

Introducción .....	5
--------------------	---

## Capítulo I

### **Presunción de inocencia, duda e *in dubio pro reo***

#### **I. Presunción de inocencia, duda e *in dubio pro reo***

1. Naturaleza del reconocimiento de inocente hasta que sea declarado culpable.....	17
2. Los conceptos de inocente, <i>in dubio pro reo</i> y duda.....	19
2.1. Diferencia entre presunción de inocencia e <i>in dubio pro reo</i> .....	20
2.2. Diferencias en significado y connotación entre <i>in dubio pro reo</i> y duda.....	21
3. Tipificación de la presunción de inocencia.....	22
4. Derechos y garantías derivados de la presunción de inocencia.....	25
5. Certeza y duda de la culpabilidad.....	26
5.1. Reglas generales y específicas de certeza y duda .....	26
5.2. Reglas específicas de certeza y duda del acto de prueba.....	26
5.3. Reglas específicas de certeza o duda de los medios de prueba .....	27

#### **II. Comprensión, alcance y límites de la duda**

1. Dudar del proceso .....	30
2. La duda en su origen y lo que causa al proceso .....	31
2.1. La duda según lo que causa .....	32
2.2. La duda según su origen.....	32
3. El problema del más allá de toda duda .....	35

#### **III. La duda como causa para archivar, precluir, inhibir y absolver**

1. Archivo de las diligencias .....	37
1.1. La duda no es presupuesto procesal para archivar la indagación .....	37
1.2. La duda como fundamento para desarchivar.....	41

2. Preclusión .....	42
2.1. Autoridad que puede ordenar la preclusión.....	42
2.2. La duda no es fundamento para precluir un proceso .....	43
2.3. Duda o certeza probatoria es indiferente para precluir.....	44
3. Inhibitorio.....	46
3.1. La duda no es fundamento para el inhibitorio .....	46
3.2. La revocatoria del inhibitorio debe fundarse en prueba de certeza, no de duda.....	47
4. Absolución.....	47
5. La atipicidad del hecho como causal transversal .....	47

## Capítulo II

### **La acusación y su incidencia en la duda y el *in dubio pro reo***

<b>I. El principio de inocencia, la acusación y la pretensión</b>	
1. La pretensión como elemento determinante de certeza o duda .....	51
1.1. La pretensión y su incidencia en la duda.....	53
1.2. Procedimientos para la demostración de la causa de la pretensión .....	54
a). Requisitos de la pretensión cuando no existía el ente acusador .....	55
b). Requisitos de la pretensión cuando se introdujo el “ente” acusador .....	55
2. Hecho fáctico y hecho jurídico .....	56
3. Presupuestos sustanciales de los hechos jurídicamente relevantes.....	57
<b>II. La conducta punible y su incidencia para la apreciación de la duda</b>	
1. La conducta punible como elemento para configurar la duda .....	60
2. La conducta típica antijurídica .....	62

2.1. Definición .....	62
2.2. Modalidades de la conducta típica antijurídica .....	62
a). Dolo.....	64
b). Culpa .....	68
c). Preterintención .....	70
3. Autoría y participación en la conducta punible .....	72
4. La participación en delitos culposos o imprudentes .....	74
5. Algunas causales de determinación de la punibilidad .....	76
6. Causales de justificación .....	77
7. Marginalidad, ignorancia o pobreza extrema como causal de menor punibilidad .....	78
<b>III. La teoría del caso como insumo para la duda o la certeza</b>	
1. Diferencia entre hipótesis y teoría .....	80
2. Teoría, hipótesis o estrategia argumentativa.....	80
3. La teoría del caso y el principio de congruencia .....	81

### Capítulo III

## **Fundamentos probatorios en la aplicación de la presunción de inocencia, la duda y el *in dubio pro reo***

<b>I. El debido proceso probatorio</b>	
1. Garantías mínimas de la estructura probatoria.....	85
2. Las cargas procesales impuestas a las partes.....	89
<b>II. Carga de la prueba y riesgo procesal</b>	
1. Carga de la prueba como riesgo procesal y carga de la prueba como obligación.....	94
2. Riesgo procesal, su categorización y sus presupuestos de valoración .....	95
2.1. Riesgo fundamentado en el hecho y de derecho aducido.....	96
2.2. Riesgo fundamentado en los medios de prueba .....	96
2.3. Riesgo fundamentado en circunstancias procesales y extraprocerales.....	96

2.4. Trastorno y salud mental como riesgo procesal .....	99
3. Teorías de la carga de la prueba surgidas en el derecho civil.....	99
4. Teoría de la carga dinámica de la prueba surgida en el derecho administrativo.....	102
5. Carga de la prueba según el derecho procesal penal.....	108
5.1. Carga de la prueba para la prueba de referencia.....	108
5.2. Carga de la prueba en el testimonio adjunto o declaración complementaria.....	110
a). Ideas tenidas en cuenta en la invención del testimonio adjunto.....	111
b). Uso de declaraciones anteriores para facilitar el interrogatorio cruzado de testigos .....	113
c). La prueba de referencia incorporadas como medio de prueba en juicio oral .....	117
d). Declaraciones anteriores incompatibles con lo declarado por el testigo en el juicio oral.....	119
e). Incidencia de la discapacidad auditiva en el ámbito del proceso penal .....	124
5.3. Carga de la prueba en el descubrimiento inevitable .....	125
a). Marcos procesales generales y abstractos para la aducción y valoración del descubrimiento inevitable .....	126
b). Lo inevitable y sus marcos procesales específicos.....	126
c). Exclusión por ilicitud.....	128
d). Exclusión por ilegalidad de la prueba .....	128
6. Carga de la prueba en caso de menores víctimas de delitos sexuales .....	130
6.1. Entrevista .....	130
6.2. Examen de laboratorio .....	131
<b>III. La duda en el proceso probatorio penal</b>	
1. Proceso probatorio y sus fases .....	132
2. Elementos del proceso probatorio.....	133

2.1. Origen de la prueba.....	134
2.2. Estructura probatoria .....	134
2.3. Producción de la prueba.....	137
2.3.1. Medios cognoscitivos que preceden a la prueba.....	137
2.3.2. Producción de la prueba en juicio.....	138
3. Regulación de los medios de prueba.....	141
4. La valoración y sus requerimientos .....	141
4.1. Validez de la actuación .....	143
4.2. Certeza.....	143
a). Duda.....	145
1º). Duda sobre el origen del conocimiento de los hechos.....	146
2º). Duda por la forma como percibieron los hechos.....	147
3º). Duda sobre la concordancia entre testigos.....	148
4º). Duda según la relación que tenga con el hecho.....	148
5º). Dudas surgidas en la estructura, en las garantías y en la producción probatoria.....	149
b). Inferencia razonable.....	152
1º). Elementos de duda para la inferencia razonable del tipo penal en sí mismo considerado.....	152
2º). Elementos de duda para la inferencia razonable de la prueba indiciaria .....	152
3º). Clases de indicios.....	153
4º). Presupuestos procesales para la duda del hecho indicador .....	154
c). Razón suficiente .....	156
d). El silencio .....	157
e). Reglas de la sana crítica.....	162
<b>IV. Duda en las estipulaciones probatorias</b>	
1. Finalidad de las estipulaciones.....	166
2. Momento oportuno para anunciar las estipulaciones probatorias.....	166

3. Temas objeto de estipulaciones .....	167
4. Verificación judicial del tema objeto de estipulaciones.....	168
5. Naturaleza de las estipulaciones .....	170
6. Duda sobre las estipulaciones probatorias .....	171
<b>V. La competencia y su incidencia en la apreciación de la duda</b>	
1. La competencia del investigador.....	171
2. La competencia del juez.....	172
3. Naturaleza de la función del juez.....	172
3.1. Juez de control de garantías .....	173
3.2. Juez penal de conocimiento .....	173
3.3. Juez penal de ejecución de penas y medidas de seguridad.....	174
4. Factores de competencia .....	178
4.1. Factor subjetivo.....	178
4.2. Factor objetivo .....	178
5. Cambio de juez en audiencia de juicio .....	180
5.1. Dudar o afirmar .....	180
5.2. El juez del juicio oral: un principio y una formalidad .....	180
6. La provisionalidad del juez .....	183

## Capítulo IV

### La duda en análisis de casos

#### I. Duda en la estructura de la prueba

1. Hechos.....	187
2. Allanamientos .....	187
3. Reclamos en casación .....	189
3.1. Motivación deficiente de las sentencias .....	190
3.2. Carencia de pruebas de responsabilidad.....	190
3.3. Falta de análisis de las pruebas para vincular al acusado con el hecho .....	190
3.4. Dudas probatorias .....	190

4. Respuesta a los reclamos de la casación.....	191
4.1. Pruebas indiciarias .....	192
4.2. Valoración probatoria de inferencia indiciaria .....	192
5. Acción de revisión.....	193
6. Respuesta a los reclamos de la revisión.....	193
7. Comentario.....	195
<b>II. Duda en la diferencia de los elementos típicos</b>	
1. Hechos .....	195
2. Reclamos en casación.....	197
2.1. Primero de los reclamantes.....	197
a). Dar validez a una prueba ilegal.....	197
b). Prueba testimonial con contenidos contradictorios .....	198
2.2. Segundo de los reclamantes .....	198
a). Falta de defensa técnica efectiva .....	198
b). Incongruencia entre imputación, acusación y sentencias.....	198
c). La prueba: Contenido, omisiones, dudas y carencias.....	199
3. Respuestas a los reclamos en casación.....	201
<b>III. Duda de los motivos de la sentencia anticipada</b>	
1. Hechos .....	205
2. La duda .....	205
3. Sentencia anticipada.....	206
4. Audiencia de verificación de allanamiento a cargos.....	206
5. Dudas de los juzgadores y sus soluciones.....	207
5.1. Juez de primera instancia .....	207
5.2. Juez de segunda instancia.....	208
6. Regulación en casación de lo acontecido .....	208
6.1. El sometimiento de la voluntad en el delito de acceso carnal violento .....	209
6.2. El delito de constreñimiento ilegal .....	209
6.3. Duda de la falta de control del juez en el proceso.....	210

6.4. La duda .....	214
<b>IV. Dudas de solidez y verosimilitud de la prueba</b>	
1. Valoración probatoria en sentencia de primera instancia.....	218
1.1. Falencias de la Fiscalía en la producción de la prueba.....	218
1.2. Consecuencia de las falencias de la Fiscalía en el contenido de la prueba.....	220
2. Valoración probatoria en sentencia de segunda instancia.....	220
2.1. Reconocimiento de falencias en la investigación .....	220
2.2. Clases de falencias en la investigación .....	221
2.3. Consecuencia de las falencias de la Fiscalía en el contenido de la prueba.....	222
3. Valoración probatoria en impugnación especial .....	222
3.1. Análisis de la hipótesis.....	223
3.2. Indebida generalización de la defensa.....	232
3.3. Circunstancias demostradas .....	233
<b>V. Duda que afecta la validez y facticidad de la teoría del caso</b>	
1. Duda entre el derecho de guardar silencio y el riesgo procesal.....	235
2. Duda sobre si es hipótesis o teoría del caso .....	235
<b>VI. Resolver los hechos en forma de duda</b>	
1. El hecho.....	236
2. La duda .....	236
3. La tutela.....	237
3.1. Primera instancia .....	237
3.2. Lo que dijo el juez accionado.....	238
3.3. Segunda instancia .....	238
4. Revisión de la tutela .....	239
<b>VII. Duda por constancias del defensor contra su defendido</b>	
1. El hecho.....	246

2. Constancias del defensor .....	246
3. Desempeño del defensor en la fase de juicio .....	247
4. Principios que rigen las nulidades.....	247
5. Abstracciones del casacionista .....	248
6. Gestión del defensor que precedió al casacionista .....	249
7. Ausencia de lealtad procesal .....	249
<b>VIII. Duda en la producción y valoración probatoria</b>	
1. Omisión probatoria de la duda y formas de argumentarla.....	250
2. Duda y su omisión causada por errores de valoración probatoria .....	251
3. Duda sobre la tipicidad del delito .....	260
4. Duda sobre la culpabilidad o responsabilidad penal del procesado .....	265
<b>IX. Duda sobre la motivación para privar de la libertad en sentencia de condena</b>	
1. Argumentos expresados en la sentencia para privar de la libertad.....	265
2. Criterios de la Corte Suprema de Justicia, Sala Penal, en la Sala de Tutela para dictar la sentencia.....	268
2.1. Urgencia para privar de la libertad y su carga argumentativa .....	268
2.2. Estándares de motivación exigidos al emitir una orden de captura.....	269
3. Lo que la Corte Suprema de Justicia, Sala Penal, dijo en la Sala de Tutela para dictar la sentencia .....	270
3.1. Criterios de la juez accionada para privar de la libertad .....	270
3.2. Fundamentos de la juez accionada para privar de la libertad .....	271
3.3. Realidad de la captura inmediata ordenada por la juez accionada.....	273
<b>X. Duda en proceso por prueba ilícita</b>	
1. Resumen de los hechos y acontecer procesal.....	274

2. Sentencia condenatoria emitida por la Sala de Casación Penal.....	276
3. Acontecimientos posteriores .....	277
<b>XI. Duda a partir de suposiciones si es autor o partícipe</b>	
1. El hecho.....	279
2. Inferencias de coautoría de la Fiscalía.....	279
3. Lo dificultoso del asunto .....	280
4. Vulneración a la sana crítica.....	284
5. Duda sobre lo que se debe controvertir .....	286
<b>XII. Duda sobre la adecuación de la conducta punible</b>	
1. Duda en caso de entrega de anticipo en un contrato .....	288
2. Duda sobre necesidad de indicar las circunstancias de tiempo, modo y lugar en los hechos .....	289
3. Situaciones generales de punibilidad y sus dudas.....	291
<b>XIII. Duda en prueba testimonial</b>	
1. Estado de la situación .....	292
1.1. Situación anterior al juicio oral .....	292
1.2. Situación durante el juicio oral.....	292
1.2.1. Proceso de incorporación de la prueba y su valoración .....	293
1.2.2. Errores y duda en el estado de la situación.....	293
2. Prácticas indebidas .....	298
<b>XIV. Duda al crear una regla de la experiencia</b>	
1. Existencia de indicios probables .....	299
2. El juez hace elucubraciones e inventa reglas de la experiencia .....	299
3. La duda no surge por la sola manifestación de estar ante varias hipótesis.....	299
4. Duda que acepta la ley.....	300
<b>XV. Duda sobre si la orden de captura se debe explicar o justificar</b>	
1. Subsidiaridad de la acción de tutela para controvertir la orden de captura.....	300

2. Orden de captura desprovista de motivación.....	303
<b>XVI. Duda sobre los límites de la declaración de responsabilidad en los partícipes</b>	
1. Duda sobre los límites de la declaración de responsabilidad en los partícipes .....	306
<b>XVII. Duda en las consecuencias de cambiar el juez del juicio oral</b>	
1. El hecho .....	307
2. Duda o nulidad .....	307
3. Principio de inmediación .....	308
<b>XVIII. Duda por situación organizacional y sesgos cognitivos</b>	
1. La comparación y las emociones.....	311
2. El sesgo cognitivo.....	311
2.1. Clases de sesgos o prejuicios cognitivos.....	311
2.2. Inconciencia colectiva .....	314
2.3. Complejos de carga afectiva y arquetipos .....	315
3. La intuición experta .....	316
4. La situación organizacional .....	318
<b>XIX. Ejercicio final de reflexión</b>	
1. El proceso de tutela .....	319
1.1. El hecho .....	319
1.2. Respuesta de los jueces involucrados en el proceso de tutela .....	319
1.3. La sentencia de tutela.....	321
a). No haberse resuelto recurso de la apelación.....	322
b). Las justificaciones del accionado para no haber resuelto el recurso de la apelación .....	322
2. La sentencia de segunda instancia del proceso penal .....	323
2.1. Estructura de la audiencia de lectura de fallo .....	323
2.2. Los hechos según la segunda instancia .....	323
2.3. La prueba de la culpabilidad del PPL según la segunda instancia .....	323

a). Relación de las pruebas hechas por el Tribunal.....	324
b). Valoración de las pruebas hechas por el Tribunal.....	325
c). Llamados de atención del Tribunal a las instancias judiciales de primera instancia.....	326
3. Ejercicio de práctica.....	327