerse a la Jurisdicción Especial para la Paz y se comprometa a contribuir a la verdad, a la no repetición, a la reparación inmaterial de las víctimas, así como atender los requerimientos de los órganos del sistema	522

Artículo 53. Procedimiento para la libertad transitoria condicionada y anticipada (Nelson Camilo Sánchez León - Alejandro Jiménez Ospina).....	524
I. Introducción	525
II. Procedimiento para miembros de la fuerza pública	525
III. Procedimiento para agentes estatales no pertenecientes a la fuerza pública	527
IV. Observaciones frente al procedimiento para el otorgamiento de la libertad transitoria condicionada y anticipada.....	528
A) Participación de las víctimas en el procedimiento relativo a miembros de la fuerza pública.....	528
B) Posibilidad de interponer la acción de habeas corpus para el otorgamiento de la libertad transitoria condicionada y anticipada a miembros de la fuerza pública.....	531
Artículo 54. Supervisión (Nelson Camilo Sánchez León - Alejandro Jiménez Ospina)	533
Artículo 55. Libertad definitiva e incondicional (Nelson Camilo Sánchez León - Alejandro Jiménez Ospina)	537
I. Introducción	537
II. Sobre la renuncia a la persecución penal como tratamiento penal especial definitivo para agentes estatales en el marco del SIVJRNDR	537
III. Sobre las consecuencias derivadas del otorgamiento de la libertad definitiva e incondicional	538

CAPÍTULO IV

PRIVACIÓN DE LA LIBERTAD EN UNIDAD MILITAR O POLICIAL PARA INTEGRANTES
DE LAS FUERZAS MILITARES Y POLICIALES EN EL MARCO
DE LA JURISDICCIÓN ESPECIAL PARA LA PAZ

Artículo 56. Privación de la libertad en unidad militar o policial para integrantes de las fuerzas militares y policiales (Nelson Camilo Sánchez León - Alejandro Jiménez Ospina).....	540
Artículo 57. De los beneficiarios de la privación de la libertad en unidad militar o policial para integrantes de las fuerzas militares y policiales (Nelson Camilo Sánchez León - Alejandro Jiménez Ospina).....	543
I. Introducción.....	543
II. Que sea agente estatal, perteneciente a las fuerzas militares o policiales	544
III. Que estén condenados o procesados por haber cometido conductas punibles por causa, con ocasión o en relación directa o indirecta con el conflicto armado interno	544
IV. Que los delitos cometidos estén en la lista de no amnistiables y que la persona haya pasado menos de cinco años privada de la libertad.....	545
V. Que solicite o acepte libre y voluntariamente la intención de acogerse al sistema de la JEP y se comprometa a contribuir a la verdad, a la no repetición, a la reparación inmaterial de las víctimas, así como atender los requerimientos de los órganos del sistema.....	546

Artículo 58. Procedimiento para la privación de la libertad en unidad militar o policial para integrantes de las fuerzas militares y policiales (Nelson Camilo Sánchez León - Alejandro Jiménez Ospina)	547
I. Introducción	547
II. Trámite para el otorgamiento del beneficio de privación de la libertad en unidad militar o policial	548
III. Observaciones frente al procedimiento para otorgamiento de la privación de la libertad en unidad militar o policial.....	549
Artículo 59. Supervisión (Nelson Camilo Sánchez León - Alejandro Jiménez Ospina)	550
I. Introducción	550
II. Condiciones de reclusión en unidades militares	551
III. Utilización de medios tecnológicos para la supervisión	551

TÍTULO V

DISPOSICIONES FINALES. SISTEMA DE DEFENSA

Artículo 60. Sistema de defensa jurídica gratuita (Heydi Patricia Baldosea Perea)	555
I. Antecedentes normativos y la garantía del derecho de defensa.....	556
II. La defensa gratuita en la Ley de Amnistía.....	560
A) Condiciones de accesibilidad	560
B) Aptitud de los profesionales que asumen la defensa.....	561
C) Modelos de asistencia legal.....	563

VIGENCIA

Artículo 61. Vigencia (Diana Dajer Barguil)	569
I. Introducción	569
II. La vigencia de la LA y los principios de seguridad jurídica e integralidad del SIVJRNR.....	570
III. Concordancia entre la vigencia general de la LA con otras disposiciones	572
Índice de materias	575