

SINTRADIAN

SINDICATO NACIONAL DE LOS TRABAJADORES DE LA HACIENDA PÚBLICA

“SINTRADIAN SOMOS TODOS Y ES DE TODOS”

**Consejos prácticos para la
defensa en proceso disciplinario
Tercera Parte**



LUIS EDUARDO CHAVEZ PENAGOS

**Abogado de la Universidad Nacional de
Colombia**

Especializado en Derecho del Trabajo

Carga de la prueba.

Ley 734 Artículo 128

Ley 1952 Artículo 147

- **Toda decisión interlocutoria y el fallo disciplinario**
- **Fundarse en pruebas legalmente producidas.**
- **La carga de la prueba corresponde al Estado.**

Prueba para sancionar

Ley 734 Artículo 142 Ley 1952 Artículo 160

Prueba que conduzca a la certeza sobre la existencia de la falta y de la responsabilidad del investigado.

Duda a favor del investigado

Imparcialidad del funcionario

Ley 734 Artículo 129

Ley 1952 Artículo 148

- Buscará la verdad real, y no la jurídica.
- Investigará igual las circunstancias que demuestren la responsabilidad del investigado como las que lo eximan de responsabilidad.
- Podrá decretar pruebas de oficio.

Pruebas

Ley 734 Numeral 1 del artículo 90 y numeral 4 del artículo 92

- 1. Solicitar,**
- 2. Aportar,**

Ley 1952 Numeral 1 del artículo 109 y numeral 4 del artículo 112

- 3. Controvertir,**
- 4. Intervenir en la práctica.**

Sexto mecanismo de defensa

Petición y negación de pruebas

Ley 734 artículo 132

- **Ilegales.**
- **Impertinentes.**

Ley 1952 artículo 151

- **Superfluas.**
- **Inconducentes.**

Medios de prueba

Ley 734 artículo 130

- 1. Confesión**
- 2. Testimonio**
- 3. Peritación**

Practica de
acuerdo con la
Ley 600 de
2000

Ley 1952 artículo 149

- 4. Inspección**
- 5. Documentos**
- 6. Antes cualquier otro**

Practica de
acuerdo con la
Ley 1952 de
2019

Testimonios

Ley 600 artículo 266 Ley 1952 artículo 164

- **Investigado puede intervenir en la práctica de la declaración o solicitar su ampliación con cuestionario preparado.**
- **Bajo la gravedad de juramento.**
- **Responder no lo que le conste sino lo que pueda probar.**
- **Obligatoria.**

Amonestación previa al juramento

Ley 600 artículo 269 Ley 1952 artículo 168

- **Importancia moral y legal del acto.**
- **Sanciones penales.**
- **Se tomará el juramento.**

Práctica del interrogatorio

Ley 600 artículo 276 Ley 1952 artículo 175

- **Juramento y generalidades.**
- **Excepciones al deber de declarar.**
- **Informará sucintamente al testigo acerca de los hechos objeto de su declaración. No acceso al expediente.**

Práctica del interrogatorio

Ley 600 artículo 276 Ley 1952 artículo 175

- **Relato de cuanto le conste.**
- **El funcionario formula preguntas complementarias o aclaratorias.**
- **Sujetos procesales podrán interrogar.**

Desobediencia del testigo

Ley 734 artículo 139

Ley 1952 artículo 165

- **Multa hasta 50 salarios mínimos diarios vigentes.**
- **Sigue obligado a rendir la declaración.**

Examen separado de testigos

Ley 600 artículo 273 Ley 1952 artículo 172

Preguntas prohibidas

Ley 600 artículo 274 Ley 1952 artículo 173

Tipos de preguntas

- 1. Abiertas. Respuesta libre y usted decide que datos dar.**
- 2. Cerradas. Respuesta es un dato, un “sí” o “no”.**
- 3. Inductivas. Al responder admite o niega otra pregunta indirectamente.**

Preguntas abiertas

Inician con: qué, cómo y por qué.

Poca presión psicológica, dejando la posibilidad de contestar la versión de los hechos que mejor le convenga. Esto le tranquiliza y anima a contestar, incurriendo en el peligro de hablar más de lo debido.

Preguntas cerradas

Inicia con: dónde y cuándo.

Aumentar la presión psicológica, no dejando que declare libremente y forzándole a responder datos exactos.

Disminución del tiempo de reacción a las preguntas, impidiéndole que se entretenga en pensar las respuestas.

Preguntas inductivas

Con ellas le hacemos creer que nos interesa una determinada información, cuando en realidad nuestro interés es que nos responda a otra que se solicita o sugiere implícitamente en la pregunta.

¿Qué hizo ayer? → Abierta

¿Ayer asistió a la capacitación? → Cerrada

¿A qué hora llegó a la capacitación? → Cerrada

¿A las 10am estaba en la casa o en la DIAN? → Cerrada

¿Dónde estaba ayer a las 10am? → Cerrada

¿Qué estaba haciendo ayer a las 10am? → Abierta

Abiertas: Respuestas cortas.

Cerradas: Mantener la coherencia de las respuestas.

¿Dónde estaba sentado cuando Pedro se llevó el computador?



Inductiva

¿Qué hora era cuando usted guardó el computador en su maleta?



Inductiva

¿Cuál es la dirección de la compra-venta donde vendieron el computador?



Inductiva


¿Su jefe le hizo algún llamado de atención por haber pegado los carteles?



Inductiva

Aclarar la pregunta.

¿Usted considera que sacar un computador si permiso es  Conceptual falta disciplinaria?

¿Usted piensa que Pedro estaba mal de la cabeza para sacar un  Conceptual computador sin permiso?

Declararse impedido para contestar.

Ley 600 artículo 276 permite concepto

Ley 1952 artículo 173 permite concepto

Extinción de la acción disciplinaria

Ley 734 artículo 29

Ley 1952 artículo 32

- 1. La muerte del investigado.**
- 2. La prescripción de la acción disciplinaria.**

El desistimiento del quejoso no extingue la acción disciplinaria.

Caducidad

Ley 734 artículo 30

Si transcurridos 5 años desde la ocurrencia de la falta, no se ha proferido auto de apertura de investigación disciplinaria.

Prescripción

Ley 1952 artículo 33

Si transcurridos 5 años desde la ocurrencia de la falta, no se ha notificado el fallo de primera o única instancia.

Indagación

Preliminar

Previa

Ley 734 artículo 150

Ley 1952 artículo 208

En caso de duda sobre la identificación o individualización del posible autor de una falta disciplinaria.

Término de la indagación

Ley 734 artículo 150

- **Duración de 6 meses.**
- **Culminará con el archivo definitivo o auto de investigación.**

Ley 1952 artículo 208

- **Duración de 3 meses.**
- **Culminará con el archivo definitivo o auto de investigación.**

Séptimo mecanismo de defensa.

Evaluación de indagación

Ley 734 artículo 97



10 días

Ley 1952 artículo 117



10 días

Investigación disciplinaria

**Ley 734 artículos
152 y 153**

**Ley 1952 artículos 211
y 212**

**Cuando con se identifique al posible autor o autores
de la falta disciplinaria**

- **Verificar la ocurrencia de la conducta,**
- **Determinar si es falta disciplinaria,**
- **Si se ha actuado al amparo de una causal de exclusión de la responsabilidad**

Término de la investigación

Ley 734 artículo 156

- 12 meses contados a partir de la apertura de investigación.
- Por faltas gravísimas de 18.
- 24 meses por varias faltas o a dos o más inculpados.
- Prórroga hasta 12 meses más.

Ley 1952 artículo 213

- 6 meses contados a partir de la apertura de investigación.
- DDHH y DIH hasta 18 meses.
- 12 meses por varias faltas o a dos o más inculpados.
- Prórroga hasta 3 meses más.

Terminación y archivo

Ley 734 artículos 73 y 164

- El hecho no existió,
- La conducta no es falta,
- El investigado no la cometió,

Ley 1952 artículos 90 y 224

- Una causal de exclusión de responsabilidad,
- Que la actuación no podía iniciarse o proseguirse.

Poder preferente

Ley 734 artículo 3

Ley 1952 artículo 3

Podrán iniciar, proseguir, remitir o asumir en segunda instancia.

Poder preferente

Ley 734 artículo 69

Ley 1952 artículo 86

- 1. Procuraduría General,**
- 2. ITRC, Decreto Ley 4173 de 2011**
- 3. Personerías Distritales y Municipales, (no sobre la DIAN)**

Poder preferente

Ley 734 artículo 155

Ley 1952 artículo 216

- 1. El poder preferente se solicita de oficio.**
- 2. Excluye al investigador de menor jerarquía.**

Quien puede pedir poder preferente?

Ley 734 artículo 69

Ley 1952 artículo 86

- 1. De oficio.**
- 2. A petición del disciplinado.**
- 3. A petición de cualquier persona. Artículo 3 contra párrafo del artículo 90 de la Ley 734.**



Gracias