

CONTENIDO

Presentación.....	25
-------------------	----

CAPÍTULO PRIMERO

ASPECTOS PRELIMINARES

1.	Función de control de garantías en el proceso penal con tendencia acusatoria	31
1.1.	Origen y naturaleza	31
1.2.1.	Audiencias de competencia de los jueces con función de control de garantías.....	44
1.3.	Regla territorial de competencia.....	58
1.3.1.	Variables de la competencia territorial.....	68
1.3.1.1.	Competencia para presidir la audiencia de formulación de imputación.....	68
a)	Definición de competencia conforme el artículo 54 del CPP.....	68
b)	Facultades de las víctimas frente a la definición de competencia	74
c)	Definición de competencia para presidir la imputación, previo agotamiento de la audiencia de legalización de captura	77

d)	Opciones para maximizar la salvaguarda del derecho a la libertad y otros derechos comprometidos en el trámite del proceso penal	84
1)	En caso de presentarse captura en situación de flagrancia, por orden judicial u orden excepcionalísima de fiscal.....	84
2)	En caso de manifestación de incompetencia del juez.....	85
3)	En caso de impugnación de competencia por las partes y los intervenientes	88
4)	En el caso extremo de que todos los jueces que pueden asumir competencia conforme al artículos 43 del CPP -y 14 del CP- se manifiesten en sentido contrario	89
5)	Trámite de las manifestaciones de impedimento del juez o las recusaciones de las partes o intervenientes	90
1.3.2.	Competencia especial en los trámites seguidos contra miembros de GDO y GAO	100
1.3.2.1.	Perplejidad jurisprudencial sobre la aplicación de la Ley 1908 de 2018	104
13.2.2.	Necesidad de análisis judicial sobre la aplicación de la ley 1908 de 2018, cuando la fiscalía la invoca como rectora del asunto.....	112
1.3.2.3.	Segunda instancia de las decisiones que en materia de control de garantías toman los jueces ambulantes cuando actúan en persecuciones contra miembros de GDO y GAO	118
1.4.	Reflexión final	119
1.5.	Referencias.....	123

CAPÍTULO SEGUNDO

PRINCIPIO, VALOR Y DERECHO A LA LIBERTAD

2	La función de control de garantías como mecanismo de protección de la libertad	129
2.1.	Captura en situación de flagrancia.....	137
2.1.1.	Audiencia de legalización de captura en casos de flagrancia.....	144
2.1.1.1.	Examen previo sobre procedencia de la detención y agotamiento del requisito de procesabilidad antes de la formulación de imputación	145
2.1.1.2.	Formulación de imputación en delitos querellables sin captura en situación de flagrancia	148
2.1.1.3.	Examen concreto de la situación excepcional de captura en flagrancia	154
2.1.1.4.	Examen del presupuesto probatorio de inferencia razonable de autoría. ¿Análisis de tipicidad en la audiencia de legalización de captura?.....	157
2.1.1.5.	Verificación de legalidad cuando la captura se deriva de una orden judicial.....	158
a)	Obligación de cancelación de la orden de captura agotada la audiencia de control de legalidad.....	159
2.1.1.6.	Verificación de legalidad cuando la captura se realiza en situación de flagrancia	162
2.1.1.7.	Examen sobre el respeto por las garantías..... fundamentales del capturado	167
2.1.1.8.	Información inmediata sobre el hecho, los motivos de la captura y los derechos del capturado. Regla Miranda	169

2.1.1.9.	Control de garantías frente a los actos de violencia coetáneos y/o posteriores a la aprehensión	172
2.1.1.10.	Entrega del capturado a manos de la policía nacional, la fiscalía y el juez de garantías ...	175
2.2.	¿Las partes pueden acordar la legalidad del procedimiento de captura?	189

CAPÍTULO TERCERO

PRIVACIÓN DE LA LIBERTAD EN EL PROCESO PENAL

3.	Solicitud de imposición de medida de aseguramiento. Requisitos y variables	197
3.1.	Procedibilidad de las medidas de aseguramiento privativas de la libertad	200
3.1.1.	Procedencia.....	200
3.1.1.1.	Insuficiencia de las medidas de aseguramiento no privativas de la libertad	205
3.1.2.	Estándar probatorio para la imposición de una medida de aseguramiento.....	209
3.1.2.1.	Elementos cognoscitivos para sostener el requisito probatorio	214
3.1.2.2.	Control sobre la tipificación o calificación provisional.....	217
3.1.3.	Requisito subjetivo	227
3.1.3.1.	Peligro para la comunidad y / o las víctimas.....	230
a)	Literalidad de la ley 1760 de 2015	232
b)	Suficiencia o insuficiencia de la calificación jurídica provisional.....	235

c)	Peligro para la comunidad en el marco del procedimiento penal abreviado de Ley 1826 de 2017	244
d)	Posibilidad de allanamiento durante la audiencia de solicitud de imposición de medida de aseguramiento en la Ley 1826 de 2017	246
e)	Derogatoria tácita del artículo 57 de la Ley 1453 de 2011	248
3.1.3.2.	Riesgo para las víctimas y prohibición de equivalencia	251
3.1.3.3.	Riesgo de obstrucción de la justicia	258
a)	Ausencia de fundamentos que sustenten la finalidad constitucional	261
b)	Literalidad del artículo 309	263
3.1.3.4.	Riesgo de no comparecencia	265
a)	Verificación del arraigo	267
b)	Facilidad para abandonar definitivamente el país o mantenerse oculto	268
c)	Actitud del acusado frente al daño causado como complemento del estudio de la gravedad de la conducta	270
d)	Comportamiento del imputado en el procedimiento o en otro anterior	271
e)	Peligro para la comunidad y riesgo de no comparecencia en investigaciones contra miembros de GDO y GAO	273
3.2.	Solicitud autónoma de las víctimas. Legitimación procesal activa.....	280
3.2.1.	Solicitud de las víctimas en el marco de la Ley 1826 de 2017. Procedimiento abreviado.....	283

3.3.	Solicitud autónoma del ministerio público. Ausencia de legitimación procesal activa	284
3.4.	¿Las partes pueden estipular o acordar la imposición de la medida de aseguramiento?.....	286
3.5.	Referencias.....	289

CAPÍTULO CUARTO

LIMITACIÓN TEMPORAL DE LA MEDIDA DE ASEGURAMIENTO

4.	Libertad provisional, vencimiento de términos y sustitución por superación del límite de duración de las medidas de aseguramiento	299
4.1.	Marco descriptivo	300
4.2.	Regulación legal de la libertad provisional	301
4.2.1.	Libertad como consecuencia de la aplicación del principio de oportunidad.....	303
4.2.2.	Libertad provisional en el procedimiento abreviado de la Ley 1826 de 2017	304
4.2.2.1.	Siempre se llegará a la audiencia concentrada en libertad.....	306
4.2.2.2.	¿Los términos del artículo 548 se cuentan en días hábiles?.....	306
4.2.2.3.	Tanto los términos del artículo 548 como los del 451 se cuentan conforme al calendario ...	307
4.2.2.4.	Solución al problema.....	307
4.2.2.5.	Salvo que se persiga a más de una persona, en el proceso abreviado no resulta procedente la detención preventiva.....	308
4.3.	Regla de aplicación de la norma favorable en contextos de tránsito de normas procesales.....	310

4.3.1.	Novedades introducidas al ordenamiento jurídico por la Ley 1760 de 2015	311
4.3.2.	Novedades introducidas al ordenamiento jurídico por la ley 1786 de 2016	313
4.3.3.	Vigencia de la posibilidad de prorrogar la detención preventiva y de la causal de libertad provisional incorporada en el numeral 6 del artículo 317.....	314
4.3.4.	Libertad durante la audiencia de solicitud de prórroga de la medida de aseguramiento	315
4.4.	Libertad provisional en procesos adelantados contra miembros de GDO y GAO.....	317
4.5.	¿Prórroga de la medida de aseguramiento privativa de la libertad en procesos adelantados contra miembros de GDO y GAO?	319
4.6.	Los términos de libertad provisional de la Ley 1826 no se aplican por favorabilidad en el procedimiento ordinario.	323
4.7.	Eventos de indeterminación o ausencia de definición temporal de la detención preventiva	324
4.7.1.	Maniobras dilatorias para el inicio o terminación del juicio.....	329
4.7.2.	Causas razonables de prolongación de los términos de inicio o terminación del juicio.....	334
4.8.	Competencia para resolver las solicitudes de libertad provisional.....	335
4.9.	Libertad provisional o libertad definitiva. Subrogados penales y prisión sustitutiva	337
4.10.	Postura	338
4.11.	Referencias.....	341

CAPÍTULO QUINTO

**COMPETENCIA EXTENSA DEL JUEZ
DE CONTROL DE GARANTÍAS**

5.	Criterios especiales de competencia.....	345
5.1.	Decreto y práctica oficiosa de pruebas durante el trámite de las audiencias preliminares	346
5.2.	Integración del contraditorio. Derechos de las víctimas y los pueblos ancestrales	351
5.2.1.	Integración del contraditorio no es sinónimo de violación del derecho a realizar audiencias reservadas.....	359
5.3.	Oficiar a otras autoridades para enterarlas de lo actuado en sede preliminar.....	365
5.3.1.	Información sobre el trámite dado a la solicitud de control de legalidad sobre la aplicación del principio de oportunidad	366
5.3.2.	Información sobre el trámite dado a la solicitud de exclusión de un medio cognoscitivo acusado de ilícitud o ilegalidad.....	369
5.3.3.	Información sobre pérdida de competencia del fiscal para que se imparta el trámite interno correspondiente.....	375
5.4.	Aprehender las actuaciones por motivos de urgencia o seguridad	379
5.5.	Requerir a otras autoridades para la presentación inmediata de informes	380
5.5.1.	Informes del instituto nacional de medicina legal y ciencias forenses en casos de personas inimputables o aquejadas por enfermedad mental.....	381
5.5.2.	Requerir a particulares para la presentación de documentos y/o certificaciones	389

5.6.	Designar de inmediato un abogado para que represente a las víctimas	390
5.7.	Trámite de incidentes correccionales o sancionatorios por incumplimiento de órdenes judiciales	392
5.8.	Efectividad de los criterios especiales de competencia	397
5.9.	Referencias.....	399

CAPÍTULO SEXTO

**AUDIENCIAS SIN REGULACIÓN EXPRESA,
ATÍPICAS O INNOMINADAS**

6.	Competencia residual del juez de control de garantías	403
6.1.	Cambio de sitio de reclusión.....	404
6.1.1.	Cambio de sitio de reclusión por hacinamiento, unidad familiar o razones similares	406
6.1.2.	Cambio o traslado a un establecimiento de reclusión para mujeres.....	410
6.1.3.	Solicitud de autorización de cambio de domicilio.....	412
6.2.	Solicitud de autorización para conducción del imputado a diligencia de toma de muestras cuando éste se niega a comparecer.....	415
6.3.	Solicitud de entrega de armas de fuego legalmente portadas o bienes afectados con fines de comiso.....	416
6.3.1.	Solicitud de devolución de bienes cuando no se resolvió la suerte de estos durante el proceso y ya se tiene sentencia ejecutoriada.....	419

64.	Solicitud de vinculación de procesados elevada por las víctimas	424
6.5.	Solicitud de autorización para adelantar actos de investigación consistentes en toma de entrevistas a reclusos	425
6.6.	Solicitud de autorización para obtener copia de la historia clínica de la víctima a fin de preparar la defensa	427
6.7.	Solicitud de reconstrucción de audiencia cuando no quedó registrada alguna etapa o decisión	429
6.8.	Solicitud de desalojo del agresor. Peticiones similares	430
6.9.	Solicitud de adición de auto cuando se omitió la incorporación de un aspecto sustancial.....	433
6.10.	Solicitud de audiencia para tratar conflicto con las jurisdicciones indígena, penal militar, jurisdicción de justicia y paz o la jurisdicción especial para la paz (JEP)	435
6.11.	Solicitud de orden para interrogatorio o entrevista a un menor de edad	437
6.12.	¿Solicitud de declaratoria de inimputabilidad?	439
6.13.	Solicitud de nulidad de la imputación	440
6.13.1.	Solicitud de adición, corrección o modificación de la imputación.....	442
6.13.2.	Solicitud de audiencia para allanamiento a cargos o aceptación de responsabilidad	444
6.13.3.	Solicitud de audiencia de suscripción, verbalización o expresión de voluntad para preacuerdo	448
6.13.4.	¿Solicitud de nulidad de la acusación?	454

6.14.	Solicitud de levantamiento de la medida cautelar o anotación del artículo 97 del Código Penal	454
6.15.	Solicitud de permiso especial del recluso o detenido domiciliario para atender una calamidad (entierro de un familiar o cualquier otro evento de esa naturaleza)	455
6.16.	Solicitud de imposición de medida de aseguramiento carcelaria a ciudadanos que están cumpliendo detención o prisión domiciliaria	457
6.17.	Solicitud de corrección de actos irregulares	459
6.18.	Solicitud de tasación de perjuicios a fin de terminar el proceso por indemnización integral.....	460
6.19.	Solicitud de borrado o actualización de antecedentes penales u otros datos similares	462
6.20.	Solicitud de entrega de elemento material probatorio o evidencia física personales.....	463
6.21.	Solicitud de entrega de evidencia física. Referencia a un caso real tramitado en sede de control de garantías.....	465
6.22.	Solicitud de cancelación de orden de captura cuando ha transcurrido el término legal sin que se haya hecho efectiva	470
6.22.1.	Solicitud cuando se resuelve la petición de legalización del procedimiento de captura pero no se ordena de inmediato la cancelación.....	474
6.22.2.	Si la omisión se advierte dentro del término de ejecutoria de la decisión adoptada en la audiencia de control de legalidad.....	475
6.22.3.	Si la omisión se advierte después de la ejecutoria de la decisión adoptada en la audiencia de control de legalidad.....	477

62.4.	Si la omisión se advierte después de terminadas las audiencias concentradas o en todo caso después de la ejecutoria de la decisión que resuelve la solicitud de imposición de medida de aseguramiento	478
6.22.4.1.	Que la omisión se advierta antes del cierre de la audiencia.....	478
6.22.4.2.	Que la omisión se advierta con posterioridad al cierre de la audiencia.....	479
6.22.5.	Solicitud cuando desaparece la necesidad de la captura	480
6.22.6.	Modificación de la orden de captura por fuera de audiencia reservada.....	488
6.22.7.	Modificaciones según la naturaleza de los datos que se pretende corregir.....	489
6.22.8.	Modificaciones según la fuente de la que provienen los datos que se pretende corregir	491
6.22.9.	El derecho de defensa en las audiencias preliminares reservadas. Prerrogativas y condiciones	493
6.23.	Audiencia para decidir la solicitud de entrega de copias o piezas procesales cuando la parte o el funcionario que las tenga en su poder se niega a entregarlas	499
6.23.1.	La jurisprudencia de la corte suprema de justicia frente a la audiencia propuesta. Parámetros que debe tener en cuenta el controlador de garantías.....	504
6.24.	Entrega excepcional de piezas probatorias como garantía de los derechos de las víctimas	508
6.25.	¿Entrega de piezas probatorias para el ejercicio del derecho de contradicción al interior del proceso penal?.....	515

6.26.	Audiencia para decidir sobre la apertura de un proceso archivado	516
6.27.	Audiencia para resolver una solicitud de amparo de pobreza	530
6.28.	Solicitud de restablecimiento del derecho	535
6.29.	Solicitud de conexación y libertad condicionada. Ley 1820 de 2016 y Decreto 277 de 2017	538
6.30.	Solicitud de apremio para archivo o imputación	540
6.31.	Referencias.....	545

CAPÍTULO SÉPTIMO

FUNCIÓN DE CONTROL DE GARANTÍAS Y NECESIDADES PRÁCTICAS

7.	La función de control de garantías en materia de preacuerdos y negociaciones. Posibilidades y eventos	553
7.1.	Suscripción de preacuerdos en la audiencia preliminar de formulación de imputación	555
7.1.1	Manifestación verbal del preacuerdo antes del cierre de la audiencia de imputación, sin verificación de la manifestación de responsabilidad	556
7.1.2.	Manifestación verbal del preacuerdo antes del cierre de la audiencia de imputación, con verificación de la manifestación de responsabilidad	559
7.2.	Negociación previa a la formulación de imputación	561
7.3.	Allanamiento preacordado ¿legalidad o ilegalidad?	563

7.3.1.	Allanamiento preacordado sin descuento punitivo	564
7.3.2.	Allanamiento preacordado con descuento punitivo.....	565
7.4.	Posición de la doctrina	568
7.5.	Referencias.....	571