

LOS ACTOS DE LA POLICÍA JUDICIAL. SUMARIO DE PREVENCIÓN

LICDA. PATRICIA LORENA HIDALGO SOMARRIBAS

ÍNDICE

	Pág.
Introducción	132
Capítulo I	
Los actos de la Policía Judicial	
La Policía Judicial	132
Antecedentes históricos de la Policía Judicial	132
Distinción entre función administrativa y judicial de policía	133
Naturaleza jurídica de su actividad	134
Capítulo II	
Sumario de prevención	
Definición	134
Naturaleza jurídica	134
Su relevancia en el Derecho Procesal Penal	134
Fases en la elaboración del sumario de prevención	135
Conclusiones	136
Bibliografía general	137

INTRODUCCIÓN

El tema a desarrollar en las próximas líneas se circunscribe al Derecho Procesal Penal costarricense, dándole un análisis mesurado y práctico, de tal manera que se dé una breve visión sobre el concepto de esta institución jurídica y su relevancia conforme a su aplicación en nuestros Tribunales de justicia penal.

En razón a la escasa bibliografía existente, que se adecue a nuestro sistema jurídico en el ámbito del Derecho Procesal Penal, ha sido en parte un obstáculo para una mejor expansión del tema y en pro de un mejor tratamiento de la misma.

Debo hacer hincapié en cuanto al aspecto del "Sumario de prevención" y su aplicación, han sido

frustrantes mis investigaciones para lograr jurisprudencia adecuada y atinente al caso, para llegar a obtener un claro alcance de las normas legales contenidas en el Código de Procedimientos Penales que las regula.

He evacuado entrevistas a distintos funcionarios judiciales en el área penal, tanto jueces como representantes del Ministerio Público y otros; con la finalidad de obtener un criterio al respecto. El objetivo primordial de esta tesina con relación al tema es darle un enfoque superficial de una manera adecuada y sistemática, de tal forma que sea comprensible para mis lectores.

CAPÍTULO I

LOS ACTOS DE LA POLICÍA JUDICIAL

SECCIÓN 1: La Policía Judicial.

A. Concepto.

Cuando se habla de Policía Judicial o de Función Judicial, me refiero a la autoridad con poder represivo que ostenta el Poder Judicial mediante un ente especializado estatal, denominado Organismo de Investigación Judicial, según las leyes pertinentes del país.¹ Por lo tanto debe entenderse según el jurista argentino VÉLEZ MARICONDE lo siguiente: "como auxiliar de las que cumplen el juez penal y el Ministerio Público, la policía judicial es la de investigar los delitos de acción pública, impedir que los cometidos sean llevados a consecuencias ulteriores, individualizar a los culpables y reunir las pruebas pertinentes, a fin de dar base a la instrucción preparatoria del juicio penal o al requerimiento fiscal de citación directa". Esta definición en parte concuerda con lo dispuesto en el artículo 161 del Código de Procedimientos Penales nuestro.

B. Antecedentes históricos de la Policía Judicial.

La Policía Judicial en nuestro medio social-jurídico, consiste en una autoridad represiva que cumple distintas funciones, como la investigación de los delitos y es auxiliar de los órganos públicos encargados de administrar justicia penal, por lo que le corresponde averiguar, perseguir y reprimir los delitos cometidos; esta tarea puede ser ejecutada por iniciativa propia, por mandato judicial o por simple denuncia conforme lo dispone el artículo 161 del CPP. El poder de policía represiva era ejercido por el Poder Ejecutivo, bajo un organismo policial denominado "*Dirección de Investigaciones Criminales*", de las Guardias Civiles y de la Guardia de Asistencia Rural.² A partir del 17 de junio de 1971, la Corte Suprema de Justicia del Poder Judicial elabora un proyecto de ley para la Creación del "*Organismo de Investigación Judicial*", con la finalidad de que el poder represivo que lo constituye la Policía Judicial estuviera adscrita al Poder Judicial para hacer realidad el pre-

1. Ley Orgánica del Organismo de Investigación Judicial, Ley de Creación del Organismo de Investigación Judicial y las disposiciones legales 44-161 del Código de Procedimientos Penales nuestro.

2. Ley de Creación del Organismo de Investigación Judicial, p. 2.

cepto constitucional que contempla el artículo 41, "dar justicia pronta y cumplida". El 12 de diciembre de 1973, se hace ley de la república el proyecto en mención, el cual introduce una reforma al artículo 125 de la Ley Orgánica del Poder Judicial; la cual expresa que el Organismo de Investigación Judicial dependerá de la Corte Suprema de Justicia y será auxiliar de los tribunales penales en el descubrimiento y verificación científica de los delitos y de los presuntos responsables, funcionará un cuerpo técnico de policía judicial.³

El 21 de mayo de 1974 entra en vigencia la Ley Orgánica del Organismo de Investigación Judicial y así se culmina la tarea propuesta por nuestros magistrados de la Corte Suprema de Justicia, de llegar a obtener todo un ente especializado que coadyuve a la investigación a lograr una mejor justicia penal; al principio sólo cubría la zona capital y conforme al paso del tiempo se ha expandido con delegaciones regionales a todo el territorio nacional para una mejor eficiencia.

C. Distinción entre función administrativa y judicial de policía.

El titular del poder de policía se deriva del propio sistema de gobierno establecido por la sociedad que lo integra, de conformidad con la teoría de la "División de poderes" de Montesquieu, en el poder legislativo, el ejecutivo y el judicial, cada uno de ellos con tareas específicas, el artículo 40 inciso 6 de la Constitución Política señala que al Poder Ejecutivo le corresponde velar por la seguridad de los ciudadanos y del territorio nacional, su función es de ser una autoridad preventiva, busca evitar la comisión de hechos ilícitos futuros. El artículo 153 de la Constitución Política establece la función del Poder Judicial; es la de administrar justicia mediante la aplicación de las leyes y ejerciendo la jurisdicción,⁴ esto sucede una vez quebrantado el ordenamiento jurídico vigente.

Debe entenderse por policía administrativa como la autoridad, cuya potestad reconocida socialmente tiende a mantener el orden; en cambio la policía judicial es aquella actividad destinada a descubrir la verdad real de los hechos punibles acaecidos, es una autoridad represiva y no preventiva.⁵

D. Características.

La Policía Judicial comprende una autoridad represiva que actúa una vez que se viola el orden jurídico penal mediante la comisión de un delito. La delincuencia provoca toda una actividad investigativa que involucra a distintos órganos como el Organismo de Investigación Judicial, los Tribunales de Justicia Penal, el Ministerio Público, etc., por lo tanto hay un despliegue de actividad judicial y jurisdiccional en busca de la verdad real del hecho histórico acaecido, para asegurar la prueba, descubrir y aprehender a los presuntos culpables según sea el caso.⁶ La policía judicial puede actuar en una etapa preprocesal como también en un proceso penal según sea el momento, es decir, pueden sus actos circunscribirse a la escena del crimen antes de que el hecho llegue a conocimiento del Ministerio Público o del juez de instrucción, con el fin de preservar todo indicio o evidencia que nos indique a los autores, cómplices o instigadores del hecho punible; todo ello se elabora bajo una investigación preliminar en forma científica y técnica por los oficiales o auxiliares del Organismo de Investigación Judicial.⁷ Otras de sus características es que la policía judicial actúa de oficio, o sea por iniciativa propia, por denuncia o por mandato judicial, su función es de índole preprocesal y a veces procesal cuando actúa a petición del juez de instrucción o del agente fiscal para evacuar una prueba técnica o diligencia investigativa, por ende debe ser regulada su actividad por las normas del Código de Procedimientos Penales.⁸

3. *Ib.*, p. 7.

4. VÉLEZ MARICONDE, Alfredo, *Derecho Procesal Penal*, Buenos Aires, Ediciones Lerner, 1969, T. II, p. 301. "...la jurisdicción es la potestad atribuida por la Constitución a un órgano específico del Estado y disciplinada por el Derecho Procesal Penal de investigar la verdad y actuar en concreto la ley sustantiva, que se ejerce definitivamente cuando el tribunal decide el caso singular sometido a proceso y ejecuta la sentencia firme".

5. JENSEN PENINGTON, Carl, *La naturaleza jurídica de la policía judicial*, San José, U.C.R., Facultad de Derecho, 1981, p. 11.

6. PEREIRA VILLALOBOS, Magda y otros, *El Organismo de Investigación Judicial y su participación en el proceso penal*, San José, UCR, Facultad de Derecho, 1982, p. 11.

7. Ley Orgánica del Organismo de Investigación Judicial, Ley núm. 5524 del 7 de mayo de 1974, art. 3.

8. JENSEN PENINGTON, Carl, *Op. cit.*, p. 13.

E. Naturaleza jurídica de su actividad.

La Policía Judicial cumple un *rol* en el proceso penal, es cuando interviene inmediatamente después de acaecido un hecho ilícito o cuando se está cometiendo el hecho punible, lo cual conlleva a lo denominado "Sumario de prevención", es decir, obra como auxiliar del juez penal cumpliendo sus instrucciones o encomiendas. Lo primordial es que su función gira en torno a la comisión de un delito; en concreto con relación a un proceso penal, que se inicia con su actividad predispuesta a la represión. Por ello se deduce que su naturaleza es jurídica, en orden a un proceso penal; su función es de índole judicial y reglada por el Derecho Procesal Penal, ya que es auxiliar de los Tribunales de Justicia Penal.⁹

F. Actos de la Policía Judicial.

Es toda actuación o actividad que despliegue la policía judicial ejercida en nuestro medio por los oficiales o auxiliares del Organismo de Investigación Judicial y en forma excepcional por la policía administrativa (es decir la Guardia de Asistencia Rural, la Guardia Civil, la Unidad Preventiva del

Delito. . .) en el tanto que cumplan funciones de policía judicial, cuando no pueda hacerlo inmediatamente la Policía Judicial pero desde que ésta intervenga, la administrativa, será su auxiliar y todos ellos estarán sujetos a las órdenes de los jueces y fiscales, sin perjuicio de la autoridad general administrativa a que estén sometidos, su actividad tiene como finalidad investigar los delitos de acción pública e impedir que las huellas e indicios desaparezcan de la escena del delito, llegar a identificar y aprehender a los autores, cómplices e instigadores del hecho ilícito, tales actos están plenamente regulados por los artículos: 44, 97, 135, 152, 153, 160 a 167, 187, 188, 209, 212, 216, 226, 252, 269, 271, 272, 285, 404, todos ellos corresponden al Código de Procedimientos Penales, también debe tomarse en cuenta el contenido de la Ley Orgánica del Organismo de Investigación Judicial.

Estos actos de policía judicial son la base para iniciar un proceso penal, actúan como actos preprocesales o bien pueden ser diligencias policiales evacuadas en el proceso a petición del juez de instrucción o del agente fiscal.

CAPÍTULO II**SECCIÓN 1: Sumario de prevención.****A. Definición:**

Es un instrumento de recepción del material probatorio de todos los actos realizados por la policía judicial durante el período de la investigación preliminar.

En la práctica se concreta a un informe redactado por escrito que contempla un resumen de todos los actos y providencias atinentes al caso, que se han recabado en forma oral o escrita por los oficiales o agentes de la policía judicial; son actos preprocesales que se dan en la etapa preparatoria a cargo de la policía judicial y hacen posible el proceso penal.¹⁰

B. Naturaleza jurídica.

Se deriva de una de las funciones o fines de la Policía Judicial, por cuanto sus miembros cumplen

una tarea en el proceso penal, es colaborador y auxiliar del juez, en la instrucción sumarial y en el desarrollo ulterior del juicio, una vez recabada la información de investigación y es del conocimiento del Ministerio Público o del Juez de Instrucción se convierte en lo que llamamos "*Sumario de Prevención o Información Preliminar Policial*", lo que da inicio a un proceso mediante la función requiriente del Ministerio Público, quien es el único sujeto apto para acusar en los delitos de acción pública, el sumario de prevención es la información preliminar que da base a una acusación formal o motiva el inicio de un proceso penal.¹¹

C. Su relevancia en el Derecho Procesal Penal.

Los órganos que provocan la iniciación del proceso o promueven la acción penal mediante una actividad de naturaleza judicial en forma indirecta, son el denunciante y el sumario de prevención que

9. RUBIANES, Carlos, *Manual de Derecho Procesal Penal*, Buenos Aires, 1979, T. II, p. 9.

10. PEREIRA, V., Magda, *op. cit.*, p. 480.

11. RUBIANES, Carlos, T. II, *op. cit.*, p.11.

constituye los actos de policía judicial, pero con ello no quiero menospreciar parte de las funciones del Ministerio Público; como es la de ejercer la acción penal en los delitos de acción pública, me refiero a que el Ministerio Público puede promover la acción pública y excitar la jurisdicción del juez de instrucción, artículo 5 del Código de Procedimientos Penales; pero el denunciante, la Policía Judicial ni el propio juez de instrucción pueden ejercer la acción penal pública, es decir, excitar la jurisdicción del juez, sólo el Ministerio Público mediante su función requirente y acusadora, una vez que se denuncie un delito o existe un sumario de prevención de la función policial debe remitirse al Ministerio Público, para que la "*Notitia criminis*" que contempla el requerimiento fiscal de instrucción formal excite la jurisdicción del juez de instrucción, (ejercicio de la acción penal pública, ya que en cuanto a los delitos de acción privada se requiere que la denuncia sea por actuación del ofendido, artículo 6 del Código de Procedimientos Penales) y propiamente se dé inicio a un proceso según opina Manzini,¹² artículos 170, 187, 5 del Código de Procedimientos Penales, es la regla general, el sumario de prevención inicia el proceso, promueve la acción penal en los delitos de acción pública y llega a constituir la base de la acusación formal que haga el Agente Fiscal como representante del Ministerio Público ante el juez penal competente o ante un tribunal colegiado de jueces penales, mediante el requerimiento de citación directa o el requerimiento de elevación a juicio respectivamente, el sumario de prevención no excita la jurisdicción del juez¹³ sólo promueve la acción penal, como una excepción a la regla general que integra los artículos 5, 145 inciso 2 del Código de Procedimientos Penales, ya que los artículos 166 y 187 del mismo cuerpo de leyes, dan la posibilidad o se contraponen a las primeras disposiciones citadas, en virtud del cual el sumario de prevención promueve la acción penal y *da inicio al proceso ante un juez de instrucción*, sin la intervención del Ministerio Público mediante su función requirente, ya que el juez de instrucción tiene la posibilidad de investigar la verdad real sobre el hecho punible que aduce tal sumario de prevención que se le remitió.

Debe tomarse en cuenta que el sumario de prevención sólo por vía de excepción contenga todos los elementos y datos básicos para que el juez pueda desenvolverse en la investigación. Para nuestro Código Procesal Penal en cuanto a los numerales 5 y 145 inciso 2, marca una regla general, que consiste en que el Ministerio Público es el único órgano jurisdiccional que puede dar inicio a un proceso mediante su función requirente, además de ser el único órgano en la relación procesal que monopoliza la función acusadora, yo diría que conforme lo explica el jurista costarricense Enrique Castillo B., ese es el alcance y la interpretación de tales normas citadas y la tesis anterior con relación al sumario de prevención de actuar por vía de excepción a la regla general bajo ciertas circunstancias como sería de que la policía judicial remitiera directamente el sumario preliminar policial al juez y no al Ministerio Público en virtud de una interpretación de los artículos 166, 187 y 188 del CPP, es errónea tal posición, la correcta es lo dispuesto en los artículos 5, 145 inciso 2. En una forma reiterada he mencionado la relevancia jurídica en el proceso que ostenta el sumario de prevención y no una falsa interpretación que le han dado varios jueces y funcionarios judiciales penales. El artículo 170 del Código de Procedimientos Penales nos dice claramente y en forma categórica que es el Requerimiento fiscal de instrucción formal el que da inicio al proceso y sólo lo puede hacer el Ministerio Público, además de que todo sumario de prevención y denuncia recibida por quienes pueden hacerlo debe ser remitida al Ministerio Público en el término de 8 días a partir del momento en que se inicia la investigación y en el término de 24 horas si se trata de denuncia recibida por el juez de instrucción.¹⁴

D. Fases en la elaboración del sumario de prevención.

El sumario de prevención policial es la forma escrita con que se conserva y comunica al juez de instrucción o agente fiscal de todos los actos preprocesales de la investigación judicial, apegados en lo posible a las formalidades de la instrucción judi-

12. MANZINI, Vincenzo, *Tratado de Derecho Procesal Penal*, Buenos Aires, 1953, T. IV, p. 145.

13. VÉLEZ MARICONDE, Alfredo. *Op. cit.*, p. 301.

14. CLARÍA OLMEDO, Jorge, *Tratado de Derecho Procesal Penal*, Buenos Aires, 1a. edición, 1963, T. III, p. 17.

cial, está compuesta de 4 fases que son a saber:

- 1) Iniciación
- 2) Desarrollo
- 3) Clausura.
- 4) Remisión.

Iniciación:

El sumario de prevención se inicia con un procedimiento de oficio o mediante denuncia, se levanta un acta por escrito.

Desarrollo:

El desenvolvimiento del sumario debe ser armónico y paralelo a las investigaciones mismas, debe reflejar una secuencia lógica de los actos como: acta preliminar, declaraciones de testigos conforme a su aparición en el tiempo y no en el espacio, declaración del presunto acusado, inspecciones oculares, levantamiento de huellas dactilares latentes en la escena del crimen, recolección de indicios, evidencia, etc.

Clausura:

Constituye una diligencia final que da con la conclusión a las averiguaciones realizadas, se informa sobre la detención o no del acusado, al igual que del lugar de reclusión del preso y se deja constancia del envío de los elementos de convicción que hayan sido secuestrados.

Remisión:

Es el envío del sumario de prevención policial y cosas secuestradas a la autoridad judicial penal competente (juez de instrucción o agente fiscal). La remisión debe hacerse por vía jerárquica (por ejemplo a través del jefe del departamento, del secretario general del director o subdirector general del Organismo de Investigación Judicial).

Todos los actos realizados por la Policía Judicial, no requieren ser ratificados, salvo que el juez por razones calificadas ordene que se practiquen nuevamente.

El sumario de prevención policial debe remitirse dentro de los ocho días contados desde el inicio de la investigación (art. 8 de la Ley Orgánica del Organismo de Investigación Judicial).¹⁵

El sumario de prevención además de lo ya expuesto en cuanto a su importancia en el proceso penal, adquiere mayor relevancia en el procedimiento especial de "*citación directa*" (arts. 401 y siguientes del Código de Procedimientos Penales), la información sumaria que practica el Agente Fiscal, puede omitirse ante un sumario de prevención de gran contenido, en relación con la prueba evacuada, identificación del autor, cómplices e instigadores. . . etc., de tal suerte que no es preciso que el representante del Ministerio Público reciba nuevamente las probanzas aportadas por el sumario de prevención, sino que puede requerir de inmediato la citación directa ante el juez penal, claro está que se haya recibido indagatoria al imputado en su oportunidad.¹⁶

CONCLUSIONES

Se puede decir que a través de todo un análisis medurado sobre los actos de policía judicial con relación al sumario de prevención policial, irremediablemente se llega a concluir que el primero es el contenido del segundo, en el tanto que todo acto de policía judicial es símbolo de la función judicial que cumple a cabalidad el Organismo de Investigación Judicial, como auxiliar de los tribunales de justicia en el área penal y del Ministerio Público.

Otro aspecto interesante y de gran trascendencia en la legislación procesal penal, es el papel

que desempeña el sumario de prevención, el cual comprende la excepción (arts. 187, 188 166 del Código de Procedimientos Penales) a la regla general (arts. 5, 145 inciso 2 del mismo cuerpo de leyes), en el sentido que sólo el requerimiento fiscal de instrucción formal excita la jurisdicción del juez o sea el Ministerio Público bajo sus atribuciones es el único órgano que ejerce la acción penal pública y sólo cuando el sumario de prevención es remitido directamente al juez de instrucción y éste lo acepta en virtud de una interpretación de la norma

15. PEREIRA V., Magda. *Op. cit.*, p. 482.

16. CASTILLO BARRANTES, J. Enrique, *Ensayos sobre la nueva Legislación Procesal Penal*, San José, 1977, p. 108.

187-166 de nuestra ley procesal penal, puede tomarse como que da inicio al proceso penal, pero no es así, lo que hace el sumario de prevención policial es encabezar el sumario (expediente o causa) y no es en realidad una excepción a la regla general como sostiene la teoría de Leone y varios jueces de nuestros tribunales de justicia.

Hoy en día hay divergencia de opiniones en cuanto a si el sumario de prevención da inicio a un proceso penal y le da la posibilidad al juez de instrucción para investigar la verdad real sobre los hechos ilícitos puestos en conocimiento mediante el contenido del sumario de prevención y en virtud de una errónea interpretación sobre el alcance de las normas números 166, 187, 188, 169, 41, 39 del CPP. Otros opinan lo que hasta al cansancio he repetido en líneas anteriores, lo que prevalece es lo dispuesto en los artículos 5, 145 inciso 2 del Código de Procedimientos Penales, porque el Ministerio Público es el único órgano que puede acusar y bajo su función requirente es el único que

puede ejercer la acción penal pública y así poner en conocimiento al juez de instrucción del delito cometido, por lo tanto da inicio al proceso mediante el requerimiento fiscal de instrucción formal y así el juez de instrucción inicia la causa en virtud del susodicho requerimiento.

Sobre las investigaciones hechas sobre posible jurisprudencia atinente al tema del "*Sumario de Prevención Policial*", fue desalentador, porque no hallé, sólo en cuanto al tema de "*Los actos de policía judicial*", sí hay, pero muy escasa y todo redundante en cuanto a la validez de tales diligencias de investigación y su relevancia y son a saber las siguientes: 1977. Sala Primera Penal de las 10:20 hrs. del 18 de mayo, causa contra A.S.R. por el delito de *homicidio calificado* en perjuicio de M.A.R.C.

1980. Tribunal Superior Penal, Sección B, Alajuela, núm. 229 de las 10:20 hrs. del 10 de diciembre. Causa contra M.A.C.S. y otro por el delito de *robo agravado* en perjuicio de L.S.J. de A.

BIBLIOGRAFÍA CONSULTADA

CARNELUTTI, Francesco, *Lecciones sobre el proceso penal*, Buenos Aires, Editorial E.J.E.A., Vol. I, 1950, pág. 339.

CASTILLO BARRANTES, J. Enrique, *Ensayos sobre la nueva legislación procesal penal*, San José, Colegio de Abogados, 1977, pág. 199.

CLARIÁ OLMEDO, J., *Tratado de Derecho Procesal Penal*, Buenos Aires, Ediar S.A., Editores, 1a. edición, T. III, 1963, pág. 473.

VÉLEZ MARICONDE, Alfredo, *Derecho Procesal Penal*, Buenos Aires, Ediciones Lerner, 2a. edición corregida y aumentada, 1964, T. II—I, págs. 439, 533.

RUBIANES, Carlos, *Manual de Derecho Procesal Penal*, Buenos Aires, Ediciones Depalma, 1979 T. II, pág. 410.

MANZINI, Vincenzo, *Tratado de Derecho Procesal Penal* (traducción de Sentís Melendo y Ayena Redín), Edit. E.J.E.A., Buenos Aires, 1973, T. IV, pág. 550.

Tesis de grado.

JENSEN PENINGTON, Carl, *La naturaleza jurídica de la policía judicial costarricense*, San José, UCR, Facultad de Derecho, Tesis de graduación, 1981, pág. 117.

PEREIRA VILLALOBOS, Magda y otros, *El Orga-*

nismo de Investigación Judicial y su participación en el Proceso Penal, San José, UCR, Facultad de Derecho, Seminario de graduación para optar por el título de licenciada en Derecho, 1982, pág. 546.

Leyes y Códigos.

Ley de Creación del Organismo de Investigación Judicial, núm. 238 del 18 de diciembre de 1973, Gaceta núm. 238 del 18 de diciembre de 1973.

Ley Orgánica del Organismo de Investigación Judicial, núm. 5524 del 7 de mayo de 1974, Gaceta núm. 94 del 21 de mayo de 1974.

Código Procesal Penal de la Provincia de Córdoba, anotado por Núñez Ricardo y concordado por Martínez Miguel Domingo, Córdoba-Buenos Aires, Ediciones Lerner, 1978, pág. 720.

Código de Procedimientos Penales, Ley núm. 5377 del 19 de octubre de 1973, San José, Librería Lehmann, 1a. Edición preparada por el Lic. Vincenzi Atilio, 1978, pág. 102.

Ley Orgánica del Poder Judicial, Ley núm. 8 del 9 de junio de 1939, 1983, pág. 58.

Constitución Política de la República de Costa Rica, del 7 de noviembre de 1949, pág. 318.