

ANTONIO LUIS GONZÁLEZ NAVARRO

**LA
RESPONSABILIDAD CIVIL
EN LOS
SISTEMAS PENALES
(MIXTO Y ACUSATORIO)**

SEGUNDA EDICIÓN


LEYER

gtz

Embajada
de la República Federal de Alemania
Bogotá

PROYECTO PROFIS
DONACIÓN

ÍNDICE GENERAL

PRIMERA PARTE

CAPÍTULO I ESTUDIO HISTÓRICO Y JURÍDICO PENAL DE LA ACCIÓN CIVIL

A. Doctrina romana.....	9
B. Consideración alemana.....	10
C. Doctrina española.....	11
D. Tesis de BENTHAN y SPENCER.....	12
E. La concepción de MERKEL.....	14
F. Posición del clásico FRANCESCO CARRARA.....	15
G. La escuela positivista.....	16
1. RAFAEL GARÓFALO.....	16
2. ENRICO FERRI.....	19
H. Reflexión temática.....	21
I. Pensamiento de ALBERTO BOVINO.....	23
J. Posición de ALBIN ESER.....	25
K. Planteamientos de HANS JÓACHIM HIRSCH.....	26
L. Óptica de EDUARDO ANDRÉS BERTONI.....	28
M. La reparación en el sistema de los fines de la pena: CLAUS ROXIN.....	28
N. Proyecto alternativo sobre la reparación.....	29
1. Las prestaciones de reparación.....	31
2. Reparación en vez de pena.....	31
3. Atenuación de la pena.....	31
4. Límites temporales para prestaciones de reparación.....	32
5. Suspensión de la pena.....	32
Ñ. Fundamentos del proyecto alternativo.....	32
1. La idea de la reparación en la política criminal.....	32
2. Nuevas tendencias en la política criminal y la legislación.....	35
O. Otras esferas doctrinales.....	36
P. Influencia de las anteriores doctrinas en Colombia.....	39
Q. Corte Penal Internacional: Roma.....	47

CAPÍTULO II
LA VÍCTIMA Y EL SISTEMA PENAL

A. El Estado y las víctimas del delito	59
B. La víctima en el contexto universal	63
C. Tipologías victimales	65
D. La víctima en América Latina	73
E. La víctima en el contexto colombiano	76
1. Las víctimas indirectas	76
2. Daño reflejo	78
3. El daño material reflejo	78
4. El daño moral reflejo	79
F. Reflexión temática	82
G. Bloque constitucional de los derechos de las víctimas del delito: (sentencia C-228 de 2002)	84
H. Los derechos de reparación, verdad y justicia	95
1. Reparación	95
2. Clasificación de la reparación	102
3. Caso en la Corte Interamericana de Derechos Humanos	103
4. El derecho a la justicia	104
5. Comisión Interamericana de Derechos Humanos. Caso 10843 (Chile) Informe 36/96 aprobado el 14 de marzo de 1997	105
6. El derecho a la verdad	106
7. Comisión Interamericana de derechos: caso 10480 (El Salvador); informe 1/99 aprobado el 27 de enero de 1999	107
8. La Corte Constitucional de Colombia	108
I. Rol de las víctimas en el sistema acusatorio colombiano	117
1. Antecedentes	117
2. Reflexión temática	120
J. Las víctimas en el nuevo Código Procesal	123
K. Trato desigual a la víctima en el sistema acusatorio colombiano	126
1. En la audiencia de formulación de acusación	127
2. En la audiencia preparatoria	127
3. En el ejercicio para la aplicación del principio de oportunidad	129
4. Incongruencia de los numerales 3 y 4 del artículo 137	129
L. Conclusión	130

SEGUNDA PARTE**CAPÍTULO I****LA RESPONSABILIDAD CIVIL EN LOS SISTEMAS PENALES:
INQUISITIVO Y MIXTO**

A. Prolegómeno.....	143
B. Sistemas o métodos de juzgamiento penal.....	143
1. Esquema general.....	143
2. Presentación de los sistemas de juzgamiento penal.....	145
a. Sistema acusatorio.....	145
b. Sistema inquisitivo.....	146
c. Sistema mixto.....	147
3. El modelo de ascendencia norteamericana.....	148
4. Modelos de ascendencia continental europea.....	149
5. Postulados básicos de los sistemas penales de juzgamiento.....	149
a. Método acusatorio.....	149
b. Método inquisitivo.....	150
c. Método mixto.....	151
6. Sistema anglosajón.....	151
7. El sistema acusatorio en Estados Unidos.....	151
8. Sistema continental europeo.....	152
9. El sistema acusatorio en Alemania.....	152
10. El sistema acusatorio en Italia.....	152
11. América Latina.....	153
C. Naturaleza.....	154
1. Autonomía e independencia de ambas acciones.....	157
2. Interdependencia de las acciones.....	157
3. Justificación de la interdependencia de las acciones.....	158
4. Reflexión conceptual.....	160
5. Posición jurisprudencial.....	161
6. Doctrina extranjera.....	165
7. Caso para análisis.....	166
8. El concordato es una acción civil resarcitoria derivada de la conducta punible.....	167
D. Desarrollo de la acción civil.....	169
1. Posición de la jurisprudencia.....	172
2. Orientación ritual.....	173

3. Razonamiento de la época	174
4. Avances en la legislación de 1938.....	175
5. El Ministerio Público frente a los perjuicios en la tendencia positivista.....	176
6. Reflexión temática	177
7. Derecho comparado	179
E. Análisis conjunto de las legislaciones de 1936, 1980 y 2000 (códigos penales); 1938, 1971, 1987, 1991 y 2000 (códigos procesales) con respecto a la acción civil	180
1. Finalidad	180
2. Titulares de la parte civil	181
a. Generalidades.....	181
b. Herederos o sucesores.....	183
c. Actor popular.....	184
d. Reflexión conceptual.....	192
e. Postura jurisprudencial	195
4. Reflexión conceptual.....	206
5. Estudio constitucional sobre daño, perjuicio, actor popular y acción civil en el pro- ceso penal	220
F. La parte civil en los delitos contra la administración pública	227
G. La parte civil en los procesos penales atinentes a la rama judicial.....	230
H. Reflexión conceptual.....	234
I. El Ministerio Público y los procesos contra la administración pública	234
J. Un nuevo paradigma constitucional.....	236
K. Reflexión temática.....	237
L. La parte civil en los procesos penales ante la jurisdicción militar	240
M. Postura jurisprudencial	246
N. ¿Puede la DIAN ser parte civil en los procesos penales por delitos contra bienes colectivos?.....	261
Ñ. Oportunidad para constituirse en parte civil.....	262
O. ¿Parte civil en la etapa previa?.....	264
P. Reflexión temática.....	269
Q. Nueva postura constitucional: sentencia C-228 de 2002.....	281
R. Medio o mecanismo para constituirse parte civil.....	295
S. Extinción de la acción civil.....	304
T. Prescripción de la acción civil.....	305
U. Análisis constitucional de la prescripción de la acción civil en el proceso penal. (C- 570 de 2003)	309

V. ¿Quiénes deben indemnizar?	328
W. El interés de la parte civil.....	329
X. La acción civil y las contravenciones.....	336
Y. La evolución de la jurisprudencia constitucional sobre la parte civil en el proceso penal.....	337

CAPÍTULO II

LA RESPONSABILIDAD CIVIL FRENTE A LA SENTENCIA ANTICIPADA

A. Desarrollo legislativo	361
B. Postura jurisprudencial.....	366
C. La nueva codificación procesal	371

CAPÍTULO III

COSA JUZGADA PENAL ABSOLUTORIA

A. Contexto histórico.....	373
B. Reflexión temática.....	374
C. ¿Opera la cosa juzgada penal absolutoria en el sistema acusatorio?	378
1. Efectos de la cosa juzgada penal absolutoria.....	378
2. Sentencia penal absolutoria por cumplimiento estricto de un deber legal.....	380
3. Sentencia penal absolutoria por legítima defensa.....	383

CAPÍTULO IV

LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS INIMPUTABLES

A. Antecedentes normativos (inimputabilidad).....	387
B. Fuente histórica.....	387
C. Reflexión temática.....	388
D. Postura de la jurisprudencia española.....	390
E. Consideración	390
F. La temática en el nuevo Código Penal (Ley 599 de 2000).....	391
G. Reflexión temática	392
H. Desiderátum.....	394

CAPÍTULO V

EL TERCERO INCIDENTAL

El tercero incidental	395
-----------------------------	-----

TERCERA PARTE

CAPÍTULO I

SISTEMA ACUSATORIO: JUSTICIA RESTAURATIVA

A. Antecedentes en la comisión constitucional.....	403
--	-----

B. Antecedente del proyecto de Código de Procedimiento Penal presentado por el señor Fiscal General de la Nación: LUIS CAMILO OSORIO ISAZA ante el Congreso de la República	406
C. Trámite en el Congreso.....	408
D. Justicia restaurativa en la nueva Ley 906 de 2004	409
E. Doctrina internacional sobre justicia restaurativa	409
1. La justicia restaurativa es una nueva manera de considerar a la justicia penal	409
2. Una teoría conceptual sobre justicia restaurativa	410
3. Ventana de la disciplina social.....	410
4. Función de las partes interesadas	411
5. Tipología de las prácticas restaurativas.....	412
6. Conclusión	412
F. ¿Qué es la justicia restaurativa? Visión internacional	413
1. Reuniones entre víctima, infractor y comunidad.....	413
2. Mediación de víctima e infractor	413
3. Conferencia de familia o grupo de comunidad	413
4. Tratado de paz o círculos de sentencia	414
5. Reparando el daño causado por el delito	414
6. Restitución	414
7. Servicio comunitario.....	414
8. La justicia restaurativa alrededor del mundo	415
9. Círculos de ayuda.....	415
10. Integración	415
G. Agenda internacional para aplicar la justicia restaurativa	416
1. Los sistemas formales de justicia penal	416
2. Resolución alternativa de disputas	417
3. Justicia informal	417
4. Alternativas al encarcelamiento	417
5. Maneras alternativas de tratar a los menores.....	418
6. Delitos violentos.....	418
7. Reducción de la población penitenciaria	418
8. La oportuna administración de los centros penitenciarios	419
9. El papel de la sociedad civil en la reforma penal.....	419
H. Posición en la organización de las naciones sobre el tema de justicia restaurativa. (E/CN.15/2002/5).....	420

1. Proyecto revisado de elementos de una declaración de principios básicos sobre la utilización de programas de justicia restaurativa en materia penal	437
I. Principios básicos sobre la utilización de programas de justicia restaurativa en materia penal (ONU)	437
1. Definiciones	437
2. Utilización de programas de justicia restaurativa.....	438
3. Funcionamiento de los programas de justicia restaurativa	438
4. Desarrollo continuo de los programas de justicia restaurativa.....	439
5. Cláusula de salvaguardia.....	440
J. Mediación.....	440
1. Antecedente: proyecto Código de Procedimiento Penal presentado al Congreso por el señor Fiscal General	440
2. Texto definitivo: Ley 906 de 2004	441
K. Reflexión temática.....	441
L. La justicia retributiva y la justicia restitutiva	442
M. IV Congreso Nacional de Mediación Penal en Sede de Procuración de Justicia (septiembre 27 a octubre 2 de 2004, Toluca de Lerdo, México)	444
N. La conciliación.....	445
1. Introducción	445
2. Antecedentes legislativos en materia penal.....	445
3. Marco constitucional sobre la conciliación.....	453
Ñ. La conciliación: génesis y características (sentencia C-893 de 2001)	454
O. Conclusión	461
P. Reflexión temática.....	462
Q. Aplicabilidad de la conciliación según la Ley 600	463
R. Aplicación de la conciliación en el sistema acusatorio (conductas querellables).....	465
S. Reflexión temática.....	467
T. Antecedentes de la conciliación en el sistema acusatorio: proyecto Código de Procedimiento Penal presentado por el Fiscal General al Congreso.....	467
1. Trámite en el Congreso de la República.....	468
2. Texto definitivo Ley 906 de 2004	469
3. Reflexión temática	469
4. ¿Ante quién se surte la conciliación en el sistema acusatorio?.....	470
5. Clases de conciliación	470
6. Requisitos de la conciliación.....	470
7. Efectos jurídicos de la conciliación en el sistema acusatorio.....	471

U. Doctrina extranjera sobre mediación y conciliación	472
V. El modelo integrador	472

CAPÍTULO II

EL INCIDENTE DE REPARACIÓN INTEGRAL EN EL SISTEMA ACUSATORIO

A. Presentación	479
B. Antecedentes en el Congreso de la República	481
1. Víctimas	481
2. Justicia restaurativa	481
C. Trámite del incidente de reparación integral	486
D. Reflexión temática y conclusión	487
E. Decisión del juez de conocimiento sobre el incidente de reparación integral	489
F. Desde cuándo se cuenta el término para proferir la sentencia	490
G. Caducidad	491
H. Recursos ordinarios	491
I. Se pueden imponer medidas cautelares reales en el incidente de reparación	492
J. El tercero civil responsable en el incidente de reparación	493
1. Recapitulación histórica	493
a. Análisis de la sentencia calendada 3 de diciembre de 1987 emitida por la Corte Suprema de Justicia	497
b. Reflexión	497
c. Otros autores	498
2. El derecho civil sustantivo	499
3. Naturaleza de la responsabilidad del tercero civil	502
a. Marco histórico de la responsabilidad civil	502
1) Imperio de la venganza	502
2) Confusión entre pena y reparación	503
3) Distinción entre pena y reparación	504
4) La responsabilidad civil basada en la idea de culpa	504
5) Responsabilidad sin culpa	505
6) El desplazamiento de la responsabilidad hacia la seguridad social	506
b. Generalidades de la responsabilidad civil	506
c. Estructura de la responsabilidad civil extracontractual por el hecho ajeno	509
d. Reflexión temática	510
e. Configuración de la responsabilidad civil extracontractual	510
f. Fundamentos de la responsabilidad civil	511

g. Posición de la jurisprudencia	512
h. Derecho comparado: España	526
i. Derecho procesal argentino	528
4. Reflexión temática	529
5. El proyecto de Código tipo para América Latina y el tercero civilmente responsable	530
6. Reflexión del autor	531
7. Panorama constitucional sobre el tercero civil en el proceso penal	532
a. Sentencia de Tutela 022 de 2002	532
b. Sentencia de Tutela 799 de 2001	538
c. Sentencia C-541 de 1992	542
d. Sentencia C-1075 de 2002	545
8. La situación del tercero civil frente al incidente de reparación integral.....	556
a. Antecedentes	556
b. Reflexión temática	557
K. El llamamiento en garantía (citación al asegurador)	562
1. Situación del asegurador en el incidente de reparación integral	562
2. El contrato de seguros.....	563
a. Aspectos esenciales sobre el contrato de seguros.....	563
b. ¿Qué se entiende o denomina por riesgo?.....	564
c. ¿A qué se denomina siniestro?.....	565
d. El siniestro	565
e. ¿Qué le corresponde al asegurado?	566
3. El tercero civilmente responsable y el seguro de responsabilidad civil	566
a. Reflexión temática	569
b. Trámite del llamamiento en garantía o citación del asegurador al incidente de reparación integral.....	572
1) Fundamento.....	572
2) Operatividad del llamamiento o citación al asegurador	572
c. ¿Se puede considerar a la compañía de seguros citada o llamada en garantía tercero civil responsable?.....	573
d. La prescripción en el seguro de responsabilidad civil: doctrina	574
e. Posición de la Corte Suprema de Justicia sobre la prescripción en el contrato de se- guro.....	577
f. Terminación automática del contrato de seguro.....	585

**CAPÍTULO III
EL RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO**

A. Consideraciones generales.....	587
B. Doctrina extranjera.....	590
C. Antecedentes normativos.....	592
D. El código tipo para América Latina y la restitución.....	595
E. Enfoque constitucional del restablecimiento del derecho.....	601
F. Reflexión temática.....	605
G. Naturaleza del instituto del restablecimiento del derecho (Ley 600 de 2000).....	607
H. Origen del texto en el Código Procesal (Ley 600).....	611
I. La jurisprudencia frente al restablecimiento del derecho.....	614
J. Componentes jurídicos que desarrollan el restablecimiento del derecho.....	630
1. Noción.....	630
2. La conciliación.....	634
a. Consagración.....	634
b. Reflexión temática.....	636
c. Postura jurisprudencial.....	643
d. Características.....	644
e. Cosa juzgada en la conciliación.....	645
f. Desarrollo de la conciliación.....	645
K. Indemnización o reparación integral.....	649
1. Antecedentes.....	649
2. Finalidad.....	650
3. Reflexión temática.....	650
L. La reparación integral.....	654
1. Antecedentes y justificación.....	654
2. Error de aplicación.....	657
3. Excepción estructural.....	658
4. Los delitos culposos y la indemnización integral.....	662
5. El dictamen de embriaguez-alcoholemia y la indemnización integral.....	667
6. La huida deliberada del lugar de los hechos.....	669
M. La prohibición de enajenar.....	670
1. Regulación.....	670
2. Reflexión conceptual.....	672
3. El caso de los vehículos automotores y el registro.....	673

a. Posición jurisprudencial	677
b. El nuevo Código de Tránsito.....	681
c. Aplicación del instituto.....	682
4. Autorizaciones especiales	692
N. Restitución de los objetos	693
1. Antecedentes	693
2. Posición jurisprudencial	695
3. Aplicación del instituto	701
4. Restitución de los objetos en el nuevo Régimen Penal.....	704
5. Incautación, restitución y decomiso de las armas de fuego	707
6. La cancelación de títulos y registros falsos	714
7. Reflexión temática	730
Ñ. Otros medios de aplicación del restablecimiento del derecho	733
O. Revisión constitucional del instituto del restablecimiento del derecho.....	734
P. Las personas jurídicas en el derecho penal desde un sistema acusatorio	739
1. Situación frente al establecimiento del derecho	739
2. Naturaleza de la persona jurídica	741
Q. Reflexión temática	754
R. El restablecimiento del derecho en el sistema acusatorio	759
S. Caso de análisis-Sala de Casación Penal de la Corte Suprema de Justicia. Radicación 19775, ponente Dr. ÁLVARO ORLANDO PÉREZ PINZÓN	761
T. Reflexión temática	763
U. Otro caso para análisis (Fiscalía Seccional- Bogotá).....	765
1. Antecedentes.....	765
2. Consideraciones jurídico penales	765
V. Reflexión temática.....	769
1. Antecedentes.....	769
2. El restablecimiento del derecho frente al tercero de buena fe.....	769
3. La prohibición de enajenar en el sistema acusatorio.....	770
4. Suspensión y cancelación de registros obtenidos fraudulentamente	771
W. Doctrina española	773

CUARTA PARTE

CAPÍTULO I

LOS PERJUICIOS MATERIALES, MORALES Y FISIOLÓGICOS

A. Evolución.....	783
-------------------	-----

B. Reflexión conceptual	795
C. Análisis-artículo 94 Ley 599 de 2000	798
D. Reflexión temática.....	798
E. Demostración y prueba de perjuicios	800
F. El perjuicio material	802
G. Acción hereditaria y personal.....	803
H. Estructura del perjuicio material	805
I. Posición jurisprudencial	806
J. Reflexión conceptual.....	810
K. Los seguros y la indemnización	811
L. En el nuevo Régimen Penal	813
M. Actualización de perjuicios.....	814
N. Los perjuicios morales	816
1. Principios aplicables en la reparación del daño moral.....	816
2. Reflexión temática	820
3. Posiciones de la jurisprudencia para liquidar el perjuicio moral.....	822
Ñ. Reflexión temática.....	826
O. ¿Los perjuicios morales se prueban o se presumen?	829
P. Del gramo oro a salarios mínimos.....	831
Q. Perjuicios fisiológicos.....	839
R. Los perjuicios fisiológicos en el proceso	845
S. Vision doctrinaria extranjera: características del resarcimiento.....	849
T. Disgregación semántica	850
U. La relación de causalidad entre el hecho y el daño	851

CAPÍTULO II MEDIDAS CAUTELARES EN EL SISTEMA PENAL

A. Las medidas cautelares en la Ley 600	853
B. Consideraciones jurídico penales.....	858
C. El embargo.....	863
D. Caso especial de embargo.....	870
E. Desembargo.....	870
F. El secuestro.....	874
G. La práctica del secuestro	875
H. Nombramiento del secuestre	878
I. Situación excepcional. En la práctica del secuestro	881

J. Las medidas cautelares en el sistema acusatorio 882

 1. Concepto 882

 2. Síntesis histórica..... 882

 3. Naturaleza de las medidas cautelares..... 883

 4. Objeto de las medidas cautelares..... 884

 5. Ámbito de las medidas cautelares 884

K. Aplicación en la nueva legislación procesal penal 885

QUINTA PARTE

CAPÍTULO I

EL COMISO EN LOS SISTEMAS PENALES DE JUZGAMIENTO

A. Mixto y acusatorio 889

 1. Noción y etimología 889

 2. Contexto histórico 889

 3. Antecedentes legislativos 891

 4. Otras legislaciones..... 893

 5. El comiso ante la comisión colombiana para el Código Penal tipo para América Latina..... 895

 6. La jurisprudencia frente a la figura del comiso o decomiso 897

 7. La doctrina y la naturaleza del comiso..... 912

 8. El comiso en la legislación penal patria: sistema mixto 920

B. La Ley 599 de 2000 (Código Penal)..... 923

C. Interpretación sistemática y teleológica de los artículos 67 de C. P. P y 100 del C. P 923

D. ¿Qué pasa con los vehículos automotores objeto material de falsedad marcaría y la fiscalía profiere resolución de preclusión, inhibitoria o suspensión según la etapa en que se encuentre la investigación? 936

E. Reflexiones jurídico penales..... 937

F. Ejercicio académico para reflexión 939

G. Otra vía o solución 944

H. Reflexión jurídico-penal..... 944

I. Conclusión 946

J. Asunto procedimental 946

K. El tercero civil responsable frente al comiso 947

L. El comiso en el nuevo sistema acusatorio (2005) 957

 1. Exposición de motivos 958

 2. Comiso penal como pena accesoria..... 959

 3. Naturaleza jurídica del comiso..... 961

4. Eje central del comiso.....	961
5. Objeto del comiso.....	961
6. Clases de comiso.....	962
7. Eventos de comiso.....	963
8. Independencia del comiso penal.....	963
M. Normas sobre el comiso en el proyecto de reforma al Código Penal para el sistema acusatorio.....	964
N. Código de Procedimiento Penal: (sistema acusatorio). Ley 906 de 2004. Comiso.....	964
Ñ. Reflexión temática.....	965
O. Orientaciones y aplicación del comiso en el sistema acusatorio.....	968
P. El comiso y la tentativa.....	970
Q. El comiso en el derecho comparado: España.....	971

SEXTA PARTE

CAPÍTULO I

LA ACCIÓN DE EXTINCIÓN DE DOMINIO

A. Antecedentes normativos.....	977
B. El derecho de propiedad y la extinción de dominio en el constitucionalismo colombiano.....	985
C. Reflexión constitucional: (sentencia C- 740 de 2003).....	1005
Fuente jurisprudencial para consultar.....	1015
Bibliografía.....	1025