

ÍNDICE GENERAL

Introducción	7
--------------------	---

Capítulo Primero

Archivo y desarchivo de las diligencias

1. Aspectos generales	13
1.1. Concepto.....	13
1.2. Naturaleza jurídica.....	14
1.2.1. Orden de archivo como decisión de naturaleza administrativa.....	15
1.2.2 Orden de archivo como decisión de naturaleza judicial.....	15
1.3. Efectos jurídicos	23
1.3.1. Sobre el tránsito a cosa juzgada	23
1.3.2. La afectación del <i>non bis in idem</i> por desconocimiento del procedimiento de desarchivo de las diligencias.....	24
1.3.3. En relación con la conexidad proce- sal.....	30
1.3.4. Sobre la investigación preliminar y los efectos sobre la acción penal	30
1.3.5. Sobre la obligación del juez de cono- cimiento para declarar la prescripción.....	31
1.3.6. Sobre la conservación de los EMP y EF durante la indagación penal	32
1.4. Principios rectores	33

1.4.1. Legalidad u obligatoriedad de la acción penal.....	33
1.4.2. Autonomía e independencia judicial.....	34
1.4.3. Investigación efectiva.....	35
1.4.4. Publicidad y contradicción	37
2. Tipología.....	38
2.1. El archivo de la actuación con efectos extintivos para la acción penal (art. 78 CPP-Derogado).....	38
2.2. El archivo de las diligencias (art. 79 CPP)	41
2.3. ¿El archivo automático? (art. 49 de la Ley 1453 de 2011)	43
2.4. El archivo especial (arts. 69 y 522 CPP)	46
2.4.1. Por escritos anónimos (art. 69 CPP, inciso 4).....	46
2.4.2. Por desistimiento de la querrela (art. 76 CPP)	47
2.4.3. Por conciliación en los casos de delitos querellables (art. 522 CPP)	49
3. Causales de archivo reconocidas en decisiones de las altas Cortes.....	51
3.1. Corte Constitucional	51
3.2. Corte Suprema de Justicia.....	52
4. Figuras afines a la orden de archivo de las diligencias	59
4.1. Resolución inhibitoria (Ley 600).....	59

4.1.1. Adecuación del trámite al procedimiento (Desde la Ley 600 de 2000 a la Ley 906 de 2004 y viceversa)	63
4.2. Inadmisión de la denuncia (Ley 906).....	64
4.3. Preclusión (Ley 906).....	67
4.3.1. Clases de preclusión	69
4.3.2. Causales de preclusión.....	70
4.3.3. Trámite.....	84
4.3.4. Causales concurrentes entre el archivo y la preclusión.	85
4.3.5. Figura del acusador privado (Ley 1826 de 2017).....	89
4.4. Absolución perentoria (Ley 906).....	95
5. El desarchivo de las diligencias (procedimiento)	97
5.1. Audiencia de solicitud de desarchivo ante el juez de control de garantías	100
5.2. Facultades del juez de control de garantías.....	103
5.3. Figura afín al desarchivo de las diligencias: La revocatoria de la resolución inhibitoria (Ley 600)	104
5.3.1. Características	106

Capítulo Segundo

Barreras de acceso a la administración de justicia en el procedimiento de desarchivo para las posibles víctimas

1. Derecho al acceso a la administración de justicia de las posibles víctimas.....	109
1.1. Concepto y fundamento	109
1.2. Naturaleza jurídica.....	111

1.3. Manifestaciones del derecho fundamental	113
1.3.1. El derecho a ser oído siempre que esté en cuestión la determinación o garantía de un derecho y de contar con los me- canismos judiciales o extrajudiciales idóneos y suficientes para tal efecto	113
1.3.2. El derecho a contar con las herramien- tas idóneas para la solución de contro- versias y la sanción de los delitos	116
1.3.3. El derecho a un recurso efectivo para la protección de los derechos funda- mentales.....	120
1.3.4. El derecho a obtener una respuesta en un plazo razonable y que sea acorde al derecho. Así como el derecho a que se cumpla lo previsto en ella.....	120
1.3.5. El derecho a un Tribunal indepen- diente e imparcial.....	123
1.4. Obligaciones	126
2. Identificación de algunas barreras de acceso a la administración de justicia en relación con el procedimiento de desarchivo.....	127
2.1. El procedimiento de desarchivo	127
2.1.1. Falta de definición de la causal de desarchivo por EMP o EF nueva.....	133
2.1.1.1. Casuística	133
2.1.2. La ausencia de medios procesales or- dinarios expresamente consagrados en la Ley 906 de 2004 para reactivar la	

indagación preliminar por manifiesta arbitrariedad.....	137
2.1.2.1. Casuística	138
2.1.2.2. Situaciones problemáticas identificadas en el Informe Sisma mujer del 2011.....	143
2.2. Factores	146
3. Alternativas de solución ante las barreras de ac- ceso.....	147
3.1. Aplicación analógica de la causal de acción de revisión “prueba nueva” (art. 192.3).....	147
3.1.1. Conceptualización de las expresiones EMP y EF nuevas reconocidas legal y jurisprudencialmente para ordenar el desarchivo	148
3.2. Diferentes mecanismos de protección cons- titucional a las posibles víctimas ante la or- den de archivo manifiestamente arbitraria	156
3.2.1. Situaciones de manifiesta arbitrarie- dad	158
3.2.1.1. La indebida utilización de las causales de archivo.....	158
3.2.1.2. Incumplimiento del deber de investigación efectiva.....	159
3.2.1.3. La ausencia de regulación ex- presa sobre el procedimiento desarchivo frente los casos de manifiesta arbitrariedad.....	162

3.2.2. Aplicación analógica del art. 172.5 CPP (Fallo determinado por la conducta típica de juez o de un tercero)	164
3.2.3. Acción de revocatoria de la orden de archivo ante el fiscal del caso y de reparación directa contra la FGN ante la jurisdicción contencioso administrativo.....	166
3.2.3.1. Revocatoria de la orden de archivo (Práctica judicial y doctrina).....	167
3.2.3.2. Acción de reparación directa (Pronunciamiento del Tribunal Superior de Bogotá)	169
3.2.4. Control de constitucionalidad	173
3.2.4.1. Concepto y tipos de control de constitucionalidad.....	173
3.2.5. Acción de tutela.....	175
3.2.5.1. Requisitos.....	176
3.2.5.2. Alcance de dos causales específicas de procedencia de la acción de tutela con el fin de reanudar la indagación preliminar.....	178
3.2.5.3. Inconvenientes.....	182
3.2.5.4. Control de legalidad a la orden de archivo por manifiesta arbitrariedad y principio de subsidiariedad de la acción de Tutela.....	182

3.2.6. Control de legalidad excepcional a la orden de archivo por manifiesta arbitrariedad.....	186
Conclusiones.....	191
Referencias.....	207