

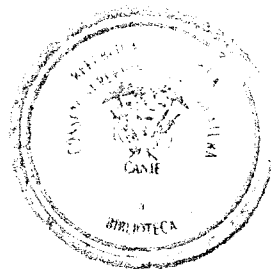
REMBERTO TORRES RICO

Profesor Universidad Libre

TRATADO DE DERECHO DE POLICÍA

TOMO I

PARTE GENERAL



TERCERA EDICIÓN ACTUALIZADA



EDICIONES
CIENCIA Y DERECHO

INDICE GENERAL

	Pág.
Presentación	XXI
Prólogo	XXV
Prologo a la segunda edición	XXIX

CAPÍTULO I

DE LAS LIBERTADES EN GENERAL Y DE LA NECESIDAD DE SU REGULACIÓN

1. Generalidades	1
2. La libertad humana como poder y como derecho	2
3. Regulación policiva de la libertad	4
4. Derechos, garantías y deberes en la Constitución colombiana	5

CAPÍTULO II

DESARROLLO HISTÓRICO DE LA POLICÍA

1. Concepto de policía en sentido amplio y restringido	27
2. Sistema o régimen de policía	30
3. Etimología de la palabra policía	32
4. Distintos significados del vocablo policía	33
I. Diversas acepciones de la noción de policía según la Corte Constitucional	46
II. Comentarios a la sentencia de la Corte Constitucional C-024 del 27 de enero de 1994 sobre las diversas acepciones del vocablo policía	46

	Pág.
5. Antecedentes históricos de la policía	48
I. La policía en la antigüedad	48
II. la policía en Grecia	49
1. La policía en Atenas	50
2. La policía en Esparta	51
III. La policía en Roma	51
IV. La policía en la edad media	53
1. El estado policía	55
V. La policía en la edad moderna y contemporánea	58
1. El estado gendarme	60
2. El estado intervencionista	60
VI. La policía en Colombia	62
1. La policía en la colonia	62
2. La policía en la independencia	64
3. La policía en la gran Colombia	65
4. La policía en la Nueva Granada	69
5. La policía en la Confederación Granadina	70
6. La policía en los Estados Unidos de Colombia	70
7. La policía en la república de Colombia	71
A. Fundamentos constitucionales y legales de la Policía Nacional	72
B. Naturaleza civil de la policía	73
a) Sociedad y estado	73
b) Concepto del término civil	74
C. Funciones permanentes de la Policía Nacional ..	75
6. Clasificación de la policía	76
I. Según Carmignani	76
1. Policía económica o administrativa	76
2. Policía gubernativa o gubernamental	77
3. Policía como auxiliar de la justicia o policía judicial	77
4. Policía punitiva	77

	Pág.
II. Según la doctrina	77
1. Policía legislativa	78
2. Policía administrativa	78
3. Policía judicial	78
III. En cuanto a su jurisdicción territorial	79
1. Policía Nacional	79
2. Policía local	79
IV. En cuanto a sus fines	80
1. Policía administrativa	80
2. Policía judicial	80
3. Policía de gestión	80
V. En cuanto a la materia	81
1. Policía de seguridad	81
2. Policía de tranquilidad	81
3. Policía de salubridad	81
4. Policía de moralidad	82
5. Policía ecológica	82
6. Policía de ornato público	82
VI. En cuanto a su forma de actuar	83
1. Policía preventiva	83
2. Policía represiva	83
VII. En cuanto al objeto de la coacción	83
1. Policía personal	84
2. Policía real	84
VIII. En cuanto al medio especial que utiliza	84
1. Policía administrativa general	84
2. Policía administrativa especial	85
3. Diferencias y semejanzas entre policía administrativa general y especial	85
IX. En cuanto a la ley	86

	Pág.
1. Policía urbana	86
2. Policía rural	86
3. Policía judicial	87
4. Policía cívica	87
Conclusión	87

CAPÍTULO III

EL ESTADO Y SUS FUNCIONES

1. Funciones clásicas del Estado	89
I. Función legislativa	90
II. Función administrativa o ejecutiva	91
III. Función jurisdiccional	92
2. Nuevas funciones	93
I. Poder de policía	93
1. Algunas definiciones de poder de policía	97
2. Límites al poder de policía	100
A. La Constitución	100
B. La ley	102
C. Control jurisdiccional	102
3. Poder de policía según la Corte Suprema de Justicia	103
4. Titulares del poder de policía	105
A. El Congreso	105
B. Las asambleas	105
C. El Presidente de la República	105
D. Los gobernadores	107
E. Los alcaldes	107
F. Los concejos municipales	108
Competencia del H. Concejo de Bogotá para expedir Código de Policía en el Distrito	108
5. Conclusiones sobre el poder de policía	113
II. Función de policía	113

	Pág.
1. Algunas definiciones sobre función de policía	115
2. Límites a la función de policía	117
A. La Constitución	117
B. La ley	118
C. Decisiones jurisdiccionales	118
3. Función de policía para la Corte Suprema de Justicia	119
4. Diferencias entre función de policía y policía	120
5. Diferencias entre función de policía y poder de policía	121
III. Actividad de policía	122
IV. Función constituyente	123
Conclusión	124

CAPÍTULO IV

EL DERECHO DE POLICÍA COMO DISCIPLINA JURÍDICA, AUTÓNOMA E INDEPENDIENTE

1. Introducción	129
2. Concepto de derecho de policía	131
I. Elementos de la definición	132
1. La norma jurídica	132
A. El supuesto jurídico	134
B. La consecuencia jurídica	134
2. El ordenamiento jurídico	134
A. Unidad y homogeneidad	134
B. Coherencia	135
C. Integridad	135
3. Las prescripciones como contenido de las normas jurídicas	136
A. Mandatos	136
B. Prohibiciones	137

	Pág.
C. Permisos	137
4. Finalidades	137
A. Asegurar las condiciones de convivencia o el ejercicio de las libertades	137
B. Limitar las libertades con sanciones o medios coercitivos especiales cuando se perturba el orden....	138
3. Diferencia entre derecho público y derecho privado	138
I. El derecho público es el derecho de las entidades del Estado	138
II. El derecho público regula una relación jurídica de privilegio	138
III. El derecho público regula un interés público	139
4. El derecho de policía como rama del derecho público ...	139
5. El ámbito privado en el derecho de policía	140
6. Fuentes del derecho de policía	141
I. La Constitución	142
II. La ley	142
III. El reglamento	143
IV. La jurisprudencia	144
V. La doctrina	144
VI. La costumbre	145
7. Relaciones del derecho de policía con otras ciencias jurídicas	145
I. Con el derecho constitucional	146
II. Con el derecho administrativo	146
III. Con el derecho penal	146
IV. Con el derecho civil	147
V. Con otros derechos	147
8. Principios fundamentales del derecho de policía.....	147
I. El principio de legalidad y debido proceso legal	148
II. Principio de libertad y convivencia	148

	Pág.
III. Principio de protección a la tenencia	149
IV. Principio de provisionalidad	150
V. Principio de sumariidad o brevedad	151
VI. Principio de inmediatez	151
VII. Principio de solidaridad social	151
VIII. Principio de prevención y represión	152
IX. Principio de conciliación y tolerancia	153
9. Características de la norma de policía	153
10. Destinatarios de la norma de policía	153
11. Objeto y fin del derecho de policía	153
Conclusión	155

CAPÍTULO V

CONFLICTOS DE POLICÍA

1. Generalidades	157
2. Conflictos contravencionales de policía	160
3. Diferencias entre contravención y delito	161
I. Teorías cualitativas u ontológicas	161
1. Diferencias ontológicas basadas en criterios de derecho natural	161
2. Distinciones por la antijuridicidad	164
3. Distingo por el mero riesgo	165
4. Diferencias por el elemento subjetivo	166
II. Teorías cuantitativas o de mera gravedad	168
4. Elementos de la contravención	169
I. La conducta	169
II. La tipicidad	170
III. La antijuridicidad	170
IV. La culpabilidad	171
5. Clasificación de las contravenciones	172

	Pág.
I. Clasificación según la doctrina	172
II. Clasificación según la ley	174
6. Conflictos civiles de policía	174
7. Conflictos administrativos de policía	174
8. El delito como conflicto especial de policía	175
9. Distintas formas de solucionar los conflictos y especialmente el conflicto de policía	175
10. La falta de policía	176
Conclusión	176

CAPÍTULO VI

MEDIOS DE POLICÍA

1. Generalidades	179
2. El reglamento	180
I. Justificación histórica del reglamento	182
II. Tesis de la Corte y el Consejo de Estado sobre el reglamento	183
1. Sentencia del 13 de noviembre de 1928	183
2. Sentencia del 7 de octubre de 1936	184
3. Sentencia del 14 de noviembre de 1962	185
4. Sentencia del 18 de agosto de 1962	186
5. Sentencia del 27 de enero de 1977	187
Salvamento de voto del Magistrado doctor José Gabriel de la Vega	188
6. Sentencia del 21 de abril de 1982	230
Salvamento de voto de los Magistrados Gregorio Becerra, Darío Velázquez Gaviria, Gustavo Gómez Velázquez, Dante Luis Fiorillo Porras, Luis E. Romero Soto, Fabio Calderón Botero, Juan Hernández Sáenz, Alvaro Luna Gómez, Jorge Salcedo Segura, Pedro E. Serrano Abadía y Ricardo Medina Moyano	231

	Pág.
7. Sentencia del 31 de mayo de 1984	241
8. Tesis actual de la Corte	242
III. Características del reglamento de policía	243
1. Acto jurídico de naturaleza objetiva, impersonal, general y abstracto	243
2. El reglamento implica una facultad reguladora de manera explícita o de atribución en forma comple- mentaria, autónoma o subsidiaria con respecto a la ley	243
3. Asunto o motivo de policía	243
IV. Clases de reglamentos de policía	244
1. Decretos reglamentarios de la ley	244
2. Decretos reglamentarios constitucionales autó- nomos	244
3. Reglamentos subsidiarios o supletorios	246
V. Principios del reglamento de policía	249
VI. Diferencia entre poder reglamentario y poder de policía	249
VII. Titulares del poder reglamentario	250
3. El permiso de policía	251
I. El permiso y la orden	252
II. Modalidades del permiso	253
III. Extinción de los permisos	255
4. La orden de policía	256
I. En la doctrina extranjera	256
II. En la doctrina nacional	259
III. Concepto de orden de policía	270
IV. Disposiciones accesorias de la orden	271
V. Clasificación de las órdenes de policía	274
VI. Contenido de la orden de policía	276
VII. Obligatoriedad de la orden de policía	276

	Pág.
VIII. Legitimidad de la orden de policía	277
1. Que la orden sea lícita	278
2. Que la orden provenga de autoridad competente	278
3. Que la orden sea dada con las formalidades legales	279
IX. Eficacia jurídica de la orden de policía	280
X. Efectos jurídicos de la orden de policía	281
XI. Orden de policía y orden legítima de autoridad	282
XII. Nuestro criterio	284
XIII. Extinción de las ordenes de policía	295
1. Por inexistencia de la ley o reglamento que le sirvió de fundamento	295
2. Por revocatoria de quien la profirió	295
3. Por revocatoria del superior jerárquico (impugna- ción de la orden)	296
4. Por desaparición del objeto	296
5. Por decisión judicial	296
6. Por muerte del destinatario	296
5. La fuerza	297
6. El servicio de policía como servicio público	301
I. Definición del servicio público de policía	303
II. Crisis en el servicio público de policía	304
III. Nuevo enfoque de la ley 62 de 1993	304
1. Control civil	305
2. Profesionalismo de la actividad policial	305
3. Modificaciones de reglamentos para el personal de la policía	305
7. De la vigilancia privada	306
I. Requisitos del permiso para la vigilancia privada	307
II. Decreto 356 de 1994 sobre vigilancia privada	308
8. La captura	312
I. Reseña histórica	315

	Pág.
II. Garantías constitucionales	316
III. Captura mediante orden escrita y sus requisitos	317
1. Mandamiento escrito	317
2. Autoridad judicial competente	318
3. Formalidades legales	318
4. Motivo previamente definido en la ley	319
IV. Captura sin orden escrita	319
1. Flagrancia	320
2. Detención preventiva administrativa	320
V. Personas facultadas para capturar	322
1. Policía judicial con facultades para capturar con o sin mandamiento escrito	322
2. Particulares con facultades para capturar sin mandamiento escrito	323
3. Policía uniformada que aplica retención transitoria	323
VI. Personas facultadas para emitir orden de captura	324
1. Funcionarios jurisdiccionales	324
VII. Habeas corpus	324
9. El domicilio y su allanamiento	325
I. La inviolabilidad del domicilio y los casos de allanamiento	325
II. La ley, la doctrina y la jurisprudencia actual sobre allanamiento por parte de las autoridades administrativas ..	328
10. La asistencia militar	331
11. La retención transitoria es un medio de policía y no una sanción final	332
Conclusión	333

CAPÍTULO VII

FIN DE POLICÍA: FI. ORDEN

1. Teoría del orden	337
2. Noción general de orden	337

	Pág.
3. Distintas clases de orden.....	339
I. Orden jurídico	339
II. Orden público.....	340
III. La convivencia ciudadana.....	343
4. La convivencia pacífica como fin del derecho de policía	343
5. Influencia del derecho de policía en el desarrollo de los derechos humanos.....	344
Conclusión	347

CAPÍTULO VIII

CONTROL DE LEGALIDAD SOBRE LOS ACTOS DE POLICÍA

1. Actos legislativos.....	351
2. Actos administrativos	355
I. Decretos reglamentarios de la ley	356
1. Control legal	356
II. Reglamentos constitucionales autónomos	356
1. Control legal	357
III. Reglamentos constitucionales subsidiarios o suple- torios	357
1. Control legal	357
IV. El permiso.....	358
1. Control legal	358
V. La orden de policía	359
1. Control legal	360
VI. La acción de tutela como control legal en las actua- ciones de policía	360
VII. Control legal sobre los otros medios de policía	361
3. Excepción de inconstitucionalidad	363
Conclusión	365

CAPÍTULO IX

COACCIÓN ADMINISTRATIVA DE POLICÍA

	Pág.
1. Según Mayer	367
I. Coacción directa	367
1. La fuerza que persigue la defensa administrativa	368
2. La fuerza que impide cometer hechos punibles	368
3. La fuerza que actúa por suprema necesidad	369
II. Ejecución por coacción de policía	369
III. La pena coercitiva	370
2. Según Fleiner	371
I. Sanción por desobediencia (pena coercitiva de Mayer)	371
II. Ejecución subsidiaria (Llamada por Mayer ejecución por coacción o coacción por sustitución)	372
III. Coerción inmediata sobre el patrimonio y las per- sonas	372
3. Nuestro concepto	373
I. La fuerza	373
II. Ejecución por sustitución	373
III. Sanción por resistencia o por desobediencia	374
Conclusión	375

CAPÍTULO X

SANCIONES DE POLICÍA

1. Generalidades	377
2. Concepto del vocablo sanción	378
I. Es un acto coercitivo	379
II. Es un medio de privación de un bien	379
III. La impone un funcionario público	379
IV. Es consecuencia de un determinado comportamiento	379
3. Diferencias entre las sanciones de policía y las san- ciones de otros derechos	380

	Pág.
I. Con el derecho penal	380
II. Con el derecho administrativo	380
III. Con el derecho civil	380
4. De la pena en general y especialmente de la pena de policía	380
I. Historia de las penas	381
1. Venganza privada	381
A. Venganza privada ilimitada	381
B. Venganza privada limitada	382
C. La composición	383
D. La pena pública	384
II. Características de la pena	385
III. La pena en el Código Penal colombiano	386
IV. La pena en la ley 228 de 1995	387
5. Distintas sanciones de policía	387
I. La medida correctiva	388
II. Sanción administrativa de policía	389
III. La orden de policía como sanción	389
IV. La sanción especial de policía	390
6. La responsabilidad objetiva en materia penal	390
I. La ley penal	390
II. La doctrina	390
7. La responsabilidad objetiva en materia no penal	391
8. Crítica a la doctrina de presunción de dolo y culpa en materia de policía	391
Conclusión	392

CAPÍTULO XI

LA VÍA DE HECHO EN MATERIA DE POLICÍA

1. Planteamiento general	395
2. Concepto	396

	Pág.
3. Requisitos del concepto de vía de hecho	397
4. Distinción entre vía de hecho y exceso de poder	401
Conclusión	402

CAPÍTULO XII

LA COSA JUZGADA POLICIAL

1. Concepto de cosa juzgada	405
2. Características de la cosa juzgada	405
I. La impugnabilidad	406
II. La inmutabilidad	406
III. La coercibilidad	406
3. Naturaleza de la cosa juzgada	406
4. Límites de la cosa juzgada	407
I. Límites objetivos de la cosa juzgada	407
II. Límites subjetivos de la cosa juzgada	407
5. Cosa juzgada formal	408
6. Cosa juzgada material	410
7. Cosa juzgada policial	410
I. Cosa juzgada formal policial	412
II. Cosa juzgada material policial	413
Conclusión	413

CAPÍTULO XIII

JURISPRUDENCIAS DE LA CORTE
CONSTITUCIONAL EN MATERIA DE POLICÍA

1. Sentencia T-490 de agosto 13 de 1992	415
2. Sentencia C-024 de enero 27 de 1994	426
3. Sentencia C-453 de octubre 20 de 1994	474
4. Sentencia 199 de 1998	482

SUPLEMENTO

	Pág.
Ley número 62 de 1993	495
Decreto 2203 de 1993	513
Bibliografía general	555