



GACETA DEL CONGRESO

SENADO Y CAMARA

(Artículo 36, Ley 5a. de 1992)

IMPRENTA NACIONAL DE COLOMBIA

www.imprenta.gov.co

ISSN 0123 - 9066

AÑO XIII - Nº 378

Bogotá, D. C., viernes 23 de julio de 2004

EDICION DE 80 PAGINAS

DIRECTORES:

EMILIO RAMON OTERO DAJUD
SECRETARIO GENERAL DEL SENADO
www.secretariassenado.gov.co

ANGELINO LIZCANO RIVERA
SECRETARIO GENERAL DE LA CAMARA
www.camara.gov.co

RAMA LEGISLATIVA DEL PODER PUBLICO

SENADO DE LA REPUBLICA

ACTAS DE COMISION

COMISION PRIMERA HONORABLE
SENADO DE LA REPUBLICA
ACTA NUMERO 40 DE 2004

(mayo 27)

Sesiones Ordinarias – Cuatrienio 2002-2006
Legislatura 2003-2004 – Segundo Período
En la ciudad de Bogotá, D. C., el día veintisiete (27) de mayo de dos mil cuatro (2004), se reunieron en el Salón Guillermo León Valencia del Capitolio Nacional, previa citación, los miembros de la Comisión Primera del honorable Senado, a fin de sesionar.

I

Llamado a lista y verificación del quórum

La Presidencia indica a la Secretaría llamar a lista y contestaron los honorables Senadores:

Andrade Serrano Hernán
Holguín Sardi Carlos
Piñacué Achicué Jesús Enrique
Rivera Salazar Rodrigo
Rojas Jiménez Héctor Helí
Uribe Escobar Mario.

En el transcurso se hicieron presentes los honorables Senadores:

Blum de Barberi Claudia
Gaviria Díaz Carlos
Gómez Gallo Luis Humberto
González Díaz Andrés
Martínez Betancourt Oswaldo Darío
Pardo Rueda Rafael
Pimiento Barrera Mauricio
Ramírez Pinzón Ciro

Trujillo García José Renán
Vargas Lleras Germán.
Dejaron de asistir con excusa los honorables Senadores:

Cristo Bustos Juan Fernando
Gerlein Echeverría Roberto
Navarro Wolf Antonio.

La excusa del Senador Roberto Gerlein fue transcrita en el acta anterior (Acta número 38).

Los textos de las excusas son los siguientes:

Bogotá, D. C., 27 de mayo de 2004

Doctor

GUILLERMO LEÓN GIRALDO GIL

Secretario General

Comisión Primera

Honorable Senado de la República

Ciudad

Por instrucciones del Senador Antonio Navarro Wolff por medio de la presente le solicito excuse su inasistencia a la sesión programada para el día de hoy debido a que se encuentra viajando de regreso de la ciudad de Lima, donde se encontraba autorizado por la Mesa Directiva de la Corporación para asistir en Comisión Oficial al Seminario Regional «Situación Actual de los Partidos Políticos en la Región Andina».

Agradezco su atención a la presente, reciba un cordial saludo.

Firmada por:

Paola de los Ríos Gutiérrez,

Asistente.

Antonio Navarro Wolff,

Senador.

Bogotá, D. C., 27 de mayo de 2004

Doctor

GUILLERMO LEÓN GIRALDO GIL

Secretario General

Comisión Primera

Senado de la República

Ciudad

Cordial saludo:

Comendidamente solicito a usted se me excuse por la no asistencia a la sesión de la Comisión del día de hoy jueves 27 de mayo del presente año, debido a que pertenezco a la Comisión de Seguimiento al Proceso de Negociación del Tratado de Libre Comercio y con anterioridad había adquirido compromiso para tratar asuntos referentes a este tema.

Atentamente,

Firmado por:

Juan Fernando Cristo Bustos,

honorable Senador.

La Secretaría informa que se ha registrado quórum deliberatorio.

Siendo las 11:25 a.m., la Presidencia declara abierta la sesión e indica a la Secretaría dar lectura al Orden del Día.

II

Consideración y votación del Orden del Día

Por Secretaría se da lectura al

ORDEN DEL DÍA

Día jueves 27 de mayo de 2004

Hora: 11:00 a. m.

I

Llamado a lista y verificación del quórum

II

Consideración y votación del Orden del Día

III

Consideración y votación del Acta número 39

IV

Lectura de ponencias, consideración y votación de proyectos para primer debate

1. **Proyecto de ley número 229 de 2004 Senado 001 de 2003 Cámara**, por medio de la cual se expide el Código de Procedimiento Penal.

Autor: doctor *Luis Camilo Osorio Isaza*.

Ponentes primer debate: honorables Senadores *Germán Vargas Lleras* (Coordinador), *Luis Humberto Gómez Gallo* y *Héctor Helí Rojas Jiménez*.

Publicación proyecto original: *Gaceta del Congreso* número 167 de 2004.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 200 de 2004.

2. **Proyecto de ley número 57 de 2003 Senado**, por la cual se adicionan al Código Penal medidas en materia de seguridad en la operación del transporte aéreo colectivo.

Autora: honorable Senadora *Claudia Blum de Barberi*.

Ponente primer debate: honorable Senador *Mauricio Pimiento Barrera*.

Publicación proyecto original: *Gaceta del Congreso* número 410 de 2003.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 115 de 2004.

3. **Proyecto de ley número 43 de 2003 Senado**, por la cual se modifican los artículos 397, 398, 399 y 400 del Código Penal.

Autora: honorable Senadora *Leonor Serrano de Camargo*.

Ponente primer debate: honorable Senador *Juan Fernando Cristo Bustos*.

Publicación proyecto original: *Gaceta del Congreso* número 380 de 2003.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 29 de 2004.

4. **Proyecto de ley número 25 de 2003 Senado**, por la cual se modifica parcialmente y adiciona un artículo al Código Penal Militar, Ley 522 de 1999.

Autora: honorable Senadora *Alexandra Moreno Piraquive*.

Ponente primer debate: honorable Senador *Germán Vargas Lleras*.

Publicación proyecto original: *Gaceta del Congreso* número 352 de 2003.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 77 de 2004.

5. **Proyecto de ley número 186 de 2004 Senado**, por la cual modifica parcialmente el artículo 1° de la Ley 54 de 1989. (Cambio de orden en apellidos) **Acumulado Proyecto de**

ley número 188 de 2004 Senado, por medio de la cual se establecen reglas para determinar el orden de los apellidos.

Autor: Proyecto de ley número 186 de 2004 honorable Senador *Carlos Moreno de Caro*.

Proyecto de ley número 188 de 2004 honorable Senador *Carlos Gaviria Díaz*.

Ponente primer debate: honorable Senador *Juan de Jesús Córdoba Suárez*.

Publicación proyecto original: *Gaceta del Congreso* número 76 de 2004.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 116 de 2004.

6. **Proyecto de Ley Estatutaria número 85 de 2003 Senado**, por la cual se dictan disposiciones en procura de la reincorporación de miembros de grupos armados que contribuyan de manera efectiva a la consecución de la paz nacional. **Acumulado al Proyecto de ley número 95 de 2003 Senado**, por la cual se dictan disposiciones para la población carcelaria del país, en procura de la reincorporación de miembros marginados de la ley que contribuyan de manera efectiva a la consecución de la paz nacional. (Alternatividad penal y social) y **Proyecto de Ley Estatutaria número 147 de 2003 Senado, 104 de 2003 Cámara**, por la cual se dicta amnistía a autores de conflicto armado.

Autor: Proyecto de ley número 85 de 2003 doctor *Fernando Londoño Hoyos*, Ministro del Interior y de Justicia.

Proyecto de ley número 95 de 2003 honorable Senador *Carlos Moreno de Caro*.

Proyecto de ley número 147 de 2003 Senado, 104 de 2003 Cámara honorable Representante *Roberto Quintero García*.

Ponentes primer debate: honorables Senadores *Mario Uribe Escobar* (Coordinador), *José Renán Trujillo García*, *Rafael Pardo Rueda*, *Antonio Navarro Wolff*, *Luis Humberto Gómez Gallo*, *Oswaldo Darío Martínez Betancourt* y *Claudia Blum de Barberi*.

Publicación proyecto original: Proyecto de ley número 85 de 2003, *Gaceta del Congreso* número 436 de 2003.

Proyecto de ley número 95 de 2003, *Gaceta del Congreso* número 466 de 2003.

Proyecto de ley número 147 de 2003 Senado, 104 de 2003 Cámara, *Gaceta del Congreso* número 465 de 2003.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 158 de 2004.

7. **Proyecto de ley número 155 de 2004 Senado, 195 de 2003 Cámara**, por la cual se crea el Acta de Informe de Gestión.

Autor: honorable Representante *Carlos Enrique Soto Jaramillo*.

Ponente primer debate: honorable Senador *Roberto Gerlein Echeverría*.

Publicación texto aprobado Cámara: *Gaceta del Congreso* número 541 de 2003.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 117 de 2003.

8. **Proyecto de ley número 53 de 2003 Senado**, por la cual se reforma el Estatuto Notarial, en especial el Decreto Ley 960 de 1970, y se dictan otras disposiciones. **Acumulado al Proyecto de ley número 93 de 2003 Senado**, por el cual se crea el Consejo Superior de la Administración de los Concursos y la Carrera Notarial.

Autor: Proyecto de ley número 53 de 2003 doctor *Fernando Londoño Hoyos*, Ministro del Interior y de Justicia.

Proyecto de ley número 93 de 2003, honorable Senador *Javier Cáceres Leal*.

Ponentes primer debate: honorables Senadores *Héctor Helí Rojas Jiménez* (Coordinador), *Mauricio Pimiento Barrera*, *Oswaldo Darío Martínez Betancourt*, *José Renán Trujillo García* y *Juan Fernando Cristo Bustos*.

Publicación proyecto original: Proyecto de ley número 53 de 2003, *Gaceta del Congreso* número 381 de 2003.

Proyecto de ley número 93 de 2003, *Gaceta del Congreso* número 459 de 2003.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 660 de 2003 (honorables Senadores, *Rojas* y *Pimiento*), *Gaceta del Congreso* número 117 de 2004 (honorables Senadores *Trujillo*, *Martínez* y *Cristo*).

9. **Proyecto de ley número 42 de 2003 Senado**, por medio de la cual se establece la investigación de filiación extramatrimonial por vía administrativa.

Autora: honorable Senadora *Leonor Serrano de Camargo*.

Ponente primer debate: honorable Senador *Mauricio Pimiento Barrera*.

Publicación proyecto original: *Gaceta del Congreso* número 380 de 2003.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 647 de 2003.

10. **Proyecto de ley número 179 de 2004 Senado**, por la cual se modifica parcialmente la Ley 136 de 1994. (Juntas Administradoras Locales).

Autora: honorable Senadora *Alexandra Moreno Piraquive*.

Ponente primer debate: honorable Senador *Jesús Enrique Piñacué Achicué*.

Publicación proyecto original: *Gaceta del Congreso* número 70 de 2004.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 135 de 2004.

11. **Proyecto de ley número 182 de 2004 Senado**, por la cual se modifica el artículo 170 de la Ley 136 de junio 2 de 1994. (Elección de Personeros).

Autor: honorable Senador *Germán Hernández Aguilera*.

Ponente primer debate: honorable Senador *Hernán Andrade Serrano*.

Publicación proyecto original: *Gaceta del Congreso* número 73 de 2004.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 161 de 2004.

12. Proyecto de ley número 146 de 2003 Senado, por la cual se modifica la Ley 5ª de 1992. (Decretar honores aniversarios). **Acumulado al Proyecto de ley número 192 de 2004 Senado, por la cual se reforma el reglamento del Congreso (Ley 5ª de 1992) y se reglamenta la expedición de leyes de honores, conmemoraciones y reconocimientos.**

Autor: Proyecto de ley número 146 de 2003, honorable Senador *Manuel Antonio Díaz Jimeno*.

Proyecto de ley número 192 de 2004, honorable Senadora *Alexandra Moreno Piraquive*.

Ponente primer debate: honorable Senador *Hernán Andrade Serrano*.

Publicación proyecto original: Proyecto de ley 146 de 2003, *Gaceta del Congreso* número 644 de 2003.

Proyecto de ley número 192 de 2004, *Gaceta del Congreso* número 76 de 2004.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 161 de 2004.

13. Proyecto de ley número 23 de 2003 Senado, por la cual se reglamenta el proceso de elección de los Secretarios y Subsecretarios de las Cámaras Legislativas y sus Comisiones Constitucionales Permanentes.

Autora: honorable Senadora *Alexandra Moreno Piraquive*.

Ponente primer debate: honorable Senador *Oswaldo Darío Martínez Betancourt*.

Publicación proyecto original: *Gaceta del Congreso* número 351 de 2003.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 70 de 2004.

14. Proyecto de ley número 195 de 2004 Senado, por la cual se despenaliza la comercialización de las hojas de coca, marihuana y demás plantaciones cuya utilización tenga fines medicinales, terapéuticos y alimenticios.

Autor: honorable Senador *Carlos Moreno de Caro*.

Ponente primer debate: honorable Senador *José Renán Trujillo García*.

Publicación proyecto original: *Gaceta del Congreso* número 101 de 2004.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 129 de 2004.

15. Proyecto de ley número 164 de 2002 Senado, 63 de 2002 Cámara, por la cual se dictan las normas que determinan el procedimiento para suplir las faltas absolutas y temporales de Gobernadores y Alcaldes Municipales y Distritales.

Autores: honorable Representante *Ramón Elejalde Arbeláez* y honorable Senadora *Piedad Córdoba Ruiz*.

Ponentes primer debate: honorables Senadores *Mario Uribe Escobar* y *Ciro Ramírez Pinzón*.

Publicación texto aprobado Cámara, *Gaceta del Congreso* número 619 de 2002.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 302 de 2003.

17. Proyecto de ley número 190 de 2004 Senado, por la cual se establece el programa de ventanilla única y simplificación de trámites.

Autor: honorable Senador *Carlos Moreno de Caro*.

Ponente primer debate: honorable Senador *Jesús Enrique Piñacué Achicué*.

Publicación proyecto original: *Gaceta del Congreso* número 76 de 2004.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 171 de 2004.

18. Proyecto de ley número 86 de 2003 Senado, por la cual se modifica el artículo 384 de la Ley 599 de 2000. (Agravancia punitiva).

Autores: honorable Senador *Omar Yépez Alzate* y honorable Representante *Juan Martín Hoyos Villegas*.

Ponente primer debate: honorable Senador *Carlos Holguín Sardi*.

Publicación proyecto original: *Gaceta del Congreso* número 424 de 2003.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 191 de 2004.

19. Proyecto de ley número 177 de 2004 Senado, por la cual se tipifica el delito de inasistencia alimentaria entre compañeros permanentes. Acumulado Proyecto de ley número 184 de 2004 Senado, cárcel para compañeros conyugales irresponsables que no respondan por la asistencia alimentaria.

Autora: Proyecto de ley número 177 de 2004, honorable Senadora *Piedad Zuccardi*.

Proyecto de ley número 184 de 2004, honorable Senador *Carlos Moreno de Caro*.

Ponente primer debate: honorable Senador *Rodrigo Rivera Salazar*.

Publicación proyecto original: Proyecto de ley número 177 de 2004, *Gaceta del Congreso* número 61 de 2004.

Proyecto de ley número 184 de 2004, *Gaceta del Congreso* número 76 de 2004.

Ponencia para primer debate: *Gaceta del Congreso* número 201 de 2004.

V

Negocios sustanciados por la Presidencia

VI

Lo que propongan los honorables Senadores

El Presidente,

Luis Humberto Gómez Gallo.

El Secretario,

Guillermo León Giraldo Gil.

La Presidencia informa que cuando se registre quórum decisorio se someterá a votación el Orden del Día leído.

La Presidencia solicita a la Secretaría continuar con el siguiente punto.

III

Consideración y votación del Acta número 39

La Presidencia informa que cuando se registre quórum decisorio se someterá a votación el Acta número 39, correspondiente a la sesión celebrada por la Comisión el día 26 de mayo de 2004.

Por Secretaría se da lectura al cuarto punto del Orden del Día.

IV

Lectura de ponencias, consideración y votación de proyectos para primer debate

Proyecto de ley número 229 de 2004 Senado, 001 de 2003 Cámara, por medio de la cual se expide el Código de Procedimiento Penal.

Secretario:

Señor Presidente, me permito informarle que en el día de ayer se votaron varios artículos del Proyecto de ley número 229 de 2004 Senado, 01 de 2003 Senado, quedaron pendientes con la reapertura de algunos artículos, los artículos 88, 116, 119, 121, 142, 178, 179, 185, 193, 197, 215, 234, 242, 251, 285, del 311 al 346, 365, 435, 482, 500, 503, 548, 549 y 550, señor Presidente.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Se abre la discusión de los artículos leídos por Secretaría.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Señor Presidente habíamos quedado en un acuerdo de que si hoy alguien más quería excluir otros artículos estamos pues abiertos a esa posibilidad. Por eso señor Secretario le rogaría que también se excluyan los artículos 300 y 470 para que sean considerados en el día de hoy.

El Representante *Almario* y el Representante *Navas* nos han hablado de que tienen unas proposiciones sobre otros artículos, deberíamos también reabrir o discutir por separado esos artículos que ellos proponen y entonces comenzar en orden a como fueron señalados.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Perfecto, cuando haya el quórum decisorio podemos ordenar la reapertura de la discusión, por ahora me parece lo procedente abrir la discusión sobre los artículos que no se han votado y podemos comenzar Senador Héctor Helí. El 88 no se ha votado por ejemplo.

Secretario:

Señor Presidente, el 88 fue aplazado a solicitud del Senador *Carlos Gaviria* quien muy

cordialmente lo solicitó a la Presidencia que no se discutiera hasta que él estuviera presente.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Se abre la discusión sobre el 116.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

¿Quién tiene observaciones sobre el 116?

Secretario:

El Senador Andrés González había solicitado el aplazamiento de este.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Se aplaza la discusión del 116 y el 119.

La Presidencia abre la discusión del artículo 121 y concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

En el 121 señor Presidente, yo había pedido que se considerara por separado señor Fiscal para considerar la siguiente situación, se dice que el defensor que haya sido designado como principal dirigirá la defensa, pudiendo incluso seleccionar otro abogado que lo acompañe como defensor suplente previa información al Juez, este defensor suplente actuará bajo la responsabilidad del principal y podrá ser removido libremente durante el proceso.

Eso está bien, pero me parece que el suplente de todas maneras debe ser designado con conocimiento y autorización del imputado, no puede ser que el principal nombre de suplente a quien ni siquiera conoce el imputado, el imputado nombra su abogado con algún criterio de confianza en la persona que lo va a representar y si no existe esa autorización lo que podemos dar lugar es a que importantísimos abogados contratan la defensa y luego la dejan en manos de un suplente que ni siquiera es de la confianza del imputado.

Por eso señor Presidente, yo propongo que a este artículo se le haga una pequeña adición que diría que el principal puede incluso seleccionar otro abogado que lo acompañe como defensor suplente previa información al Juez y autorización del imputado, es esa toda la modificación que yo propongo.

Proposición número 174

En el artículo 121, agréguese la siguiente frase: «y autorización del imputado», a continuación de la expresión: «... previa información al Juez».

Firmado

Héctor Helí Rojas,
honorable Senador.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Se abre la discusión sobre la propuesta del Senador Héctor Helí Rojas, estamos hablando del artículo 121, la Fiscalía tiene algún comentario sobre la propuesta.

La Presidencia concede el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

A ver, a mí me gusta Senador Héctor Helí la cuestión de que pueda darle aviso al representado, al sindicado, pero qué pasa si no lo encuentra, se quedaría sin asistencia judicial en caso de que el principal no pudiera hacerse presente. En estos días inclusive vi la modalidad, ya me tocó hacer uso de abogado, defensor para mis causas aquí en el Congreso y veía como inclusive el principal deja libre el acogimiento de un suplente para que en ausencia del eventual representado pueda hacerlo el apoderado.

Me da ese temor que de pronto pueda restarse posibilidades.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

... presente el imputado para que autorice pues el abogado principal tiene que hacer la defensa...

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Porque no pensamos en una alternativa que señale la posibilidad de que el defensor previamente de la anuencia de ambos, pero que en ausencia de ella pueda el principal dejar al suplente, al sustituto ejerciendo la función, porque tengo ese temor. No puede el principal asistir, nombra un sustituto para que precisamente directamente él otorga el poder previa la autorización genérica que le dio el imputado, el acusado.

Entonces en ese momento me parece que obligar a que se consiga tanto al principal que va estar ausente porque no puede, por eso va a dejar al suplente como a la propia, como al propio defendido me parece que le podía restar la posibilidad de defensa.

Con la venia de la Presidencia y del orador, interpela el honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Señor Fiscal es que a mí me parece pues que el cambio de sistema impone un equilibrio en la defensa, ese equilibrio va a depender mucho de quien esté ejerciendo esa defensa. Es decir, no podemos permitir que importantísimos abogados se hagan contratar in tuito personae, cobren altísimos honorarios como corresponde a su conocimiento... me preocupa insisto es que importantes abogados que le cobran a la persona altísimos honorarios terminen no haciendo materialmente la defensa, sino dejando que suplentes escogidos por ellos comunicándoles simplemente al Juez hagan esa defensa, eso no es leal con el procesado que puede pagar el abogado y que lo contrata in tuito personae.

Pues uno le confía su libertad, su patrimonio a ese abogado, entonces por lo menos que el abogado le diga, mire, yo no puedo personalmente ejercer la defensa aquí, tengo un suplente que me puede acompañar o que me puede

reemplazar en eso que al menos quien paga los honorarios autorice.

Ahora si no está presente, si no puede autorizar pues la consecuencia es que el abogado principal tendrá que hacer la defensa de manera directa, pero en esto me parece que hay una salida señor Fiscal, a que el que contrata la defensa no haga la defensa, sino que la eluda contratando, o en una cosa fea, que podría decir uno subcontratando abogados suplentes que son los que van a hacer la defensa.

Yo insisto en que designar el suplente debe ser un acto que cuente con la autorización del imputado. Eso de todas maneras es para los imputados que pueden pagar su defensa, no estamos hablando del tema de la defensoría pública, ni de oficio, ni estas cosas, sino para quien paga su defensa que la contrata para que se la ejerza quien uno contrata, si uno contrata a Luis Camilo Osorio y le paga una importante suma de dinero ya de ex Fiscal él para que lo defienda, pues por lo menos si va a poner a Pataquiva de suplente, pues que uno de imputado diga sí, estoy de acuerdo en que Pataquiva sea el que haga la defensa y no el abogado Osorio que fue el que contraté.

Me parece que señor Presidente, yo propongo esa adición y solicito que se vote.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Ilustre Senador, Coordinador Ponente. A mí me parece que la redacción del artículo le da oportunidad al defendido de saber que tiene un suplente, un principal y que también va a poder seleccionar otro abogado que lo acompañe como defensor suplente.

Esos abogados de postín principales muchas veces no son acuciosos y tan diligentes como los otros abogados que están allí haciendo carrera y haciendo mérito para llegar a donde el otro ya culminó, yo no creo que en ese caso cuando le dicen a uno de una oficina de abogados que son dos de igual categoría, uno júnior y otro senior vaya a haber dificultad, a mí me parece que ahí podríamos restarle con su fórmula las posibilidades a la defensa, ese es el punto que yo veo. O sea, así como está redactado en este momento hay la posibilidad, no solamente de definir cuál va a ser el principal, sino en ausencia que además es una esencia temporal, accidental, no permanente, no es que se vaya a desentender inmediatamente reciba el poder, sino que ocasionalmente va a poder ser asistido por un suplente.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Muy bien, vamos con los argumentos expuestos entorno al artículo 121, vamos a cerrar su discusión y lo votaremos con la modificación o la adición sugerida por el honorable Senador Héctor Helí Rojas y la Comisión tomará una determinación al respecto. De tal manera que se cierra la discusión del artículo 121.

Secretario:

Señor Presidente me permito informar que el Representante Carlos Navas Talero ha radicado una proposición respecto al artículo 538, el cual fue aprobado en el día de ayer pero para conocimiento de la Comisión él radicó esta proposición a conocimiento de que ya había sido aprobada en el día de ayer.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Representante Germán Navas Talero:

Doctor Gómez Gallo, muchas gracias, muy amable tiene que ver el artículo 538 con el requisito previo de conciliación a efecto de que pueda intentarse la acción penal. Como está redactado este artículo nos encontraríamos en situaciones como la siguiente doctor Gómez Gallo, yo le acabo de dar a usted un botellazo, y me presento a formular la denuncia, y me dicen, no, hasta que usted no haga la conciliación y entonces busco al que me dio el botellazo y me va a dar otro, esto es desconocer la realidad nacional.

Me acaban de hurtar los anteojos, voy a poner en marcha el aparato estatal y me dicen no hasta que usted no busque a ese señor y concilie, señor. Entonces voy y lo busco, entonces ya se lleva mi reloj, la propuesta nuestra que fue aprobada en Comisión Primera de Cámara decía así, dice: En estos casos 538 doctor Héctor Helí, en estos casos recibida la querrela el Fiscal citará al querellante y al querellado a diligencia de conciliación, o sea, sería el primer acto que desarrollaría el Fiscal, y si no hay conciliación, bueno pongamos en marcha el aparato estatal, pero como queda redactado en este momento el ciudadano queda inerme, queda inerme en aquellos delitos que requieren querrela de parte, porque a más de que le han pegado, tiene que ir a buscar a quien le pegó a citarlo, para que comparezca a una audiencia de conciliación.

Yo creo y esto no va en ningún momento a distorsionar el objetivo del cambio de procedimiento, simplemente darnos cuenta de que estamos en Colombia, que somos un poco agresivos, que tenemos poco respeto con el conciudadano y si ya le pegó una vez, le pegó otra, y miren lo siguiente doctor Gómez Gallo, yo sé que usted tiene un carro muy bonito, y usted me conoce a mí como el pecosito y yo voy y le rompo el vidrio de su carro y me largo, y usted dice, ¡ah!, no vaya busque al pecosito, es que no sé, traiga la conciliación primero.

En que momento el Estado le va a colaborar a la víctima en daño en bien ajeno. Es que es frecuente que por capricho le rompen a usted el vidrio del carro, como está redactado el ciudadano va a tener que hacer él mismo la investigación y él mismo la citación a conciliación para que el Estado acuda en su auxilio.

Yo no creo ni que el señor Fiscal, ni ninguno pueda oponerse a estos racionamientos que son producto de la táctica y la experiencia. Yo le rogaría a la Comisión que acepte mi proposición y se modifique en ese sentido.

Se recibe la querrela y el primer paso que debe darse es la conciliación, si hay conciliación se acabó el problema, si no la hay, entonces ya verá el Fiscal si insiste o no en perseguir a esta persona.

Yo estoy dispuesto a aceptar todas las preguntas que al respecto me quieran hacer porque digo son fruto de la experiencia tanto como comisario de Policía Judicial, Juez permanente como director de un centro de conciliación por muchos años.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Honorable Representante con mucho gusto solicitaremos la reapertura del artículo en su momento para que usted pueda exponer, es para nosotros muy placentero tenerlo aquí y poderlo oír en su momento.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Doctor Germán Navas, ¿dónde vendría ubicado el inciso?

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Representante Germán Navas Talero:

En el mismo artículo 538, inciso 1º sería ese.

Diría sí, con la venia suya, en estos casos recibida la querrela el Fiscal citará al querellante y al querellado a diligencia de conciliación que fue como se aprobó en la Comisión Primera de Cámara después de que escucharon estas observaciones y tuvieron la gentileza de aceptármelas.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Podríamos pensar en que arranque con eso el tema de la conciliación, o sea que el Fiscal cite o dejaríamos también a continuación la posibilidad de que en caso contrario las partes podrán tener la iniciativa de ir a un centro de conciliación, o sea, evitar al Fiscal sustitivamente.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Representante Germán Navas Talero:

Yo acepto cualquier modificación que ustedes quieran hacer siempre y cuando no se le impida al ciudadano suplicar justicia, que llegue allá en el Huila, o en el Caquetá me acaban de pegar un peñillazo y que se presente y le digan no yo no puedo hacer nada hasta que no lo busque para conciliar. Esa obligación debe ser en este caso del Estado, cítelo para conciliación, pero como está, les quiero contar, sería el caos en materia de hurto simple, en materia de daño en bien ajeno, lesiones personales, el ciudadano quedaría desamparado si se aprueba la disposición como viene.

Cualquier modificación que ustedes le hagan en el sentido de que el Fiscal será el que propicie la conciliación me parece a mí que sería sano para un país tan violento como el nuestro.

La Presidencia abre la discusión del artículo 88 contenido en el pliego de modificaciones y concede el uso de la palabra al honorable Senador, Carlos Gaviria Díaz:

Con respecto al artículo 88 yo lo que tengo es una inquietud y es que me parece que si no se le fija un término a la Fiscalía para hacer la devolución de bienes eso se queda escrito.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Fijarle el término sería la propuesta, señor Fiscal... artículo 88 que habla de devolución de bienes. El Senador Gaviria propone fijarle un término a eso y me parece pertinente además. ¿Qué piensa la Fiscalía?

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Yo pienso que no habrá ningún inconveniente...

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Honorable Senador nos presenta la proposición y la pondremos en consideración apenas tengamos...

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Presidente, sería preguntarle al señor Fiscal qué tiempo, qué término consideraría la propia Fiscalía prudencial para hacer esa devolución.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

De pronto pensemos inicialmente en unos seis meses, pero hagamos unas reflexiones a ver si eso es suficiente, lo que estamos promoviendo es que los procesos van a ser muy cortos, entonces no debemos tenerle temor a unos plazos también cortos, que sería en este caso los seis meses, seis meses prorrogables a un año digamos máximo.

Claro que lo que estamos intentando Senador Gaviria como lo ve es fundamentalmente impedir que los bienes que estén afectados queden inmovilizados si hay un mecanismo distinto como se da una garantía que pueda asegurar los prejuicios. No sé si de pronto seis meses y excepcionalmente con una prórroga de otro tanto.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Le parece bien honorable Senador, entonces por favor me materializa la propuesta.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Porque no cerramos la discusión del artículo 88, ya estamos de acuerdo en que el término sea seis meses, es simplemente redactar la proposición, el término para el efecto será de hasta seis meses, eso es todo lo que diría.

El honorable Senador Carlos Gaviria Díaz radica por Secretaría la siguiente

Proposición número 175

En el artículo 88, agréguese la siguiente expresión: «y en un término que no puede exceder de seis meses» a continuación de la expresión: «...por orden del Fiscal».

Firmado:

Carlos Gaviria Díaz,
honorable Senador.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Correcto, entonces se cierra la discusión del artículo 88, el Representante Navas va a intervenir en ese artículo. Bueno con mucho... ahora honorable Representante. Entonces Senador Héctor Helí Rojas cerramos la discusión del artículo 88 y lo pondremos con la modificación solicitada por el Senador Carlos Gaviria en su momento de consideración.

La Presidencia concede el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Para agregar a lo que acaba de observar el Senador Héctor Helí Rojas que son seis meses inicialmente con la posibilidad de prorrogarlo por otro tanto.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Representante Navas, nosotros tenemos un orden ascendente, vamos en el artículo 88 pasamos a 116, con mucho gusto aquí le muestran y en su momento para que en su artículo, el otro que tenga con mucho gusto se lo consideramos. Le solicitamos que nos siga acompañando otro rato más. Honorable Senador Andrés González, el artículo 116 fue solicitada su exclusión por el honorable Senador Andrés González, el 121 ya quedó cerrada honorable Senador Héctor Helí Rojas.

¿Cerramos la discusión del 116, honorable Senador le parece o tiene algo que...?

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Lo que habría que decir Senador Andrés González, pues es que lo que señala este inciso, este numeral segundo pues es una repetición de lo que está en el acto legislativo, aquí discutimos mucho tiempo sobre el tema de la unidad de gestión y el poder jerárquico de la Fiscalía, y en el acto legislativo dijimos que el Fiscal puede determinar el criterio y la posición que la Fiscalía deba asumir sin perjuicio de la autonomía de los Fiscales y agregamos que también pude asignar y desplazar libremente a sus servidores en las investigaciones y procesos.

La preocupación suya pues es muy válida la debatimos en el acto legislativo, pero aquí pues no sé como podríamos cambiar algo que no hace, sino repetir lo que dice ese acto legislativo.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Gracias señor Presidente, la verdad quienes hemos participado en la construcción de esta

institución de la Fiscalía, desde sus orígenes hemos defendido una nueva estructura de esta institución, ¿de qué se trataba? Se trataba que la fragmentación y dispersión de los Jueces de instrucción criminal fuera sustituida por una institución jerarquizada, por una organización con músculo, con poder, que pudiera hacerle frente a la delincuencia organizada a través de un conjunto de funcionarios, pero con una cabeza, con toda la fortaleza y la capacidad necesaria para impulsar esa investigación.

Por eso creo que es pertinente que se abra la jerarquización...

Yo les pediría nos asista el menor ánimo para que este proyecto salga adelante, pero necesitamos concentrarnos un poco para que lo que se haga en este tema tan complejo pues resulte lo mejor posible o si no les estamos es legitimando aquí un paquete de normas, yo me excuso, todavía no he podido acostumbrarme al esquema, y por eso le ruego me dispensen si soy diferente en esa materia.

Bueno se trata desde luego de preservar la estructura jerárquica de la Fiscalía porque sino no sería lo que es y lo que debe ser, es una estructura de poder jerarquizada y con una cabeza que pueda impartir órdenes y orientaciones. Por eso en el acto legislativo quedó la posibilidad del Fiscal de reemplazar, sustituir, de producir una movilidad que bajo otro esquema no es común y que no sería aceptable por el principio de autonomía de cada uno de los Jueces.

Sin embargo, hay dos aspectos que merecen una reflexión, la primera de tipo procesal diría yo, y de la cual en los estrados judiciales se siente alguna inquietud, y es el hecho de que los Fiscales que acusan no sean los mismos que estén al frente de la audiencia para que en un momento determinado y más ahora cuando estamos propugnando por un modelo con intermediación que sean las mismas personas que estén frente a los hechos y tomen las decisiones del caso.

Esas reasignaciones pues quiebran el tema de la intermediación y quiebran la celeridad procesal, incluso hay muchas personas que sostienen que esa es una de las causas de las demoras actuales, porque obviamente si se cambian y se van cambiando las partes procesales mientras las personas se enteran de ver que es lo que está ocurriendo y vuelven a saber el estado del proceso se produce una serie de moras.

De manera que la primera inquietud y no tengo ninguna propuesta sobre ese particular, es para que ustedes puedan de pronto hacer los ajustes si estos fueran pertinentes, es que pronto corremos riesgo de que se rompa la intermediación que se quiere con el nuevo modelo, si queda totalmente libre esa reasignación.

Es obvio que puede haber reasignación, pero causas excepcionales, es más, la Corte Constitucional en varias ocasiones ha señalado que esas reasignaciones deben ser totalmente

excepcionales, pero si se produce ese carrusel de cambios consecutivamente se van a afectar los procesos, no va haber intermediación.

Si uno analiza la norma actual del Código de Procedimiento dispone como funciones del Fiscal en el segundo, cuando lo considere necesario y en los casos excepcionales que requieran atención directa, investigar, calificar, y acusar desplazándolo a cualquier Fiscal Delegado.

Por lo menos el esquema de la excepcionalidad, claro que este es en el caso del Fiscal Delegado, habría que mirar el resto del articulado que ustedes lo conocen de mejor manera, pero me parece que tal como quedó el artículo 116 quedaría muy abierto, yo quisiera que ustedes revisaran y decantaran si ese principio de la excepcionalidad si debe permanecer, no solo repito para garantizar la intermediación del proceso, sino para dar garantías en ese mismo proceso.

Y en segundo lugar, señor Fiscal para nadie es desconocido los varios casos que han trascendido de la opinión pública del cambio de reasignaciones de los procesos que han suscitado responsabilidades de una y otra índole, no podría yo aquí anticipar o hacer valoraciones de juicio porque son ustedes y las entidades de control quienes saben cuales son los detalles que han rodeado cada uno de esos casos. No cierto.

Pero sin desmedro de la jerarquización de la Fiscalía y de la reasignación para orientar procesos sobre todo y hay que decirlo con claridad cuando hay funcionarios que han sido presionados por la delincuencia organizada o tentados como en tantas ocasiones desafortunadamente ha ocurrido en el país, pues se requiere una cabeza y una dirección que reoriente y asigne y de alguna manera establezca un blindaje para que no se pueda producir actos de inmoralidad y de corrupción.

Pero hechas esas dos apreciaciones lo que señalaría es que esa reasignación que aquí se plantea si bien debe preservarse debe tener algunos criterios que a mi juicio como mínimo debe ser el de excepcionalidad que se mantiene en la actual legislación.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Señor Presidente y doctor Mario Uribe. Señor Presidente y señor Fiscal yo no veo ningún inconveniente si aceptamos lo que propone el Senador Andrés González, el desplazamiento siempre irá a ser excepcional nunca irá a ser la regla, pero con la previsión que él propone me parece que podemos salir de este artículo y entonces Senador Andrés González si usted está de acuerdo la redacción podría decir aquí así, asumir directamente las investigaciones y procesos cualquiera sea el Estado en que se encuentre, lo mismo que asignar y excepcionalmente desplazar libremente a sus servidores de las investigaciones y procesos.

Excepcional y libremente nos queda cacofónico, y en casos especiales desplazar libremente a sus servidores.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Oswaldo Darío Martínez Betancourt:

Ese es el polo norte, usted está en el polo sur. Señor Fiscal, usted recuerda, doctor Luis Camilo, usted recuerda que cuando discutimos el acto legislativo yo fui ponente en la primera vuelta luego que el Senador Vargas Lleras me destituyó en la segunda vuelta como ponente, yo me opuse rotundamente Senador Héctor Helí Rojas y usted me acompañó nos opusimos rotundamente a que se aprobara en la Constitución esto de la unidad de gestión, el control jerárquico, porque hicimos un debate profundo, nos derrotaron, yo voté en contra.

Entre tantas cosas que dijimos hablábamos de la autonomía judicial, bueno para qué revivir el debate, y sin revivir el debate y oponerse a la norma constitucional es totalmente extemporáneo.

Posteriormente señor Fiscal, he cambiado parcialmente de criterio no del todo, mirando las dificultades que le ha tocado sortear a su señoría en el manejo administrativo y ético de la entidad y frente a esos brotes de corrupción escandalosos que se han dado en la Fiscalía General de la Nación y me he ido concientizando de la necesidad de que en el nuevo sistema efectivamente el Fiscal tenga unos poderes obviamente controlados, no poderes omnímodos.

Por ejemplo, en materia administrativa yo aspiro a que la carrera administrativa se la implemente cuanto antes y sea una garantía de la estabilidad laboral de los funcionarios de la Fiscalía, ese es un sueño que tenemos todos los colombianos, porque es que el número de funcionarios es tal y la importancia de esas funciones es tal que la carrera administrativa tiene que ser imperativa en la Fiscalía General de la Nación tarde que temprano.

La capacidad de maniobra en cuanto al libre nombramiento y remoción en cabeza del Fiscal tiene que reducirse al máximo, pero eso no quiere decir que el Fiscal General de la Nación no deba asumir unas responsabilidades claras y contundentes en el manejo de la entidad.

Es que el nuevo sistema acusatorio fortalece la investigación penal en la institución como órgano, pero el directamente responsable es el Fiscal General de la Nación, sobre él recae toda la responsabilidad en el manejo, en el desarrollo y ejecución del nuevo sistema.

Yo creo con todo el respeto por la propuesta que acaba de hacer el doctor Andrés y que acaba de aceptarla el Coordinador de Ponentes, Coordinador en ejercicio porque hay otros Coordinadores en potencia que no han trabajado como él ha trabajado, yo creo señor Fiscal que sería esa excepción inconstitucional porque restringe el alcance del mandato constitucional, leamos la norma constitucional y miremos la propuesta de excepcionar la norma constitucional.

¿Por ley podríamos crear excepciones constitucionales cuando la Constitución no la creó? Hasta podría yo compartir la propuesta, pero creo que desde el punto de vista constitucional no es lo correcto sobre todo cuando se trata de crear excepciones, si las excepciones son taxativas, las excepciones no se las puede crear por analogía son de restrictiva interpretación entonces por vía legal crearle a la Constitución una excepción no me parece que sea cristiano, no me parece que sea correcto, primer punto.

El otro punto, señor Fiscal, si no cometemos la aventura de vulnerar la Constitución pues lo correcto es hacerle el homenaje al precepto que se aprobó sin nuestro consentimiento y yo pues tengo que inclinarme referente frente al texto constitucional ya aprobado, qué hacemos, así quiso el constituyente derivado que fuera y así se impusieron unas mayorías, ¿qué hacemos? Entonces no podríamos sino hacer una reglamentación pero dentro del esquema constitucional no queda de otra manera, pero es más, esta parte me parece bien importante y recordarle a los Senadores, en el Estatuto Orgánico que aprobamos aquí de la Fiscalía, yo fui Ponente, allí ya le dimos pleno desarrollo a la unidad de gestión y al control jerárquico, allí ya avanzamos en las materias estrictamente administrativas.

Claro, me van a decir no es que estamos hablando es del cambio de radicación, el cambio de radicación es una decisión y una función eminentemente administrativa, ni siquiera tratando ya de los Jueces es una función judicial y tan es así, tan es así que acabamos de aprobar un proyecto aquí de descongestión judicial del Consejo de Estado y allí aprobamos que los cambios de erradicación tengan la naturaleza de naturaleza administrativa y no jurisdiccional, inclusive fuimos más allá, los conflictos de competencia y se le quitó la Sala Plena Contenciosa Administrativa esa facultad y se le trasladó a la Sala de Consulta y Servicio Civil que no tiene funciones jurisdiccionales. Fíjese, yo creo que eso es bueno porque descongestiona la justicia.

Si ya estamos dando unos pasos bien interesantes en esa materia, yo no sé porque nos vamos a regresar con unos temores que pueden ser fundados, pero pues uno cree en la idoneidad del Fiscal General de la Nación, llámese Luis Camilo Osorio, llámese como se llame, uno cree en esa idoneidad.

El Fiscal está sometido a otra clase de controles si hay desviación de poder. Yo estaba examinando en este instante el capítulo del cambio de radicación, el Código de Procedimiento Penal. Aquí hay un capítulo en las normas de competencia, pero para los Jueces, pero es que es muy distinto. Es decir, el cambio de radicación en la Fiscalía desaparece, pero hay más señor Fiscal y doctor Héctor Helí Rojas, en la Procuraduría General de la Nación, opera esto, el Procurador General de la Nación por sí y ante sí, traslada los asuntos a los

Procuradores que él le parece conveniente cuando hay solicitudes inclusive de oficio, por razones de orden público, por razones de parcialidad, etc., etc.

Y eso ha funcionado bien, inclusive. Yo conozco casos en la Procuraduría en los cuales se han interpuesto recursos de apelación y estando pendiente de los recursos de apelación han trasladado los negocios a Bogotá y han conocido en Bogotá esos recursos de apelación.

Siendo yo por naturaleza y por convicción enemigo de los poderes fuertes del concepto del sagrado de la autoridad, he llegado al relativo convencimiento que tratándose del nuevo sistema acusatorio donde hay una investigación que tiene que ser una investigación sumamente estructurada y establecida su responsabilidad en cabeza del Fiscal, pues ya la decisión la tomó el Constituyente derivado y esto lo aprobó de otra manera, no podemos nosotros limitarlo, ya es tardío, ya fuimos derrotados en su momento, por eso yo me opondré a la propuesta de crear excepciones constitucionales por vía legal. Muchas gracias señor Presidente.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Presidente le asiste al Senador Darío Martínez absoluta razón cuando señala la manera como quedó establecido en el acto legislativo porque en efecto el acto legislativo expone que le corresponde al Fiscal General asumir directamente las investigaciones y procesos cualquiera que sea el estado que se encuentre, lo mismo que asignar y desplazar libremente a sus servidores en las investigaciones y procesos. Hasta ahí es absolutamente claro y controvertible que el Constituyente está constitucionalizado y así se reproduce en la norma.

De manera que hasta ahí aceptaría totalmente por la claridad de su argumento. No obstante Senador Darío Martínez y honorables Senadores, la segunda parte del inciso busca un equilibrio que no ha sido desarrollado por la ley y que podría permitir que nos aproximemos a lo más razonable en esta materia porque dice la última parte del artículo, «igualmente en virtud de los principios de unidad de gestión y jerarquía determinar el criterio y la posición que la Fiscalía debe asumir sin perjuicio de la autonomía de los Fiscales delegados en los términos y condiciones fijados por la ley», ¿cuál ley? Pues debiera ser al menos esta o el estatuto de la Fiscalía.

De manera que llamaría la atención sobre esta segunda parte de la reflexión que también está transcrita textualmente en el Código de Procedimiento, lo que ocurre es que si la ley no fija ninguna condición entonces pues el principio de autonomía queda totalmente desdibujado, la pregunta iría si somos capaces como legisladores de establecer algún criterio objetivo en esa materia, objetivo, esa sería mi reflexión, pero sin tocar y en eso estoy de acuerdo Senador Martínez sin tocar al texto constitucional que así quedó, pero por esta vía que estoy previniendo, de pronto lo que pediría señor

Presidente, es que si este artículo se deja tal como está pero en alguna otra de las disposiciones que pueda desarrollar esa disposición a través de una Subcomisión con el Senador Darío Martínez y los Ponentes, que pudiera explorarse alguna solución.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Nombramos la Comisión honorable Senador.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

No, pero permídenme un segundo es que Senador Andrés González, el numeral tercero del 116 contempla lo que usted dice, también repite la norma constitucional.

El numeral tres dice que es otra atribución especial del Fiscal determinar el criterio y la posición que la Fiscalía General deba asumir, en virtud de los principios de unidad de gestión y jerarquía, sin perjuicio de la autonomía de los Fiscales delegados en los términos y condiciones fijados en la ley, ahí está la otra parte del acto legislativo, porque es que lo primero es simplemente para desplazar o para asignar al funcionario que va a adelantar la investigación.

Lo segundo es la determinación de los criterios y la posición de la Fiscalía entonces la autonomía es respecto de esta segunda parte y no de que la investigación la adelante zutano o mengano, o que de aquí a mañana eso pueda cambiar incluso por necesidades de la propia investigación, si vamos investigando un delito, un hecho en el que el Fiscal es un experto en narcóticos por ejemplo y él avanza en su investigación muy bien de narcóticos, pero eso va conexo con un homicidio y tenemos un Fiscal más experto en el tema del homicidio, pues porque no aprovechar y que ese Fiscal que tiene más recursos técnicos desplace al otro para el éxito de la investigación, yo le veo muchas ventajas a eso y no tengo inconveniente que se integre la Subcomisión, pero la verdad es que no estamos haciendo, sino transcribir el acto legislativo. Gracias señor Presidente.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Presidente, eso no se discute creo que al transcribirlo no hay ningún problema, mi propuesta va en el sentido de que pueda adicionar, que se pueda buscar alguna norma que desarrolle como lo quiso el Constituyente y se fijen las condiciones, quizás además de lo que usted señala yo interpreto también esta norma en otro sentido, por ejemplo, la Fiscalía debe formular unos criterios generales en el tema de cómo se deben manejar los preacuerdos, las negociaciones, el principio de oportunidad, eso no puede quedar al vaivén de cada uno de los funcionarios, sino que requieren unas pautas generales en la institución.

También obedece al desarrollo de ese principio, pero si no se regula algún criterio la autonomía puede llegar hasta el punto de que si hay una contradicción, pues resulta separado el

funcionario, si es pertinente pero para concluir el tema señor Presidente, con el tema de la Subcomisión para ver como se puede desarrollar en este y en otros artículos y el texto tal como está en el 116 podría cerrarse, creo yo y la Subcomisión sería para agregar en alguna otra las disposiciones en desarrollo de estos principios.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Su propuesta sería que buscáramos a través de una Subcomisión una propuesta, correcto.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Aditiva, no sustitutiva de lo que está ahí en el 116.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Muy bien, honorable Senador y porque no nos radica usted una proposición y la discutimos. Yo creo que podemos ir cerrando discusión y dar siquiera hasta la una de la tarde haber si logramos armar el quórum, sino pues tomaremos una decisión, ¿le parece?

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Con todo respeto. Discutamos lo que tenga proposiciones sustitutivas correctivas y escritas, porque si no vamos a repetir el debate de ayer, entonces con todo respeto por los colegas, este es el momento de decir si tenemos proposiciones escritas y si queremos reabrir algún artículo.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Muy bien. Entonces nombramos como Subcomisión al Senador Darío Martínez y Hernán Andrade en compañía del Senador Andrés González, a ver si interpretan lo que él quiere y nos presentan aquí la propuesta. Ojalá fuera hoy mismo. Correcto.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Yo quisiera que se reabriera el debate del artículo 110. Yo, infortunadamente no estaba presente cuando se aprobó, pero yo tengo allí una observación que hacer o al menos una pregunta que formularle a la Fiscalía.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Lo pondremos en consideración cuando tengamos el quórum decisorio para reabrirlo. 110. Muy bien. Pregunto al honorable Senador Andrés González si tiene una proposición en el artículo 119.

La Presidencia abre la discusión del artículo 119 y concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Quisiera hacer una reflexión general sobre el principio de oportunidad, me aparto Senador Héctor Helí Rojas, seguramente no tenga proposiciones concretas sobre algunos de los artículos, lo que quiero es que haya lo elemental de deliberación, sobre este tema que es el de

más fondo. Y creo que a eso obedece el principio de la deliberación en los proyectos de ley honorable Senador. No creo que sea necesario atarlos siempre a proposiciones concretas, sino a la mínima deliberación que debe existir sobre un tema de tanto fondo como este que está cambiando. Y yo sobre el paquete de artículos encuentro que aquí hay opiniones absolutamente razonables y me quitaré el sombrero ante la razón, pero quiero tener mi conciencia tranquila de escuchar cuáles son las apreciaciones de fondo en esta materia.

Con la venia de la Presidencia y del orador, interpela el honorable Senador Darío Martínez Betancourt:

La propuesta del Senador Rojas en mi criterio es reglamentaria y es correcta, si usted lee el reglamento en la definición de debate, va a encontrar que el debate se inicia con la apertura de la discusión y termina con la votación, ese es el debate, es un concepto integral del debate. El debate general ya lo hicimos, si se ha pedido la votación de unos artículos en forma separada, pues obviamente es para disentir de ellos, para votarlos como están no vale la pena y en tal virtud hay que hacer una propuesta sustitutiva, revivir el debate general por vía de la discusión solamente de un artículo sin hacer propuestas, me parece insulso con todo respeto.

Recobra el uso de la palabra el honorable Senador Andrés González Díaz:

Luego lo ideal es hacer propuestas, pero si vemos dentro de un estilo que su señoría nos ha enseñado en esta Corporación con sentido para que se vote por bloques y se excluya es en el mismo sentido de ser tolerantes y amplios para hacer una deliberación sobre los otros artículos que hemos excluido, si no dentro de ese mismo orden de ideas, con esas posiciones extremas que no son las que lo caracterizan a su señoría, pues no habríamos consentido que aquí se votara o asumiera en bloque de 200 ó 300 artículos, hay unos artículos que requieren un mínimo de discusión y desde luego lo razonable y lógico es presentar unas propuestas si es el debate.

Pero yo le pediría señor Presidente si es el caso, entonces pasemos al fondo del asunto que es el que nos ocupa y si ustedes quieren que tratemos el principio de oportunidad, entremos en materia que es el que nos ocupa y si ustedes quieren que tratemos el principio de oportunidad, entremos en materia.

Ese recoge diez o quince artículos de los que se están discutiendo. Yo resumo mi posición y mi propuesta, si ustedes lo tienen a bien, sería el orden. Pasamos al tema del principio de oportunidad. Recoge los artículos 119 y un paquete completo que es, hay un libro completo sobre el tema del principio de oportunidad que recoge varios artículos, de esa manera organizamos la discusión.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

A mí me gusta su idea honorable Senador, digamos qué artículos y entremos en materia.

Muy bien. Y entonces le damos la discusión a los artículos frente a ese tema: 337, 338, 339, 340, 341, 342, 343, 344, 345 y 346. Están todos. Apenas el Senador Andrés González termine, con mucho gusto honorable Representante Navas. Senador Andrés González, abrimos formalmente la discusión de los artículos 119, 337 al 346.

La Presidencia abre la discusión del artículo 119 y del 337 al 346 y concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Muy bien. Señor Presidente. Creo que este tema del principio de oportunidad constituye quizás uno de los cambios más profundos en el modelo, en segundo lugar, ya fue aprobado igualmente en el acto legislativo, no podemos revivir un poco la discusión de la pertinencia sobre la existencia o no del principio, de manera que mi reflexión se va orientar básicamente es a la regulación y a las fronteras que puedan existir en ese principio.

Estamos hablando de un modelo en el cual el Estado puede incluso propiciar el que se extinga la acción penal y que no exista una investigación sobre una persona.

Cambio sustancial, la pregunta que yo quisiera suscitar es hasta dónde debemos ir en la aplicación de este principio. Solamente respecto de delitos menores o respecto de los delitos más graves.

Podrá llegarse hasta la plena extinción de la acción penal como así está contemplado en el proyecto, frente a delitos de lesa humanidad, graves violaciones de derechos humanos, sin vulnerar hoy un estándar de justicia internacional en virtud del cual cierto tipo de delitos deben tener cuando menos un mínimo efectivo de pena, y esta reflexión nos lleva a la que hemos hecho respecto de otros proyectos de ley con el Senador Mario Uribe.

Debo señalar que estas consideraciones quizás no cabrían hace diez o quince años, plenamente podríamos decir que bajo el esquema anglosajón y de inmunidades que existía desde hace tiempo la civilización jurídica contemporánea perfectamente el Estado en un momento dado pueda abstenerse de iniciar una acción penal por colaboración, en otros casos porque se exige la reparación integral de la víctima o porque se satisface igualmente el principio de verdad sobre lo acontecido.

Pero mi primera reflexión va en términos muy concretos señor ponente y señor Presidente de la Comisión.

Pero yo no me puedo acostumbrar a la práctica de simplemente de que llevemos una mayoría que esto se apruebe en un sentido, perfectamente hay que hacerlo, sé que es una reforma que beneficia al país.

Entonces la reflexión que haría es si cabe un principio de oportunidad, de alguna manera absoluta como aquí está planteado. El proyecto original hacía una distinción según el tipo de delitos y según las sanciones que se planteaban,

tal como viene la ponencia cabría para cualquier tipo de delitos como quiera que el numeral 5 bajo la figura de la colaboración eficaz, permita que se pueda dar total aplicación al principio de oportunidad.

De manera pues que pienso que tal como está presentada la figura no se cumple el estándar mínimo de justicia uno, pero al mismo tiempo creo que si se introduce una figura, un criterio de proporcionalidad, podría resolverse ese tema, la propuesta concreta que yo haría en esta materia es que se introduzca un factor de proporcionalidad, para que sobre ello se pronuncien el Fiscal y los ponentes.

En segundo lugar, me referiré al tema de los controles, está consagrado en la ponencia que el Juez de garantías asuma el control en todos los casos, pero quisiera una precisión también del señor ponente y del Fiscal en esta materia, porque creo que en algún momento del trámite de este proyecto se planteó que fuera solo a instancias o solicitud bien de Procuraduría o de alguna de las partes, quiera preguntar si sí quedó ese control, o sea, integral y automático por parte del Juez de garantías.

Está el artículo 343 dice la ponencia. Dicho control será obligatorio y automático, entendería que con la reforma que plantea el señor Ponente, queda plenamente salvaguardada esa inquietud que no estaba resuelta en la primera etapa del debate en Cámara.

En tercer lugar, esta es una pregunta que quisiera formular, es si la intervención del Ministerio Público en la aplicación de este principio de oportunidad es igualmente integral, es decir; no está a instancias porque he visto otras normas del Ministerio Público de que podrá, a mi juicio creo que el Ministerio Público debería intervenir permanentemente en todo este trámite para que hayan suficientes garantías y transparencia.

Esas son las tres propuestas, inquietudes concretas repito, se debería introducir un principio de proporcionalidad y si es el caso algunos criterios objetivos, lo trae el proyecto de ley cuando señala en el parágrafo que en los casos previstos en los numerales 16 y 17 no podrá aplicarse el principio de oportunidad a los jefes, organizadores o promotores o a quienes hayan suministrado elementos para su realización.

Yo quisiera preguntar si este criterio porque solo se aplica en los numerales 16 y 17 y no debiera aplicarse de alguna manera frente a todo el principio de oportunidades, llamo la atención sobre la actual norma del Código de Procedimiento en cuanto a los beneficios por colaboración en dos sentidos.

Uno de cómo la actual disposición mantiene un mínimo de pena, establece una sexta parte, siempre habrá un mínimo de pena, y establece hasta un máximo, es decir; mantiene la posibilidad de la Fiscalía, de una dosificación, de una regulación, mientras que aquí simplemente vendría un acuerdo que puede ir hasta lo

máximo, cambiar la tipificación del delito, abstenerse de iniciar investigación sobre otro delito y si hay una aceptación de los cargos, una rebaja automática de la mitad, pero desaparece a mi juicio con dificultad, esa proporcionalidad que debiera ser necesaria y los dos incisos del actual artículo 413 del Código dice lo siguiente: de estos beneficios queda excluido el determinante de la conducta punible, el director, cabecilla, financista o promotor del concierto para adelantar delitos de secuestro o de la asociación organizada para ello, en ningún caso los beneficios podrán implicar la exclusión total del cumplimiento de la pena, ni estarán condicionados a la confesión del colaborador.

Yo diría que en ciertos delitos menores, uno incluso podría llegar hasta la exclusión total cuando hay una colaboración enorme y me refiero al contador de la mafia o al chofer del capo o a la persona que estaba auxiliando al secuestrador dándole la comida al secuestrado, pero que ese beneficio se aplique totalmente hasta la exclusión total de la pena frente al secuestrador o al cabecilla de la organización delictiva, eso me suscita graves dudas y creo que un proyecto que así fuere aprobado, quedaría viciado de constitucionalidad y al menos no sería afín con los estándares internacionales de justicia. Esa es mi reflexión señor Presidente y quisiera alguna explicación sobre el particular.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Bien. Le sugiero respetuosamente honorable Senador Andrés González, lo siguiente: Primero vamos entonces, ya tenemos el quórum, vamos a iniciar la votación, yo le solicitaría radicar las modificaciones de la proposición y por supuesto le solicitaría al señor Fiscal que respondiera a las inquietudes que ha planteado el Senador Andrés González. En consideración.

La Secretaría informa que se ha registrado quórum decisorio.

La Presidencia dispone que se entre a decidir sobre los asuntos pendientes.

La Presidencia cierra la discusión del Orden del Día y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

La Presidencia cierra la discusión del Acta número 39 correspondiente a la sesión del día 26 de mayo de 2004 y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

La Presidencia dispone que se continúe con la votación de los artículos a los cuales ya se les cerró la discusión.

La Presidencia somete a votación el artículo 88 con la modificación formulada en la proposición número 175 y es aprobado por unanimidad.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

El artículo 116 tiene una Subcomisión que le solicitaríamos. El artículo 119 está en discusión con el bloque en torno a los artículos 337 y 346 que pondremos a consideración más adelante.

El texto del artículo 88 aprobado es del siguiente tenor:

Artículo 88. Devolución de bienes. Además de lo previsto en otras disposiciones de este Código, antes de formularse la acusación y por orden del Fiscal, y en un término que no puede exceder de seis meses, serán devueltos los bienes y recursos incautados u ocupados a quien tenga derecho a recibirlos cuando no sean necesarios para la indagación o investigación, o se determine que no se encuentran en una circunstancia en la cual procede su comiso; sin embargo, en caso de requerirse para promover acción de extinción de dominio dispondrá lo pertinente para dicho fin.

En las mismas circunstancias, a petición del Fiscal o de quien tenga interés legítimo en la pretensión, el Juez que ejerce las funciones de control de garantías dispondrá el levantamiento de la medida de suspensión del poder dispositivo.

La Presidencia somete a votación el artículo 121 con la modificación formulada en la proposición número 174 y es aprobado por unanimidad.

El texto del artículo 121 aprobado es:

Artículo 121. Dirección de la defensa. El defensor que haya sido designado como principal dirigirá la defensa, pudiendo incluso seleccionar otro abogado que lo acompañe como defensor suplente, previa información al Juez y autorización del imputado. Este defensor suplente actuará bajo la responsabilidad del principal y podrá ser removido libremente durante el proceso.

La Presidencia abre la discusión del artículo 142 y ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Gracias señor Presidente. El artículo 142 tiene una propuesta por parte de la Fiscalía del siguiente tenor, dice un numeral segundo, quedando el primero exactamente lo mismo, dar respuesta al interesado por una sola vez y dentro de los quince días siguientes, sobre la existencia de una indagación específica en la que el solicitante considere que puede estar implicado para los efectos previstos en el artículo 285 de este Código. Con eso se reemplaza la propuesta del Ponente, que había a su vez sustituido una que venía de la Cámara y que tiene una profundidad importante desde el punto de vista de que con ello no se develarían en su totalidad las indagaciones que abra la Fiscalía tanto en beneficio del propio eventual sindicado que pudiera vincularse a una de estas investigaciones, como de la certeza de la consolidación de la investigación.

Si desde el primer instante se compromete a un eventual y señalado autor de una conducta punible, no tendríamos ninguna posibilidad el Estado para tomar una ventaja, hacer una verdadera investigación de fondo, averiguar cuáles son verdaderamente, primero, si hay un delito y segundo, cuáles son sus verdaderos autores y auxiliares.

Si hay esa interferencia permanente de la criminalidad organizada, si están desde el primer instante interfiriendo, podría imposibilitarse el avance del descubrimiento de las conductas punibles.

En esta etapa hay que decirlo claramente, a diferencia de lo que existe actualmente, no se va a constituir ninguna prueba, por lo tanto no hay debate contradictorio, por lo tanto no va haber práctica de prueba secreta y por lo tanto tampoco tiene necesidad de estar presente la persona que pueda ser señalada como autora de esa conducta punible.

Por ello pedimos con toda consideración, que se tenga en cuenta este texto, le hemos participado al señor Coordinador de Ponentes y a los demás Ponentes su redacción y esperamos que la acoja la Comisión, porque es fundamental, básico para el sistema judicial acusatorio que estamos proponiendo.

Proposición número 171

El artículo 142 del pliego de modificaciones quedará así:

Artículo 142. Debates específicos de la Fiscalía General de la Nación. Sin perjuicio de lo dispuesto en los artículos anteriores, constituyen deberes esenciales de la Fiscalía General de la Nación los siguientes:

- 1. Proceder con objetividad respetando las directrices del Fiscal General de la Nación*
- 2. Dar respuesta al interesado, por una sola vez dentro de los quince (15) días siguientes, sobre la existencia de una indagación específica en la que el solicitante considere que pueda estar implicado, para los efectos previstos en el artículo 285 de este Código.*
- 3. Suministrar, por conducto del Juez de Conocimiento, todos los elementos probatorios y evidencia física e informaciones de que tenga noticia, incluidos los que le sean favorables al acusado.*
- 4. Asistir de manera ininterrumpida a las audiencias que sean convocadas e intervenir en desarrollo del ejercicio de la acción penal.*
- 5. Informar a la autoridad competente de cualquier irregularidad que observe en el transcurso de la actuación de los funcionarios que ejercen atribuciones de Policía Judicial.*

Firmado:

Doctor Luis Camilo Osorio,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Yo señor Presidente, he manifestado que no estoy de acuerdo con esa proposición sustitutiva de la Fiscalía. Aquí hemos discutido mucho el tema y traemos una propuesta en la ponencia. En la que lo único que le pedimos a la Fiscalía con todos esos inmensos poderes que va a tener de manejar la Policía Judicial, de manejar la medicina legal, es que le comunique a cada persona que se ha abierto una investigación en la que es potencial implicado. ¿Por qué razón?

Y que puede allegarse y lo desea información o elementos de prueba, es únicamente para eso que pedimos que a todo mundo se le informe que lo están investigando.

Las preocupaciones del señor Fiscal quedan resueltas con los otros dos incisos que dicen, la Fiscalía se podrá abstener de hacer esta comunicación, cuando tenga conocimiento fundado de que el investigado podrá obstruir la acción de la justicia o poner en peligro a las víctimas o a la sociedad, la Policía Judicial y la Fiscalía no estarán obligados a informar sobre los avances que obtengan en la información. El 142.

De manera que creo que está preservada la investigación, que está preservado lo de las víctimas y de la sociedad porque no en todo caso sino que cuando la Fiscalía tenga conocimiento fundado, puede no comunicar, pero realmente no es del otro mundo, ni es nada trascendental pedirle a la Fiscalía que diga a quiénes está investigando. Yo le pediría señor Fiscal con todo respeto, que retire la proposición sustitutiva, que dejemos la que traemos en la ponencia, que me parece que para el efecto va a hacer lo mismo, porque insisto, la prohibición no es total, hay unas excepciones, pero lo que si no podemos es que la Fiscalía solamente le diga a quienes soliciten que están investigados, entonces le tocará a uno todos los días levantarse señor Fiscal hoy me están investigando y usted contestar no, no señor, cada que inicien una investigación, que la gente sepa que lo están investigando únicamente para ese efecto, de que si lo tiene a bien allegue información sobre el hecho, que si lo tiene a bien adjunte elementos de prueba, pero no se va a meter con la investigación, no va haber controversia, no va haber debate, no va a poder pedirle pruebas a la Fiscalía, o elementos probatorios a la Fiscalía, yo creo que como está señor Fiscal es suficiente, lo otro es aceptar las críticas de que nos dicen que allá la Fiscalía va a hacer una cantidad de cosas en secreto, calladamente que solo se van a destapar cuando llegue ya a la etapa del juicio y se va a perjudicar a mucha gente y a la misma justicia porque es que yo le he argumentado a usted.

Que si la gente sabe que lo están investigando, puede ir y colaborar con la Fiscalía, decir sí, yo fui, no gaste más tiempo ni más recursos, yo mismo vengo aquí a traer las pruebas de mi acto, o usted está equivocado señor Fiscal, no fui yo, fue mi vecino.

Es hasta útil dejar eso así señor Fiscal, pero yo en últimas cumplo con informar a la Comisión lo que traíamos en la ponencia, advertir la importancia del tema y pues pedir que no se vote la sustitutiva que la Fiscalía la retire y que nos deje votar lo que viene en la ponencia para avanzar en lo del proyecto.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Germán Vargas Lleras:

A ver Presidente. Los argumentos que expone el Senador Héctor Helí Rojas suenan razonables, pero yo quisiera solicitarle al Fiscal que

profundice más sobre las razones que tiene para presentar la proposición sustitutiva.

Y el argumento es elemental Senadores, todo este sistema también se estructura bajo la base de que la Fiscalía pueda adelantar esa investigación, en especial las indagaciones preliminares sin ningún tipo de obstrucción, si le asiste a la Fiscalía razones muy fundadas para pensar, que la sugerencia o la proposición y el artículo que traemos en la ponencia puede quebrantar y poner en peligro las investigaciones, pues a mí si me crea una gran duda Héctor Helí, se lo digo con toda franqueza, pero es que es el propio Fiscal quien considera que se ponen en grave peligro las investigaciones.

Yo creo que deberíamos buscar un término medio. Término medio que salvaguarde en todo caso las preocupaciones que le asisten a la Fiscalía en este artículo. Yo francamente considero que este es un punto crucial del proyecto y no me atrevería a votar en contra de ustedes, pues es el punto esencial de la iniciativa, no será posible buscar señor Fiscal algo que despeje las preocupaciones que a ustedes les asisten en esta materia.

Alguna redacción que satisfaga de alguna manera las inquietudes que aquí hay, pero salvaguarde también todas las preocupaciones que a ustedes les asisten.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Para complementar la pregunta que formula el Senador Germán Vargas. Señor Fiscal, ¿por qué considera usted que sus inquietudes no se solucionan con el inciso segundo que traemos los Ponentes? Que dice claramente la Fiscalía se podrá abstener de hacer esta comunicación cuando tenga conocimiento fundado de que el investigado podrá obstruir la acción de la justicia o poner en peligro a las víctimas o a la sociedad. Es una pregunta concreta, ¿por qué ahí no queda protegido lo que usted dice?

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Honorables Senadores. Estamos en el punto crucial, si este artículo tiene una redacción y tiene un alcance diferente al que debe dársele, regresamos por la puerta de atrás al sistema inquisitivo, vamos a abrir tempranamente un sumario y vamos a establecer un sistema inquisitivo de ese tamaño y de esa gravedad muy querido, apreciado y respetado honorable Senador Héctor Helí, este es el punto crucial de la reforma, estaríamos entrando por la puerta de atrás nuevamente al sistema de armar un sumario tempranamente, en qué consiste la situación, que aquí no hay investigación, aquí hay unas indagaciones, hay unas averiguaciones, hay unas citas que especialmente tienen que beneficiar a la totalidad de los ciudadanos, el ciudadano que está en un momento dado siendo objeto de unas pesquisas, de unas averiguaciones y demás, tiene el derecho a que se le respete esa integral presunción de inocencia.

Recuerdo que en las discusiones nuestras previas, estimado doctor Héctor Helí, estuvimos divagando sobre cuál era eventualmente la necesidad de llevar un registro de todas las investigaciones que se abrieran, le dije es que aquí no hay investigación, aquí hay una indagación que se concreta y resulta ya afectando a un determinado individuo, presuntamente todavía en el momento de la formulación de imputación como lo acaba de decir usted claramente.

Pero solamente en ese momento de que se formula la imputación, ya el Estado le está mostrando, le está señalando como un potencial eventual autor de una conducta punible sobre la cual le va rápidamente a formular una acusación y en ese escenario entre la formulación de la imputación y la de la acusación, tiene lugar el contradictorio, tiene lugar la develación de los elementos probatorios, todavía allá doctor Helí, tienen las audiencias preparatorias, allí es donde entre otras cosas en la formulación de la imputación, donde se puede aparecer el autor del delito a decir aquí tengo las pruebas y traigo la confesión y me quiero acoger a una sentencia temprana y eso es parte de las fortalezas del sistema, el sistema promete arreglar tempranamente más de la mitad de los procesos que se presenten, si hay una buena formulación de unos cargos contra ese individuo.

Si desde el primer momento lo tiene que hacer parte el Estado a ese individuo del cual apenas si acaso sospecha o no sabe quien es o tiene alguna simple conjetura según la cual podría estar vinculado y con eso basta para tener la obligación de vincularlo, pues estaríamos creando un escenario tempranamente que es lo que hoy estamos tratando de evitar con este proceso inquisitorio donde la Fiscalía se convertiría en un receptor de todas las...

De los acusados. En beneficio de la sociedad, en beneficio de los eventuales imputados, en beneficio de la fortaleza con que pueda crecer una investigación, es necesario hacer este retroceso donde no tenga lugar el contradictorio que solamente se crea a partir de la formulación de la imputación.

Pusimos una fórmula para satisfacer inquietudes que es esta que traemos acá, precisamente invitaba el Senador Vargas Lleras a que diéramos alguna solución, es esta, si alguien cree que lo están pudiendo endilgar alguna conducta punible, que diga cuál es y la entidad dentro de los quince días siguientes, específicamente le resuelve la duda al eventual implicado, de resto todas las personas a las que no se les ha formulado una imputación, pueden estar tranquilas de que el Estado no las está persiguiendo y que su presunción de inocencia se preserva.

En sentido contrario sería poner a todo el mundo sospechoso, nosotros tenemos un millón de investigaciones y vinculándolas tempranamente mediante un mecanismo que lo que hace es distorsionar completamente el sistema.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Muy bien. Entramos a votar si les parece.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

No, señor Presidente. Es que como dice el señor Fiscal, aquí hay un tema de mucha trascendencia y yo me aparto con todo respeto de lo que usted acaba de decir.

Lo que se va a aprobar aquí entre otras cosas va a significar desde cuando comienza la defensa de las personas, si a las personas no les informamos durante la indagación y la investigación, quiere decir que su defensa solo comienza en el juicio, después de la imputación señores Senadores, y yo voy a dar unos argumentos de autoridad, de doctrina, de gente que ha estudiado el tema, para decirle al señor Fiscal que no podemos aceptar su tesis de que a la gente no se lo comunique. Le quiero señalar una primera cosa a los señores Senadores y al señor Fiscal con todo respeto, el acto legislativo que dio lugar a todo este sistema, en el artículo 3° que modificó al artículo 251 de la Constitución dijo: que son funciones de la Fiscalía General de la Nación, investigar.

Sexto. Suministrar al Gobierno información sobre las investigaciones que se estén adelantando cuando sea necesaria para la preservación del orden público. ¿Por qué informar al Gobierno y no informar a las personas que están siendo investigadas? ¿Cuál es el criterio de equidad, cuál es el criterio lógico para que el Gobierno sepa quiénes están siendo investigados, pero las personas no sepan que están siendo investigadas?

Yo quiero leer aquí dos párrafos de un foro que se hizo en la Universidad Externado de Colombia, tengo más o menos cinco artículos pero voy a leer uno solo del doctor Darío Basani Montoya, profesor del Externado de la especialización, un hombre que conoce el tema y dice lo siguiente: Obsérvese que desde el punto de vista del ejercicio del derecho de defensa, dicha estructura no se comparece con las exigencias del artículo 29 de la Carta, la investigación comienza desde el momento en que la Policía Judicial recibe la denuncia o querrela y decide investigar.

Es decir; desde ese momento debe activarse el derecho de defensa, lógicamente se trata de un derecho de defensa habilitado, en el sentido de no existir controversia probatoria sobre los elementos de la responsabilidad, puesto que no existe prueba como tal, solo en los eventos de prueba anticipada o de imposición de la medida de aseguramiento existe controversia.

Sin embargo, no existe razón para no informar de la existencia de la investigación a la persona, desde el inicio de la misma y activar de esa manera el derecho de defensa material y técnica.

En cuanto a la defensa material bien puede el imputado manifestar su intención de rendir versión con lo cual no solo se protege su derecho, sino que el Estado se puede ahorrar un desgaste

innecesario, piénsese en aquellos casos que la simple versión esclarece la investigación, bien porque el imputado quiere confesar el hecho o porque de su dicho se deduce la inexistencia del delito o se evidencian las equivocaciones de enfoque de la investigación.

Por ejemplo, en caso de un homónimo o en una denuncia abiertamente temeraria, para que esperar hasta la segunda etapa, también en cuanto al ejercicio de la defensa técnica no existe impedimento para pedirla desde un comienzo, para permitirla desde un comienzo, todo lo contrario, es una exigencia constitucional acorde con los instrumentos internacionales, el defensor puede ir recopilando pruebas que va a hacer valer a favor de su defendido, en ese sentido también debe ponerse a su disposición la posibilidad de requerir a medicina legal la cual debe ser un instituto independiente de la Fiscalía.

Esta actividad además debe ser gratuita y no a cargo del defensor, además atenta contra el principio de igualdad, pues las personas de escasos recursos que en su mayoría son la mayoría de la población, no tendrían forma de correr con los costos de su defensa, se sigue hablando en este foro de las facultades del imputado y de lo que ocurriría con los potenciales imputados.

De tal manera que no soy yo caprichosamente quien está diciendo que se debe comunicar desde un comienzo para que haya derecho a la defensa desde un comienzo, sino en primer lugar es el artículo 29 de la Constitución que dice: que habrá derecho de defensa no solo en el juicio, sino también en la investigación. Y en eso me parece que es absolutamente claro señor Fiscal, en el sentido me permito leer la norma que usted ya conoce, toda persona se presume inocente, quien sea sindicado tiene derecho a la defensa y a la asistencia de un abogado escogido por él, o de oficio durante la investigación y el juzgamiento.

De manera que esta norma puede resultar en su propuesta contraria a ese artículo 29 y le estoy hablando de la doctrina. Aquí tenemos más autores y más tratadistas que nos dicen que es muy grave que la persona solo se pueda comenzar a defender ya ante el Juez en el juicio, la persona también tienen derecho a defenderse en la investigación, pero si no se le va a comunicar, como se va a poder defender. Y por otro lado insisto, si la Fiscalía va a poder informarle al Gobierno, porque no le puede informar a los investigados. Obviamente sacan el argumento que la organización criminal, que si daña la investigación, pues para eso estamos creando una excepción, que es cuando la Fiscalía con fundamento diga que no puede comunicar porque eso daña la investigación.

Pero tendrá que explicar y fundamentar esas razones para no comunicar, de lo contrario señor Fiscal, lo que me parece y en eso si yo no puedo transigir, es que estamos creando un excúseme el término si le parece fuerte, un sistema policíaco, secreto, oculto, no un sistema acusatorio.

Si a la gente la pueden investigar secretamente y además de eso comunicarle al Gobierno, pero no a las personas, eso ya no es sistema acusatorio, eso ya no es imparcialidad, eso es una forma policíaca de perseguir el delito y a eso yo no puedo dar mi patrocinio en la medida insisto, en que la Constitución y la doctrina no se exigen garantizar un mínimo de defensa también en la etapa de la investigación.

Yo creo que el señor Fiscal no ha sido un litigante avezado en el derecho penal, pero ahí en la Fiscalía hay avezados mitigantes y Jueces que saben que la prueba, doctor Navas Talero, usted que ha sido litigante, la prueba hay que mirarla fresquita, a tiempo, en el momento, pero que tal la Fiscalía guardando allá unas evidencias materiales o unos elementos de prueba y por allá al año sacándolos y comunicándolos a las defensas, eso puede, mejor dicho ahí para que defensa señor Fiscal.

Ya que va a poder discutir uno como defensor de una persona, en el juicio, evidencias, elementos materiales de prueba que con el transcurso del tiempo ya no son los mismos, ya no tienen la misma posibilidad de contradicción, ni el mismo poder de análisis de la defensa.

Ahora usted tiene razón en que la defensa no se meta a intervenir activamente en la investigación, porque ese si sería pues otro procedimiento como el actual, una forma inquisitiva, pero es que estamos dejando claro aquí que lo único que puede hacer es ir preparándose para el juicio, no intervenir en la investigación.

Yo no entiendo porque usted le da tanta trascendencia al hecho de que la gente se informe y allá por su cuenta se prepare para su defensa, pero le quiero decir algo más grave, tal como usted nos ha insinuado y propuesto todas estas normas, desde el Acto Legislativo 03, pasando por lo de la Fiscalía, la estructura de la Fiscalía, pasando por este Código, todo usted lo ha orientado a una situación dramática señor Fiscal y es que el Instituto de Medicina Legal está bajo su dirección, usted está ahora como dueño de Medicina Legal utilizando semejante capacidad para practicar nada menos las pruebas técnicas que van a ser las que más valgan en el juicio, las más importantes, y a usted le parece poquito poder disponer de ese Instituto de Medicina Legal y de la Policía Judicial y a más de eso no informar. ¿Qué sistema es el que vamos a crear entonces, si no se le informa a la gente?

Mire señor Fiscal que si aprobamos esto como viene en la ponencia, el defensor no va a poder pedirle a Medicina Legal que le practique una prueba, ni va a poder pedírsela a la Fiscalía, lo único que va a poder hacer por su cuenta, ir pensando como va a llegar al juicio a hacer su defensa. Y de pronto procurando alguna prueba anticipada o procurando una información a la Fiscalía para que se preserve un elemento de prueba, pero no va a contradecir al Fiscal, ni a la Policía Judicial ni a nada, de manera señores Senadores que a mí me parece y entre otras cosas el haberme metido a ayudar a rendir esta

ponencia, fue impulsado por la idea que ya se traía, porque esta no la propuse yo, de que la Fiscalía si por lo menos comunique a las personas que las están investigando y obviamente que les diga, ¿por qué las está investigando?

Lo otro es que allá en la Policía Judicial, puedan investigar la gente y entonces como ayer decía el señor Vicéfiscal, entonces un rato lo pueden investigar por un delito y otro rato por otro y después cambiarle eso y después le encuentran ahí el cadáver o la coca. Hay que informar lo que se le está investigando y porque lo investigamos, eso nada más, me parece elemental, yo no voy a profundizar más, yo voto en contra de la proposición sustitutiva del señor Fiscal y me parece que si esa proposición se aprueba, eso desestructura todo el garantismo de este proceso, de este proyecto, porque todo esos principios que dijimos en el día de ayer, para qué, si la gente no los va a poder ejercer porque no sabe que la están investigando. Gracias señor Presidente.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Señor Presidente. Es para formular algunas preguntas y específicamente al señor Fiscal, yo infortunadamente no tengo aquí a la mano, ni tengo presente el Acto Legislativo número 3 que dio lugar a este sistema. Yo pregunto ¿en ese Acto Legislativo número 3 se modifica el artículo 29 de la Constitución?

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Darío Martínez Betancourt:

Senador Gaviria. Permítame contestarle, siendo yo el menos apropiado para contestarle.

Resulta que cuando debatimos el acto legislativo al cual usted se refiere, yo presenté una proposición aditiva modificando el artículo 29 para hacerlo vigente, actualizarlo, concordante mejor con el nuevo sistema acusatorio. Y como le parece que me derrotaron apabullantemente, cosa que el artículo 29 está intacto.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Entonces retomo la palabra para formularle una pregunta al señor Fiscal, si el artículo 29 no fue sustancialmente modificado por el Acto Legislativo número 03, cómo puede superarse la observación que a mi modo de ver con mucha razón hace el Senador Héctor Helí Rojas cuando el artículo 29 dice: toda persona se presume inocente mientras no se haya declarado judicialmente culpable y quien sea sindicado, tiene derecho a la defensa, a la asistencia de un abogado escogido por él, etc., durante la investigación y el juzgamiento.

Entonces mi pregunta es simple, una pregunta de pura constitucionalidad. Eso es lo que yo quiero, porque yo lo que si no creo es que se pueda superar ese problema con un truco nominalista y serio, es que esto que es una investigación, no lo llamamos investigación, sino que lo llamamos de otro modo.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Gracias señor Presidente. Yo quisiera insistir, es fundamental para el sistema acusatorio, la definición de este artículo, es crucial para el mecanismo de poder tener la Fiscalía unas fortalezas a fin de que cuando se dé propiamente la investigación que es el momento de la formulación de la imputación, haya unos instrumentos necesarios que hoy bajo este sistema también existen, aquí no estamos cambiando el sistema actual ni estamos modificando por lo tanto el artículo 29, solamente la investigación y en el juzgamiento se traba la defensa propiamente, en los demás escenarios como es el que estamos señalando, se trata de una simple indagación donde el Estado está haciendo unas averiguaciones previas y no tiene porque está desmeritando la calidad de inocencia de los individuos, haber un diálogo doctor Carlos. Que a mí me gusta el diálogo.

Con la venia de la Presidencia y del orador, interpela el honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Lo que ocurre es que el señor Fiscal me da unos argumentos de conveniencia, pero no responde mi pregunta, porque mi pregunta apunta a la constitucionalidad, sería posible señor Fiscal, que usted y yo llegáramos a un acuerdo en este sentido, mire, ese sistema que ustedes proponen es excelente, muy bueno, pero infortunadamente no tiene fundamento constitucional y por tanto procedamos a variar la Constitución, porque a mí si que me alarma aún más, yo no lo recordaba lo que acaba de decir el honorable Senador Darío Martínez, cuando dice que él además propuso que se variara ese artículo para que el nuevo sistema tuviera fundamento constitucional porque a mi modo de ver en este momento no lo tiene y a mí no me convence el que se aduzca que en este momento también se proceda de ese modo.

Pues es posible que haya una práctica inconstitucional, pero a mi modo de ver el artículo 29 de la Constitución es contundente, es que podríamos llegar a ese acuerdo señor Fiscal, a que yo me ponga de acuerdo con usted en que efectivamente ese sistema que se propone es muy bueno, pero mi pregunta no apunta hacia allá, mi pregunta es muy simple, ¿tiene fundamento constitucional?

Recobra el uso de la palabra el doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Senador Carlos Gaviria, el esfuerzo que hicimos para instaurar el sistema acusatorio significó la modificación de la Constitución Política, aquí estuvimos haciendo el ejercicio de la expedición del Acto Legislativo 3 de 2002, y cuando se consideró la posibilidad de que se tocara el artículo 29 que es un artículo sabio con el que todos estamos de acuerdo, convinimos que no había necesidad, porque la investigación y el juzgamiento son objeto de un contradictorio

con todo el derecho pleno de la defensa, una vez que haya formulado imputación el Estado, mientras no haya esa formulación de imputación, no vamos a abrir otro escenario más que sería borrar con el codo todos los elementos, pero la Policía Judicial tiene que salir a buscar si hay un hecho punible, cuáles son los autores, cuáles son los fundamentos que tiene para señalarlos como tales, y ese es precisamente el escenario que queremos.

El doctor Héctor Helí decía un argumento que me parece bastante interesante, que es si hay alguien que cree que de pronto él estuvo por ahí, y resulta que de pronto lo van a tomar de sospechoso o que fue el autor y que quiere ir a mostrar las pruebas, puede hacerlo bajo el sistema como está, sin necesidad de que el Estado debe que es lo que está haciendo en las pesquisas, simplemente se presenta y dice mire yo estaba ahí cerca, de pronto ustedes pensarán que fui yo, no fui yo, y aporta lo que quiere y se presenta para que lo citen a la diligencia de juicio si se llega a la audiencia de juicio y se llega a tal escenario, preguntaba el doctor Héctor Helí, que tal que haya una denuncia temeraria o que haya un homónimo, para que mortificamos esa persona, el Estado se va a encargar de muy rápidamente llegar a la conclusión de que ese es un homónimo, es una cosa muy sencilla, no tiene necesidad de salirse, notificar a todos los Gilberto Rodríguez de que en el mundo han sido, que se está abriendo una investigación contra eso, sino hasta que encuentre el que debe tener en cuenta para formularle una imputación.

Yo lo único que les insisto es que el sistema se quiebra en el momento en que nos inventemos antes de la propia apertura de la investigación que tiene lugar con la formulación de la imputación, un mecanismo distinto para que invada, acceda el presunto criminal que no le pidió permiso a nadie para su actividad delictiva, la acción del Estado que tiene como compromiso investigar y perseguir los delitos.

Otra consideración más doctor Héctor Helí, esta fórmula del informe al Gobierno, sobre las investigaciones por causas para preservación del orden público tiene una connotación distinta, existe desde siempre bien en el sistema anterior, sobreviven al sistema nuevo y no tienen nada que ver con la posibilidad de que se le informe a los presuntos autores de los delitos esas causas porque hacen referencia es a los actos de terrorismo, a las situaciones graves para el país, yo quisiera en vista de que aquí se han citado autores sabios, que le demos oportunidad muy brevemente si la Presidencia y la honorable Comisión lo tienen a bien, que escuchemos también como a lo largo de estos tres años que venimos discutiendo estas cuestiones, estos temas se analizaron al momento del acto legislativo, podamos también recoger argumentos de personas sabias que estuvieron en todo momento participando en esto, académicos, profesores, abogados litigantes, magistrados que todos se hicieron presentes y que le pidamos al Vicefiscal que nos haga un resumen de algunos

otros argumentos que entonces pudieron haber discutido y analizado porque lo propio hemos hecho aquí con algunas argumentaciones de quienes quieren ser más garantistas que la necesidad del Estado también de preservar la posibilidad de hacer efectiva la acción penal.

Y una final consideración doctor Helí, que reza también con el equipo que trabajo para la preparación de estos proyectos. Yo no necesito que me recuerden muy frecuentemente porque lo tengo muy presente, soy más dueño de mis defectos que de mis virtudes muy escasas. Que tengo algunas falencias en materia penal, pero como decía Guillermo León Valencia, no sé hacer empanadas, pero si conozco donde las venden con carne.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Andrés Ramírez, Vicefiscal General de la Nación:

Gracias señor Presidente. Honorable Senador Héctor Helí. Como usted ha citado autores de hondo calado en la vida académica nacional, me permito hablarle a esta Comisión no en condición de Vicefiscal General de la Nación, sino como profesor titular dentro del escalafonamiento de la Pontificia Universidad Javeriana, donde he regentado la cátedra de procedimiento penal que me valió obtener el premio del mérito javeriano.

El aspecto fundamental y crucial dentro de esta discusión es la pregunta elaborada por el maestro Carlos Gaviria, con la interpelación presentada por el Senador Darío Martínez, cuando el Senador Darío Martínez recordaba como había propuesto modificar el artículo 29 de la Constitución Política, muchas personas a lo largo de los múltiples, de los innumerables foros académicos que hemos realizado a lo largo y ancho de la geografía nacional nos preguntan, ¿ustedes copiaron el proceso penal norteamericano?

Y justamente honorable Senador Darío Martínez, nosotros nunca podemos decir que tenemos o podemos implementar el proceso penal norteamericano, porque en Colombia no se modificó el artículo 29 de la Constitución Política.

Este Congreso en hora buena quiso ser fiel a la tradición jurídica colombiana donde siempre hemos distinguido dos escenarios, el escenario de la investigación y el escenario del juzgamiento.

Hemos sido fieles al desarrollo invaluable de la Corte Constitucional, donde siempre se ha pretendido asegurar la plenitud de la defensa material y técnica en esos dos escenarios y es que así lo obliga el artículo 29.

Por esa razón este fue el reto más importante que tuvo la Comisión Redactora Constitucional a la hora de diseñar la estructura del nuevo proceso penal en Colombia, partiendo de una premisa esencial, el proceso del Código tiene que ser fiel a la Constitución Política de Colombia, no hay un modelo teórico. Y por ese mismo motivo es que en su sabiduría la Comisión

Redactora Constitucional diseñó un escenario procesal escindido en dos etapas, investigación y juzgamiento.

¿Cuándo comienza la investigación en el nuevo esquema? Comienza la investigación con la que se llama formulación de la imputación, entendida la formulación de imputación como el acto en virtud del cual se le comunica a una persona la condición de imputado.

¿Cuándo se comunica? Desde el punto de vista convictivo, desde el punto de vista racional, cuando existen motivos probabilísticos que permiten inferir que esa persona es presunta responsable por la comisión de una conducta punible, es decir; cuando el Estado ha enfocado sus baterías y ha puesto en la mira a un ciudadano, a partir de ese momento y lo que se pretendió con la formulación de imputación como lo indican claramente los artículos aprobados por la honorable Cámara de Representantes, la pretensión es activar el derecho de defensa, porque vuelvo e insisto, se quiere rescatar la majestad de ese artículo 29, porque ese artículo 29 está plenamente vigente.

Pero el escenario anterior a la investigación, es un escenario que se le ha denominado indagación y la pregunta es, ¿la indagación también debe cobijar la posibilidad del ejercicio de derecho material y técnico? Y la respuesta debe ser negativa. Cualquiera de ustedes se pudiera preguntar, ¿bueno, pero entonces por qué la Corte Constitucional ha extendido el ejercicio de los derechos a la defensa material y técnica a la investigación previa, no es investigación previa sinónimo de indagación? Y la respuesta igualmente tendrá que ser contundente, no por un motivo esencial, la Corte Constitucional muy juiciosamente examinó las facultades con las que cuenta el Fiscal durante la investigación previa, y se resalta (...) plena identidad entre investigación, entre el sumario formal y la investigación previa. Esas pruebas de una situación aberrante en Colombia, con las pruebas que se practican en la investigación previa e incluso pueden no haber contado con contradicción, se puede condenar, se puede desvirtuar la presunción de inocencia, y por en hora buena vuelvo e insisto, la Corte Constitucional obligó a que se comunicara también la apertura de una investigación previa porque se practican pruebas, porque esas pruebas tienen vocación de permanencia, porque esas pruebas pueden ser el vehículo conductor para desvirtuar esa presunción de inocencia.

Pero qué es la indagación, comparemos indagación versus investigación previa, y la indagación simplemente la entendemos como el ejercicio en virtud del cual la Fiscalía con el apoyo de la Policía Judicial recolecta elementos materiales probatorios, no está practicando pruebas, está simplemente y llanamente recolectando elementos materiales probatorios.

Hay algo que sea comparable a esta recolección de elementos probatorios por las

instituciones procesales vigentes que han sido declaradas exequibles por la Corte Constitucional, claro está revisemos el artículo 319 del Código de Procedimiento Penal, recordemos las facultades que tiene la Policía Judicial de verificación donde simple y llanamente se trata de averiguar si es necesario abrir una investigación previa tan siquiera y lo puede hacer.

La investigación previa en Colombia a pesar de que hasta la saciedad tratamos de explicar que es un ejercicio preprocesal las consecuencias que tienen son procesales, lo que se hace en la investigación previa es idóneo para confutar la presunción de inocencia.

La indagación como tal no tiene esa posibilidad, si nosotros con todo el respeto doctor Héctor Helí Rojas permitimos y es más obligamos a que la Fiscalía comunique cada actividad de recolección de elementos materiales probatorios nunca tendremos como derrotar la delincuencia.

Pensemos nosotros que la Fiscalía entonces a cada momento para la realización de cada actuación tenga que comunicar al número plural de ciudadanos que puedan verse involucrados, ese día la situación no tendría fin.

Por esa vía casi llegaríamos a las exageraciones que se pueden dar en la práctica colombiana como lo recordaba algún día un ex director de cuerpo técnico de investigación de la Fiscalía, se generan los certificados de conducta tácitos, donde cualquier empleador pudiera pensar, bueno, vaya a la Fiscalía y me traiga constancias, por esa vía negativa.

La indagación no es investigación, la investigación ¿cuándo comienza? Cuando hay un compromiso. Ese compromiso se focaliza cuando se formula la imputación y a partir de ese momento se activa la defensa dentro de los parámetros exigidos por el propio constituyente. Gracias señor presidente.

Con la venia de la Presidencia y del orador, interpela el honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

En derecho la definición tiene un cierto alcance, pero las definiciones que da el legislador ordinariamente son lo que se denominan definiciones estipulativas para un determinado propósito.

Entonces pregunto yo ¿basta con que a lo que es investigación se le llame de otro modo para que deje de ser investigación? Porque yo le pregunto y le pregunto de la manera más razonable, menos vehemente, menos emotiva, cuando se están realizando todas esas operaciones que usted nos describe previas a lo que formalmente se llama investigación, yo diría estas personas están investigando, están investigando la conducta de una persona, están investigando si esa persona realizó o no determinados hechos, si esa persona incurrió en determinadas conductas y yo pienso que cualquier ciudadano corriente a quien yo me dirigiera utilizando ese lenguaje me entendería, está investigando.

Pero entonces basta con que nosotros llamemos a esa investigación de otra manera para superar el problema constitucional porque podríamos luego además también correr los términos y decir no, a esto que estamos llamando investigación en el Código Procesal no lo llamemos así, para que superemos la dificultad que crea el artículo 29 de la Constitución.

Por eso yo preguntaba ahora, yo tengo una preocupación, una preocupación real y es que me parece que un problema grande de esta naturaleza no puede ser superado mediante un truco puramente nominalista, llamemos a esto de otro modo, y de esa manera entonces superamos la dificultad creada por el artículo 29.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Andrés Ramírez, Vicéfiscal General de la Nación:

Maestro lógicamente con el enorme respeto me dirijo a usted para explicar el tema y su pregunta. Dentro del nivel de discusión que usted está planteando, lo primero que nosotros debemos entrar a distinguir es si cuando utilizamos el término investigación estamos refiriéndonos al término en su sentido literal, o si estamos hablando de un concepto jurídico, la discusión del concepto jurídico o metajurídico.

Entiendo yo que el manejo que se le debe dar al término investigación y así lo hizo la Comisión Redactora Constitucional es en su sentido jurídico, entendiéndolo que el escenario llamado investigación es un escenario propio y coincidente con el sistema continental europeo de raigambre inquisitivo en el cual entendemos que hay investigación porque se emprende el ejercicio de la acción penal, y se emprende el ejercicio de la acción penal en tanto y en cuanto el instructor practica pruebas, pruebas que tienen vocación de permanencia es decir que pueden sustentar el compromiso de responsabilidad, eso desde el punto de vista jurídico, ¿por qué lo distinguimos y porque se construye otro concepto jurídico que es el concepto de indagación? Para distinguirlo el de investigación, porque el concepto de investigación simplemente se refiere al recaudo de elementos materiales probatorios, y recaudo de elementos materiales probatorios porque en los términos categóricos del numeral cuarto del artículo 250 en el Acto Legislativo 3 de 2002, con el escrito de acusación se da inicio al juicio oral público concentrado con intermediación de las pruebas.

Cuando se recogen esos términos el principio de intermediación de las pruebas, ello quiere decir que la presunción de inocencia solamente se puede desvirtuar con las pruebas que sean practicadas controvertidas de manera pública e inmediata ante el Juez de Conocimiento, ya la Fiscalía pierde por completo la capacidad de investigar en el sentido jurídico que manejamos hoy por hoy, porque ya la Fiscalía no va a investigar, la Fiscalía no va a investigar porque no practica ante sí y por sí misma pruebas que puedan comprometer la responsabilidad.

La Fiscalía recolecta elementos materiales probatorios, la Fiscalía indaga. Pero para ser

consecuentes y esa es la creación muy importante de la Comisión Redactora Constitucional después de un ejercicio de derecho comparado enorme que se surtió maestro con los mejores juristas del país, el doctor Gustavo Gómez Velásquez, el doctor Carlos Mejía, el señor Procurador, el señor Defensor del Pueblo, un grupo selecto, valga la pena abrir un paréntesis, nunca ha existido en la historia legislativa de Colombia una Comisión Redactora Constitucional tan plural, tan democrática, tan sapiente para digerir los temas y justamente esa Comisión Redactora Constitucional que viajó a diferentes países, estuvo en el mundo anglosajón, recogió las vivencias latinoamericanas, encontró como, incluso trayendo algo del Código Procesal de Chile que es escenario de la formulación de imputación para que allí nazca la investigación como concepto jurídico bajo este señalamiento de compromiso permitiera satisfacer las exigencias del artículo 29.

Es que en la indagación y lo que se hace en la indagación de por sí no comprometen la responsabilidad, no comprometen la responsabilidad, en este momento yo puedo estar siendo investigado, en este momento puedo estar siendo indagado, de seguro lo puedo estar siendo, no tengo ningún compromiso de responsabilidad, distinto a lo que sucede hoy por hoy en una investigación previa.

En una investigación previa me están escuchando tres, cuatro, cinco testimonios, y esos testimonios aún sin contradicción me los pueden llevar al juicio y allí condenarme con ese testimonio, lo que no sucede aquí, ¿qué puede hacer en la indagación la Fiscalía? Recibir una entrevista, esa entrevista la puede presentar en el juicio para nada y en nada.

Por eso se distingue. El sistema acusatorio siempre tendrá una característica, el principio de igualdad de armas, tiene que haber igualdad de armas entre la defensa y la acusación, pero esa igualdad de armas justamente se define en el escenario propicio que es el juicio. Esas serían maestro con su venia las respuestas a su interrogante.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Representante Luis Fernando Almarío:

Gracias señor Presidente, de todas maneras no soy abogado, soy ingeniero, pero aplicando un poquito de lógica, a mí me parece que es claro que toda investigación necesariamente tiene que comunicarse, la investigación previa, o la investigación de instrucción o de investigación deben comunicarse y eso no hay discusión, yo creo que ahí no hay discusión, pero si hay un escenario antes de eso donde si formalmente se va a investigar o no, que es lo que el señor Vicefiscal está llamando una indagación y a mí me parecería que más que una indagación es hacer inteligencia.

Yo creo que el CTI no debe decir Cuerpo Técnico de Investigación, sino Cuerpo Técnico de Inteligencia. Y a mí me parece que es

fundamental que esto exista, porque entonces iríamos a tener una Fiscalía que también puede prevenir el delito, que también puede buscar quien está cometiendo delitos, y yo creo que en el pasado la semana pasada aquí en *El Espectador* del pasado domingo se habló de eso, de que simplemente la Fiscalía es correctiva, y no preventiva.

A mí me parece que tiene que existir una inteligencia, para eso está el CTI y no solamente puede ser el DAS o solamente el ciudadano que tiene que ir a decir mira investiguen esto. Entonces yo creo que se confunde el término de investigación con la inteligencia que debe realizar el Estado para prevenir el delito o para identificar ciertos sectores. Entonces yo creo que ahí no hay ningún problema en esto, simplemente cuando haya investigación formal, previa o apertura de investigación se debe comunicar, cuando hay indagación o se hace inteligencia no se debe comunicar porque sencillamente estamos alertando a quien de alguna manera potencialmente puede ser un delincuente. Gracias señor Presidente.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Oswaldo Darío Martínez Betancourt:

Señor Presidente, yo creo que hay una confusión de tipo conceptual, pero que es de fondo, inclusive la intervención del señor Vicefiscal también la he notado, estamos confundiendo dos aspectos, la publicidad con el derecho de defensa, y allí hay equívocos. Las preguntas que hay que hacerse son las siguientes:

¿En el nuevo sistema existe lo que se llama en el actual sistema reserva del sumario en la etapa investigativa, o no? ¿Todas las actuaciones son públicas? ¿Investigación y juicio? Se supone que el juicio es público, lo sabemos de la naturaleza del sistema acusatorio, ¿pero la investigación es eminentemente pública como lo es el juicio? Primer punto.

Segundo punto. El derecho de defensa. ¿El derecho de defensa desde cuándo funciona o desde cuándo opera? Desde el momento en que se formula la acusación, cuando ya el acusado es parte, de acuerdo como lo define el artículo 126 del nuevo proyecto, o se puede ejercer el derecho de defensa en la etapa investigativa, o solamente a partir del momento en que se formula la acusación.

A mí me parece que son aspectos bien importantes y que tocan obviamente como lo han expresado los Senadores con principios, con valores, con elementos esenciales de lo que es el derecho penal liberal, refiriéndose a la publicidad inventan en un librito de pruebas, dice:

«Dadme el Juez que queráis, parcial, corrompido, mi enemigo mismo si queréis, poco me importa, con tal de que nada pueda hacer sino en presencia del público». Qué bello pensamiento, con tal de que nada pueda hacer, sino en presencia. Aceptan el Juez corrompido, el Juez enemigo, el Juez parcial, pero lo que no

acepta es que el proceso sea un proceso secreto, claro. Tiempos idos, cuando él escribió esto, obvio, fatales para la civilización humana.

Entonces señor Vicefiscal mi pregunta concreta es ¿la investigación es pública o no es pública? Porque es que noto en la apreciación que hace el señor Fiscal y el Coordinador de Ponentes Senador Rojas es que la disputa se reduce a la comunicación, no estamos hablando de la defensa en la investigación, si se comunica o no se comunica, pues termina aparentemente siendo una disputa bizantina, una discusión bizantina, y no es así, que si se pueden comunicar o no se pueden comunicar unas decisiones en la etapa investigativa, no.

Yo creo que el asunto es mucho más complejo, la etapa investigativa tiene reserva o no tiene reserva, si no tiene reserva y es pública pues cuál es la discusión, ninguna. Se puede comunicar perfectamente si no hay por regla general reserva en la identificación.

Ahora bien, el derecho de defensa, tan importante es el principio de publicidad como el derecho de defensa. Y yo he recordado Senadora Claudia Blum, usted tiene buena memoria en la segunda vuelta del Acto Legislativo 03, yo me la jugué con argumentos a través de una propuesta que dice para que el sistema acusatorio quedara incorporado en el artículo 29 de la Constitución, porque yo veía venir estas dificultades que se han planteado aquí con mucha sabiduría.

Cómo es posible Senador Gaviria que siendo el artículo 29, el artículo que consagra el debido proceso una garantía fundamental, un derecho fundamental, no consagrar el nuevo sistema acusatorio. A mí me pareció un despropósito. A mí me pareció absurdo, y en eso discrepo con el señor Vicefiscal. Dice, que no era necesario reformar el artículo 29 de la Constitución. No.

Todo lo contrario era totalmente necesario reformarlo. Vea usted el principio de la oralidad, que es principio medular del sistema acusatorio no es derecho fundamental, no está incorporado en el artículo 29, está excluido del artículo 29, entonces ese elemento sustantivo del sistema acusatorio, el sistema de la oralidad no tiene basamento constitucional, simplemente basamento legal, desde el punto de vista de la consagración como un derecho fundamental.

Vea usted como se van desquiciando las normas constitucionales por falta de armonía y por falta de coherencia, yo nunca entendí la oposición del señor Fiscal General de la Nación y de todo su equipo de juristas en aquella hora cuando se opusieron y me derrotaron abrumadoramente. Creo que votamos tres o cuatro Senadores.

Hubiéramos disipado dudas y el camino era más expedito, más constitucional, más transparente, el sistema acusatorio consagrado como un derecho fundamental. Ahora bien, señor Vicefiscal. Si desde el momento en que se formula la acusación hay formalmente proceso y se constituye como parte ya el acusado y desde

ese instante tiene derecho a la defensa y no antes, si eso es de la pura esencia del sistema acusatorio pues apague y vámonos, no estamos haciendo absolutamente nada, esperemos las demandas que han de venir por inconstitucionalidad frente a estas normas del Código de Procedimiento Penal por considerarla violatorias del artículo 29, que en esa materia dice otra cosa.

Ahora desde el punto de vista pues teórico conceptual, ideológico, de convicciones, hombre, claro el derecho de defensa es un derecho inmensamente sagrado, profundamente sagrado, y debe garantizársele de principio a fin, llámese indagación preliminar en el sistema actual, llámesele imputado desde el momento en que se lo vincule en una indagación preliminar en el sistema actual al procesado, etc., etc., llámesele como se llame, el derecho de la defensa es un derecho inmensamente, solemnemente sagrado, y entre más se lo garantice, mejor.

Hasta que punto entonces señor Fiscal se puede romper la vértebra del sistema acusatorio simplemente por comunicar o no comunicar. Yo creo que no. Yo creo que no se puede llegar perfectamente a un sano equilibrio o a un acuerdo porque el problema como se lo ha planteado aquí en las discusiones entre el Fiscal y el Coordinador de Ponentes, es simplemente de unas comunicaciones.

Yo no he escuchado ningún planteamiento en el sentido de decir que la defensa se va a dar o no se va a dar en la investigación que hay que volverla imperativa y que el defensor podrá pedir la práctica de pruebas en la investigación y que ejercerá el derecho de contradecir las pruebas etc., etc., pues claro ahí si estoy de acuerdo con el Fiscal, volvemos al sistema actual inquisitivo, no estaríamos absolutamente en nada, porque la investigación del sistema acusatorio se convertiría en un sistema sumarial instructivo y allí perfectamente pues estaríamos en lo mismo y no avanzaríamos absolutamente en nada.

Es que aquí hay temores señor Vicefiscal y estos sistemas nuevos a uno lo preocupan y a uno le da miedo dar estos pasos, de pronto se pueden constituir en saltos al vacío o en una especie de parto de los montes, cualquier cosa de esas pues obvio que le preocupe a un legislador responsable, que va pasar mañana frente al derecho de defensa, y vamos a tener entonces una Fiscalía con unos poderes omnímodos de investigación, control jerárquico, unidad de gestión, y vorazmente ejerciendo exclusivamente la acusación y ese procesado sin tener la facilidad de ejercer un derecho de defensa que equilibre la acusación con la defensa, con un sistema de defensa débil, totalmente anquilosado, sin los recursos económicos presupuestales necesarios, claro eso es válido y eso lo expresamos cuando debatimos el acto legislativo, y nos preocupa aún más cuando vemos que el proyecto de ley sobre el nuevo sistema de defensa pública pues está ahí quedado y quedado y quedado y quedado y avanzamos en un solo

sentido legislativamente y en el otro sentido nos vamos rezagando.

Calor, entonces tenemos como el Congreso se hizo es para legislar y proteger libertades y para contener el eventual abuso de poder, esa es una reserva legal que tenemos nosotros y frente a derechos fundamentales es una obligación que tenemos los legisladores, pues todo lo que aquí se ha argumentado es válido, pero aterricemos, no confundamos los términos, si estamos frente al principio de publicidad es una cosa en la investigación que se nos diga aquí por parte del señor Fiscal, bueno.

Todas las investigaciones van a tener reserva como ocurre actualmente con la reserva del sumario o esas investigaciones van a ser públicas, si son públicas pues no hay discusión por motivo de las comunicaciones y frente al derecho de defensa, no se va a poder ejercer el derecho de defensa en la etapa investigativa, pues digámoslo, no se va a poder ejercer solamente desde el momento que se le legalice la acusación, y entonces nos vamos entendiendo sin confundir los términos.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

El Senador Héctor Helí Rojas no tiene una propuesta.

La Presidencia concede el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Yo creo que con la propuesta del Senador Héctor Helí, creo que quedan salvadas todas las dificultades. Yo creo que aquí ha habido unos pronunciamientos muy claros acerca de cómo es que participa el artículo 29 dentro de todas las garantías del resto de la Constitución y me parece que la orientación de que más bien eliminemos el artículo que hemos conversado con el Senador Ponente podría orientar un poquito la discusión, el numeral, perdón.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Sí señor Presidente, yo diría que sin perjuicio de que las cosas se puedan perfeccionar hacia el segundo debate y en aras de lo que queremos es que el Código se apruebe para que el sistema opere, quisiera decirle Senador Darío Martínez que son temas íntimamente relacionados porque de nada sirve que usted tenga derecho a la defensa si no es informado de que se le está investigando de que ese no acusa y donde se le acusa entonces dónde ejerce el derecho a la defensa.

Aquí hay otras situaciones para el acta pues que son las siguientes señor Fiscal y señor Vicefiscal hay varios casos, hay varios eventos que nos implican que seguramente tenemos razón en decir que en la etapa de investigación también hay defensa, porque hay unos casos que son el del capturado en flagrancia, ese inmediatamente tiene derecho a la defensa entonces son eventos que nos ilustran o que estamos decidiendo.

Segundo, el capturado. Se capturó a una persona en el curso de la actividad investigativa, ese señor tiene derecho a la defensa desde ese momento y no por tema de publicidad, sino por tema de que ya se le ha afectado su derecho a la libertad hay otro evento que sería el de las pruebas anticipadas, en la actividad investigativa podemos excepcionalmente practicar pruebas anticipadas y sabemos que hay un testigo y que está en fase terminal por ejemplo, pero todavía no hemos iniciado el juicio pues habrá que anticipar esa prueba y me imagino o no me imagino, sino allí también ya tiene que surgir el contradictorio y la defensa.

No podríamos darle a la Fiscalía que lo investigue en vida y al defensor que lo defienda ya occiso, no. Con el testimonio, son casos que hay que plantear así, porque me parecen claros. Son tres eventos en los que uno dice, si allá en la fase investigativa puede haber defensa, no podríamos decir que se capture a la persona y que ponga abogado hasta cuando eso llegue al juicio, o lo mismo al capturado en flagrancia.

Todo el tema está en lo siguiente, en que no ha sido capturado en flagrancia o en que no ha sido capturado. Es decir, aquellas personas que están en averiguación, pero contra las cuales todavía no se ha tomado ninguna medida. Ahí es donde viene nuestro problema de plantear que a esas personas se las debe informar, no para que se defiendan ante el Fiscal, sino para que se vayan preparando para defenderse ante el Juez, son dos cosas totalmente distintas, no para controvertir las evidencias que está levantando la Fiscalía, sino para preparar su defensa.

Sin embargo, señor Fiscal yo encuentro que el artículo 285 dice: Facultades de quien es potencial imputado, es decir, de quien todavía no ha llegado al juicio, de quien está siendo averiguado por la Fiscalía, 285. Incluso el título dice: Facultades de la defensa en la investigación. Y allí se dice, quien sea informado de que se adelanta investigación en su contra podrá asesorarse de abogado, aquel o este podrán buscar, identificar empíricamente, recoger, y embalar elementos materiales probatorios, o hacerlos examinar por peritos particulares a su costa o sugerir a la Policía Judicial que lo haga.

Tales elementos y el informe que sobre ellos se pueda y el informe sobre ellos pueden ser utilizados en su defensa ante las autoridades judiciales, también podrán entrevistar personas a fin de descubrir información útil que pueda ser empleada en su defensa ante las autoridades judiciales siempre que se garantice la cadena de custodia.

Me parece señor Fiscal que podríamos hacer un trato amigable en el sentido de que aprobemos su proposición y su idea de suprimir este, el numeral segundo, que dice: Dar respuesta al interesado, pero aprobar tal como está el artículo 285 y tampoco vamos hoy a sentar cátedra aquí porque hay opiniones a favor y hay opiniones en contra, aquí tenemos tratados, conceptos de profesores de los más importantes del país que

no se han puesto de acuerdo, me parece que la doctrina y la jurisprudencia pueden desarrollar estos temas a cabalidad.

Yo estoy seguro señor Fiscal que si aprobamos la norma como usted lo propone yo sí me ofrezco hacer una pequeña demanda de inconstitucionalidad para decir que si eso queda así viola el artículo 29 y además viola el Pacto de Derechos Civiles y la Convención de Derechos Humanos que garantizan el derecho a la defensa no solo en el juicio, sino también en la investigación.

Entonces señor Presidente y Ponente le propongo que votemos este artículo suprimiendo el numeral segundo de la propuesta del señor Fiscal y que también aprobemos el 285 tal como lo he leído.

Con la venia de la Presidencia y del orador, interpela el honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Bueno es que el Senador Héctor Helí Rojas ha dicho algo que a mí si me preocupa, y ha dicho que vamos a entrar en un acuerdo amigable con el señor Fiscal y es que esto no es cosa de amistad o enemistad en absoluto, pero me preocupa que diga votemos esto aun cuando yo lo vea de manera inconstitucional.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Perdón me está entendiendo mal. Yo lo que digo es que si se aprueba lo que inicialmente ha propuesto el señor Fiscal, me parece entre otras cosas con sus argumentos y los míos que eso se caería por razones de inconstitucionalidad. Lo que estamos proponiendo es que se suprima esa fórmula del Fiscal, que se suprima la propuesta del Fiscal y que quede eso para el artículo 285 con el estudio que pueda hacer después la Corte, la doctrina, etc., etc., Senador Gaviria. Es en ese sentido.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Muy bien, entonces entramos a votar de la siguiente manera: El artículo 142 en la proposición sustitutiva que presentó el señor Fiscal exceptuando el numeral dos. En consideración...

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

No, no, pero perdón señor Presidente, yo pido que la lean nuevamente.

Por Secretaría se da lectura nuevamente a la proposición número 171.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

¿Hasta dónde se suprime?

La Presidencia interviene para un punto de orden:

No, solamente se suprime el numeral dos.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Por eso todo el numeral dos.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Correcto todo el numeral dos.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Donde dice la Fiscalía informará al potencial implicado...

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Y se suprime tanto en la proposición del Fiscal como en el pliego.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Simplemente quisiera preguntarle al Fiscal si esa propuesta satisface la opinión de la Fiscalía y el alcance de la reforma que usted ha presentado.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Ya lo había dicho honorable Senador. En consideración el artículo 142 como fue formulado por el Fiscal, exceptuando el numeral dos.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 142 con las modificaciones formuladas en la proposición número 171 excepto el numeral 2 y sometido a votación es aprobado con el voto negativo, del honorable Senador Carlos Gaviria y constancia de la Secretaría de estar presentes en el recinto 13 honorables Senadores.

El texto del artículo 142 aprobado es:

Artículo 142. Debates específicos de la Fiscalía General de la Nación. Sin perjuicio de lo dispuesto en los artículos anteriores, constituyen deberes esenciales de la Fiscalía General de la Nación los siguientes:

1. Proceder con objetividad respetando las directrices del Fiscal General de la Nación.

2. Suministrar, por conducto del Juez de Conocimiento, todos los elementos probatorios y evidencia física e informaciones de que tenga noticia, incluidos los que le sean favorables al acusado.

3. Asistir de manera ininterrumpida a las audiencias que sean convocadas e intervenir en desarrollo del ejercicio de la acción penal.

4. Informar a la autoridad competente de cualquier irregularidad que observe en el transcurso de la actuación de los funcionarios que ejercen atribuciones de Policía Judicial.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Muy bien. Yo quisiera honorable Senadores que organizáramos con la anuencia por supuesto del Coordinador y de los demás Coponentes, el Senador Héctor Helí Rojas de la siguiente manera la votación del articulado. Voy a enumerar los artículos que tienen proposición radicada en la Secretaría, al igual que voy a anunciar cuales son los artículos que han solicitado se reabra su discusión, en los demás no hay proposición, la propuesta mía sería que lo votáramos en bloque exceptuando los que

algún Senador aquí solicite que está terminando de redactar, etc., alguna proposición sustitutiva.

La Presidencia abre la discusión de los artículos: 119, 215, 234, 311, 312, 313, 314, 315, 316, 317, 318, 319, 320, 321, 322, 323, 325, 326, 327, 328, 331, 332, 333, 334, 335, 336, 341, 342, 344, 345, 346, 548, 549 y cerrada su discusión son sometidos a votación siendo aprobados por unanimidad.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Muy bien señor Secretario, en orden vamos a seguir votando los que tienen proposición, y a lo último reabrimos los que quedamos en que reabrimos.

La Presidencia abre la discusión del artículo 116.

Por Secretaría se da lectura al artículo 116 y a la siguiente

Proposición número 176

Agregar al final del segundo numeral del artículo 116 la siguiente frase: «Mediante providencia motivada».

Firmado:

Andrés González,
honorable Senador.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

El texto incólume por las razones que dio el Senador Darío Martínez pero simplemente se agrega que se haga, se ejerza esta facultad mediante providencia motivada lo cual la ajusta incluso la jurisprudencia actual de la Corte Constitucional que así lo exige.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Muy bien, la Fiscalía ha manifestado su acuerdo.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 116 con la modificación formulada en la proposición número 176 y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

El texto del artículo 116 aprobado es del siguiente tenor:

Artículo 116. Atribuciones especiales del Fiscal General de la Nación. Corresponde al Fiscal General de la Nación en relación con el ejercicio de la acción penal:

1. Investigar y acusar, si hubiere lugar, a los servidores públicos que gocen de fuero constitucional, con las excepciones previstas en la Constitución.

2. Asumir directamente las investigaciones y procesos, cualquiera sea el estado en que se encuentren, lo mismo que asignar y desplazar libremente a sus servidores en las investigaciones y procesos, mediante providencia motivada.

3. Determinar el criterio y la posición que la Fiscalía General de la Nación deba asumir en virtud de los principios de unidad de gestión y jerarquía, sin perjuicio de la autonomía de los Fiscales delegados en los términos y condiciones fijados por la ley.

La Presidencia abre la discusión del artículo 178 y ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Dice: *Efectos de la apelación.* Se concederán en el efecto suspensivo en cuyo caso la competencia de quien profirió la decisión objeto del recurso se suspenderá en ese momento hasta cuando la apelación se resuelva, es un problema de quitar inferior y superior de los Jueces. Es simplemente una cuestión.

Proposición número 177

Artículo 178. Efectos. La apelación se concederá:

En el efecto suspensivo, en cuyo caso la competencia de quien profirió la decisión objeto de recurso se suspenderá desde ese momento hasta cuando la apelación se resuelva:

(...)

En el efecto diferido, en cuyo caso se suspenderá el cumplimiento de la decisión apelada pero continuará el curso de la actuación ante quien la profirió, en aquello que no dependa necesariamente de ella:

(...)

Justificación. Se reemplaza los términos «inferior» y «superior», según el caso, por los textos destacados.

Atentamente,

Doctor Luis Camilo Osorio,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Pues es que este artículo es el que se refiere a los recursos y yo no encontré la norma claramente establecida en el trámite del principio de oportunidad, entonces mañana se otorga la extinción de la acción penal en un delito grave, lo aprueba un Juez ¿queda este sin recurso?

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Sí hay recurso cuando se niega.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 178 con las modificaciones formuladas en la proposición número 177 y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

El texto del artículo 178 aprobado es:

Artículo 178. Efectos. La apelación se concederá:

En el efecto suspensivo, en cuyo caso la competencia de quien profirió la decisión objeto de recurso se suspenderá desde ese momento hasta cuando la apelación se resuelva:

1. La sentencia condenatoria o absolutoria.
2. El auto que decreta o rechaza la solicitud de preclusión; y
3. El auto que decide una nulidad.

En el efecto devolutivo, en cuyo caso no se suspenderá el cumplimiento de la decisión apelada ni el curso de la actuación:

1. El auto que resuelve sobre la imposición de una medida de aseguramiento; y

2. El auto que resuelve sobre la imposición de una medida cautelar que afecte bienes del imputado o acusado.

En el efecto diferido, en cuyo caso se suspenderá el cumplimiento de la decisión apelada pero continuará el curso de la actuación ante quien la profirió, en aquello que no dependa necesariamente de ella:

1. El auto que niega la práctica de prueba en el juicio oral; y

2. El auto que decide sobre la exclusión de una prueba del juicio oral.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Yo quiero una aclaración sobre el artículo 177, es que el artículo 177 como está me parece que da lugar a que se extraiga una conclusión distinta de la que posiblemente se quiere. Entonces dice: *Recursos ordinarios.* Son recursos ordinarios la reposición y la apelación. La reposición procede para todas las decisiones y se sustenta y resuelve de manera oral e inmediata en la respectiva audiencia, ¿incluyendo la sentencia entonces? ¿Se puede interponer reposición contra la sentencia?

Proposición número 178

En el artículo 177, colóquese la siguiente frase inicial: «Salvo la sentencia», en el inciso: La reposición procede para todas las decisiones y se sustenta y resuelve de manera oral e inmediata en la respectiva audiencia.

Presentada por el honorable Senador,

Carlos Gaviria.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

No en ese caso contra la sentencia únicamente habría el recurso de apelación. Entonces habría que hacer la puntualización.

La Presidencia pregunta a los miembros de la Comisión si aceptan reabrir la discusión del artículo 177 y cerrada la discusión estos responden afirmativamente por unanimidad.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Oswaldo Darío Martínez Betancourt:

Para adicionar a esa modificación que se corrija la denominación de ese Capítulo VIII. Solo habla de recurso de apelación.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 177 con la modificación formulada en la Proposición número 178 y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

El texto del artículo 177 es del siguiente tenor:

Artículo 177. Recursos ordinarios. Son recursos ordinarios la reposición y la apelación.

Salvo la sentencia la reposición procede para todas las decisiones y se sustenta y resuelve de manera oral e inmediata en la respectiva audiencia.

La apelación procede, salvo los casos previstos en este Código, contra los autos adoptados durante el desarrollo de las audiencias, y contra la sentencia condenatoria o absolutoria.

La Presidencia abre la discusión del artículo 179 y ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Simplemente para advertir que se cambia lo del superior o inferior por Juez o magistrado, es una cuestión semántica.

Por Secretaría se da lectura a la siguiente

Proposición número 179

El segundo inciso del artículo 179 del pliego de modificaciones quedará así:

Artículo 179. Trámite del recurso de apelación contra autos. (...)

Recibida la actuación objeto de recursos, el Juez o magistrado que deba resolverlo citará a las partes e intervinientes a audiencia de argumentación oral que se celebrará dentro de los cinco (5) días siguientes.

(...)

Justificación. Se reemplaza el término superior, por el texto destacado para evitar ese calificativo peyorativo o desdeñoso.

Firmado:

Doctor Luis Camilo Osorio,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 179 con la modificación formulada en la Proposición número 179 y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

El texto del artículo 179 aprobado es:

Artículo 179. Trámite del recurso de apelación contra autos. Se interpondrá oralmente en la respectiva audiencia y se concederá de inmediato en el efecto previsto en el artículo anterior.

Recibida la actuación objeto de recurso, el Juez o magistrado que deba resolverlo citará a las partes e intervinientes a audiencia de argumentación oral que se celebrará dentro de los cinco (5) días siguientes.

Sustentado el recurso por el apelante, y oídas las partes e intervinientes no recurrentes que se hallaren presentes, el Juez o magistrado podrá decretar un receso hasta por dos (2) horas para emitir la decisión correspondiente.

Si el recurrente no concurriere se declarará desierto el recurso.

La Presidencia abre la discusión del artículo 185 y concede el uso de la palabra al honorable Representante Luis Fernando Almarino:

Gracias señor Presidente. A ver yo quiero llamar la atención de la Comisión Primera del Senado en relación con lo que tiene que ver con la casación. La casación sabemos que no es un recurso, es simplemente un control que debe ejercer el más alto tribunal de un país para garantizar la igualdad que deben tener todos los ciudadanos ante la ley, que hay una interpre-

tación unitaria, una sola interpretación que necesariamente la tiene que dar el más alto tribunal, en este caso en Colombia y en la parte penal, refiriéndonos a este Código la Sala de Casación Penal de la Corte Suprema de Justicia. Y como tal todo ciudadano tiene derecho a ese principio de igualdad ante la ley.

Todos. Desde el que tiene la pena más alta, hasta la pena más baja. Sin embargo, hay unas situaciones que tienen que ver con la congestión, entonces cuando hay congestión se comienza a violar ese principio, y en el actual Código solamente los delitos que tengan penas mayores de ocho años, procede el recurso de casación. Los de pena menores es simplemente excepcional y a discrecionalidad de la Corte Suprema de Justicia, así se esté cometiendo un error de derecho que al fin y al cabo ese es el objetivo de la casación, errores de derecho.

Entonces en ese momento comienza a afectarse los derechos fundamentales del ciudadano. Sin embargo, ante la nueva administración de justicia se puede llegar a unos intermedios que es lo que de pronto existe en el actual Código. Pero en este proyecto de ley se está dejando a discrecionalidad de la Corte toda la casación, para todos los delitos, para todas las penas desde el menor hasta el más grande y a mí me parece que allí se puede cometer el más grave atentado contra los derechos fundamentales de los ciudadanos.

En ese sentido a mí me parece que debemos buscar algo intermedio entre esa congestión que prácticamente también lo ha llevado en algún momento, la acción de tutela congestional a la Corte.

Pero eso no quiere decir entonces que no vamos a ser un control de interpretación unitaria de la Constitución o de las leyes y vamos a dejar a los ciudadanos, especialmente el más pequeño, el que está más lejano lo vamos a dejar simplemente a interpretación puede ser local que muchas veces se crea unos ambientes y más ahora que estamos en una situación de orden público bien duro y bien difícil donde muchas veces el Juez o el Fiscal actúa para que no se hubiera afectado en sus decisiones ya sean personalmente o en su familia. Y se cometen atropellos contra los ciudadanos.

Entonces a mí me parece que aquí debemos buscar alguna solución, yo pensaría, lo elemental era que todas las decisiones que puedan tener un error de derecho debe ir a casación, pero ante esa situación de congestión debemos buscar situación intermedia, pero no totales, no excluir a discrecionalidad de la Corte, para que ellos definan si hacen casación o no.

Entonces aquí lo que vamos a hacer es una cuestión cuantitativa. La Corte va decir si nos llegan diez mil, solamente vamos solucionar cien. Pero ahí no se valora en ningún momento si hay esos errores de derecho. Yo lo dejo a consideración de ustedes, ustedes son los juristas, los que saben de esto, pero me parece muy importante que pongamos alguna prevención para que no se violen derechos fundamentales,

más aun está redactado este artículo que la no selección no procede ningún recurso.

Entonces yo sí creo que por lo menos pongámosle a proceder un recurso. Yo he redactado esto. En la parte donde dice que no procede ningún recurso lo he sustituido por esto, no será seleccionada por auto debidamente motivado que admite recurso de insistencia presentado por alguno de los Magistrados de la Sala o por el Defensor del Pueblo, la demanda y el resto sigue igual, por lo menos que existe esa posibilidad, que si uno cree que se le han violado sus derechos fundamentales y la Corte no seleccionó esa casación por lo menos que uno tenga un derecho de pataleo aunque sea de llegada de un Magistrado o enviarle una carta, o ir a la Defensoría del Pueblo y decir, mire por favor insista ante la Corte, porque es que en tanta cantidad de cosas pues es muy difícil que vayan a poner cuidado a mi situación personal.

Entonces yo dejaría a consideración de la Comisión Primera esta preocupación que me parece fundamental en lo que tiene que ver con la filosofía misma de lo que es la casación a través de la historia. Gracias señor Presidente.

Proposición número 180

El segundo inciso del artículo 185 quedará así:

No será seleccionada, por auto debidamente motivado que admite recurso de insistencia presentado por alguno de los Magistrados de la Sala o por el Defensor del Pueblo, la demanda que se encuentre en cualquiera de los siguientes supuestos...».

Firmado por

Luis Fernando Almario,
honorable Representante.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Oswaldo Darío Martínez Betancourt:

La preocupación del Representante Almario en mi criterio es válida, ¿por qué? Por lo que voy a decir, adicionalmente si hay vulneración de un derecho fundamental y la Corte Suprema de Justicia discrecionalmente decide no tramitar un recurso de casación ese ciudadano recurre en tutela a la Corte Constitucional, o mejor, recurre en tutela a la justicia ordinaria y llega por revisión a la Corte Constitucional, resulta que en la Corte Constitucional la tutela también es seleccionada, y eso lo sabe aquí el Senador Gaviria, entonces puede darse perfectamente el caso de que un derecho fundamental sea desconocido por esa vía en la Corte Suprema de Justicia negando la casación y termine también siendo nugatorio su derecho fundamental porque le fue mal en la selección allá en la Corte Constitucional y hasta ahí llegó ese derecho fundamental. Yo voy a apoyar su propuesta.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Señor Presidente, este fue uno de esos artículos que tuvo debates, que tuvo partici-

pación de la propia Suprema Corte, que hubo criterio de los Magistrados, es regresar a un sistema del que nunca se ha debido salir, y es que la Corte de Casación es una Corte de señalar criterios para que los Jueces y los Magistrados obren de acuerdo con arreglo a la jurisprudencia que se vaya formando.

Es establecer un sistema moderno descongestionado y fácil para que pueda haber oportunidad de seleccionar los casos sobre los cuales no haya habido pronunciamiento. Aquí hay unos mecanismos, hay unas causales, hay unos fundamentos, hay unas razones por las cuales en el caso por ejemplo de si el demandante carece de interés, que prescinde de señalar la causal, que no desarrolla los cargos de sustentación, o cuando se advierte que fundamentalmente no se precisa de las finalidades del recurso. En fin.

Hay una cantidad de cuestiones que se dan hoy en día a pesar de que sea selectiva como se propone. A mí me parece que regresar al sistema anterior es más bien, volver a regresar a una tercera instancia y no estamos avanzando mucho en materia de jurisprudencia, yo le rogaría a esta honorable Comisión que se ciña al texto original que trae la ponencia por ser ajustada a la razón moderna, sería de las Cortes de Casación que deben es fijar criterios fundamentalmente y tienen unos mecanismos excepcionales de selección.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Es que yo quisiera hacer alguna observación sobre el 182.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Con mucho gusto lo ponemos entre los artículos de reapertura, ¿le parece bien?

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Y yo sobre el 181.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 185 como viene en la ponencia excepto el inciso segundo y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del inciso segundo del artículo 185 formulada en la proposición sustitutiva número 180 y concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

En el inciso tercero, dice en principio la Corte no podrá tener en cuenta causales diferentes de las alegadas por el demandante, sin embargo, atendiendo a los fines de la casación, fundamentación de los mismos, posición del impugnante dentro del proceso e índole de la controversia planteada, dice podrá superar los defectos de las... yo pienso que debería ser, «deberá superarlo», dándole aplicación al principio de que el derecho sustancial debe prevalecer. Y todo lo que se dice ahí es grave, pues la Corte no podrá tener en cuenta causales diferentes de las alegadas, atendiendo a los fines de la casación.

Fundamentación de los mismos, posición del impugnante, e índole de la controversia planteada, podrá superar los defectos de la demanda para decidir de fondo.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Muy bien, entonces votaríamos la sustitutiva y tenemos que volver a votar la reapertura del inciso tercero de este artículo.

La Presidencia cierra la discusión de la proposición número 180 y sometida a votación es aprobada, previa verificación que arrojó el siguiente resultado:

Votos emitidos: 10
Votos afirmativos: 6
Votos negativos: 4

Deja constancia expresa de su voto negativo el honorable Senador Héctor Helí Rojas.

La Presidencia pregunta a los miembros de la Comisión si aprueban la reapertura de la discusión del inciso tercero del artículo 185 y cerrada la discusión estos responden afirmativamente por unanimidad.

Por Secretaría se da lectura a la siguiente

Proposición número 181

En el artículo 185 en su inciso tercero cámbiase en la expresión: «Podrá superar los defectos de la demanda para decidir de fondo». La palabra «podrá» por «deberá».

Firmado:

Carlos Gaviria Díaz,
honorable Senador.

La Presidencia abre la discusión del inciso tercero del artículo 185 con la modificación formulada en la proposición número 181 y cerrada esta es sometido a votación siendo aprobado por unanimidad.

En consecuencia, el artículo 185 aprobado es del siguiente tenor:

Artículo 185. *Admisión.* Vencido el término para interponer el recurso, la demanda se remitirá junto con los antecedentes necesarios a la Sala de Casación Penal de la Corte Suprema de Justicia para que decida dentro de los treinta (30) días siguientes sobre la admisión de la demanda.

No será seleccionada, por auto debidamente motivado que admite recurso de insistencia presentado por alguno de los Magistrados de la Sala o por el Defensor del Pueblo, la demanda que se encuentre en cualquiera de los siguientes supuestos: si el demandante carece de interés, prescinde de señalar la causal, no desarrolla los cargos de sustentación o cuando de su contexto se advierta fundadamente que no se precisa del fallo para cumplir algunas de las finalidades del recurso.

En principio, la Corte no podrá tener en cuenta causales diferentes de las alegadas por el demandante. Sin embargo, atendiendo a los fines de la casación, fundamentación de los

mismos, posición del impugnante dentro del proceso e índole de la controversia planteada, deberá superar los defectos de la demanda para decidir de fondo.

En caso contrario, se fijará fecha para la audiencia de sustentación que se celebrará dentro de los treinta (30) días siguientes, a la que podrán concurrir los no recurrentes para ejercer su derecho de contradicción dentro de los límites de la demanda.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Yo he pedido la reapertura, el artículo 181 he pedido su reapertura por lo siguiente: algo que está como en consonancia con lo que va a redactar el Senador Carlos Gaviria para el inciso del artículo 185, es lo siguiente: Es una cosa de puro, para mí muy importante, pero es solo trastocar las partes del artículo para que diga aquí así Senador Carlos Gaviria. El recurso pretende aquí dice: la unificación de la jurisprudencia, no, que pretenda primero la efectividad del derecho material y de las garantías de los intervinientes.

Y en segundo lugar si la unificación de la jurisprudencia y la reparación de los agravios inferidos a aquellos. Es simplemente cambiar.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Mauricio Pimiento Barrera:

No, simplemente para señalar que la unificación de la jurisprudencia tiene que ir por último porque la reparación de los agravios tiene que ver con los intervinientes.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Entonces señor Presidente, que quede de la siguiente manera: El recurso pretende la efectividad del derecho material y de las garantías de los intervinientes y la reparación de los agravios inferidos a estos.

Proposición número 181A

El artículo 181 tendrá el siguiente texto:

Artículo 181. Finalidad. El recurso pretende la efectividad del derecho material y de las garantías de los intervinientes, y la reparación de los agravios inferidos a estos y la unificación de la jurisprudencia.

Firmado,

Héctor Helí Rojas Jiménez,
honorable Senador.

La Presidencia pregunta a los miembros de la Comisión si aceptan la reapertura del artículo número 181 y cerrada su discusión estos responden afirmativamente.

La Presidencia reabre la discusión del artículo 181 con la modificación formulada en la proposición número 181 y cerrada esta es sometida a votación siendo aprobada por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 193 del pliego de modificaciones y ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

No, no era para sugerirle al doctor Héctor Helí que quite unos puntos y comas horribles que hay ahí que no hacen falta, que se pueden cambiar por comas, artículo 193, es para quitar una frase que dice en el párrafo, lo dispuesto en los artículos 5° y 6° se aplicarán también para los casos de preclusión, y perdón y sentencia absolutoria, se quita la parte de investigación o cesación de procedimiento porque no existe. Entonces es solamente dejar preclusión y sentencia absolutoria.

Por Secretaría se da lectura a la siguiente

Proposición número 182

Elimínese del párrafo del artículo 193 del pliego de modificaciones, la expresión «cesación de procedimiento». En consecuencia:

El párrafo del artículo 193 quedará así:

Parágrafo. Lo dispuesto en los numerales 5 y 6 se aplicará también en los casos de preclusión y sentencia absolutoria.

Justificación. *La cesación de procedimiento es el equivalente, en el juicio, a la preclusión en la investigación. Si la preclusión, por mandato constitucional, debe solicitarse al Juez de Conocimiento, no hay razón válida para mantener la distinción.*

Firmado:

Doctor Luis Camilo Osorio,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 193 con la modificación formulada en la Proposición número 182 y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

El texto del artículo 193 aprobado es del siguiente tenor:

Artículo 193. *Procedencia.* La acción de revisión procede contra sentencias ejecutoriadas, en los siguientes casos:

1. Cuando se haya condenado a dos (2) o más personas por un mismo delito que no hubiese podido ser cometido sino por una o por un número menor de las sentenciadas.

2. Cuando se hubiere dictado sentencia condenatoria en proceso que no podía iniciarse o proseguirse por prescripción de la acción, por falta de querrela o petición válidamente formulada, o por cualquier otra causal de extinción de la acción penal.

3. Cuando después de la sentencia condenatoria aparezcan hechos nuevos o surjan pruebas no conocidas al tiempo de los debates, que establezcan la inocencia del condenado, o su inimputabilidad.

4. Cuando después del fallo absolutorio en procesos por violaciones de derechos humanos o infracciones graves al derecho internacional humanitario, se establezca mediante decisión de una instancia internacional de supervisión y

control de derechos humanos, respecto de la cual el Estado colombiano ha aceptado formalmente la competencia, un incumplimiento protuberante de las obligaciones del Estado de investigar sería e imparcialmente tales violaciones. En este caso no será necesario acreditar existencia de hecho nueva o prueba no conocida al tiempo de los debates.

5. Cuando con posterioridad a la sentencia se demuestre, mediante decisión en firme, que el fallo fue determinado por un delito del Juez o de un tercero.

6. Cuando se demuestre que el fallo objeto de pedimento de revisión se fundamentó, en todo o en parte, en prueba falsa fundante para sus conclusiones.

7. Cuando mediante pronunciamiento judicial, la Corte haya cambiado favorablemente el criterio jurídico que sirvió para sustentar la sentencia condenatoria, tanto respecto de la responsabilidad como de la punibilidad.

Parágrafo. Lo dispuesto en los numerales 5 y 6 se aplicará también en los casos de preclusión de la investigación y sentencia absolutoria.

La Presidencia abre la discusión del artículo 197 y ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

También de forma, simplemente para decir que se declara sin valor la sentencia motivo de la acción y dictará la providencia, hay una «í» que falta, se elimina el numeral segundo, simplemente se quita y el tercero queda convertido en segundo.

Proposición número 183

El artículo 197 del pliego de modificaciones quedará así:

Artículo 197. Revisión de la sentencia. Si la Sala encuentra fundada la causal invocada, procederá de la siguiente forma:

1. Declarará sin valor la sentencia motivo de la acción y dictará la providencia que corresponda cuando se trate de prescripción de la acción penal, ilegitimidad del querellante, caducidad de la querrela, o cualquier otro evento generador de extinción de la acción penal, y la causal aludida sea el cambio favorable del criterio jurídico de sentencia emanada de la Corte.

En los demás casos, la actuación será devuelta a un despacho judicial de la misma categoría, diferente de aquel que profirió la decisión, a fin de que se tramite nuevamente a partir del momento procesal que se indique.

2. Decretará la libertad provisional y caucionada del procesado. No se impondrá caución cuando la acción de revisión se refiere a una causal de extinción de la acción penal.

Justificación. Se elimina el numeral 2 del texto inserto en el pliego de modificaciones porque debe haber parte del numeral 1, y se ajusta redacción.

Firmado:

Doctor Luis Camilo Osorio,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia abre la discusión de la proposición número 183 y cerrada esta es sometida a votación siendo aprobada por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 242 del texto del pliego de modificaciones y ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio, Fiscal General de la Nación:

Es para quitar un punto del punto y coma que hay (...)

Proposición número 184

El artículo 242 del pliego de modificaciones quedará así:

Artículo 242. Vigilancia de cosas. El Fiscal que dirija la investigación, que tuviere motivos razonablemente fundados, de acuerdo con los medios cognoscitivos previstos en este Código, para inferir que un inmueble, nave, aeronave o cualquier otro vehículo o mueble se usa para almacenar droga que produzca dependencia, elemento que sirva para el procesamiento de dicha droga, o para ocultar explosivos, armas municiones, sustancias para producir explosivos y, en general, los instrumentos de comisión de un delito o los bienes y efectos provenientes de su ejecución, ordenará a la Policía Judicial vigilar esos lugares y esas cosas, con el fin de conseguir información útil para la investigación que se adelanta. Si en el lapso máximo de un (1) año no se obtuviere resultado alguno, se cancelará la orden de vigilancia, sin perjuicio de que vuelva a expedirse, si surgieren nuevos motivos.

Justificación. Se ajusta redacción.

Firmado:

Doctor Luis Camilo Osorio,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia abre la discusión de la proposición número 184 y cerrada esta es sometida a votación siendo aprobada por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 251 y da lectura a la siguiente

Proposición número 185

El artículo 251 del pliego de modificaciones quedará así:

Artículo 251. Obtención de muestras que involucren al imputado. Cuando a juicio del Fiscal resulte necesario a los fines de la investigación, y previa la realización de audiencia de revisión de legalidad ante el Juez de Control de Garantías en el evento de no existir consentimiento del afectado, podrá ordenar a la Policía Judicial la obtención de muestras para examen grafotécnico, cotejo de fluidos corporales, identificación de voz, impresión dental y de pisadas, de conformidad con las reglas siguientes:

1. Para la obtención de muestras para examen grafotécnico:

a) Le pedirá al imputado que escriba, con instrumento similar al utilizado en el documento

cuestionado, textos similares a los que se dicen falsificados y que escriba la firma que se dice falsa. Esto lo hará siguiendo las reglas sugeridas por los expertos del laboratorio de Policía Judicial;

b) Le pedirá al imputado que en la máquina que dice se elaboró el documento supuestamente falso o en que se alteró, o en otra similar, escriba texto como los contenidos en el mencionado documento. Esto lo hará siguiendo las reglas sugeridas por los expertos del laboratorio de Policía Judicial;

c) Obtenidas las muestras y bajo rigurosa custodia, las trasladará o enviará, según el caso, junto con el documento redargüido de falso, al centro de peritaje para que hagan los exámenes correspondientes. Terminados estos, se devolverán con el informe pericial al funcionario que los ordenó.

2. Para la obtención de muestras de fluidos corporales, cabellos, vello púbico, pelos, voz, impresión dental y pisadas, se seguirán las reglas previstas para los métodos de identificación técnica.

En todo caso, se requerirá siempre la presencia del defensor del imputado.

Parágrafo. De la misma manera procederá la Policía Judicial al realizar inspección en la escena del hecho, cuando se presenten las circunstancias del artículo 247.

Justificación. Se ajusta redacción.

Firmado:

Doctor Luis Camilo Osorio,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia abre la discusión de la proposición número 185 y cerrada esta es sometida a votación siendo aprobada por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 285 y ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Iba a hacer una propuesta con la venia del Senador Héctor Helí, porque está negociada entre amigos como diría, pero no, es simplemente, como lo vimos, estábamos hablando coloquialmente, es simplemente para cambiar el texto del título que dice facultades de quien es potencialmente implicado y poner facultades de quien no es imputado.

Me parece que es más técnico sustituir el potencialmente implicado por el no es imputado. Y que más bien a cambio de decir quien sea informado, es quien tenga conocimiento de que se adelante investigación en su contra, ahí está el texto completo. Es de conocimiento.

Proposición número 186

El artículo 285 del pliego de modificaciones quedará así:

Artículo 285. Facultades de quien no es imputado. Quien tenga conocimiento de que se adelanta indagación en su contra podrá asesorarse de abogado. Aquel, o este podrá

buscar, identificar, recoger y embalar empíricamente los elementos materiales probatorios, y hacerlos examinar por peritos particulares a su costa. Tales elementos, el informe sobre ellos, y las entrevistas que haya realizado con el fin de descubrir información veraz, podrá utilizarlos en su defensa ante las autoridades judiciales, si se ha preservado y acreditado su autenticidad, identidad y origen.

Atentamente,

Doctor Luis Camilo Osorio,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Discusión, yo pacíficamente le acepto que cambie el título, lo cual ya es ventajoso de parte suya porque aquí yo he sido claro en diferenciar que en la etapa de la investigación, la flagrancia y la captura son distintas del simple averiguado, cambiémosle el título, pero dejemos que quien sea informado, porque el otro es volver a la que ya negamos decía usted, contestar al interesado, no.

Con la venia de la Presidencia y del orador, interpela el doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Yo le quiero insistir con el argumento que nos dio hace un rato el profesor Carlos Gaviria, de pronto es más amplio quien tenga conocimiento de quien sea informado, porque quien tenga conocimiento, incluye también quien sea informado, pero...

Recobra el uso de la palabra el honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Señor Fiscal, usted y yo conocimos al discutir la ponencia, unos argumentos muy de peso que son los siguientes; si dejamos quien tenga conocimiento, van a comenzar las organizaciones criminales a infiltrar la Fiscalía y la Policía Judicial y esos serán los que tengan conocimiento, a mí me parece que el informado es una persona a quien la Fiscalía ya está averiguando y formalmente le comunica, pero uno no puede ser informado, sino a través de la Fiscalía, pero uno puede llegar al conocimiento por medio de un soplón, por medio de un policía, por medio de un notificador, eso es muy grave señor Fiscal, porque ahí yo fijese que vuelvo a estar es como de lado inicial de su planteamiento de preservar la investigación lo más que podamos.

El único que puede informar, el único que tiene la obligación de informar es el Fiscal que está coordinando y dirigiendo la investigación. Si el individuo tiene conocimiento por otro medio señor Fiscal, no puede tener los derechos que se le dan aquí al potencial imputado para defenderse.

Mire y verá que nos queda mejor como está.

Con la venia de la Presidencia y del orador, interpela el doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Honorable Senador, como dicen los jugadores de tute, arrastre.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Retira la proposición el señor Fiscal, con el consenso que han alcanzado el Senador Héctor Helí Rojas y el Fiscal, se pone en consideración el artículo 285 tal como fue consensuado entre el Ponente y la Fiscalía.

Como lo anunciara en su intervención el señor Fiscal General de la Nación, la Presidencia informa que de la proposición número 186 solo se tomará en cuenta la modificación relacionada con el título del artículo.

Con la aclaración hecha por la Presidencia se cierra la discusión del artículo 285 con la modificación del título solicitada en la proposición número 186 y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

El texto del artículo 285 aprobado es del siguiente tenor:

Artículo 285. *Facultades de quien no es imputado.* Quien sea informado de que se adelanta investigación en su contra, podrá asesorarse de abogado. Aquel o este, podrán buscar, identificar empíricamente, recoger y embalar los elementos materiales probatorios, y hacerlos examinar por peritos particulares a su costa, o sugerir a la Policía Judicial que lo haga. Tales elementos y el informe sobre ellos pueden ser utilizados en su defensa ante las autoridades judiciales.

También podrán entrevistar personas a fin de descubrir información útil que pueda ser empleada en su defensa ante las autoridades judiciales siempre que se garantice la cadena custodia.

La Presidencia abre la discusión del artículo 324 y concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Señor Presidente y señores Senadores, es algo que podría dar para un larguísimo debate, pero que podemos solucionar pacíficamente Senador Andrés González en los siguientes términos: Aquí estamos hablando de las medidas de aseguramiento, y estamos diciendo que en algunos casos se pueden dictar medidas de aseguramiento si el imputado constituye un peligro para la seguridad de la sociedad o de la víctima, eso es el numeral dos del artículo 324.

Yo lo único que me he permitido proponer, es que se agregue que en este caso no será privativa de la libertad, a la gente no se la puede privar de su libertad por considerarle que es peligrosa para la víctima o para la sociedad.

Al que sea peligroso para la víctima o para la sociedad, se le pueden imponer otras medidas de aseguramiento, otras restricciones, pero permítame decirlo llanamente, no meterlo preso con el argumento del peligro social o del peligro a la víctima, entonces es una modificación que pienso que no afecta gravemente la propuesta que traíamos y que nos permite decir que no haya, es decir; que Dios nos ampare y que esté uno preso por cuenta del doctor, ¿usted que cometió? Yo me robé algo y oiga es que yo soy

peligroso para la sociedad y por eso el doctor Osorio me tiene preso. Eso no tiene mucha entidad en un Estado de derecho, que claro debe proteger a la sociedad y a las víctimas, pero no meterlos a la cárcel porque se los considere peligrosos. Entonces en ese caso es agregar simplemente que ahí opera cualquier otra medida de las enumeradas en el artículo 323, pero no la privación efectiva de la libertad.

Proposición número 187

Adiciónese el numeral 2 del artículo 324 con la expresión: ...en este caso no será privativa de la libertad.

Firmado:

Héctor Helí Rojas,
honorable Senador.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Darío Martínez Betancourt:

Es que el asunto como que llama la atención. Porque es peligrosísimo que fue propio de la escuela positiva del derecho penal, ya salió hace rato del Código Penal, eso lo sabemos todos los que hemos barruntado el derecho y aquí se recoge la teoría peligrosista, no, que ya está totalmente revaluada, no. En la ciencia penal porque está hablando del peligrosismo.

Con la venia de la Presidencia y del orador, interpela el doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Yo creo que podríamos buscar alguna fórmula equivalente para que no resultemos agresivos. Y doctor Héctor Helí, con la posibilidad de que yo pueda ejercer estas funciones porque me van a quedar muy poquitas semanas después de que quede en vigencia el artículo correspondiente.

Estamos tratando es más bien, de evitar algún violador compulsivo que pueda ejercer nuevamente actividades sobre la víctima, pero de todas formas porque no le buscamos una fórmula donde pacíficamente se modifique el término denigrante de peligrosidad.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Representante Germán Navas Talero:

No quiero hablar de peligrosismo, ni cosas similares, pero si me estoy poniendo en una situación y ese riesgo que se da muchas veces para la víctima, de que su victimario no esté a buen recaudo. Pero es un riesgo, supongamos una hipótesis, es que hay ciertas zonas, estamos hablando de la etapa preliminar.

Simplemente quiero por una situación, ustedes son los que mandan aquí, yo soy un invitado. Si hay riesgos, hay riesgos en algunos casos, usted tiene que dejar en libertad a un sujeto de esto paraco o guerrillo o lo que sea, por X o Y circunstancia, la víctima no puede quedar muy tranquilo, sobre todo si yo he venido portando uniformes y tienen que dejarme por la calle, yo creo que valdría la pena que ustedes lo miraran con más cuidado.

Yo comparto la posición del Fiscal y también la del doctor Héctor Helí, habrá que buscar un

término medio, hablo de riesgo para la víctima que no es lo mismo.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Me dicen aquí que esa es una apreciación que había formulado la Corte Constitucional en varias ocasiones. Y no nos gustaría contradecirla aquí por vía de la legislación, nuevamente contradiciendo la Constitución Política que ordena la protección de la sociedad de las víctimas.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Andrés Ramírez, Vicefiscal General de la Nación:

Para una aclaración muy breve. Una cosa es el peligro social como criterio para la imposición de la sanción penal y otra cosa es la función de protección que tiene que asumir el procedimiento penal que si puede estar basado en una consideración de peligro en cuanto y en tanto la medida de aseguramiento no es sanción.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 324 con la modificación formulada en la Proposición número 187 y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

El texto del artículo 324 aprobado es el siguiente:

Artículo 324. *Requisitos.* El Juez de Control de Garantías, a petición del Fiscal General de la Nación o de su delegado, decretará la medida de aseguramiento cuando de los elementos materiales probatorios y evidencia física recogidos y asegurados o de la información obtenidos legalmente, se pueda inferir razonablemente que el imputado puede ser autor o partícipe de la conducta delictiva que se investiga, siempre y cuando se cumpla alguno de los siguientes requisitos:

1. Que la medida de aseguramiento se muestre como necesaria para evitar que el imputado obstruya el debido ejercicio de la justicia.
2. Que el imputado constituye un peligro para la seguridad de la sociedad o de la víctima; en este caso no será privativa de la libertad.
3. Que resulte probable que el imputado no comparecerá al proceso o que no cumplirá la sentencia.

La Presidencia abre la discusión del artículo 329.

Por Secretaría se informa que han sido radicadas dos proposiciones respecto a este artículo.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Mauricio Pimiento Barrera:

Gracias señor Presidente. Señor Presidente. En recientes informaciones de prensa, se ha señalado sobre la gravedad que representa para la economía del país y la industria formal, pero ante todo para los artistas, escritores y para quienes vienen trabajando en el software en Colombia, el efecto nocivo de la piratería y del atentado permanente contra los derechos de autor.

Se habla de unas cifras cuantiosísimas que afectan notablemente la industria que le ha dado enormes satisfacciones a la economía colombiana que generan empleo, pero que fundamentalmente afectan a quienes con su talento confían plenamente en el respeto de sus derechos que se derivan de él, supuestamente salvaguardado por el ordenamiento jurídico colombiano y que no está siendo protegido como se debiera.

Y fundamentalmente ello ocurre porque las normas que contiene el Código Penal, fundamentalmente propician que quienes atentan contra los derechos de autor, reincidan en la medida en que no están sujetos a una detención preventiva y que las conductas que se tipifican son excarcelables, una persona que es detenida con una cuantía apreciable de discos compactos, o de libros, o de programas de software en este país, inmediatamente es puesto en libertad, así continúe sobre sus actos la investigación correspondiente y sigue creciendo esa industria criminal que tanto afecta a los colombianos, especialmente a los que quieren verse protegidos por las normas relativas a los derechos de autor.

Para ponerle cifras a esta problemática, bastaría con señalar que en Colombia la industria del disco vende legalmente cada año siete millones de copias mientras los piratas están vendiendo doce millones de copias.

Es una información proveniente de investigaciones serias que ha hecho Fedesarrollo y ni que hablar de la industria del vídeo donde solamente el 10% de esta actividad es legal porque en más de 5.000 tiendas se mercadean para renta y venta, títulos de películas piratas, en el año 2003 fueron incautados 178.774 libros piratas, por un valor estimado de \$3.931.000.000. Y a través de *loase* que es una de las vías preferidas de los piratas, se publican y comercializan fundamentalmente todas las novedades editoriales que todos vemos como se venden en las esquinas o en los semáforos.

La Comisión Nacional de Televisión es receptora de un alto número de quejas al año, lo mismo que el Invima, que ha reportado que en los últimos catorce meses han logrado el decomiso y congelamiento de más de setecientas toneladas de productos que no tienen el respaldo de la autoría o de la propiedad intelectual de esas drogas que supuestamente están amparadas por una marca legal.

Y lo mismo en alimentos y toda suerte de mercancías que también se hallan involucradas en esta empresa criminal que tanto está afectando nuestra economía. Nosotros estamos preparando un proyecto de ley señor Fiscal General, sobre lo cual tuvimos ya oportunidad de conversar con el señor Vicefiscal, para modificar lo pertinente en el título octavo del libro segundo del Código Penal, pero entre tanto como quiera que estamos en oportunidad para hacerlo propio con el Código de Procedimiento Penal, he propuesto que se agregue un numeral al artículo 329 mediante el cual una vez satisfechos los requisitos señalados en el artículo 324 que tiene

que ver con la detención preventiva, esta procederá también para quienes hayan incurrido en cualquiera de las conductas tipificadas en el título octavo libro segundo del Código Penal, pero siempre y cuando sobrepase una cuantía superior a los cien salarios mínimos, de tal manera que esta norma no busque golpear a quienes están vendiendo en las esquinas o en la aceras estos productos piratas que son los minoristas y que simplemente son quienes se valen de la oportunidad que le ofrece esa industria ilegal para derivar un sustento, sino para aquellos que la están promoviendo y que son los verdaderos industriales del crimen contra los derechos de autor.

No estamos proponiendo que se detenga a quienes en las aceras están haciendo esta actividad diaria, sino contra quienes en plantas debidamente instaladas y con equipos sofisticados vienen realizando este atentado contra nuestra economía.

Yo provengo de una región que se duele de ver como nuestros autores, nuestros compositores, esa gente que le está dando brillo al nombre de Colombia, cada vez se ven más afectados porque aquellas épocas en que la música vallenata era la más vendida en el país, se ha reducido drásticamente por cuenta de la piratería en Colombia.

Pasaron las épocas en que una figura conocida de la música vallenata, podía vender hasta 300.000 y 500.000 títulos de un larga duración, hoy si acaso yéndole muy bien está vendiendo si es la persona de más impacto 50.000 copias. Mientras ve que ya horas después de haberse dado a la publicidad uno de sus títulos, inmediatamente es presa de la piratería.

Yo le agradecería a la Comisión y con el apoyo del señor Fiscal que pudiéramos adicionar ese numeral para empezar a ponerle dientes a la lucha contra la piratería que tanto daño le está causando a los derechos de autor en Colombia. Muchas gracias señor Presidente.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Doctor Mauricio, para que quede coherente, ciento cincuenta salarios mínimos, no cien. Ciento cincuenta, para que quede coherente.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Mauricio Pimiento Barrera:

Señor Fiscal, esa cifra precisamente la habíamos discutido con el doctor Andrés Ramírez, pero en otros artículos como el 267 fue que recogimos la cifra de los cien salarios mínimos como determinante de agravación de una pena para imposición de una multa, pero yo no vería inconveniente si son ciento cincuenta, de todas maneras está en los rangos en que se mueven estos grandes industriales de la piratería.

Proposición número 189

Adiciónese un numeral al artículo 329 en el siguiente sentido:

3. En los delitos a que se refiere el Título VIII del Libro II del Código Penal cuando la defraudación sobrepase la cuantía de ciento cincuenta (150) salarios mínimos legales mensuales vigentes.

Firmado,

Mauricio Pimiento y Germán Vargas,
honorables Senadores.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Representante Germán Navas Talero:

Yo lo que le estoy pidiendo a ustedes es simplemente cambiar la redacción del artículo 329 en donde dice que exceda, se diga ceda o exceda. Diría así: en los delitos investigados de oficio, cuando el mínimo de la pena prevista por la ley sea o exceda de cuatro años, se aplica la sanción.

La propuesta de ustedes habla simplemente de que exceda. Entonces el doctor Germán Vargas Lleras y ustedes han perdido el trabajo cuando elevaron la pena, valga el caso, sacó el hurto agravado, se volvió calificado para evitar ese multimillonario en todo el mundo entero negocio de la venta de autopartes y de vehículos y el hurto de automotores.

Ustedes miren, hay más de diez tipos penales a los cuales esta legislatura le subió a cuatro años mínimo, como está redactado, entonces no podría aplicarse la disposición que ustedes traen, porque habla de que exceda.

La propuesta mía la conversé con el doctor Mauricio ayer y con el doctor Andrés González, sea o exceda para que se acoja aquello que está en el límite de los cuatro o cualquiera que pase de los cuatro años. De lo contrario el doctor Vargas Lleras ha perdido todo su tiempo tratando de hacer que los responsables de hurto de automotores, que los encubridores, que algunos violadores salgan a la calle por la forma en que se redactó el artículo.

Por el ceda o exceda nos evitaríamos ese problema. No es, sino esa la propuesta mía.

Proposición número 188

Artículo 329. El numeral 2 quedará así:

2. En los delitos investigables de oficio cuando el mínimo de la pena prevista por la ley sea o exceda de cuatro (4) años.

Firmado

Germán Navas Talero,
honorable Representante.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Germán Vargas Lleras:

Sobre este artículo señor Presidente. Solo para indicar que yo traía una proposición en el mismo sentido, introduciendo la corrección ceda o exceda. No sé si entonces sea procedente o suscribo la del Senador Pimiento siempre y cuando en el numeral dos del 329 la expresión sea correcta, sea o exceda para efecto de lograr el propósito que tiene la adición.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Darío Martínez Betancourt:

Voy a votar en contra porque no hay cárceles para poner tanta gente.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 329 con las modificaciones formuladas en las Proposiciones números 188 y 189 y sometidas a votación son aprobadas con constancia expresa del voto negativo del honorable Senador Darío Martínez Betancourt y con constancia de la Secretaría de estar presente en el recinto 13 honorables Senadores.

El texto del artículo 329 aprobado es del siguiente tenor:

Artículo 329. *Procedencia de la detención preventiva.* Satisfechos los requisitos señalados en el artículo 324, procederá la detención preventiva en establecimiento carcelario, en los siguientes casos:

1. En los delitos de competencia de los Jueces Penales de Circuito Especializados.
2. En los delitos investigables de oficio, cuando el mínimo de la pena prevista por la ley sea o exceda de cuatro (4) años.
3. En los delitos a que se refiere el Título VIII del Libro II del Código Penal cuando la defraudación sobrepase la cuantía de ciento cincuenta (150) salarios mínimos legales mensuales vigentes.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Germán Vargas Lleras:

Sé que el Senador Héctor Helí Rojas hace cinco minutos presentó el artículo 324 con una proposición aditiva en el numeral dos. Yo con toda consideración quiero expresar claro, tuve que salir un minuto afuera, pero habíamos convenido una cosa Senador Rojas, este tema se llevaría para Plenaria, usted mismo lo señaló que no se votaría, sino que se buscaría un acuerdo para llevarlo a Plenaria, eso no ocurrió, tenía la absoluta tranquilidad después de haberlo escuchado a usted de que el tema sería discutido, no se introduciría, no se votaría, y trataríamos de concertarlo de cara a hacer una modificación antes de que el proyecto entre a consideración de la Plenaria, pero en un momento dado aquí se aceleró la discusión y después de haberlo escuchado, fue votada la proposición, yo quiero pedir la reapertura señor Presidente del 324.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Aquí lo que se dijo es que se iba aprobar por ahora esa fórmula y para el segundo debate se buscaría alguna cosa más equilibrada, más adecuada. Eso fue en lo que quedamos, pero no tengo inconveniente si lo reabren.

La Presidencia pregunta a los miembros de la Comisión si aceptan la reapertura del artículo 324 y cerrada su discusión estos responden afirmativamente por unanimidad.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Pregunto a la Comisión si aprueba la reapertura del artículo 324. Anuncio que va a cerrarse, queda cerrado. ¿Lo aprueba la Comisión?

La Presidencia abre la discusión del artículo 324 y concede el uso de la palabra al honorable Senador Germán Vargas Lleras:

Pues francamente no hacerle la adición a la causal segunda, porque lo que en la práctica se está diciendo es que en estos casos habrá lugar a la detención privativa.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 324 como viene en el pliego de modificaciones y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 330 y ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Señor Presidente. Como habíamos señalado se trata también de algo de exceso de números. El cinco es una parte del numeral cuatro y el seis queda convertido en cinco.

Proposición número 190

El artículo 330 del pliego de modificaciones quedará así:

Artículo 330. *Sustitución de la detención preventiva.* La detención preventiva en establecimiento carcelario podrá sustituirse por la del lugar de residencia en los siguientes eventos:

1. Cuando para el cumplimiento de los fines previstos para la medida de aseguramiento sea suficiente la reclusión en el lugar de residencia, aspecto que será evaluado por el Juez al momento de decidir sobre su imposición.
2. Cuando el imputado o acusado fuere mayor de sesenta y cinco (65) años, siempre que su personalidad, la naturaleza y modalidad del delito hagan aconsejable su reclusión en el lugar de residencia.
3. Cuando a la imputada o acusada le falten dos (2) meses para el parto, o hasta seis (6) meses desde la fecha de nacimiento.
4. Cuando el imputado o acusado estuviere en estado grave por enfermedad, previo dictamen de médicos oficiales.

El Juez determinará si el imputado o acusado debe permanecer en su lugar de residencia, en clínica u hospital.

5. Cuando la imputada o acusada fuere madre cabeza de familia de hijo menor de doce (12) años o que sufre incapacidad mental permanente, siempre y cuando haya estado bajo su cuidado. En ausencia de ella, el padre que haga sus veces tendrá el mismo beneficio.

La detención en el lugar de residencia comporta los permisos necesarios para los controles médicos de rigor, la ocurrencia del parto, y para trabajar en la hipótesis del numeral 5.

En todos los eventos el beneficiario suscribirá un acta en la cual se compromete a permanecer en el lugar o lugares indicados, a no cambiar de residencia sin previa autorización, a concurrir ante las autoridades cuando fuere requerido, y, adicionalmente, podrá imponer la obligación de someterse a los mecanismos de control y vigilancia electrónica o de una persona o institución determinada, según lo disponga el Juez.

Justificación. El numeral 5 del artículo propuesto en el pliego de modificaciones forma parte de la situación regulada en el numeral 4. Asimismo, se ajusta redacción.

Firmado,

Doctor *Luis Camilo Osorio*,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia cierra la discusión de la Proposición número 190 y sometida a votación es aprobada por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 337 y concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

A ver. Gracias señor Presidente. Pedí al señor Secretario que leyera el texto propuesto y si usted me lo permite muy brevemente yo lo sustento.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Muy bien Secretario. Atienda la solicitud hecha por el Senador Andrés González.

Secretario:

Dice: *El inciso segundo del artículo 337 quedará así:*

El principio de oportunidad se aplicará de conformidad con la política criminal establecida por el Gobierno Nacional y el Consejo Nacional de Política Criminal y Penitenciaria.

Andrés González Díaz.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Sí señor Presidente. Señores Senadores. Yo había advertido aquí una dificultad que además ha sido histórica en la evolución de los últimos diez años en el país y es que obviamente la aplicación de principios especialmente como el de oportunidad, pero en general el otorgamiento de beneficios de colaboración, etc., toca claramente con políticas criminales y con el manejo del orden público en el país y está la definición de esta política, pues corresponde básicamente al Presidente de la República sin perjuicio de la participación de las cabezas de la rama judicial en el Consejo de Política Criminal.

El hecho de que por un lado el Presidente tenga una política en esta materia y por otro lado el Fiscal o la Fiscalía puede generar graves distorsiones en el manejo del orden público en el país, piensen ustedes en el manejo de la política de proceso de paz frente a la guerrilla, frente a paramilitares, frente al narcotráfico, claramente la política debe estar establecida por el Gobierno Nacional y con base en esa política

pues ya se desarrolla todo el manejo bien sea de políticas de sometimiento, de rebajas de penas o de aplicación del principio de oportunidad, pero dejar esto suelto a mi juicio crearía una gravísima dislocación en el manejo del orden público del país y le generaría problemas a los Jueces, porque mañana los Jueces terminan aplicando una serie de medidas propiciándose graves enfrentamientos con el Gobierno Nacional.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

A mí me parece bien. Lo que pasa es que estamos desconociendo una de las funciones de la Fiscalía que es contribuir a la formulación de la política criminal, pero que es una norma de carácter constitucional.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Darío Martínez Betancourt:

En la proposición que han leído, sabrán corregirme, si se suprime o no la última parte del inciso segundo del artículo 337. Dice: Qué contribuye al restablecimiento y mantenimiento de la paz social. ¿Eso se suprime, no cierto? Bueno se suprime eso. Yo me pregunto señores Senadores, si la búsqueda de la paz es un fin esencial del Estado, es un deber y una obligación de todos los ciudadanos colombianos.

Señor Fiscal, yo no sé si usted está de acuerdo en que se suprima esa última parte que me parece que es absolutamente necesario, por lo menos reiterarlo, está en el preámbulo de la Constitución, está como fin esencial del Estado, no está hablando, sino del restablecimiento y del mantenimiento de la paz, todos estos estatutos, estos y muchos más deben estar dirigidos a buscar la armonía social y la paz social. Yo no creo que sea, sí claro.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Me parece que, es decir; una frase como esa para nada va en contravía de la reflexión que yo estoy haciendo, bien puede estar incluida, pero precisamente cuando se trate de políticas de proceso de paz, esas políticas deben estar enmarcadas en la política...

De paz del Gobierno Nacional y a mí me parece muy bien y debe serlo así, es que muchos de estos instrumentos contribuyen al mantenimiento de la paz, pero que se han marcado dentro de las políticas de paz del Presidente de la República.

Si no por un lado tendríamos una política de paz manejada por la Fiscalía General y otra política de paz manejada por el Gobierno Nacional, de manera que me parece, yo no estaría de acuerdo en que se incluya esa parte, en que no se suprima la esencia de la propuesta está en que el uso de estas facultades sea en consonancia con la política criminal formulada por el Gobierno Nacional y con la participación del Consejo Nacional de Política Criminal donde tiene asiento en la Fiscalía.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Es que además el Fiscal participa en el diseño de la política del Estado en materia criminal, el doctor Andrés en el artículo 251 numeral tres, no se cambia con el acto legislativo.

Por qué se le quiere aquí negar la participación, yo no tengo ningún inconveniente, pero me parece que le quedaría un poco inconstitucional la propuesta.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Con su venia Presidente. Me parece que es sensato que quede clara la participación de la Fiscalía, se puede corregir la norma, lo que no queda bien es que quede el Presidente de la República también participando de la política, en las mismas condiciones que la Fiscalía, porque tal como está redactado el artículo, la tienen que concertar, no cierto, el Gobierno Nacional y la Fiscalía, de manera que el que quedaría participando de la formulación de una política que es de la esencia del jefe del Estado, es el Presidente de la República, entonces yo pienso que busquemos una redacción en que quede preservada la participación y me parece que es constitucional y razonable, pero que sustituyamos esa fórmula de concertación que a mi juicio genera graves problemas.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Bien. Vamos a recomendarle al Senador Darío Martínez y al Senador Rafael Pardo haber si nos propone una redacción y vamos a continuar con el artículo 338.

La Presidencia abre la discusión del artículo 338.

Por Secretaría se da lectura a las siguientes proposiciones:

Proposición número 192

El artículo 338 del pliego de modificaciones quedará así:

Artículo 338. Legalidad. La Fiscalía General de La Nación está obligada a perseguir a los autores y partícipes en los hechos que revistan las características de una conducta punible que llegue a su conocimiento, excepto por la aplicación del principio de oportunidad, en los términos y condiciones previstos en este Código.

Justificación. Debe cambiarse la expresión intervinientes por el texto destacado, pues aquella tiene alcance jurídico diferente en el artículo del proyecto.

Firmado:

Doctor *Luis Camilo Osorio*,
Fiscal General de la Nación.

Proposición número 193

Adiciónese el artículo 338 con el siguiente inciso:

En todo caso se aplicará el principio de proporcionalidad.

Firmado:

Andrés González Díaz,
honorable Senador.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Muy bien. Señor Fiscal, votaríamos de la siguiente manera: La proposición del Fiscal es sustitutiva y la del Senador Andrés González sería aditiva a la que se apruebe después dependiendo de lo que pase con la sustitutiva.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

No. Simplemente para decir que la propuesta nuestra es técnica para mencionar intervinientes como autores y partícipes del delito.

Lo otro es una figura distinta, el principio de oportunidad no puede estar sujeto a proporcionalidad, eso son rebajas de penas, ese es sentencia anticipada, esa es otra figura distinta, aquí lo que necesitamos es la respuesta del Estado de una figura moderna, en todo el derecho penal que puede ser con reglamentación o sin ella, aquí resolvimos reglarla y dejarla puntualizada en un articulado que sigue los causales siguientes. Pero yo creo que de verdad el principio de oportunidad no se puede desvirtuar y ponerlo confundiendo con otro mecanismo que está contenido en el mismo Código y que tampoco se excluye por el hecho de insistir en el principio de oportunidad que es una disposición o un mandato de la Constitución Política de acuerdo con el Acto Legislativo número 3.

La Presidencia cierra la discusión a la Proposición 192 y sometida a votación es aprobada por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión de la Proposición número 193 y cerrada esta es sometida a votación siendo negada previa verificación que arrojó el siguiente resultado:

Votos emitidos: 13
Votos afirmativos: 1
Votos negativos: 12

La Presidencia abre la discusión del artículo 339 y concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Señor Presidente. Simplemente dejo constancia frente al anterior de que me... tal como..., no quiero ser reiterativo. Yo me he quedado solo en varias ocasiones en mi vida que me han enaltecido mucho de quedarme solo Presidente.

Y este tema y este principio solamente lo podremos juzgar con el tiempo, por eso le voy a pedir a ustedes que tengamos el mayor cuidado porque la aplicación va a significar mucho en el manejo de la política judicial y esa constancia me parece muy importante.

A mi juicio señor Fiscal el principio de proporcionalidad lo debe regir todo, casi que es equiparar al principio de racionalidad que estábamos discutiendo el día de ayer y uno de los problemas de este modelo tal como está contemplado, es que trae esquemas automáticos, todo o nada, trae una rebaja de penas de la mitad por aceptar los cargos, todo o nada. Y yo les he

pedido, para mí es absolutamente imposible, materialmente imposible hacer un análisis integral del Código. No soy Ponente, ni estoy en el Gobierno, ni en la Fiscalía, pero se requeriría un análisis integral muy cuidadoso de los alcances de esa aplicación de esas rebajas automáticas, ustedes traen una rebaja automática de la mitad por aceptar los cargos y me han explicado con mucho juicio, no es que para que el esquema funcione tiene que tener esos premios apropiados y objetivos, claro que sí tiene que tenerlos, pero se depende de los delitos.

Yo me pregunto si el hecho de aceptar un genocidio por aceptar los cargos, con todo el poder de la Fiscalía para investigar y encontrar elementos que le permitan judicializar esa conducta, el solo hecho de aceptarlos puede producir la mitad en el caso de los genocidios, en el caso de los secuestros.

Para mí eso no sería proporcional a la gravedad de los delitos y ese es el propósito que pretendo incluir cuando hice esa propuesta y en otras que haré adelante. Pero me basta conmigo mismo la constancia y la presentación repito, son rebajas automáticas que no consultan la proporcionalidad de los delitos y que pueden llegar abrir puertas de impunidad que está nuestro deber prever que así no ocurra.

Le ruego Presidente que lea la

Proposición número 194

Adiciónese el artículo 339 de la ponencia en el siguiente inciso:

En los casos de graves violaciones a los Derechos Humanos y al Derecho Internacional Humanitario no podrá aplicarse el principio de oportunidades.

Firmado:

Andrés González Díaz,
honorable Senador.

Andrés González Díaz:

Señor Presidente. Esto va un poco en consonancia con la explicación que daba con anterioridad, yo creo que el Estándar Internacional de Justicia exige que los delitos más graves, especialmente los delitos atentatorios del Derecho Internacional Humanitario no puedan simple y sencillamente aplicarse el principio y extinguirse la acción penal.

Creo que esto generaría grandes problemas, incluso procedería la intervención de la Corte Penal Internacional, porque un remedio de justicia que implique la extinción de la acción penal en un delito de ese tamaño, pues no es justicia.

Identificaría la aplicación de la justicia de la Corte Penal, y creo yo que estaría afectado de constitucionalidad.

Creo entender que el propósito es que no sé, en el caso de estos delitos no se aplica el principio de unas condiciones y que de otras maneras podría inferirse, quizás el Fiscal nos puede orientar en esta materia para tener todos los elementos de juicio en el análisis de ese artículo.

Siendo las 3:00 p.m., la Presidencia pregunta a los miembros de la Comisión si se declaran en sesión permanente y estos responden afirmativamente por unanimidad.

En consecuencia es declarada la sesión permanente.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Muy bien. Declarada la sesión permanente, entonces vamos a informar cómo se vota este artículo. Votamos el artículo como viene en el pliego modificadorio, como básico y la propuesta del Senador Andrés González como aditiva.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Darío Martínez Betancourt:

Yo decía que es un tema pues de mucha profundidad, poco extenuados y con hambre. No deja de ser complicado hilvanar las ideas para poder profundizar. Es que hacer la excepción del principio de oportunidad para los delitos de lesa humanidad, crímenes de guerra, crímenes de agresión, etc., etc. Yo creo que de entrada le ponemos unas cortapisas y unas limitantes a las posibilidades de paz en Colombia que de alguna manera se están abriendo Senador Mario Uribe.

E insistir ya frente a la realidad tozuda de los hechos con los esquemas de la ortodoxia del derecho penal que más, yo que los he defendido aquí, por ejemplo el de la proporcionalidad, es definitivamente decirle no a la solución política del conflicto armado que vive Colombia y enrutarse definitiva e irreversiblemente con la salida militar o militarista.

El proyecto de alternatividad penal mal llamado de alternatividad penal que es proyecto de reincorporación a la vida civil de los miembros de las organizaciones armadas, ni siquiera es proyecto de verdad, justicia y reparación. No. Como está.

Allí por ejemplo llegamos a un acuerdo los Ponentes y creo que el Senador Andrés González también participó de varias reuniones con el señor Presidente de la República, llegamos a algunos principios de acuerdo frente a la necesidad de hacer prevalecer el fin por encima de los medios. El fin de la consecución de la paz, con todos los miembros de las organizaciones armadas al margen de la ley para que cesen las hostilidades. Y como inicialmente los señores miembros de las autodefensas han ofrecido cesar hostilidades, pues es obvio que con ellos se están adelantando unas negociaciones y ese proyecto pues tenía unos primeros beneficiarios entre comillas. ¿Cuál proporcionalidad? Preguntaría yo Senador Mario Uribe cuando habíamos convenido un mínimo de cinco años de pena privativa de la libertad, inclusive pensando en cárcel abierta, ni siquiera en cárcel cerrada de cinco a diez años por un delito de lesa humanidad.

Claro, eso repugna la conciencia moral y es difícil asimilarlo de entrada, pero he allí la dificultad y el grado de problema que tiene o

que tenemos todos, pero hay que avanzar de alguna manera para conseguir la paz en Colombia y lo preciso son muy altos. De aceptar la propuesta del Senador Andrés González, estaríamos en cierta forma cerrando el camino y cerrando las puertas para ese eventual tránsito del proyecto de mal llamado de alternatividad penal. Me preocupa y mañana posiblemente se abrirán las alamedas de la paz con la guerrilla, tarde que temprano, yo soy muy optimista, dicen que los extremos se tocan. Entre más fuerte sea el Gobierno de Uribe para someter a la guerrilla, de pronto eso crea las condiciones favorables para iniciar un proceso de paz y haya un cese de hostilidades.

Eso no es improbable, pero si le ponemos esa excepción al Código de Procedimiento Penal, seguramente nos va tocar derogar esa disposición en las normas especiales que posteriormente aprobemos, pero el mensaje de la voluntad política del Congreso es contradictorio. Es totalmente contradictorio, porque hemos estado en ese tema transitando por unos senderos totalmente distintos. Sí o no Senador Mario Uribe.

Yo simplemente quería decir eso señor Fiscal General de la Nación y usted además apoyado y ha estado apoyando. Muchas gracias.

La Presidencia cierra la discusión de la proposición número 194 y sometida a votación es negada previa verificación que arrojó el siguiente resultado:

| | |
|--------------------|----|
| Votos emitidos: | 12 |
| Votos afirmativos: | 4 |
| Votos negativos: | 8 |

Dejan constancia expresa del voto afirmativo los honorables Senadores: *Rafael Pardo, Andrés González, Héctor Helí Rojas y Jesús Enrique Piñacué.*

La Presidencia cierra la discusión del artículo 339 como viene en ponencia y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 340.

Por Secretaría se da lectura a la siguiente

Proposición número 195

El numeral 2 y el párrafo del artículo 340 del pliego de modificaciones quedarán así:

Artículo 340. Causales. El principio de oportunidad se aplicará en los siguientes casos:

1. (...)

2. Cuando la persona fuere entregada en extradición a causa de la misma conducta punible.

(...)

Parágrafo. En los casos previstos en los numerales 15 y 16, no podrá aplicarse el principio de oportunidad a los jefes, organizadores o promotores, o a quienes hayan suministrado elementos para su realización.

Justificación. Se ajusta redacción en la causal del número 2. Como consecuencia de la eliminación de la causal 8 del pliego aprobado

por la honorable Cámara de Representantes, debe ajustarse la excepción a que hace referencia el párrafo a lo previsto en las causales 15 y 16.

Firmado:

Doctor *Luis Camilo Osorio*,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Germán Vargas Lleras:

Solo para una moción de orden. A ver, aquí cada vez que se habla de la palabra extradición eso hay que ponerle atención al asunto. Está esto como un poco disperso y sería bueno escuchar con toda consideración y detenimiento la proposición. Yo le ruego que la lea despacio.

Secretario:

El artículo 340 quedaría así:

El señor Fiscal propone:

Artículo 340. *Causales.* El principio de oportunidad se aplicará a los siguientes casos:

1. *Igual al pliego de modificaciones.*

2. *Cuando se trate de delitos sancionados con pena privativa de la libertad que no exceda en su máximo de seis años y se haya reparado integralmente a la víctima, al conocerse esta y además pueda determinarse de manera objetiva la ausencia o decadencia al interés del Estado en el ejercicio de la correspondiente acción penal.*

El numeral dos propone el señor Fiscal:

Cuando la persona fuere entregada en extradición a causa de la misma conducta punible.

3. El del pliego de modificaciones. Cuando la persona fuere entregada a la Corte Penal Internacional a causa de otra conducta punible, tratándose de otra conducta punible, solo procede la suspensión o la interrupción de la persecución penal.

4. Cuando la persona fuere entregada en extradición a causa de otra conducta punible y la sanción a la que pudiera llevar la persecución en Colombia, carezca de importancia al lado de la sanción que hubiere sido impuesta en efecto de la cosa juzgada.

Son 17 numerales, el señor Fiscal propone:

Parágrafo. En los casos previstos en los numerales 15 y 16, estaba 16 y 17, 15 y 16, no podrá aplicarse el principio de oportunidad a los jefes, organizadores o promotores o quienes hayan suministrado elementos para su realización.

El 15 y 16 dice: Sí quince, cuando la persecución penal de un delito comporte problemas sociales más significativos, siempre y cuando exista y se produzca una solución alternativa, adecuada a los intereses de la víctima.

El 16. Cuando la persecución penal del delito cometido por el imputado como autor o partícipe, dificulte, obstaculice o impida al titular de la acción orientar su esfuerzo de investigación

hacia hechos delictivos de mayor relevancia o trascendencia para la sociedad cometidos por él mismo o por otras personas.

Quedo leído señor Presidente.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Señor Presidente. Simplemente en el numeral dos se dijo que es por la misma causa de la conducta punible que se solicita en extradición, no estaba diciendo cuál, hay que decir que es exactamente la misma.

Y segundo. En el párrafo como se eliminó uno de los numerales, había que volver adecuar, simplemente ya no son 16 y 17, sino 15 y 16. Lo que acaba de leer el señor Secretario.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Darío Martínez Betancourt:

Aquí en el pliego habla de los numerales 16 y 17. Leyó el 16, pero el 17, dice cuando los condicionamientos fácticos o síquicos de la conducta, ¿ese desapareció?

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

No desaparece, simplemente este último párrafo se aplica es al 15 y al 16, no al 16 y 17.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Muy bien. Ahora leamos la proposición presentada por el Senador Andrés González.

Por Secretaría se da lectura a la siguiente

Proposición número 196

Adiciónese el siguiente párrafo al artículo 340:

La aplicación del principio de oportunidad respecto de delitos sancionados con pena para privativas de la libertad que excedan seis (6) años serán proferidos por el Fiscal General de la Nación o el dejado especial que designe para tal efecto.

El Ministerio Público participe en los términos que establezca la ley.

Firmado:

Andrés González Díaz,
honorable Senador.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Presidente. Son dos temas diferentes. Sobre el primero yo reitero la apreciación que he hecho en varias oportunidades en este debate, si esto no se dosifica, si no hay proporcionalidad, sino hay unos criterios objetivos puede llevar a graves situaciones.

Veo como en este párrafo se excluye la aplicación a los jefes o promotores frente a dos causales, pero en todas las demás queda abierto, entonces aquí se va a presentar la delación del capo al chofer y por la delación del capo al chofer, de pronto le puedan imponer, le parece muy bien. Yo no estoy de acuerdo. Entonces el

capo (...) La conveniencia de la Fiscalía es que hay que mirar los casos que hemos tenido humanamente en funcionarios judiciales afortunadamente por excepción que son sujetos lamentablemente de distorsión de intimidación o de soborno y la aplicación inapropiada lleva a circunstancias muy complejas, en segundo lugar y esto tiene algo que ver en ese sentido es quién va a aplicar estos principios estos poderosos instrumentos que bien utilizados pueden conducir a unos resultados favorables, pero cualquier Fiscal en cualquier lugar del territorio quedamos con la posibilidad de que cualquier Fiscal del país extinga la acción penal entonces se propone como elemental medida de prudencia que lo maneje directamente el Fiscal General o delegados especiales que él asigne respecto de delitos más graves, me parece muy bien que en algo estemos de acuerdo en esa prudente previsión. Ahora estaríamos de acuerdo en la propuesta del segundo párrafo en el primero yo dejaría la constancia negativa en cuanto a los numerales quinto y el párrafo que me parecen libres de la regulación que ya he mencionado señor Presidente.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 340 con las modificaciones formuladas en las Proposiciones 195 y 196 y sometidas a votación son aprobadas por unanimidad.

El texto del artículo 340 aprobado es del siguiente tenor:

Artículo 340. *Causales*. El principio de oportunidad se aplicará en los siguientes casos:

1. Cuando se trate de delito sancionado con pena privativa de la libertad que no exceda en su máximo de seis (6) años y se haya reparado integralmente a la víctima, de conocerse esta, y además, pueda determinarse de manera objetiva la ausencia o decadencia del interés del Estado en el ejercicio de la correspondiente acción penal.

2. Cuando la persona fuere entregada en extradición a causa de la misma conducta punible.

3. Cuando la persona fuere entregada a la Corte Penal Internacional a causa de otra conducta punible. Tratándose de otra conducta punible solo procede la suspensión o la interrupción de la persecución penal.

4. Cuando la persona fuere entregada en extradición a causa de otra conducta punible y la sanción a la que pudiera llevar la persecución en Colombia carezca de importancia al lado de la sanción que le hubiera sido impuesta con efectos de cosa juzgada contra él en el extranjero.

5. Cuando el imputado colabore eficazmente para evitar que continúe el delito o se realicen otros, o aporte información esencial para la desarticulación de bandas de delincuencia organizada.

6. Cuando el imputado sirva como testigo principal de cargo contra los demás intervinientes, y su declaración en la causa contra ellos se haga bajo inmunidad total o parcial. En este caso el principio de oportunidad será revocado

si la persona beneficiada con el mismo incumple con la obligación que motivó su aplicación.

7. Cuando el imputado haya sufrido, a consecuencia de la conducta culposa, daño físico o moral grave que haga desproporcionada la aplicación de una sanción o implique desconocimiento del principio de humanización de la sanción punitiva.

8. Cuando proceda la suspensión del procedimiento a prueba en el marco de la justicia restaurativa y como consecuencia de este se cumpla con las condiciones impuestas.

9. Cuando la realización del procedimiento implique riesgo o amenaza graves a la seguridad exterior del Estado.

10. Cuando en atentados contra bienes jurídicos de la administración pública o recta impartición de justicia, la afectación al bien jurídico funcional resulte poco significativa y la infracción al deber funcional tenga o haya tenido como respuesta adecuada el reproche y la sanción disciplinarios.

11. Cuando en delitos contra el patrimonio económico, el objeto material se encuentre en tan alto grado de deterioro respecto de su titular, que la genérica protección brindada por la ley haga más costosa su persecución penal y comporte un reducido y aleatorio beneficio.

12. Cuando la imputación subjetiva sea culposa y los factores que la determinan califiquen la conducta como de mermada significación jurídica y social.

13. Cuando el juicio de reproche de culpabilidad sea de tan secundaria consideración que haga de la sanción penal una respuesta innecesaria y sin utilidad social.

14. Cuando se afecten mínimamente bienes colectivos, siempre y cuando se dé la reparación integral y pueda deducirse que el hecho no volverá a presentarse.

15. Cuando la persecución penal de un delito comporte problemas sociales más significativos, siempre y cuando exista y se produzca una solución alternativa adecuada a los intereses de las víctimas.

16. Cuando la persecución penal del delito cometido por el imputado, como autor o partícipe, dificulte, obstaculice o impida al titular de la acción orientar sus esfuerzos de investigación hacia hechos delictivos de mayor relevancia o trascendencia para la sociedad, cometidos por él mismo o por otras personas.

17. Cuando los condicionamientos fácticos o síquicos de la conducta permitan considerar el exceso en la justificante como representativo de menor valor jurídico o social por explicarse el mismo en la culpa.

Parágrafo. En los casos previstos en los numerales 15 y 16, no podrá aplicarse el principio de oportunidad a los jefes, organizadores o promotores, o a quienes hayan suministrado elementos para su realización.

Parágrafo. La aplicación del principio de oportunidad respecto de delitos sancionados

con pena para privativas de la libertad que excedan seis (6) años serán proferidos por el Fiscal General de la Nación o el dejado especial que designe para tal efecto.

La Presidencia abre la discusión del artículo 343 y ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

En el último renglón del último párrafo, además de inferir la autoría también la participación se agrega una palabra más de la conducta y su tipicidad.

Proposición número 197

El inciso final del artículo 343 del pliego de modificaciones quedará así:

Artículo 343. Control judicial en la aplicación del principio de oportunidad.

(...)

La aplicación del principio de oportunidad y los preacuerdos de los posibles imputados y la Fiscalía, no podrán comprometer la presunción de inocencia y solo procederán si hay un mínimo de prueba que permita inferir la autoría o participación en la conducta y su tipicidad.

Justificación. Debe agregarse el texto destacado porque los mecanismos previstos son aplicables a los autores y también a los partícipes.

Firmado:

Doctor Luis Camilo Osorio,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 343 con la modificación formulada en la Proposición número 197 y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

El texto del artículo 343 aprobado es del siguiente tenor:

Artículo 343. *Control judicial en la aplicación del principio de oportunidad*. El Juez de Control de Garantías deberá efectuar el control de legalidad respectivo, dentro de los cinco (5) días siguientes a la determinación de la Fiscalía de dar aplicación al principio de oportunidad, siempre que con esta se extinga la acción penal.

Dicho control será obligatorio y automático, se realizará en audiencia especial en la que la víctima o el Ministerio Público podrán controvertir la prueba aducida por la Fiscalía General de la Nación para sustentar la decisión. Se resolverá de plano.

La aplicación del principio de oportunidad y los preacuerdos de los posibles imputados y la Fiscalía, no podrán comprometer la presunción de inocencia y solo procederán si hay un mínimo de prueba que permita inferir la autoría o participación de la conducta y su tipicidad.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Muy bien para que no se nos vaya a quedar en el tintero el artículo 337 pregunto a los honorables Senadores Darío Martínez y Rafael Pardo ¿si ya tenemos...?

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Darío Martínez Betancourt:

El Senador Pardo ha entendido mal, él entendió que era para la plenaria y hoy ha entendido lo mismo entonces tenga la amabilidad de revocar ese nombramiento porque yo para la plenaria si le acepto.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

No, esa fórmula está mejor, entonces aprobemos el artículo 337 con la solicitud de que se revise la redacción en los términos planteados por el honorable Senador Andrés González.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 337 como viene en el pliego de modificaciones y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 365 y ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Para agregar señor Presidente en el primer inciso lo que llamó tanto la atención que a mí tampoco me gustó de que por lo menos se asegure el 50% del valor equivalente al incremento percibido, se agregue y se asegure el recaudo del remanente, estamos hablando de la recuperación de los dineros para efectos de los acuerdos extras de negociación con el imputado acusado.

Proposición número 198

El artículo 365 del pliego de modificaciones quedará así:

Artículo 365. Imprudencia de acuerdos o negociaciones con el imputado o acusado. En los delitos en los cuales el sujeto activo de la conducta punible hubiese obtenido incremento patrimonial fruto del mismo, no se podrá celebrar el acuerdo con la Fiscalía hasta tanto se reintegre, por lo menos, el cincuenta por ciento del valor equivalente al incremento percibido y se asegure el recaudo del remanente.

Justificación. Se agrega el texto destacado para corregir la ambigüedad de la disposición aprobada. Es claro entonces que el 50% exigido como reintegro y la garantía del remanente, son requisitos que deben satisfacerse para dar inicio a las conversaciones tendientes a lograr el acuerdo o negociación.

Atentamente,

Doctor Luis Camilo Osorio,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Pienso que a lo mejor estoy entendiendo mal pero creo que la redacción es defectuosa. No se podrá celebrar el contrato con la Fiscalía hasta tanto no se reintegre o sea cuando no se reintegre si se puede celebrar el contrato, el acuerdo, hasta tanto se reintegre, no hasta tanto no se reintegre, es que dice lo contrario.

Secretario:

Con la anuencia del Fiscal se le quita la palabra «no» a la proposición.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 365 con la modificación formulada en la Proposición número 198 y sometida a votación es aprobada por unanimidad.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Presidente sobre este tema, yo invocaría la paciencia en la comprensión de la Comisión, es que yo tengo por lo menos una reflexión o una constancia si ustedes así lo determinan sobre el artículo 367, que va muy de la mano sobre lo que acabamos de mencionar, pero que se refiere al mismo tema de la rebaja de penas que debe tratarse.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

El que ya fue aprobado, entonces dejemos la constancia honorable Senador.

Recobra el uso de la palabra el honorable Senador Andrés González Díaz:

Sí, se trata de lo siguiente, y vuelvo sobre mi reflexión, allí está contemplada una rebaja automática de la mitad de la pena por aceptar los cargos, claro que al haberse aumentado las penas en el Código Penal, pues habrá que aumentar los atractivos para que se produzca la aplicación del principio de oportunidad, pero me parece que una rebaja automática de la mitad, no cierto, más la aplicación de los subrogados penales que no se han modificado en el Código Penal, podría llevar a que en ciertos casos y ya ustedes lo habrán seguramente estudiado, se produzcan penas irrisorias en delitos graves, entonces yo conservo esa inquietud propondría sin que piense que esa sea la solución ideal porque le corresponde más a ustedes haberlo analizado, propondría que esa rebaja sea hasta de la mitad, no de la mitad en forma automática, que en cada caso la Fiscalía verifique si hubo tal colaboración o si las pruebas eran tan débiles que el hecho de aceptar haber llevado hasta la mitad pero otros casos en que pueda menor.

De manera que mi propuesta sobre el 367, es que sea de una parte hasta la mitad y segundo un párrafo para que tratándose de delitos de genocidio de secuestro y tráfico de estupefacientes, exista un tope que me parece que también aquí nos iríamos hasta unas rebajas que en otros casos ya que el Congreso de la República en dos o tres leyes ha aumentado los delitos de la pena de secuestro, de genocidio, ha excluido estos delitos de los beneficios de libertad condicional y aquí de un momento a otro vamos a saltar a dar una rebaja automática de la mitad, en delitos como terrorismo, secuestro y tráfico de estupefacientes, de manera que yo lo que propongo es que en estos casos la rebaja que puede darse porque se aceptan los cargos y ya habido un aumento de penas, solamente sea hasta de una cuarta parte, creo que en el caso de esos delitos de genocidio, narcotráfico y

secuestro debe haber un umbral, un tope, para que no se produzcan penas irrisorias.

Quisiera escuchar la opinión del señor Fiscal y de los señores Ponentes, pero aquí no hacemos nada cada año subiendo las penas del delito de secuestro por ejemplo, o enfrentando el narcotráfico y de pronto por la vía general aplicamos una rebaja automática de la mitad más las rebajas de educación, más las rebajas de trabajo, más los otros subrogados, pues no sé en que va a quedar esas cuentas y repito ha habido una o dos iniciativas legales estableciendo unas fronteras a este tema, esa es la propuesta al artículo 367 en su inciso primero y en el párrafo.

Proposición número 199

Artículo 367 tendrá un párrafo del siguiente tenor:

Parágrafo. Cuando se trate de delitos de terrorismo, genocidio, secuestro, tráfico de estupefacientes y concierto para delinquir la rebaja solo podrá ser hasta de una cuarta (1/4) parte.

Firmado:

Andrés González Díaz,
honorable Senador.

Proposición número 200

Artículo 367.

El inciso primero quedará así:

La aceptación de los cargos determinados en la audiencia de formulación de la imputación, comporta una rebaja hasta de la mitad de la pena imponible, acuerdo que se consignará en el escrito de acusación.

Firmado:

Andrés González Díaz,
honorable Senador.

La Presidencia pregunta a los miembros de la Comisión si aceptan la reapertura del artículo 367 y cerrada la discusión estos responden afirmativamente.

La Presidencia reabre la discusión del artículo 367 con las Proposiciones números 199 y 200.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Para observar muy brevemente que este es un mecanismo donde se invita al imputado que reconozca, confiese su actuación que se acoja a una sentencia temprana lo que se advierte es que hay una rebaja de la mitad, eso no es hasta la mitad, sino de la mitad por que se le ahorra al Estado la situación de tener que ejercer la acción penal, fundamentalmente para eso se trabajó el Código Penal y se está haciendo un aumento de penas que ustedes ya lo autorizaron y que desde luego las hace muchos más gravosas para que quede razonable y que la mayoría de los casos se tenga lugar por este sistema de acogimiento a sentencia anticipada.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Germán Vargas Lleras:

Vamos, a donde está la proposición del Senador González, que no es nada distinto, sino

incluir la palabra hasta, que da un mayor margen de discrecionalidad a la Fiscalía.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 367 con las modificaciones formuladas en las Propositiones números 199 y 200 y sometidas a votación son aprobadas por unanimidad.

El texto del artículo 367 aprobado es del siguiente tenor:

Artículo 367. *Modalidades.* La aceptación de los cargos determinados en la audiencia de formulación de la imputación, comporta una rebaja hasta de la mitad de la pena imponible, acuerdo que se consignará en el escrito de acusación.

También podrán el Fiscal y el imputado llegar a un preacuerdo sobre los hechos imputados y sus consecuencias. Si hubiere un cambio favorable para el imputado en relación con la pena por imponer, esto constituirá la única rebaja compensatoria por el acuerdo. Para efectos de la acusación se procederá en la forma prevista en el inciso anterior.

En el evento que la Fiscalía, por causa de nuevos elementos cognoscitivos, proyecte formular cargos distintos y más gravosos a los consignados en la formulación de la imputación, los preacuerdos deben referirse a esta nueva y posible imputación.

Los preacuerdos celebrados entre Fiscalía y acusado obligan al Juez de Conocimiento, salvo que ellos desconozcan o quebranten las garantías fundamentales.

Aprobados los preacuerdos por el Juez, procederá a convocar la audiencia para dictar la sentencia correspondiente.

Las reparaciones efectivas a la víctima que puedan resultar de los preacuerdos entre Fiscal e imputado o acusado, pueden aceptarse por la víctima. En caso de rehusarlos, esta podrá acudir a las vías judiciales pertinentes.

Parágrafo. Cuando se trate de delitos de terrorismo, genocidio, secuestro, tráfico de estupefacientes y concierto para delinquir la rebaja solo podrá ser hasta de una cuarta (1/4) parte.

La Presidencia abre la discusión del artículo 435 y ofrece el uso de la palabra al doctor, Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

También es de forma, la última palabra en lugar de decir interrogatorio, debe decir «interrogarlo».

Proposición número 201

El artículo 435 del pliego de modificaciones quedará así:

Artículo 435. **Perito impedido para concurrir.** Si el perito estuviere físicamente impedido para concurrir a la audiencia pública donde se practicará la prueba, de no hallarse disponible el sistema de audiovideo u otro sistema de reproducción a distancia, esta se cumplirá en el lugar en que se encuentre, en presencia del Juez y de las partes que habrán de interrogarlo.

Justificación. Se reemplaza el término interrogatorio por interrogarlo de conformidad con la construcción gramatical.

Atentamente,

Doctor Luis Camilo Osorio,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia cierra la discusión de la proposición número 201 y sometida a votación es aprobada por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 482 y concede el uso de la palabra al honorable Senador Hernán Andrade Serrano:

Son dos proposiciones sugeridas por el Ministerio de la Protección Social, tiene que ver con un 38 y...

La Presidencia interviene para un punto de orden:

El 38 lo tenemos para reapertura entonces refiérase honorable Senador al 482.

Recobra el uso de la palabra el honorable Senador Hernán Andrade Serrano:

Sí, el 482 es respecto al traslado de reclusos que según la redacción se colocaba a cargo del Ministerio de la Protección Social y a cargo de los recursos del Sistema de Seguridad Social, el argumento es que esos recursos tienen una destinación específica y que asuma esos gastos el sistema de justicia el sistema carcelario. Sería una proposición sustitutiva.

Proposición número 202

El artículo 482 quedará así:

Artículo 482. El Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad ordenará la internación del inimputable comunicando su decisión en la entidad competente del Sistema General de Seguridad Social en Salud, con el fin de que se asigne el Centro de Rehabilitación. El Instituto Nacional Penitenciario y carcelario, Inpec, pondrá a disposición del Centro de Rehabilitación el inimputable.

Cuando el inimputable no esté a disposición del Inpec, el despacho judicial debe coordinar con la autoridad de policía y la respectiva dirección territorial de salud su traslado al Centro de Rehabilitación en Salud Mental autorizado por el Sistema General de Seguridad de compromiso.

Si el inimputable queda a disposición de los parientes, estos se comprometerán a ejercer la vigilancia correspondiente y rendir los informes que se soliciten; su traslado se hará previo el otorgamiento de caución y la suscripción de la respectiva diligencia de compromiso.

La autoridad o el particular, a quienes se haya encomendado el inimputable, trimestralmente rendirán los informes al Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad.

Firmado:

Hernán Andrade Serrano y Mauricio Pimiento Barrera, honorables Senadores.

La Presidencia abre la discusión de la Proposición número 202 y cerrada esta es sometida a votación siendo aprobada por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 500 y ofrece el uso de la palabra al doctor Andrés Ramírez, Vicefiscal General de la Nación:

Únicamente en el artículo 500 se está ofreciendo un ajuste de redacción no se está proponiendo ninguna modificación de fondo sobre el mismo. Simplemente se está ofreciendo un ajuste de redacción sobre la norma donde se está indicando, me permito leerlo para hacer la comparación con el artículo, en tales eventos la persona retenida será puesta a disposición del despacho del Fiscal General de la Nación en forma inmediata, se está superando el texto como se estaba colocando en el sentido que se indicaba que será puesto a disposición de la Fiscalía General de la Nación en forma inmediata y directa lo que sugeriría en un momento determinado un problema de determinación un problema de interpretación bajo el entendido que tiene que ser ante la persona del Fiscal General, no es ante el despacho del Fiscal General, allí donde se tiene que colocar a disposición no entregárselo materialmente al Fiscal General de la Nación, lo que generaría una cantidad de problemas enormes.

Proposición número 203

El artículo 500 del pliego de modificaciones quedará así:

Artículo 500. **Principio General.** Las autoridades investigativas y judiciales dispondrán lo pertinente para cumplir con los requerimientos de cooperación internacional que les sean solicitados de conformidad con la Constitución Política, los instrumentos internacionales y leyes que regulen la materia, en especial en desarrollo de la jurisdicción de la Corte Penal Internacional.

Parágrafo. El requerimiento de una persona, mediante difusión o circular roja, a través de los canales de la Organización Internacional de Policía Criminal, Interpol, tendrá eficacia en el territorio colombiano. En tales eventos la persona retenida será puesta a disposición del despacho del Fiscal General de la Nación, en forma inmediata.

La Fiscalía General de la Nación comunicará inmediatamente al Ministerio de Relaciones Exteriores para lo pertinente y librerá, en término no superior a dos (2) días hábiles, la orden de captura con fines de extradición si fuere del caso, a tenor de lo dispuesto en el artículo 525 de este Código.

Justificación. Se ajusta redacción.

Atentamente,

Doctor Luis Camilo Osorio,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia abre la discusión de la Proposición número 203 y cerrada esta es sometida a votación siendo aprobada por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 503 y ofrece el uso de la palabra al doctor Andrés Ramírez, Vicefiscal General de la Nación:

En el artículo 503 en su versión original se indica: Delitos transnacionales, cuando se trate de delitos que revistan una dimensión internacional la Fiscalía General de la Nación podrá constituir una comisión internacional, el manejo de las relaciones internacionales de la República se encuentra a cargo de la rama ejecutiva del Poder Público, por lo tanto la Fiscalía no podrá conformar comisiones lo que puede hacer la Fiscalía General de la Nación es hacer parte de, por esa razón se sustituye la vocación constituir por «hacer parte de» quedando en la norma redactada en el siguiente sentido, cuando se trate de delitos que revistan una dimensión internacional la Fiscalía General de la Nación podrá hacer parte de una comisión internacional e interinstitucional destinada a colaborar en la indagación o en la investigación.

Proposición número 204

El artículo 503 del pliego de modificaciones quedará así:

Artículo 503. Delitos transnacionales. Cuando se trate de delitos que revistan una dimensión internacional, la Fiscalía General de la Nación podrá hacer parte de una comisión internacional e interinstitucional destinada a colaborar en la indagación o investigación.

El Fiscal General de la Nación podrá celebrar con sus homólogos de otras Naciones actos dirigidos a fortalecer la cooperación judicial, así como intercambiar tecnología, experiencia, capacitación o cualquier otra actividad que tenga propósitos similares.

Justificación. Se ajusta redacción. La Fiscalía General de la Nación no puede constituir o conformar comisiones internacionales e interinstitucionales sino hacer parte de ellas.

Atentamente,

Doctor *Luis Camilo Osorio*,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Cuando se traten de delitos que revistan una dimensión internacional la Fiscalía General de la Nación, ¿podrá hacer parte de una comisión internacional y a propuesta de quién? ¿Quién constituye la comisión? ¿Y hasta ahora la Fiscalía tendría alguna prohibición para hacer parte de una comisión de esa naturaleza?

Recobra el uso de la palabra el honorable Senador Andrés Ramírez, Vicefiscal General de la Nación:

No honorable Senador, la razón por la cual estas normas fueron en muy buena parte alimentadas por el equipo de la oficina de asuntos internacionales de la Fiscalía General de la Nación, se está dejando la puerta abierta lógicamente bajo el entendido anterior que es el ejecutivo nacional quien conduce la relaciones

internacionales, en tratándose de un tema específico de esta materia, por esa razón se deja abierta la puerta conforme a distintos tratados internacionales, tratados de cooperación internacional donde existen esas comisiones para que la Fiscalía pueda hacer parte de ellas, por eso vuelvo y le insisto, por eso estamos modificando el verbo constituir, por hacer parte, que es el participar para no entrometerse indebidamente.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Entonces quién constituye esa comisión, y por qué la Fiscalía, porque si se constituye esa comisión parecería que la Fiscalía debería estar ahí, entonces se constituye la comisión y la Fiscalía podrá hacer parte, ¿es cómo facultando a la Fiscalía para que si la llaman entonces esté presente?

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Senador en muchos casos de delitos que trascienden las fronteras por ejemplo en el evento de la venta de armas donde participaron varios países y varios delincuentes de distintas Naciones, donde se abre una investigación en el Perú, se abre una investigación aquí en Colombia, se puede abrir una investigación en el origen de las armas, por la falsificación de la documentación, etc., que puede en un momento dado integrarse esas autoridades para que puedan adelantar actividades de cooperación judicial comunes, en aplicación de la persecución de delitos que ya existen varias de las Convenciones Internacionales, se trataría además de hacer un anticipo a esta iniciativa de la Fiscalía virtual de las Américas que pretende darle validez a las actuaciones judiciales de otros países para que puedan integrarse eventualmente de manera coyuntural cuando hay investigaciones en una u otra parte de delitos que afecten a los dos países.

La Presidencia cierra la discusión de la Proposición número 204 y sometida a votación es aprobada por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 550 y ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Es para advertir que los artículos 548 y 549 entrarán en vigencia a partir de su publicación son los artículos que hablan sobre proceso de descongestión, depuración y liquidación de procesos y el siguiente ajuste en las plantas de personal de la Fiscalía, defensora y entidades que cumplen funciones de Policía Judicial.

Proposición número 204A

El artículo 550 del pliego de modificaciones tendrá un inciso segundo del siguiente tenor:

Artículo 550. Derogatoria y vigencia. (...)

Los artículos 548 y 549 del presente Código entrarán en vigencia a partir de su publicación

Justificación. Los artículos en referencia, alusivos al régimen de transición y particular-

mente a los mecanismos de descongestión, depuración y liquidación de procesos, como también a los ajustes en plantas de personal, son necesarios para la implantación eficiente del nuevo sistema y por ello resulta necesario anticipar su vigencia.

Atentamente,

Doctor *Luis Camilo Osorio*,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Señor Presidente y colegas, los últimos minutos de reflexión, yo quisiera llamar la atención sobre un tema que aún no ha sido resuelto y es el de las prescripciones, el alcance de las prescripciones que aquí se señala, no se inquiete señor Vicefiscal, que la paciencia no prescribe, sobre todo cuando uno viene al Congreso, usted que está joven aquí poco a poco va aprendiendo a ganar paciencia asistiendo a este recinto. Quisiera que se pudiera calibrar honorable Senador Héctor Helí y señor Fiscal, qué va a pasar y yo no he tenido la oportunidad de medir y de precisar y de estudiarlo la complejidad del volumen de los artículos con la prescripción que aquí se propone en aras de la descongestión judicial en temas civiles, etc., incluso no puede ser más generoso en términos de descongestión pero en temas penales otra es la situación por el riesgo de impunidad, entonces, quisiera que ustedes me explicaran un poco si el esquema del artículo 548 que se plantea aquí cuál es el real alcance que va a tener y cómo cambia frente a la prescripción actual, sé que ustedes han agregado algo que me parece muy sabio y es que sea en las actuaciones en las que se haya emitido resolución de cierre de investigación, no se incluyen allí, pues allí, ya hay unos elementos para poder vincular a una persona o configurar un delito, pero quisiera que me explicaran un poco más el alcance de la prescripción que allí se propone, no tengo una propuesta, simplemente quiero que ustedes nos puedan ilustrar para votar tranquilamente qué es lo que están planteando.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Señor Presidente, se trata simplemente de una rebaja de la cuarta parte de los términos que están señalados allí de prescripción siempre y cuando no se acorten tanto cuanto tres años por lo menos, en consecuencia allí tenemos un límite bastante amplio desde luego se excluyen delitos relacionados con lesa humanidad con concusión, cohecho, contrato sin el cumplimiento de los requisitos, todos estos de los Jueces penales especializados del circuito, en fin hay una cantidad de exclusiones bastante amplia también se excluyen los delitos sexuales cuando el sujeto pasivo sea menor de edad y en las actuaciones en las que haya proveído previamente una resolución de cierre de investigación, ahora, qué pretendemos con esto, pues que llegemos a un mecanismo donde

pueda estar disminuido el grado de congestión que hoy agobia a la Fiscalía, nosotros tenemos una cantidad de procesos que tienen los Fiscales y como la idea y la técnica va a ser que Fiscales nuevos con investigadores nuevos o con investigadores en carga judicial y con Jueces en carga judicial se responsabilicen del sistema, van a quedar unos Fiscales con la carga que tiene ello y con los que van a ceder los que van a manejar el nuevo sistema que cuanto menor sea resultaría mucho más provechoso.

Nosotros venimos trabajando desde hace más de un año y medio en unos procesos de descongestión que yo quisiera participarle a la honorable Comisión Primera que son bastante halagüeños tenemos casos como el de Bogotá donde hemos podido tener disminuciones por descongestión del 20, del 25%, en algunas oficinas hasta del 30% de estas causas, pretendemos también que durante todas estas semanas se revisen los asuntos que están próximos a recibir esa prescripción de acuerdo con la disposición que entraría en vigencia a ver si todavía podríamos proveer algunas consideraciones que nos permitirán hacer un cierre de investigación y una calificación para que pudieran continuar con el proceso de juzgamiento, todas esas previsiones las hemos hecho pero es fundamental tener una herramienta que nos permita deshacernos del agobio de una cantidad de investigaciones que ya no van a tener lugar en su mayoría excluyendo delitos de los cuales no deseáramos desde luego que bajo ninguna circunstancia padezcan esa prescripción anticipada.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Igual en el mismo sentido de la solicitud del Senador Rivera, que antes de llevar esto a la plenaria pudiéramos conocer en detalle el informe en el cual hace referencia el Fiscal y tener como un análisis de sensibilidad tanto de los temas en los cuales podría haber problemas de favor habilidad y este de la prescripción creo que conociendo ese informe podríamos ir con toda tranquilidad al momento de la plenaria.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Sí honorable Senador, entonces le solicitamos al señor Fiscal socializar como decimos hoy, argumentar y digamos como entregarle más herramientas a los Senadores para la plenaria, respecto a ese tema.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 550 con la modificación formulada en la Proposición número 204A y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

La Presidencia pregunta a los miembros de la Comisión si aceptan la reapertura de los artículos: 38, 110, 181, 182, 300, 347, 360, 470, 538 y cerrada la discusión estos responden afirmativamente por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 38 y concede el uso de la palabra al honorable Senador Hernán Andrade Serrano:

Lo explico en un minuto, en un párrafo se remitía a un comité, estamos hablando de un artículo sobre ejecución de penas, se remitía a un comité que no existe en el Ministerio de la Protección social, entonces se cambió la frase o la asignación del comité por el Gerente del Centro de Rehabilitación, es más de forma que de fondo.

Proposición número 205

El numeral 6 del artículo 38 quedará así:

(...)

6. De la verificación del lugar y condiciones en que se deba cumplir la pena o la medida de seguridad. Así mismo, del control para exigir los correctivos o imponerlos si se desatienden, y la forma como se cumplen las medidas de seguridad impuestas a los inimputables.

En ejercicio de esta función, participarán con los Gerentes o Directores de los Centros de Rehabilitación en todo lo concerniente a los condenados inimputables y ordenará la modificación o cesación de las respectivas medidas, de acuerdo con los informes suministrados por los equipos terapéuticos responsables del cuidado, tratamiento y rehabilitación de estas personas. Si lo estima conveniente podrá ordenar las verificaciones de rigor acudiendo a colaboraciones oficiales o privadas.

Firmado:

Hernán Andrade Serrano y Mauricio Pimiento Barrera,

honorables Senadores.

La Presidencia abre la discusión del artículo 38 con la modificación formulada en la Proposición número 205 y cerrada esta es sometida a votación siendo aprobada por unanimidad.

El texto del artículo 38 aprobado es el siguiente:

Artículo 38. *De los Jueces de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad.* Los Jueces de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad conocen:

1. De las decisiones necesarias para que las sentencias ejecutoriadas que impongan sanciones penales se cumplan.

2. De la acumulación jurídica de penas en caso de varias sentencias condenatorias proferidas en procesos distintos contra la misma persona.

3. Sobre la libertad condicional y su revocatoria.

4. De lo relacionado con la rebaja de la pena y redención de pena por trabajo, estudio o enseñanza.

5. De la aprobación previa de las propuestas que formulen las autoridades penitenciarias o de las solicitudes de reconocimiento de bene-

ficios administrativos que supongan una modificación en las condiciones de cumplimiento de la condena o una reducción del tiempo de privación efectiva de libertad.

6. De la verificación del lugar y condiciones en que se deba cumplir la pena o la medida de seguridad. Así mismo, del control para exigir los correctivos o imponerlos si se desatienden, y la forma como se cumplen las medidas de seguridad impuestas a los inimputables.

En ejercicio de esta función, participarán con los Gerentes o Directores de los Centros de Rehabilitación en todo lo concerniente a los condenados inimputables y ordenará la modificación o cesación de las respectivas medidas, de acuerdo con los informes suministrados por los equipos terapéuticos responsables del cuidado, tratamiento y rehabilitación de estas personas. Si lo estima conveniente podrá ordenar las verificaciones de rigor acudiendo a colaboraciones oficiales o privadas.

7. En ejercicio de esta función, participarán con el Ministerio de la Protección Social en todo lo concerniente a los condenados inimputables y ordenarán la cesación de las respectivas medidas, de acuerdo con los informes suministrados por el grupo de evaluación constituido en ese ministerio, el mismo que examinará la evolución y los resultados del tratamiento suministrado a estas personas. Si lo estima conveniente podrá ordenar las verificaciones de rigor acudiendo a colaboraciones oficiales o privadas.

8. De la aplicación del principio de favorabilidad cuando debido a una ley posterior hubiere lugar a reducción, modificación, sustitución, suspensión o extinción de la sanción penal.

9. De la extinción de la sanción penal.

10. Del reconocimiento de la ineficacia de la sentencia condenatoria cuando la norma incriminadora haya sido declarada inexecutable o haya perdido su vigencia.

Parágrafo. Cuando se trate de condenados que gocen de fuero constitucional o legal, la competencia para la ejecución de las sanciones penales corresponderá, en primera instancia, a los Jueces de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad del lugar donde se encuentre cumpliendo la pena. La segunda instancia corresponderá al respectivo Juez de Conocimiento.

La Presidencia abre la discusión del artículo 110 y concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Sobre el artículo 110 yo lo que tengo es una pregunta simplemente, dice: la Constitución de agente especial del Ministerio Público se hará de oficio o a petición de cualquiera de los intervinientes en el proceso penal o del Gobierno Nacional. Pregunto yo ¿Por qué del Gobierno Nacional?

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Hay unos casos señor Senador Gaviria que son de connotación porque detrás de derechos humanos de cuestiones que alteren el orden público, de cualquier consideración de esas, donde haya especial interés en la política criminal del Estado para que el Gobierno esté presente en la gravedad de la investigación y pueda tener la misma iniciativa.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 110 tal como viene en el pliego de modificaciones y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 181 y concede el uso de la palabra al honorable Senador, Héctor Helí Rojas Jiménez:

Señor Presidente era simplemente para variar el orden de los factores de este artículo para que quede en primer lugar que la casación tiene como finalidad primordial la efectividad del derecho material, entonces diría:

Proposición número 206

Artículo 181. Finalidad. El recurso pretende la efectividad del derecho material, la unificación de la jurisprudencia y las demás garantías de los intervinientes y la reparación de los agravios inferidos a estos.

Presentada por el honorable Senador,

Héctor Helí Rojas Jiménez.

La Presidencia cierra la discusión de la proposición número 206 y sometida a votación es aprobada por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 182 y concede el uso de la palabra al honorable Senador Carlos Gaviria Díaz:

Señor Presidente, el 182 la observación que yo tengo es sobre el numeral 2, que tiene una redacción rimbombante e inadecuada y oscura, mire, dice esto: «*La procedencia del recurso.* 2°. Desconocimiento sustancial de la estructura del debido proceso por afectación trascendente de su estructura o de la garantía de vida de cualquiera de las partes» a mí me parece retórica, concretamente, ya que todos estamos muy cansados y ya nos vamos, pero hago una brevísima consideración, una palabra como trascendente no debía aparecer en la legislación es una palabra de muy difícil uso, yo propondría que más bien la redacción quedara así...

Proposición número 207

En el artículo 182 en el numeral segundo cámbiese la expresión: «Desconocimiento sustancial de la estructura del debido proceso por afectación trascendente» por la expresión:

2. Desconocimiento de la estructura del debido proceso por afectación sustancial trascendente...

Presentada por el honorable Senador,

Carlos Gaviria Díaz.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 182 con la modificación formulada en la Proposición número 207 y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

El texto del artículo 182 aprobado es el siguiente:

Artículo 182. Procedencia. El recurso como control constitucional y legal procede contra las sentencias proferidas en segunda instancia en los procesos adelantados por delitos, cuando afectan derechos o garantías fundamentales por:

1. Falta de aplicación, interpretación errónea, o aplicación indebida de una norma del bloque de constitucionalidad, constitucional o legal, llamada a regular el caso.

2. Desconocimiento de la estructura del debido proceso por afectación sustancial trascendente de su estructura o de la garantía debida a cualquiera de las partes.

3. El manifiesto desconocimiento de las reglas de producción y apreciación de la prueba sobre la cual se ha fundado la sentencia.

4. Cuando la casación tenga por objeto únicamente lo referente a la reparación integral decretada en la providencia que resuelva el incidente, deberá tener como fundamento las causales y la cuantía establecidas en las normas que regulan la casación civil.

La Presidencia abre la discusión del artículo 300 y concede el uso de la palabra al honorable Senador Héctor Helí Rojas Jiménez:

Yo creo que de la sola lectura de una adición que proponemos para el tema de la prueba anticipada podemos convencernos de aprobar esa proposición, le solicito al señor Secretario que la lea.

Proposición número 208

El artículo 300 del Proyecto de ley número 229 de 2004 Senado, 01 de 2003 Cámara, por la cual se expide el Código de Procedimiento Penal, tendrá un párrafo 3° del siguiente tenor:

Parágrafo 3°. En el evento en que la circunstancia que motivó la práctica de la prueba anticipada, al momento en que se dé comienzo al juicio oral, no se haya cumplido o haya desaparecido, el Juez ordenará la repetición de dicha prueba en el desarrollo del juicio oral.

Justificación. Una de las características del nuevo sistema procesal penal, es que la prueba se practique delante del Juez que en últimas, luego de ver desfilar toda la prueba, tanto de cargo como de descargo, produce el sentido de su fallo.

Excepcionalmente, el sistema, se permite que en presencia del Juez de Control de Garantías, se permita anticipadamente la realización de ciertas pruebas, siempre y cuando sea por extrema necesidad y para evitar la pérdida o alteración del medio probatorio.

No obstante si al momento de comenzar el juicio oral la circunstancia no se ha cumplido o

por el contrario ya desapareció la circunstancia que originó su anticipo, por ejemplo que la muerte no se haya producido, el Juez de Conocimiento debe privilegiar el principio de inmediación, y por lo mismo ordenar que ella se repita de viva voz en el desarrollo de dicho juicio.

Firmado:

Héctor Helí Rojas,
honorable Senador.

La Presidencia interviene para un punto de orden:

Uno podría entender que esto quiere decir que la Fiscalía está de acuerdo o no honorable Senador Héctor Helí Rojas. En consideración el artículo leído con la proposición sustitutiva presentada con el Senador Héctor Helí Rojas.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Andrés Ramírez, Vicefiscal General de la Nación:

No, solamente es muy conveniente y muy saludable la proposición si no que yo le añadiría algo, que sea obligatorio hacerlo.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 300 con la modificación formulada en la Proposición número 208 y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

El texto del artículo 300 aprobado es del siguiente tenor:

Artículo 300. Prueba anticipada. Durante la investigación y hasta antes de la instalación de la audiencia de juicio oral se podrá practicar anticipadamente cualquier medio de prueba pertinente, con el cumplimiento de los siguientes requisitos:

1. Que sea practicada ante el Juez que cumpla funciones de control de garantías.

2. Que sea solicitada por el Fiscal General o el Fiscal Delegado, por la defensa o por el Ministerio Público en los casos previstos en el artículo 112.

3. Que sea por motivos fundados y de extrema necesidad y para evitar la pérdida o alteración del medio probatorio.

4. Que se practique en audiencia pública y con observancia de las reglas previstas para la práctica de pruebas en el juicio.

Parágrafo 1°. Si la prueba anticipada es solicitada a partir de la presentación del escrito de acusación, el peticionario deberá informar de esta circunstancia al Juez de Conocimiento.

Parágrafo 2°. Contra la decisión de practicar la prueba anticipada no procede recurso. Si se negare, la parte interesada podrá de inmediato y por una sola vez, acudir ante otro Juez de Control de Garantías para que este en el acto reconsidere la medida. Su decisión no será objeto de recurso.

Parágrafo 3°. En el evento en que la circunstancia que motivó la práctica de la prueba anticipada, al momento en que se dé comienzo al juicio oral, no se haya cumplido o haya desaparecido, el Juez ordenará la repetición de dicha prueba en el desarrollo del juicio oral.

La Presidencia abre la discusión del artículo 347.

Por Secretaría se da lectura a la siguiente

Proposición número 209

Elimínese de los artículos 347 del pliego de modificaciones la expresión «de la investigación», alusiva a la preclusión.

Justificación. *Es innecesaria e improcedente la expresión destacada puesto que la preclusión es aplicable no solo en la investigación, sino también en el juzgamiento.*

Atentamente,

Doctor *Luis Camilo Osorio*,
Fiscal General de la Nación.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 347 con la modificación formulada en la Proposición número 209 y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

El texto del artículo 347 aprobado es del siguiente tenor:

Artículo 347. *Oportunidad.* En cualquier momento, a partir de la formulación de la imputación el Fiscal solicitará al Juez de Conocimiento la preclusión, si no existiere mérito para acusar.

La Presidencia abre la discusión del artículo 360.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 360 como viene en el pliego de modificaciones y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

La Presidencia abre la discusión del artículo 470.

Por Secretaría se da lectura a la siguiente

Proposición número 210

El inciso 3° del artículo 470 del proyecto de ley número 229 de 2004, 001 de 2003 Cámara, titulado «por la cual se expide el Código de Procedimiento Penal», quedará así:

«Si el término de suspensión incide por el transcurso del tiempo en la memoria de lo sucedido en la audiencia y, sobre todo de los resultados de las pruebas practicadas, esta se repetirá. Igual procedimiento se realizará si en cualquier etapa del juicio oral se debe cambiar al Juez».

Justificación. *Si una de las características constitucionales del juicio oral es la concentración y la inmediación, en el sentido de que toda la prueba se practique con la secuencia más rápida posible y delante del Juez, para que este sin solución de continuidad, tome, terminado el debate, un sentido de ese fallo, entonces si el término de suspensión de la audiencia inciden en los resultados de la prueba practicada, con mayor razón, si por las diferentes situaciones posibles, hay necesidad de cambiar al Juez, director del juicio oral, bien porque caiga en incapacidad, porque muera, porque por cualquier razón haga dejación de su cargo, lo mínimo que debe suceder es que el juicio oral tenga nuevamente que repetirse,*

porque o si no sobre qué supuesto realizaría el sentido del fallo.

Firmado:

Héctor Helí Rojas Jiménez,
honorable Senador.

La Presidencia cierra la discusión del artículo 470 con la modificación formulada en la Proposición número 210 y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

El texto del artículo 470 aprobado es del siguiente tenor:

Artículo 470. *Principio de concentración.* La audiencia del juicio oral deberá ser continua salvo que se trate de situaciones sobrevinientes de manifiesta gravedad, y sin existir otra alternativa viable, en cuyo caso podrá suspenderse por el tiempo que dure el fenómeno que ha motivado la suspensión.

El Juez podrá decretar recesos, máximo por cuatro (4) horas cuando no comparezca un testigo y deba hacérsele comparecer coactivamente.

Si el término de suspensión incide por el transcurso del tiempo en la memoria de lo sucedido en la audiencia y, sobre todo, de los resultados de las pruebas practicadas, esta se repetirá. Igual procedimiento se realizará si en cualquier etapa del juicio oral se debe cambiar al Juez.

La Presidencia abre la discusión del artículo 538.

Por Secretaría se da lectura a la siguiente

Proposición número 211

Asunto: Artículo 552. (La conciliación como requisito de procedibilidad para el ejercicio de la acción penal en los delitos (querellables), del texto aprobado en Comisión Primera de la honorable Cámara de Representantes, en el Proyecto de ley 01 de 2003 Cámara, por la cual se expide el Código de Procedimiento Penal; artículo 538 del informe de ponencia Senado.

Honorable Senadores:

Proponemos:

Que la Comisión Primera Constitucional Permanente del honorable Senado de la República retome el texto aprobado en la Comisión Primera Constitucional Permanente de la honorable Cámara de Representantes, con respecto al artículo antes citado, dado que en la Plenaria de la honorable Cámara de Representantes, le fue suprimido el inciso segundo al mencionado artículo, el cual expresaba:

Artículo 538. La conciliación como requisito de procedibilidad para el ejercicio de la acción penal en los delitos querellables. «La conciliación se...».

«En estos casos, recibida la querrela, el Fiscal citará al querellante y al querrellado a diligencia de conciliación».

Firmado,

Reginaldo Montes Álvarez y Carlos Navas Talero, honorables Representantes.

La Presidencia ofrece el uso de la palabra al doctor Luis Camilo Osorio Isaza, Fiscal General de la Nación:

Es que ya se había aprobado una anterior que había presentado el Senador Héctor Helí, en el mismo sentido, ahora lo que habíamos propuesto entonces, era que pusiéramos allí que esta sea un mecanismo que no impida que los mismos querellante y querellado puedan presentarse sin presencia del Fiscal.

Con la venia de la Presidencia y del orador, interpela el honorable Representante Germán Navas Talero:

Señor Fiscal es de la decencia mía de la conciliación, que si ya ha conciliado no puedo intentar la querrela, es de lógica porque en estos casos la conciliación cesa cualquier retención lo que queremos es evitar el problema en caliente de que nos acaban de romper la cabeza y tengo que buscarlo para que concilie para que me la rompa otra vez, gracias.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Mauricio Pimiento Barrera:

No. Yo comparto esa proposición sustitutiva, porque no tiene sentido que se deje solamente al arbitrio del querellante la disposición de llegar a una conciliación sin que en la conciliación no se asegure la presencia del querrellado eso tiene que ser una función que ejerza el Fiscal como se está proponiendo y que se constituya esa conciliación con la presencia de ambas partes como elementalmente se está proponiendo en la proposición sustitutiva.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González Díaz:

Yo creo que es plenamente válida la propuesta del doctor Navas Talero, pero creo que tampoco se aparta de la sugerencia que aquí había hecho el Fiscal en el sentido de que se conservaran ambas posibilidades, es decir, que en primer lugar que sea la citación que haga la Fiscalía, no cierto, pero que esto no sea o y c para que si las partes concilien en un centro de conciliación lo puedan llevar, ¿qué opinión le merece?

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Representante Germán Navas Talero:

Habría que revisar precisamente la Ley 23 la 446 y subsiguientes que establecen la conciliación y donde dice claramente que a través de la conciliación se podrá cesar todo procedimiento penal de manera que no habría problema, es que sobraría, poner eso allí sobra porque si yo concilio simplemente el querrellado va a decir, no, cierren eso porque ya hubo conciliación, entonces sobraría, pero si usted lo quiere tener yo no me opongo pero sobraría hablar de ese efecto cuando per se, se da en la 23, en la 446 y la que posteriormente la modifica.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Senador Andrés González:

Lógico que está regulando integralmente la materia pienso que queda más técnico si se hace referencia a eso que usted dice que se puede.

La Presidencia concede el uso de la palabra al honorable Representante Germán Navas Talero:

Estaba explicando porque era innecesario pero si usted considera que se debe decir aquí en la ley que si ya se hubiere conciliado no puede proseguirse, pues póngase si quiere, a mí me parece que sobra, pero yo respeto su posición y si quiere dejarlo ahí... a mí lo que me importaba era que no se obligara a su víctima a buscar a su victimario para que le concilie y ganarse otro «botellazo».

La Presidencia cierra la discusión del artículo 538 con la modificación formulada en la Proposición número 211 y sometido a votación es aprobado por unanimidad.

El texto del artículo 538 aprobado es del siguiente tenor:

Artículo 538. *La conciliación como requisito de procedibilidad para el ejercicio de la acción penal en los delitos querellables.* La conciliación se surtirá obligatoriamente y como requisito de procedibilidad para el ejercicio de la acción penal cuando se trate de delitos querellables.

En estos casos, recibida la querrela, el Fiscal citará al querellante y al querrelado a diligencia de conciliación.

La audiencia de conciliación se celebrará en un centro de conciliación o ante un conciliador reconocido como tal.

Esta conciliación preprocesal se hará en un todo de acuerdo con el trámite para la conciliación civil establecido en la Ley 640 de 2001.

Si alguno de los citados fuere incapaz, concurrirá su representante legal.

Si el querellante no compareciere se dará por desistida su pretensión.

Por Secretaría se da lectura al título del proyecto en el texto del proyecto original:

Por la cual se expide el Código de Procedimiento Penal.

La Presidencia cierra la discusión del título leído y pregunta ¿adoptan los miembros de la Comisión Primera del Senado el título leído? Y estos responden afirmativamente por unanimidad.

Cumplidos los trámites constitucionales y legales la Presidencia pregunta ¿quieren los Senadores presentes que el proyecto de ley aprobado sea ley de la República? Y estos responden afirmativamente.

La Presidencia designa como Ponentes para segundo debate a los honorables Senadores: *Germán Vargas Lleras* (Coordinador), *Luis Humberto Gómez Gallo* y *Héctor Helí Rojas Jiménez*, con término de cinco (5) días para rendir el correspondiente informe.

El texto del proyecto aprobado es del siguiente tenor:

por la cual se expide el Código de Procedimiento Penal.

El Congreso de Colombia

DECRETA:

**TÍTULO PRELIMINAR
PRINCIPIOS RECTORES Y GARANTÍAS
PROCESALES**

Artículo 1°. *Dignidad humana.* Los intervinientes en el proceso penal serán tratados con el respeto debido a la dignidad humana.

Artículo 2°. *Libertad.* Toda persona tiene derecho a que se respete su libertad. Nadie podrá ser molestado en su persona ni privado de su libertad sino en virtud de mandamiento escrito de autoridad judicial competente, emitido con las formalidades legales y por motivos previamente definidos en la ley.

El Juez de Control de Garantías, previa solicitud de la Fiscalía General de la Nación, ordenará las medidas de aseguramiento pertinentes del imputado cuando resulte necesaria para garantizar su comparecencia o la preservación de la prueba o la protección de la comunidad, en especial, de las víctimas. Igualmente, por petición de cualquiera de las partes, en los términos señalados en este Código, dispondrá la modificación o revocación de la medida restrictiva si las circunstancias hubieren variado y la convirtiesen en irrazonable o desproporcionada.

En las capturas en flagrancia y en aquellas en donde la Fiscalía General de la Nación, existiendo motivos fundados, razonablemente carezca de la oportunidad de solicitar el mandamiento escrito, el capturado deberá ponerse a disposición del Juez de Control de Garantías en el menor tiempo posible sin superar las treinta y seis (36) horas siguientes.

Artículo 3°. *Prelación de los tratados internacionales.* En la actuación prevalecerá lo establecido en los tratados y convenios internacionales ratificados por Colombia que traten sobre derechos humanos y que prohíban su limitación durante los estados de excepción, por formar bloque de constitucionalidad.

Artículo 4°. *Igualdad.* Es obligación de los servidores judiciales hacer efectiva la igualdad de los intervinientes en el desarrollo de la actuación procesal y proteger, especialmente, a aquellas personas que por su condición económica, física o mental, se encuentren en circunstancias de debilidad manifiesta.

El sexo, la raza, la condición social, la profesión, el origen nacional o familiar, la lengua, el credo religioso, la opinión política o filosófica, en ningún caso podrán ser utilizados dentro del proceso penal como elementos de discriminación.

Artículo 5°. *Imparcialidad.* En ejercicio de las funciones de control de garantías, preclusión y juzgamiento, los Jueces se orientarán por el imperativo de establecer con objetividad la verdad y la justicia.

Artículo 6°. *Legalidad.* Nadie podrá ser investigado ni juzgado sino conforme a la ley procesal vigente al momento de los hechos, con observancia de las formas propias de cada juicio.

La ley procesal de efectos sustanciales permisiva o favorable, aun cuando sea posterior a la actuación, se aplicará de preferencia a la restrictiva o desfavorable.

Las disposiciones de este Código se aplicarán única y exclusivamente para la investigación y el juzgamiento de los delitos cometidos con posterioridad a su vigencia.

Artículo 7°. *Presunción de inocencia e in dubio pro reo.* Toda persona se presume inocente y debe ser tratada como tal, mientras no quede en firme decisión judicial definitiva sobre su responsabilidad penal.

En consecuencia, corresponderá al órgano de persecución penal la carga de la prueba acerca de la responsabilidad penal. La duda que se presente se resolverá a favor del procesado.

En ningún caso podrá invertirse esta carga probatoria.

Para proferir sentencia condenatoria deberá existir convencimiento de la responsabilidad penal del acusado, más allá de toda duda.

Artículo 8°. *Defensa.* En desarrollo de la actuación, una vez adquirida la condición de imputado, este tendrá derecho, en plena igualdad respecto del órgano de persecución penal, en lo que aplica a:

a) No ser obligado a declarar en contra de sí mismo ni en contra de su cónyuge, compañero permanente o parientes dentro del cuarto grado de consanguinidad o civil, o segundo de afinidad;

b) No autoincriminarse ni incriminar a su cónyuge, compañero permanente o parientes dentro del cuarto grado de consanguinidad o civil, o segundo de afinidad;

c) No se utilice el silencio en su contra;

d) No se utilice en su contra el contenido de las conversaciones tendientes a lograr un acuerdo para la declaración de responsabilidad en cualquiera de sus formas o de un método alternativo de solución de conflictos, si no llegaren a perfeccionarse;

e) Ser oído, asistido y representado por un abogado de confianza o nombrado por el Estado;

f) Ser asistido gratuitamente por un traductor debidamente acreditado o reconocido por el Juez, en el caso de no poder entender o expresarse en el idioma oficial; o de un intérprete en el evento de no poder percibir el idioma por los órganos de los sentidos o hacerse entender oralmente. Lo anterior no obsta para que pueda estar acompañado por uno designado por él;

g) Tener comunicación privada con su defensor antes de comparecer frente a las autoridades;

h) Conocer los cargos que le sean imputados, expresados en términos que sean comprensibles, con indicación expresa de las circunstancias conocidas de modo, tiempo y lugar que los fundamentan;

i) Disponer de tiempo razonable y de medios adecuados para la preparación de la defensa. De manera excepcional podrá solicitar las prórrogas debidamente justificadas y necesarias para la celebración de las audiencias a las que deba comparecer;

j) Solicitar, conocer y controvertir las pruebas;

k) Tener un juicio público, oral, contradictorio, concentrado, imparcial, con inmediación de las pruebas y sin dilaciones injustificadas, en el cual pueda, si así lo desea, por sí mismo o por conducto de su defensor, interrogar en audiencia a los testigos de cargo y a obtener la comparecencia, de ser necesario aun por medios coercitivos, de testigos o peritos que puedan arrojar luz sobre los hechos objeto del debate;

l) Renunciar a los derechos contemplados en los literales b) y k) siempre y cuando se trate de una manifestación libre, consciente, voluntaria y debidamente informada. En el evento de los literales c) y j) requerirá siempre el asesoramiento de su abogado defensor.

Artículo 9°. *Oralidad*. La actuación procesal será oral y en su realización se utilizarán los medios técnicos disponibles que permitan imprimirle mayor agilidad y fidelidad, sin perjuicio de conservar registro de lo acontecido. A estos efectos se dejará constancia de la actuación.

Artículo 10. *Actuación procesal*. La actuación procesal se desarrollará teniendo en cuenta el respeto a los derechos fundamentales de las personas que intervienen en ella y la necesidad de lograr la eficacia del ejercicio de la justicia. En ella los funcionarios judiciales harán prevalecer el derecho sustancial.

Para alcanzar esos efectos serán de obligatorio cumplimiento los procedimientos orales, la utilización de los medios técnicos pertinentes que los viabilicen y los términos fijados por la ley o el funcionario para cada actuación.

El Juez dispondrá de amplias facultades en la forma prevista en este Código para sancionar por desacato a las partes, testigos, peritos y demás intervinientes que afecten con su comportamiento el orden y la marcha de los procedimientos.

El Juez podrá autorizar los acuerdos o estipulaciones a que lleguen las partes y que versen sobre aspectos en los cuales no haya controversia sustantiva, sin que implique renuncia de los derechos constitucionales.

El Juez de Control de Garantías y el de conocimiento estarán en la obligación de corregir los actos irregulares no sancionables con nulidad, respetando siempre los derechos y garantías de los intervinientes.

Artículo 11. *Derechos de las víctimas*. El Estado garantizará el acceso de las víctimas a la administración de justicia, en los términos establecidos en este Código.

En desarrollo de lo anterior, las víctimas tendrán derecho:

a) A recibir, durante todo el procedimiento, un trato humano y digno;

b) A la protección de su intimidad, a la garantía de su seguridad, y a la de sus familiares y testigos a favor;

c) A una pronta e integral reparación de los daños sufridos, a cargo del autor o partícipe del injusto o de los terceros llamados a responder en los términos de este Código;

d) A ser oídas y a que se les facilite el aporte de pruebas;

e) A recibir desde el primer contacto con las autoridades y en los términos establecidos en este Código, información pertinente para la protección de sus intereses y a conocer la verdad de los hechos que conforman las circunstancias del injusto del cual han sido víctimas;

f) A que se consideren sus intereses al adoptar una decisión discrecional sobre el ejercicio de la persecución del injusto;

g) A ser informadas sobre la decisión definitiva relativa a la persecución penal; a acudir, en lo pertinente, ante el Juez de Control de Garantías, y a interponer los recursos ante el Juez de Conocimiento, cuando a ello hubiere lugar;

h) A ser asistidas durante el juicio y el incidente de reparación integral, si el interés de la justicia lo exigiere, por un abogado que podrá ser designado de oficio;

i) A recibir asistencia integral para su recuperación en los términos que señale la ley;

j) A ser asistidas gratuitamente por un traductor o intérprete en el evento de no conocer el idioma oficial, o de no poder percibir el lenguaje por los órganos de los sentidos.

Artículo 12. *Lealtad*. Todos los que intervienen en la actuación, sin excepción alguna, están en el deber de obrar con absoluta lealtad y buena fe.

Artículo 13. *Gratuidad*. La actuación procesal no causará erogación alguna a quienes en ella intervengan, en cuanto al servicio que presta la administración de justicia.

Artículo 14. *Intimidad*. Toda persona tiene derecho al respeto de su intimidad. Nadie podrá ser molestado en su vida privada.

No podrán hacerse registros, allanamientos ni incautaciones en domicilio, residencia, o lugar de trabajo, sino en virtud de orden escrita del Fiscal General de la Nación o su delegado, con arreglo de las formalidades y motivos previamente definidos en este Código. Se entienden excluidas las situaciones de flagrancia y demás contempladas por la ley.

De la misma manera deberá procederse cuando resulte necesaria la búsqueda selectiva en las bases de datos computarizadas, mecánicas o de cualquier otra índole, que no sean de libre acceso, o cuando fuere necesario interceptar comunicaciones.

En estos casos, dentro de las treinta y seis (36) horas siguientes deberá adelantarse la

respectiva audiencia ante el Juez de Control de Garantías, con el fin de determinar la legalidad formal y material de la actuación.

Artículo 15. *Contradicción*. Las partes tendrán derecho a conocer y controvertir las pruebas, así como a intervenir en su formación, tanto las que sean producidas o incorporadas en el juicio oral y en el incidente de reparación integral, como las que se practiquen en forma anticipada.

Para garantizar plenamente este derecho, en el caso de formular acusación la Fiscalía General de la Nación deberá, por conducto del Juez de Conocimiento, suministrar todos los elementos probatorios e informes de que tenga noticia, incluidos los que sean favorables al procesado.

Artículo 16. *Inmediación*. En el juicio únicamente se estimará como prueba la que haya sido producida o incorporada en forma pública, oral, concentrada, y sujeta a confrontación y contradicción ante el Juez de Conocimiento. En ningún caso podrá comisionarse para la práctica de pruebas. Sin embargo, en las circunstancias excepcionalmente previstas en este Código, podrá tenerse como prueba la producida o incorporada de forma anticipada durante la audiencia ante el Juez de Control de Garantías o ante el Juez de Conocimiento, según el caso.

Artículo 17. *Concentración*. Durante la actuación procesal la práctica de pruebas y el debate deberán realizarse de manera continua, con preferencia en un mismo día; si ello no fuere posible se hará en días consecutivos, sin perjuicio de que el Juez que dirija la audiencia excepcionalmente la suspenda por un término hasta de treinta (30) días, si se presentaren circunstancias especiales que lo justifiquen. En todo caso el Juez velará porque no surjan otras audiencias concurrentes, de modo que concentre su atención en un solo asunto.

Artículo 18. *Publicidad*. La actuación procesal será pública. Tendrán acceso a ella, además de los intervinientes, los medios de comunicación y la comunidad en general. Se exceptúan los casos en los cuales el Juez considere que la publicidad de los procedimientos pone en peligro a las víctimas, jurados, testigos, peritos y demás intervinientes; se afecte la seguridad nacional; se exponga a un daño psicológico a los menores de edad que deban intervenir; se menoscabe el derecho del acusado a un juicio justo; o se comprometa seriamente el éxito de la investigación.

Artículo 19. *Juez natural*. Nadie podrá ser juzgado por Juez o tribunal ad hoc o especial, instituido con posterioridad a la comisión de un delito por fuera de la estructura judicial ordinaria.

Artículo 20. *Doble instancia*. Las sentencias y los autos que se refieran a la libertad del imputado o acusado, que afecten la práctica de las pruebas o que tengan efectos patrimoniales, salvo las excepciones previstas en este Código, serán susceptibles del recurso de apelación.

El superior no podrá agravar la situación del apelante único.

Artículo 21. *Cosa juzgada*. La persona cuya situación jurídica haya sido definida por sentencia ejecutoriada o providencia que tenga la misma fuerza vinculante, no será sometida a nueva investigación o juzgamiento por los mismos hechos, salvo que la decisión haya sido obtenida mediante fraude o violencia, o en casos de violaciones a los derechos humanos o infracciones graves al Derecho Internacional Humanitario, que se establezcan mediante decisión de una instancia internacional de supervisión y control de derechos humanos, respecto de la cual el Estado colombiano ha aceptado formalmente la competencia.

Artículo 22. *Restablecimiento del derecho*. Cuando sea procedente, la Fiscalía General de la Nación y los Jueces deberán adoptar las medidas necesarias para hacer cesar los efectos producidos por el delito y las cosas vuelvan al estado anterior, si ello fuere posible, de modo que se restablezcan los derechos quebrantados, independientemente de la responsabilidad penal.

Artículo 23. *Cláusula de exclusión*. Toda prueba obtenida con violación de las garantías fundamentales será nula de pleno derecho, por lo que deberá excluirse de la actuación procesal.

Igual tratamiento recibirán las pruebas que sean consecuencia de las pruebas excluidas, o las que solo puedan explicarse en razón de su existencia.

Artículo 24. *Ámbito de la jurisdicción penal*. Las indagaciones, investigaciones, imputaciones, acusaciones y juzgamientos por las conductas previstas en la ley penal como delito, serán adelantados por los órganos y mediante los procedimientos establecidos en este Código y demás disposiciones complementarias.

Artículo 25. *Integración*. En materias que no estén expresamente reguladas en este Código o demás disposiciones complementarias, son aplicables las del Código de Procedimiento Civil y las de otros ordenamientos procesales cuando no se opongan a la naturaleza del procedimiento penal.

Artículo 26. *Prevalencia*. Las normas rectoras son obligatorias y prevalecen sobre cualquier otra disposición de este Código. Serán utilizadas como fundamento de interpretación.

Artículo 27. *Moduladores de la actividad procesal*. En el desarrollo de la investigación y en el proceso penal los servidores públicos se ceñirán a criterios de necesidad, ponderación, legalidad y corrección en el comportamiento, para evitar excesos contrarios a la función pública, especialmente a la justicia.

LIBRO I

DISPOSICIONES GENERALES

TÍTULO I

JURISDICCIÓN Y COMPETENCIA

CAPÍTULO I

Disposiciones generales

Artículo 28. *La jurisdicción penal ordinaria*. La jurisdicción penal ordinaria es única y

nacional, con independencia de los procedimientos que se establezcan en este Código para la persecución penal.

Artículo 29. *Objeto de la jurisdicción penal ordinaria*. Corresponde a la jurisdicción penal la persecución y el juzgamiento de los delitos cometidos en el territorio nacional, y los cometidos en el extranjero en los casos que determinen los tratados internacionales suscritos y ratificados por Colombia y la legislación interna.

Artículo 30. *Excepciones a la jurisdicción penal ordinaria*. Se exceptúan los delitos cometidos por miembros de la Fuerza Pública en servicio activo y en relación con el mismo servicio, y los asuntos de los cuales conozca la jurisdicción indígena.

Artículo 31. *Órganos de la jurisdicción*. La administración de justicia en lo penal está conformada por los siguientes órganos:

1. La Sala de Casación Penal de la Corte Suprema de Justicia.
2. Los tribunales superiores de Distrito judicial.
3. Los juzgados Penales de Circuito Especializados.
4. Los juzgados penales de circuito.
5. Los juzgados penales municipales.
6. Los juzgados promiscuos cuando resuelven asuntos de carácter penal.
7. Los juzgados de ejecución de penas y medidas de seguridad.
8. Los jurados en las causas criminales, en los términos que determine la ley.

Parágrafo 1°. También ejercerán jurisdicción penal las autoridades judiciales que excepcionalmente cumplen funciones de control de garantías.

Parágrafo 2°. El Congreso de la República y la Fiscalía General de la Nación ejercerán determinadas funciones judiciales.

CAPÍTULO II

De la competencia

Artículo 32. *De la Corte Suprema de Justicia*. La Sala de Casación Penal de la Corte Suprema de Justicia conoce:

1. De la casación.
2. De la acción de revisión cuando la sentencia o la preclusión ejecutoriadas hayan sido proferidas en única o segunda instancia por esta corporación o por los tribunales.
3. De los recursos de apelación contra los autos y sentencias que profieran en primera instancia los tribunales superiores.
4. De la definición de competencia cuando se trate de aforados constitucionales y legales, o de tribunales, o de juzgados de diferentes distritos.
5. Del juzgamiento de los funcionarios a que se refieren los artículos 174 y 235 numeral 2 de la Constitución Política.
6. Del juzgamiento de los funcionarios a que se refiere el artículo 235 numeral 4 de la Constitución Política.

7. De la investigación y juzgamiento de los Senadores y Representantes a la Cámara.

8. De las solicitudes de cambio de radicación de procesos penales de un Distrito judicial a otro durante el juzgamiento.

9. Del juzgamiento del Viceprocurador, Vicefiscal, Magistrados de los Consejos Seccionales de la Judicatura, del Tribunal Superior Militar, del Consejo Nacional Electoral, Fiscales Delegados ante la Corte Suprema de Justicia y Tribunales, Procuradores Delegados, Procuradores Judiciales II, Registrador Nacional del Estado Civil, Director Nacional de Fiscalía y Directores Seccionales de Fiscalía.

Parágrafo. Cuando los funcionarios a los que se refieren los literales 6, 7 y 9 anteriores hubieren cesado en el ejercicio de sus cargos, el fuero solo se mantendrá para los delitos que tengan relación con las funciones desempeñadas.

Artículo 33. *De los Tribunales Superiores de Distrito respecto de los Jueces Penales de Circuito Especializados*. Los Tribunales Superiores de Distrito respecto de los Jueces Penales de Circuito Especializados conocen:

1. Del recurso de apelación de los autos y sentencias que sean proferidas en primera instancia por los Jueces Penales de Circuito Especializados.
2. En primera instancia, de los procesos que se sigan a los Jueces Penales de Circuito Especializados y Fiscales Delegados ante los Juzgados Penales de Circuito Especializados por los delitos que cometan en ejercicio de sus funciones o por razón de ellas.

3. De la acción de revisión contra sentencias proferidas por los Jueces Penales de Circuito Especializados, y preclusiones proferidas en investigaciones por delitos de su competencia.

4. De las solicitudes de cambio de radicación dentro del mismo Distrito.

5. De la definición de competencia de los Jueces del mismo Distrito.

6. Del recurso de apelación interpuesto en contra de la decisión del Juez de Ejecución de Penas cuando se trate de condenados por delitos de competencia de los Jueces Penales de Circuito Especializados.

Artículo 34. *De los Tribunales Superiores de Distrito*. Las Salas Penales de los Tribunales Superiores de Distrito Judicial conocen:

1. De los recursos de apelación contra los autos y sentencias que en primera instancia profieran los Jueces del Circuito y de las sentencias proferidas por los Municipales del mismo Distrito.

2. En primera instancia, de las actuaciones que se sigan a los Jueces del Circuito, de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad, Municipales, de Menores, de Familia, Penales Militares, Procuradores Provinciales, Procuradores grado I, Personeros Distritales y Municipales cuando actúan como agentes del Ministerio Público en la actuación penal, y a los Fiscales Delegados ante los Jueces Penales del Circuito,

Municipales o Promiscuos, por los delitos que cometan en ejercicio de sus funciones o por razón de ellas.

3. De la acción de revisión contra sentencias proferidas por los Jueces de Circuito o Municipales pertenecientes al mismo Distrito, y preclusiones proferidas en investigaciones por delitos de su competencia.

4. De las solicitudes de cambio de radicación dentro del mismo Distrito.

5. De la definición de competencia de los Jueces del Circuito del mismo Distrito, o Municipales de diferentes Circuitos.

6. Del recurso de apelación interpuesto contra de la decisión del Juez de Ejecución de Penas.

Artículo 35. *De los Jueces Penales de Circuito Especializados.* Los Jueces Penales de Circuito Especializado conocen de:

1. Genocidio.
2. Homicidio agravado según los numerales 8, 9 y 10 del artículo 104 del Código Penal.
3. Lesiones personales agravadas según los numerales 8, 9 y 10 del artículo 104 del Código Penal.
4. Los delitos contra personas y bienes protegidos por el Derecho Internacional Humanitario.
5. Secuestro extorsivo o agravado según los numerales 6, 7, 11 y 16 del artículo 170 del Código Penal.
6. Desaparición forzada.
7. Apoderamiento de aeronaves, naves o medio de transporte colectivo.
8. Tortura.
9. Desplazamiento forzado.
10. Constreñimiento ilegal agravado según el numeral 1 del artículo 183 del Código Penal.
11. Constreñimiento para delinquir agravado según el numeral 1 del artículo 185 del Código Penal.
12. Hurto de hidrocarburos o sus derivados cuando se sustraigan de un oleoducto, gasoducto, naftaducto o poliducto, o que se encuentren almacenados en fuentes inmediatas de abastecimiento o plantas de bombeo.
13. Extorsión en cuantía superior a quinientos (500) salarios mínimos legales mensuales vigentes.
14. Lavado de activos cuya cuantía sea o exceda de cien (100) salarios mínimos legales mensuales.
15. Testaferrato cuya cuantía sea o exceda de cien (100) salarios mínimos legales mensuales.
16. Enriquecimiento ilícito de particulares cuando el incremento patrimonial no justificado se derive en una u otra forma de las actividades delictivas a que se refiere el presente artículo, cuya cuantía sea o exceda de cien (100) salarios mínimos legales mensuales.
17. Concierto para delinquir agravado según el inciso 2 del artículo 340 del Código Penal.

18. Entrenamiento para actividades ilícitas.

19. Terrorismo.

20. Administración de recursos relacionados con actividades terroristas.

21. Instigación a delinquir con fines terroristas para los casos previstos en el inciso 2° del artículo 348 del Código Penal.

22. Empleo o lanzamiento de sustancias u objetos peligrosos con fines terroristas.

23. De los delitos señalados en el artículo 366 del Código Penal.

24. Empleo, producción y almacenamiento de minas antipersonales.

25. Ayuda e inducción al empleo, producción y transferencia de minas antipersonales.

26. Corrupción de alimentos, productos médicos o material profiláctico con fines terroristas.

27. Conservación o financiación de plantaciones ilícitas cuando la cantidad de plantas exceda de 8.000 unidades o la de semillas sobrepasen los 10.000 gramos.

28. Delitos señalados en el artículo 376 del Código Penal, agravados según el numeral 3 del artículo 384 del mismo Código.

29. Destinación ilícita de muebles o inmuebles cuando la cantidad de droga elaborada, almacenada o transportada, vendida o usada, sea igual a las cantidades a que se refiere el literal anterior.

30. Delitos señalados en el artículo 382 del Código Penal cuando su cantidad supere los cien (100) kilos o los cien (100) litros en caso de ser líquidos.

31. Existencia, construcción y utilización ilegal de pistas de aterrizaje.

Artículo 36. *De los Jueces Penales del Circuito.* Los Jueces Penales de Circuito conocen:

1. Del recurso de apelación contra los autos proferidos por los Jueces Penales Municipales cuando ejerzan la función de control de garantías.

2. De los procesos que no tengan asignación especial de competencia.

3. De la definición de competencia de los Jueces Penales o Promiscuos Municipales del mismo Circuito.

Artículo 37. *De los Jueces Penales Municipales.* Los Jueces Penales Municipales conocen:

1. De los delitos de lesiones personales.

2. De los delitos contra el patrimonio económico en cuantía equivalente a una cantidad no superior en pesos en ciento cincuenta (150) salarios mínimos legales mensuales vigentes al momento de la comisión del hecho.

3. De los procesos por delitos que requieren querrela aunque el sujeto pasivo sea un menor de edad e implique investigación oficiosa.

4. La investigación de oficio no impide aplicar, cuando la decisión se considere necesaria, los efectos propios de la querrela para

beneficio y reparación integral de la víctima del injusto.

5. De la función de control de garantías.

Artículo 38. *De los Jueces de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad.* Los Jueces de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad conocen:

1. De las decisiones necesarias para que las sentencias ejecutoriadas que impongan sanciones penales se cumplan.

2. De la acumulación jurídica de penas en caso de varias sentencias condenatorias proferidas en procesos distintos contra la misma persona.

3. Sobre la libertad condicional y su revocatoria.

4. De lo relacionado con la rebaja de la pena y redención de pena por trabajo, estudio o enseñanza.

5. De la aprobación previa de las propuestas que formulen las autoridades penitenciarias o de las solicitudes de reconocimiento de beneficios administrativos que supongan una modificación en las condiciones de cumplimiento de la condena o una reducción del tiempo de privación efectiva de libertad.

6. De la verificación del lugar y condiciones en que se deba cumplir la pena o la medida de seguridad. Así mismo, del control para exigir los correctivos o imponerlos si se desatienden, y la forma como se cumplen las medidas de seguridad impuestas a los inimputables.

En ejercicio de esta función, participarán con los Gerentes o Directores de los Centros de Rehabilitación en todo lo concerniente a los condenados inimputables y ordenará la modificación o cesación de las respectivas medidas, de acuerdo con los informes suministrados por los equipos terapéuticos responsables del cuidado, tratamiento y rehabilitación de estas personas. Si lo estima conveniente podrá ordenar las verificaciones de rigor acudiendo a colaboraciones oficiales o privadas.

7. De la aplicación del principio de favorabilidad cuando debido a una ley posterior hubiere lugar a reducción, modificación, sustitución, suspensión o extinción de la sanción penal.

8. De la extinción de la sanción penal.

9. Del reconocimiento de la ineficacia de la sentencia condenatoria cuando la norma incriminadora haya sido declarada inexecutable o haya perdido su vigencia.

Parágrafo. Cuando se trate de condenados que gocen de fuero constitucional o legal, la competencia para la ejecución de las sanciones penales corresponderá, en primera instancia, a los Jueces de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad del lugar donde se encuentre cumpliendo la pena. La segunda instancia corresponderá al respectivo Juez de Conocimiento.

Artículo 39. *De la función de control de garantías.* La función de control de garantías será ejercida por un Juez Penal Municipal del lugar en que se cometió el delito.

Si más de un Juez Penal Municipal resultare competente para ejercer la función de control de garantías, esta será ejercida por el que se encuentre disponible de acuerdo con los turnos previamente establecidos. El Juez que ejerza el control de garantías quedará impedido para conocer del mismo caso en su fondo.

Cuando el acto sobre el cual deba ejercerse la función de control de garantías corresponda a un asunto que por competencia esté asignado a Juez Penal Municipal, o concurra causal de impedimento y solo exista un funcionario de dicha especialidad en el respectivo municipio, la función de control de garantías deberá ejercerla otro Juez Municipal del mismo lugar sin importar su especialidad o, a falta de este, del municipio más próximo.

Parágrafo 1°. En los casos que conozca la Corte Suprema de Justicia, la función de Juez de Control de Garantías será ejercida por un Magistrado de la Sala Penal del Tribunal Superior de Bogotá.

Parágrafo 2°. Cuando el lugar donde se cometió el hecho pertenezca a un circuito en el que haya cuatro o más Jueces de esa categoría, uno de estos ejercerá la función de control de garantías.

Artículo 40. *Competencia para imponer las penas y las medidas de seguridad.* Anunciado el sentido del fallo, salvo las excepciones establecidas en este Código, el Juez de Conocimiento será competente para imponer las penas y las medidas de seguridad, dentro del término señalado en el capítulo correspondiente.

Artículo 41. *Competencia para ejecutar.* Ejecutoriado el fallo, el Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad será competente para los asuntos relacionados con la ejecución de sanción.

CAPÍTULO III

Competencia territorial

Artículo 42. *División territorial para efecto del juzgamiento.* El territorio nacional se divide para efectos del juzgamiento en distritos, circuitos y municipios.

La Corte Suprema de Justicia tiene competencia en todo el territorio nacional.

Los Tribunales Superiores de Distrito Judicial en el correspondiente Distrito.

Los Jueces de Circuito Especializado en el respectivo Distrito.

Los Jueces del Circuito en el respectivo circuito, salvo lo dispuesto en norma especial.

Los Jueces Municipales en el respectivo municipio, salvo lo dispuesto en norma especial.

Los Jueces de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad en el respectivo Distrito.

Artículo 43. *Competencia.* Es competente para conocer del juzgamiento el Juez del lugar donde ocurrió el delito.

Cuando no fuere posible determinar el lugar de ocurrencia del hecho, este se hubiere realizado en varios lugares, en uno incierto o en el extranjero, la competencia del Juez de Conocimiento se fija por el lugar donde se formule acusación por parte de la Fiscalía General de la Nación, lo cual hará donde se encuentren los elementos fundamentales de la acusación.

Las partes podrán controvertir la competencia del Juez únicamente en audiencia de formulación de acusación.

Para escoger el Juez de Control de Garantías en estos casos se atenderá lo señalado anteriormente. Su escogencia no determinará la del Juez de Conocimiento.

Artículo 44. *Competencia excepcional.* Cuando en el lugar en que debiera adelantarse la actuación no haya Juez, o el Juez único o todos los Jueces disponibles se hallaren impedidos, las Salas Administrativas del Consejo Superior de la Judicatura, o los Consejos Seccionales, según su competencia, podrán a petición de parte, y para preservar los principios de concentración, eficacia, menor costo del servicio de justicia e intermediación, ordenar el traslado temporal del Juez que razonablemente se considere el más próximo, así sea de diferente municipio, circuito o Distrito, para atender esas diligencias o el desarrollo del proceso. La designación deberá recaer en funcionario de igual categoría, cuya competencia se entienda válidamente prorrogada. La Sala Penal de la Corte, así como los funcionarios interesados en el asunto, deberán ser informados de inmediato de esa decisión.

Artículo 45. *De la Fiscalía General de la Nación.* El Fiscal General de la Nación y sus delegados tienen competencia en todo el territorio nacional.

CAPÍTULO IV

Cambio de radicación

Artículo 46. *Finalidad y procedencia.* El cambio de radicación podrá disponerse excepcionalmente cuando en el territorio donde se esté adelantando la actuación procesal existan circunstancias que puedan afectar el orden público, la imparcialidad o la independencia de la administración de justicia, las garantías procesales, la publicidad del juzgamiento, la seguridad o integridad personal de los intervinientes, en especial de las víctimas, o de los servidores públicos.

Artículo 47. *Solicitud de cambio.* Antes de iniciarse la audiencia del juicio oral, las partes, el Ministerio Público o el Gobierno Nacional, oralmente o por escrito, podrán solicitar el cambio de radicación ante el Juez que esté conociendo del proceso, quien informará al superior competente para decidir.

El Juez que esté conociendo de la actuación también podrá solicitar el cambio de radicación ante el funcionario competente para resolverla.

Parágrafo. El Gobierno Nacional solo podrá solicitar el cambio de radicación por razones de orden público o de seguridad de los intervi-

nientes, en especial de las víctimas, o de los servidores públicos.

Artículo 48. *Trámite.* La solicitud debe ser debidamente sustentada y a ella se acompañarán los elementos cognoscitivos pertinentes. El superior tendrá tres (3) días para decidir mediante auto contra el cual no procede recurso alguno. El juicio oral no podrá iniciarse hasta tanto el superior no la decida. El Juez que conozca de la solicitud rechazará de plano la que no cumpla con los requisitos exigidos en esta disposición.

Artículo 49. *Fijación del sitio para continuar el proceso.* El superior competente para resolver el cambio de radicación señalará el lugar donde deba continuar el proceso, previo informe del Gobierno Nacional o Departamental sobre los sitios donde no sea conveniente fijar la nueva radicación.

Si el Tribunal Superior de Distrito, al conocer del cambio de radicación, estima conveniente que esta se haga en otro Distrito, la solicitud pasará a la Corte Suprema de Justicia para que decida. En este caso la Corte podrá, si encuentra procedente el cambio de radicación, señalar otro Distrito, o escoger el sitio en donde debe continuar el proceso en el mismo Distrito, previo informe del Gobierno Nacional o Departamental en el sentido anotado.

CAPÍTULO V

Competencia por razón de la conexidad y el factor subjetivo

Artículo 50. *Unidad procesal.* Por cada delito se adelantará una sola actuación procesal, cualquiera que sea el número de autores o partícipes, salvo las excepciones constitucionales y legales.

Los delitos conexos se investigarán y juzgarán conjuntamente. La ruptura de la unidad procesal no genera nulidad siempre que no afecte las garantías constitucionales.

Artículo 51. *Conexidad.* Al formular la acusación el Fiscal podrá solicitar al Juez de Conocimiento que se decrete la conexidad cuando:

1. El delito haya sido cometido en coparticipación criminal.
2. Se impute a una persona la comisión de más de un delito con una acción u omisión o varias acciones u omisiones, realizadas con unidad de tiempo y lugar.
3. Se impute a una persona la comisión de varios delitos, cuando unos se han realizado con el fin de facilitar la ejecución o procurar la impunidad de otros; o con ocasión o como consecuencia de otro.
4. Se impute a una o más personas la comisión de uno o varios delitos en las que exista homogeneidad en el modo de actuar de los autores o partícipes, relación razonable de lugar y tiempo, y, la evidencia aportada a una de las investigaciones pueda influir en la otra.

Parágrafo. La defensa en la audiencia preparatoria podrá solicitar se decrete la conexidad invocando alguna de las causales anteriores.

Artículo 52. *Competencia por conexidad.* Cuando deban juzgarse delitos conexos conocerá de ellos el Juez de mayor jerarquía de acuerdo con la competencia por razón del fuero legal o la naturaleza del asunto; si corresponden a la misma jerarquía será factor de competencia el territorio, en forma excluyente y preferente, en el siguiente orden: donde se haya cometido el delito más grave; donde se haya realizado el mayor número de delitos; donde se haya producido la primera aprehensión o donde se haya formulado primero la imputación.

Cuando se trate de conexidad entre delitos de competencia del Juez Penal de Circuito Especializado y cualquier otro funcionario judicial corresponderá el juzgamiento a aquel.

Artículo 53. *Ruptura de la unidad procesal.* Además de lo previsto en otras disposiciones, no se conservará la unidad procesal en los siguientes casos:

1. Cuando en la comisión del delito intervenga una persona para cuyo juzgamiento exista fuero constitucional o legal que implique cambio de competencia o que esté atribuido a una jurisdicción especial.

2. Cuando se decrete nulidad parcial de la actuación procesal que obligue a reponer el trámite con relación a uno de los acusados o de delitos.

3. Cuando no se haya proferido para todos los delitos o para todos los procesados decisión que anticipadamente ponga fin al proceso.

4. Cuando la terminación del proceso sea producto de la aplicación de los mecanismos de justicia restaurativa o del principio de oportunidad y no comprenda a todos los delitos o a todos los acusados.

5. Cuando en el juzgamiento las pruebas determinen la posible existencia de otro delito, o la vinculación de una persona en calidad de autor o partícipe.

Parágrafo. Para los efectos indicados en este artículo se entenderá que el Juez Penal de Circuito Especializado es de superior jerarquía respecto del Juez de Circuito.

CAPÍTULO VI

Definición de competencia

Artículo 54. *Trámite.* Cuando el Juez ante el cual se haya presentado la acusación manifieste su incompetencia, así lo hará saber a las partes en la misma audiencia y remitirá el asunto inmediatamente al funcionario que deba definirla, quien en el término improrrogable de tres (3) días decidirá de plano. Igual procedimiento se aplicará cuando se trate de lo previsto en el artículo 301 de este Código y cuando la incompetencia la proponga la defensa.

Artículo 55. *Prórroga.* Se entiende prorrogada la competencia si no se manifiesta o alega la incompetencia en la oportunidad indicada en el artículo anterior, salvo que esta devenga del factor subjetivo o esté radicada en funcionario de superior jerarquía.

En estos eventos el Juez, de oficio o a solicitud del Fiscal o de la defensa, de encontrar la causal de incompetencia sobreviniente en audiencia preparatoria o de juicio oral, remitirá el asunto ante el funcionario que deba definir la competencia, para que este, en el término de tres (3) días, adopte de plano las decisiones a que hubiere lugar.

Parágrafo. Para los efectos indicados en este artículo se entenderá que el Juez Penal de Circuito Especializado es de superior jerarquía respecto del Juez de Circuito.

CAPÍTULO VII

Impedimentos y recusaciones

Artículo 56. *Causales de impedimento.* Son causales de impedimento:

1. Que el funcionario judicial, su cónyuge o compañero o compañera permanente, o algún pariente suyo dentro del cuarto grado de consanguinidad o civil, o segundo de afinidad, tenga interés en la actuación procesal.

2. Que el funcionario judicial sea acreedor o deudor de alguna de las partes, del denunciante, de la víctima o del perjudicado, de su cónyuge o compañero permanente o algún pariente dentro del cuarto grado de consanguinidad o civil, o segundo de afinidad.

3. Que el funcionario judicial, o su cónyuge o compañero o compañera permanente, sea pariente dentro del cuarto grado de consanguinidad o civil, o segundo de afinidad, del apoderado o defensor de alguna de las partes.

4. Que el funcionario judicial haya sido apoderado o defensor de alguna de las partes, o sea o haya sido contraparte de cualquiera de ellos, o haya dado consejo o manifestado su opinión sobre el asunto materia del proceso.

5. Que exista amistad íntima o enemistad grave entre alguna de las partes, denunciante, víctima o perjudicado y el funcionario judicial.

6. Que el funcionario haya dictado la providencia de cuya revisión se trata, o hubiere participado dentro del proceso, o sea cónyuge o compañero o compañera permanente o pariente dentro del cuarto grado de consanguinidad o civil, o segundo de afinidad, del funcionario que dictó la providencia a revisar.

7. Que el funcionario judicial haya dejado vencer, sin actuar, los términos que la ley señale al efecto, a menos que la demora sea debidamente justificada.

8. Que el funcionario judicial, su cónyuge o compañero o compañera permanente, o pariente dentro del cuarto grado de consanguinidad o civil, o segundo de afinidad, sea socio, en sociedad colectiva, de responsabilidad limitada o en comandita simple o de hecho, de alguna de las partes, del denunciante, de la víctima o del perjudicado.

9. Que el funcionario judicial sea heredero o legatario de alguna de las partes, del denunciante, de la víctima o del perjudicado, o lo sea su cónyuge o compañero o compañera permanente,

o alguno de sus parientes dentro del cuarto grado de consanguinidad o civil, o segundo de afinidad.

10. Que antes de formular la imputación el funcionario judicial haya estado vinculado legalmente a una investigación penal, o disciplinaria en la que le hayan formulado cargos, por denuncia o queja instaurada por alguno de los intervinientes. Si la denuncia o la queja fuere presentada con posterioridad a la formulación de la imputación, procederá el impedimento cuando se vincule jurídicamente al funcionario judicial.

11. Que el Juez haya intervenido como Fiscal dentro de la actuación.

12. Que el Juez haya ejercido el control de garantías o conocido de la audiencia preliminar de reconsideración, caso en el cual quedará impedido para conocer el juicio en su fondo.

13. Que el Juez haya conocido de la solicitud de preclusión formulada por la Fiscalía General de la Nación y la haya negado, caso en el cual quedará impedido para conocer el juicio en su fondo.

14. Que el Juez o Fiscal haya sido asistido judicialmente, durante los últimos tres (3) años, por un abogado que sea parte en el proceso.

Artículo 57. *Trámite para el impedimento.* Cuando el funcionario judicial se encuentre incurso en una de las causales de impedimento deberá manifestarlo a la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia o a la Sala Penal del Tribunal de Distrito, según corresponda, para que sea sustraído del conocimiento del asunto.

Artículo 58. *Impedimento del Fiscal General de la Nación.* Si el Fiscal General de la Nación se declarare impedido o no aceptare la recusación, enviará la actuación a la Sala Plena de la Corte Suprema de Justicia, para que resuelva de plano.

Si prosperare el impedimento o la recusación, continuará conociendo de la actuación el Vicefiscal General de la Nación.

Artículo 59. *Impedimento conjunto.* Si la causal de impedimento se extiende a varios integrantes de las Salas de Decisión de los Tribunales, el trámite se hará conjuntamente.

Artículo 60. *Requisitos y formas de recusación.* Si el funcionario en quien se dé una causal de impedimento no la declarare, cualquiera de las partes podrá recusarlo.

La recusación se propondrá y decidirá en los términos de este Código.

Artículo 61. *Improcedencia del impedimento y de la recusación.* No son recusables los funcionarios judiciales a quienes corresponda decidir el incidente. No habrá lugar a recusación cuando el motivo de impedimento surja del cambio de defensor de una de las partes, a menos que la formule la parte contraria o el Ministerio Público.

Artículo 62. *Suspensión de la actuación procesal.* Desde cuando se presente la recusación

o se manifieste el impedimento del funcionario judicial hasta que se resuelva definitivamente, se suspenderá la actuación.

Cuando la recusación propuesta por el procesado o su defensor se declare infundada, no correrá la prescripción de la acción entre el momento de la petición y la decisión correspondiente.

Artículo 63. *Impedimentos y recusación de otros funcionarios y empleados.* Las causales de impedimento y las sanciones se aplicarán a los Fiscales, agentes del Ministerio Público, miembros de los organismos que cumplan funciones permanentes o transitorias de Policía Judicial, y empleados de los despachos judiciales, quienes las pondrán en conocimiento de su inmediato superior tan pronto como adviertan su existencia, sin perjuicio de que los interesados puedan recusarlos. El superior decidirá de plano y, si hallare fundada la causal de recusación o impedimento, procederá a reemplazarlo.

Cuando se trate de impedimento o recusación de Personero Municipal, la manifestación se hará ante el Procurador Provincial de su jurisdicción, quien procederá a reemplazarlo, si hubiere lugar a ello, por un funcionario de su propia dependencia o de la misma Personería, o por el Personero del municipio más cercano.

En los casos de la Procuraduría General de la Nación, Fiscalía General de la Nación y demás entidades que tengan funciones de Policía Judicial, se entenderá por superior la persona que indique el jefe de la respectiva entidad, conforme a su estructura.

En estos casos no se suspenderá la actuación.

Artículo 64. *Desaparición de la causal.* En ningún caso se recuperará la competencia por la desaparición de la causal de impedimento.

Artículo 65. *Improcedencia de la impugnación.* Las decisiones que se profieran en el trámite de un impedimento o recusación no tendrán recurso alguno.

TÍTULO II

ACCIÓN PENAL

CAPÍTULO I

Disposiciones generales

Artículo 66. *Titularidad y obligatoriedad.* El Estado, por intermedio de la Fiscalía General de la Nación, está obligado a ejercer la acción penal y a realizar la investigación de los hechos que revistan las características de un delito, de oficio o que lleguen a su conocimiento por medio de denuncia, petición especial, querrela o cualquier otro medio, salvo las excepciones contempladas en la Constitución Política y en este Código.

No podrá, en consecuencia, suspender, interrumpir ni renunciar a la persecución penal, salvo en los casos que establezca la ley para aplicar el principio de oportunidad regulado dentro del marco de la política criminal del Estado, el cual estará sometido al control de legalidad por parte del Juez de Control de Garantías.

Artículo 67. *Deber de denunciar.* Toda persona debe denunciar a la autoridad los delitos de cuya comisión tenga conocimiento y que deban investigarse de oficio.

El servidor público que conozca de la comisión de un delito que deba investigarse de oficio, iniciará sin tardanza la investigación si tuviere competencia para ello; en caso contrario, pondrá inmediatamente el hecho en conocimiento ante la autoridad competente.

Artículo 68. *Exoneración del deber de denunciar.* Nadie está obligado a formular denuncia contra sí mismo, contra su cónyuge, compañero o compañera permanente o contra sus parientes dentro del cuarto grado de consanguinidad o civil, o segundo de afinidad, ni a denunciar cuando medie el secreto profesional.

Artículo 69. *Requisitos de la denuncia, de la querrela o de la petición.* La denuncia, querrela o petición se hará verbalmente, o por escrito, o por cualquier medio técnico que permita la identificación del autor, dejando constancia del día y hora de su presentación y contendrá una relación detallada de los hechos que conozca el denunciante. Este deberá manifestar, si le consta, que los mismos hechos ya han sido puestos en conocimiento de otro funcionario. La denuncia falsa implica responsabilidad penal; el funcionario lo advertirá al denunciante. En todo caso se inadmitirán las denuncias sin fundamento.

Los escritos anónimos que no suministren evidencias o datos concretos que permitan encauzar la investigación se archivarán. Si contienen información que señale la probable ocurrencia de un delito serán remitidos a los organismos que desarrollan funciones de Policía Judicial para que realicen las diligencias necesarias de verificación.

En todo caso el denunciante podrá ampliar la denuncia.

Artículo 70. *Condiciones de procesabilidad.* La querrela y la petición especial son condiciones de procesabilidad de la acción penal.

Cuando el delito requiera petición especial deberá ser presentada por el Procurador General de la Nación.

Artículo 71. *Querellante legítimo.* La querrela únicamente puede ser presentada por el sujeto pasivo del delito. Si este fuere incapaz o persona jurídica, debe ser formulada por su representante legal. Si el querellante legítimo ha fallecido, podrán presentarla sus herederos.

Cuando el sujeto pasivo estuviere imposibilitado para formular la querrela, o sea incapaz y carezca de representante legal, o este sea autor o partícipe del delito, puede presentarla el Defensor de Familia, el Agente del Ministerio Público o los perjudicados directos.

En el delito de inasistencia alimentaria será también querellante legítimo el Defensor de Familia.

El Procurador General de la Nación podrá formular querrela cuando se afecte el interés público o colectivo.

La intervención de un servidor público como representante de un menor incapaz, no impide que pueda conciliar o desistir. El Juez tendrá especial cuidado de verificar que la causa de esta actuación o del acuerdo, se produzca en beneficio de la víctima para garantizar la reparación integral o la indemnización económica.

Artículo 72. *Extensión de la querrela.* La querrela se extiende de derecho contra todos los que hubieren participado en el delito.

Artículo 73. *Caducidad de la querrela.* La querrela debe presentarse dentro de los seis (6) meses siguientes a la comisión del delito. No obstante, cuando el querellante legítimo por razones de fuerza mayor o caso fortuito acreditados no hubiere tenido conocimiento de su ocurrencia, el término se contará a partir del momento en que aquellos desaparezcan, sin que en este caso sea superior a seis (6) meses.

Artículo 74. *Delitos que requieren querrela.* Para iniciar la acción penal será necesario querrela en los siguientes delitos, excepto cuando el sujeto pasivo sea un menor de edad:

1. Aquellos que de conformidad con el Código Penal no tienen señalada pena privativa de la libertad.

2. Inducción o ayuda al suicidio (C. P., artículo 107); lesiones personales sin secuelas que produjeran incapacidad para trabajar o enfermedad sin exceder de sesenta (60) días (C. P., artículo 112, incisos 1º y 2º); lesiones personales con deformidad física transitoria (C. P., artículo 113, inciso 1º); lesiones personales con perturbación funcional transitoria (C. P., artículo 114, inciso 1º); parto o aborto preterintencional (C. P., artículo 118); lesiones personales culposas (C. P., artículo 120); omisión de socorro (C. P., artículo 131); violación a la libertad religiosa (C. P., artículo 201); injuria (C. P., artículo 220); calumnia (C. P., artículo 221); injuria y calumnia indirecta (C. P., artículo 222); injuria por vías de hecho (C. P., artículo 226); injurias recíprocas (C. P., artículo 227); violencia intrafamiliar (C. P., artículo 229); maltrato mediante restricción a la libertad física (C. P., artículo 230); inasistencia alimentaria (C. P., artículo 233); malversación y dilapidación de los bienes de familiares (C. P., artículo 236); hurto simple cuya cuantía no exceda de ciento cincuenta (150) salarios mínimos mensuales legales vigentes (C. P., artículo 239, inciso 2º); alteración, desfiguración y suplantación de marcas de ganado (C. P., artículo 243); estafa cuya cuantía no exceda de ciento cincuenta (150) salarios mínimos mensuales legales vigentes (C. P., artículo 246, inciso 3º); emisión y transferencia ilegal de cheques (C. P., artículo 248); abuso de confianza (C. P., artículo 249); aprovechamiento de error ajeno o caso fortuito (C. P., artículo 252); alzamiento de bienes (C. P., artículo 253);

disposición de bien propio gravado con prenda (C. P., artículo 255); defraudación de fluidos (C. P., artículo 256); acceso ilegal de los servicios de telecomunicaciones (C. P., artículo 257); malversación y dilapidación de bienes (C. P., artículo 259); usurpación de tierras (C. P., artículo 261); usurpación de aguas (C. P., artículo 262); invasión de tierras o edificios (C. P., artículo 263); perturbación de la posesión sobre inmuebles (C. P., artículo 264); daño en bien ajeno (C. P., artículo 265); usura y recargo de ventas a plazo (C. P., artículo 305); falsa autoacusación (C. P., artículo 437); infidelidad a los deberes profesionales (C. P., artículo 445).

Artículo 75. *Delitos que requieren petición especial.* La acción penal se iniciará por petición del Procurador General de la Nación, cuando el delito se cometa en el extranjero, no hubiere sido juzgado, el sujeto activo se encuentre en Colombia y se cumplan los siguientes requisitos:

1. Si se ha cometido por nacional colombiano, cuando la ley colombiana lo reprima con pena privativa de la libertad cuyo mínimo no sea inferior a dos (2) años.

2. Si se ha cometido por extranjero, cuando sea perjudicado el Estado o nacional colombiano y tenga prevista pena privativa de la libertad cuyo mínimo no sea inferior a dos (2) años.

3. Si se ha cometido por extranjero, cuando sea perjudicado otro extranjero, se hubiese señalado pena privativa de la libertad cuyo mínimo sea superior a tres (3) años, no se trate de delito político y no sea concedida la extradición.

4. En los delitos por violación de inmunidad diplomática y ofensa a diplomáticos.

Artículo 76. *Desistimiento de la querrela.* En cualquier momento de la actuación y antes de concluir la audiencia preparatoria, el querellante podrá manifestar verbalmente o por escrito su deseo de no continuar con los procedimientos.

Si al momento de presentarse la solicitud no se hubiese formulado la imputación, le corresponde a la Fiscalía verificar que ella sea voluntaria, libre e informada, antes de proceder a aceptarla y archivar las diligencias.

Si se hubiere formulado la imputación le corresponderá al Juez de Conocimiento, luego de escuchar el parecer de la Fiscalía, determinar si acepta el desistimiento.

En cualquier caso el desistimiento se hará extensivo a todos los autores o partícipes del delito investigado, y una vez aceptado no admitirá retractación.

Artículo 77. *Extinción.* La acción penal se extingue por muerte del imputado o acusado, prescripción, aplicación del principio de oportunidad, amnistía, oblación, caducidad de la querrela, desistimiento, y en los demás casos contemplados por la ley.

Artículo 78. *Trámite de la extinción.* La ocurrencia del hecho generador de la extinción de la acción penal deberá ser manifestada por la Fiscalía General de la Nación mediante orden

sucintamente motivada. Si la causal se presentare antes de formularse la imputación el Fiscal será competente para decretarla y ordenar como consecuencia el archivo de la actuación.

A partir de la formulación de la imputación la Fiscalía deberá solicitar al Juez de Conocimiento la preclusión.

Parágrafo. El imputado o acusado podrá renunciar a la prescripción de la acción penal dentro de los cinco (5) días siguientes a la comunicación del archivo de la investigación respectivamente. Si se tratare de solicitud de preclusión, el imputado podrá manifestar su renuncia únicamente durante la audiencia correspondiente.

Artículo 79. *Archivo de las diligencias.* Cuando la Fiscalía tenga conocimiento de un hecho respecto del cual constate que no existen motivos o circunstancias fácticas que permitan su caracterización como delito, o indiquen su posible existencia como tal, dispondrá el archivo de la actuación.

Sin embargo, si surgieren nuevos elementos probatorios la indagación se reanudará mientras no se haya extinguido la acción penal.

Artículo 80. *Efectos de la extinción.* La extinción de la acción penal producirá efectos de cosa juzgada. Sin embargo, no se extenderá a la acción civil derivada del injusto ni a la acción de extinción de dominio.

Artículo 81. *Continuación de la persecución penal para los demás imputados o procesados.* La acción penal deberá continuarse en relación con los imputados o procesados en quienes no concurren las causales de extinción.

CAPÍTULO II

Comiso

Artículo 82. *Procedencia.* El comiso procederá sobre los bienes y recursos del penalmente responsable que provengan o sean producto directo o indirecto del delito, o sobre aquellos utilizados o destinados a ser utilizados en los delitos dolosos como medio o instrumentos para la ejecución del mismo, sin perjuicio de los derechos que tengan sobre ellos los sujetos pasivos o los terceros de buena fe.

Cuando los bienes o recursos producto directo o indirecto del delito sean mezclados o encubiertos con bienes de lícita procedencia, el comiso procederá hasta el valor estimado del producto ilícito, salvo que con tal conducta se configure otro delito, pues en este último evento procederá sobre la totalidad de los bienes comprometidos en ella.

Sin perjuicio también de los derechos de las víctimas y terceros de buena fe, el comiso procederá sobre los bienes del penalmente responsable cuyo valor corresponda o sea equivalente al de bienes producto directo o indirecto del delito, cuando de estos no sea posible su localización, identificación o afectación material, o no resulte procedente el comiso en los términos previstos en los incisos precedentes.

Decretado el comiso, los bienes pasarán en forma definitiva a la Fiscalía General de la Nación a través del Fondo Especial para la Administración de Bienes, a menos que la ley disponga su destrucción o destinación diferente.

Parágrafo. Para los efectos del comiso se entenderán por bienes todos los que sean susceptibles de valoración económica o sobre los cuales pueda recaer derecho de dominio, corporales o incorporales, muebles o inmuebles, tangibles o intangibles, así como los documentos o instrumentos que pongan de manifiesto el derecho sobre los mismos.

Artículo 83. *Medidas cautelares sobre bienes susceptibles de comiso.* Se tendrán como medidas materiales con el fin de garantizar el comiso la incautación y ocupación, y como medida jurídica la suspensión del poder dispositivo.

Las anteriores medidas procederán cuando se tengan motivos fundados para inferir que los bienes o recursos son producto directo o indirecto de un delito doloso, que su valor equivale a dicho producto, que han sido utilizados o estén destinados a ser utilizados como medio o instrumento de un delito doloso, o que constituyen el objeto material del mismo, salvo que deban ser devueltos al sujeto pasivo, a las víctimas o a terceros.

Artículo 84. *Trámite en la incautación u ocupación de bienes con fines de comiso.* Dentro de las treinta y seis (36) horas siguientes a la incautación u ocupación de bienes o recursos con fines de comiso, efectuadas por orden del Fiscal General de la Nación o su delegado, o por acción de la Policía Judicial en los eventos señalados en este Código, el Fiscal comparecerá ante el Juez de Control de Garantías para que realice la audiencia de revisión de la legalidad sobre lo actuado.

Artículo 85. *Suspensión del poder dispositivo.* En la formulación de imputación o en audiencia preliminar el Fiscal podrá solicitar la suspensión del poder dispositivo de bienes y recursos con fines de comiso, que se mantendrá hasta tanto se resuelva sobre el mismo con carácter definitivo o se disponga su devolución.

Presentada la solicitud, el Juez de Control de Garantías dispondrá la suspensión del poder dispositivo de los bienes y recursos cuando constate alguna de las circunstancias previstas en el artículo anterior. Si determina que la medida no es procedente, el Fiscal examinará si el bien se encuentra dentro de una causal de extinción de dominio, evento en el cual dispondrá en forma inmediata lo pertinente para que se promueva la acción respectiva.

En todo caso, para solicitar la suspensión del poder dispositivo de bienes y recursos con fines de comiso, el Fiscal tendrá en cuenta el interés de la justicia, el valor del bien y la viabilidad económica de su administración.

Artículo 86. *Administración de los bienes.* Los bienes y recursos que sean objeto de medidas

con fines de comiso quedarán a disposición del Fondo Especial para la Administración de Bienes de la Fiscalía General de la Nación para su administración de acuerdo con los sistemas que para tal efecto establezca la ley, y deberán ser relacionados en un Registro Público Nacional de Bienes. Tales medidas deberán inscribirse dentro de los tres (3) días siguientes a su adopción en las oficinas de registro correspondientes cuando la naturaleza del bien lo permita.

Parágrafo. Se exceptúan de la administración del Fondo Especial para la Administración de Bienes de la Fiscalía General de la Nación los bienes que tienen el carácter de elemento material probatorio y evidencia física, que serán objeto de las normas previstas en este Código para la cadena de custodia.

Artículo 87. *Destrucción del objeto material del delito.* En las actuaciones por delitos contra la salud pública, los derechos de autor, falsificación de moneda o las conductas descritas en los artículos 300, 306 y 307 del Código Penal, los bienes que constituyen su objeto material una vez cumplidas las previsiones de este Código para la cadena de custodia y establecida su ilegitimidad por informe del perito oficial, serán destruidos por las autoridades de Policía Judicial en presencia del Fiscal y del Agente del Ministerio Público.

Artículo 88. *Devolución de bienes.* Además de lo previsto en otras disposiciones de este Código, antes de formularse la acusación y por orden del Fiscal, y en un término que no puede exceder de seis meses, serán devueltos los bienes y recursos incautados u ocupados a quien tenga derecho a recibirlos cuando no sean necesarios para la indagación o investigación, o se determine que no se encuentran en una circunstancia en la cual procede su comiso; sin embargo, en caso de requerirse para promover acción de extinción de dominio dispondrá lo pertinente para dicho fin.

En las mismas circunstancias, a petición del Fiscal o de quien tenga interés legítimo en la pretensión, el Juez que ejerce las funciones de control de garantías dispondrá el levantamiento de la medida de suspensión del poder dispositivo.

Artículo 89. *Bienes o recursos no reclamados.* Ordenada la devolución de bienes o recursos, se comunicará a quien tenga derecho a recibirlos para que los reclame dentro de los quince (15) días siguientes a la decisión que así lo determine. Transcurrido el término anterior sin que los bienes sean reclamados, se dejarán a disposición del Fondo Especial para la Administración de Bienes de la Fiscalía General de la Nación.

De la misma forma se procederá si se desconoce al titular, poseedor o tenedor de los bienes que fueron afectados.

Lo dispuesto en este artículo se entiende sin perjuicio de lo establecido en normas especiales.

Artículo 90. *Omisión de pronunciamiento sobre los bienes.* Si en la sentencia o decisión

con efectos equivalentes se omite el pronunciamiento definitivo sobre los bienes afectados con fines de comiso, la defensa, el Fiscal o el Ministerio Público podrán solicitar en la misma audiencia la adición de la decisión con el fin de obtener el respectivo pronunciamiento.

Artículo 91. *Suspensión y cancelación de la personería jurídica.* En cualquier momento y antes de presentarse la acusación, a petición de la Fiscalía, el Juez de Control de Garantías ordenará a la autoridad competente que, previo el cumplimiento de los requisitos legales establecidos para ello, proceda a la suspensión de la personería jurídica o al cierre temporal de los locales o establecimientos abiertos al público, de personas jurídicas o naturales, cuando existan motivos fundados que permitan inferir que se han dedicado total o parcialmente al desarrollo de actividades delictivas.

Las anteriores medidas se dispondrán con carácter definitivo en la sentencia condenatoria cuando exista convencimiento más allá de toda duda razonable sobre las circunstancias que las originaron.

CAPÍTULO III

Medidas cautelares

Artículo 92. *Medidas cautelares sobre bienes.* El Juez de Control de Garantías, en la audiencia de formulación de la imputación o con posterioridad a ella, a petición del Fiscal o de las víctimas directas podrá decretar sobre bienes del imputado o del acusado las medidas cautelares necesarias para proteger el derecho a la indemnización de los perjuicios causados con el delito.

La víctima directa acreditará sumariamente su condición de tal, la naturaleza del daño recibido y la cuantía de su pretensión.

El embargo y secuestro de los bienes se ordenará en cuantía suficiente para garantizar el pago de los perjuicios que se hubieren ocasionado, previa caución que se debe prestar de acuerdo con el régimen establecido en el Código de Procedimiento Civil, salvo que la solicitud sea formulada por el Fiscal o que exista motivo fundado para eximir de ella al peticionante.

El Juez, una vez decretado el embargo y secuestro, designará secuestro y adelantará el trámite posterior conforme a las normas que regulan la materia en el Código de Procedimiento Civil.

Cuando las medidas afecten un bien inmueble que esté ocupado o habitado por el imputado o acusado, se dejará en su poder a título de depósito gratuito, con el compromiso de entregarlo a un secuestro o a quien el funcionario indique si se profiere sentencia condenatoria en su contra.

Parágrafo. En los procesos en los que sean víctimas los menores de edad o los incapaces, el Ministerio Público podrá solicitar el embargo y secuestro de los bienes del imputado en las mismas condiciones señaladas en este artículo, salvo la obligación de prestar caución.

Artículo 93. *Criterios para decretar medidas cautelares.* El Juez al decretar embargos y secuestros los limitará a lo necesario, de acuerdo con las reglas establecidas en el Código de Procedimiento Civil.

El Juez a solicitud del imputado, acusado o condenado, deberá examinar la necesidad de las medidas cautelares y, si lo considera pertinente, sustituirlas por otras menos gravosas o reducirlas cuando sean excesivas.

Artículo 94. *Proporcionalidad.* No se podrán ordenar medidas cautelares sobre bienes del imputado o acusado cuando aparezcan desproporcionadas en relación con la gravedad del daño y la probable sentencia sobre la pretensión de reparación integral o tasación de perjuicios.

Artículo 95. *Cumplimiento de las medidas.* Las medidas cautelares se cumplirán en forma inmediata después de haber sido decretadas, y se notificarán a la parte a quien afectan, una vez cumplidas.

Artículo 96. *Desembargo.* Podrá decretarse el desembargo de bienes, cuando el imputado preste caución en dinero efectivo o mediante póliza de compañía de seguros o garantía bancaria, por el monto que el Juez señale para garantizar el pago de los daños y perjuicios que llegaren a establecerse, como de las demás obligaciones de contenido económico a que hubiere lugar.

La caución en dinero efectivo se considerará embargada para todos los efectos legales.

Señalado el monto de la caución, el interesado deberá prestarla dentro de un término no mayor de veinte (20) días contados a partir de la fecha en que se impuso.

Cuando se profiera preclusión o sentencia absolutoria se condenará al peticionario temerario al pago de los perjuicios que con la práctica de las medidas cautelares se hubieren ocasionado al imputado.

Artículo 97. *Prohibición de enajenar.* El imputado dentro del proceso penal no podrá enajenar bienes sujetos a registro durante los seis (6) meses siguientes a la formulación de la imputación, a no ser que antes se garantice la indemnización de perjuicios o haya pronunciamiento de fondo sobre su inocencia.

Esta obligación deberá ser impuesta expresamente en la audiencia correspondiente. Cualquier negociación que se haga sobre los bienes sin autorización del Juez será nula y así se deberá decretar.

Para los efectos del presente artículo el Juez comunicará la prohibición a la oficina de registro correspondiente.

Lo anterior sin perjuicio de los negocios jurídicos realizados con anterioridad y que deban perfeccionarse en el transcurso del proceso y de los derechos de los terceros de buena fe, quienes podrán hacerlos valer, personalmente o por intermedio de abogado dentro de una audiencia preliminar que deberá proponerse, para ese único

fin, desde la formulación de la imputación hasta antes de iniciarse el juicio oral, con base en los motivos existentes al tiempo de su formulación. El Juez que conozca del asunto resolverá de plano.

Artículo 98. *Autorizaciones especiales.* El Juez podrá autorizar que se realicen operaciones mercantiles sobre los bienes descritos en el artículo anterior, cuando aquellas sean necesarias para el pago de los perjuicios. Igual autorización procederá para los bienes entregados en forma provisional. El negocio jurídico deberá ser autorizado por el funcionario, y el importe deberá consignarse directamente a órdenes del despacho judicial.

Cuando la venta sea necesaria en desarrollo del giro ordinario de los negocios del sindicado o esté acreditada la existencia de bienes suficientes para atender una eventual indemnización, se podrá autorizar aquella.

Artículo 99. *Medidas patrimoniales a favor de las víctimas.* El Fiscal, a solicitud del interesado, podrá:

1. Ordenar la restitución inmediata a la víctima de los bienes objeto del delito que hubieren sido recuperados.
2. Autorizar a la víctima el uso y disfrute provisional de bienes que, habiendo sido adquiridos de buena fe, hubieran sido objeto de delito.
3. Reconocer las ayudas provisionales con cargo al fondo de compensación para las víctimas.

Artículo 100. *Afectación de bienes en delitos culposos.* En los delitos culposos, los vehículos automotores, naves o aeronaves o cualquier unidad montada sobre ruedas y los demás objetos que tengan libre comercio, una vez cumplidas dentro de los diez (10) días siguientes las previsiones de este Código para la cadena de custodia tratándose de macroelementos materiales probatorios, se entregarán provisionalmente al propietario, poseedor o tenedor legítimo, salvo que se haya solicitado y decretado su embargo y secuestro.

Tratándose de vehículos de servicio público colectivo, podrán ser entregados a título de depósito provisional al representante legal de la empresa a la cual se encuentre afiliado con la obligación de rendir cuentas sobre lo producido en el término que el funcionario judicial determine y la devolución cuando así lo disponga. En tal caso, no procederá la entrega hasta tanto no se tome decisión definitiva respecto de ellos.

La entrega será definitiva cuando se garantice el pago de los perjuicios, o se hayan embargado bienes del imputado o acusado en cuantía suficiente para proteger el derecho a la indemnización de los perjuicios causados con el delito.

Artículo 101. *Suspensión y cancelación de registros obtenidos fraudulentamente.* En cualquier momento y antes de presentarse la

acusación, a petición de la Fiscalía, el Juez de Control de Garantías dispondrá la suspensión del poder dispositivo de los bienes sujetos a registro cuando existan motivos fundados para inferir que el título de propiedad fue obtenido fraudulentamente.

En la sentencia condenatoria se ordenará la cancelación de los títulos y registros respectivos cuando exista convencimiento más allá de toda duda razonable sobre las circunstancias que originaron la anterior medida.

Lo dispuesto en este artículo también se aplicará respecto de los títulos valores sujetos a esta formalidad y obtenidos fraudulentamente.

Si estuviere acreditado que con base en las calidades jurídicas derivadas de los títulos cancelados se están adelantando procesos ante otras autoridades, se pondrá en conocimiento la decisión de cancelación para que se tomen las medidas correspondientes.

CAPÍTULO IV

Del ejercicio del incidente de reparación integral

Artículo 102. *Procedencia y ejercicio del incidente de reparación integral.* Emitido el sentido del fallo que declara la responsabilidad penal del acusado y, previa solicitud expresa de la víctima, o del Fiscal o del Ministerio Público a instancia de ella, el Juez fallador abrirá inmediatamente el incidente de reparación integral de los daños causados con la conducta criminal, y convocará a audiencia pública dentro de los ocho (8) días siguientes.

Cuando la pretensión sea exclusivamente económica, solo podrá ser formulada por la víctima directa, sus herederos, sucesores o causahabientes.

Artículo 103. *Trámite del incidente de reparación integral.* Iniciada la audiencia el incidentante formulará oralmente su pretensión en contra del declarado penalmente responsable, con expresión concreta de la forma de reparación integral a la que aspira e indicación de las pruebas que hará valer.

El Juez examinará la pretensión y deberá rechazarla si quien la promueve no es víctima o está acreditado el pago efectivo de los perjuicios y este fuere la única pretensión formulada. La decisión negativa al reconocimiento de la condición de víctima será objeto de recurso de impugnación en los términos de este Código.

Admitida la pretensión el Juez la pondrá en conocimiento del declarado penalmente responsable y acto seguido ofrecerá la posibilidad de una conciliación que de prosperar dará término al incidente y lo allí acordado se incorporará a la sentencia. En caso contrario el Juez fijará fecha para una nueva audiencia dentro de los ocho (8) días siguientes para intentar nuevamente la conciliación y de no lograrse el declarado penalmente responsable deberá ofrecer sus propios medios de prueba.

Artículo 104. *Audiencia de pruebas y alegaciones.* El día y hora señalados el Juez

realizará la audiencia, la cual iniciará con una invitación a los intervinientes a conciliar. De lograrse el acuerdo su contenido se incorporará a la decisión. En caso contrario, se procederá a la práctica de la prueba ofrecida por cada parte y se oirá el fundamento de sus pretensiones.

Parágrafo. La ausencia injustificada del solicitante a las audiencias de este trámite implicará el desistimiento de la pretensión, el archivo de la solicitud, y la condenatoria en costas.

Si injustificadamente no compareciere el declarado penalmente responsable se recibirá la prueba ofrecida por los presentes y, con base en ella, se resolverá. Quien no comparezca, habiendo sido citado en forma debida, quedará vinculado a los resultados de la decisión del incidente.

Artículo 105. *Decisión de reparación integral.* En la misma audiencia el Juez adoptará la decisión que ponga fin al incidente, la cual se incorporará a la sentencia de responsabilidad penal.

Artículo 106. *Caducidad.* La solicitud para la reparación integral por medio de este procedimiento especial caduca treinta (30) días después de haberse anunciado el fallo de responsabilidad penal.

Artículo 107. *Tercero civilmente responsable.* Es la persona que según la ley civil deba responder por el daño causado por la conducta del condenado.

El tercero civilmente responsable podrá acudir al incidente de reparación integral con los mismos derechos del condenado, en la determinación del monto de la pretensión del incidentante.

Artículo 108. *Citación del asegurador.* Exclusivamente para efectos de la conciliación de que trata el artículo 103, la víctima, el condenado, su defensor o el tercero civilmente responsable podrán pedir la citación del asegurador de la responsabilidad civil amparada en virtud del contrato de seguro válidamente celebrado, quien tendrá la facultad de participar en dicha conciliación.

TÍTULO III MINISTERIO PÚBLICO

Artículo 109. *El Ministerio Público.* El Ministerio Público intervendrá en el proceso penal cuando sea necesario, en defensa del orden jurídico, del patrimonio público, o de los derechos y garantías fundamentales. El Procurador General de la Nación directamente o a través de sus delegados constituirá agencias especiales en los procesos de significativa y relevante importancia, de acuerdo con los criterios internos diseñados por su despacho, y sin perjuicio de que actúe en los demás procesos penales.

En los mismos eventos del inciso anterior los Personeros Distritales y Municipales actuarán como Agentes del Ministerio Público en el proceso penal y ejercerán sus competencias en

los Juzgados Penales y Promiscuos del Circuito y Municipales y ante sus Fiscales Delegados, sin perjuicio de que en cualquier momento la Procuraduría General de la Nación los asuma y en consecuencia los desplace.

Parágrafo. Para el cumplimiento de la función, los Fiscales, Jueces y la Policía Judicial enterarán oportunamente, por el medio más expedito, al Ministerio Público de las diligencias y actuaciones de su competencia.

Artículo 110. *De la agencia especial.* La constitución de «agente especial» del Ministerio Público se hará de oficio o a petición de cualquiera de los intervinientes en el proceso penal o del Gobierno Nacional.

Artículo 111. *Funciones del Ministerio Público.* Son funciones del Ministerio Público en la indagación, la investigación y el juzgamiento:

1. Como garante de los derechos humanos y de los derechos fundamentales:

a) Ejercer vigilancia sobre las actuaciones de la Policía Judicial que puedan afectar garantías fundamentales;

b) Participar en aquellas diligencias o actuaciones realizadas por la Fiscalía General de la Nación y los Jueces de la República que impliquen afectación o menoscabo de un derecho fundamental;

c) Procurar que las decisiones judiciales cumplan con los cometidos de lograr la verdad y la justicia;

d) Procurar que las condiciones de privación de la libertad como medida cautelar y como pena o medida de seguridad se cumplan de conformidad con los tratados internacionales, la Carta Política y la ley;

e) Procurar que de manera temprana y definitiva se defina la competencia entre diferentes jurisdicciones en procesos por graves violaciones a los Derechos Humanos y al Derecho Internacional Humanitario;

f) Procurar el cumplimiento del debido proceso y el derecho de defensa;

g) Participar cuando lo considere necesario, en las audiencias conforme a lo previsto en este Código.

2. Como representante de la sociedad:

a) Solicitar condena o absolución de los acusados e intervenir en la audiencia de control judicial de la preclusión;

b) Procurar la indemnización de perjuicios, el restablecimiento y la restauración del derecho en los eventos de agravio a los intereses colectivos, solicitar las pruebas que a ello conduzcan y las medidas cautelares que procedan;

c) Velar porque se respeten los derechos de las víctimas, testigos, jurados y demás intervinientes en el proceso, así como verificar su efectiva protección por el Estado;

d) Participar en aquellas diligencias o actuaciones donde proceda la disponibilidad

del derecho por parte de la víctima individual o colectiva y en las que exista disponibilidad oficial de la acción penal, procurando que la voluntad otorgada sea real y que no se afecten los derechos de los perjudicados, así como los principios de verdad y justicia, en los eventos de aplicación del principio de oportunidad;

e) Denunciar los fraudes y colusiones procesales.

Artículo 112. *Actividad probatoria.* El Ministerio Público podrá solicitar pruebas anticipadas en aquellos asuntos en los cuales esté ejerciendo o haya ejercido funciones de Policía Judicial siempre y cuando se reúnan los requisitos previstos en el artículo 300 del presente Código.

Así mismo podrá solicitar pruebas en el evento contemplado en el último inciso del artículo 373 de este Código.

TÍTULO IV

PARTES E INTERVINIENTES

CAPÍTULO I

Fiscalía General de la Nación

Artículo 113. *Composición.* La Fiscalía General de la Nación para el ejercicio de la acción penal estará integrada por el Fiscal General de la Nación, el Vicefiscal, los Fiscales y los funcionarios que él designe y estén previstos en el estatuto orgánico de la institución para esos efectos.

Artículo 114. *Atribuciones.* La Fiscalía General de la Nación, para el cumplimiento de sus funciones constitucionales y legales, tiene las siguientes atribuciones:

1. Investigar y acusar a los presuntos responsables de haber cometido un delito.

2. Aplicar el principio de oportunidad en los términos y condiciones definidos por este Código.

3. Ordenar registros, allanamientos, incautaciones e interceptaciones de comunicaciones, y poner a disposición del Juez de Control de Garantías los elementos recogidos, para su control de legalidad dentro de las treinta y seis (36) horas siguientes.

4. Asegurar los elementos materiales probatorios y evidencia física, garantizando su cadena de custodia mientras se ejerce su contradicción.

5. Dirigir y coordinar las funciones de Policía Judicial que en forma permanente ejerce su cuerpo técnico de investigación, la Policía Nacional y los demás organismos que señale la ley.

6. Velar por la protección de las víctimas, testigos y peritos que la Fiscalía pretenda presentar.

La protección de los testigos y peritos que pretenda presentar la defensa será a cargo de la Defensoría del Pueblo, la de Jurados y Jueces, del Consejo Superior de la Judicatura.

7. Ordenar capturas, de manera excepcional y en los casos previstos en este Código, y poner

a la persona capturada a disposición del Juez de Control de Garantías, a más tardar dentro de las treinta y seis (36) horas siguientes.

8. Solicitar al Juez de Control de Garantías las medidas necesarias que aseguren la comparecencia de los imputados al proceso penal, la conservación de la prueba y la protección de la comunidad, en especial de las víctimas.

9. Presentar la acusación ante el Juez de Conocimiento para dar inicio al juicio oral.

10. Solicitar ante el Juez de Conocimiento la preclusión de las investigaciones cuando no hubiere mérito para acusar.

11. Intervenir en la etapa del juicio en los términos de este Código.

12. Solicitar ante el Juez de Conocimiento las medidas judiciales necesarias para la asistencia de las víctimas, el restablecimiento del derecho y la reparación integral de los efectos del injusto.

13. Interponer y sustentar los recursos ordinarios y extraordinarios y la acción de revisión en los eventos establecidos por este Código.

14. Solicitar nulidades cuando a ello hubiere lugar.

15. Las demás que le asigne la ley.

Artículo 115. *Principio de objetividad.* La Fiscalía General de la Nación, con el apoyo de los organismos que ejerzan funciones de Policía Judicial, adecuará su actuación a un criterio objetivo y transparente, ajustado jurídicamente para la correcta aplicación de la Constitución Política y la ley.

Artículo 116. *Atribuciones especiales del Fiscal General de la Nación.* Corresponde al Fiscal General de la Nación en relación con el ejercicio de la acción penal:

1. Investigar y acusar, si hubiere lugar, a los servidores públicos que gocen de fuero constitucional, con las excepciones previstas en la Constitución.

2. Asumir directamente las investigaciones y procesos, cualquiera sea el estado en que se encuentren, lo mismo que asignar y desplazar libremente a sus servidores en las investigaciones y procesos, mediante providencia motivada.

3. Determinar el criterio y la posición que la Fiscalía General de la Nación deba asumir en virtud de los principios de unidad de gestión y jerarquía, sin perjuicio de la autonomía de los Fiscales Delegados en los términos y condiciones fijados por la ley.

Artículo 117. *La Policía Judicial.* Los organismos que cumplan funciones de Policía Judicial actuarán bajo la dirección y coordinación de la Fiscalía General de la Nación, para lo cual deberán acatar las instrucciones impartidas por el Fiscal General, el Vicefiscal, los Fiscales en cada caso concreto, a los efectos de la investigación y el juzgamiento.

La omisión en el cumplimiento de las instrucciones mencionadas constituye causal de mala conducta, sin perjuicio de la responsabilidad administrativa, penal, disciplinaria y civil del infractor. En todo caso, el Fiscal General de la Nación o su Delegado, bajo su responsabilidad, deberá separar de forma inmediata de las funciones que se le hayan dado para el desarrollo investigativo, a cualquier servidor público que omita o se extralimite en el cumplimiento de las instrucciones dadas.

CAPÍTULO II

Defensa

Artículo 118. *Integración y designación.* La defensa estará a cargo del abogado principal que libremente designe el imputado o, en su defecto, por el que le sea asignado por el Sistema Nacional de Defensoría Pública.

Artículo 119. *Oportunidad.* La designación del defensor del imputado deberá hacerse desde la captura si hubiere lugar a ella, o desde la formulación de la imputación. En todo caso deberá contar con este desde la primera audiencia a la que fuere citado.

El presunto implicado en una investigación podrá designar defensor desde la comunicación que de esa situación le haga la Fiscalía.

Artículo 120. *Reconocimiento.* Una vez aceptada la designación, el defensor podrá actuar sin necesidad de formalidad alguna para su reconocimiento.

Artículo 121. *Dirección de la defensa.* El defensor que haya sido designado como principal dirigirá la defensa, pudiendo incluso seleccionar otro abogado que lo acompañe como defensor suplente, previa información al Juez y autorización del imputado. Este defensor suplente actuará bajo la responsabilidad del principal y podrá ser removido libremente durante el proceso.

Artículo 122. *Incompatibilidad de la defensa.* La defensa de varios imputados podrá adelantarla un defensor común, siempre y cuando no medie conflicto de interés ni las defensas resulten incompatibles entre sí.

Si se advirtiera la presencia del conflicto y la defensa no lo resolviera mediante la renuncia del encargo correspondiente, el imputado, el Fiscal o el Ministerio Público podrá solicitar al Juez, el relevo del defensor discernido. En este evento el imputado podrá designar un nuevo defensor. Si no hubiere otro y de encontrarse en imposibilidad para ello, el Sistema Nacional de Defensoría Pública le proveerá uno, de conformidad con las reglas generales.

Artículo 123. *Sustitución del defensor.* Únicamente el defensor principal podrá sustituir la designación en otro abogado, pudiéndose reservar el derecho de reasumir la defensa en la oportunidad que estime conveniente.

Artículo 124. *Derechos y facultades.* La defensa podrá ejercer todos los derechos y facultades que los tratados internacionales relativos a Derechos Humanos que forman parte

del bloque de constitucionalidad, la Constitución Política y la ley reconocen en favor del imputado.

Artículo 125. *Atribuciones especiales.* En especial la defensa tendrá las siguientes atribuciones:

1. Asistir personalmente al imputado desde su captura, a partir de la cual deberá garantizársele la oportunidad de mantener comunicación privada con él.

2. Disponer de tiempo y medios razonables para la preparación de la defensa, incluida la posibilidad excepcional de obtener prórrogas justificadas para la celebración del juicio oral.

3. En el evento de una acusación, conocer en su oportunidad todos los elementos probatorios, evidencia física e informaciones de que tenga noticia la Fiscalía General de la Nación, incluidos los que sean favorables al procesado.

4. Controvertir las pruebas, aunque sean practicadas en forma anticipada al juicio oral.

5. Interrogar y contrainterrogar en audiencia pública a los testigos y peritos.

6. Solicitar al Juez la comparecencia, aun por medios coercitivos, de los testigos y peritos que puedan arrojar luz sobre los hechos materia de debate en el juicio oral.

7. Interponer y sustentar, si lo estimare conveniente, las nulidades, los recursos ordinarios y extraordinarios y la acción de revisión.

8. No ser obligado a presentar prueba de descargo o contraprueba, ni a intervenir activamente durante el juicio oral.

9. Abstenerse de revelar información relacionada con el proceso y su cliente, conforme a la ley.

CAPÍTULO III

Imputado

Artículo 126. *Calificación.* El carácter de parte como imputado se adquiere desde su vinculación a la actuación mediante la formulación de la imputación o desde la captura, si esta ocurriera primero. A partir de la presentación de la acusación adquirirá la condición de acusado.

Artículo 127. *Ausencia del imputado.* Cuando al Fiscal no le haya sido posible localizar a quien requiera para formularle imputación o tomar alguna medida de aseguramiento que lo afecte, solicitará ante el Juez de Control de Garantías que lo declare persona ausente adjuntando los elementos de conocimiento que demuestren que ha insistido en ubicarlo. El imputado se emplazará mediante edicto que se fijará en un lugar visible de la Secretaría por el término de cinco (5) días hábiles y se publicará en un medio radial y de prensa de cobertura local.

Cumplido lo anterior el Juez lo declarará persona ausente, actuación que quedará debidamente registrada, así como la identidad del abogado designado por el Sistema Nacional de Defensoría Pública que lo asistirá y

representará en todas las actuaciones, con el cual se surtirán todos los avisos o notificaciones. Esta declaratoria es válida para toda la actuación.

El Juez verificará que se hayan agotado mecanismos de búsqueda y citaciones suficientes y razonables para obtener la comparecencia del procesado.

Artículo 128. *Identificación o individualización.* La Fiscalía General de la Nación estará obligada a verificar la correcta identificación o individualización del imputado, a fin de prevenir errores judiciales.

Artículo 129. *Registro de personas vinculadas.* La Fiscalía llevará un registro de las personas a las cuales se haya vinculado a una investigación penal. Para el efecto, el funcionario que realice la vinculación lo informará dentro de los cinco (5) días siguientes a la decisión, al sistema que para tal efecto lleve la Fiscalía General de la Nación.

Artículo 130. *Atribuciones.* Además de los derechos reconocidos en los Tratados Internacionales de Derechos Humanos ratificados por Colombia y que forman parte del bloque de constitucionalidad, de la Constitución Política y de la ley, en especial de los previstos en el artículo 8° de este Código, el imputado o procesado, según el caso, dispondrá de las mismas atribuciones asignadas a la defensa que resultan compatibles con su condición. En todo caso, de mediar conflicto entre las peticiones o actuaciones de la defensa con las del imputado o procesado prevalecen las de aquella.

Artículo 131. *Renuncia.* Si el imputado o procesado hiciera uso del derecho que le asiste de renunciar a las garantías de guardar silencio y al juicio oral, deberá el Juez de Control de Garantías o el Juez de Conocimiento verificar que se trata de una decisión libre, consciente, voluntaria, debidamente informada, asesorada por la defensa, para lo cual será imprescindible el interrogatorio personal del imputado o procesado.

CAPÍTULO IV

Víctimas

Artículo 132. *Víctimas.* Se entiende por víctimas, para efectos de este Código, las personas naturales o jurídicas y demás sujetos de derechos que individual o colectivamente hayan sufrido algún daño directo como consecuencia del injusto.

La condición de víctima se tiene con independencia de que se identifique, aprehenda, enjuicie o condene al autor del injusto e independientemente de la existencia de una relación familiar con este.

Artículo 133. *Atención y protección inmediata a las víctimas.* La Fiscalía General de la Nación adoptará las medidas necesarias para la atención de las víctimas, la garantía de su seguridad personal y familiar, y la protección frente a toda publicidad que implique un ataque indebido a su vida privada o dignidad.

Las medidas de atención y protección a las víctimas no podrán redundar en perjuicio de los derechos del imputado o de un juicio justo e imparcial, ni serán incompatibles con estos.

Artículo 134. *Medidas de atención y protección a las víctimas.* Las víctimas, en garantía de su seguridad y el respeto a su intimidad, podrán por conducto del Fiscal solicitar al Juez de Control de Garantías las medidas indispensables para su atención y protección.

Igual solicitud podrán formular las víctimas, por sí mismas o por medio de su abogado, durante el juicio oral y el incidente de reparación integral.

Artículo 135. *Garantía de comunicación a las víctimas.* Los derechos reconocidos serán comunicados por el Fiscal a la víctima desde el momento mismo en que esta intervenga.

Igualmente se le informará sobre las facultades y derechos que puede ejercer por los perjuicios causados con el injusto, y de la disponibilidad que tiene de formular una pretensión indemnizatoria en el proceso por conducto del Fiscal, o de manera directa en el incidente de reparación integral.

Artículo 136. *Derecho a recibir información.* A quien demuestre sumariamente su calidad de víctima, la Policía Judicial y la Fiscalía General de la Nación le suministrarán información sobre:

1. Organizaciones a las que puede dirigirse para obtener apoyo.
2. El tipo de apoyo o de servicios que puede recibir.
3. El lugar y el modo de presentar una denuncia o una querrela.
4. Las actuaciones subsiguientes a la denuncia y su papel respecto de aquellas.
5. El modo y las condiciones en que puede pedir protección.
6. Las condiciones en que de modo gratuito puede acceder a asesoría o asistencia jurídicas, asistencia o asesoría psicológicas u otro tipo de asesoría.
7. Los requisitos para acceder a una indemnización.
8. Los mecanismos de defensa que puede utilizar.
9. El trámite dado a su denuncia o querrela.
10. Los elementos pertinentes que le permitan, en caso de acusación o preclusión, seguir el desarrollo de la actuación.
11. La posibilidad de dar aplicación al principio de oportunidad y a ser escuchada tanto por la Fiscalía como por el Juez de Control de Garantías, cuando haya lugar a ello.
12. La fecha y el lugar del juicio oral.
13. El derecho que le asiste a promover el incidente de reparación integral.
14. La fecha en que tendrá lugar la audiencia de dosificación de la pena y sentencia.
15. La sentencia del Juez.

También adoptará las medidas necesarias para garantizar, en caso de existir un riesgo para las víctimas que participen en la actuación, que se les informe sobre la puesta en libertad de la persona inculpada.

Artículo 137. *Intervención de las víctimas en la actuación penal.* Las víctimas del injusto, en garantía de los derechos a la verdad, la justicia y la reparación, tienen el derecho de intervenir en todas las fases de la actuación penal, de acuerdo con las siguientes reglas:

1. Las víctimas podrán solicitar al Fiscal en cualquier momento de la actuación medidas de protección frente a probables hostigamientos, amenazas o atentados en su contra o de sus familiares.
2. El interrogatorio de las víctimas debe realizarse con respeto de su situación personal, derechos y dignidad.
3. Para el ejercicio de sus derechos no es obligatorio que las víctimas estén representadas por un abogado; sin embargo, a partir de la audiencia preparatoria y para intervenir tendrán que ser asistidas por un profesional del derecho o estudiante de consultorio jurídico de facultad de derecho debidamente aprobada.
4. En caso de existir pluralidad de víctimas, el Fiscal, durante la investigación, solicitará que estas designen hasta dos abogados que las represente. De no llegarse a un acuerdo, el Fiscal determinará lo más conveniente y efectivo.
5. El Juez podrá en forma excepcional, y con el fin de proteger a las víctimas, decretar que durante su intervención el juicio se celebre a puerta cerrada.
6. Las víctimas podrán formular ante el Juez de Conocimiento el incidente de reparación integral, una vez establecida la responsabilidad penal del imputado.

TÍTULO V

DEBERES Y PODERES DE LOS INTERVINIENTES EN EL PROCESO PENAL

CAPÍTULO I

De los deberes de los servidores judiciales

Artículo 138. *Deberes.* Son deberes comunes de todos los servidores públicos, funcionarios judiciales e intervinientes en el proceso penal, en el ámbito de sus respectivas competencias y atribuciones, los siguientes:

1. Resolver los asuntos sometidos a su consideración dentro de los términos previstos en la ley y con sujeción a los principios y garantías que orientan el ejercicio de la función jurisdiccional.
2. Respetar, garantizar y velar por la salvaguarda de los derechos de quienes intervienen en el proceso.
3. Realizar personalmente las tareas que le sean confiadas y responder por el uso de la autoridad que les haya sido otorgada o de la ejecución de las órdenes que pueda impartir, sin

que en ningún caso quede exento de la responsabilidad que le incumbe por la que le corresponda a sus subordinados.

4. Guardar reserva sobre los asuntos relacionados con su función, aun después de haber cesado en el ejercicio del cargo.

5. Atender oportuna y debidamente las peticiones dirigidas por los intervinientes dentro del proceso penal.

6. Abstenerse de presentar en público al indiciado, imputado o acusado como responsable.

7. Los demás establecidos en la Ley Estatutaria de Administración de Justicia y en el Código Disciplinario Único que resulten aplicables.

Artículo 139. *Deberes específicos de los Jueces.* Sin perjuicio de lo establecido en el artículo anterior, constituyen deberes especiales de los Jueces, en relación con el proceso penal, los siguientes:

1. Evitar las maniobras dilatorias y todos aquellos actos que sean manifiestamente inconducentes, impertinentes o superfluos, mediante el rechazo de plano de los mismos.
2. Ejercer los poderes disciplinarios y aplicar las medidas correccionales atribuidos por este Código y demás normas aplicables, con el fin de asegurar la eficiencia y transparencia de la administración de justicia.
3. Corregir los actos irregulares.
4. Motivar breve y adecuadamente las medidas que afecten los derechos fundamentales de imputado y de los demás intervinientes.
5. Decidir la controversia suscitada durante las audiencias para lo cual no podrá abstenerse so pretexto de ignorancia, silencio, contradicción, deficiencia, oscuridad o ambigüedad de las normas aplicables.
6. Dejar constancia expresa de haber cumplido con las normas referentes a los derechos y garantías del imputado o acusado y de las víctimas.

CAPÍTULO II

De los deberes de las partes e intervinientes

Artículo 140. *Deberes.* Son deberes de las partes e intervinientes:

1. Proceder con lealtad y buena fe en todos sus actos.
2. Obrar sin temeridad en sus pretensiones o en el ejercicio de los derechos procesales, evitando los planteamientos y maniobras dilatorias, inconducentes, impertinentes o superfluas.
3. Abstenerse de usar expresiones injuriosas en sus intervenciones.
4. Guardar el respeto debido a los servidores judiciales y a los demás intervinientes en el proceso penal.
5. Comunicar cualquier cambio de domicilio, residencia, lugar o dirección electrónica señalada para recibir las notificaciones o comunicaciones.

6. Comparecer oportunamente a las diligencias y audiencias a las que sean citados.

7. Abstenerse de tener comunicación privada con el Juez que participe en la actuación, salvo las excepciones previstas en este Código.

8. Guardar silencio durante el trámite de las audiencias, excepto cuando les corresponda intervenir.

9. Entregar a los servidores judiciales correspondientes los objetos y documentos necesarios para la actuación y los que les fueren requeridos, salvo las excepciones legales.

Artículo 141. *Temeridad o mala fe.* Se considera que ha existido temeridad o mala fe, en los siguientes casos:

1. Cuando sea manifiesta la carencia de fundamento legal en la denuncia, recurso, incidente o cualquier otra petición formulada dentro de la actuación procesal.

2. Cuando a sabiendas se aleguen hechos contrarios a la realidad.

3. Cuando se utilice cualquier actuación procesal para fines claramente ilegales, dolosos o fraudulentos.

4. Cuando se obstruya la práctica de pruebas u otra diligencia.

5. Cuando por cualquier otro medio se entorpezca el desarrollo normal de la actuación procesal.

CAPÍTULO III

Deberes de la Fiscalía General de la Nación

Artículo 142. *Deberes específicos de la Fiscalía General de la Nación.* Sin perjuicio de lo dispuesto en los artículos anteriores, constituyen deberes esenciales de la Fiscalía General de la Nación los siguientes:

1. Proceder con objetividad respetando las directrices del Fiscal General de la Nación.

2. Suministrar, por conducto del Juez de Conocimiento, todos los elementos probatorios y evidencia física e informaciones de que tenga noticia, incluidos los que le sean favorables al acusado.

3. Asistir de manera ininterrumpida a las audiencias que sean convocadas e intervenir en desarrollo del ejercicio de la acción penal.

4. Informar a la autoridad competente de cualquier irregularidad que observe en el transcurso de la actuación de los funcionarios que ejercen atribuciones de Policía Judicial.

CAPÍTULO IV

De los poderes y medidas correccionales

Artículo 143. *Poderes y medidas correccionales.* El Juez, de oficio o a solicitud de parte, podrá tomar las siguientes medidas correccionales:

1. A quien formule una recusación o manifieste un impedimento ostensiblemente infundados, lo sancionará con multa de uno (1) hasta diez (10) salarios mínimos legales mensuales vigentes.

2. A quien viole una reserva legalmente establecida lo sancionará con multa de uno (1) a cinco (5) salarios mínimos legales mensuales vigentes. En este caso el funcionario que conozca de la actuación será el competente para imponer la correspondiente sanción.

3. A quien impida u obstaculice la realización de cualquier diligencia durante la actuación procesal, le impondrá arresto inmutable de uno (1) a treinta (30) días según la gravedad de la obstrucción y tomará las medidas conducentes para lograr la práctica inmediata de la prueba.

4. A quien le falte al debido respeto en el ejercicio de sus funciones o por razón de ellas, o desobedezca órdenes impartidas por él en el ejercicio de sus atribuciones legales lo sancionará con arresto inmutable hasta por cinco (5) días.

5. A quien en las audiencias asuma comportamiento contrario a la solemnidad del acto, a su eficacia o correcto desarrollo, le impondrá como sanción la amonestación, o el desalojo, o la restricción del uso de la palabra, o multa hasta por diez (10) salarios mínimos legales mensuales o arresto hasta por cinco (5) días, según la gravedad y modalidades de la conducta.

6. A quien solicite pruebas manifiestamente inconducentes o impertinentes, lo sancionará con multa de uno (1) hasta diez (10) salarios mínimos legales mensuales vigentes.

7. A quien en el proceso actúe con temeridad o mala fe, lo sancionará con multa de uno (1) hasta diez (10) salarios mínimos legales mensuales vigentes.

8. Al establecimiento de salud que reciba o dé entrada a persona lesionada sin dar aviso inmediato a la autoridad respectiva, lo sancionará con multa de diez (10) hasta cien (100) salarios mínimos legales mensuales vigentes.

9. A la parte e interviniente que solicite definición de competencia, o cambio de radicación sin fundamento en razones serias y soporte probatorio, lo sancionará con multa de uno (1) hasta diez (10) salarios mínimos legales mensuales vigentes.

10. A quienes sobrepasen las cintas o elementos usados para el aislamiento del lugar de los hechos, lo sancionará con multa de uno (1) a cincuenta (50) salarios mínimos legales mensuales vigentes o arresto por (5) cinco días según la gravedad y modalidad de la conducta.

Parágrafo. En los casos anteriores, si la medida correccional fuere de multa o arresto, su aplicación deberá estar precedida de la oportunidad para que el presunto infractor exprese las razones de su oposición, si las hubiere. Si el funcionario impone la sanción, el infractor podrá solicitar la reconsideración de la medida que, de mantenerse, dará origen a la ejecución inmediata de la sanción, sin que contra ella proceda recurso alguno.

TÍTULO VI LA ACTUACIÓN CAPÍTULO I

Oralidad en los procedimientos

Artículo 144. *Idioma.* El idioma oficial en la actuación será el castellano.

El imputado, el acusado o la víctima serán asistidos por un traductor debidamente acreditado o reconocido por el Juez en caso de no poder entender o expresarse en el idioma oficial; o por un intérprete en caso de no poder percibir el idioma por los órganos de los sentidos o hacerse entender oralmente. Lo anterior no obsta para que pueda estar acompañado por uno designado por él.

Artículo 145. *Oralidad en la actuación.* Todos los procedimientos de la actuación, tanto preprocesales como procesales, serán orales.

Artículo 146. *Registro de la actuación.* Se dispondrá el empleo de los medios técnicos idóneos para el registro y reproducción fidedignos de lo actuado, de conformidad con las siguientes reglas, y se prohíben las reproducciones escritas, salvo los actos y providencias que este Código expresamente autorice:

1. En las actuaciones de la Fiscalía General de la Nación o de la Policía Judicial que requieran declaración juramentada, conservación de la escena de hechos delictivos, registro y allanamiento, interceptación de comunicaciones o cualquier otro acto investigativo que pueda ser necesario en los procedimientos formales, será registrado y reproducido mediante cualquier medio técnico que garantice su fidelidad, genuinidad u originalidad.

2. En las audiencias ante el Juez que ejerce la función de control de garantías se utilizará el medio técnico que garantice la fidelidad, genuinidad u originalidad de su registro y su eventual reproducción escrita para efecto de los recursos. Al finalizar la diligencia se elaborará un acta en la que conste únicamente la fecha, lugar, nombre de los intervinientes, la duración de la misma y la decisión adoptada.

3. En las audiencias ante el Juez de Conocimiento, además de lo anterior, deberá realizarse una reproducción de seguridad con el medio técnico más idóneo posible, la cual solo se incorporará a la actuación para el trámite de los recursos consagrados en este Código.

4. El juicio oral deberá registrarse íntegramente, por cualquier medio de audiovídeo, o en su defecto audio, que asegure fidelidad.

El registro del juicio servirá únicamente para probar lo ocurrido en el juicio oral, para efectos del recurso de apelación.

Una vez anunciado el sentido del fallo, el Secretario elaborará un acta del juicio donde constará la individualización del acusado, la tipificación dada a los hechos por la Fiscalía, la autoridad que profirió la decisión y el sentido

del fallo. Igualmente, el Secretario será responsable de la inalterabilidad del registro oral del juicio.

5. Cuando este Código exija la presencia del imputado ante el Juez para efectos de llevar a cabo la audiencia preparatoria o cualquier audiencia anterior al juicio oral, a discreción del Juez dicha audiencia podrá realizarse a través de comunicación de audiovídeo, caso en el cual no será necesaria la presencia física del imputado ante el Juez.

El dispositivo de audiovídeo deberá permitirle al Juez observar y establecer comunicación oral y simultánea con el imputado y su defensor, o con cualquier testigo. El dispositivo de comunicación por audiovídeo deberá permitir que el imputado pueda sostener conversaciones en privado con su defensor.

La señal del dispositivo de comunicación por audiovídeo se transmitirá en vivo y en directo, y deberá ser protegida contra cualquier tipo de interceptación.

En las audiencias que deban ser públicas, se situarán monitores en la sala y en el lugar de encarcelamiento, para asegurar que el público, el Juez y el imputado puedan observar en forma clara la audiencia.

Cualquier documento utilizado durante la audiencia que se realice a través de dispositivo de audiovídeo, debe poder transmitirse por medios electrónicos. Tendrán valor de firmas originales aquellas que consten en documentos transmitidos electrónicamente.

Parágrafo. La conservación y archivo de los registros será responsabilidad de la Fiscalía General de la Nación durante la actuación previa a la formulación de la acusación y a partir de ella del Secretario de las audiencias. En todo caso, los intervinientes tendrán derecho a la expedición de copias de los registros.

Artículo 147. *Celeridad y oralidad.* En las audiencias que tengan lugar con ocasión de la persecución penal, las cuestiones que se debatan serán resueltas en la misma audiencia. Las personas allí presentes se considerarán notificadas por el solo proferimiento oral de una decisión o providencia.

Artículo 148. *Toga.* Sin excepción, durante el desarrollo de las audiencias los Jueces deberán usar la toga, según reglamento.

CAPÍTULO II

Publicidad de los procedimientos

Artículo 149. *Principio de publicidad.* Todas las audiencias que se desarrollen durante la etapa de juzgamiento serán públicas y no se podrá denegar el acceso a nadie, sin decisión judicial previa. Aun cuando se limite la publicidad al máximo, no podrá excluirse a la Fiscalía, el acusado, la defensa, el Ministerio Público, la víctima y su representación legal.

El Juez podrá limitar la publicidad de todos los procedimientos o parte de ellos, previa audiencia privada con los intervinientes, de

conformidad con los artículos siguientes y sin limitar el principio de contradicción.

Estas medidas deberán sujetarse al principio de necesidad y si desaparecieren las causas que dieron origen a esa restricción, el Juez la levantará de oficio o a petición de parte.

No se podrá, en ningún caso, presentar al imputado o acusado como culpable. Tampoco se podrá, antes de pronunciarse la sentencia, dar declaraciones sobre el caso a los medios de comunicación so pena de la imposición de las sanciones que corresponda.

Artículo 150. *Restricciones a la publicidad por motivos de orden público, seguridad nacional o moral pública.* Cuando el orden público o la seguridad nacional se vean amenazados por la publicidad de un proceso en particular, o se comprometa la preservación de la moral pública, el Juez, mediante auto motivado, podrá imponer una o varias de las siguientes medidas:

1. Limitación total o parcial del acceso al público o a la prensa.

2. Imposición a los presentes del deber de guardar reserva sobre lo que ven, oyen o perciben.

Artículo 151. *Restricciones a la publicidad por motivos de seguridad o respeto a las víctimas menores de edad.* En caso de que fuere llamada a declarar una víctima menor de edad, el Juez podrá limitar total o parcialmente el acceso al público o a la prensa.

Artículo 152. *Restricciones a la publicidad por motivos de interés de la justicia.* Cuando los intereses de la justicia se vean perjudicados o amenazados por la publicidad del juicio, en especial cuando la imparcialidad del Juez pueda afectarse, el Juez, mediante auto motivado, podrá imponer a los presentes el deber de guardar reserva sobre lo que ven, oyen o perciben, o limitar total o parcial el acceso del público o de la prensa.

Artículo 153. *Solicitud especial de restricción de la publicidad de las sesiones de la audiencia pública por parte de la Fiscalía.* La Fiscalía podrá solicitar al Juez la imposición de restricciones a la publicidad total o parcial del juicio, por causas no previstas en los artículos anteriores. El Juez, de acuerdo con el principio de necesidad y la integridad del juicio, tomará en consideración la imposición de medidas proporcionales a las causas expuestas.

CAPÍTULO III

Audiencias preliminares

Artículo 154. *Noción.* Las actuaciones, peticiones y decisiones que no deban ordenarse, resolverse o adoptarse en audiencia de formulación de acusación, preparatoria o del juicio oral, se adelantarán, resolverán o decidirán en audiencia preliminar, ante el Juez de Control de Garantías.

Artículo 155. *Modalidades.* Se tramitará en audiencia preliminar:

1. El acto de poner a disposición del Juez de Control de Garantías los elementos recogidos en registros, allanamientos e interceptación de comunicaciones ordenadas por la Fiscalía, para su control de legalidad dentro de las treinta y seis (36) horas siguientes.

2. La práctica de una prueba anticipada.

3. La que ordena la adopción de medidas necesarias para la protección de víctimas y testigos.

4. La que resuelve sobre la petición de medida de aseguramiento.

5. La que resuelve sobre la petición de medidas cautelares reales.

6. La formulación de la imputación.

7. El control de legalidad sobre la aplicación del principio de oportunidad.

8. Las que resuelvan asuntos similares a los anteriores.

Artículo 156. *Restricción a la publicidad.* Serán de carácter reservado las audiencias de control de legalidad sobre allanamientos, registros, interceptación de comunicaciones, vigilancia y seguimiento de personas y de cosas. También las relacionadas con autorización judicial previa para la realización de inspección corporal, registro personal, obtención de muestras que involucren al imputado y procedimientos en caso de lesionados o de víctimas de agresiones sexuales. Igualmente aquella en la que decreta una medida cautelar.

CAPÍTULO IV

Términos

Artículo 157. *Regla general.* Las actuaciones se desarrollarán con estricto cumplimiento de los términos procesales. Su inobservancia injustificada será sancionada.

Artículo 158. *Oportunidad.* La persecución penal y las indagaciones pertinentes podrán adelantarse en cualquier momento. En consecuencia, todos los días y horas son hábiles para ese efecto.

Las actuaciones que se desarrollen ante los Jueces que cumplan la función de control de garantías serán concentradas. Todos los días y horas son hábiles para el ejercicio de esta función.

Las actuaciones que se surtan ante el Juez de Conocimiento se adelantarán en días y horas hábiles, de acuerdo con el horario judicial establecido oficialmente.

Sin embargo, cuando las circunstancias particulares de un caso lo ameriten, previa decisión motivada del Juez competente, podrán habilitarse otros días con el fin de asegurar el derecho a un juicio sin dilaciones injustificadas.

Artículo 159. *Prórroga y restitución de términos.* Los términos previstos por la ley, o en su defecto fijados por el Juez, no son prorrogables. Sin embargo, de manera excepcional y con la debida justificación, cuando el Fiscal, el acusado o su defensor lo soliciten para lograr una mejor preparación del caso, el Juez podrá acceder a la petición siempre que no exceda el doble del término prorrogado.

Artículo 160. *Término judicial.* El funcionario judicial señalará el término en los casos en que la ley no lo haya previsto, sin que pueda exceder de cinco (5) días.

Artículo 161. *Término para adoptar decisiones.* Salvo disposición en contrario, las decisiones deberán adoptarse en el acto mismo de la audiencia. Para este efecto el Juez podrá ordenar un receso en los términos de este Código.

CAPÍTULO V

Providencias judiciales

Artículo 162. *Clases.* Las providencias judiciales son:

1. Sentencias, si deciden sobre el objeto del proceso, bien en única, primera o segunda instancia, o en virtud de la casación o de la acción de revisión.

2. Autos, si resuelven algún incidente o aspecto sustancial.

3. Órdenes, si se limitan a disponer cualquier otro trámite de los que la ley establece para dar curso a la actuación o evitar el entorpecimiento de la misma. Serán verbales, de cumplimiento inmediato y de ellas se dejará un registro.

Parágrafo. Las decisiones que en su competencia tome la Fiscalía General de la Nación también se llamarán órdenes y, salvo lo relacionado con audiencia, oralidad y recursos, deberán reunir los requisitos previstos en el artículo siguiente en cuanto le sean predicables.

Artículo 163. *Requisitos comunes.* Las sentencias y autos deberán cumplir con los siguientes requisitos:

1. Mención de la autoridad judicial que los profiere.

2. Lugar, día y hora.

3. Identificación del número de radicación de la actuación.

4. Fundamentación fáctica, probatoria y jurídica con indicación de los motivos de estimación y desestimación de las pruebas válidamente admitidas en el juicio oral.

5. Decisión adoptada.

6. Si hubiere división de criterios la expresión de los fundamentos del disenso.

7. Señalamiento del recurso que procede contra la decisión y la oportunidad para interponerlo.

Artículo 164. *Prohibición de transcripciones.* En desarrollo de los principios de oralidad y celeridad las providencias judiciales en ningún caso se podrán transcribir, reproducir o verter a texto escrito apartes de la actuación, excepto las citas o referencias apropiadas para la debida fundamentación de la decisión.

Artículo 165. *Providencias de Jueces Colegiados o Plurales.* La exposición de la decisión estará a cargo del Juez que presida la audiencia o el que ellos designen.

Artículo 166. *Expedición de copias.* Las providencias judiciales solo serán reproducidas a efectos del trámite de los recursos.

Podrán expedirse certificaciones por parte de la Secretaría correspondiente donde conste un resumen de lo decidido, previa petición de quien acredite un interés para ello.

Artículo 167. *Comunicación de la sentencia.* Ejecutoriada la sentencia que imponga una pena o medida de seguridad, el funcionario judicial informará de dicha decisión a la Dirección General de Prisiones, la Registraduría Nacional del Estado Civil, la Procuraduría General de la Nación y demás organismos que tengan funciones de Policía Judicial y archivos sistematizados, en el entendido que solo en estos casos se considerará que la persona tiene antecedentes judiciales.

De igual manera se informarán las sentencias absolutorias en firme a la Fiscalía General de la Nación, con el fin de realizar la actualización de los registros existentes en las bases de datos que se lleven, respecto de las personas vinculadas en los procesos penales.

Artículo 168. *Información acerca de la ejecución de la sentencia.* Los Jueces de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad, informarán a la Fiscalía General de la Nación acerca de las decisiones adoptadas por su despacho, que afecten la vigencia de la condena o redosifique la pena impuesta, con el fin de realizar las respectivas actualizaciones en las bases de datos que se lleven.

CAPÍTULO VI

Notificación de las providencias, citaciones, y comunicaciones entre los intervinientes en el proceso penal

Artículo 169. *Criterio general.* Se notificarán las sentencias y los autos.

Artículo 170. *Formas.* Por regla general las providencias se notificarán a las partes en estrados.

En caso de no comparecer a la audiencia a pesar de haberse hecho la citación oportunamente, se entenderá surtida la notificación salvo que la ausencia se justifique por fuerza mayor o caso fortuito. En este evento la notificación se entenderá realizada al momento de aceptarse la justificación.

De manera excepcional procederá la notificación mediante comunicación escrita dirigida por telegrama, correo certificado, facsímil, correo electrónico o cualquier otro medio idóneo que haya sido indicado por las partes.

Si el imputado o acusado se encontrare privado de la libertad, las providencias notificadas en audiencia le serán comunicadas en el establecimiento de reclusión, de lo cual se dejará la respectiva constancia.

Las decisiones adoptadas con posterioridad al vencimiento del término legal deberán ser notificadas personalmente a las partes que tuvieren vocación de impugnación.

Artículo 171. *Registro de la notificación.* El Secretario deberá llevar un registro de las

notificaciones realizadas tanto en audiencia como fuera de ella, para lo cual podrá utilizar los medios técnicos idóneos.

Artículo 172. *Citaciones.* Procedencia. Cuando se convoque a la celebración de una audiencia o deba adelantarse un trámite especial, deberá citarse oportunamente a las partes, testigos, peritos y demás personas que deban intervenir en la actuación.

La citación para que los intervinientes comparezcan a la audiencia preliminar deberá ser ordenada por el Juez de Control de Garantías.

Artículo 173. *Forma.* Las citaciones se harán por orden del Juez en la providencia que así lo disponga, y serán tramitadas por Secretaría. A este efecto podrán utilizarse los medios técnicos más expeditos posibles y se guardará especial cuidado de que los intervinientes sean oportuna y verazmente informados de la existencia de la citación.

El Juez podrá disponer el empleo de servidores de la administración de justicia y, de ser necesario, de miembros de la Fuerza Pública o de la Policía Judicial para el cumplimiento de las citaciones.

Artículo 174. *Contenido.* La citación debe indicar la clase de diligencia para la cual se le requiere y si debe asistir acompañado de abogado. De ser factible se determinará la clase de delito, fecha de la comisión, víctima del mismo y número de radicación de la actuación a la cual corresponde.

Artículo 175. *Comunicación de las peticiones escritas a las demás partes e intervinientes.* La petición escrita de alguna de las partes e intervinientes dirigida al Juez que conoce de la actuación, para ser admitida en Secretaría para su trámite, deberá acompañarse de las copias necesarias para la información de las demás partes e intervinientes.

CAPÍTULO VII

Duración de la actuación

Artículo 176. *Duración de los procedimientos.* El término de que dispone la Fiscalía para formular la acusación, solicitar la preclusión o aplicar el principio de oportunidad, no podrá exceder de treinta (30) días contados desde el día siguiente a la formulación de la imputación, salvo lo previsto en el artículo 310 de este Código.

La audiencia preparatoria deberá realizarse por el Juez de Conocimiento a más tardar dentro de los treinta (30) días siguientes a la audiencia de formulación de acusación.

La audiencia del juicio oral tendrá lugar dentro de los treinta (30) días siguientes a la conclusión de la audiencia preparatoria.

CAPÍTULO VIII

Recursos ordinarios

Artículo 177. *Recursos ordinarios.* Son recursos ordinarios la reposición y la apelación.

Salvo la sentencia la reposición procede para todas las decisiones y se sustenta y resuelve de

manera oral e inmediata en la respectiva audiencia.

La apelación procede, salvo los casos previstos en este Código, contra los autos adoptados durante el desarrollo de las audiencias, y contra la sentencia condenatoria o absolutoria.

Artículo 178. *Efectos*. La apelación se concederá:

En el efecto suspensivo, en cuyo caso la competencia de quien profirió la decisión objeto de recurso se suspenderá desde ese momento hasta cuando la apelación se resuelva:

1. La sentencia condenatoria o absolutoria.
2. El auto que decreta o rechaza la solicitud de preclusión; y
3. El auto que decide una nulidad.

En el efecto devolutivo, en cuyo caso no se suspenderá el cumplimiento de la decisión apelada ni el curso de la actuación:

1. El auto que resuelve sobre la imposición de una medida de aseguramiento; y
2. El auto que resuelve sobre la imposición de una medida cautelar que afecte bienes del imputado o acusado.

En el efecto diferido, en cuyo caso se suspenderá el cumplimiento de la decisión apelada pero continuará el curso de la actuación ante quien la profirió, en aquello que no dependa necesariamente de ella:

1. El auto que niega la práctica de prueba en el juicio oral; y
2. El auto que decide sobre la exclusión de una prueba del juicio oral.

Artículo 179. *Trámite del recurso de apelación contra autos*. Se interpondrá oralmente en la respectiva audiencia y se concederá de inmediato en el efecto previsto en el artículo anterior.

Recibida la actuación objeto de recurso, el Juez o Magistrado que deba resolverlo citará a las partes e intervinientes a audiencia de argumentación oral que se celebrará dentro de los cinco (5) días siguientes.

Sustentado el recurso por el apelante, y oídas las partes e intervinientes no recurrentes que se hallaren presentes, el Juez o Magistrado podrá decretar un receso hasta por dos (2) horas para emitir la decisión correspondiente.

Si el recurrente no concurriere se declarará desierto el recurso.

Artículo 180. *Trámite del recurso de apelación contra sentencias*. El recurso se interpondrá y concederá en la misma audiencia en la que la parte recurrente solicitará la transcripción de los apartes de las audiencias que en su criterio guarden relación con la impugnación. De igual manera procederán los no apelantes.

Recibido el fallo, la Secretaría de la Sala Penal del Tribunal Superior correspondiente deberá acreditar la entrega de las transcripciones referidas en el inciso anterior. Satisfecho este

requisito, el Magistrado Ponente convocará a audiencia de debate oral que se celebrará dentro de los diez (10) días siguientes.

Sustentado el recurso por el apelante, y oídas las partes e intervinientes no recurrentes que se hallaren presentes, la Sala de Decisión convocará para audiencia de lectura de fallo dentro los diez (10) días siguientes.

CAPÍTULO IX

Casación

Artículo 181. *Finalidad*. El recurso pretende la efectividad del derecho material, la unificación de la jurisprudencia y las demás garantías de los intervinientes y la reparación de los agravios inferidos a estos.

Artículo 182. *Procedencia*. El recurso como control constitucional y legal procede contra las sentencias proferidas en segunda instancia en los procesos adelantados por delitos, cuando afectan derechos o garantías fundamentales por:

1. Falta de aplicación, interpretación errónea, o aplicación indebida de una norma del bloque de constitucionalidad, constitucional o legal, llamada a regular el caso.
2. Desconocimiento de la estructura del debido proceso por afectación sustancial trascendente de su estructura o de la garantía debida a cualquiera de las partes.
3. El manifiesto desconocimiento de las reglas de producción y apreciación de la prueba sobre la cual se ha fundado la sentencia.
4. Cuando la casación tenga por objeto únicamente lo referente a la reparación integral decretada en la providencia que resuelva el incidente, deberá tener como fundamento las causales y la cuantía establecidas en las normas que regulan la casación civil.

Artículo 183. *Legitimación*. Están legitimados para recurrir en casación los intervinientes que tengan interés, quienes podrán hacerlo directamente si fueren abogados en ejercicio.

Artículo 184. *Oportunidad*. El recurso se interpondrá ante el Tribunal dentro de un término común de sesenta (60) días siguientes a la última notificación de la sentencia, mediante demanda que de manera precisa y concisa señale las causales invocadas y sus fundamentos.

Artículo 185. *Admisión*. Vencido el término para interponer el recurso, la demanda se remitirá junto con los antecedentes necesarios a la Sala de Casación Penal de la Corte Suprema de Justicia para que decida dentro de los treinta (30) días siguientes sobre la admisión de la demanda.

No será seleccionada, por auto debidamente motivado que admite recurso de insistencia presentado por alguno de los Magistrados de la Sala o por el Defensor del Pueblo, la demanda que se encuentre en cualquiera de los siguientes supuestos: si el demandante carece de interés, prescinde de señalar la causal, no desarrolla los cargos de sustentación o cuando de su contexto se advierta fundadamente que no se precisa del

fallo para cumplir algunas de las finalidades del recurso.

En principio, la Corte no podrá tener en cuenta causales diferentes de las alegadas por el demandante. Sin embargo, atendiendo a los fines de la casación, fundamentación de los mismos, posición del impugnante dentro del proceso e índole de la controversia planteada, deberá superar los defectos de la demanda para decidir de fondo.

En caso contrario, se fijará fecha para la audiencia de sustentación que se celebrará dentro de los treinta (30) días siguientes, a la que podrán concurrir los no recurrentes para ejercer su derecho de contradicción dentro de los límites de la demanda.

Artículo 186. *Decisión*. Cuando la Corte aceptare como demostrada alguna de las causales propuestas, dictará el fallo dentro de los sesenta (60) días siguientes a la audiencia de sustentación, contra el cual no procede ningún recurso ni acción, salvo la de revisión.

La Corte está facultada para señalar en qué estado queda el proceso en el caso de determinar que este pueda recuperar alguna vigencia. En caso contrario procederá a dictar el fallo que corresponda.

Cuando la Corte adopte el fallo, dentro del mismo lapso o a más tardar dentro de los cinco (5) días siguientes, citará a audiencia para lectura del mismo.

Artículo 187. *Acumulación de fallos*. A juicio de la Sala, por razones de unificación de la jurisprudencia, podrán acumularse para ser decididas en un mismo fallo, varias demandas presentadas contra diversas sentencias.

Artículo 188. *Aplicación extensiva*. La decisión del recurso de casación se extenderá a los no recurrentes en cuanto les sea favorable.

Artículo 189. *Principio de no agravación*. Cuando se trate de sentencia condenatoria no se podrá agravar la pena impuesta, salvo que el Fiscal, el Ministerio Público, la víctima o su representante, cuando tuviere interés, la hubieren demandado.

Artículo 190. *Suspensión de la prescripción*. Proferida la sentencia de segunda instancia se suspenderá el término de prescripción, el cual comenzará a correr de nuevo sin que pueda ser superior a cinco (5) años.

Artículo 191. *De la libertad*. Durante el trámite del recurso extraordinario de casación lo referente a la libertad y demás asuntos que no estén vinculados con la impugnación, serán de la exclusiva competencia del Juez de primera instancia.

Artículo 192. *Fallo anticipado*. Por razones de interés general la Corte, en decisión mayoritaria de la Sala, podrá anticipar los turnos para convocar a la audiencia de sustentación y decisión.

CAPÍTULO X

Acción de revisión

Artículo 193. *Procedencia*. La acción de revisión procede contra sentencias ejecutoriadas, en los siguientes casos:

1. Cuando se haya condenado a dos (2) o más personas por un mismo delito que no hubiese podido ser cometido sino por una o por un número menor de las sentenciadas.

2. Cuando se hubiere dictado sentencia condenatoria en proceso que no podía iniciarse o proseguirse por prescripción de la acción, por falta de querrela o petición válidamente formulada, o por cualquier otra causal de extinción de la acción penal.

3. Cuando después de la sentencia condenatoria aparezcan hechos nuevos o surjan pruebas no conocidas al tiempo de los debates, que establezcan la inocencia del condenado, o su inimputabilidad.

4. Cuando después del fallo absolutorio en procesos por violaciones de derechos humanos o infracciones graves al Derecho Internacional Humanitario, se establezca mediante decisión de una instancia internacional de supervisión y control de derechos humanos, respecto de la cual el Estado colombiano ha aceptado formalmente la competencia, un incumplimiento protuberante de las obligaciones del Estado de investigar sería e imparcialmente tales violaciones. En este caso no será necesario acreditar existencia de hecho nuevo o prueba no conocida al tiempo de los debates.

5. Cuando con posterioridad a la sentencia se demuestre, mediante decisión en firme, que el fallo fue determinado por un delito del Juez o de un tercero.

6. Cuando se demuestre que el fallo objeto de pedimento de revisión se fundamentó, en todo o en parte, en prueba falsa fundante para sus conclusiones.

7. Cuando mediante pronunciamiento judicial, la Corte haya cambiado favorablemente el criterio jurídico que sirvió para sustentar la sentencia condenatoria, tanto respecto de la responsabilidad como de la punibilidad.

Parágrafo. Lo dispuesto en los numerales 5 y 6 se aplicará también en los casos de preclusión y sentencia absolutoria.

Artículo 194. *Legitimación.* La acción de revisión podrá ser promovida por el Fiscal, el Ministerio Público, el Defensor y demás intervinientes, siempre que ostenten interés jurídico y hayan sido legalmente reconocidos dentro de la actuación materia de revisión. Estos últimos podrán hacerlo directamente si fueren abogados en ejercicio. En los demás casos se requerirá poder especial para el efecto.

Artículo 195. *Instauración.* La acción de revisión se promoverá por medio de escrito dirigido al funcionario competente y deberá contener:

1. La determinación de la actuación procesal cuya revisión se demanda con la identificación del despacho que produjo el fallo.

2. El delito o delitos que motivaron la actuación procesal y la decisión.

3. La causal que se invoca y los fundamentos de hecho y de derecho en que se apoya la solicitud.

4. La relación de las evidencias que fundamentan la petición.

Se acompañará copia o fotocopia de la decisión de única, primera y segunda instancias y constancias de su ejecutoria, según el caso, proferidas en la actuación cuya revisión se demanda.

Artículo 196. *Trámite.* Repartida la demanda, el Magistrado Ponente examinará si reúne los requisitos exigidos en el artículo anterior; en caso afirmativo la admitirá dentro de los cinco (5) días siguientes y se dispondrá solicitar el proceso objeto de la revisión. Este auto será notificado personalmente a los no demandantes; de no ser posible, se les notificará de la manera prevista en este Código.

Si se tratare del absuelto, o a cuyo favor se ordenó preclusión, se le notificará personalmente. En caso de contumacia, se le designará defensor público con quien se surtirá la actuación.

Si la demanda fuere inadmitida, la decisión se tomará mediante auto motivado de la Sala.

Si de las evidencias aportadas aparece manifiestamente improcedente la acción, la demanda se inadmitirá de plano.

Recibida la actuación, se abrirá a prueba por el término de quince (15) días para que las partes soliciten las que estimen conducentes.

Decretadas las pruebas, se practicarán en audiencia que tendrá lugar dentro de los treinta (30) días siguientes.

Concluida la práctica de pruebas, las partes alegarán siendo obligatorio para el demandante hacerlo.

Surtidos los alegatos, se dispondrá un receso hasta de dos (2) horas para adoptar el fallo, cuyo texto se redactará dentro de los treinta (30) días siguientes.

Vencido el término para alegar el Magistrado Ponente tendrá diez (10) días para registrar proyecto y se decidirá dentro de los veinte (20) días siguientes.

Artículo 197. *Revisión de la sentencia.* Si la Sala encuentra fundada la causal invocada, procederá de la siguiente forma:

1. Declarará sin valor la sentencia motivo de la acción y dictará la providencia que corresponda cuando se trate de prescripción de la acción penal, ilegitimidad del querellante, caducidad de la querrela, o cualquier otro evento generador de extinción de la acción penal, y la causal aludida sea el cambio favorable del criterio jurídico de sentencia emanada de la Corte.

En los demás casos, la actuación será devuelta a un despacho judicial de la misma categoría, diferente de aquel que profirió la decisión, a fin de que se tramite nuevamente a partir del momento procesal que se indique.

2. Decretará la libertad provisional y caucionada del procesado. No se impondrá caución cuando la acción de revisión se refiere a una causal de extinción de la acción penal.

Artículo 198. *Impedimento especial.* No podrá intervenir en el trámite y decisión de esta acción ningún Magistrado que haya suscrito la decisión objeto de la misma.

Artículo 199. *Consecuencias del fallo rescindente.* Salvo que se trate de las causales de revisión previstas en los numerales 4 y 5 del artículo 193, los efectos del fallo rescindente se extenderán a los no accionantes.

CAPÍTULO XI

Disposición común a la casación y la acción de revisión

Artículo 200. *Desistimiento.* Podrá desistirse del recurso de casación y de la acción de revisión antes de que la Sala las decida.

LIBRO II

TÉCNICAS DE INDAGACIÓN E INVESTIGACIÓN DE LA PRUEBA Y SISTEMA PROBATORIO

TÍTULO I

LA INDAGACIÓN Y LA INVESTIGACIÓN

CAPÍTULO I

Órganos de indagación e investigación

Artículo 201. *Órganos.* Corresponde a la Fiscalía General de la Nación realizar la indagación e investigación de los hechos que revistan características de un delito que lleguen a su conocimiento por medio de denuncia, querrela, petición especial o por cualquier otro medio idóneo.

En desarrollo de la función prevista en el inciso anterior a la Fiscalía General de la Nación, por conducto del Fiscal director de la investigación, le corresponde la dirección, coordinación, control jurídico y verificación técnico-científica de las actividades que desarrolle la Policía Judicial, en los términos previstos en este Código.

Por Policía Judicial se entiende la función que cumplen las entidades del Estado para apoyar la investigación penal y, en ejercicio de las mismas, dependen funcionalmente del Fiscal General de la Nación y sus Delegados.

Artículo 202. *Órganos de Policía Judicial Permanente.* Ejercen permanentemente las funciones de Policía Judicial los servidores investidos de esa función, pertenecientes al Cuerpo Técnico de Investigación de la Fiscalía General de la Nación, a la Policía Nacional y al Departamento Administrativo de Seguridad, por intermedio de sus dependencias especializadas.

Parágrafo. En los lugares del territorio nacional donde no hubiere miembros de Policía Judicial de la Policía Nacional, estas funciones las podrá ejercer la Policía Nacional.

Artículo 203. *Órganos que ejercen funciones permanentes de Policía Judicial de manera especial dentro de su competencia.* Ejercen

permanentemente funciones especializadas de Policía Judicial dentro del proceso penal y en el ámbito de su competencia, los siguientes organismos:

1. La Procuraduría General de la Nación.
2. La Contraloría General de la República.
3. Las autoridades de tránsito.
4. Las entidades públicas que ejerzan funciones de vigilancia y control.
5. Los Directores Nacional y Regional del Inpec, los directores de los establecimientos de reclusión y el personal de custodia y vigilancia, conforme con lo señalado en el Código Penitenciario y Carcelario.
6. Los alcaldes.
7. Los inspectores de policía.

Parágrafo. Los directores de estas entidades en coordinación con el Fiscal General de la Nación, determinarán los servidores públicos de su dependencia que integrarán las unidades correspondientes.

Artículo 204. *Órganos que ejercen transitoriamente funciones de Policía Judicial.* Ejercen funciones de Policía Judicial, de manera transitoria, los entes públicos que, por resolución del Fiscal General de la Nación, hayan sido autorizados para ello. Estos deberán actuar conforme con las autorizaciones otorgadas y en los asuntos que hayan sido señalados en la respectiva resolución.

Artículo 205. *Órgano técnico-científico.* El Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses, de conformidad con la ley y lo establecido en el estatuto orgánico de la Fiscalía General de la Nación, prestará auxilio y apoyo técnico-científico en las investigaciones desarrolladas por la Fiscalía General de la Nación y los organismos con funciones de Policía Judicial. Igualmente lo hará con el imputado o su defensor cuando estos lo soliciten.

La Fiscalía General de la Nación, el imputado o su defensor se apoyarán, cuando fuere necesario, en laboratorios privados nacionales o extranjeros o en los de universidades públicas o privadas, nacionales o extranjeras.

También prestarán apoyo técnico-científico los laboratorios forenses de los organismos de Policía Judicial.

Artículo 206. *Actividad de Policía Judicial en la indagación e investigación.* Los servidores públicos que, en ejercicio de sus funciones de Policía Judicial, reciban denuncias, querellas o informes de otra clase, de los cuales se infiera la posible comisión de un delito, realizarán de inmediato todos los actos urgentes, tales como inspección en el lugar del hecho, inspección de cadáver y entrevistas. Además, identificarán, recogerán, embalarán técnicamente los elementos materiales probatorios y evidencia física y registrarán por escrito, grabación magnetofónica o fonóptica las entrevistas y se someterán a cadena de custodia.

Cuando deba practicarse examen médico legal a la víctima, en lo posible, la acompañará al centro médico respectivo. Si se trata de un cadáver, este será trasladado a la respectiva dependencia del Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses o, en su defecto, a un centro médico oficial para que se realice la necropsia médico legal.

Del inicio de la indagación se presentará un informe ejecutivo al Fiscal competente dentro de las treinta y seis (36) horas siguientes para que asuma su control y dirección.

Las autoridades de Policía Judicial harán un reporte de iniciación de su actividad en cada caso para que la Fiscalía General de la Nación asuma la dirección de la investigación inmediata.

Artículo 207. *Entrevista.* Cuando la Policía Judicial, en desarrollo de su actividad, considere fundadamente que una persona fue víctima o testigo presencial de un delito o que tiene alguna información útil para la indagación o investigación que adelanta, realizará entrevista con ella y, si fuere del caso, le dará la protección necesaria.

La entrevista se efectuará observando las reglas técnicas pertinentes y se emplearán los medios idóneos para registrar los resultados del acto investigativo.

Sin perjuicio de lo anterior, el investigador deberá al menos dejar constancia de sus observaciones en el cuaderno de notas, en relación con el resultado de la entrevista.

Artículo 208. *Declaración jurada.* El Fiscal General de la Nación o su Delegado podrá disponer que se le reciba declaración jurada sobre los hechos al testigo de especial utilidad, descubierto en la entrevista o a través de cualquier otro medio lícito, la cual se recogerá por escrito, en cinta magnetofónica o en vídeo, con las siguientes finalidades:

- a) Que sirva como medio de recordar en el momento en que deba rendir testimonio ante el Juez;
- b) Lograr que el testigo tenga mayor cuidado al recordar y relatar los hechos;
- c) Refrescar la memoria del testigo en el juicio posterior;
- d) Dar al Fiscal una noción de la calidad y grado de la información con la que cuenta.

Artículo 209. *Programa metodológico.* Recibido el informe de que trata el artículo 206, el Fiscal encargado de coordinar la investigación dispondrá, si fuere el caso, la ratificación de los actos de investigación y la realización de reunión de trabajo con los miembros de la Policía Judicial. Si la complejidad del asunto lo amerita, el Fiscal dispondrá, previa autorización del jefe de la unidad a que se encuentre adscrito la ampliación del equipo investigativo.

Durante la sesión de trabajo, el Fiscal, con el apoyo de los integrantes de la Policía Judicial, se trazará un programa metodológico de la investigación, el cual deberá contener la

determinación de los objetivos en relación con la naturaleza de la hipótesis delictiva; los criterios para evaluar la información; la delimitación funcional de las tareas que se deban adelantar en procura de los objetivos trazados; los procedimientos de control en el desarrollo de las labores y los recursos de mejoramiento de los resultados obtenidos.

En desarrollo del programa metodológico de la investigación, el Fiscal ordenará la realización de todas las actividades que no impliquen restricción a los derechos fundamentales y que sean conducentes al esclarecimiento de los hechos, al descubrimiento de los elementos materiales probatorios y evidencia física, a la individualización de los autores y partícipes del delito, a la evaluación y cuantificación de los daños causados y a la asistencia y protección de las víctimas.

Los actos de investigación de campo y de estudio y análisis de laboratorio serán ejercidos directamente por la Policía Judicial.

Artículo 210. *Actividad de Policía.* Cuando en ejercicio de la actividad de Policía, los servidores de la Policía Nacional descubrieren elementos materiales probatorios y evidencia física como los mencionados en este Código, en desarrollo de registro personal, inspección corporal, registro de vehículos y otras diligencias similares, los identificarán, recogerán y embalarán técnicamente. Sin demora alguna, comunicarán el hallazgo a la Policía Judicial, telefónicamente o por cualquier otro medio eficaz, la cual sin dilación se trasladará al lugar y recogerá los elementos y el informe. Cuando esto no fuere posible, quien los hubiere embalado los hará llegar, con las seguridades del caso, a la Policía Judicial.

Artículo 211. *Informe de investigador de campo.* El informe del investigador de campo tendrá las siguientes características:

- a) Descripción clara y precisa de la forma, técnica e instrumentos utilizados en la actividad investigativa a que se refiere el informe;
- b) Descripción clara y precisa de los resultados de la actividad investigativa antes mencionada;
- c) Relación clara y precisa de los elementos materiales probatorios y evidencia física descubiertos, así como de su recolección, embalaje y sometimiento a cadena de custodia;
- d) Acompañará el informe con el registro de las entrevistas e interrogatorios que hubiese realizado.

Artículo 212. *Informe de investigador de laboratorio.* El informe del investigador de laboratorio tendrá las siguientes características:

- a) La descripción clara y precisa del elemento material probatorio y evidencia física examinados;
- b) La descripción clara y precisa de los procedimientos técnicos empleados en la realización del examen y, además, informe sobre el grado de aceptación de dichos procedimientos por la comunidad técnico-científica;

c) Relación de los instrumentos empleados e información sobre su estado de mantenimiento al momento del examen;

d) Explicación del principio o principios técnicos y científicos aplicados e informe sobre el grado de aceptación por la comunidad científica;

e) Descripción clara y precisa de los procedimientos de su actividad técnico-científica;

f) Interpretación de esos resultados.

Artículo 213. *Grupos de tareas especiales.* Cuando por la particular complejidad de la investigación sea necesario conformar un grupo de tareas especiales, el Fiscal jefe de la unidad respectiva solicitará la autorización al Fiscal General de la Nación, Director Nacional o Seccional de Fiscalía o su Delegado.

El grupo de tareas especiales se integrará con los Fiscales y miembros de Policía Judicial que se requieran, según el caso, y quienes trabajarán con dedicación exclusiva en el desarrollo del programa metodológico correspondiente.

En estos eventos, el Fiscal, a partir de los hallazgos reportados por la Policía Judicial, deberá rendir informes semanales de avance al Fiscal General de la Nación, Director Nacional o Seccional de Fiscalía o su Delegado, con el fin de evaluar los progresos del grupo de tareas especiales.

Según los resultados, el Fiscal General de la Nación, Director Nacional o Seccional de Fiscalía o su Delegado podrá reorganizar o disolver el grupo de tareas especiales.

Artículo 214. *Análisis de la actividad de Policía Judicial en la indagación e investigación.* Examinado el informe de inicio de las labores realizadas por la Policía Judicial y analizados los primeros hallazgos, si resultare que han sido diligenciadas con desconocimiento de los principios rectores y garantías procesales, el Fiscal ordenará rehacer lo pertinente e informará de las irregularidades advertidas a los funcionarios competentes en los ámbitos disciplinario y penal.

En todo caso, dispondrá lo pertinente a los fines de la investigación.

Para cumplir la labor de control de Policía Judicial en la indagación e investigación, el Fiscal dispondrá de acceso ilimitado y en tiempo real, cuando sea posible, a la base de datos de Policía Judicial.

CAPÍTULO II

Actuaciones que no requieren autorización judicial previa para su realización

Artículo 215. *Inspección del lugar del hecho.* Inmediatamente se tenga conocimiento de la comisión de un hecho que pueda constituir un delito, y en los casos en que ello sea procedente, el servidor de Policía Judicial se trasladará al lugar de los hechos y lo examinará minuciosa, completa y metódicamente, con el fin de descubrir, identificar, recoger y embalar, de

acuerdo con los procedimientos técnicos establecidos en los manuales de Criminalística, todos los elementos materiales probatorios y evidencia física que tiendan a demostrar la realidad del hecho y a señalar al autor y partícipes del mismo.

El lugar de la inspección y cada elemento material probatorio y evidencia física descubiertos, antes de ser recogido, se fijarán mediante fotografía, vídeo o cualquier otro medio técnico y se levantará el respectivo plano.

La Fiscalía dispondrá de protocolos, previamente elaborados, que serán de riguroso cumplimiento, en el desarrollo de la actividad investigativa regulada en esta sección. De toda la diligencia se levantará un acta que debe suscribir el funcionario y las personas que la atendieron, colaboraron o permitieron la realización.

Artículo 216. *Inspección de cadáver.* En caso de homicidio o de hecho que se presuma como tal, la Policía Judicial inspeccionará el lugar y embalará técnicamente el cadáver, de acuerdo con los manuales de Criminalística. Este se identificará por cualquiera de los métodos previstos en este Código y se trasladará al centro médico legal con la orden de que se practique la necropsia.

Cuando en el lugar de la inspección se hallaren partes de un cuerpo humano, restos óseos o de otra índole perteneciente a ser humano, se recogerán en el estado en que se encuentren y se embalarán técnicamente. Después se trasladarán a la dependencia del Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses, o centro médico idóneo, para los exámenes que correspondan.

Artículo 217. *Inspecciones en lugares distintos al del hecho.* La inspección de cualquier otro lugar, diferente al del hecho, para descubrir elementos materiales probatorios y evidencia física útiles para la investigación, se realizará conforme con las reglas señaladas en este capítulo.

Artículo 218. *Aseguramiento y custodia.* Cada elemento material probatorio y evidencia física recogidos en alguna de las inspecciones reguladas en los artículos anteriores, será asegurado, embalado y custodiado para evitar la suplantación o la alteración del mismo. Ello se hará observando las reglas de cadena de custodia.

Artículo 219. *Exhumación.* Cuando fuere necesario exhumar un cadáver o sus restos, para fines de la investigación, el Fiscal así lo dispondrá. La Policía Judicial establecerá y revisará las condiciones del sitio preciso donde se encuentran los despojos a que se refiere la inspección. Técnicamente hará la exhumación del cadáver o los restos y los trasladará al Centro de Medicina Legal, en donde será identificado técnico-científicamente, y se realizarán las investigaciones y análisis para descubrir lo que motivó la exhumación.

Artículo 220. *Aviso de ingreso de presuntas víctimas.* Quien en hospital, puesto de salud, clínica, consultorio médico u otro establecimiento similar, público o particular, reciba o dé entrada a persona a la cual se le hubiese ocasionado daño en el cuerpo o en la salud, dará aviso inmediatamente a la dependencia de Policía Judicial que le sea más próxima o, en su defecto, a la primera autoridad del lugar.

Artículo 221. *Procedencia de los registros y allanamientos.* El Fiscal encargado de la dirección de la investigación, según lo establecido en los artículos siguientes y con el fin de obtener elementos materiales probatorios y evidencia física o realizar la captura del indiciado, imputado o condenado, podrá ordenar el registro y allanamiento de un inmueble, nave o aeronave, el cual será realizado por la Policía Judicial. Si el registro y allanamiento tiene como finalidad única la captura del indiciado, imputado o condenado, solo podrá ordenarse en relación con delitos susceptibles de medida de aseguramiento de detención preventiva.

Artículo 222. *Fundamento para la orden de registro y allanamiento.* Sólo podrá expedirse una orden de registro y allanamiento cuando existan motivos razonablemente fundados, de acuerdo con los medios cognoscitivos previstos en este Código, para concluir que la ocurrencia del delito investigado tiene como probable autor o partícipe al propietario, al simple tenedor del bien por registrar, al que transitoriamente se encontrare en él; o que en su interior se hallan los instrumentos con los que se ha cometido la infracción, o los objetos producto del ilícito.

Artículo 223. *Respaldo probatorio para los motivos fundados.* Los motivos fundados de que trata el artículo anterior deberán ser respaldados, al menos, en informe de Policía Judicial, declaración jurada de testigo o informante, o en elementos materiales probatorios y evidencia física que establezcan con verosimilitud la vinculación del bien por registrar con el delito investigado.

Cuando se trate de declaración jurada de testigo, el Fiscal deberá estar presente con miras a un eventual interrogatorio que le permita apreciar mejor su credibilidad. Si se trata de un informante, la Policía Judicial deberá precisar al Fiscal su identificación y explicar por qué razón le resulta confiable. De todas maneras, los datos del informante serán reservados, inclusive para los efectos de la audiencia ante el Juez de Control de Garantías.

Cuando los motivos fundados surjan de la presencia de elementos materiales probatorios, tales como evidencia física, vídeos o fotografías fruto de seguimientos pasivos, el Fiscal, además de verificar la cadena de custodia, deberá exigir el diligenciamiento de un oficio proforma en donde bajo juramento el funcionario de la Policía Judicial certifique que ha corroborado la corrección de los procedimientos de recolección, embalaje y conservación de dichos elementos.

Artículo 224. *Alcance de la orden de registro y allanamiento.* La orden expedida por el Fiscal deberá determinar con precisión los lugares que se van a registrar. Si se trata de edificaciones, naves o aeronaves que dispongan de varias habitaciones o compartimentos, se indicará expresamente cuáles se encuentran comprendidos en la diligencia.

De no ser posible la descripción exacta del lugar o lugares por registrar, el Fiscal deberá indicar en la orden los argumentos para que, a pesar de ello, deba procederse al operativo. En ninguna circunstancia podrá autorizarse por la Fiscalía General de la Nación el diligenciamiento de órdenes de registro y allanamiento indiscriminados, o en donde de manera global se señale el bien por registrar.

Artículo 225. *Objetos no susceptibles de registro.* No serán susceptibles de registro los siguientes objetos:

1. Las comunicaciones escritas entre el indiciado, imputado o acusado con sus abogados, siempre que esta relación se establezca.

2. Las comunicaciones escritas entre el indiciado, imputado o acusado con las personas que por razón legal están excluidas del deber de testificar.

3. Los archivos de las personas indicadas en los numerales precedentes que contengan información confidencial relativa al indiciado, imputado o acusado. Este apartado cubre también los documentos digitales, vídeos, grabaciones, ilustraciones y cualquier otra imagen que sea relevante a los fines de la restricción.

Parágrafo. Estas restricciones no son aplicables cuando el privilegio desaparece, ya sea por su renuncia o por tratarse de personas vinculadas como auxiliares, partícipes o coautoras del delito investigado o de uno conexo o que se encuentre en curso, o se trate de situaciones que constituyan una obstrucción a la justicia.

Artículo 226. *Plazo de diligenciamiento de la orden de registro y allanamiento.* La orden de registro y allanamiento deberá ser diligenciada en un término máximo de treinta (30) días, si se trata de la indagación y de quince (15) días, si se trata de una que tenga lugar después de la formulación de la imputación. En el evento de mediar razones que justifiquen una demora, el Fiscal podrá, por una sola vez, prorrogarla hasta por el mismo tiempo.

Artículo 227. *Reglas particulares para el diligenciamiento de la orden de registro y allanamiento.* Durante la diligencia de registro y allanamiento la Policía Judicial deberá:

1. Realizar el procedimiento entre las 6:00 a.m. y las 6:00 p.m., salvo que por circunstancias particulares del caso, resulte razonable suponer que la única manera de evitar la fuga del indiciado o imputado o la destrucción de los elementos materiales probatorios y evidencia física, sea actuar durante la noche.

2. El registro se adelantará exclusivamente en los lugares autorizados y, en el evento de encontrar nuevas evidencias de la comisión de los delitos investigados, podrá extenderse a otros lugares, incluidos los que puedan encuadrarse en las situaciones de flagrancia.

3. Se garantizará la menor restricción posible de los derechos de las personas afectadas con el registro y allanamiento, por lo que los bienes incautados se limitarán a los señalados en la orden, salvo que medien circunstancias de flagrancia o que aparezcan elementos materiales probatorios y evidencia física relacionados con otro delito.

4. Se levantará un acta que resuma la diligencia en la que se hará indicación expresa de los lugares registrados, de los objetos ocupados o incautados y de las personas capturadas. Además, se deberá señalar si hubo oposición por parte de los afectados y, en el evento de existir medidas preventivas policivas, se hará mención detallada de la naturaleza de la reacción y las consecuencias de ella.

5. El acta será leída a las personas que aleguen haber sido afectadas por el registro y allanamiento y se les solicitará que firmen si están de acuerdo con su contenido. En caso de existir discrepancias con lo anotado, deberán dejarse todas las precisiones solicitadas por los interesados y, si después de esto, se negaren a firmar, el funcionario de la Policía Judicial responsable del operativo, bajo juramento, dejará expresa constancia de ello.

Artículo 228. *Allanamientos especiales.* Para el allanamiento y registro de bienes inmuebles, naves, aeronaves o vehículos automotores que, conforme con el derecho internacional y los tratados en vigor gocen de inmunidad diplomática o consular, el Fiscal solicitará venia al respectivo agente diplomático o consular, mediante oficio en el que se requerirá su contestación dentro de las veinticuatro (24) horas siguientes y será remitido por conducto del Ministerio de Relaciones Exteriores.

Artículo 229. *Acta de la diligencia.* En el acta de la diligencia de allanamiento y registro deben identificarse y describirse todas las cosas que hayan sido examinadas o incautadas, el lugar donde fueron encontradas y se dejarán las constancias que soliciten las personas que en ella intervengan. Los propietarios, poseedores o tenedores tendrán derecho a que se les expida copia del acta, si la solicitan.

Artículo 230. *Devolución de la orden y cadena de custodia.* Terminada la diligencia de registro y allanamiento, dentro del término de la distancia, sin sobrepasar las doce (12) horas siguientes, la Policía Judicial informará al Fiscal que expidió la orden los pormenores del operativo y, en caso de haber ocupado o incautado objetos, en el mismo término le remitirá el inventario correspondiente pero será de aquella la custodia de los bienes incautados u ocupados.

En caso de haber realizado capturas durante el registro y allanamiento, concluida la diligencia, la Policía Judicial pondrá inmediatamente al capturado a órdenes del Fiscal, junto con el respectivo informe.

Artículo 231. *Procedimiento en caso de flagrancia.* En las situaciones de flagrancia, la Policía Judicial podrá proceder al registro y allanamiento del inmueble, nave o aeronave del indiciado. En caso de refugiarse en un bien inmueble ajeno, no abierto al público, se solicitará el consentimiento del propietario o tenedor o en su defecto se obtendrá la orden correspondiente de la Fiscalía General de la Nación, salvo que por voces de auxilio resulte necesaria la intervención inmediata o se establezca coacción del indiciado en contra del propietario o tenedor.

Artículo 232. *Excepciones al requisito de la orden escrita de la Fiscalía General de la Nación para proceder al registro y allanamiento.* Excepcionalmente podrá omitirse la obtención de la orden escrita de la Fiscalía General de la Nación para que la Policía Judicial pueda adelantar un registro y allanamiento, cuando:

1. Medie consentimiento expreso del propietario o simple tenedor del bien objeto del registro, o de quien tenga interés por ser afectado durante el procedimiento. En esta eventualidad, no se considerará como suficiente la mera ausencia de objeciones por parte del interesado, sino que deberá acreditarse la libertad del afectado al manifestar la autorización para el registro.

2. No exista una expectativa razonable de intimidad que justifique el requisito de la orden. En esta eventualidad, se considera que no existe dicha expectativa cuando el objeto se encuentra en campo abierto, a plena vista, o cuando se encuentra abandonado.

3. Se trate de situaciones de emergencia tales como incendio, explosión, inundación u otra clase de estragos que pongan en peligro la vida o la propiedad.

4. Se lleve a cabo un registro con ocasión de la captura del indiciado, imputado, acusado, condenado.

Parágrafo. Se considera también aplicable la excepción a la expectativa razonable de intimidad prevista en el numeral 2, cuando el objeto se encuentre a plena vista merced al auxilio de medios técnicos que permitan visualizarlo más allá del alcance normal de los sentidos.

Artículo 233. *Interés para reclamar la violación de la expectativa razonable de intimidad en relación con los registros y allanamientos.* Únicamente podrá alegar la violación del debido proceso ante el Juez de Control de Garantías o ante el Juez de Conocimiento, según sea el caso, con el fin de la exclusión de la evidencia ilegalmente obtenida durante el procedimiento de registro y allanamiento, quien haya sido considerado como

indiciado o imputado o sea titular de un derecho de dominio, posesión o mera tenencia del bien objeto de la diligencia. Por excepción, se extenderá esta legitimación cuando se trate de un visitante que en su calidad de huésped pueda acreditar, como requisito de umbral, que tenía una expectativa razonable de intimidad al momento de la realización del registro.

Artículo 234. *Cláusula de exclusión en materia de registros y allanamientos.* La expedición de una orden de registro y allanamiento por parte del Fiscal, que se encuentre viciada por carencia de alguno de los requisitos esenciales previstos en este Código, generará la invalidez de la diligencia, por lo que los elementos materiales probatorios y evidencia física que dependan directa y exclusivamente del registro carecerán de valor, serán excluidos de la actuación y solo podrán ser utilizados para fines de impugnación.

Se exceptúan de la exclusión anterior aquellos registros en donde la Policía Judicial actuó de buena fe, derivada del convencimiento, objetiva y razonablemente fundado, de que la orden fue correctamente expedida por la Fiscalía General de la Nación.

Artículo 235. *Retención de correspondencia.* El Fiscal General o su Delegado podrá ordenar a la Policía Judicial la retención de correspondencia privada, postal, telegráfica o de mensajería especializada o similar que reciba o remita el indiciado o imputado, cuando tenga motivos razonablemente fundados, de acuerdo con los medios cognoscitivos previstos en este Código, para inferir que existe información útil para la investigación.

En estos casos se aplicarán analógicamente, según la naturaleza del acto, los criterios establecidos para los registros y allanamientos.

Así mismo, podrá solicitarse a las oficinas correspondientes copia de los mensajes transmitidos o recibidos por el indiciado o imputado.

Similar procedimiento podrá autorizarse para que las empresas de mensajería especializada suministren la relación de envíos hechos por solicitud del indiciado o imputado o dirigidos a él.

Las medidas adoptadas en desarrollo de las atribuciones contempladas en este artículo no podrán extenderse por un período superior a un (1) año.

Artículo 236. *Examen y devolución de la correspondencia.* La Policía Judicial examinará la correspondencia retenida y si encuentra elementos materiales probatorios y evidencia física que resulten relevantes a los fines de la investigación, en un plazo máximo de doce (12) horas, informará de ello al Fiscal que expidió la orden.

Si se tratare de escritura en clave o en otro idioma, inmediatamente ordenará el desciframiento por peritos en criptografía, o su traducción.

Si por este examen se descubriere información sobre otro delito, iniciará la indagación correspondiente o bajo custodia la enviará a quien la adelanta.

Una vez formulada la imputación, o vencido el término fijado en el artículo anterior, la Policía Judicial devolverá la correspondencia retenida que no resulte de interés para los fines de la investigación.

Lo anterior no será obstáculo para que pueda ser devuelta con anticipación la correspondencia examinada, cuya apariencia no se hubiera alterado, con el objeto de no suscitar la atención del indiciado o imputado.

Artículo 237. *Interceptación de comunicaciones telefónicas y similares.* El Fiscal podrá ordenar, con el único objeto de buscar elementos materiales probatorios y evidencia física, que se intercepten mediante grabación magnetofónica o similares las comunicaciones telefónicas, radiotelefónicas y similares que utilicen el espectro electromagnético, cuya información tengan interés para los fines de la actuación. En este sentido, las entidades encargadas de la operación técnica de la respectiva interceptación, tienen la obligación de realizarla inmediatamente después de la notificación de la orden.

En todo caso, deberá fundamentarse por escrito. Las personas que participen en estas diligencias se obligan a guardar la debida reserva.

Por ningún motivo se podrán interceptar las comunicaciones del defensor.

La orden tendrá una vigencia máxima de tres (3) meses, pero podrá prorrogarse hasta por otro tanto si, a juicio del Fiscal, subsisten los motivos fundados que la originaron.

Artículo 238. *Recuperación de información dejada al navegar por Internet u otros medios tecnológicos que produzcan efectos equivalentes.* Cuando el Fiscal tenga motivos razonablemente fundados, de acuerdo con los medios cognoscitivos previstos en este Código, para inferir que el indiciado o el imputado ha estado transmitiendo información útil para la investigación que se adelanta, durante su navegación por Internet u otros medios tecnológicos que produzcan efectos equivalentes, ordenará la aprehensión del computador, computadores y servidores que pueda haber utilizado, disquetes y demás medios de almacenamiento físico, para que expertos en informática forense descubran, recojan, analicen y custodien la información que recuperen.

En estos casos serán aplicables analógicamente, según la naturaleza de este acto, los criterios establecidos para los registros y allanamientos.

La aprehensión de que trata este artículo, se limitará exclusivamente al tiempo necesario para la captura de la información en él contenida. Inmediatamente se devolverán los equipos incautados.

Artículo 239. *Audiencia de control de legalidad posterior.* Dentro de las veinticuatro

(24) horas siguientes al diligenciamiento de las órdenes de registro y allanamiento, retención de correspondencia, interceptación de comunicaciones o recuperación de información dejada al navegar por Internet u otros medios similares, el Fiscal comparecerá ante el Juez de Control de Garantías, para que realice la audiencia de revisión de legalidad sobre lo actuado.

Durante el trámite de la audiencia solo podrán asistir, además del Fiscal, los funcionarios de la Policía Judicial y los testigos o peritos que prestaron declaraciones juradas con el fin de obtener la orden respectiva, o que intervinieron en la diligencia.

El Juez podrá, si lo estima conveniente, interrogar directamente a los comparecientes y, después de escuchar los argumentos del Fiscal, decidirá de plano sobre la validez del procedimiento.

Parágrafo. Si el cumplimiento de la orden ocurrió luego de formulada la imputación, se deberá citar a la audiencia de control de legalidad al imputado y a su defensor para que, si lo desean, puedan realizar el contradictorio. En este último evento, se aplicarán analógicamente, de acuerdo con la naturaleza del acto, las reglas previstas para la audiencia preliminar.

Artículo 240. *Inimpugnabilidad de la decisión.* La decisión del Juez de Control de Garantías no será susceptible de impugnación por ninguno de los que participaron en ella. No obstante, si la defensa se abstuvo de intervenir, podrá en la audiencia preliminar o durante la audiencia preparatoria solicitar la exclusión de las evidencias obtenidas.

Artículo 241. *Vigilancia y seguimiento de personas.* Sin perjuicio de los procedimientos preventivos que adelanta la fuerza pública, en cumplimiento de su deber constitucional, previa autorización del Director Nacional o Seccional de Fiscalía, el Fiscal que tuviere motivos razonablemente fundados, de acuerdo con los medios cognoscitivos previstos en este Código, para inferir que el indiciado o el imputado, pudiere conducirlo a conseguir información útil para la investigación que se adelanta, podrá disponer que se someta a seguimiento pasivo, por tiempo determinado, por parte de la Policía Judicial. Si en el lapso de un (1) año no se obtuviere resultado alguno, se cancelará la orden de vigilancia, sin perjuicio de que vuelva a expedirse, si surgieren nuevos motivos.

En la ejecución de la vigilancia, se empleará cualquier medio que la técnica aconseje. En consecuencia, se podrán tomar fotografías, filmar vídeos y, en general, realizar todas las actividades relacionadas que permitan recaudar información relevante a fin de identificar o individualizar los autores o partícipes, las personas que lo frecuentan, los lugares adonde asiste y aspectos similares, cuidando de no afectar la expectativa razonable de la intimidad del indiciado o imputado o de terceros.

En todo caso se surtirá la autorización del Juez de Control de Garantías para la determi-

nación de su legalidad formal y material, dentro de las treinta y seis (36) horas siguientes a la expedición de la orden por parte de la Fiscalía General.

Artículo 242. *Vigilancia de cosas.* El Fiscal que dirija la investigación, que tuviere motivos razonablemente fundados, de acuerdo con los medios cognoscitivos previstos en este Código, para inferir que un inmueble, nave, aeronave o cualquier otro vehículo o mueble se usa para almacenar droga que produzca dependencia, elemento que sirva para el procesamiento de dicha droga, o para ocultar explosivos, armas, municiones, sustancias para producir explosivos y, en general, los instrumentos de comisión de un delito o los bienes y efectos provenientes de su ejecución, ordenará a la Policía Judicial vigilar esos lugares y esas cosas, con el fin de conseguir información útil para la investigación que se adelanta. Si en el lapso máximo de un (1) año no se obtuviere resultado alguno, se cancelará la orden de vigilancia, sin perjuicio de que vuelva a expedirse, si surgieren nuevos motivos.

Artículo 243. *Análisis e infiltración de organización criminal.* Cuando el Fiscal tuviere motivos razonablemente fundados, de acuerdo con los medios cognoscitivos previstos en este Código, para inferir que el indiciado o el imputado, en la indagación o investigación que se adelanta, pertenece o está relacionado con alguna organización criminal, ordenará a la Policía Judicial la realización del análisis de aquella con el fin de conocer su estructura organizativa, la agresividad de sus integrantes y los puntos débiles de la misma. Después, ordenará la planificación, preparación y manejo de una operación, para que agente o agentes encubiertos la infiltren con el fin de obtener información útil a la investigación que se adelanta, de conformidad con lo establecido en el artículo siguiente.

Artículo 244. *Actuación de agentes encubiertos.* Cuando el Fiscal tuviere motivos razonablemente fundados, de acuerdo con los medios cognoscitivos previstos en este Código, para inferir que el indiciado o el imputado en la investigación que se adelanta, continúa desarrollando una actividad criminal, previa autorización del Director Nacional o Seccional de Fiscalías, podrá ordenar la utilización de agentes encubiertos, siempre que resulte indispensable para el éxito de las tareas investigativas. En desarrollo de esta facultad especial podrá disponerse que uno o varios funcionarios de la Policía Judicial o, incluso particulares, puedan actuar en esta condición y realizar actos extrapenales con trascendencia jurídica. En consecuencia, dichos agentes estarán facultados para intervenir en el tráfico comercial, asumir obligaciones, ingresar y participar en reuniones en el lugar de trabajo o domicilio del indiciado o imputado y, si fuere necesario, adelantar transacciones con él. Igualmente, si el agente encubierto encuentra que en los lugares

donde ha actuado existe información útil para los fines de la investigación, lo hará saber al Fiscal para que este disponga el desarrollo de una operación especial, por parte de la Policía Judicial, con miras a que se recoja la información y los elementos materiales probatorios y evidencia física hallados.

Así mismo, podrá disponerse que actúe como agente encubierto el particular que, sin modificar su identidad, sea de la confianza del indiciado o imputado o la adquiera para los efectos de la búsqueda y obtención de información relevante y de elementos materiales probatorios y evidencia física.

Durante la realización de los procedimientos encubiertos podrán utilizarse los medios técnicos de ayuda previstos en el artículo anterior.

En cumplimiento de lo dispuesto en este artículo, se deberá adelantar la revisión de legalidad formal y material del procedimiento ante el Juez de Control de Garantías dentro de las treinta y seis (36) horas siguientes a la terminación de la operación encubierta, para lo cual se aplicarán, en lo que sea pertinente, las reglas previstas para los registros y allanamientos.

En todo caso, el uso de agentes encubiertos no podrá extenderse por un período superior a un (1) año, prorrogable por un (1) año más mediante debida justificación. Si vencido el plazo señalado no se hubiere obtenido ningún resultado, esta se cancelará, sin perjuicio de la realización del control de legalidad correspondiente.

Artículo 245. *Entrega vigilada.* El Fiscal que tuviere motivos razonablemente fundados, de acuerdo con los medios cognoscitivos previstos en este Código, para creer que el indiciado o el imputado dirige, o de cualquier forma interviene en el transporte de armas, explosivos, municiones, moneda falsificada, drogas que producen dependencia o también cuando sea informado por agente encubierto o de confianza de la existencia de una actividad criminal continua, previa autorización del Director Nacional o Seccional de Fiscalías, podrá ordenar la realización de entregas vigiladas de objetos cuya posesión, transporte, enajenación, compra, alquiler o simple tenencia se encuentre prohibida. A estos efectos se entiende como entrega vigilada el dejar que la mercancía se transporte en el territorio nacional o salga de él, bajo la vigilancia de una red de agentes de Policía Judicial especialmente entrenados y adiestrados.

En estos eventos, está prohibido al agente encubierto sembrar la idea de la comisión del delito en el indiciado o imputado. Así, solo está facultado para entregar por sí, o por interpuesta persona, o facilitar la entrega del objeto de la transacción ilegal, a instancia o por iniciativa del indiciado o imputado.

De la misma forma, el Fiscal facultará a la Policía Judicial para la realización de vigilancia especial, cuando se trate de operaciones cuyo

origen provenga del exterior y en desarrollo de lo dispuesto en el capítulo relativo a la cooperación judicial internacional.

Durante el procedimiento de entrega vigilada se utilizará, si fuere posible, los medios técnicos idóneos que permitan establecer la intervención del indiciado o del imputado.

En todo caso, una vez concluida la entrega vigilada, los resultados de la misma y, en especial, los elementos materiales probatorios y evidencia física, deberán ser objeto de revisión por parte del Juez de Control de Garantías, lo cual cumplirá dentro de las treinta y seis (36) horas siguientes con el fin de establecer su legalidad formal y material.

Artículo 246. *Búsqueda selectiva en bases de datos.* La Policía Judicial, en desarrollo de su actividad investigativa, podrá realizar las comparaciones de datos registradas en bases mecánicas, magnéticas u otras similares, siempre y cuando se trate del simple cotejo de informaciones de acceso público.

Cuando se requiera adelantar búsqueda selectiva en las bases de datos, que implique el acceso a información confidencial, referida al indiciado o imputado o, inclusive a la obtención de datos derivados del análisis cruzado de las mismas, deberá mediar autorización previa del Fiscal que dirija la investigación y se aplicarán, en lo pertinente, las disposiciones relativas a los registros y allanamientos.

En estos casos, la revisión de la legalidad se realizará ante el Juez de Control de Garantías, dentro de las treinta y seis (36) horas siguientes a la culminación de la búsqueda selectiva de la información.

Artículo 247. *Exámenes de ADN que involucren al indiciado o al imputado.* Cuando la Policía Judicial requiera la realización de exámenes de ADN, en virtud de la presencia de fluidos corporales, cabellos, vello púbico, semen, sangre u otro vestigio que permita determinar datos como la raza, el tipo de sangre y, en especial, la huella dactilar genética, se requerirá de orden expresa del Fiscal que dirige la investigación.

Si se requiere cotejo de los exámenes de ADN con la información genética del indiciado o imputado, mediante el acceso a bancos de esperma y de sangre, muestras de laboratorios clínicos, consultorios médicos u odontológicos, entre otros, deberá adelantarse la revisión de legalidad, ante el Juez de Control de Garantías, dentro de las treinta y seis (36) horas siguientes a la terminación del examen respectivo, con el fin de establecer su legalidad formal y material.

CAPÍTULO III

Actuaciones que requieren autorización judicial previa para su realización

Artículo 248. *Regla general.* Las actividades que adelante la Policía Judicial, en desarrollo del programa metodológico de la investigación, diferentes a las previstas en el capítulo anterior y que impliquen afectación de derechos y

garantías fundamentales, únicamente se podrán realizar con autorización previa proferida por el Juez de Control de Garantías, a petición del Fiscal correspondiente. La Policía Judicial podrá requerir autorización previa directamente al Juez, cuando se presenten circunstancias excepcionales que ameriten extrema urgencia, en cuyo caso el Fiscal deberá ser informado de ello inmediatamente.

Artículo 249. *Inspección corporal.* Cuando el Fiscal General, o el Fiscal tenga motivos razonablemente fundados, de acuerdo con los medios cognoscitivos previstos en este Código, para creer que, en el cuerpo del imputado existen elementos materiales probatorios y evidencia física necesarios para la investigación, podrá ordenar la inspección corporal de dicha persona. En esta diligencia deberá estar presente el defensor y se observará toda clase de consideraciones compatibles con la dignidad humana.

Artículo 250. *Registro personal.* Sin perjuicio de los procedimientos preventivos que adelanta la fuerza pública en cumplimiento de su deber constitucional, y salvo que se trate de registro incidental a la captura, realizado con ocasión de ella, el Fiscal General o su Delegado que tenga motivos razonablemente fundados, de acuerdo con medios cognoscitivos previstos en este Código, para inferir que alguna persona relacionada con la investigación que adelanta, está en posesión de elementos materiales probatorios y evidencia física, podrá ordenar el registro de esa persona.

Para practicar este registro se designará a persona del mismo sexo de la que habrá de registrarse, y se guardarán con ella toda clase de consideraciones compatibles con la dignidad humana. Si se tratare del imputado deberá estar asistido por su defensor.

Artículo 251. *Obtención de muestras que involucren al imputado.* Cuando a juicio del Fiscal resulte necesario a los fines de la investigación, y previa la realización de audiencia de revisión de legalidad ante el Juez de Control de Garantías en el evento de no existir consentimiento del afectado, podrá ordenar a la Policía Judicial la obtención de muestras para examen grafotécnico, cotejo de fluidos corporales, identificación de voz, impresión dental y de pisadas, de conformidad con las reglas siguientes:

1. Para la obtención de muestras para examen grafotécnico:

a) Le pedirá al imputado que escriba, con instrumento similar al utilizado en el documento cuestionado, textos similares a los que se dicen falsificados y que escriba la firma que se dice falsa. Esto lo hará siguiendo las reglas sugeridas por los expertos del laboratorio de Policía Judicial;

b) Le pedirá al imputado que en la máquina que dice se elaboró el documento supuestamente falso o en que se alteró, o en otra similar, escriba

texto como los contenidos en el mencionado documento. Esto lo hará siguiendo las reglas sugeridas por los expertos del laboratorio de Policía Judicial;

c) Obtenidas las muestras y bajo rigurosa custodia, las trasladará o enviará, según el caso, junto con el documento redargüido de falso, al centro de peritaje para que hagan los exámenes correspondientes. Terminados estos, se devolverá con el informe pericial al funcionario que los ordenó.

2. Para la obtención de muestras de fluidos corporales, cabellos, vello púbico, pelos, voz, impresión dental y pisadas, se seguirán las reglas previstas para los métodos de identificación técnica.

En todo caso, se requerirá siempre la presencia del defensor del imputado.

Parágrafo. De la misma manera procederá la Policía Judicial al realizar inspección en la escena del hecho, cuando se presenten las circunstancias del artículo 247.

Artículo 252. *Procedimiento en caso de lesionados o de víctimas de agresiones sexuales.* Cuando se trate de investigaciones relacionadas con la libertad sexual, la integridad corporal o cualquier otro delito en donde resulte necesaria la práctica de reconocimiento y exámenes físicos de las víctimas, tales como extracciones de sangre, toma de muestras de fluidos corporales, semen u otros análogos, y no hubiera peligro de menoscabo para su salud, la Policía Judicial requerirá el auxilio del perito forense a fin de realizar el reconocimiento o examen respectivos.

En todo caso, deberá obtenerse el consentimiento escrito de la víctima o de su representante legal cuando fuere menor o incapaz y si estos no lo prestaren, se les explicará la importancia que tiene para la investigación y las consecuencias probables que se derivarían de la imposibilidad de practicarlos. De perseverar en su negativa se acudirá al Juez de Control de Garantías para que fije los condicionamientos dentro de los cuales debe efectuarse la inspección.

El reconocimiento o examen se realizará en un lugar adecuado, preferiblemente en el Instituto de Medicina Legal y Ciencias Forenses o, en su defecto, en un establecimiento de salud.

CAPÍTULO IV

Métodos de identificación

Artículo 253. *Reconocimiento por medio de fotografías o videos.* Cuando no exista un indiciado relacionado con el delito, o existiendo no estuviere disponible para la realización de reconocimiento en fila de personas, o se negare a participar en él, la Policía Judicial, para proceder a la respectiva identificación, podrá utilizar cualquier medio técnico disponible que permita mostrar imágenes reales, en fotografías, imágenes digitales o videos. Para realizar esta actuación se requiere la autorización previa del Fiscal que dirige la investigación.

Este procedimiento se realizará exhibiendo al testigo un número no inferior a siete (7) imágenes de diferentes personas, incluida la del indiciado, si la hubiere. En este último evento, las imágenes deberán corresponder a personas que posean rasgos similares a los del indiciado.

En ningún momento podrá sugerirse o señalarse la imagen que deba ser seleccionada por el testigo, ni estar presente simultáneamente varios testigos durante el procedimiento de identificación.

Cuando se pretenda precisar la percepción del reconocedor con respecto a los rasgos físicos de un eventual indiciado, se le exhibirá el banco de imágenes, fotografías o videos de que disponga la Policía Judicial, para que realice la identificación respectiva.

Cualquiera que fuere el resultado del reconocimiento se dejará constancia resumida en acta a la que se anexarán las imágenes utilizadas, lo cual quedará sometido a cadena de custodia.

Este tipo de reconocimiento no exonera al reconocedor de la obligación de identificar en fila de personas, en caso de aprehensión o presentación voluntaria del imputado. En este evento se requerirá la presencia del defensor del imputado.

Artículo 254. *Reconocimiento en fila de personas.* En los casos en que se impute la comisión de un delito a una persona cuyo nombre se ignore, fuere común a varias o resulte necesaria la verificación de su identidad, la Policía Judicial, previa autorización del Fiscal que dirija la investigación, efectuará el reconocimiento en fila de personas, de conformidad con las siguientes reglas:

1. El reconocimiento se efectuará mediante la conformación de una fila de personas, en número no inferior a siete (7), incluido el imputado, al que se le advertirá el derecho que tiene de escoger el lugar dentro de la fila.

2. No podrá estar presente en una fila de personas más que un indiciado.

3. Las personas que formen parte de la fila deberán tener características morfológicas similares; estar vestidas de manera semejante y ofrecer modalidades análogas, cuando sea el caso por las circunstancias en que lo percibió quien hace el reconocimiento.

4. La Policía Judicial o cualquier otro interviniente, durante el reconocimiento, no podrá hacer señales o formular sugerencias para la identificación.

5. Tampoco podrá el testigo observar al indiciado, ni a los demás integrantes de la fila de personas, antes de que se inicie el procedimiento.

6. En caso de ser positiva la identificación, deberá expresarse, por parte del testigo, el número o posición de la persona que aparece en la fila y, además, manifestará si lo ha visto con anterioridad o con posterioridad a los hechos que se investigan, indicando en qué circunstancias.

7. De todo lo actuado se dejará registro mediante el empleo del medio técnico idóneo y se elaborará un acta que lo resuma, cualquiera que fuere su resultado.

Lo previsto en este artículo tendrá aplicación, en lo que corresponda, a los reconocimientos que tengan lugar después de formulada la imputación. En este evento se requerirá la presencia del defensor del imputado. De lo actuado se dejará constancia.

Artículo 255. *Retrato hablado y retrato robot.* Cuando no sea posible la identificación por medio del reconocimiento en fila de personas o por medio de reconocimiento de fotografías, imágenes o vídeo, en situaciones de urgencia, podrá la Policía Judicial, con la ayuda de los informantes o de los testigos, elaborar retratos hablados del indiciado. En este caso, el perito observará el procedimiento de descripción sistemática que comprenda la posición del sujeto, la frente, la nariz, la oreja, la boca y la barbilla o mentón, o cualquier otro procedimiento, que incorpore técnicas avanzadas, utilizado por los servicios de identificación o en los laboratorios forenses.

Con base en esa descripción, el perito elaborará el retrato robot por cualquier procedimiento aceptado por los servicios de identificación o los laboratorios forenses.

El retrato hablado y el retrato robot son elementos materiales probatorios y evidencia física y quedarán sometidos a cadena de custodia.

Artículo 256. *Identificación dactilar.* Tan pronto sea aprehendido el imputado o cuando compareciere voluntariamente ante las autoridades, la Policía Judicial procederá a tomarle las respectivas huellas dactilares. Tales huellas se clasificarán inmediatamente y, si apareciere ya reseñado, de esa ficha se tomarán los datos pertinentes para su identificación.

Cuando el imputado no presente documento de identidad, la Policía Judicial deberá tomar su registro decadactilar y enviarlo a la Registraduría Nacional del Estado Civil, entidad que dispondrá de diez (10) días para expedir fotocopia de la fotocédula y, en caso de no aparecer en sus archivos, lo inscribirá con el nombre que aquel utilizó inicialmente y le asignará un cupo numérico.

Artículo 257. *Identificación por sangre.* La víctima, el indiciado o el imputado podrán ser identificados mediante la caracterización de su sangre por métodos diferentes al análisis de ADN; o por medio del análisis de ADN en sangre. El informe técnico-científico se someterá a cadena de custodia.

Artículo 258. *Identificación por semen.* El indiciado o el imputado podrán ser identificados mediante la caracterización de su semen por métodos diferentes al análisis de ADN; o mediante el análisis de ADN. El informe técnico-científico se someterá a cadena de custodia.

Artículo 259. *Identificación por la carta dental.* La víctima, el indiciado o el imputado

podrán ser identificados por su carta dental, conforme con las previsiones de la Ley 38 de 1993, y normas que la sustituyan, adicione o reformen. Las muestras dentarias y el informe técnico-científico se someterán a cadena de custodia.

Artículo 260. *Identificación por cabellos, vellos y pelos.* La víctima, el indiciado o el imputado podrán ser identificados por las características morfológicas y métricas de sus cabellos, vellos y pelos; o mediante el análisis multielemental de la composición de tales cabellos, vellos y pelos. Podrá utilizarse cualquier otra técnica científicamente aceptada. El informe técnico-científico y el cabello, vello o pelo sobrante, se someterán a cadena de custodia.

Artículo 261. *Identificación por la voz.* El indiciado o el imputado podrá ser identificado mediante la caracterización de su voz por el método espectrográfico, o por algún otro método técnico aceptado científicamente. Cuando su voz es conocida de la víctima o de algún testigo, estos podrán reconocerla.

Artículo 262. *Identificación grafotécnica.* El indiciado o el imputado podrá ser identificado mediante la comparación sistemática de su escritura manual con los grafismos cuestionados en un documento. El establecimiento de la uniprocedencia permite la identificación en ese caso concreto. Los grafismos cuestionados y los indudablemente procedentes del imputado, junto con el informe pericial, serán sometidos a cadena de custodia.

Artículo 263. *Comparación estilística.* Mediante peritación se podrán identificar las características de redacción y estilo de un documento y su atribución a persona determinada.

Artículo 264. *Identificación por modus operandi.* El indiciado o el imputado puede ser identificado por su manera de actuar criminal, en comparación con un patrón de conducta delincencial registrado en los archivos de la Policía Judicial.

Artículo 265. *Gráficas de pisadas.* La víctima, el indiciado o el imputado, podrán ser identificados por el conjunto de huellas dejadas al caminar o correr, teniendo en cuenta la línea direccional, la línea de los pasos y la línea de cada pisada.

Artículo 266. *Otros medios de identificación.* Para la identificación de personas, se podrán utilizar los diferentes métodos que el estado de la ciencia aporte, y que la Criminalística establezca en sus manuales, los cuales deberán cumplir con los requisitos del artículo 436 de este Código respecto de la prueba pericial.

CAPÍTULO V

Cadena de custodia

Artículo 267. *Embalaje y rotulado.* Los elementos materiales probatorios y evidencia física recogidos por la Policía Judicial, en

ejecución de actuaciones de indagación o investigación, serán técnicamente embalados y rotulados.

Artículo 268. *Contenido del rótulo.* Todo elemento material probatorio y evidencia física serán embalados en empaques según su peso, forma y volumen. Para estos fines se usarán las bolsas, frascos, cajas, guacales y otros contenedores elegidos por la Fiscalía General de la Nación, de acuerdo con las necesidades. El embalaje podrá ser algún otro medio de protección del objeto para la preservación de la huella, el rastro, el residuo, el número serial y similares. Este contenedor, caja o empaque, llevará en su parte exterior un rótulo de material resistente a la humedad y al manejo de paquetes, el cual deberá tener la siguiente información mínima: nombre completo del funcionario que realiza el embalaje y rotulado; descripción del contenido, actuaciones de indagación o investigación de que se trata; lugar de recolección; fecha y hora del traslado, hecho hipotéticamente delictivo y número de registro de la indagación o investigación.

Artículo 269. *Macroelementos materiales probatorios.* Los objetos de gran tamaño, como naves, aeronaves, vehículos automotores, máquinas, grúas y otros similares, después de ser examinados por peritos, para recoger elementos materiales probatorios y evidencia física que se hallen en ellos, se grabarán en videocinta o se fotografiarán su totalidad y, especialmente, se registrarán del mismo modo los sitios en donde se hallaron huellas, rastros, microrrastros o semejantes, marihuana, cocaína, armas, explosivos o similares que puedan ser objeto o producto de delito. Estas fotografías y videos sustituirán al elemento físico, serán utilizados en su lugar, durante el juicio oral y público o en cualquier otro momento del procedimiento; y se embalarán, rotularán y conservarán en la forma prevista en el artículo anterior.

El Fiscal, en su defecto los funcionarios de Policía Judicial, deberán ordenar la destrucción de los materiales explosivos en el lugar del hallazgo, cuando las condiciones de seguridad lo permitan.

Artículo 270. *Inicio de la cadena de custodia.* El servidor público que, en actuación de indagación o investigación policial, hubiere embalado y rotulado el elemento material probatorio y evidencia física, los custodiará.

Artículo 271. *Traslado de contenedor.* El funcionario de Policía Judicial o el servidor público que hubiere recogido, embalado y rotulado el elemento material probatorio y evidencia física, los trasladará al laboratorio correspondiente, donde lo entregará en la oficina de correspondencia o la que haga sus veces, bajo el recibo que figura en el formato de cadena de custodia.

Artículo 272. *Traspaso de contenedor.* El servidor público de la oficina de correspondencia o la que haga sus veces, sin pérdida de tiempo,

bajo el recibo que figura en el formato de cadena de custodia, entregará el contenedor al perito que corresponda según la especialidad.

Artículo 273. *Actuación del perito.* El perito que reciba el contenedor dejará constancia del estado en que se encuentra y procederá a las investigaciones y análisis del elemento material probatorio y evidencia física, a la menor brevedad posible, de modo que su informe pericial pueda ser oportunamente remitido al Fiscal correspondiente.

Artículo 274. *Responsabilidad de cada custodio.* Cada servidor público de los mencionados en los artículos anteriores, será responsable de la custodia del contenedor y del elemento material durante el tiempo que esté en su poder, de modo que no pueda ser destruido, suplantado, alterado o deteriorado.

Artículo 275. *Remanentes.* Los remanentes del elemento material analizado, serán guardados en el almacén que en el laboratorio está destinado para ese fin. Al almacenarlo será previamente identificado de tal forma que, en cualquier otro momento, pueda ser recuperado para nuevas investigaciones o análisis o para su destrucción, cuando así lo disponga la autoridad judicial competente.

Cuando se tratare de otra clase de elementos como, moneda, documentos manuscritos mecanografiados o de cualquier otra clase; o partes donde constan números seriales y otras semejantes, elaborado el informe pericial, continuarán bajo custodia.

Artículo 276. *Examen previo al recibo.* Toda persona que deba recibir un elemento material probatorio y evidencia física, antes de hacerlo, revisará el recipiente que lo contiene y dejará constancia del estado en que se encuentre.

Artículo 277. *Identificación.* Toda persona que aparezca como embalador y rotulador, o que entrega o recibe el contenedor de elemento material probatorio y evidencia física, deberá identificarse con su nombre completo y apellidos, el número de su cédula, su ciudadanía y el cargo que desempeña. Así constará en el formato de cadena de custodia.

Artículo 278. *Los contenedores.* La Fiscalía General de la Nación diseñará los recipientes en los que se habrán de embalar los elementos materiales probatorios y evidencia física; los clasificará según los elementos que deban contener, y cada organismo con funciones de Policía Judicial ordenará su producción en número suficiente para abastecer a todos los funcionarios que habrán de usarlos. En ningún momento podrán faltar tales contenedores.

Artículo 279. *Los rótulos.* La Fiscalía General de la Nación seleccionará el material de los rótulos previstos en este capítulo y las seguridades necesarias que los identifiquen como auténticos. Cada organismo con funciones de Policía Judicial ordenará la producción suficiente para marcar los contenedores. Estos y aquellos, serán cuidadosamente administrados,

de modo que únicamente lleguen a las personas autorizadas.

Artículo 280. *Rechazo.* Ningún servidor público admitirá elemento material que no esté embalado en contenedores y con rótulos oficiales, salvo que exista imposibilidad comprobada en cuyo caso se utilizarán los medios más idóneos y disponibles en el lugar que se requiera preservar el material probatorio.

En los casos señalados anteriormente el medio que reemplace el rótulo deberá cumplir con los requisitos que para este se encuentran establecidos en el artículo 268 de este Código.

Artículo 281. *Certificación.* La Policía Judicial y los peritos certificarán la cadena de custodia.

La certificación es la afirmación de que el elemento hallado en el lugar, fecha y hora indicados en el rótulo, es el que fue recogido por la Policía Judicial y que ha llegado al laboratorio y ha sido examinado por el perito o peritos. Además, que en todo momento ha estado custodiado.

Artículo 282. *Destino de macroelementos.* Salvo lo previsto en este Código en relación con las medidas cautelares sobre bienes susceptibles de comiso, los macroelementos materiales probatorios, mencionados en este capítulo, después de que sean examinados, fotografiados, grabados o filmados, serán devueltos al propietario, poseedor o al tenedor legítimo según el caso, previa demostración de la calidad invocada, siempre y cuando no hayan sido medios eficaces para la comisión del delito.

Artículo 283. *Formato de cadena de custodia.* La Fiscalía General de la Nación diseñará el formato de cadena de custodia. El diseño consultará lo dispuesto en este capítulo y se adoptarán las seguridades necesarias que lo identifiquen como auténtico. Se ordenará la producción del formato en cantidades suficientes para satisfacer las necesidades de las investigaciones. Este material se administrará celosamente de modo que únicamente llegue a las personas autorizadas.

Artículo 284. *Número de formatos por caso.* Por cada elemento material embalado y rotulado, se empleará un formato de cadena de custodia.

Si el diseño de formato es para múltiples y variados elementos, en el mismo formato podrán firmar el recibo del elemento tantas personas como elementos sean, o una sola persona que recibe varios elementos.

CAPÍTULO VI

Facultades de la defensa en la investigación

Artículo 285. *Facultades de quien no es imputado.* Quien sea informado de que se adelanta investigación en su contra, podrá asesorarse de abogado. Aquel o este, podrán buscar, identificar empíricamente, recoger y embalar los elementos materiales probatorios, y hacerlos examinar por peritos particulares a su costa, o sugerir a la Policía Judicial que lo haga. Tales elementos y el informe sobre ellos

podrán ser utilizados en su defensa ante las autoridades judiciales.

También podrán entrevistar personas con el fin de descubrir información útil que pueda ser empleada en su defensa ante las autoridades judiciales siempre que se garantice la cadena de custodia.

Artículo 286. *Facultades del imputado.* El imputado o su defensor, durante la investigación, podrán buscar, identificar empíricamente, recoger y embalar los elementos materiales probatorios y evidencia física. Con la solicitud para que sean examinados y la constancia de la Fiscalía de que es imputado o defensor de este, los trasladarán al respectivo laboratorio del Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses, donde los entregarán bajo recibo.

Artículo 287. *Contenido de la solicitud.* La solicitud deberá contener en forma separada, con claridad y precisión, las preguntas que en relación con el elemento material probatorio y evidencia física entregados, se requiere que responda el perito o peritos, previa la investigación y análisis que corresponda.

Artículo 288. *Actuación del perito.* Recibida la solicitud y los elementos mencionados en los artículos anteriores, el perito los examinará. Si encontrare que el contenedor, tiene señales de haber sido o intentado ser abierto, o que la solicitud no reúne las mencionadas condiciones lo devolverá al solicitante. Lo mismo hará en caso de que encontrare alterado el elemento por examinar. Si todo lo hallare aceptable, procederá a la investigación y análisis que corresponda y a la elaboración del informe pericial.

El informe pericial se entregará bajo recibo al solicitante y se conservará un ejemplar de aquel y de este en el Instituto.

Artículo 289. *Facultad de entrevistar.* El imputado o su defensor, podrán entrevistar a personas con el fin de encontrar información útil para la defensa. En esta entrevista se emplearán las técnicas aconsejadas por la Criminalística.

La entrevista se podrá recoger y conservar por escrito, en grabación magnetofónica, en vídeo o en cualquier otro medio técnico idóneo.

Artículo 290. *Obtención de declaración jurada.* El imputado o su defensor podrán solicitar a un alcalde municipal, inspector de policía o notario público, que le reciba declaración jurada a la persona, cuya exposición pueda resultar de especial utilidad para la investigación. Esta podrá recogerse por escrito, grabación magnetofónica, en vídeo o en cualquier otro medio técnico idóneo.

Artículo 291. *Solicitud de prueba anticipada.* El imputado o su defensor, podrán solicitar al Juez de Control de Garantías, la práctica anticipada de cualquier medio de prueba, en casos de extrema necesidad y urgencia, para evitar la pérdida o alteración del medio probatorio. Se efectuará una audiencia, previa citación al Fiscal correspondiente para garantizar el contradictorio.

Se aplicarán las mismas reglas previstas para la práctica de la prueba anticipada y cadena de custodia.

TÍTULO II

MEDIOS COGNOSCITIVOS EN LA INDAGACIÓN E INVESTIGACIÓN

CAPÍTULO ÚNICO

Elementos materiales probatorios, evidencia física e información

Artículo 292. *Elementos materiales probatorios y evidencia física.* Para efectos de este Código se entiende por elementos materiales probatorios o por evidencia física, los siguientes:

a) Huellas, rastros, manchas, residuos, vestigios y similares, dejados por la ejecución de la actividad delictiva;

b) Armas, instrumentos, objetos y cualquier otro medio utilizado para la ejecución de la actividad delictiva;

c) Dinero, bienes y otros efectos provenientes de la ejecución de la actividad delictiva;

d) Los elementos materiales descubiertos, recogidos y asegurados en desarrollo de diligencia investigativa de registro y allanamiento, inspección corporal y registro personal;

e) Los documentos de toda índole hallados en diligencia investigativa de inspección o que han sido entregados voluntariamente por quien los tenía en su poder o que han sido abandonados allí;

f) Los elementos materiales obtenidos mediante grabación, filmación, fotografía, vídeo o cualquier otro medio avanzado, utilizados como cámaras de vigilancia, en recinto cerrado o en espacio público;

g) El mensaje de datos, como el intercambio electrónico de datos, Internet, correo electrónico, telegrama, télex, telefax o similar, regulados por la Ley 527 de 1999 ó las normas que la sustituyan, adicionen o reformen;

h) Los demás elementos materiales similares a los anteriores y que son descubiertos, recogidos y custodiados por el Fiscal General o por el Fiscal directamente o por conducto de servidores de Policía Judicial o de peritos del Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses, o de laboratorios aceptados oficialmente.

Artículo 293. *Autenticidad.* Los elementos materiales probatorios y la evidencia física son auténticos cuando han sido detectados, fijados, recogidos y embalados técnicamente, y sometidos a las reglas de cadena de custodia.

Artículo 294. *Identificación técnico-científica.* La identificación técnico-científica consiste en la determinación de la naturaleza y características del elemento material probatorio y evidencia física, hecha por expertos en ciencia, técnica o arte. Dicha determinación se expondrá en el informe pericial.

Artículo 295. *Elemento material probatorio y evidencia física recogidos por agente encubierto o por agente infiltrado.* El elemento

material probatorio y evidencia física, recogidos por agente encubierto o agente infiltrado, en desarrollo de operación legalmente programada, solo podrá ser utilizado como fuente de actividad investigativa. Pero establecida su autenticidad y sometido a cadena de custodia, tiene el valor de cualquier otro elemento material probatorio y evidencia física.

Artículo 296. *Elemento material probatorio y evidencia física recogidos en desarrollo de entrega vigilada.* El elemento material probatorio y evidencia física, recogidos por servidor público judicial colombiano, en desarrollo de la técnica de entrega vigilada, debidamente programada, solo podrá ser utilizado como fuente de actividad investigativa. Pero establecida su autenticidad y sometido a cadena de custodia, tiene el valor de cualquier otro elemento material probatorio y evidencia física.

Artículo 297. *Elemento material probatorio y evidencia física remitidos del extranjero.* El elemento material probatorio y evidencia física remitidos por autoridad extranjera, en desarrollo de petición de autoridad penal colombiana, basada en convenio bilateral o multilateral de cooperación judicial penal recíproca, será sometido a cadena de custodia y tendrá el mismo valor que se le otorga a cualquier otro elemento material probatorio y evidencia física.

Artículo 298. *Interrogatorio a indiciado.* El Fiscal o el servidor de Policía Judicial, según el caso, que tuviere motivos fundados de acuerdo con los medios cognoscitivos previstos en este Código, para inferir que una persona es autora o partícipe de la conducta que se investiga, sin hacerle imputación alguna, le dará a conocer que tiene derecho a guardar silencio y que no está obligado a declarar contra sí mismo. Si el indiciado no hace uso de sus derechos y manifiesta su deseo de declarar, se podrá interrogar en presencia de un abogado.

Artículo 299. *Aceptación por el imputado.* La aceptación por el imputado es el reconocimiento libre, consciente y espontáneo de haber participado en alguna forma o grado en la ejecución de la conducta delictiva que se investiga.

Artículo 300. *Prueba anticipada.* Durante la investigación y hasta antes de la instalación de la audiencia de juicio oral se podrá practicar anticipadamente cualquier medio de prueba pertinente, con el cumplimiento de los siguientes requisitos:

1. Que sea practicada ante el Juez que cumpla funciones de control de garantías.

2. Que sea solicitada por el Fiscal General o el Fiscal Delegado, por la defensa o por el Ministerio Público en los casos previstos en el artículo 112.

3. Que sea por motivos fundados y de extrema necesidad y para evitar la pérdida o alteración del medio probatorio.

4. Que se practique en audiencia pública y con observancia de las reglas previstas para la práctica de pruebas en el juicio.

Parágrafo 1°. Si la prueba anticipada es solicitada a partir de la presentación del escrito de acusación, el peticionario deberá informar de esta circunstancia al Juez de Conocimiento.

Parágrafo 2°. Contra la decisión de practicar la prueba anticipada no procede recurso. Si se negare, la parte interesada podrá de inmediato y por una sola vez, acudir ante otro Juez de Control de Garantías para que este en el acto reconsidere la medida. Su decisión no será objeto de recurso.

Parágrafo 3°. En el evento en que la circunstancia que motivó la práctica de la prueba anticipada, al momento en que se dé comienzo al juicio oral, no se haya cumplido o haya desaparecido, el Juez ordenará la repetición de dicha prueba en el desarrollo del juicio oral.

Artículo 301. *Conservación de la prueba anticipada.* Toda prueba anticipada deberá conservarse de acuerdo con medidas dispuestas por el Juez de Control de Garantías.

TÍTULO III

FORMULACIÓN DE LA IMPUTACIÓN

CAPÍTULO ÚNICO

Disposiciones generales

Artículo 302. *Concepto.* La formulación de la imputación es el acto a través del cual la Fiscalía General de la Nación comunica a una persona su calidad de imputado, en audiencia que se lleva a cabo ante el Juez de Control de Garantías.

Artículo 303. *Situaciones que determinan la formulación de la imputación.* El Fiscal hará la imputación fáctica cuando de los elementos materiales probatorios, evidencia física o de la información legalmente obtenida, se pueda inferir razonablemente que el imputado es autor o partícipe del delito que se investiga. De ser procedente, en los términos de este Código, el Fiscal podrá solicitar ante el Juez de Control de Garantías la imposición de la medida de aseguramiento que corresponda.

Artículo 304. *Contenido.* Para la formulación de la imputación, el Fiscal deberá expresar oralmente:

1. Individualización concreta del imputado, incluyendo su nombre, los datos que sirvan para identificarlo y el domicilio de citaciones.

2. Relación clara y sucinta de los hechos jurídicamente relevantes, en lenguaje comprensible, lo cual no implicará el descubrimiento de los elementos materiales probatorios, evidencia física ni de la información en poder de la Fiscalía, sin perjuicio de lo requerido para solicitar la imposición de medida de aseguramiento.

3. Posibilidad del investigado de allanarse a la imputación y a obtener rebaja de pena de conformidad con el artículo 367.

Artículo 305. *Formalidades.* La formulación de la imputación se cumplirá con la presencia

del imputado o su defensor, ya sea de confianza o, a falta de este, el que fuere designado por el Sistema Nacional de Defensoría Pública.

Artículo 306. *Derecho de defensa.* Con la formulación de la imputación la defensa podrá preparar de modo eficaz su actividad procesal, sin que ello implique la solicitud de práctica de pruebas, salvo las excepciones reconocidas en este Código.

Artículo 307. *Contumacia.* Si el indiciado, habiendo sido citado en los términos ordenados por este Código, sin causa justificada así sea sumariamente, no compareciere a la audiencia, esta se realizará con el defensor que haya designado para su representación. Si este último tampoco concurriere a la audiencia, sin que justifique su inasistencia, el Juez procederá a designarle defensor en el mismo acto, de la lista suministrada por el Sistema Nacional de Defensoría Pública, en cuya presencia se formulará la imputación.

Artículo 308. *Interrupción de la prescripción.* La prescripción de la acción penal se interrumpe con la formulación de la imputación.

Producida la interrupción del término prescriptivo, este comenzará a correr de nuevo por un término igual a la mitad del señalado en el artículo 83 del Código Penal. En este evento no podrá ser inferior a tres (3) años.

Artículo 309. *Procedimiento en caso de aceptación de la imputación.* Si el imputado, por iniciativa propia o por acuerdo con la Fiscalía acepta la imputación, se entenderá que lo actuado es suficiente como acusación.

Examinado por el Juez de Conocimiento el acuerdo para determinar que es voluntario, libre y espontáneo, procederá a aceptarlo sin que a partir de entonces sea posible la retractación de alguno de los intervinientes, y convocará a audiencia para la individualización de la pena y sentencia.

Artículo 310. *Vencimiento del término.* Vencido el término previsto en el artículo 176 el Fiscal deberá solicitar la preclusión o formular la acusación ante el Juez de Conocimiento. De no hacerlo, perderá competencia para seguir actuando de lo cual informará inmediatamente a su respectivo superior.

En este evento el superior designará un nuevo Fiscal quien deberá adoptar la decisión que corresponda en el término de treinta (30) días, contados a partir del momento en que se le asigne el caso. Vencido el plazo, si la situación permanece sin definición el imputado quedará en libertad inmediata, y la defensa o el Ministerio Público solicitarán la preclusión al Juez de Conocimiento.

El vencimiento de los términos señalados será causal de mala conducta. El superior dará aviso inmediato a la autoridad penal y disciplinaria competente.

TÍTULO IV RÉGIMEN DE LA LIBERTAD Y SU RESTRICCIÓN CAPÍTULO I

Disposiciones comunes

Artículo 311. *Afirmación de la libertad.* Las disposiciones de este Código que autorizan preventivamente la privación o restricción de la libertad del imputado tienen carácter excepcional; solo podrán ser interpretadas restrictivamente y su aplicación debe ser necesaria, adecuada, proporcional y razonable frente a los contenidos constitucionales.

Artículo 312. *Finalidad de la restricción de la libertad.* La libertad personal podrá ser afectada dentro de la actuación cuando sea necesaria para evitar la obstrucción de la justicia, o para asegurar la comparecencia del imputado al proceso, la protección de la comunidad y de las víctimas, o para el cumplimiento de la pena.

CAPÍTULO II

Captura

Artículo 313. *Requisitos generales.* Para la captura se requerirá orden escrita proferida por un Juez de Control de Garantías con las formalidades legales y por motivo previamente definido en la ley.

El Fiscal que dirija la investigación solicitará la orden al Juez correspondiente, acompañado de la Policía Judicial que presentará los elementos materiales probatorios, evidencia física o la información pertinente, en la cual se fundamentará la medida. El Juez de Control de Garantías podrá interrogar directamente a los testigos, peritos y funcionarios de la Policía Judicial y, luego de escuchar los argumentos del Fiscal, decidirá de plano.

Excepcionalmente, la Policía Judicial, en situaciones de urgencia no susceptibles de intervención inmediata de la Fiscalía General de la Nación, podrá solicitar directamente al Juez de Control de Garantías la expedición de la orden de captura.

Capturada la persona será puesta a disposición de un Juez de Control de Garantías en el plazo máximo de treinta y seis (36) horas para que efectúe la audiencia de control de legalidad, ordene la cancelación de la orden de captura y disponga lo pertinente con relación al aprehendido.

Parágrafo. Salvo los casos de captura en flagrancia, o de la captura excepcional dispuesta por la Fiscalía General de la Nación, con arreglo a lo establecido en este Código, el indiciado, imputado o acusado no podrá ser privado de su libertad ni restringido en ella, sin previa orden emanada del Juez de Control de Garantías.

Artículo 314. *Contenido y vigencia.* El mandamiento escrito expedido por el Juez correspondiente indicará de forma clara y sucinta los motivos de la captura, el nombre y los datos que permitan individualizar al indiciado o imputado, cuya captura se ordena, el número de

radicación de la investigación adelantada por la Policía Judicial y el Fiscal que dirige la investigación. Copia de la orden de captura reposará en el despacho del Juez que la ordenó.

La orden de captura tendrá una vigencia máxima de seis (6) meses, pero podrá prorrogarse tantas veces como resulte necesario, a petición del Fiscal correspondiente, quien estará obligado a comunicar la prórroga al organismo de Policía Judicial encargado de hacerla efectiva.

Parágrafo. La persona capturada durante la etapa de juzgamiento será puesta a disposición de un Juez de Control de Garantías en el plazo máximo de treinta y seis (36) horas para que efectúe la audiencia de control de legalidad, ordene la cancelación de la orden de captura y disponga lo pertinente con relación al aprehendido.

Artículo 315. *Trámite de la orden de captura.* Proferida la orden de captura, el funcionario judicial la enviará inmediatamente a la Fiscalía General de la Nación para que disponga el organismo de Policía Judicial encargado de realizar la aprehensión física, y se registre en el sistema de información que se lleve para el efecto. De igual forma deberá comunicarse cuando por cualquier motivo pierda su vigencia, para descargarla de los archivos de cada organismo, indicando el motivo de tal determinación.

Artículo 316. *Captura sin orden judicial.* En los eventos en que proceda la detención preventiva, el Fiscal General de la Nación o su Delegado podrá proferir excepcionalmente órdenes de captura cuando en desarrollo de la investigación tenga motivos fundados para inferir que determinada persona ha participado en la conducta investigada, no sea posible obtener inmediatamente orden judicial, y concurra al menos una de las siguientes causales:

1. Cuando exista riesgo de que la persona evada la acción de la justicia.
2. Cuando represente peligro para la comunidad u obstruya la investigación.

En estos casos el capturado será puesto a disposición del Juez de Control de Garantías inmediatamente a más tardar dentro de las treinta y seis (36) horas, para que en audiencia resuelva lo pertinente.

Artículo 317. *Flagrancia.* Se entiende que hay flagrancia cuando:

1. La persona es sorprendida y aprehendida al momento de cometer el delito.
2. La persona es sorprendida o individualizada al momento de cometer el delito y aprehendida inmediatamente después por persecución o voces de auxilio de quien presencie el hecho.

3. La persona es sorprendida y capturada con objetos, instrumentos o huellas, de los cuales aparezca fundadamente que momentos antes ha cometido un delito o participado en él.

Artículo 318. *Procedimiento en caso de flagrancia.* Cualquier persona podrá capturar a quien sea sorprendido en flagrancia.

Cuando sea una autoridad la que realice la captura deberá conducir al aprehendido inmediatamente o a más tardar en el término de la distancia, ante la Fiscalía General de la Nación.

Cuando sea un particular quien realiza la aprehensión deberá conducir al aprehendido en el término de la distancia ante cualquier autoridad de Policía. Esta identificará al aprehendido, recibirá un informe detallado de las circunstancias en que se produjo la captura, y pondrá al capturado dentro del mismo plazo a disposición de la Fiscalía General de la Nación.

Si de la información suministrada o recogida aparece que el supuesto delito no comporta detención preventiva, el aprehendido o capturado será liberado por la Fiscalía, imponiéndosele bajo palabra un compromiso de comparecencia cuando sea necesario. De la misma forma se procederá si la captura fuere ilegal.

La Fiscalía General de la Nación, con fundamento en el informe recibido de la autoridad policiva o del particular que realizó la aprehensión, o con base en los elementos materiales probatorios y evidencia física aportados, dentro del término máximo de treinta y seis (36) horas presentará al aprehendido ante el Juez de Control de Garantías para que este se pronuncie en audiencia preliminar sobre la legalidad de la aprehensión y las solicitudes de la Fiscalía, de la defensa y del Ministerio Público.

Artículo 319. *Derechos del capturado.* Al capturado se le informará de manera inmediata lo siguiente:

1. Del hecho que se le atribuye y motivó su captura y el funcionario que la ordenó.
2. Del derecho a indicar la persona a quien se deba comunicar su aprehensión. El funcionario responsable del capturado inmediatamente procederá a comunicar sobre la retención a la persona que este indique.
3. Del derecho que tiene a guardar silencio y que las manifestaciones que haga podrán ser usadas en su contra.
4. Del derecho que tiene a designar y a entrevistarse con un abogado de confianza en el menor tiempo posible. De no poder hacerlo, el Sistema Nacional de Defensoría Pública proveerá su defensa.

Artículo 320. *Formalización de la reclusión.* Cuando el capturado deba ser recluso el funcionario judicial a cuyas órdenes se encuentre lo remitirá inmediatamente a la autoridad del establecimiento de reclusión pertinente, para que se le mantenga privado de la libertad. La remisión expresará el motivo y la fecha de la captura.

En caso de que el capturado haya sido conducido a un establecimiento carcelario sin la orden correspondiente, el director la solicitará al funcionario que ordenó su captura. Si

transcurridas treinta y seis (36) horas desde el ingreso del aprehendido no se ha satisfecho este requisito, será puesto inmediatamente en libertad.

Artículo 321. *Registro de personas capturadas y detenidas.* Los organismos con atribuciones de Policía Judicial, llevarán un registro actualizado de las capturas de todo tipo que realicen, con los siguientes datos: identificación del capturado, lugar, fecha y hora en la que se llevó a cabo su captura, razones que la motivaron, funcionario que realizó o formalizó la captura y la autoridad ante la cual fue puesto a disposición.

Para tal efecto, cada entidad deberá remitir el registro previsto en el inciso anterior a la Fiscalía General de la Nación, para que la dependencia a su cargo consolide y actualice dicho registro con la información sobre las capturas realizadas por cada organismo.

CAPÍTULO III

Medidas de aseguramiento

Artículo 322. *Solicitud de imposición de medida de aseguramiento.* El Fiscal solicitará al Juez de Control de Garantías imponer medida de aseguramiento, indicando la persona, el delito, los elementos probatorios necesarios para sustentar la medida y su urgencia, los cuales se evaluarán en audiencia permitiendo a la defensa la controversia pertinente.

Escuchados los argumentos del Fiscal, Ministerio Público y defensa, el Juez emitirá su decisión.

La presencia del defensor constituye requisito de validez de la respectiva audiencia.

Artículo 323. *Medidas de aseguramiento.* Son medidas de aseguramiento:

- A. Privativas de la libertad:
 1. Detención preventiva en establecimiento de reclusión.
 2. Detención preventiva en la residencia señalada por el imputado, siempre que esa ubicación no obstaculice el juzgamiento.
- B. No privativas de la libertad:
 1. La obligación de someterse a un mecanismo de vigilancia electrónica.
 2. La obligación de someterse a la vigilancia de una persona o institución determinada.
 3. La obligación de presentarse periódicamente o cuando sea requerido ante el Juez ante sí mismo o ante la autoridad que él designe.
 4. La obligación de observar buena conducta individual, familiar y social, con especificación de la misma y su relación con el hecho.
 5. La prohibición de salir del país, del lugar en el cual reside o del ámbito territorial que fije el Juez.
 6. La prohibición de concurrir a determinadas reuniones o lugares.
 7. La prohibición de comunicarse con determinadas personas o con las víctimas, siempre que no se afecte el derecho a la defensa.

8. La prestación de una caución real adecuada, por el propio imputado o por otra persona, mediante depósito de dinero, valores, constitución de prenda o hipoteca, entrega de bienes o la fianza de una o más personas idóneas.

9. La prohibición de salir del lugar de habitación entre las 6:00 p.m. y las 6:00 a.m.

El Juez podrá imponer una o varias de estas medidas de aseguramiento, conjunta o indistintamente, según el caso, adoptando las precauciones necesarias para asegurar su cumplimiento. Si se tratare de una persona de notoria insolvencia, no podrá el Juez imponer caución prendaria.

Artículo 324. *Requisitos.* El Juez de Control de Garantías, a petición del Fiscal General de la Nación o de su Delegado, decretará la medida de aseguramiento cuando de los elementos materiales probatorios y evidencia física recogidos y asegurados o de la información obtenidos legalmente, se pueda inferir razonablemente que el imputado puede ser autor o partícipe de la conducta delictiva que se investiga, siempre y cuando se cumpla alguno de los siguientes requisitos:

1. Que la medida de aseguramiento se muestre como necesaria para evitar que el imputado obstruya el debido ejercicio de la justicia.
2. Que el imputado constituye un peligro para la seguridad de la sociedad o de la víctima.
3. Que resulte probable que el imputado no comparecerá al proceso o que no cumplirá la sentencia.

Artículo 325. *Obstrucción de la justicia.* Se entenderá que la imposición de la medida de aseguramiento es indispensable para evitar la obstrucción de la justicia, cuando existan motivos graves y fundados que permitan inferir que el imputado podrá destruir, modificar, dirigir, impedir, ocultar o falsificar elementos de prueba; o se considere que inducirá a coimputados, testigos, peritos o terceros para que informen falsamente o se comporten de manera desleal o reticente; o cuando impida o dificulte la realización de las diligencias o la labor de los funcionarios y demás intervinientes en la actuación.

Artículo 326. *Peligro para la comunidad.* Para estimar si la libertad del imputado resulta peligrosa para la seguridad de la comunidad, además de la gravedad del hecho y la pena imponible, deberán tenerse en cuenta las siguientes circunstancias:

1. La continuación de la actividad delictiva o su probable vinculación con organizaciones criminales.
2. El número de delitos que se le imputan y la naturaleza de los mismos.
3. El hecho de estar acusado, o de encontrarse sujeto a alguna medida de aseguramiento, o de estar disfrutando un mecanismo sustitutivo de la pena privativa de la libertad, por delito doloso o preterintencional.

4. La existencia de sentencias condenatorias vigentes por delito doloso o preterintencional.

Artículo 327. *Peligro para la víctima.* Se entenderá que la seguridad de la víctima se encuentra en peligro por la libertad del imputado, cuando existan motivos fundados que permitan inferir que podrá atentar contra ella, su familia o sus bienes.

Artículo 328. *No comparecencia.* Para decidir acerca de la eventual no comparecencia del imputado, además de la modalidad y gravedad del hecho y de la pena imponible se tendrá en cuenta:

1. La falta de arraigo en la comunidad, determinado por el domicilio, asiento de la familia, de sus negocios o trabajo y las facilidades que tenga para abandonar definitivamente el país o permanecer oculto.

2. La gravedad del daño causado y la actitud que el imputado asuma frente a este.

3. El comportamiento del imputado durante el procedimiento o en otro anterior, del que se pueda inferir razonablemente su falta de voluntad para sujetarse a la investigación, a la persecución penal y al cumplimiento de la pena.

Artículo 329. *Procedencia de la detención preventiva.* Satisfechos los requisitos señalados en el artículo 324, procederá la detención preventiva en establecimiento carcelario, en los siguientes casos:

1. En los delitos de competencia de los Jueces Penales de Circuito Especializados.

2. En los delitos investigables de oficio, cuando el mínimo de la pena prevista por la ley sea o exceda de cuatro (4) años.

3. En los delitos a que se refiere el Título VIII del Libro II del Código Penal cuando la defraudación sobrepase la cuantía de ciento cincuenta (150) salarios mínimos legales mensuales vigentes.

Artículo 330. *Sustitución de la detención preventiva.* La detención preventiva en establecimiento carcelario podrá sustituirse por la del lugar de residencia en los siguientes eventos:

1. Cuando para el cumplimiento de los fines previstos para la medida de aseguramiento sea suficiente la reclusión en el lugar de residencia, aspecto que será evaluado por el Juez al momento de decidir sobre su imposición.

2. Cuando el imputado o acusado fuere mayor de sesenta y cinco (65) años, siempre que su personalidad, la naturaleza y modalidad del delito hagan aconsejable su reclusión en el lugar de residencia.

3. Cuando a la imputada o acusada le falten dos (2) meses para el parto, o hasta seis (6) meses desde la fecha de nacimiento.

4. Cuando el imputado o acusado estuviere en estado grave por enfermedad, previo dictamen de médicos oficiales.

El Juez determinará si el imputado o acusado debe permanecer en su lugar de residencia, en clínica u hospital.

5. Cuando la imputada o acusada fuere madre cabeza de familia de hijo menor de doce (12) años o que sufriende incapacidad mental permanente, siempre y cuando haya estado bajo su cuidado. En ausencia de ella, el padre que haga sus veces tendrá el mismo beneficio.

La detención en el lugar de residencia comporta los permisos necesarios para los controles médicos de rigor, la ocurrencia del parto, y para trabajar en la hipótesis del numeral 5.

En todos los eventos el beneficiario suscribirá un acta en la cual se compromete a permanecer en el lugar o lugares indicados, a no cambiar de residencia sin previa autorización, a concurrir ante las autoridades cuando fuere requerido, y, adicionalmente, podrá imponer la obligación de someterse a los mecanismos de control y vigilancia electrónica o de una persona o institución determinada, según lo disponga el Juez.

Artículo 331. *Medidas de aseguramiento no privativas de la libertad.* Cuando se proceda por delitos cuya pena principal no sea privativa de la libertad, o por delitos querellables, o cuando el mínimo de la pena señalada en la ley no exceda de cuatro (4) años, satisfechos los requisitos del artículo 324, se podrá imponer una o varias de las medidas señaladas en el artículo 323 literal B, siempre que sean razonables y proporcionadas para el cumplimiento de las finalidades previstas.

Artículo 332. *Incumplimiento.* Si el imputado o acusado incumpliere alguna de las obligaciones impuestas al concederle la detención domiciliaria, o las inherentes a la medida de aseguramiento no privativa de la libertad a que estuviere sometido, a petición de la Fiscalía o del Ministerio Público, el Juez podrá, según el caso, ordenar su reclusión en establecimiento carcelario, disponer la reclusión en el lugar de residencia, o imponer otra medida no privativa de la libertad, dependiendo de la gravedad del incumplimiento o de la reincidencia.

Artículo 333. *Causales de libertad.* Las medidas de aseguramiento indicadas en los anteriores artículos tendrán vigencia durante toda la actuación. La libertad del imputado o acusado se cumplirá de inmediato y solo procederá en los siguientes eventos:

1. Cuando se haya cumplido la pena según la determinación anticipada que para este efecto se haga, o se haya decretado la preclusión, o se haya absuelto al acusado.

2. Como consecuencia de la aplicación del principio de oportunidad.

3. Como consecuencia de las cláusulas del acuerdo cuando haya sido aceptado por el Juez de Conocimiento.

4. Cuando transcurridos sesenta (60) días contados a partir de la fecha de la formulación de imputación no se hubiere presentado la acusación o solicitado la preclusión, conforme a lo dispuesto en el artículo 310.

5. Cuando transcurridos sesenta (60) días contados a partir de la fecha de la formulación de la acusación, no se haya dado inicio a la audiencia de juzgamiento.

Artículo 334. *Solicitud de revocatoria.* Cualquiera de las partes podrá solicitar la revocatoria de la medida de aseguramiento, por una sola vez y ante el Juez de Control de Garantías que corresponda, presentando los elementos materiales probatorios legalmente obtenidos que permitan inferir razonablemente que han desaparecido los requisitos del artículo 324. Contra esta decisión procede el recurso de apelación en el efecto devolutivo.

De igual manera se procederá cuando sea necesario sustituir la medida de aseguramiento inicialmente impuesta.

Artículo 335. *De la caución.* Fijada por el Juez una caución, el obligado con la misma, si carece de recursos suficientes para prestarla, deberá demostrar suficientemente esa incapacidad así como la cuantía que podría atender dentro del plazo que se le señale.

En el evento en que se demuestre la incapacidad del imputado para prestar caución prendaria, esta podrá ser sustituida por cualquiera de las medidas de aseguramiento previstas en el literal B del artículo 323, de acuerdo con los criterios de razonabilidad, proporcionalidad y necesidad.

Esta decisión no admite recurso.

Artículo 336. *Informe sobre medidas de aseguramiento.* El Juez que profiera, modifique o revoque una medida de aseguramiento deberá informarlo a la Fiscalía General de la Nación y al Departamento Administrativo de Seguridad, DAS, a más tardar dentro de los cinco (5) días siguientes a la decisión. Tales datos serán registrados y almacenados en el sistema de información que para el efecto llevará la Fiscalía General de la Nación.

TÍTULO IV

PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD

Artículo 337. *Principio de oportunidad y política criminal.* La aplicación del principio de oportunidad deberá hacerse con sujeción a la política criminal del Estado.

A estos efectos el Gobierno Nacional y la Fiscalía General de la Nación previo concepto del Consejo Nacional de Política Criminal y Penitenciaria, concertarán un plan de política criminal y penitenciaria que contribuya al restablecimiento y mantenimiento de la paz social.

Artículo 338. *Legalidad.* La Fiscalía General de La Nación está obligada a perseguir a los autores y partícipes en los hechos que revistan las características de una conducta punible que llegue a su conocimiento, excepto por la aplicación del principio de oportunidad, en los términos y condiciones previstos en este Código.

Artículo 339. *Aplicación del principio de oportunidad.* La Fiscalía General de la Nación podrá suspender, interrumpir o renunciar a la

persecución penal, en los casos que establece este Código para la aplicación del principio de oportunidad.

Artículo 340. *Causales*. El principio de oportunidad se aplicará en los siguientes casos:

1. Cuando se trate de delito sancionado con pena privativa de la libertad que no exceda en su máximo de seis (6) años y se haya reparado integralmente a la víctima, de conocerse esta, y además, pueda determinarse de manera objetiva la ausencia o decadencia del interés del Estado en el ejercicio de la correspondiente acción penal.

2. Cuando la persona fuere entregada en extradición a causa de la misma conducta punible.

3. Cuando la persona fuere entregada a la Corte Penal Internacional a causa de otra conducta punible. Tratándose de otra conducta punible solo procede la suspensión o la interrupción de la persecución penal.

4. Cuando la persona fuere entregada en extradición a causa de otra conducta punible y la sanción a la que pudiera llevar la persecución en Colombia carezca de importancia al lado de la sanción que le hubiera sido impuesta con efectos de cosa juzgada contra él en el extranjero.

5. Cuando el imputado colabore eficazmente para evitar que continúe el delito o se realicen otros, o aporte información esencial para la desarticulación de bandas de delincuencia organizada.

6. Cuando el imputado sirva como testigo principal de cargo contra los demás intervinientes, y su declaración en la causa contra ellos se haga bajo inmunidad total o parcial. En este caso el principio de oportunidad será revocado si la persona beneficiada con el mismo incumple con la obligación que motivó su aplicación.

7. Cuando el imputado haya sufrido, a consecuencia de la conducta culposa, daño físico o moral grave que haga desproporcionada la aplicación de una sanción o implique desconocimiento del principio de humanización de la sanción punitiva.

8. Cuando proceda la suspensión del procedimiento a prueba en el marco de la justicia restaurativa y como consecuencia de este se cumpla con las condiciones impuestas.

9. Cuando la realización del procedimiento implique riesgo o amenaza graves a la seguridad exterior del Estado.

10. Cuando en atentados contra bienes jurídicos de la administración pública o recta impartición de justicia, la afectación al bien jurídico funcional resulte poco significativa y la infracción al deber funcional tenga o haya tenido como respuesta adecuada el reproche y la sanción disciplinarios.

11. Cuando en delitos contra el patrimonio económico, el objeto material se encuentre en tan alto grado de deterioro respecto de su titular,

que la genérica protección brindada por la ley haga más costosa su persecución penal y comporte un reducido y aleatorio beneficio.

12. Cuando la imputación subjetiva sea culposa y los factores que la determinan califiquen la conducta como de mermada significación jurídica y social.

13. Cuando el juicio de reproche de culpabilidad sea de tan secundaria consideración que haga de la sanción penal una respuesta innecesaria y sin utilidad social.

14. Cuando se afecten mínimamente bienes colectivos, siempre y cuando se dé la reparación integral y pueda deducirse que el hecho no volverá a presentarse.

15. Cuando la persecución penal de un delito comporte problemas sociales más significativos, siempre y cuando exista y se produzca una solución alternativa adecuada a los intereses de las víctimas.

16. Cuando la persecución penal del delito cometido por el imputado, como autor o partícipe, dificulte, obstaculice o impida al titular de la acción orientar sus esfuerzos de investigación hacia hechos delictivos de mayor relevancia o trascendencia para la sociedad, cometidos por él mismo o por otras personas.

17. Cuando los condicionamientos fácticos o síquicos de la conducta permitan considerar el exceso en la justificante como representativo de menor valor jurídico o social por explicarse el mismo en la culpa.

Parágrafo. En los casos previstos en los numerales 15 y 16, no podrá aplicarse el principio de oportunidad a los jefes, organizadores o promotores, o a quienes hayan suministrado elementos para su realización.

Parágrafo. La aplicación del principio de oportunidad respecto de delitos sancionados con pena privativa de la libertad que excedan seis (6) años será proferida por el Fiscal General de la Nación o el delegado especial que designe para tal efecto.

El Ministerio Público participará en los términos que establezca la ley.

Artículo 341. *Suspensión del procedimiento a prueba*. El imputado podrá solicitar la suspensión del procedimiento a prueba mediante solicitud oral en la que manifieste un plan de reparación del daño y las condiciones que estaría dispuesto a cumplir.

El plan podrá consistir en la mediación con las víctimas, en los casos en que esta sea procedente, la reparación integral de los daños causados a las víctimas o la reparación simbólica, en la forma inmediata o a plazos, en el marco de la justicia restaurativa.

Presentada la solicitud, el Fiscal consultará a la víctima y resolverá de inmediato mediante decisión que fijará las condiciones bajo las cuales se suspende el procedimiento, y aprobará o modificará el plan de reparación propuesto por el imputado, conforme a los principios de justicia restaurativa establecidos en este Código.

Si el procedimiento se reanuda con posterioridad, la admisión de los hechos por parte del imputado no se podrá utilizar como prueba de culpabilidad.

Parágrafo. El Fiscal podrá suspender el procedimiento a prueba cuando para el cumplimiento de la finalidad del principio de oportunidad estime conveniente hacerlo antes de decidir sobre la eventual renuncia al ejercicio de la acción penal.

Artículo 342. *Condiciones a cumplir durante el período de prueba*. El Fiscal fijará el período de prueba, el cual no podrá ser superior a tres (3) años, y determinará una o varias de las condiciones que deberá cumplir el imputado, entre las siguientes:

1. Residir en un lugar determinado e informar al Fiscal de Conocimiento cualquier cambio del mismo.

2. Participar en programas especiales de tratamiento con el fin de superar problemas de dependencia a drogas o bebidas alcohólicas.

3. Prestar servicios a favor de instituciones que se dediquen al trabajo social a favor de la comunidad.

4. Someterse a un tratamiento médico o psicológico.

5. No poseer o portar armas de fuego.

6. No conducir vehículos automotores, naves o aeronaves.

7. La reparación integral a las víctimas, de conformidad con los mecanismos establecidos en la ley.

8. La realización de actividades en favor de la recuperación de las víctimas.

9. La colaboración activa y efectiva en el tratamiento psicológico para la recuperación de las víctimas, siempre y cuando medie su consentimiento.

10. La manifestación pública de arrepentimiento por el hecho que se le imputa.

11. La obligación de observar buena conducta individual, familiar y social.

12. La dejación efectiva de las armas y la manifestación expresa de no participar en actos delictuales.

Durante el período de prueba el imputado deberá someterse a la vigilancia que el Fiscal determine sin menoscabo de su dignidad.

Vencido el período de prueba y verificado el cumplimiento de las condiciones, el Fiscal ordenará el archivo definitivo de la actuación.

Artículo 343. *Control judicial en la aplicación del principio de oportunidad*. El Juez de Control de Garantías deberá efectuar el control de legalidad respectivo, dentro de los cinco (5) días siguientes a la determinación de la Fiscalía de dar aplicación al principio de oportunidad, siempre que con esta se extinga la acción penal.

Dicho control será obligatorio y automático, se realizará en audiencia especial en la que la

víctima o el Ministerio Público podrán controvertir la prueba aducida por la Fiscalía General de la Nación para sustentar la decisión. Se resolverá de plano.

La aplicación del principio de oportunidad y los preacuerdos de los posibles imputados y la Fiscalía, no podrán comprometer la presunción de inocencia y solo procederán si hay un mínimo de prueba que permita inferir la autoría o participación en la conducta y su tipicidad.

Artículo 344. *La participación de las víctimas.* En la aplicación del principio de oportunidad el Fiscal deberá tener en cuenta los intereses de las víctimas. Para estos efectos deberá oír a las que se hayan hecho presentes en la actuación.

Artículo 345. *Efectos de la aplicación del principio de oportunidad.* La decisión que prescinda de la persecución extinguirá la acción penal respecto del interviniente en cuyo favor se decide, salvo que la causal que la fundamente se base en la falta de interés del Estado en la persecución del hecho, evento en el cual las consecuencias de la aplicación del principio se extenderán a los demás intervinientes en la conducta punible, a menos que la ley exija la reparación integral a las víctimas en cuyo caso solo opera a favor de quienes lo hayan hecho en el porcentaje que les corresponda.

Artículo 346. *Reglamentación.* El Fiscal General de la Nación deberá expedir un reglamento, en el que se determine de manera general el procedimiento interno de la entidad para asegurar que la aplicación del principio de oportunidad cumpla con sus finalidades y se ajuste a la Constitución y la ley.

El reglamento expedido por la Fiscalía General de la Nación deberá desarrollar el plan de política criminal del Estado.

TÍTULO V DE LA PRECLUSIÓN

Artículo 347. *Oportunidad.* En cualquier momento, a partir de la formulación de la imputación el Fiscal solicitará al Juez de Conocimiento la preclusión, si no existiere mérito para acusar.

Artículo 348. *Causales.* El Fiscal solicitará la preclusión en los siguientes casos:

1. Imposibilidad de iniciar o continuar el ejercicio de la acción penal por las causales previstas en este Código.
2. Existencia de una causal que excluya la responsabilidad, de acuerdo con el Código Penal.
3. Inexistencia del hecho investigado.
4. Atipicidad del hecho investigado.
5. Ausencia de intervención del imputado en el hecho investigado.
6. Imposibilidad de desvirtuar la presunción de inocencia.
7. Vencimiento del término máximo previsto en el inciso segundo del artículo 310 del este Código.

Parágrafo. Durante el juzgamiento, de sobrevenir la causal contemplada en el numeral 1, el Fiscal, el Ministerio Público o la defensa, podrán solicitar al Juez de Conocimiento la preclusión.

Artículo 349. *Trámite.* Previa solicitud del Fiscal el Juez citará a audiencia, dentro de los cinco (5) días siguientes, en la que se estudiará la petición de preclusión.

Instalada la audiencia, se concederá el uso de la palabra al Fiscal para que exponga su solicitud con indicación de los elementos materiales probatorios y evidencia física que sustentaron la imputación, y fundamentación de la causal incoada.

Acto seguido se conferirá el uso de la palabra a la víctima, al Agente del Ministerio Público y al defensor del imputado, en el evento en que quisieren oponerse a la petición del Fiscal.

En ningún caso habrá lugar a solicitud ni práctica de pruebas.

Agotado el debate el Juez podrá decretar un receso hasta por una (1) hora para preparar la decisión que motivará oralmente.

Artículo 350. *Efectos de la decisión de preclusión.* En firme la sentencia que decreta la preclusión, cesará con efectos de cosa juzgada la persecución penal en contra del imputado por esos hechos. Igualmente, se revocarán todas las medidas cautelares que se le hayan impuesto.

Artículo 351. *Rechazo de la solicitud de preclusión.* En firme el auto que rechaza la preclusión las diligencias volverán a la Fiscalía, restituyéndose el término que duró el trámite de la preclusión.

El Juez que conozca de la preclusión quedará impedido para conocer del juicio.

LIBRO III EL JUICIO TÍTULO I DE LA ACUSACIÓN CAPÍTULO I

Requisitos formales

Artículo 352. *Presentación de la acusación.* El Fiscal presentará el escrito de acusación ante el Juez competente para adelantar el juicio cuando de los elementos materiales probatorios, evidencia física o información legalmente obtenida, se pueda afirmar, con probabilidad de verdad, que la conducta delictiva existió y que el imputado es su autor o partícipe.

Artículo 353. *Contenido de la acusación y documentos anexos.* El escrito de acusación deberá contener:

1. La individualización concreta de quiénes son acusados, incluyendo su nombre, los datos que sirvan para identificarlo y el domicilio de citaciones.
2. Una relación clara y sucinta de los hechos jurídicamente relevantes, en un lenguaje comprensible.

3. El nombre y lugar de citación del abogado de confianza o, en su defecto, del que le designe el Sistema Nacional de Defensoría Pública.

4. La relación de los bienes y recursos afectados con fines de comiso.

5. El descubrimiento de las pruebas. Para este efecto se presentará documento anexo que deberá contener:

- a) Los hechos que no requieren prueba;
- b) La transcripción de las pruebas anticipadas que se quieran aducir al juicio, siempre y cuando su práctica no pueda repetirse en el mismo;
- c) El nombre, dirección y datos personales de los testigos o peritos cuya declaración se solicite en el juicio;
- d) Los documentos, objetos u otros elementos que quieran aducirse, junto con los respectivos testigos de acreditación;
- e) La indicación de los testigos o peritos de descargo indicando su nombre, dirección y datos personales;
- f) Los demás elementos favorables al acusado en poder de la Fiscalía;
- g) Las declaraciones o deposiciones.

La Fiscalía solamente entregará copia del escrito de acusación con destino al acusado, al Ministerio Público y a las víctimas, con fines únicos de información.

CAPÍTULO II

Audiencia de formulación de acusación

Artículo 354. *Citación.* Dentro de los tres (3) días siguientes al recibo del escrito de acusación, el Juez señalará fecha, hora y lugar para la celebración de la audiencia de formulación de acusación. A falta de sala, el Juez podrá habilitar cualquier recinto público idóneo.

Artículo 355. *Trámite.* Abierta por el Juez la audiencia, ordenará el traslado del escrito de acusación a las demás partes; concederá la palabra a la Fiscalía, Ministerio Público y defensa para que expresen oralmente las causales de incompetencia, impedimentos, recusaciones, nulidades, si las hubiere, y las observaciones sobre el escrito de acusación, si no reúne los requisitos establecidos en el artículo 353, para que el Fiscal lo aclare, adicione o corrija de inmediato.

Resuelto lo anterior concederá la palabra al Fiscal para que formule la correspondiente acusación.

El Juez deberá presidir toda la audiencia y se requerirá para su validez la presencia del Fiscal, del abogado defensor y del acusado privado de la libertad, a menos que no desee hacerlo o sea renuente a su traslado.

También podrán concurrir el acusado no privado de la libertad y los demás intervinientes sin que su ausencia afecte la validez.

Artículo 356. *La víctima.* En esta audiencia se determinará la calidad de víctima, de conformidad con el artículo 132 de este Código. Se reconocerá su representación legal en caso

de que se constituya. De existir un número plural de víctimas, el Juez podrá determinar igual número de representantes al de defensores para que intervengan en el transcurso del juicio oral.

Artículo 357. *Trámite de impedimentos, recusaciones e impugnación de competencia.* De los impedimentos, recusaciones, o impugnaciones de competencia conocerá el superior jerárquico del Juez, quien deberá resolver de plano lo pertinente dentro de los tres (3) días siguientes al recibo de lo actuado.

En el evento de prosperar el impedimento, la recusación o la impugnación de competencia, el superior deberá remitir la actuación al funcionario competente. Esta decisión no admite recurso alguno.

Artículo 358. *Medidas de protección.* Una vez formulada la acusación el Juez podrá, a solicitud de la Fiscalía, cuando se considere necesario para la protección integral de las víctimas o testigos, ordenar:

1. Que se fije como domicilio para los efectos de las citaciones y notificaciones, la sede de la Fiscalía, quien las hará llegar reservadamente al destinatario.

2. Que se adopten las medidas necesarias tendientes a ofrecer eficaz protección a víctimas y testigos para conjurar posibles reacciones contra ellos o su familia, originadas en el cumplimiento de su deber testifical.

Artículo 359. *Fecha de la audiencia preparatoria.* Antes de finalizar la audiencia de formulación de acusación el Juez tomará las siguientes decisiones:

1. Incorporará las correcciones a la acusación leída.

2. Aprobará o improbará los acuerdos a que hayan llegado las partes.

3. Suspenderá condicionalmente el procedimiento, cuando corresponda.

Concluida la audiencia de formulación de acusación, el Juez fijará fecha, hora y sala para la celebración de la audiencia preparatoria, la cual deberá realizarse en un término no inferior a quince (15) días ni superior a los treinta (30) días siguientes a su señalamiento. A falta de sala, el Juez podrá habilitar cualquier otro recinto público o privado para el efecto.

CAPÍTULO III

Descubrimiento de los elementos materiales probatorios y evidencia física

Artículo 360. *Inicio del descubrimiento.* Dentro de la audiencia de formulación de acusación se cumplirá lo relacionado con el descubrimiento de la prueba. A este respecto la defensa podrá solicitar al Juez de Conocimiento que ordene a la Fiscalía, o a quien corresponda, el descubrimiento de un elemento material probatorio específico y evidencia física de que tenga conocimiento, y el Juez ordenará, si es pertinente, descubrir, exhibir o entregar copia según se solicite, con un plazo máximo de tres (3) días para su cumplimiento.

La Fiscalía, a su vez, podrá pedir al Juez que ordene a la defensa entregarle copia de los elementos materiales de convicción, de las declaraciones juradas y demás medios probatorios que pretenda hacer valer en el juicio. Así mismo cuando la defensa piense hacer uso de la inimputabilidad en cualquiera de sus variantes entregará a la Fiscalía los exámenes periciales que le hubieren sido practicados al acusado.

El Juez velará porque el descubrimiento sea lo más completo posible durante la audiencia de formulación de acusación.

Sin embargo, si durante el juicio alguna de las partes encuentra un elemento material probatorio y evidencia física muy significativos que debería ser descubierto, lo pondrá en conocimiento del Juez quien, oídas las partes y considerado el perjuicio que podría producirse al derecho de defensa y la integridad del juicio, decidirá si es excepcionalmente admisible o si debe excluirse esa prueba.

Artículo 361. *Restricciones al descubrimiento de prueba.* Las partes no podrán ser obligadas a descubrir:

1. Información sobre la cual alguna norma disponga su secreto, como las conversaciones del imputado con su abogado, entre otras.

2. Información sobre hechos ajenos a la acusación, y, en particular, información relativa a hechos que por disposición legal o constitucional no pueden ser objeto de prueba.

3. Apuntes personales, archivos o documentos que obren en poder de la Fiscalía o de la defensa y que formen parte de su trabajo preparatorio del caso, y cuando no se refieran a la manera como se condujo una entrevista o se realizó una deposición.

4. Información cuyo descubrimiento genere un perjuicio notable para investigaciones en curso o posteriores.

5. Información cuyo descubrimiento afecte la seguridad del Estado.

Parágrafo. En los casos contemplados en los numerales 4 y 5 del presente artículo, se procederá como se indica en el inciso 2° del artículo 399 pero a las partes se les impondrá reserva sobre lo escuchado y discutido.

Artículo 362. *Sanciones por el incumplimiento del deber de revelación de información durante el procedimiento de descubrimiento.* Los elementos probatorios y evidencia física que en los términos de los artículos anteriores deban descubrirse y no sean descubiertos, ya sea con o sin orden específica del Juez, no podrán ser aducidos al proceso ni convertirse en prueba del mismo, ni practicarse durante el juicio. El Juez estará obligado a rechazarlos, salvo que se acredite que su descubrimiento se haya omitido por causas no imputables a la parte afectada.

Artículo 363. *Procedimiento para exposiciones.* Cualquiera de las partes podrá aducir al proceso exposiciones, es decir declaraciones

juradas de cualquiera de los testigos llamados a juicio, a efectos de impugnar su credibilidad.

La Fiscalía General de la Nación podrá tomar exposiciones de los potenciales testigos que hubiere entrevistado la Policía Judicial, con el mismo valor anotado en el inciso anterior, si a juicio del Fiscal que adelanta la investigación resultare conveniente para la preparación del juicio oral.

Las afirmaciones hechas en las exposiciones, para hacerse valer en el juicio como impugnación, deben ser leídas durante el contrainterrogatorio. No obstante, la información contenida en ellas no puede tomarse como una prueba por no haber sido practicada con sujeción al contrainterrogatorio de las partes.

TÍTULO II

PREACUERDOS Y NEGOCIACIONES ENTRE LA FISCALÍA Y EL IMPUTADO O ACUSADO

CAPÍTULO ÚNICO

Artículo 364. *Finalidades.* Con el fin de humanizar la actuación procesal y la pena; obtener pronta y cumplida justicia; activar la solución de los conflictos sociales que genera el delito; propiciar la reparación integral de los perjuicios ocasionados con el injusto y lograr la participación del imputado en la definición de su caso, la Fiscalía y el imputado o acusado podrán llegar a preacuerdos que impliquen la terminación del proceso.

El funcionario, al celebrar los preacuerdos, debe observar las directivas de la Fiscalía General de la Nación y las pautas trazadas como política criminal, a fin de aprestar la administración de justicia y evitar su cuestionamiento.

Artículo 365. *Imprudencia de acuerdos o negociaciones con el imputado o acusado.* En los delitos en los cuales el sujeto activo de la conducta punible hubiese obtenido incremento patrimonial fruto del mismo, no se podrá celebrar el acuerdo con la Fiscalía hasta tanto se reintegre, por lo menos, el cincuenta por ciento del valor equivalente al incremento percibido y se asegure el recaudo del remanente.

Artículo 366. *Preacuerdos desde la audiencia de formulación de imputación.* Desde la audiencia de formulación de imputación y hasta antes de ser presentado el escrito de acusación, la Fiscalía y el imputado podrán llegar a un preacuerdo sobre los términos de la imputación. Obtenido este preacuerdo, el Fiscal lo presentará ante el Juez de Conocimiento como escrito de acusación.

El Fiscal y el imputado, a través de su defensor, podrán adelantar conversaciones para llegar a un acuerdo, en el cual el imputado se declarará culpable del delito imputado, o de uno relacionado de pena menor, a cambio de que el Fiscal:

1. Elimine de su acusación alguna causal de agravación punitiva, o algún cargo específico.

2. Tipifique la conducta, dentro de su alegación conclusiva, de una forma específica con miras a disminuir la pena.

Artículo 367. *Modalidades.* La aceptación de los cargos determinados en la audiencia de formulación de la imputación, comporta una rebaja hasta de la mitad de la pena imponible, acuerdo que se consignará en el escrito de acusación.

También podrán el Fiscal y el imputado llegar a un preacuerdo sobre los hechos imputados y sus consecuencias. Si hubiere un cambio favorable para el imputado con relación a la pena por imponer, esto constituirá la única rebaja compensatoria por el acuerdo. Para efectos de la acusación se procederá en la forma prevista en el inciso anterior.

En el evento que la Fiscalía, por causa de nuevos elementos cognoscitivos, proyecte formular cargos distintos y más gravosos a los consignados en la formulación de la imputación, los preacuerdos deben referirse a esta nueva y posible imputación.

Los preacuerdos celebrados entre Fiscalía y acusado obligan al Juez de Conocimiento, salvo que ellos desconozcan o quebranten las garantías fundamentales.

Aprobados los preacuerdos por el Juez, procederá a convocar la audiencia para dictar la sentencia correspondiente.

Las reparaciones efectivas a la víctima que puedan resultar de los preacuerdos entre Fiscal e imputado o acusado, pueden aceptarse por la víctima. En caso de rehusarlos, esta podrá acudir a las vías judiciales pertinentes.

Parágrafo. Cuando se trate de delitos de terrorismo, genocidio, secuestro, tráfico de estupefacientes y concierto para delinquir la rebaja solo podrá ser hasta de una cuarta (1/4) parte.

Artículo 368. *Preacuerdos posteriores a la presentación de la acusación.* Presentada la acusación y hasta el momento en que sea interrogado el acusado al inicio del juicio oral sobre la aceptación de su responsabilidad, el Fiscal y el acusado podrán realizar preacuerdos en los términos previstos en el artículo anterior.

Cuando los preacuerdos se realizaren en este ámbito procesal, la pena imponible se reducirá en una tercera parte.

Artículo 369. *Aceptación total o parcial de los cargos.* El imputado o acusado podrá aceptar parcialmente los cargos. En estos eventos los beneficios de punibilidad solo serán extensivos para efectos de lo aceptado.

Artículo 370. *Reglas comunes.* Son inexistentes los acuerdos realizados sin la asistencia del defensor. Prevalecerá lo que decida el imputado o acusado en caso de discrepancia con su defensor, de lo cual quedará constancia.

Si la índole de los acuerdos permite la rápida adopción de la sentencia, se citará a audiencia para su proferimiento en la cual brevemente la

Fiscalía y el imputado podrán hacer las manifestaciones que crean conveniente, de acuerdo con lo regulado en este Código.

TÍTULO III

AUDIENCIA PREPARATORIA

CAPÍTULO I

Trámite

Artículo 371. *Instalación de la audiencia preparatoria.* El Juez declarará abierta la audiencia con la presencia del Fiscal, el defensor, el acusado, el Ministerio Público y la representación de las víctimas, si la hubiere.

Para la validez de esta audiencia será indispensable la presencia del Juez, Fiscal y defensor.

Artículo 372. *Desarrollo de la audiencia preparatoria.* En desarrollo de la audiencia el Juez dispondrá:

1. Que las partes manifiesten sus observaciones pertinentes al procedimiento de descubrimiento de elementos probatorios, en especial, si el efectuado fuera de la sede de la audiencia de formulación de acusación ha quedado completo. Si no lo estuviere, el Juez lo rechazará.

2. Que la defensa descubra sus elementos materiales probatorios y evidencia física.

3. Que la Fiscalía y la defensa enuncien la totalidad de las pruebas que harán valer en la audiencia del juicio oral y público.

4. Que las partes manifiesten si tienen interés en hacer estipulaciones probatorias. En este caso decretará un receso por el término de una (1) hora, al cabo de la cual se reanudará la audiencia para que la Fiscalía y la defensa se manifiesten al respecto.

Parágrafo. Se entiende por estipulaciones probatorias los acuerdos celebrados entre la Fiscalía y la defensa para aceptar como probados alguno o algunos de los hechos o sus circunstancias.

5. Que el acusado manifieste si acepta o no los cargos. En el primer caso se procederá a dictar sentencia reduciendo en una tercera parte la pena a imponer, conforme lo previsto en el artículo 367. En el segundo caso se continuará con el trámite ordinario.

Artículo 373. *Solicitudes probatorias.* Durante la audiencia el Juez dará la palabra a la Fiscalía y luego a la defensa para que soliciten las pruebas que requieran para sustentar su pretensión.

El Juez decretará la práctica de las pruebas solicitadas cuando ellas se refieran a los hechos de la acusación que requieran prueba, de acuerdo con las reglas de pertinencia y admisibilidad previstas en este Código.

Las partes pueden probar sus pretensiones a través de los medios lícitos que libremente decidan para que sean debidamente aducidos al proceso.

Excepcionalmente, agotadas las solicitudes probatorias de las partes, si el Ministerio Público

tuviere conocimiento de la existencia de una prueba no pedida por estas que pudiere tener esencial influencia en los resultados del juicio, solicitará su práctica.

Artículo 374. *Exhibición de los elementos materiales de prueba.* A solicitud de las partes, los elementos materiales probatorios y evidencia física podrán ser exhibidos durante la audiencia con el único fin de ser conocidos y estudiados.

Artículo 375. *Exclusión, rechazo e inadmisibilidad de los medios de prueba.* Las partes y el Ministerio Público podrán solicitar al Juez la exclusión, rechazo o inadmisibilidad de los medios de prueba que, de conformidad con las reglas establecidas en este Código, resulten inadmisibles, impertinentes, inútiles, repetitivos o encaminados a probar hechos notorios o que por otro motivo no requieran prueba.

Igualmente inadmitirá los medios de prueba que se refieran a las conversaciones que haya tenido la Fiscalía con el imputado, acusado o su defensor en desarrollo de manifestaciones preacordadas, suspensiones condicionales y aplicación del principio de oportunidad, a menos que el imputado, acusado o su defensor consientan en ello.

Cuando el Juez excluya, rechace o inadmita una prueba deberá motivar oralmente su decisión y contra esta procederá el recurso de apelación en el efecto diferido.

Artículo 376. *Prueba ilegal.* El Juez excluirá la práctica o aducción de medios de prueba ilegales, incluyendo los que se han practicado, aducido o conseguido con violación de los requisitos formales previstos en este Código.

Artículo 377. *Prohibición de pruebas de oficio.* En ningún caso el Juez podrá decretar la práctica de pruebas de oficio.

Artículo 378. *Decisión sobre el orden de la presentación de la prueba.* El Juez decidirá el orden en que debe presentarse la prueba. En todo caso, la prueba de la Fiscalía tendrá lugar antes que la de la defensa, sin perjuicio de la presentación de las respectivas pruebas de refutación en cuyo caso serán primero las ofrecidas por la defensa y luego las de la Fiscalía.

CAPÍTULO II

Conclusión de la audiencia preparatoria

Artículo 379. *Suspensión.* La audiencia preparatoria, además de lo previsto en este Código, según proceda, solamente podrá suspenderse:

1. Por el trámite de la apelación de las decisiones relativas a las pruebas, la audiencia se suspenderá hasta que el superior jerárquico profiera su decisión.

2. Por circunstancias de fuerza mayor o caso fortuito debidamente acreditadas, siempre que no puedan remediarse sin suspender la audiencia.

Artículo 380. *Reanudación de la audiencia.* El Juez señalará el día, hora y sala para la reanudación de la audiencia suspendida en los casos del artículo anterior.

El Juez podrá decretar recesos, máximo por dos (2) horas, cuando sean indispensables para el buen entendimiento de la audiencia, o cuando no comparezca un testigo y deba hacerse comparecer coactivamente. En este evento el término podrá ampliarse prudencialmente.

Artículo 381. *Fijación de la fecha de inicio del juicio oral.* Concluida la audiencia preparatoria, el Juez fijará fecha, hora y sala para el inicio del juicio que deberá realizarse dentro de los treinta (30) días siguientes a la terminación de la audiencia preparatoria.

TÍTULO IV

JUICIO ORAL

CAPÍTULO I

Instalación

Artículo 382. *Inicio del juicio oral.* El día y hora señalados en la audiencia preparatoria, el Juez instalará el juicio oral, previa verificación de la presencia de las partes. Durante el transcurso del juicio, el Juez velará porque las personas presentes en el mismo guarden silencio, si no tienen la palabra, y observen decoro y respeto. Igualmente, concederá turnos breves para las intervenciones de las partes con el fin de que se refieran al orden de la audiencia. El Juez podrá ordenar el retiro del público asistente que perturbe el desarrollo de la audiencia.

Artículo 383. *Alegación inicial.* Una vez instalado el juicio oral, el Juez advertirá al acusado, si está presente, que le asiste el derecho a guardar silencio y a no autoincrimarse, y le concederá el uso de la palabra para que manifieste, sin apremio ni juramento, si se declara inocente o culpable. La declaración podrá ser mixta, o sea, de culpabilidad para alguno de los cargos y de inocencia para los otros.

De declararse culpable tendrá derecho a una rebaja de una sexta parte de la pena imponible respecto de los cargos aceptados.

Si el acusado no hiciera manifestación, se entenderá que es de inocencia. Igual consideración se hará en los casos de contumacia o de persona ausente. Si el acusado se declara inocente se procederá a la presentación del caso.

Artículo 384. *Condiciones de validez de la manifestación.* De reconocer el acusado su culpabilidad, el Juez deberá verificar que actúa de manera libre, voluntaria, debidamente informado de las consecuencias de su decisión y asesorado por su defensor. Igualmente, preguntará al acusado o a su defensor si su aceptación de los cargos corresponde a un acuerdo celebrado con la Fiscalía.

De advertir el Juez algún desconocimiento o quebrantamiento de garantías fundamentales, rechazará la alegación de culpabilidad y adelantará el procedimiento como si hubiese habido una alegación de no culpabilidad.

Artículo 385. *Manifestaciones de culpabilidad preacordadas.* Si se hubieren realizado manifestaciones de culpabilidad preacordadas

entre la defensa y la acusación en los términos previstos en este Código, la Fiscalía deberá indicar al Juez los términos de la misma, expresando la pretensión punitiva que tuviere.

Si la manifestación fuere aceptada por el Juez, se incorporará en la sentencia. Si la rechazare, adelantará el juicio como si hubiese habido una manifestación inicial de inocencia. En este caso, no podrá mencionarse ni será objeto de prueba en el juicio el contenido de las conversaciones entre el Fiscal y el defensor, tendientes a las manifestaciones preacordadas. Esta información tampoco podrá ser utilizada en ningún tipo de proceso judicial en contra del acusado.

Artículo 386. *Decisión del Juez.* Si el Juez aceptare las manifestaciones preacordadas, no podrá imponer una pena superior a la que le ha solicitado la Fiscalía y dará aplicación a lo dispuesto en el artículo 463 de este Código.

CAPÍTULO II

Presentación del caso

Artículo 387. *Declaración inicial.* Antes de proceder a la presentación y práctica de las pruebas, la Fiscalía deberá presentar la teoría del caso. La defensa, si lo desea, podrá hacer lo propio.

Al proceder a la práctica de las pruebas se observará el orden señalado en audiencia preparatoria y las reglas previstas en el capítulo siguiente de este Código.

CAPÍTULO III

Práctica de la prueba

Parte I

Disposiciones generales

Artículo 388. *Fines.* Las pruebas tienen por fin llevar al conocimiento del Juez, más allá de duda razonable, los hechos y circunstancias materia del juicio y los de la responsabilidad penal del acusado, como autor o partícipe.

Artículo 389. *Libertad.* Los hechos y circunstancias de interés para la solución correcta del caso, se podrán probar por cualquiera de los medios establecidos en este Código o por cualquier otro medio técnico o científico, que no viole los derechos humanos.

Artículo 390. *Oportunidad.* Toda prueba deberá ser solicitada o presentada en la audiencia preparatoria, salvo lo dispuesto en el inciso final del artículo 373, y se practicará en el momento correspondiente del juicio oral y público.

Artículo 391. *Pertinencia.* El elemento material probatorio, la evidencia física y el medio de prueba deberán referirse, directa o indirectamente, a los hechos o circunstancias relativos a la comisión de la conducta delictiva y sus consecuencias, así como a la identidad o a la responsabilidad penal del acusado. También es pertinente cuando solo sirve para hacer más probable o menos probable uno de los hechos o circunstancias mencionados, o se refiere a la credibilidad de un testigo o de un perito.

Artículo 392. *Admisibilidad.* Toda prueba pertinente es admisible, salvo en alguno de los siguientes casos:

a) Que exista peligro de causar grave perjuicio indebido;

b) Probabilidad de que genere confusión en lugar de mayor claridad al asunto, o exhiba escaso valor probatorio, y

c) Que sea injustamente dilatoria del procedimiento.

Artículo 393. *Publicidad.* Toda prueba se practicará en la audiencia del juicio oral y público en presencia de las partes, intervinientes que hayan asistido y del público presente, con las limitaciones establecidas en este Código.

Artículo 394. *Contradicción.* Las partes tienen la facultad de controvertir, tanto los medios de prueba como los elementos materiales probatorios y evidencia física presentados en el juicio, o aquellos que se practiquen por fuera de la audiencia pública.

Artículo 395. *Inmediación.* El Juez deberá tener en cuenta como pruebas únicamente las que hayan sido practicadas y controvertidas en su presencia. La admisibilidad de la prueba de referencia es excepcional.

Artículo 396. *Criterios de valoración.* Los medios de prueba, los elementos materiales probatorios y la evidencia física, se apreciarán en conjunto. Los criterios para apreciar cada uno de ellos serán señalados en el respectivo capítulo.

Artículo 397. *Conocimiento para condenar.* Para condenar se requiere el conocimiento más allá de duda razonable, acerca del delito y de la responsabilidad penal del acusado, fundado en las pruebas debatidas en el juicio.

Artículo 398. *Medios de conocimiento.* Son medios de conocimiento la prueba testimonial, la prueba pericial, la prueba documental, la prueba de inspección, los elementos materiales probatorios, evidencia física, o cualquier otro medio técnico o científico, que no viole el ordenamiento jurídico.

Parte II

Reglas generales para la prueba testimonial

Artículo 399. *Obligación de rendir testimonio.* Toda persona está obligada a rendir, bajo juramento, el testimonio que se le solicite en el juicio oral y público o como prueba anticipada, salvo las excepciones constitucionales y legales.

Al testigo menor de doce (12) años no se le recibirá juramento y en la diligencia deberá estar asistido, en lo posible, por su representante legal o por un pariente mayor de edad. El Juez, con fundamento en motivos razonables, podrá practicar el testimonio del menor fuera de la sala de audiencia, de acuerdo con lo previsto en el numeral 5 del artículo 146 de este Código, pero siempre en presencia de las partes, quienes harán el interrogatorio como si fuera en juicio público.

Artículo 400. *Medidas especiales para asegurar la comparencia de testigos.* Si el testigo debidamente citado se negare a comparecer, el Juez expedirá a la Policía Nacional o cualquier otra autoridad, orden para su aprehensión y conducción a la sede de la audiencia. Su renuencia a declarar se castigará con arresto hasta por veinticuatro (24) horas, al cabo de las cuales, si persiste su negativa, se le procesará.

Las autoridades indicadas están obligadas a auxiliar oportuna y diligentemente al Juez para garantizar la comparencia obligatoria de los testigos, so pena de falta grave.

Artículo 401. *Excepciones constitucionales.* Nadie podrá ser obligado a declarar contra sí mismo o contra su cónyuge, compañera o compañero permanente o parientes dentro del cuarto grado de consanguinidad o civil, o segundo de afinidad.

El Juez informará sobre estas excepciones a cualquier persona que vaya a rendir testimonio, quien podrá renunciar a ese derecho.

Son casos de excepción al deber de declarar, las relaciones de:

- a) Abogado con su cliente;
- b) Médico / paciente;
- c) Psiquiatra / psicólogo / terapeuta / consejero con el paciente;
- d) Trabajador social con el entrevistado;
- e) Clérigo con el feligrés;
- f) Contador público con el cliente;
- g) Periodista con su fuente;
- h) Investigador con el informante.

Artículo 402. *Impedimento del testigo para concurrir.* Si el testigo estuviere físicamente impedido para concurrir a la audiencia pública donde se practicará la prueba, de no hallarse disponible el sistema de audiovideo u otro sistema de reproducción a distancia, esta se realizará en el lugar en que se encuentre, pero siempre en presencia del Juez y de las partes que harán el interrogatorio.

El testigo que no permaneciere en el lugar antes mencionado, injustificadamente, incurrirá en arresto hasta por quince (15) días, previo trámite sumario y oral, o en multa entre diez (10) y cien (100) salarios mínimos legales mensuales vigentes.

Artículo 403. *Testimonios especiales.* Cuando se requiera el testimonio del Presidente de la República o del Vicepresidente de la República, se informará previamente al declarante sobre la fecha y hora, para que permanezca en su despacho, a donde se trasladarán el Juez, las partes y el personal de Secretaría necesario para la práctica del medio de prueba. Se observarán en ello las reglas previstas en este capítulo.

Artículo 404. *Testimonio de agente diplomático.* Cuando se requiera testimonio de un Ministro o Agente Diplomático de Nación extranjera acreditado en Colombia o de una

persona de su comitiva o familia se le remitirá al Embajador o Agente respectivo, por conducto del Ministerio de Relaciones Exteriores, nota suplicatoria para que si lo tiene a bien concurra a declarar o permita que la persona solicitada lo haga, o acceda a rendirlo en sus dependencias.

Artículo 405. *Juramento.* Toda autoridad a quien corresponda tomar juramento, amonestará previamente a quien debe prestarlo acerca de la importancia moral y legal del acto y las sanciones penales establecidas contra los que declaren falsamente o incumplan lo prometido, para lo cual se leerán las respectivas disposiciones. Acto seguido se tomará el juramento por medio del cual el testigo se compromete a decir toda la verdad de lo que conoce.

Artículo 406. *Examen de los testigos.* Los testigos serán interrogados uno después del otro, en el orden establecido por la parte que los haya solicitado. Primero serán interrogados los testigos de la acusación y luego los de la defensa. Antes de iniciar el interrogatorio a un testigo, el Juez le informará de los derechos previstos en la Constitución y la ley, y le exigirá el juramento en la forma señalada en el artículo anterior. Después pedirá que se identifique con sus nombres y apellidos y demás generales de ley.

Artículo 407. *Interrogatorio cruzado del testigo.* Todo declarante, luego de las formalidades indicadas en el artículo anterior, en primer término será interrogado por la parte que hubiere ofrecido su testimonio como prueba. Este interrogatorio, denominado directo, se limitará a los aspectos principales de la controversia, se referirá a los hechos objeto del juicio o relativos a la credibilidad de otro declarante. No se podrán formular preguntas sugestivas ni se insinuará el sentido de las respuestas.

En segundo lugar, si lo desea, la parte distinta a quien solicitó el testimonio, podrá formular preguntas al declarante en forma de contrainterrogatorio que se limitará a los temas abordados en el interrogatorio directo.

Quien hubiere intervenido en el interrogatorio directo podrá agotar un turno de preguntas dirigidas a la aclaración de los puntos debatidos en el contrainterrogatorio, el cual se denomina redirecto. En estos eventos deberán seguirse las mismas reglas del directo.

Finalmente, el declarante podrá ser nuevamente preguntado por la otra parte, si considera necesario hacer claridad sobre las respuestas dadas en el redirecto y sujeto a las pautas del contrainterrogatorio.

Artículo 408. *Reglas sobre el interrogatorio.* El interrogatorio se hará observando las siguientes instrucciones:

- a) Toda pregunta versará sobre hechos específicos;
- b) El Juez prohibirá toda pregunta sugestiva, capciosa o confusa;
- c) El Juez prohibirá toda pregunta que tienda a ofender al testigo;

d) El Juez podrá autorizar al testigo para consultar documentos necesarios que ayuden a su memoria. En este caso, durante el interrogatorio, se permitirá a las demás partes el examen de los mismos;

e) El Juez excluirá toda pregunta que no sea pertinente;

f) El Juez intervendrá con el fin de que el interrogatorio sea leal y que las respuestas sean claras y precisas.

Artículo 409. *Reglas sobre el contrainterrogatorio.* El contrainterrogatorio se hará observando las siguientes instrucciones:

a) La finalidad del contrainterrogatorio es refutar, en todo o en parte, lo que el testigo ha contestado;

b) Para contrainterrogar se puede utilizar cualquier declaración que hubiese hecho el testigo sobre los hechos en entrevista, en declaración jurada durante la investigación o en la propia audiencia del juicio oral.

El testigo deberá permanecer a disposición del Juez durante el término que este determine, el cual no podrá exceder la duración de la práctica de las pruebas, quien podrá ser requerido por las partes para una aclaración o adición de su testimonio, de acuerdo con las reglas anteriores.

Artículo 410. *Acusado y coacusado como testigo.* Si el acusado y el coacusado ofrecieren declarar en su propio juicio comparecerán como testigos y bajo la gravedad del juramento serán interrogados, de acuerdo con las reglas previstas en este Código.

Artículo 411. *Oposiciones durante el interrogatorio.* La parte que no está interrogando o el Ministerio Público, podrán oponerse a la pregunta del interrogador cuando viole alguna de las reglas anteriores o incurra en alguna de las prohibiciones. El Juez decidirá inmediatamente si la oposición es fundada o infundada.

Artículo 412. *Examen separado de testigos.* Los testigos serán interrogados separadamente, de tal manera que no puedan escuchar las declaraciones de quienes les preceden.

Se exceptúa de lo anterior, además de la víctima y el acusado cuando decide declarar, aquellos testigos o peritos que debido al rol desempeñado en la preparación de la investigación se requiera de su presencia ininterrumpida en la sala de audiencias, bien sea apoyando a la Fiscalía o a la defensa.

Artículo 413. *Interrogatorio por el Juez.* Excepcionalmente, el Juez podrá intervenir en el interrogatorio o contrainterrogatorio, para conseguir que el testigo responda la pregunta que le han formulado o que lo haga de manera clara y precisa. Una vez terminados los interrogatorios de las partes, el Juez y el Ministerio Público podrán hacer preguntas complementarias para el cabal entendimiento del caso.

Artículo 414. *Testigo privado de libertad.* La persona privada de libertad, que fuere citada

como testigo a la audiencia del juicio oral y público, será trasladada con la debida antelación y las medidas de seguridad y protección al lugar del juicio. Terminado el interrogatorio y contrainterrogatorio, será devuelto en la forma antes indicada, sin dilación alguna, al sitio de reclusión.

Artículo 415. *Testimonio de Policía Judicial.* El servidor público de Policía Judicial podrá ser citado al juicio oral y público a rendir testimonio con relación al caso. El Juez podrá autorizarlo para consultar su informe y notas relativas al mismo, como recurso para recordar.

Artículo 416. *Testigo sordomudo.* Cuando el testigo fuere sordomudo, el Juez nombrará intérprete oficial. Si no lo hubiere, el nombramiento recaerá en persona reputada como conocedora del mencionado sistema. Lo anterior no obsta para que pueda estar acompañado por uno designado por él.

El testigo y el intérprete prestarán juramento.

Artículo 417. *Testigo de lengua extranjera.* Cuando el testigo de lengua extranjera no comprendiere el idioma castellano, el Juez nombrará traductor oficial. Si no lo hubiere, el nombramiento recaerá en persona reputada como idónea para hacer la traducción. Lo anterior no obsta para que pueda estar acompañado por uno designado por él.

El testigo y el traductor prestarán juramento.

Artículo 418. *Conocimiento personal.* El testigo únicamente podrá declarar sobre aspectos que en forma directa y personal hubiese tenido la ocasión de observar o percibir. En caso de mediar controversia sobre el fundamento del conocimiento personal podrá objetarse la declaración mediante el procedimiento de impugnación de la credibilidad del testigo.

Artículo 419. *Impugnación de la credibilidad del testigo.* La impugnación tiene como única finalidad cuestionar ante el Juez la credibilidad del testimonio, con relación a los siguientes aspectos:

1. Naturaleza inverosímil o increíble del testimonio.
2. Capacidad del testigo para percibir, recordar o comunicar cualquier asunto sobre la declaración.
3. Existencia de cualquier tipo de prejuicio, interés u otro motivo de parcialidad por parte del testigo.
4. Manifestaciones anteriores del testigo, incluidas aquellas hechas a terceros, o en entrevistas, exposiciones, declaraciones juradas o interrogatorios en audiencias ante el Juez de Control de Garantías.
5. Carácter o patrón de conducta del testigo en cuanto a la mendacidad.
6. Contradicciones en el contenido de la declaración.

Artículo 420. *Apreciación del testimonio.* Para apreciar el testimonio, el Juez tendrá en cuenta los principios técnico-científicos sobre

la percepción y la memoria y, especialmente, lo relativo a la naturaleza del objeto percibido, al estado de sanidad del sentido o sentidos por los cuales se tuvo la percepción, las circunstancias de lugar, tiempo y modo en que se percibió, los procesos de rememoración, el comportamiento del testigo durante el interrogatorio y el contrainterrogatorio, la forma de sus respuestas y su personalidad.

Parte III Prueba pericial

Artículo 421. *Procedencia.* La prueba pericial es procedente cuando sea necesario efectuar valoraciones que requieran conocimientos científicos, técnicos, artísticos o especializados.

Al perito le serán aplicables, en lo que corresponda, las reglas del testimonio.

Artículo 422. *Prestación del servicio de peritos.* El servicio de peritos se prestará por los expertos de la Policía Judicial, del Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses, entidades públicas o privadas, y particulares especializados en la materia de que se trate.

Las investigaciones o los análisis se realizarán por el perito o los peritos, según el caso. El informe será firmado por quienes hubieren intervenido en la parte que les corresponda.

Todos los peritos deberán rendir su dictamen bajo la gravedad del juramento.

Artículo 423. *Número de peritos.* A menos que se trate de prueba impertinente, irrelevante o superflua, el Juez no podrá limitar el número de testigos expertos o peritos que sean llamados a declarar en la audiencia pública por las partes.

Artículo 424. *Quiénes pueden ser peritos.* Podrán ser peritos, los siguientes:

1. Las personas con título legalmente reconocido en la respectiva ciencia, técnica o arte.
2. En circunstancias diferentes, podrán ser nombradas las personas de reconocido entendimiento en la respectiva ciencia, técnica, arte, oficio o afición aunque se carezca de título.

A los efectos de la cualificación podrán utilizarse todos los medios de prueba admisibles, incluido el propio testimonio del declarante que se presenta como perito.

Artículo 425. *Quiénes no pueden ser nombrados.* No pueden ser nombrados, en ningún caso:

1. Los menores de dieciocho (18) años, los interdictos y los enfermos mentales.
2. Quienes hayan sido suspendidos en el ejercicio de la respectiva ciencia, técnica o arte, mientras dure la suspensión.
3. Los que hayan sido condenados por algún delito, a menos que se encuentren rehabilitados.

Artículo 426. *Obligatoriedad del cargo de perito.* El nombramiento de perito, tratándose de servidor público, es de forzosa aceptación y ejercicio. Para el particular solo lo será ante falta absoluta de aquellos.

El nombrado solo podrá excusarse por enfermedad que lo imposibilite para ejercerlo, por carencia de medios adecuados para cumplir el encargo, o por grave perjuicio a sus intereses.

El perito que, injustificadamente, se negare a cumplir con su deber será sancionado con multa de diez (10) a cien (100) salarios mínimos legales mensuales vigentes, equivalente en moneda legal colombiana.

Artículo 427. *Impedimentos y recusaciones.* Respecto de los peritos serán aplicables las mismas causales de impedimento y recusación señaladas para el Juez. El perito cuyo impedimento o recusación haya sido aceptada, será excluido por el Juez, en la audiencia preparatoria o, excepcionalmente, en la audiencia del juicio oral y público.

Artículo 428. *Comparecencia de los peritos a la audiencia.* Las partes solicitarán al Juez que haga comparecer a los peritos al juicio oral y público, para ser interrogados y contrainterrogados en relación con los informes periciales que hubiesen rendido, o para que los rindan en la audiencia.

Artículo 429. *Presentación de informes.* Las partes podrán presentar informes de peritos de su confianza y solicitar que estos sean citados a interrogatorio en el juicio oral y público, acompañando certificación que acredite la idoneidad del perito.

Artículo 430. *Admisibilidad del informe y citación del perito.* Si el Juez admite el informe presentado por la parte, en la audiencia preparatoria del juicio oral y público, inmediatamente ordenará citar al perito o peritos que lo suscriben, para que concurran a la audiencia con el fin de ser interrogados y contrainterrogados.

Artículo 431. *Base de la opinión pericial.* Toda declaración de perito deberá estar precedida de un informe resumido en donde se exprese la base de la opinión pedida por la parte que propuso la práctica de la prueba. Dicho informe deberá ser puesto en conocimiento de las demás partes al menos con cinco (5) días de anticipación a la celebración de la audiencia pública en donde se recepcionará la peritación, sin perjuicio de lo establecido en este Código sobre el descubrimiento de la prueba.

En ningún caso, el informe de que trata este artículo será admisible como evidencia, si el perito no declara oralmente en el juicio.

Artículo 432. *Acceso a los elementos materiales.* Los peritos, tanto los que hayan rendido informe, como los que solo serán interrogados y contrainterrogados en la audiencia del juicio oral y público, tendrán acceso a los elementos materiales probatorios y evidencia física a que se refiere el informe pericial o a los que se hará referencia en el interrogatorio.

Artículo 433. *Instrucciones para interrogar al perito.* El perito deberá ser interrogado en relación con los siguientes aspectos:

1. Sobre los antecedentes que acrediten su conocimiento teórico sobre la ciencia, técnica o arte en que es experto.

2. Sobre los antecedentes que acrediten su conocimiento en el uso de instrumentos o medios en los cuales es experto.

3. Sobre los antecedentes que acrediten su conocimiento práctico en la ciencia, técnica, arte, oficio o afición aplicables.

4. Sobre los principios científicos, técnicos o artísticos en los que fundamenta sus verificaciones o análisis y grado de aceptación.

5. Sobre los métodos empleados en las investigaciones y análisis relativos al caso.

6. Sobre si en sus exámenes o verificaciones utilizó técnicas de orientación, de probabilidad o de certeza.

7. La corroboración o ratificación de la opinión pericial por otros expertos que declaren también en el mismo juicio, y

8. Sobre temas similares a los anteriores.

El perito responderá de forma clara y precisa las preguntas que le formulen las partes.

El perito tiene, en todo caso, derecho de consultar documentos, notas escritas y publicaciones con la finalidad de fundamentar y aclarar su respuesta.

Artículo 434. *Instrucciones para contrainterrogar al perito.* El contrainterrogatorio del perito se cumplirá observando las siguientes instrucciones:

1. La finalidad del contrainterrogatorio es refutar, en todo o en parte, lo que el perito ha informado.

2. En el contrainterrogatorio se podrá utilizar cualquier argumento sustentado en principios, técnicas, métodos o recursos acreditados en divulgaciones técnico-científicas calificadas, referentes a la materia de controversia.

Artículo 435. *Perito impedido para concurrir.* Si el perito estuviera físicamente impedido para concurrir a la audiencia pública donde se practicará la prueba, de no hallarse disponible el sistema de audiovídeo u otro sistema de reproducción a distancia, esta se cumplirá en el lugar en que se encuentre, en presencia del Juez y de las partes que habrán de interrogarlo.

Artículo 436. *Apreciación de la prueba pericial.* Para apreciar la prueba pericial, en el juicio oral y público, se tendrá en cuenta la idoneidad técnico-científica y moral del perito, la claridad y exactitud de sus respuestas, su comportamiento al responder, el grado de aceptación de los principios científicos, técnicos o artísticos en que se apoya el perito, los instrumentos utilizados y la consistencia del conjunto de respuestas.

Artículo 437. *Limitación a las opiniones del perito sobre insania mental.* Las declaraciones de los peritos no podrán referirse a la inimputabilidad del acusado. En consecuencia,

no se admitirán preguntas para establecer si, a su juicio, el acusado es imputable o inimputable.

Artículo 438. *Admisibilidad de publicaciones científicas y de prueba novel.* Para que una opinión pericial referida a aspectos noveles del conocimiento sea admisible en el juicio, se exigirá como requisito que la base científica o técnica satisfaga al menos uno de los siguientes criterios:

1. Que la teoría o técnica subyacente haya sido o pueda llegar a ser verificada.

2. Que la teoría o técnica subyacente haya sido publicada y haya recibido la crítica de la comunidad académica.

3. Que se haya acreditado el nivel de confiabilidad de la técnica científica utilizada en la base de la opinión pericial.

4. Que goce de aceptabilidad en la comunidad académica.

Artículo 439. *Presentación de la evidencia demostrativa.* Será admisible la presentación de evidencias demostrativas siempre que resulte pertinentes y relevantes para el esclarecimiento de los hechos o para ilustrar el testimonio del experto.

Parte IV

Prueba documental

Artículo 440. *Prueba documental.* Para los efectos de este Código se entiende por documentos, los siguientes:

1. Los textos manuscritos, mecanografiados o impresos.

2. Las grabaciones magnetofónicas.

3. Discos de todas las especies que contengan grabaciones.

4. Grabaciones fonópticas o vídeos.

5. Películas cinematográficas.

6. Grabaciones computacionales.

7. Mensajes de datos.

8. El télex, telefax y similares.

9. Fotografías.

10. Radiografías.

11. Ecografías.

12. Tomografías.

13. Electroencefalogramas.

14. Electrocardiogramas.

15. Cualquier otro objeto similar o análogo a los anteriores.

Artículo 441. *Documento auténtico.* Salvo prueba en contrario, se tendrá como auténtico el documento cuando se tiene conocimiento cierto sobre la persona que lo ha elaborado, manuscrito, mecanografiado, impreso, firmado o producido por algún otro procedimiento. También lo serán la moneda de curso legal, los sellos y efectos oficiales, los títulos valores, los documentos notarial o judicialmente reconocidos, los documentos o instrumentos públicos, aquellos provenientes del extranjero debidamente apostillados, los de origen privado sometidos al trámite de presentación personal o de simple

autenticación, las copias de los certificados de registros públicos, las publicaciones oficiales, las publicaciones periódicas de prensa o revistas especializadas, las etiquetas comerciales, y, finalmente, todo documento de aceptación general en la comunidad.

Artículo 442. *Métodos de autenticación e identificación.* La autenticidad e identificación del documento se probará por métodos como los siguientes:

1. Reconocimiento de la persona que lo ha elaborado, manuscrito, mecanografiado, impreso, firmado o producido.

2. Reconocimiento de la parte contra la cual se aduce.

3. Mediante certificación expedida por la entidad certificadora de firmas digitales de personas naturales o jurídicas.

4. Mediante informe de experto en la respectiva disciplina sugerida en el artículo 440.

Artículo 443. *Documentos procedentes del extranjero.* Los documentos remitidos por autoridad extranjera, en cumplimiento de petición de autoridad penal colombiana, basada en convenio bilateral o multilateral de cooperación judicial recíproca, son auténticos, a menos que se demuestre lo contrario.

Artículo 444. *Traducción de documentos.* El documento manuscrito, mecanografiado, impreso o producido en idioma distinto del castellano, será traducido por orden del Juez y por traductores oficiales. El texto original y el de la traducción constituirán el medio de prueba.

Artículo 445. *Presentación de documentos.* El documento podrá presentarse en original, o en copia autenticada, cuando lo primero no fuese posible o causare grave perjuicio a su poseedor.

Artículo 446. *Documentos anónimos.* Los documentos, cuya autenticación o identificación no sea posible establecer por alguno de los procedimientos previstos en este capítulo, se considerarán anónimos y no podrán admitirse como medio probatorio.

Artículo 447. *Empleo de los documentos en el juicio.* Los documentos escritos serán leídos y exhibidos de modo que todos los intervinientes en la audiencia del juicio oral y público puedan conocer su forma y contenido.

Los demás documentos serán exhibidos y proyectados por cualquier medio, para que sean conocidos por los intervinientes mencionados. Cuando se requiera, el experto respectivo lo explicará. Este podrá ser interrogado y contrainterrogado como un perito.

Artículo 448. *Apreciación de la prueba documental.* El Juez apreciará el documento teniendo en cuenta los siguientes criterios:

1. Que no haya sido alterado en su forma ni en su contenido.

2. Que permita obtener un conocimiento claro y preciso del hecho, declaración o

atestación de verdad, que constituye su contenido.

3. Que dicho contenido sea conforme con lo que ordinariamente ocurre.

Artículo 449. *Criterio general.* Cuando se exhiba un documento con el propósito de ser valorado como prueba y resulte admisible, conforme con lo previsto en capítulo anterior deberá presentarse el original del mismo como mejor evidencia de su contenido.

Artículo 450. *Excepciones a la regla de la mejor evidencia.* Se exceptúa de lo anterior los documentos públicos, o los duplicados auténticos, o aquellos cuyo original se hubiere extraviado o que se encuentran en poder de uno de los intervinientes, o se trata de documentos voluminosos y solo se requiere de una parte o fracción del mismo, o, finalmente, se estipule la innecesidad de la presentación del original.

Parágrafo. Lo anterior no es óbice para que resulte indispensable la presentación del original del documento, cuando se requiera para la realización de estudios técnicos tales como los de grafología y documentología, o forme parte de la cadena de custodia.

Parte V

Reglas relativas a la inspección

Artículo 451. *Procedencia.* El Juez, excepcionalmente, podrá ordenar la realización de una inspección judicial fuera del recinto de audiencia cuando, previa solicitud de la Fiscalía o la defensa, estime necesaria su práctica dada la imposibilidad de exhibir y autenticar en la audiencia, los elementos materiales probatorios y evidencia física, o cualquier otra evidencia demostrativa de la manera como ocurrieron los hechos objeto de juzgamiento.

En ningún caso el Juez podrá utilizar su conocimiento privado para la adopción de la sentencia a que hubiere lugar.

Artículo 452. *Criterios para decretarla.* La inspección judicial únicamente podrá ser decretada, atendidos los siguientes criterios:

1. Que sea imposible realizar la exhibición de autenticación de la evidencia en audiencia.
2. Que resulte de vital importancia para la fundamentación de la sentencia.
3. Que no sea viable lograr el cometido mediante otros medios técnicos.
4. Que sea más económica y práctica la realización de la inspección que la utilización del medio técnico.
5. Que las condiciones del lugar a inspeccionar no hayan variado de manera significativa.
6. Que no se ponga en grave riesgo la seguridad de los intervinientes durante la práctica de la prueba.

El Juez inspeccionará el objeto de prueba que le indiquen las partes. Si estas solicitan el concurso de testigos y peritos permitirá que declaren o rindan dictamen de acuerdo a las reglas prevista en este Código.

Parte VI

Reglas relativas a la prueba de referencia

Artículo 453. *Noción.* Se considera como prueba de referencia toda declaración realizada fuera del juicio oral y que es utilizada para probar o excluir uno o varios elementos del delito, el grado de intervención en el mismo, las circunstancias de atenuación o de agravación punitivas, la naturaleza y extensión del daño irrogado, y cualquier otro aspecto sustancial objeto del debate, cuando no sea posible practicarla en el juicio.

Artículo 454. *Admisión excepcional de la prueba de referencia.* Únicamente es admisible la prueba de referencia cuando el declarante:

- a) Manifiesta bajo juramento que ha perdido la memoria sobre los hechos y es corroborada pericialmente dicha afirmación;
- b) Es víctima de un delito de secuestro, desaparición forzada o evento similar;
- c) Padece de una grave enfermedad que le impide declarar;
- d) Ha fallecido.

También se aceptará la prueba de referencia cuando las declaraciones se hallen registradas en escritos de pasada memoria o archivos históricos.

Artículo 455. *Prueba de referencia múltiple.* Cuando una declaración contenga apartes que constituya prueba de referencia admisible y no admisible, deberán suprimirse aquellos no cobijados por las excepciones previstas en los artículos anteriores, salvo que de proceder de esa manera la declaración se torne en ininteligible, en cuyo caso se excluirá la declaración en su integridad.

Artículo 456. *Utilización de la prueba de referencia para fines de impugnación.* Podrán utilizarse, con fines de impugnación de la credibilidad del testigo o perito, las declaraciones que no constituyan prueba de referencia inadmisibles, de acuerdo con las causales previstas en el artículo 454.

Artículo 457. *Impugnación de la credibilidad de la prueba de referencia.* Podrá cuestionarse la credibilidad de la prueba de referencia por cualquier medio probatorio, en los mismos términos que la prueba testimonial.

Lo anterior no obsta para que la prueba de referencia, en lo pertinente, se regule en su admisibilidad y apreciación por las reglas generales de la prueba y en especial por las relacionadas con el testimonio y lo documental.

CAPÍTULO IV

Alegatos de las partes e intervinientes

Artículo 458. *Petición de absolución perentoria.* Terminada la práctica de las pruebas, el Fiscal o el defensor podrán solicitar al Juez la absolución perentoria cuando resulten ostensiblemente atípicos los hechos en que se fundamentó la acusación, y el Juez resolverá sin escuchar alegatos de las partes e intervinientes.

Artículo 459. *Turnos para alegar.* El Fiscal expondrá oralmente los argumentos relativos al análisis de la prueba, tipificando de manera circunstanciada la conducta por la cual ha presentado la acusación.

A continuación se dará el uso de la palabra al representante legal de las víctimas, si lo hubiere, y al Ministerio Público, en este orden, quienes podrán presentar sus alegatos.

Finalmente, la defensa, si lo considera pertinente, expondrá sus argumentos los cuales podrán ser controvertidos exclusivamente por la Fiscalía. Si esto ocurriere la defensa tendrá derecho de réplica y, en todo caso, dispondrá del último turno de intervención argumentativa. Las réplicas se limitarán a los temas abordados.

Artículo 460. *Extensión de los alegatos.* El Juez delimitará en cada caso la extensión máxima de los argumentos de conclusión, en atención al volumen de la prueba vista en la audiencia pública y la complejidad de los cargos resultantes de los hechos contenidos en la acusación.

Artículo 461. *Clausura del debate.* Una vez presentados los alegatos, el Juez declarará que el debate ha terminado y, de ser necesario, podrá decretar un receso hasta por cuatro (4) horas para anunciar el sentido del fallo.

CAPÍTULO V

Decisión o sentido del fallo

Artículo 462. *Contenido.* La decisión será individualizada frente a cada uno de los enjuiciados y cargos contenidos en la acusación, y deberá referirse a las solicitudes hechas en los alegatos finales. El sentido del fallo se dará a conocer de manera oral y pública inmediatamente después del receso previsto en el artículo anterior, y deberá contener el delito por el cual se halla a la persona culpable o inocente.

Artículo 463. *Individualización de la pena y sentencia.* Si el fallo fuere condenatorio, o si se aceptare el acuerdo celebrado con la Fiscalía, el Juez concederá brevemente y por una sola vez la palabra al Fiscal y luego a la defensa para que se refieran a las condiciones individuales, familiares, sociales, modo de vivir y antecedentes de todo orden del culpable. Si lo consideraren conveniente, podrán referirse a la probable determinación de pena aplicable y la concesión de algún subrogado.

Si el Juez para individualizar la pena por imponer, estimare necesario ampliar la información a que se refiere el inciso anterior, podrá solicitar a cualquier institución, pública o privada, la designación de un experto para que este, en el término improrrogable de diez (10) días hábiles, responda su petición.

Escuchados los intervinientes, el Juez señalará el lugar, fecha y hora de la audiencia para proferir sentencia, en un término que no podrá exceder de quince (15) días calendario contados a partir de la terminación del juicio oral, en la cual incorporará la decisión que puso fin al incidente de reparación integral.

Parágrafo. En el término indicado en el inciso anterior se emitirá la sentencia absolutoria.

Artículo 464. *Congruencia*. El acusado no podrá ser declarado culpable por hechos que no consten en la acusación, ni por delitos por los cuales no se ha solicitado condena.

Artículo 465. *Libertad inmediata*. De ser absuelto de la totalidad de los cargos consignados en la acusación el Juez dispondrá la inmediata libertad del acusado, si estuviere privado de ella, levantará todas las medidas cautelares impuestas y librárá sin dilación las órdenes correspondientes.

Tratándose de delitos de competencia de los Jueces Penales de Circuito Especializados, la libertad se hará efectiva en firme la sentencia.

Artículo 466. *Acusado no privado de la libertad*. Si al momento de anunciar el sentido del fallo el acusado declarado culpable no se hallare detenido, el Juez podrá disponer que continúe en libertad hasta el momento de dictar sentencia.

Si la detención es necesaria, de conformidad con las normas de este Código, el Juez la ordenará y librárá inmediatamente la orden de encarcelamiento.

Artículo 467. *Acusado privado de la libertad*. El Juez podrá ordenar su excarcelación siempre y cuando los cargos por los cuales fue encontrado culpable fueren susceptibles, al momento de dictar sentencia, del otorgamiento de un subrogado penal.

Artículo 468. *Situación de los inimputables*. Si la razón de la decisión fuera la inimputabilidad, el Juez dispondrá provisionalmente la medida de seguridad apropiada mientras se profiere el fallo respectivo.

Artículo 469. *Requerimiento por otra autoridad*. En caso de que el acusado fuere requerido por otra autoridad judicial, emitido el fallo absolutorio, será puesto a disposición de quien corresponda.

Si el fallo fuere condenatorio, se dará cuenta de esta decisión a la autoridad que lo haya requerido.

TÍTULO V

SUSENSIONES DE LA AUDIENCIA DEL JUICIO ORAL

Artículo 470. *Principio de concentración*. La audiencia del juicio oral deberá ser continua salvo que se trate de situaciones sobrevinientes de manifiesta gravedad, y sin existir otra alternativa viable, en cuyo caso podrá suspenderse por el tiempo que dure el fenómeno que ha motivado la suspensión.

El Juez podrá decretar recesos, máximo por cuatro (4) horas cuando no comparezca un testigo y deba hacersele comparecer coactivamente.

Si el término de suspensión incide por el transcurso del tiempo en la memoria de lo sucedido en la audiencia y, sobre todo de los resultados de las pruebas practicadas, esta se

repetirá. Igual procedimiento se realizará si en cualquier etapa del juicio oral se debe cambiar al Juez.

TÍTULO VI INEFICACIA DE LOS ACTOS PROCESALES

Artículo 471. *Nulidad derivada de la prueba ilícita*. Para los efectos del artículo 23 se deben considerar, al respecto, los siguientes criterios: el vínculo atenuado, la fuente independiente, el descubrimiento inevitable y los demás que establezca la ley.

Artículo 472. *Nulidad por incompetencia del Juez*. Será motivo de nulidad el que la actuación se hubiere adelantado ante Juez incompetente por razón del fuero, o porque su conocimiento esté asignado a los Jueces Penales de Circuito Especializados.

Artículo 473. *Nulidad por violación a garantías fundamentales*. Es causal de nulidad la violación del derecho de defensa o del debido proceso en aspectos sustanciales.

Los recursos de apelación pendientes de definición al momento de iniciarse el juicio público oral, salvo lo relacionado con la negativa o admisión de pruebas, no invalidan el procedimiento.

Artículo 474. *Principio de taxatividad*. No podrá decretarse ninguna nulidad por causal diferente a las señaladas en este título.

LIBRO IV

EJECUCIÓN DE SENTENCIAS

TÍTULO I

EJECUCIÓN DE PENAS Y MEDIDAS DE SEGURIDAD

CAPÍTULO I

Ejecución de penas

Artículo 475. *Ejecución de penas y medidas de seguridad*. La ejecución de la sanción penal impuesta mediante sentencia ejecutoriada, corresponde a las autoridades penitenciarias bajo la supervisión y control del Instituto Nacional Penitenciario y Carcelario, en coordinación con el Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad.

En todo lo relacionado con la ejecución de la pena, el Ministerio Público podrá intervenir e interponer los recursos que sean necesarios.

Artículo 476. *Acumulación jurídica*. Las normas que regulan la dosificación de la pena, en caso de concurso de conductas punibles, se aplicarán también cuando los delitos conexos se hubieren fallado independientemente. Igualmente, cuando se hubieren proferido varias sentencias en diferentes procesos. En estos casos la pena impuesta en la primera decisión se tendrá como parte de la sanción a imponer.

No podrán acumularse penas por delitos cometidos con posterioridad al proferimiento de sentencia de primera o única instancia en cualquiera de los procesos, ni penas ya ejecutadas, ni las impuestas por delitos cometidos

durante el tiempo que la persona estuviere privada de la libertad.

Artículo 477. *Sustitución de la ejecución de la pena*. El Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad podrá ordenar al Instituto Nacional Penitenciario y Carcelario la sustitución de la ejecución de la pena, previa caución, en los mismos casos de la sustitución de la detención preventiva.

Artículo 478. *Aplicación de las penas accesorias*. Cuando se trate de las penas accesorias establecidas en el Código Penal, se procederá de acuerdo con las siguientes normas:

1. Si se trata de la privación del derecho a residir en determinados lugares o de acudir a ellos, se enviará copia de la sentencia a la autoridad judicial y policiva del lugar en donde la residencia se prohíba o donde el sentenciado debe residir. También se oficiará al Agente del Ministerio Público para su control.

2. Cuando se trate de inhabilidad para el ejercicio de derechos y funciones públicas, se remitirán copias de la sentencia ejecutoriada a la Registraduría Nacional del Estado Civil y a la Procuraduría General de la Nación.

3. Si se trata de la pérdida de empleo o cargo público, se comunicará a quien haya hecho el nombramiento, la elección o los cuerpos directivos de la respectiva entidad y a la Procuraduría General de la Nación.

4. Si se trata de la inhabilidad para ejercer industria, comercio, arte, profesión u oficio, se ordenará la cancelación del documento que lo autoriza para ejercerlo y se oficiará a la autoridad que lo expidió.

5. En caso de la expulsión del territorio nacional de extranjeros se procederá así:

a) El Juez de ejecución de penas, una vez cumplida la pena privativa de la libertad, lo pondrá a disposición del Departamento Administrativo de Seguridad para que lo expulse del territorio nacional, y

b) En el auto que decreta la libertad definitiva se ordenará poner a la persona a disposición del Departamento Administrativo de Seguridad para su expulsión del territorio nacional.

Cuando la pena fuere inferior a un (1) año de prisión, el Juez, si lo considera conveniente, podrá anticipar la expulsión del territorio nacional.

El expulsado, en ningún caso, podrá reingresar al territorio nacional.

6. Si se tratare de la prohibición de consumir bebidas alcohólicas, sustancias estupefacientes o psicotrópicas, se comunicará a las autoridades policivas del lugar de residencia del sentenciado para que tomen las medidas necesarias para el cumplimiento de esta sanción, oficiando al Agente del Ministerio Público para su control.

7. Si se tratare de la inhabilidad especial para el ejercicio de la patria potestad, se oficiará al Ministerio Público, al Instituto Colombiano de Bienestar Familiar, y a la Superintendencia de

Notariado y Registro para que haga las anotaciones correspondientes.

8. En los casos de privación del derecho de conducir vehículos y la inhabilitación especial para la tenencia y porte de armas, se oficiará a las autoridades encargadas de expedir las respectivas autorizaciones, para que las cancelen o las nieguen.

Artículo 479. *Informes.* La autoridad encargada de cumplir o vigilar el cumplimiento de estas sanciones informará lo pertinente al Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad.

Artículo 480. *Remisión.* Los aspectos relacionados con la ejecución de la pena no regulados en este Código se regirán por lo dispuesto en el Código Penal y el Código Penitenciario y Carcelario.

CAPÍTULO II

Ejecución de medidas de seguridad

Artículo 481. *Entidad competente.* El tratamiento de los inimputables por trastorno mental estará a cargo del Sistema General de Seguridad Social en Salud, a quien corresponderá la ejecución de las medidas de protección y seguridad.

Artículo 482. *El Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad* ordenará la internación del inimputable comunicando su decisión a la entidad competente del Sistema General de Seguridad Social en salud, con el fin de que se asigne el centro de Rehabilitación. El Instituto Nacional Penitenciario y Carcelario INPEC, pondrá a disposición del Centro de Rehabilitación el inimputable.

Cuando el inimputable no esté a disposición del INPEC, el Despacho Judicial debe coordinar con la autoridad de policía y la respectiva Dirección Territorial de Salud su traslado al Centro de Rehabilitación en Salud Mental autorizado por el Sistema General de Seguridad de compromiso.

Si el inimputable queda a disposición de los parientes, estos se comprometerán a ejercer la vigilancia correspondiente y rendir los informes que se soliciten; su traslado se hará previo el otorgamiento de caución y la suscripción de la respectiva diligencia de compromiso.

La autoridad o el particular, a quienes se haya encomendado el inimputable, trimestralmente rendirán los informes al Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad.

Artículo 483. *Libertad vigilada.* Impuesta la libertad vigilada, el Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad comunicará tal medida a las autoridades policivas del lugar, para el cumplimiento de lo dispuesto en el Código Penal, y señalará los controles respectivos.

Artículo 484. *Suspensión, sustitución o cesación de la medida de seguridad.* El Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad, de oficio o a solicitud de parte y previo concepto de perito oficial y de conformidad con lo dispuesto en el Código penal, podrá:

1. Suspender condicionalmente la medida de seguridad.

2. Sustituirla por otra más adecuada si así lo estimare conveniente.

3. Ordenar la cesación de tal medida.

En caso de internación en casa de estudio o trabajo el dictamen se sustituirá por concepto escrito y motivado de la junta o consejo directivo del establecimiento en donde se hubiere cumplido esta medida, o de su director a falta de tales organismos.

El beneficiario de la suspensión condicional, o del cambio de la medida de seguridad por una de libertad vigilada, deberá constituir caución, personalmente o por intermedio de su representante legal, en la forma prevista en este Código.

Artículo 485. *Revocatoria de la suspensión condicional.* En cualquier momento podrá el Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad revocar la suspensión condicional de la medida de seguridad o de la medida sustitutiva, cuando se incumplan las obligaciones fijadas en la diligencia de compromiso, o cuando los peritos conceptúen que es necesario la continuación de la medida originaria.

Artículo 486. *Medidas de seguridad para indígenas.* Corresponde a los Jueces de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad disponer lo necesario para la ejecución de las medidas de seguridad aplicables a los inimputables por diversidad socio-cultural, en coordinación con la máxima autoridad indígena de la comunidad respectiva.

CAPÍTULO III

Libertad condicional

Artículo 487. *Solicitud.* El condenado que se hallare en las circunstancias previstas en el Código Penal podrá solicitar al Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad la libertad condicional, acompañando la resolución favorable del consejo de disciplina, o en su defecto del director del respectivo establecimiento carcelario, copia de la cartilla biográfica y los demás documentos que prueben los requisitos exigidos en el Código Penal, los que deberán ser entregados a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes.

Si se ha impuesto pena accesoria de multa, su pago es requisito imprescindible para poder otorgar la libertad condicional.

Artículo 488. *Decisión.* Recibida la solicitud, el Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad resolverá dentro de los ocho (8) días siguientes, mediante providencia motivada en la cual se impondrán las obligaciones a que se refiere el Código Penal, cuyo cumplimiento se garantizará mediante caución.

El tiempo necesario para otorgar la libertad condicional se determinará con base en la pena impuesta en la sentencia.

La reducción de las penas por trabajo y estudio, al igual que cualquier otra rebaja de

pena que establezca la ley, se tendrá en cuenta como parte cumplida de la pena impuesta o que pudiere imponerse.

Artículo 489. *Condición para la revocatoria.* La revocatoria se decretará por el Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad de oficio o a petición de los encargados de la vigilancia, cuando aparezca demostrado que se han violado las obligaciones contraídas.

CAPÍTULO IV

Suspensión condicional de la ejecución de la pena privativa de la libertad

Artículo 490. *Procedencia.* Para conceder la suspensión condicional de la ejecución de la pena, se dará cumplimiento a lo dispuesto en el Código Penal y se fijará el término dentro del cual el beneficiado debe reparar los daños ocasionados con el delito, salvo que haya bienes secuestrados, decomisados o embargados, que garanticen íntegramente la indemnización.

Si se ha impuesto pena accesoria de multa, su pago es requisito imprescindible para poder otorgar la libertad condicional, salvo las excepciones de ley.

Artículo 491. *Ejecución de la pena por no reparación de los daños.* Si el beneficiado con la suspensión condicional de la ejecución de la pena, sin justa causa, no reparare los daños dentro del término que le ha fijado el Juez, se ordenará inmediatamente el cumplimiento de la pena respectiva y se procederá como si la sentencia no se hubiere suspendido.

Artículo 492. *Extinción de la condena y devolución de la caución.* Cuando se declare la extinción de la condena conforme al Código Penal, se devolverá la caución y se comunicará a las mismas entidades a quienes se comunicó la sentencia o la suspensión condicional de la ejecución de la pena.

CAPÍTULO V

Disposiciones comunes a los dos capítulos anteriores

Artículo 493. *Negación o revocatoria de los mecanismos sustitutivos de la pena privativa de la libertad.* De existir motivos para negar o revocar los mecanismos sustitutivos de la pena privativa de la libertad, el Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad los pondrá en conocimiento del condenado para dentro del término de tres (3) días presente las explicaciones pertinentes. La decisión se adoptará por auto motivado en los diez (10) días siguientes.

Artículo 494. *Decisiones.* Las decisiones que adopte el Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad en relación con mecanismos sustitutivos de la pena privativa de la libertad y la rehabilitación, son apelables ante el Juez que profirió la condena en primera o única instancia.

Artículo 495. *Prórroga para el pago de perjuicios.* Cuando el beneficiado con la condena de ejecución condicional no hubiere cumplido la obligación de indemnizar los perjuicios dentro

del término señalado, el Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad, a petición justificada, podrá prorrogar el plazo por una sola vez. Excepcionalmente podrá conceder un segundo plazo. Si no cumplierse se ejecutará la condena.

CAPÍTULO VI De la rehabilitación

Artículo 496. *Concesión.* La rehabilitación de derechos y funciones públicas la concederá el Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad, previa solicitud del condenado de acuerdo con las normas del presente capítulo y dentro de los plazos determinados por el Código Penal.

La providencia que concede la rehabilitación será publicada en la *Gaceta Oficial* del respectivo departamento.

Artículo 497. *Anexos a la solicitud de rehabilitación.* Con la solicitud de rehabilitación se presentarán:

1. Copias de las sentencias de primera, de segunda instancia y de casación si fuere el caso.
2. Copia de la cartilla biográfica.
3. Dos declaraciones, por lo menos, de personas de reconocida honorabilidad, sobre la conducta observada después de la condena.
4. Certificado de la entidad bajo cuya vigilancia hubiere estado el peticionario en el período de prueba de la libertad condicional o vigilada, si fuere el caso.
5. Comprobación del pago de los perjuicios civiles cuando fuere posible.
6. Certificado del Departamento Administrativo de Seguridad y de la Procuraduría General de la Nación.

Artículo 498. *Comunicaciones.* La providencia que concede la rehabilitación de derechos y funciones públicas, se comunicará a las mismas entidades a quienes se comunicó la sentencia y a la Registraduría Nacional del Estado Civil, para que hagan las anotaciones del caso. En los demás eventos se procederá conforme a la naturaleza del derecho restringido.

Artículo 499. *Ampliación de pruebas.* El Juez de Ejecución de Penas y Medidas de Seguridad que deba resolver la solicitud de rehabilitación puede pedir ampliación o ratificación de las pruebas acompañadas al memorial respectivo y practicar de oficio las pruebas que estime pertinentes, dentro de un plazo no mayor de diez (10) días.

LIBRO V COOPERACIÓN INTERNACIONAL CAPÍTULO I En materia probatoria

Artículo 500. *Principio general.* Las autoridades investigativas y judiciales dispondrán lo pertinente para cumplir con los requerimientos de cooperación internacional que les sean solicitados de conformidad con la Constitución Política, los instrumentos interna-

cionales y leyes que regulen la materia, en especial en desarrollo de la jurisdicción de la Corte Penal Internacional.

Parágrafo. El requerimiento de una persona, mediante difusión o circular roja, a través de los canales de la Organización Internacional de Policía Criminal, Interpol, tendrá eficacia en el territorio colombiano. En tales eventos la persona retenida será puesta a disposición del despacho del Fiscal General de la Nación, en forma inmediata.

La Fiscalía General de la Nación comunicará inmediatamente al Ministerio de Relaciones Exteriores para lo pertinente y librará, en término no superior a dos (2) días hábiles, la orden de captura con fines de extradición si fuere del caso, al tenor de lo dispuesto en el artículo 525 de este Código.

Artículo 501. *Solicitudes de cooperación judicial a las autoridades extranjeras.* Los Jueces, Fiscales y Jefes de Unidades de Policía Judicial podrán solicitar a autoridades extranjeras y organismos internacionales, directamente o por los conductos establecidos, cualquier tipo de elemento material probatorio o la práctica de diligencias que resulten necesarias, dentro del ámbito de sus competencias, para un caso que esté siendo investigado o juzgado en Colombia. Las autoridades concernidas podrán comunicarse directamente a fin de determinar la procedencia de las actuaciones relacionadas en la solicitud.

En la solicitud de asistencia se informará a la autoridad requerida los datos necesarios para su desarrollo, se precisarán los hechos que motivan la actuación, el objeto, elementos materiales probatorios, normas presuntamente violadas, identidad y ubicación de personas o bienes cuando ello sea necesario, así como las instrucciones que conviene observar por la autoridad extranjera y el término concedido para el diligenciamiento de la petición.

Artículo 502. *Traslado de testigos y peritos.* Una vez agotados los medios técnicos posibles tales como el dispositivo de audiovídeo u otro similar, la autoridad competente solicitará la asistencia de los testigos o peritos que sean relevantes y necesarios para la investigación y el juzgamiento, pero la parte interesada correrá con los gastos.

Los testigos y peritos declararán en el juicio oral, con sujeción a las disposiciones de este Código.

Parágrafo. Los Fiscales o Jueces, conforme a las reglas del presente Código y con observancia de los conductos legalmente establecidos, podrán solicitar el traslado a territorio extranjero para la práctica de actuaciones de su competencia. Para tal efecto se procederá una vez agotados los medios técnicos posibles previstos en el inciso anterior. En todos los casos deberá solicitarse el traslado, previa autorización de las autoridades extranjeras legitimadas para otorgarla.

Igualmente los Jueces y Fiscales, en la investigación y juzgamiento y dentro del ámbito de su competencia, podrán requerir directamente a los funcionarios diplomáticos y consulares de Colombia en el exterior para la obtención de elementos materiales probatorios o realizar diligencias que no resulten incompatibles con los principios expresados en este Código.

El Fiscal General de la Nación podrá autorizar la presencia de funcionarios judiciales extranjeros para la práctica de diligencias en el territorio nacional, con la dirección y coordinación de un Fiscal delegado y la asistencia de un representante del Ministerio Público.

Artículo 503. *Delitos transnacionales.* Cuando se trate de delitos que revistan una dimensión internacional, la Fiscalía General de la Nación podrá hacer parte de una comisión internacional e interinstitucional destinada a colaborar en la indagación o investigación.

El Fiscal General de la Nación podrá celebrar con sus homólogos de otras Naciones actos dirigidos a fortalecer la cooperación judicial, así como intercambiar tecnología, experiencia, capacitación o cualquier otra actividad que tenga propósitos similares.

Artículo 504. *Facultades para evitar dilaciones injustificadas.* Las autoridades encargadas de la investigación y el juzgamiento, tendrán amplias facultades para evitar dilaciones durante el trámite de las solicitudes de asistencia judicial, tomando las decisiones que sean necesarias.

Artículo 505. *Límite de la asistencia.* Se podrá prestar asistencia judicial penal, incluso si la conducta por la cual se solicita no se encuentra tipificada por el derecho interno, salvo que resulte contraria a los valores y principios consagrados en la Constitución Política de Colombia.

Parágrafo. La extinción del derecho de dominio o cualquier otra medida que implique la pérdida o suspensión del poder dispositivo sobre bienes, declarada por orden de autoridad extranjera competente, podrá ejecutarse en Colombia.

La decisión que ordena la extinción del derecho de dominio, comiso o cualquier medida definitiva, será puesta en conocimiento de la Fiscalía General de la Nación. Esta determinará si procede la medida solicitada, caso en el cual la enviará al Juez competente para que decida mediante sentencia.

El Fiscal General de la Nación podrá crear un fondo de asistencia judicial internacional al que se lleven estos recursos.

CAPÍTULO II La extradición

Artículo 506. *La extradición.* La extradición se podrá solicitar, conceder u ofrecer de acuerdo con los tratados públicos y, en su defecto con la ley.

Además, la extradición de los colombianos por nacimiento se concederá por los delitos

cometidos en el exterior, considerados como tales en la legislación penal colombiana.

La extradición no procederá por delitos políticos.

No procederá la extradición de colombianos por nacimiento cuando se trate de hechos cometidos con anterioridad al 17 de diciembre de 1997.

Artículo 507. *Concesión u ofrecimiento de la extradición.* Corresponde al Gobierno por medio del Ministerio del Interior y de Justicia, ofrecer o conceder la extradición de una persona condenada o procesada en el exterior, salvo en los casos contemplados en el artículo anterior.

Artículo 508. *Extradición facultativa.* La oferta o concesión de la extradición es facultativa del Gobierno; pero requiere concepto previo y favorable de la Corte Suprema de Justicia.

Artículo 509. *Requisitos para concederla u ofrecerla.* Para que pueda ofrecerse o concederse la extradición se requiere, además:

1. Que el hecho que la motiva también esté previsto como delito en Colombia y reprimido con una sanción privativa de la libertad cuyo mínimo no sea inferior a cuatro (4) años.

2. Que por lo menos se haya dictado en el exterior resolución de acusación o su equivalente.

Artículo 510. *Condiciones para el ofrecimiento o concesión.* El Gobierno podrá subordinar el ofrecimiento o la concesión de la extradición a las condiciones que considere oportunas. En todo caso deberá exigir que el solicitado no vaya a ser juzgado por un hecho anterior diverso del que motiva la extradición, ni sometido a sanciones distintas de las que se le hubieren impuesto en la condena.

Si según la legislación del Estado requirente, al delito que motiva la extradición corresponde la pena de muerte, la entrega solo se hará bajo la condición de la conmutación de tal pena, e igualmente, a condición de que al extraditado no se le someta a desaparición forzada, a torturas ni a tratos o penas crueles, inhumanos o degradantes, ni a las penas de destierro, prisión perpetua o confiscación.

Artículo 511. *Documentos anexos para la solicitud u ofrecimiento.* La solicitud para que se ofrezca o se conceda la extradición de persona a quien se haya formulado resolución de acusación o su equivalente o condenado en el exterior, deberá hacerse por la vía diplomática, y en casos excepcionales por la consular, o de Gobierno a Gobierno, con los siguientes documentos:

1. Copia o transcripción auténtica de la sentencia, de la resolución de acusación o su equivalente.

2. Indicación exacta de los actos que determinaron la solicitud de extradición y del lugar y la fecha en que fueron ejecutados.

3. Todos los datos que se posean y que sirvan para establecer la plena identidad de la persona reclamada.

4. Copia auténtica de las disposiciones penales aplicables para el caso.

Los documentos mencionados serán expedidos en la forma prescrita por la legislación del Estado requirente y deberán ser traducidos al castellano, si fuere el caso.

Artículo 512. *Concepto del Ministerio de Relaciones Exteriores.* Recibida la documentación, el Ministerio de Relaciones Exteriores ordenará que pasen las diligencias al Ministerio del Interior y de Justicia junto con el concepto sobre la validez formal de la documentación presentada y que exprese si es del caso proceder con sujeción a convenciones o usos internacionales o si se debe obrar de acuerdo con las normas de este Código.

Artículo 513. *Estudio de la documentación.* El Ministerio del Interior y de Justicia examinará la documentación en un término improrrogable de cinco (5) días y si encuentra que faltan piezas sustanciales en el expediente, lo devolverá al Ministerio de Relaciones Exteriores, con indicación detallada de los nuevos elementos de juicio que sean indispensables.

Artículo 514. *Perfeccionamiento de la documentación.* El Ministerio de Relaciones Exteriores adelantará las gestiones que fueren necesarias ante el Gobierno extranjero, a fin de que la documentación se complete con los elementos a que se refiere el artículo anterior.

Artículo 515. *Envío del expediente a la Corte Suprema de Justicia.* Una vez perfeccionado el expediente, el Ministerio del Interior y de Justicia lo remitirá a la Corte Suprema de Justicia, Sala de Casación Penal, para que esta Corporación emita concepto.

Artículo 516. *Trámite.* Recibido el expediente por la Corte, se dará traslado a la persona requerida o a su defensor por el término de diez (10) días para que soliciten las pruebas que consideren necesarias.

Vencido el término de traslado, se abrirá a pruebas la actuación por el término de diez (10) días, más el de distancia, dentro del cual se practicarán las solicitadas y las que a juicio de la Corte Suprema de Justicia sean indispensables para emitir concepto.

Practicadas las pruebas, el proceso se dejará en secretaría por cinco (5) días para alegar.

Artículo 517. *Concepto de la Corte Suprema de Justicia.* Vencido el término anterior, la Corte Suprema de Justicia emitirá concepto.

El concepto negativo de la Corte Suprema de Justicia obligará al Gobierno; pero si fuere favorable a la extradición, lo dejará en libertad de obrar según las conveniencias nacionales.

Artículo 518. *Fundamentos de la Resolución que concede o niega la extradición.* La Corte Suprema de Justicia, fundamentará su concepto en la validez formal de la documentación presentada, en la demostración plena de la identidad del solicitado, en el principio de la doble incriminación, en la equivalencia de la providencia proferida en el extranjero y, cuando

fuere el caso, en el cumplimiento de lo previsto en los tratados públicos.

Artículo 519. *Resolución que niega o concede la extradición.* Recibido el expediente con el concepto de la Corte Suprema de Justicia, habrá un término de quince días (15) para dictar la resolución en que se conceda o se niegue la extradición solicitada.

Artículo 520. *Entrega diferida.* Cuando con anterioridad al recibo del requerimiento la persona solicitada hubiere delinquirido en Colombia, en la resolución ejecutiva que conceda la extradición, podrá diferir la entrega hasta cuando se le juzgue y cumpla pena, o hasta que por preclusión de la instrucción o sentencia absolutoria haya terminado el proceso.

En el caso previsto en este artículo, el funcionario judicial de conocimiento o el director del establecimiento donde estuviere recluido el interno, pondrá a órdenes del Gobierno al solicitado en extradición, tan pronto como cese el motivo para la reclusión en Colombia.

Artículo 521. *Prelación en la concesión.* Si una misma persona fuere objeto de solicitudes de extradición por parte de dos (2) o más Estados, será preferida, tratándose de un mismo hecho, la solicitud del país en cuyo territorio fue cometida la infracción; y si se tratare de hechos diversos la solicitud que versare la infracción más grave. En caso de igual gravedad, será preferido el Estado que presentó la primera solicitud de extradición.

Corresponde al Gobierno establecer el orden de precedencia cuando hubiere varias demandas de extradición.

Artículo 522. *Entrega del extraditado.* Si la extradición fuere concedida, el Fiscal General de la Nación ordenará la captura del procesado si no estuviere privado de la libertad, y lo entregará a los agentes del país que lo hubieren solicitado.

Si fuere rechazada la petición, el Fiscal General de la Nación ordenará poner en libertad al detenido.

Artículo 523. *Entrega de objetos.* Junto con la persona reclamada, o posteriormente, se entregarán todos los objetos encontrados en su poder, depositados o escondidos en el país y que estén relacionados con la perpetración de la conducta punible, así como aquellos que puedan servir como elemento de prueba.

Artículo 524. *Gastos.* Los gastos de extradición serán sufragados por cada Estado dentro de los límites de su territorio.

Artículo 525. *Captura.* El Fiscal General de la Nación decretará la captura de la persona requerida tan pronto conozca la solicitud formal de extradición, o antes, si así lo pide el Estado requirente, mediante nota en que exprese la plena identidad de la persona, la circunstancia de haberse proferido en su contra sentencia condenatoria, acusación o su equivalente y la urgencia de tal medida.

Artículo 526. *Derecho de defensa.* Desde el momento en que se inicie el trámite de extradición la persona tendrá derecho a designar un defensor y de no hacerlo se le nombrará de oficio.

Artículo 527. *Causales de libertad.* La persona reclamada será puesta en libertad incondicional por el Fiscal General de la Nación, si dentro de los sesenta (60) días siguientes a la fecha de su captura no se hubiere formalizado la petición de extradición, o si transcurrido el término de treinta (30) días desde cuando fuere puesta a disposición del Estado requirente, este no procedió a su traslado.

En los casos aquí previstos, la persona podrá ser capturada nuevamente por el mismo motivo, cuando el Estado requirente formalice la petición de extradición u otorgue las condiciones para el traslado.

Artículo 528. *Requisitos para solicitarla.* Sin perjuicio de lo previsto en tratados públicos, cuando contra una persona que se encuentre en el exterior se haya proferido en Colombia resolución que resuelva la situación jurídica, imponiendo medida de aseguramiento, resolución de acusación en firme o sentencia condenatoria por delito que tuviere pena privativa de la libertad no inferior a dos (2) años de prisión, el funcionario que conociere del proceso en primera o única instancia, pedirá al Ministerio del Interior y de Justicia que se solicite la extradición del procesado o condenado, para lo cual remitirá copia de la providencia respectiva y demás documentos que considere conducentes.

La solicitud podrá elevarla el funcionario de segunda instancia cuando sea él quien ha formulado la medida.

Artículo 529. *Examen de la documentación.* El Ministerio del Interior y de Justicia examinará la documentación presentada, y si advirtiere que faltan en ella algunos documentos importantes, la devolverá al funcionario judicial con una nota en que se indiquen los nuevos elementos de juicio que deban allegarse al expediente.

Artículo 530. *Gestiones diplomáticas para obtener la extradición.* Una vez perfeccionado el expediente, el Ministerio del Interior y de Justicia lo remitirá al de Relaciones Exteriores para que este, sujetándose a los convenios o usos internacionales, adelante las gestiones diplomáticas necesarias para obtener del Gobierno extranjero la extradición.

CAPÍTULO III

Sentencias extranjeras

Artículo 531. *Ejecución en Colombia.* Las sentencias penales proferidas por autoridades de otros países contra extranjeros o nacionales colombianos podrán ejecutarse en Colombia a petición formal de las respectivas autoridades extranjeras, formulada por la vía diplomática.

Artículo 532. *Requisitos.* Para que la sentencia extranjera pueda ser ejecutada en

nuestro país deben cumplirse como mínimo los siguientes requisitos:

1. Que no se oponga a los tratados internacionales suscritos por Colombia, o a la Constitución Política o a las leyes de la República.

2. Que la sentencia se encuentre en firme de conformidad con las disposiciones del país extranjero.

3. Que en Colombia no se haya formulado acusación, ni sentencia ejecutoriada de los Jueces nacionales, sobre los mismos hechos, salvo lo previsto en el numeral 1 del artículo 16 del Código Penal.

4. Que a falta de tratados públicos, el Estado requirente ofrezca reciprocidad en casos análogos.

Artículo 533. *Trámite.* La solicitud deberá ser tramitada ante el Ministerio de Relaciones Exteriores. Este remitirá el asunto a la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia, la que decidirá sobre la ejecución de la sentencia extranjera.

No se hará nuevo juzgamiento en Colombia, excepto lo dispuesto en el artículo 16 del Código Penal.

LIBRO VI JUSTICIA RESTAURATIVA CAPÍTULO I

Disposiciones generales

Artículo 534. *Definiciones.* Se entenderá por programa de justicia restaurativa todo proceso en el que la víctima y el imputado, acusado o sentenciado participan conjuntamente de forma activa en la resolución de cuestiones derivadas del delito en busca de un resultado restaurativo, con o sin la participación de un facilitador.

Se entiende por resultado restaurativo, el acuerdo encaminado a atender las necesidades y responsabilidades individuales y colectivas de las partes y a lograr la reintegración de la víctima y del infractor en la comunidad en busca de la reparación, la restitución y el servicio a la comunidad.

Artículo 535. *Reglas generales.* Los procesos de justicia restaurativa se regirán por los principios generales establecidos en el presente Código y en particular por las siguientes reglas:

1. Consentimiento libre y voluntario de la víctima y el imputado, acusado o sentenciado de someter el conflicto a un proceso restaurativo. Tanto la víctima como el imputado, acusado o sentenciado podrán retirar este consentimiento en cualquier momento de la actuación.

2. Los acuerdos que se alcancen deberán contener obligaciones razonables y proporcionadas con el daño ocasionado con el delito.

3. La participación del imputado, acusado o sentenciado no se utilizará como prueba de admisión de culpabilidad en procedimientos jurídicos ulteriores.

4. El incumplimiento de un acuerdo no deberá utilizarse como fundamento para una condena o para la agravación de la pena.

5. Los facilitadores deben desempeñar sus funciones de manera imparcial y velarán porque la víctima y el imputado, acusado o sentenciado actúen con mutuo respeto.

6. La víctima y el imputado, acusado o sentenciado tendrán derecho a consultar a un abogado.

Artículo 536. *Condiciones para la remisión a los programas de justicia restaurativa.* El Fiscal o el Juez, para remitir un caso a los programas de justicia restaurativa, deberá:

1. Informar plenamente a las partes de sus derechos, de la naturaleza del proceso y de las posibles consecuencias de su decisión.

2. Cerciorarse que no se haya coaccionado a la víctima ni al infractor para que participen en procesos restaurativos o acepten resultados restaurativos, ni se los haya inducido a hacerlo por medios desleales.

Artículo 537. *Mecanismos.* Son mecanismos de justicia restaurativa la conciliación preprocesal, la conciliación en el incidente de reparación integral y la mediación.

CAPÍTULO II

Conciliación preprocesal

Artículo 538. *La conciliación como requisito de procedibilidad para el ejercicio de la acción penal en los delitos querellables.* La conciliación se surtirá obligatoriamente y como requisito de procedibilidad para el ejercicio de la acción penal cuando se trate de delitos querellables.

En estos casos, recibida la querrela, el Fiscal citará al querellante y al querrelado a diligencia de conciliación.

La audiencia de conciliación se celebrará en un centro de conciliación o ante un conciliador reconocido como tal.

Esta conciliación preprocesal se hará en un todo de acuerdo con el trámite para la conciliación civil establecido en la Ley 640 de 2001.

Si alguno de los citados fuere incapaz, concurrirá su representante legal.

Si el querellante no compareciere se dará por desistida su pretensión.

Artículo 539. *Formulación de la querrela.* Fracasada la conciliación preprocesal, copia del acta que así lo constata se entregará a las partes y se enviará al Fiscal que corresponda junto con la querrela, si fuere procedente, quien iniciará la acción penal.

CAPÍTULO III

Mediación

Artículo 540. *Mediación.* Es un proceso por el que un tercero neutral, particular o servidor público, designado por el Fiscal General de la Nación o su delegado conforme con el manual expedido para la materia, trata, a través de la organización de intercambios entre la víctima y

el imputado o condenado, de permitir a estos confrontar sus puntos de vista y buscar, con su ayuda, una solución al conflicto que les enfrenta.

Artículo 541. *Procedencia.* La mediación procede, para los delitos perseguibles de oficio, desde la formulación de la imputación y hasta la presentación de la acusación, en todos los casos en que la víctima y el victimario acepten expresa y voluntariamente someter su caso a un proceso de justicia restaurativa.

Los resultados de la mediación serán valorados para el ejercicio de la acción penal; la selección de la coerción personal o la individualización de la pena al momento del dictado de la sentencia.

Parágrafo. Sin perjuicio de lo anterior, la mediación procederá para cualquier delito desde que se anuncie el sentido del fallo y hasta antes de la dosificación de la pena.

El informe que rinda el mediador será tenido en cuenta por el Juez para la individualización de la pena.

Artículo 542. *Solicitud.* La mediación podrá ser solicitada oralmente por la víctima o por el infractor ante el Fiscal o el Juez de Conocimiento, según el caso.

En los casos de menores, de inimputables y víctimas incapaces, deberán participar en la mediación penal sus representantes legales.

Artículo 543. *Confidencialidad.* El proceso de mediación penal es confidencial y solo se librá un informe de sus resultados, el que será remitido al Fiscal o al Juez, según el caso, para que lo valore y determine los efectos que se produzcan en el procedimiento.

Parágrafo. El resultado de la mediación podrá contener un acuerdo sobre la reparación, restitución o el resarcimiento de los daños causados. También se podrá convenir la realización o abstención de determinada conducta, prestación de servicios a la comunidad, pedido de disculpas o perdón.

Artículo 544. *Directrices.* El Fiscal General de la Nación elaborará un manual que fije las directrices de funcionamiento de la mediación, particularmente en aspectos como las calificaciones, la capacitación y la evaluación de los mediadores; la administración y las reglas de conducta que regirán el funcionamiento de los programas de justicia restaurativa.

LIBRO VII

RÉGIMEN DE IMPLEMENTACIÓN

CAPÍTULO I

Disposiciones generales

Artículo 545. *Proceso de implementación.* El Consejo Superior de la Judicatura y el Fiscal General de la Nación ordenarán los estudios necesarios y tomarán las decisiones correspondientes para la implantación gradual y sucesiva del sistema contemplado en este Código.

En desarrollo de los artículos 4º y 5º del Acto Legislativo 03 de 2002, la Comisión allí creada

adelantará el seguimiento de la implementación gradual.

Artículo 546. *Criterios para la implementación.* Se tendrán en cuenta los siguientes factores para el cumplimiento de sus funciones:

1. Número de despachos y procesos en la Fiscalía y en los juzgados penales.
2. Registro de servidores capacitados en oralidad y previsión de demanda de capacitación.
3. Proyección sobre el número de salas de audiencia requeridas.
4. Demanda en justicia penal y requerimiento de defensoría pública.
5. Nivel de congestión.
6. Las reglas de la gradualidad fijadas por esta ley.

Artículo 547. *Selección de distritos judiciales.* Con base en el análisis de los criterios anteriores, el Consejo Superior de la Judicatura y el Fiscal General de la Nación decidirán en qué período y cuáles distritos judiciales estarán sujetos al sistema contemplado en este Código, cuyo plazo máximo vence el 31 de diciembre de 2008.

El sistema se aplicará a partir del 1º de enero de 2005 en los distritos judiciales de Armenia, Bogotá, Manizales y Pereira. Una segunda etapa a partir del 1º de enero de 2006 incluirá a los distritos judiciales de Bucaramanga, Buga, Cali, Medellín, San Gil, Santa Rosa de Viterbo y Tunja.

En enero 1º de 2007 entrarán al nuevo sistema los distritos judiciales de Antioquia, Cundinamarca, Florencia, Ibagué, Neiva, Pasto, Popayán y Villavicencio.

Los distritos judiciales de Barranquilla, Cartagena, Cúcuta, Montería, Quibdó, Pamplona, Riohacha, Santa Marta, Sincelejo y Valledupar, y aquellos que llegaren a crearse, entrarán a aplicar el sistema a partir del primero (1º) de enero de 2008.

CAPÍTULO II

Régimen de transición

Artículo 548. *Proceso de descongestión, depuración y liquidación de procesos.* Los términos de prescripción y caducidad de las acciones que hubiesen tenido ocurrencia antes de la entrada en vigencia de este Código, serán reducidos en una cuarta parte que se restará de los términos fijados en la ley. En ningún caso el término prescriptivo podrá ser inferior a tres (3) años.

En las investigaciones previas a cargo de la Fiscalía y en las cuales hayan transcurrido cuatro (4) años desde la comisión de la conducta, salvo las exceptuadas en el siguiente inciso por su naturaleza, se aplicará la prescripción.

Estarán por fuera del proceso de descongestión, depuración y liquidación de procesos, las investigaciones por delitos de competencia de los Jueces Penales de Circuito Especializados y, además, peculado por apropiación, concusión, cohecho propio, contrato sin cumplimiento de

requisitos legales, homicidio agravado y conexos con todos los anteriores. También se exceptúan los delitos sexuales en los que el sujeto pasivo sea menor de edad y las actuaciones en las que se haya emitido resolución de cierre de investigación.

Los Fiscales y Jueces, en los casos previstos en el inciso anterior, procederán de inmediato a su revisión para tomar las determinaciones. En una sola decisión se podrán agrupar todos los casos susceptibles de este efecto.

Los términos contemplados en el presente artículo se aplicarán en todos los distritos judiciales a partir de la promulgación del Código.

Artículo 549. *Ajustes en plantas de personal en Fiscalía General de la Nación, Rama Judicial, Defensoría del Pueblo y entidades que cumplen funciones de Policía Judicial.* Con el fin de conseguir la transición hacia el sistema acusatorio previsto en el Acto Legislativo 03 de 2002, se garantiza la presencia de los servidores públicos necesarios para el adecuado funcionamiento del nuevo sistema, en particular el traslado de cargos entre la Fiscalía General de la Nación, la Rama Judicial, la Defensoría del Pueblo y los organismos que cumplen funciones de Policía Judicial.

Al efecto, el Consejo Superior de la Judicatura podrá, dentro de los límites de la respectiva apropiación presupuestal, transformar Juzgados Penales Municipales y Promiscuos Municipales en Juzgados Penales de Circuito y Juzgados y Tribunales Especializados.

El término para la reubicación de los servidores cuyos cargos se supriman, será de dos (2) años contados a partir de la supresión. Los nombramientos en estos cargos se harán con servidores de carrera judicial, o que estén en provisionalidad, que se encuentren en registro de elegibles, o por concurso abierto.

CAPÍTULO III

Disposiciones finales

Artículo 550. *Derogatoria y vigencia.* El presente Código regirá para los delitos cometidos con posterioridad al 1º de enero del año 2005, y se comenzará a aplicar en aquellos distritos judiciales que se señalarán en forma gradual y sucesiva, de conformidad con el procedimiento aquí establecido. Los casos de que trata el numeral tercero (3º) del artículo 235 de la Constitución Política continuarán su trámite por la Ley 600 de 2000.

Los artículos 548 y 549 del presente Código entrarán en vigencia a partir de su publicación.

Firmado

Luis Humberto Gómez Gallo, Héctor Helí Rojas Jiménez, Germán Vargas Lleras,

Honorables Senadores.

En uso de la palabra el Senador Mauricio Pimiento Barrera en relación con el Proyecto de ley número 57 de 2003 Senado, por la cual se adicionan al Código Penal medidas en materia de seguridad en la operación del transporte

aéreo colectivo, solicita extender nuevamente la invitación al Fiscal General de la Nación, al Presidente de la Sala de Casación Penal de la Corte Suprema de Justicia, al Presidente del Instituto Colombiano de Derecho de Procesal, al Presidente de ATAC, al Director de la Secretaría de Seguridad Aérea y al Director General de la Aeronáutica Civil, para que se pronuncien en relación con esta iniciativa.

Por Secretaría se da lectura a los proyectos que la Presidencia someterá a votación la próxima sesión:

1. **Proyecto de ley número 57 de 2003 Senado**, por la cual se adicionan al Código Penal medidas en materia de seguridad en la operación del transporte aéreo colectivo.
2. **Proyecto de ley número 43 de 2003 Senado**, por la cual se modifican los artículos 397, 398, 399 y 400 del Código Penal.
3. **Proyecto de ley número 155 de 2004 Senado, 195 de 2003 Cámara**, por la cual se crea el Acta de Informe de Gestión.
4. **Proyecto de ley número 164 de 2002 Senado, 63 de 2002 Cámara**, por la cual se dictan las normas que determinan el procedimiento para suplir las faltas absolutas y temporales de Gobernadores y Alcaldes Municipales y Distritales.
5. **Proyecto de ley número 25 de 2003 Senado**, por la cual se modifica parcialmente y adiciona un artículo al Código Penal Militar, Ley 522 de 1999.
6. **Proyecto de ley número 186 de 2004 Senado**, por la cual modifica parcialmente el artículo 1° de la Ley 54 de 1989. (Cambio de orden en apellidos). **Acumulado Proyecto de ley número 188 de 2004 Senado**, por medio de la cual se establecen reglas para determinar el orden de los apellidos.
7. **Proyecto de ley número 53 de 2003 Senado**, por la cual se reforma el Estatuto Notarial, en especial el Decreto Ley 960 de 1970, y se dictan otras disposiciones. **Acumulado al Proyecto de ley número 93 de 2003 Senado**, por la cual se crea el Consejo Superior de la Administración de los Concursos y la Carrera Notarial.
8. **Proyecto de ley número 42 de 2003 Senado**, por medio de la cual se establece la investigación de filiación extramatrimonial por vía administrativa.
9. **Proyecto de ley número 179 de 2004 Senado**, por la cual se modifica parcialmente la Ley 136 de 1994. (Juntas Administradoras Locales).
10. **Proyecto de ley número 182 de 2004 Senado**, por la cual se modifica el artículo 170 de la Ley 136 de junio 2 de 1994. (Elección de Personeros).
11. **Proyecto de ley número 146 de 2003 Senado**, por la cual se modifica la Ley 5ª de 1992. (Decretar honores aniversarios). **Acumulado al Proyecto de ley número 192 de 2004 Senado**, por la cual se reforma el reglamento del Congreso (Ley 5ª de 1992) y se reglamenta la expedición de leyes de honores, conmemoraciones y reconocimientos.
12. **Proyecto de ley número 23 de 2003 Senado**, por la cual se reglamenta el proceso de elección de los Secretarios y Subsecretarios de las Cámaras Legislativas y sus Comisiones Constitucionales Permanentes.
13. **Proyecto de ley número 195 de 2004 Senado**, por la cual se despenaliza la comercialización de las hojas de coca, marihuana y demás plantaciones cuya utilización tenga fines medicinales, terapéuticos y alimenticios.
14. **Proyecto de ley número 190 de 2004 Senado**, por la cual se establece el programa de ventanilla única y simplificación de trámites.
15. **Proyecto de ley número 86 de 2003 Senado**, por la cual se modifica el artículo 384 de la Ley 599 de 2000. (Agravancia punitiva).
16. **Proyecto de ley número 177 de 2004 Senado**, por la cual se tipifica el delito de inasistencia alimentaria entre compañeros permanentes. **Acumulado Proyecto de ley número 184 de 2004 Senado**, cárcel para compañeros conyugales irresponsables que no respondan por la asistencia alimentaria.
17. **Proyecto de ley número 211 de 2004 Senado**, por la cual se desarrollan los artículos 123, 124 y 209 de la Constitución Política y se establece el mecanismo de audiencias públicas de informes de gestión y resultados de la administración pública.
18. **Proyecto de ley número 137 de 2003 Senado**, por medio de la cual se adoptan medidas de protección a las víctimas del secuestro y sus familias, y se dictan otras disposiciones.
19. **Proyecto de Acto Legislativo número 09 de 2004 Senado**, por el cual se reforma el artículo 176 de la Constitución Política. (Circunscripción territorial).

Siendo las 03:50 p.m., la Presidencia levanta la sesión y convoca para el día martes 1° de junio a las 11:00 a.m.

El Presidente,

Luis Humberto Gómez Gallo.

El Secretario,

Guillermo León Giraldo Gil.