

Título I
ESTRUCTURA DEL PROCESO PENAL

Capítulo Primero

El juicio

1. Actos procesales que forman la estructura del juicio.....	7
2. Poderes derivados de la actuación penal con incidencia en el juzgamiento	9

Capítulo Segundo

La acusación

1. Naturaleza del acto procesal de formulación de acusación.....	11
2. Escrito de acusación.....	12
3. Audiencia de formulación de acusación	13
4. La acusación de la esencia	22
5. Las circunstancias de agravación punitiva en la acusación	25
5.1. Acusación de las circunstancias de agravación punitiva a través de la jurisprudencia penal.....	25
5.1.1. Genéricas	26
a. Lo correcto, sin distinción alguna, es imputarlas en la resolución de acusación	26
b. Pueden válidamente, en principio, siempre que sean objetivas, deducirse en la sentencia, aunque no sean imputadas en la resolución de acusación.....	27
5.1.2. Específicas	30
5.2. Acusación de las circunstancias de agravación punitiva a través de la jurisprudencia constitucional.....	31
5.2.1. El debido proceso y el derecho de defensa.....	34
5.2.2. Coherencia, acusación-sentencia	35
5.2.3. Circunstancias de agravación punitiva, inclusión en la acusación, o, deducción en la sentencia	35
5.2.4. Perspectiva constitucional del cuestionamiento jurídico penal aludido	36
a. Interpretación más favorable para los derechos fundamentales.....	37
b. Presunción de inocencia	37
c. Vulneración del derecho a la defensa	38
5.2.5. Sentencia del 17 de junio de 1998: concerta y modifica la jurisprudencia de las circunstancias de agravación: Jorge Córdoba Poveda.....	40
5.2.5.1. Regla: por circunstancias de agravación no deducidas en el calificatorio no se puede responsabilizar en la sentencia	42
5.2.5.2. Excepción a la regla: si por inadvertencia se omite mencionar el precepto que describe al hecho, ello no causa inconsonancia	42

5.2.5.3. Cambio de jurisprudencia en cuanto a las circunstancias específicas de agravación punitiva	42
5.2.6. Jurisprudencia del 22 de junio de 1999: reitera posibilidad de incluir en la sentencia circunstancias específicas de agravación no imputadas jurídicamente en la acusación	43
5.2.6.1. Deber ser de la acusación	44
5.2.6.2. Lo que califica la existencia de la agravación en la acusación.....	44
5.2.7. Desvertebración de la unificación jurisprudencial	45
6. Forma de corregir la falta de coherencia entre acusación y sentencia	46
6.1. Acusación errada, sentencia correcta.....	47
6.2. Acusación correcta, sentencia errada.....	47
7. Irregularidades que afectan el principio de congruencia	48
7.1. Contenido y alcance de la incongruencia	48
7.1.1. El principio de congruencia en un sistema penal	49
7.1.2. Jurisprudencia de la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia sobre el principio de congruencia	52
7.1.3. La posición de la Corte Constitucional	57
7.2. La postura posterior de la Sala de Casación Penal	62
7.3. Incongruencia entre preacuerdo y sentencia.....	63
8. Algunos asuntos trascendentes que se pueden suscitar en el acto procesal de la acusación	64
8.1. El concepto de hecho jurídicamente relevante	64
8.2. Descubrimiento probatorio	65
8.3. Facultades de las víctimas en materia de descubrimiento probatorio.....	66
8.4. Conexidad.....	67
8.4.1. Clases de conexidad	67
8.4.2. Conexidad.....	67
8.4.3. Procedencia de la conexidad	68
8.5. Retiro acusación	69
8.6. Control material sobre la acusación.....	69

Capítulo Tercero

Audiencia preparatoria

1. Generalidades en desarrollo de la audiencia.....	71
2. Algunas singularidades específicas	74
2.1. Observaciones al procedimiento de descubrimiento de elementos probatorios	74
2.2. Enunciación probatoria como presupuesto previo para las estipulaciones	74
2.3. Sustentación de las peticiones probatorias	75
2.4. Los conceptos de pertinencia, conducencia y utilidad.....	75
2.4.1. Pertinencia	76
2.4.2. Conducencia	78
2.5. Falta de aptitud del abogado en la solicitud de pruebas en la audiencia preparatoria.....	79

Capítulo Cuarto
Juicio oral

1. Generalidades.....	81
2. Algunos asuntos de especial tratamiento	85
2.1. Petición de absolución perentoria	85
2.2. Sentido del fallo	90
2.3. Participación directa de las víctimas en el juicio oral.....	92
2.4. Derecho de réplica a los alegatos de conclusión.....	93

Título II
LA ACTUACIÓN EN EL PROCESO PENAL

Capítulo Primero
El tipo procesal penal

1. Clasificación de los tipos procesales penales.....	97
1.1. Por vía de inventario	97
1.1.1. Juez natural	98
1.1.2. Manera como ha de adelantarse la actuación.....	99
1.1.3. Oportunidad probatoria.....	99
1.1.4. Lapso o término de duración	99
1.1.5. Requisitos de los actos procesales	99
1.1.6. Medios para impugnar los actos procesales.....	100
1.1.7. Legitimación para impugnar en casación	100
1.2. Según el orden que procura dar al proceso	100
1.3. Según la finalidad que procuran	100
2. Adecuación típica procesal	101
3. Interpretación del tipo procesal penal	101
3.1. Modelos de interpretación	101
3.1.1. Escuela técnico-jurídica y la dogmático-jurídica.....	102
3.1.2. Escuela político-constitucional.....	102
3.2. Modelos de escuela político-constitucional	105
3.3. El incrementalismo	106
3.4. La elección racional. La Escuela del Public Choice	106
3.5. Análisis de políticas públicas.....	106
3.6. La decisión no sinóptica	107
3.7. La implementación	107
3.7.1. El enfoque top down.....	107
3.7.2. Bardach “el juego de la implementación”	108
3.7.3. El enfoque bottom up.....	108
3.7.4. El papel de la burocracia.....	108
3.8. El busilis de la argumentación y la persuasión en las políticas	108
3.9. La interpretación en el marco del concepto de administración.....	110
3.10. La interpretación en el marco del concepto de administración pública.....	111
3.10.1. Características mismas de la administración	113

3.10.2. Características del entorno social	113
3.10.3. Sistema político	113
3.11. Aplicación del tipo procesal.....	114
3.11.1. Aplicación de la ley procesal en el espacio	114
3.11.2. Vigencia de la ley procesal penal	114
3.11.3. Vigencia de la jurisprudencia	114

Capítulo Segundo

Debido proceso

1. Formas de concebir el debido proceso.....	117
1.1. Como conjunto normativo	117
1.2. En la doctrina y la jurisprudencia	120
1.2.1. La doctrina.....	120
1.2.2. La jurisprudencia.....	122
2. Hacia una nueva concepción	132

Capítulo Tercero

Actos procesales

1. Predeterminación de las reglas procesales.....	137
2. Formas de registrar los actos procesales.....	138
3. Formas de publicitar los actos procesales en juicio	139
4. Clasificación de los actos procesales	140
4.1. Couture	140
4.2. Devis Echandía.....	141
4.3. Florián.....	142
4.4. Conclusión.....	143
5. Providencias judiciales	144
5.1. Clasificación de las providencias	144
5.2. Contenido de los actos llamados providencia.....	146
5.3. Comunicación de sentencias ejecutoriadas y proveídos sobre ejecución de penas	147
5.4. Oportunidad para realizar los actos procesales.....	148
5.5. Ejecutoria o firmeza de las providencias	148
5.5.1. Ejecutoria material	148
5.5.2. Ejecutoria formal.....	148
5.5.3. Problemas de ejecutoria material.....	149
5.5.4. Límites de la cosa juzgada en el derecho penal internacional	151
6. Términos procesales	151
6.1. Clasificación de los términos.....	152
6.2. Contabilización de los términos	154
6.2.1. Términos generales.....	154
6.2.2. Contenido particular	155
6.2.3. Preclusión del término.....	155

6.2.4. Renuncia al término	156
6.2.5. Prórroga del término	156
6.2.6. Duración del término	156
7. Notificación, citaciones y comunicaciones	156
7.1. Notificación	156
7.1.1. La notificación y su relación con la garantía constitucional de los derechos de defensa y debido proceso, y con los principios de celeridad y eficiencia.....	157
7.1.2. La notificación es un acto reglado	157
7.1.3. Oportunidad y formas de notificación	158
7.2. Citaciones	163
7.3. Comunicación de peticiones escritas a las partes e intervinientes	163
7.3.1. Providencias que deben notificarse.....	163
7.3.2. Notificación en establecimiento de reclusión	163

Capítulo Cuarto

Presupuestos procesales

1. Clasificación de los presupuestos procesales	179
1.1. Tangibles o estructurales	180
1.2. Intangibles.....	180
2. Estructuras procesales	180

Capítulo Quinto

Preclusión

1. Diferencia entre archivar las diligencias y preclusión de la investigación	182
2. El archivo de las diligencias y su evolución en la codificación nacional	183
2.1. La legislación anterior a la Ley 906 de 2004.....	183
2.2. El archivo de las diligencias en los antecedentes de la Ley 906 de 2004	184
2.3. El archivo de las diligencias según la Corte Constitucional	186
2.4. Supuestos en los que la fiscalía puede archivar	188
2.4.1. En cuanto a los sujetos.....	188
2.4.2. En cuanto a la acción	188
2.4.3. En cuanto al resultado.....	188
2.4.4. En cuanto a otros elementos	188
2.5. Supuestos en los cuales la Fiscalía no puede archivar las diligencias	189
2.5.1. En cuanto a los sujetos.....	189
2.5.2. En cuanto a la acción	189
2.5.3. En cuanto al resultado.....	189
2.5.4. En cuanto a otros elementos	189
2.5.5. Límite de tiempo para formular imputación o archivar la carpeta.....	190
3. El archivo de las diligencias en la interpretación jurisprudencial penal	190
4. Diferencias entre la orden de archivo de las diligencias y la preclusión de la investigación.....	192

5. La facultad del fiscal de archivar la actuación.....	192
5.1. Archivo de diligencias relacionadas con la extinción de la acción penal antes de la imputación de cargos.....	193
5.1.1. Causales objetivas y subjetivas de extinción de la acción penal	193
5.1.2. Finalidad de la extinción de la acción penal.....	194
5.2. La atipicidad como razón para archivar.....	195
5.3. La distinción entre proceso ordinario y proceso de búsqueda de la convivencia y la eficacia de la justicia como razón para el archivo de las diligencias.....	196
5.4. El archivo en el proceso penal de búsqueda de la convivencia y eficacia de la justicia cuando no existen motivos o circunstancias fácticas que permitan su caracterización como delito	197
5.5. Carencia de competencia de los fiscales para archivar las diligencias penales.....	198

Título III LOS RECURSOS EN EL PROCESO PENAL

Capítulo Primero

Recurso, petición y reproche

1. Recurso	201
2. Petición	202
2.1. Razones para adicionar, aclarar, o corregir	202
2.2. Requisitos para adicionar, aclarar, o corregir	202
2.3. Diferencias entre recurso y petición	202
3. Derecho de reproche	203

Capítulo Segundo

Recurso de reposición

1. Elementos del recurso de reposición	205
1.1. Providencias contra las cuales procede.....	206
1.2. Legitimación o interés para recurrir	206
2. Formas de tramitarlo.....	207

Capítulo Tercero

Recurso de apelación

1. Elementos del recurso de apelación.....	211
1.1. Efecto en que se concede y providencias contra las cuales procede	211
1.1.1. Efecto suspensivo	211
1.1.2. Efecto devolutivo	216
1.1.3. Efecto diferido.....	216
1.2. Interés para recurrir	217
1.3. Facultades del superior jerárquico	217
1.4. Reforma en perjuicio	218

1.4.1. Sí se puede	218
1.4.2. No se puede	222
1.4.3. Alcance de la garantía de la <i>non reformatio in pejus</i>	224
1.4.4. Prohibición a la segunda instancia de hacer control de legalidad abstracto y exhaustivo	225
1.5. El principio del respeto cuando se revoca o modifica	225
1.6. Apelación adhesiva.....	226
2. Trámite de la apelación.....	226
2.1. Aspectos comunes para autos y sentencias	226
2.1.1. Otorgamiento o no del recurso	226
2.1.2. Declaratoria de recurso desierto	227
2.1.3. Decisión	228
2.1.4. Recurso subsidiario o principal	229
2.1.5. Formalidad.....	229
2.2. Apelación contra autos.....	230
2.3. Apelación de sentencias.....	232
2.4. Recurso de apelación contra la decisión del juez de ejecución de penas.....	239
2.5. El problema de la pena en tratándose de apelación	240
3. Recurso de queja.....	250

Capítulo Cuarto

La casación penal

1. El recurso de casación en el sistema acusatorio.....	253
1.1. El recurso de casación se concibe como un control constitucional y legal.....	254
1.2. El recurso extraordinario de casación procede cuando las sentencias penales de segunda instancia afectan derechos o garantías fundamentales	255
1.3. Las causales de casación solo constituyen supuestos específicos de afectación de garantías o derechos	255
1.4. Procede no solo respecto de ámbitos delimitados por presupuestos estrictamente formales, sino en consideración a los problemas de fondo	256
1.5. Las normas de derecho material o sustancial solo son efectivas y las garantías de los intervinientes se respetan	257
1.6. La casación también se orienta a la unificación de la jurisprudencia	257
1.7. Se concibe como un método dialéctico que ante todo busca el respeto de garantías y derechos, la verdad histórica y la aplicación del derecho sustancial (bloque de constitucionalidad).....	258
2. Origen histórico universal de la casación	259
3. Corte Suprema de Justicia de la República de Colombia	260
4. Especies de casación	261
4.1. De acuerdo a los presupuestos y circunstancias procesales.....	261
4.1.1. Ordinaria o común	261
4.1.2. <i>Per saltum</i> o por salto	262
4.1.3. Excepcional, discrecional o de insistencia.....	262

4.1.4. Oficiosa o de oficio	263
4.1.5. Casación de instancia	263
4.1.6. Casación mixta	263
4.2. Según los fines que con ella se procuran	264
5. Principios que regulan la casación.....	264
5.1. Es un recurso extraordinario.....	264
5.2. Está sujeta a reglas y a algunas limitaciones	266
5.2.1. Discrecionalidad oficiosa	267
5.2.2. Oficiosidad sobre afectación de derechos y garantías fundamentales	267
5.3. Con la sentencia del tribunal, o, del juzgado en los casos de la casación discrecional finaliza el debate de instancia	268
5.4. Lo acusado es la sentencia que puso fin a la instancia judicial y la acusación es jurídica.....	268
5.4.1. No es una tercera instancia	268
5.4.2. La sentencia es consecuencia de lo probado	270
5.4.3. No es factible controvertir certeza probatoria a la sentencia.....	270
5.5. Autonomía de causales y cargos, y entre estas y aquellos.....	270
5.6. Fundamentación, demostración y escogencia de la causal	271
5.7. El error debe ser ostensible.....	272
5.7.1. Trascender al juicio o al procedimiento	272
5.7.2. Ha de estar contenido en la sentencia.....	272
5.8. Unidad inescindible entre sentencias de primera y segunda instancia	272
5.9. Prelación de causales.....	273
6. Causales de casación penal.....	274
6.1. Causal primera: violación de una norma del bloque de constitucionalidad, constitucional o legal, llamada a regular el caso	276
6.1.1. Falta de aplicación, error de existencia, o exclusión evidente.....	276
6.1.2. Interpretación errónea.....	278
6.1.3. Aplicación indebida.....	278
6.2. Causal segunda: desconocimiento del debido proceso	279
6.3. Causal tercera: manifiesto desconocimiento de las reglas de producción y apreciación de la prueba	280
7. Oportunidad, admisión, no selección de la demanda de casación y decisión	281
8. Interés para recurrir en caso de aceptación de cargos.....	282

Capítulo Quinto

Derecho a impugnar sentencias condenatorias

1. Criterio general y abstracto sobre impugnación de sentencias condenatorias	285
1.1. Lo que se entiende por impugnación	285
1.2. La impugnación como derecho subjetivo que integra el núcleo básico del derecho de defensa	286
1.3. La tipificación específica de la doble instancia corresponde al legislador	286

1.4. La tipificación específica de la doble instancia, que corresponde al legislador, no es excusa para impedir la impugnación	287
1.5. El derecho se otorga en función del contenido de la sentencia.....	288
1.6. El derecho a la impugnación y la garantía de la doble instancia son estándares constitucionales autónomos	288
1.7. La doble instancia otorga facultades para un nuevo escrutinio	289
1.8. El recurso de casación no satisface los estándares del derecho a la impugnación	291
1.9. La acción de revisión no constituye un mecanismo idóneo para ejercer el derecho a la impugnación	292
1.10. La acción de tutela no es un mecanismo idóneo para ejercer el derecho a la impugnación	292
1.11. Desde la perspectiva del derecho a la impugnación la existencia de dispositivos para controvertir decisiones no los convierte en recursos	292
2. Impugnación de sentencias penales que imponen por primera vez condena en segunda instancia o en casación o de única instancia	292
2.1. Primera generación	293
2.1.1. La condena en casación carece de recurso de apelación.....	293
2.1.2. La sentencia de condena en proceso de única instancia carece de apelación.....	295
2.1.3. La facultad de controvertir el fallo está constituida de mecanismos distintos a los recursos ordinarios como la apelación	295
2.1.4. La apelación de sentencias de condena en proceso de única instancia depende de ciertas condiciones	296
2.2. Segunda generación	297
2.3. Tercera generación.....	299
2.3.1. La apelación solo abarca sentencias de segunda instancia	299
2.3.2. Ninguna autoridad judicial en el país cuenta con facultades para definir las reglas que permitan poner en práctica la aspiración de la Corte Constitucional.....	300
2.3.3. La sentencia de segunda instancia no es susceptible de apelación	301
2.4. Cuarta generación	302

Capítulo Sexto

Las vías de hecho en la actuación procesal o causales genéricas de procedibilidad de la acción de tutela

1. Criterios para determinar la vía de hecho	305
1.1. Es desligarse por entero del imperio de la ley	305
1.2. Puede ser un defecto sustantivo o por el contrario orgánico o ambos	306
1.3. Es la actuación por fuera de la competencia	306
1.4. La determinación de una vía de hecho pende de su fundamentación y razonabilidad	307
1.5. Es el más alto grado de abandono de los dictados del derecho.....	307
1.6. Responde a procedimientos manifiestamente arbitrarios.....	308

1.7. Irrazonable valoración probatoria.....	308
1.8. Se aparta de los precedentes sin argumentar debidamente y cuando su discrecionalidad interpretativa se desborda en perjuicio de los derechos fundamentales de los asociados.....	308
1.9. No comunicar los actos procesales que deben comunicarse.....	309
2. La vía de hecho de la rama judicial atenta contra la paz pública.....	309
3. Clases de defectos que son vías de hecho o causales genéricas de procedibilidad según la Corte Constitucional.....	310
3.1. Ultra o <i>extra vires</i>	310
3.2. Defecto sustantivo, defecto fáctico, defecto orgánico y defecto procedimental	311
3.3. Vía de hecho por consecuencia	317
3.4. Decisión sin motivación	317
3.5. Desconocimiento del precedente	318
4. Otras especies de vías de hecho o de procedibilidad de la acción de tutela, su trascendencia y prueba.....	330
4.1. Vía de hecho directa	330
4.2. Vía de hecho indirecta	331
4.3. Trascendencia	331
5. Impugnación de sentencias por vía de tutela	332
5.1. Antecedentes.....	332
5.2. Es procedente.....	332
5.3. Como regla no es procedente, como excepción cuando constituyen vías de hecho.....	367
6. El estado de la cuestión.....	383

Título IV LA ACCIÓN DE REVISIÓN

Capítulo Primero

Razón de ser de la acción de revisión

1. Trascendencia de la cosa juzgada	388
2. Características esenciales de la garantía fundamental del <i>non bis in idem</i>	389
3. Presupuestos de identidad de la cosa juzgada.....	389
4. La acción de revisión ante la cosa juzgada y el <i>non bis in idem</i>	389
5. Significados principales del <i>non bis in idem</i>	391
6. Relatividad del principio <i>non bis in idem</i>	391

Capítulo Segundo

La revisión y sus principios

1. Principios de la revisión penal.....	393
2. Legitimación para accionar y juez natural de la revisión	394
3. Causales de revisión	394

3.1. La acción de revisión cuando se establece mediante decisión de una instancia internacional de supervisión y control de derechos humanos	395
3.2. Revisión fundamentada en que el fallo fue determinado por un delito del juez o de un tercero o que el fallo se basó en todo o en parte en prueba falsa fundante de sus conclusiones	398
4. Trámite de la revisión	399

Título V LAS PRUEBAS EN EL PROCESO PENAL

Capítulo Primero **La estructura probatoria**

1. Alcance del concepto “estructura probatoria”	403
2. Importancia de la estructura probatoria	403

Capítulo Segundo **La prueba**

1. Concepto de prueba	405
2. Clasificación de la prueba	408
2.1. Según la doctrinaria	408
2.2. Otras propuestas	409
3. Elementos que coadyuvan a la formación de la prueba	409
4. Finalidad de la prueba	413
4.1. Enlazar o vincular las dos partes de la norma	413
4.2. Establecer o averiguar la verdad	414
4.2.1. Clases de verdades	414
4.2.2. Prevalencia de verdades	415
4.2.3. Comentario a la distinción entre verdades	416
4.3. Servir de presupuesto sustancial de algunas providencias	417
4.4. La prueba estructura el derecho a la defensa	417
4.5. La prueba sirve para lograr la certeza	417
4.5.1. La certeza como sinónimo de verdad	417
4.5.2. La certeza como un concepto no relacionado con la verdad	418
4.5.3. La certeza como expresión de legalidad	418
4.6. La prueba sirve para verificar la hipótesis	419
4.7. Lo que sobre el tema se encuentra en el Código de Procedimiento Penal	419

Capítulo Tercero **Carga de la prueba**

1. Alcance y contenido doctrinal	421
1.1. Gian Antonio Michelli	421
1.2. Eduardo J. Couture	422
1.3. Eugenio Florián	422
1.4. Sentís Melendo	422

1.5. En procura de un contenido	423
2. Formas de concebir la carga de la prueba.....	423
2.1. Carga de la prueba subjetiva o formal	425
2.1.1. Definición teórica	425
2.1.2. Demostración.....	425
2.1.3. Consecuencias	425
2.1.4. Antecedentes remotos.....	426
2.1.5. Antecedente en el derecho procesal colombiano.....	426
2.2. Carga de la prueba objetiva o material	427
2.2.1. Definición teórica	427
2.2.2. Demostración.....	427
2.2.3. Consecuencias	428
2.2.4. Antecedente en el derecho procesal colombiano.....	428
2.3. Carga de la prueba mixta o de mejor proveer.....	428
2.4. Carga de forma	429
2.5. Carga dinámica.....	429
3. Principios rectores de la carga de la prueba.....	431
3.1. La carga de la prueba nace de la imputación que se hace.....	432
3.2. La carga de la prueba corresponde al Estado, pero, no releva del deber probatorio a los sujetos procesales	432
3.3. La ausencia de prueba beneficia al sindicado.....	432
3.3.1. La precariedad	433
3.3.2. Clases de dudas	434
3.3.3. Momento de aplicar la duda	434

Capítulo Cuarto

Medio de prueba o medio de conocimiento

1. Órgano de prueba.....	437
2. Objeto de prueba.....	438
3. Las estipulaciones y la delimitación del tema de prueba.....	439
4. Clasificación de los medios de prueba.....	439
5. El juramento	439
5.1. Como requisito de los medios de prueba.....	440
5.1.1. Justificantes teóricas	441
5.1.2. Según lo determinado por la Corte Constitucional.....	441
5.2. Como medio de prueba.....	443
5.2.1. El juramento voluntario o convencional.....	443
5.2.2. Juramento necesario, premia o supletorio	444
5.2.3. En el derecho procesal penal	444

Capítulo Quinto

Principios generales de los elementos materiales probatorios, de las evidencias y de la prueba

1. Toda decisión acerca de los elementos del delito debe fundarse en prueba	445
---	-----

2. El acto de valorar la prueba exige no solamente un conocimiento jurídico, sino un valor cultural en el intérprete	446
2.1. El conocimiento de sí mismo.....	447
2.2. Hay que tener el don del asombro.....	447
2.3. Formación humanística y calidad humana.....	447
2.4. Problema de racionalidad y razonabilidad.....	448
3. La prueba ha de ser impecable.....	449
4. La estructura probatoria debe ser objeto de calificación en su aspecto de producción y, valorada en su contenido.....	450
5. La prueba debe tener una finalidad concreta y no abstracta	450
6. La prueba es el nexo entre los efectos jurídicos de la norma y la esencia que ella establece.....	450
7. El derecho a la defensa encuentra en la prueba una de las formas de realización	452
8. La prueba pertenece al proceso no a quien la aporta	452
9. El resultado de la prueba no es un problema de cantidad sino de calidad	452
10. La prueba no es un problema que se soluciona con la especulación, ni al margen del principio de acto.....	454
11. No toda esencia ha de ser irremediamente objeto de prueba	454
12. No es objeto de prueba lo que no conduzca a la esencia ni tenga con ella pertinencia.....	455
13. No es objeto de prueba el hecho notorio.....	455
14. No es objeto de prueba el hecho superfluo	456
15. No es objeto de prueba la afirmación o negación indefinida.....	457
16. No es objeto de prueba el hecho imposible de probar	459
17. No es objeto de prueba lo que está prohibido por ley	460
18. No es objeto de prueba el hecho ineficaz.....	461
19. La prohibición de practicar pruebas de oficio únicamente se aplica al juez de conocimiento; no al juez de control de garantías.....	462
19.1. Verdad y justicia en el proceso penal. Búsqueda de la verdad como valor, principio y derecho constitucional	463
19.2. Límites constitucionales en la búsqueda de la verdad en el proceso penal.....	465
19.3. Diseño sustancial y procesal en el sistema penal acusatorio para buscar la verdad y defender los derechos en el proceso penal	467
19.4. Neutralidad probatoria como método de concreción de la imparcialidad del juez. Igualdad de armas en el proceso penal	471
19.5. La prohibición solo se aplica en las audiencias preparatoria y de juicio	477
20. No hay que olvidar que la vida jurídica de los sujetos procesales depende de una prueba	479

Capítulo Sexto

Calificación de la parte formal de la estructura probatoria

1. Análisis preliminar.....	481
-----------------------------	-----

1.1. Existencia	481
1.2. Validez.....	482
2. Impeccabilidad en la realización del medio de prueba.....	483
2.1. Prueba legal	483
2.2. Prueba regular.....	484
2.2.1. Modo de registrar el acto de conocimiento o de prueba.....	485
2.2.2. Manera de obtener el resultado probatorio.....	485
2.2.3. Forma de incorporar la prueba o el elemento material probatorio	487
2.2.4. Trascendencia del acto de prueba o consecuencias para la prueba irregular.....	487
2.2.5. Persona llamada a realizar el medio de prueba o principio de inmediación.....	491
2.2.6. Prueba oportuna.....	491
2.2.7. Prueba procurada con imparcialidad	492

Capítulo Séptimo

Valoración de la parte racional de la estructura probatoria

1. Fundamentalistas	495
1.1. Tarifa legal o positivación del valor probatorio	496
1.2. Valor en conciencia o íntima convicción.....	496
1.3. La moral como valor de conocimiento	497
1.3.1. Moral social.....	497
1.3.2. Moral jurídica.....	498
1.3.3. Moral religiosa	500
1.3.4. Algunos agentes forjadores de conciencia moral	500
1.3.5. Sistemas libres.....	501
1.4. Factores que inciden en la valoración probatoria	505
1.4.1. Factores internos.....	505
1.4.2. Factores externos.....	506
1.4.3. Los procesos mentales de cognición	509
1.4.4. El pensamiento complejo	509
1.4.5. Inteligencia lingüística.....	510
1.4.6. Inteligencia lógico matemática.....	510
1.4.7. Inteligencia espacial	511
1.4.8. Inteligencia intrapersonal	511
1.4.9. Inteligencia interpersonal	511
1.4.10. El pensamiento sistémico	512
1.4.11. La forma de hacer las cosas.....	513

Capítulo octavo

Los medios de prueba

1. Testimonio	520
1.1. La obligación de denunciar y declarar sobre conductas punibles.....	521

1.2. La inmunidad penal en el testimonio	521
1.3. La inmunidad penal está sometida a régimen diferenciado	526
1.4. Clasificación del órgano de prueba en el testimonio	527
1.4.1. Según su naturaleza	527
1.4.2. Tomando por referencia el proceso	527
1.4.3. Por su finalidad	528
1.4.4. Por la forma como percibieron la esencia	530
1.5. Comparecencia del órgano de prueba	532
1.6. Protección de testigo en la etapa de indagación e investigación y de su imagen	532
1.7. Formalidad del medio de prueba testimonial	533
1.7.1. Introito	533
1.7.2. Apreciación del testimonio	535
1.7.3. Impugnación de la credibilidad del testigo	535
1.7.4. Conocimiento de la esencia	536
1.7.5. Interrogatorio cruzado	537
1.7.6. Reglas para la realización del interrogatorio cruzado	538
1.7.7. Incorporación del testimonio	539
2. Medio de prueba pericial	540
2.1. Objeto de prueba pericial	540
2.2. El órgano de prueba pericial	544
2.3. Criterios para la apreciación y admisibilidad del dictamen	546
3. Medio de prueba documental	547
3.1. Documento	547
3.2. Clasificación de los documentos	548
3.2.1. Público y privado	549
3.2.2. Representativo y declarativo	550
3.2.3. Auténtico y no auténtico	550
3.2.4. Original, copia y falso	552
3.2.5. Forma como se aporta el documento y quién lo debe aportar	553
3.2.6. Valor probatorio de los documentos	553
3.2.6.1. Según la legislación procesal civil	554
3.2.6.2. Según la legislación procesal penal	558
3.2.7. Empleo del documento en el juicio: su reconocimiento, desconocimiento y cotejo	559
3.2.7.1. Legislación penal	560
3.2.7.2. Legislación civil	560
4. Medio de prueba de inspección judicial	561
4.1. Providencia que la ordena	562
4.2. Criterios para decretar la inspección judicial	562
4.3. La diligencia	563
5. Medio de conocimiento referencial	564
6. Otros medios técnicos o científicos	565

6.1. Asesores especializados.....	565
6.2. Informes técnicos.....	565
6.3. La confesión como elemento probatorio	565

Capítulo Noveno

Cooperación internacional en materia probatoria

1. Principio general de cooperación internacional en materia penal	571
2. Convención interamericana sobre asistencia mutua en materia penal.....	572
3. Protocolo facultativo relativo a la convención interamericana sobre asistencia mutua en materia penal.....	575
4. La cooperación en el plano de la Unión Europea	576
4.1. La cooperación policial	576
4.2. La cooperación judicial en materia penal	576
4.3. Terrorismo	577
5. Cooperación internacional colombiana	585

Título VI

LA LIBERTAD Y SU RESTRICCIÓN

Capítulo Primero

La libertad

1. Teorías que se oponen a la libertad con ocasión del proceso penal.....	591
2. La libertad personal en el Estado Social de Derecho y el principio de reserva judicial	592
3. El Estado de Derecho y la libertad personal	593
4. La protección constitucional de la libertad personal.....	595
5. Principios rectores de la libertad.....	596
6. La libertad en las medidas de aseguramiento o libertad provisional	602
7. La reincidencia como criterio objetivo para excluir beneficios y subrogados penales	602

Capítulo Segundo

La captura

1. El concepto legal de la palabra captura	607
2. Principios rectores de la captura	608
3. Formas de captura.....	612
3.1. Captura en flagrancia.....	612
3.1.1. Marco conceptual de flagrancia.....	612
3.1.1.1. El concepto flagrancia en los diversos Códigos de Procedimiento.....	613
3.1.1.2. El concepto jurisprudencial de flagrancia	616
3.1.2. La flagrancia y la delimitación del tema de prueba.....	621
3.1.3. Importancia y sentido de la flagrancia.....	623
3.1.4. Procedimiento para capturar en flagrancia	627
3.1.5. Interpretación sistemática del procedimiento de captura en flagrancia.....	628

3.2. Aprehensión con ocasión de una contravención	632
3.3. Captura discrecional	634
3.4. Captura por petición de autoridad.....	636
3.4.1. Solicitud de orden de captura	637
3.4.2. La orden de captura	637
3.4.3. Materialización de la captura o aprehensión física.....	639
3.5. Captura momentánea	640
3.5.1. Para hallar personas con órdenes de captura vigentes	641
3.5.2. Para dar cumplimiento a una orden de comparecencia.....	642
3.5.3. Por asuntos de tránsito	642
3.6. Captura por nota diplomática.....	643
3.7. Captura ilegal.....	643
3.7.1. Captura con violación a las garantías fundamentales	644
3.7.2. Captura en flagrancia.....	646
3.7.3. Captura y legalización en la Ley 906 de 2004.....	646
3.7.4. Captura y garantías	646
3.7.5. La captura requiere orden escrita de un juez de control de garantías con las formalidades legales y por motivos razonablemente fundados.....	647
4. La captura en la reforma de 2011.....	662
4.1. Contenido y vigencia	662
4.2. La persona capturada	663
4.3. Formalización de la reclusión	663
4.4. Registro nacional de órdenes de captura.....	664

Capítulo Tercero

La medida de aseguramiento y sus aspectos generales

1. Gravedad de la conducta, motivos determinantes y personalidad	665
2. La personalidad del procesado.....	672
3. Ebriedad como inferencia de personalidad	683
3.1. Circunstancia para agravar o atenuar la pena y para retener transitoriamente.....	684
3.2. Prohibición de consumir bebidas alcohólicas	687
3.3. La ebriedad como circunstancia de agravación punitiva	688
4. Antecedentes judiciales.....	689
4.1. Naturaleza de los antecedentes judiciales	689
4.2. Breve recuento histórico sobre el certificado de antecedentes	691
4.3. Los antecedentes y sus consecuencias	692
5. Anotaciones judiciales	693
6. Reincidencia.....	693
7. Establecer la necesidad de un tratamiento penitenciario.....	697
8. Habitualidad.....	701
9. Capacidad criminal, inclinación al delito, impulso criminal o peligrosismo	704

9.1. Discernimiento acerca de la capacidad para delinquir, inclinación al delito o peligrosismo	706
9.2. Otras conceptualizaciones	712
9.3. Etapas del peligrosismo	716
9.4. Formas de establecer la capacidad para delinquir	717
9.5. La doctrina y la jurisprudencia	719
9.6. El peligrosismo en la jurisprudencia colombiana	731

Capítulo Cuarto

La detención preventiva

1. Detención preventiva	741
1.1. Como medida de aseguramiento	741
1.2. Justificantes de la detención preventiva	742
1.3. Génesis histórica de la justificante de la detención preventiva	744
1.4. Naturaleza jurídica de la detención preventiva	744
1.5. Especies de detención preventiva	746
1.5.1. Sinopsis histórica acerca de las especies de detención preventiva	746
1.5.2. Las medidas de aseguramiento y la detención preventiva	755
1.6. La detención preventiva en el sistema de gestión procesal acusatorio	764
1.7. Al ordenar la detención preventiva ¿por cuál de las especies se debe optar?	765
1.8. Principios rectores de la detención preventiva sin excarcelación	767
1.9. Presupuestos procesales para la detención preventiva	774
1.9.1. Existencia de una investigación o de un juicio	774
1.9.2. Solicitud	775
1.9.3. Audiencia de control de legalidad	775
1.9.4. Existencia de elementos materiales probatorios, evidencias, información o pruebas	775
1.9.5. Dar cumplimiento a los requisitos de la detención	777
1.9.5.1. Elemento subjetivo: Finalidad de la medida de aseguramiento	778
1.9.5.2. Elemento objetivo	783
2. Sustitución de la detención preventiva carcelaria por la del lugar de residencia	784
2.1. Presupuestos procesales para la detención en la residencia	784
3. Detención preventiva para quien ha sido capturado tres años antes de la nueva captura	789
4. Detención arbitraria	793
4.1. Elementos comunes	793
4.2. Clasificación del tipo	795
5. Incumplimiento a las obligaciones impuestas por el juez	798
6. La medida de aseguramiento no privativa de la libertad	799
7. Indemnización por privación injusta de la libertad	799
8. Las modificaciones de la Ley 1453 de 2011	800
8.1. Solicitud de la medida de aseguramiento	800
8.2. Procedencia de la detención preventiva	800

8.3. Causales de libertad	800
8.4. Término de duración de la detención preventiva.....	801
8.4.1. Situaciones en las que se aplica el término máximo de vigencia de la detención preventiva.....	802
8.4.1.1. Referente inicial de contabilización del plazo	802
8.4.1.2. Ámbito de aplicación temporal del plazo razonable, cuyo desconocimiento da lugar a la libertad del detenido	803

Capítulo Quinto

Las denominadas captura, retención y detención administrativa

1. Retención administrativa en el comando de policía como medida correctiva y de protección.....	807
2. Captura administrativa	816
2.1. Detención preventiva administrativa	832
2.1.1. Origen histórico	833
2.1.2. Explicación de la Corte Constitucional acerca de lo que es la detención preventiva administrativa.....	836
2.1.3. Presupuestos procesales de la detención preventiva administrativa	837
3. Traslado por protección	838
4. Traslado para procedimiento de policía	838

Capítulo Sexto

El tratamiento penitenciario

1. Pena de prisión	839
1.1. Justificantes doctrinarias de la pena de prisión.....	839
1.2. Justificante legal de la pena de prisión en Colombia.....	847
1.3. Justificante de la pena según la Corte Constitucional colombiana	849
2. Mecanismos sustitutivos de la pena privativa de la libertad.....	851
3. Sistemas de vigilancia electrónica	852
3.1. Finalidad de la vigilancia electrónica	853
4. La resocialización	853
4.1. Hacia un nuevo tratamiento	853
4.2. El problema de la racionalidad en la resocialización.....	854
4.3. La resocialización como derecho.....	856
5. Diferencia entre pena y resocialización	856

Título VII

LAS NULIDADES EN EL PROCESO PENAL

Capítulo Primero

Concepto, clasificación e interés en la petición de las nulidades

1. Concepto	861
2. Sistemas	862

3. Clases de nulidades y sus consecuencias genéricas	864
4. Interés en la petición de nulidad	867

Capítulo Segundo

Principios rectores de la nulidad

1. Principio de la taxatividad	871
2. Principio de la no taxatividad	874
3. Principio de convalidación	877
4. Principio de protección	880
5. Principio de trascendencia	881
6. Principio de oficiosidad	882
7. Principio de la finalidad.....	882
8. Principio de excepción.....	883
9. Principio de seguridad o certeza	884
10. Principio del miedo.....	884

Capítulo Tercero

La nulidad en el sistema acusatorio

1. Teoría del fruto del árbol venenoso	888
2. Manipulación de las evidencias	893
3. La regla de exclusión	894
4. La exclusión en el precedente constitucional	902
 Bibliografía.....	 911