Bogotá D.C, 11 de Octubre de 2018

Doctor

SAMUEL ALEJANDRO HOYOS

**PRESIDENTE**

Comisión Primera

Cámara de Representantes

Ciudad,

REF: Informe de Ponencia para primer debate Proyecto de Ley Estatutaria 106 C- de 2018 “Por medio de la cual se crea el Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos contra la Libertad, Integridad y Formación Sexuales y demás crímenes violentos”

**SÍNTESIS DEL PROYECTO**

A través de este proyecto de Ley Estatutaria, se pretende crear bajo la coordinación del Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses el Banco Nacional de Datos Genéticos vinculado a varios delitos violentos de alto impacto, para agilizar el proceso judicial y lograr mayor eficiencia en la investigación y eventual acusación de los perpetuadores de dichos delitos.

**TRÁMITE DEL PROYECTO**

**Origen:** Congresional.

**Autores:** H.R. Martha Patricia Villalba Hodwalker, H.R. Silvio José Carrasquilla Torres

**Proyectos Publicados:** Gacetas 675 de 2018.

**COMPETENCIA Y ASIGNACIÓN DE PONENCIA**

Conforme a lo expresado en el artículo 150 de la Ley 5ª de 1992, mediante comunicación de fecha 07 de septiembre de 2018 y notificada el día 9 del mismo mes, fui designado ponente del proyecto de Ley Estatutaria de la referencia.

El 20 de Septiembre se aprobó una prorroga de (15) quince días para rendir informe de ponencia.

**ESTRUCTURA DEL PROYECTO**

|  |  |
| --- | --- |
| **Articulado** | **Contenido Proyecto de Ley Estatutaria 107c de 2018** |
| ARTICULO 1 | Creación del de Banco Nacional de Datos Genéticos a cargo del Estado y bajo dirección del Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses |
| ARTICULO 2 | Definiciones aplicables al proyecto de Ley. |
| ARTICULO 3 | Funciones del Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses, en relación con el Banco Nacional de Datos Genéticos. |
| ARTICULO 4 | Almacenamiento, Sistematización y toma de material genético |
| ARTICULO 5 | Información Genética |
| ARTICULO 6 | Inclusión de Perfiles Genéticos |
| ARTICULO 7 | Procedimiento de Búsqueda de los Perfiles Genéticos en el Banco  |
| ARTICULO 8 | Certificación de Laboratorios  |
| ARTICULO 9 | Vigencia  |

**CONSIDERACIONES GENERALES**

**ANTECEDENTES**

Como antecedente del presente proyecto de ley, tenemos que fue radicado en las legislaturas 2016 – 2017 y 2017 – 2018 por el H.R Efraín Torres Monsalvo del Partido Social de Unidad Nacional - Partido de la U, quien en ese entonces argumentó la necesidad de la existencia de un Registro que almacenara los datos genéticos relacionados con la comisión de delitos contra la integridad y formación sexuales. Durante el trámite del proyecto de Ley 044 de 2017 Cámara, aunque no fue debatido por la Comisión Primera de la Cámara de Representantes, gracias al concepto del Consejo Superior de Política Criminal, se logro avanzar significativamente en un proyecto más robusto, el cual acogió la gran mayoría de las recomendaciones plasmadas en el concepto.

Las principales modificaciones consistieron transformar el Registro propuesto en un Banco de Datos Genéticos, lo cual permite una mayor eficiencia como herramienta de ayuda a la Justicia. Igualmente se amplió la aplicación que inicialmente se limitaba a delitos sexuales para incluir el delito de homicidio el cual también puede ser beneficiado del uso de esta herramienta.

**Conveniencia del Bango de Datos Genéticos - Aumento de Delitos.**

En los últimos dos años el país se ha estremecido por el abuso y asesinado de Yuliana Samboni y de Génesis Rúa. Estos dos casos son tan solo la punta del iceberg de una problemática que cada día es mayor. En los últimos 20 años tal como observamos en la siguiente grafica, ha aumentado en un 103% los exámenes medico legales por presunto delito sexual.

Fuente: Revista Forensis 1997-2017 - Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses.

Es pertinente mencionar que para el año 2017, el 56% correspondió a niños de 5 a 13 años y que el 86% de los casos (20.663) fueron a menores de edad. El aumento nos presenta un escenario donde las penas que se han impuesto no están siendo disuasorias o existe un alto nivel de impunidad que incentiva a continuar cometiendo crímenes.

Por otro lado la historia colombiana ha estado marcada por recurrentes ciclos de violencia, lo que ha hecho que nuestro país tenga una de las tasas más altas de homicidios del planeta. Como observamos en la siguiente grafica, durante los últimos años se ha presentado una reducción significativa de la tasa de Homicidios.

Fuente: Revista Forensis 1997-2017 - Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses.

|  |  |
| --- | --- |
| País | Tasa de Homicidios2017 |
| Chile | 3.5 |
| Ecuador | 5.8 |
| Argentina | 6.0 |
| Surinam | 6.0 |
| Bolivia | 6.4 |
| Paraguay | 7.4 |
| Perú | 7.8 |
| Uruguay | 8.1 |
| Guyana Francesa | 13.3 |
| Guyana | 15.0 |
| Colombia | 24.2 |
| Brasil | 30.3 |
| Venezuela  | 51.1 |

Pero aun continua siendo la tercera tasa de homicidios más alta de Sur América, solo superada por Venezuela y Brasil.

La magnitud aumenta al compararla con países como Ecuador, Argentina y Bolivia, puesto que la tasa es casi 4 veces superior.

Fuente: Igarapé Institute Brasil.

El Sociólogo Eduardo Pizarro Leongómez identifico un ciclo vicioso respecto a la impunidad y el aumento de delito: *"la impunidad genera un clima propicio para que la criminalidad aumente (dado que los delincuentes se sienten motivados para seguir delinquiendo ante la usencia de sanción) y, a su turno, el aumento de la criminalidad erosiona a la justicia y por lo tanto, dispara la impunidad"[[1]](#footnote-1).* Esta herramienta busca fortalecer la eficiencia judicial y un mejor aprovechamiento de los recursos destinados para la justicia, puesto que ya sea "*por permitir que los crímenes se resuelvan más rápido o por permitir mayor agilidad en el proceso de judicialización consolidado la evidencia"*[[2]](#footnote-2).

**Experiencias Internacionales**

En el contexto internacional en la Unión Europea se ha investigado la eficiencia de las Bases de Perfiles genéticos como herramienta que potencialice la justicia y desincentive el crimen. Las discusiones científicas han girado en torno a la eficiencia de estos avances tecnológicos, centrándose en los cotejos exitosos entre muestras tomadas de victimas y los perfiles que componen la base de datos.

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| País | Población | Personas Incluidas en Base de Datos | Muestras biológicas de procesos criminales. | Cotejos Personas / Muestras | Relación de Cotejos Personas y muestras |
| Bélgica | 10,400,000 | 38,883 | 45,254 | 4,413 | 11.3% |
| Francia | 66,030,000 | 3,282,418 | 351,876 | 158,912 | 4.8% |
| Alemania | 82,000,000 | 857,666 | 293,681 | 176,579 | 20.6% |
| Hungría | 9,982,000 | 148,384 | 6,686 | 1,472 | 1.0% |
| Irlanda | 4,200,000 | 3,766 | 2,153 | 322 | 8.6% |
| Holanda | 17,000,000 | 237,254 | 68,333 | 55,050 | 23.2% |
| Polonia | 38,200,000 | 46,579 | 7,195 | 597 | 1.3% |
| Portugal | 10,300,000 | 5,339 | 2,042 | 100 | 1.9% |
| España | 46,700,000 | 324,564 | 92,496 | 42,894 | 13.2% |
| Suecia | 9,894,888 | 153,008 | 31,235 | 50,298 | 32.9% |
| Dinamarca | 5,500,000 | 116,433 | 42,275 | 27,722 | 23.8% |
| Finlandia | 5,475,866 | 162,172 | 20,267 | 25,234 | 15.6% |
| Escocia | 5,500,000 | 311,107 | 18,725 | 31,249 | 10.0% |
| Inglaterra y Gales | 53,700,000 | 4,733,755 | 1,747,206 | 2,029,892 | 42.9% |

Fuente: ENFSI - EUROPEAN NETWORK OF FORENSIC SCIENCE INSTITUTES 2016

Aunque se considera que los resultados son inconclusos y que requiere mas investigación para poder determinar la eficiencia. Por un lado hay quienes consideran que al aumentar el número de Perfiles Genéticos se puede obtener mayor probabilidad de éxito de un cotejo con material genético de un crimen, como sucede en el caso Ingles, lo cual es una visión expansiva. Pero también existe otra orientación que argumenta que el tamaño de los perfiles genéticos no tiene una relación tan directa con los cotejos como sucede en el caso Sueco, lo cual se considera como una visión restrictiva.

Estas dos visiones han llevado a que se centre gran parte de la investigación entorno a la inclusión y exclusión de perfiles genéticos ya que determinan el tamaño de los bancos genéticos.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| País | Criterio de Inclusión de perfiles | Criterio de remoción de Perfiles |
| Bélgica | Sospechosos e individuos convictos por crímenes de alto Impacto (Listado) | Convictos con penas cumplidas de 30 años. Los perfiles genéticos son eliminados cuando se consideran ya no necesarios |
| Francia | Sospechosos e individuos convictos por crímenes de alto Impacto (Listado) | Convictos con penas cumplidas de 40 años o cuando el individuo cumpla 80 años. Para sospechosos cuando su retención no es necesaria por autoridad oficial o por solicitud del interesado. |
| Alemania | Sospechosos de crímenes e individuos convictos por crímenes de alto impacto o reincidentes de otros crímenes | Los perfiles son revisados cada 10 años (Adultos), 5 años (Jóvenes) o 2 años (Niños) luego de la inclusión. La remoción de perfiles de convictos depende de decisión judicial. |
| Hungría | Convictos o individuos sospechosos de crímenes punibles por sentencias mayores a 5 años (o según el delito con sentencia menor como el trafico de drogas) | Sospechosos, son eliminados luego de cumplida la sospecha, convictos 20 años después de terminar la pena cumplida. |
| Irlanda | Sospechosos, convictos de crímenes punibles con penas mayores a 5 años y ex convictos. | Sospechosos son removidos luego de 10 años de finalizada la diligencia judicial, o 5 años para casos menores. Convictos de manera indefinida. |
| Italia | Individuos arrestados y convictos de crímenes premeditados | Individuos arrestados o retenidos en custodia son eliminados luego de que se levante la sospecha. Convictos luego de 20 años de la toma de la muestra. No puede mantenerse un perfil por más de 40 años. |
| Holanda | Sospechosos e individuos convictos de ofensas o crímenes de los cuales la custodia es preventiva o por orden judicial. | Para convictos 30 años luego de su sentencia si la detención fue mayor a 6 años o 20 años luego de su muerte. Si la pena es menor a 6 años luego de 20 años de cumplimiento o 12 años luego de muerto. Sospechosos o convictos por delitos sexuales con menores, 80 años. El perfil genético es removido si no son sentenciados. |
| Polonia | sospechosos o convictos de un listado de crímenes | Sospechosos luego de cumplirse la diligencia judicial. Convictos luego de 35 años |
| Portugal | Individuos convictos por crímenes premeditados con sentencia de prisión de tres años o más. Por orden Judicial | Convictos, luego que sus registro criminal sea anulado |
| España | Individuos detenidos y aquellos convictos por un listado de crímenes | Individuos detenidos - el perfil genético se elimina al prescribir el crimen. Individuos convictos una vez prescriba el record criminal. ( A menos que una corte estatal lo solicite) |
| Suecia | Convictos que reciban sentencia no monetaria de más de 2 años. | Sospechosos, una vez su diligencia judicial se de finalizada. Para convictos 10 años luego de terminada la sentencia. |
| Dinamarca | Sospechosos o individuos convictos por sentencias mayores a 1 año y 6 meses | Convictos, dos años luego de su muerte o de cumplir 80 años. Sospechosos, luego de 10 años de finalizada la diligencia judicial, a los 70 años o 2 años luego de su muerte. |
| Finlandia | Individuos sospechosos de crímenes punibles por sentencia mayor a 6 meses o convictos que reciban sentencias mayores a 3 años. | Sospechosos 1 años luego de cumplida la diligencia judicial (por orden de un oficial judicial) o 10 años luego de la muerte de convicto. |
| Escocia | Individuos detenidos por cualquier crimen | Sospechosos - Se elimina una vez finalizada la diligencia judicial o el periodo de detención con relación a crímenes sexuales o violentos. Los convictos tienen retención indefinida del perfil genético. |
| Inglaterra | Individuos detenidos por cualquier ofensa | Retención indefinida |

Fuente: Santos, F., Machado, H., & Silva, S. (2013). Forensic DNA databases in European countries: is size linked to performance? *Life Sciences, Society and Policy*, *9*, 12. http://doi.org/10.1186/2195-7819-9-12

Como podemos observar de la anterior grafica no hay un concepto generalizado en torno a la inclusión y exclusión de perfiles. Los efectos positivos de la visión expansiva es que permite un crecimiento rápido perfiles genéticos, así aumentando la probabilidad de cotejo. Mientras que por el lado de la visión restrictiva al limitarse a solo sospechosos o condenados de algunos crímenes violentos, genera mayor seriedad a la base de datos, igualmente mantener almacenado información de personas no convictas y ya no sospechosas puede generar estigmatización y afectar los derechos a la privacidad de los individuos[[3]](#footnote-3).

Por lo cual bajo un criterio de mayores garantías para el individuo procedemos a proponer la adopción del criterio francés, es decir el modelo restrictivo, ya que genera garantías para las personas inocentes que son incluidas y genera un tiempo prudencial para la eliminación posterior al cumplimiento de la pena.

**PLIEGO DE MODIFICACIONES**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **TEXTO PROPUESTO**  | **TEXTO MODIFICADO** | **JUSTIFICACIÓN** |
| **Titulo****“*Por medio de la cual se crea el Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos contra la Libertad, Integridad y Formación Sexuales y demás crímenes violentos*”** | **Titulo****“*Por medio de la cual se crea el Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos ~~contra la Libertad, Integridad y Formación Sexuales y demás crímenes~~ violentos* de alto impacto”** | Se modifica el titulo para ampliar los delitos de los cuales se almacenaran datos genéticos.  |
| **ARTICULO 1**. **Creación:** Créase, con cargo al Estado y bajo la dirección y coordinación del Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses, el Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos contra la Libertad, Integridad y Formación Sexuales y demás crímenes violentos en Colombia. | **ARTICULO 1**. **Creación:** Créase, con cargo al Estado y bajo la dirección y coordinación del Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses, el Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos ~~contra la Libertad, Integridad y Formación Sexuales y demás crímenes~~ violentos de alto impacto en Colombia. | Se realiza la modificación en concordancia con el Titulo. |
| **ARTÍCULO 2. Definiciones:** Para efectos de la presente ley se tendrán en cuenta las siguientes definiciones:…..**f) Delitos contra la Libertad e Integridad Sexuales**: Son todos aquellos delitos tipificados en el Título IV de la ley 599 de 2000.1. **Crímenes violentos:** Se refiere a la comisión de delitos con el empleo y uso de la violencia, especialmente el homicidio serial.
 | **ARTÍCULO 2. Definiciones:** Para efectos de la presente ley se tendrán en cuenta las siguientes definiciones:…..**f) Delitos violentos de alto impacto:** Se entenderán como delitos violentos de alto impacto el delito de homicidios tipificado en el Libro II, Titulo I, Capitulo II de la Ley 599 de 2000 y todos aquellos delitos contra la Libertad e Integridad Sexuales: Son todos aquellos delitos tipificados en el Título IV de la ley 599 de 2000. **~~Delitos contra la Libertad e Integridad Sexuales~~**~~: Son todos aquellos delitos tipificados en el Título IV de la ley 599 de 2000.~~1. **~~Crímenes violentos:~~** ~~Se refiere a la comisión de delitos con el empleo y uso de la violencia, especialmente el homicidio serial.~~
 | Se crea la definición de Delitos violentos de alto impacto, estableciendo la relación de los delitos que serán objeto de este banco de Datos genéticos y el Código Penal. Se crea la posibilidad para ampliar los delitos que serian investigados con esta herramienta, dando la posibilidad al Ministerio de Justicia para que proponga incluir adicionales, con concepto del Consejo Superior de Política Criminal.  |
| **ARTICULO 3. Funciones:** En virtud de la dirección y coordinación nacional del Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos contra la Libertad, Integridad y Formación Sexuales y demás crímenes violentos, el Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses tendrá las siguientes funciones: Ingreso, búsqueda, eliminación, reporte de coincidencias y control de calidad de perfiles genéticos; y laboratorios especializados que procesen las muestras positivas analizadas en los laboratorios de biología y genética del mismo InstitutoEl Instituto Nacional de Medicina Legal reglamentará su funcionamiento en un plazo no mayor de seis (6) meses contados a partir de la entrada en vigencia de la presente ley. | **ARTICULO 3. Funciones:** En virtud de la dirección y coordinación nacional del Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos ~~contra la Libertad, Integridad y Formación Sexuales y demás crímenes~~ violentos de alto impacto, el Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses tendrá las siguientes funciones: 1. Ingreso, búsqueda, eliminación, reporte de coincidencias y control de calidad de perfiles genéticos; y laboratorios especializados que procesen las muestras positivas analizadas en los laboratorios de biología y genética del mismo Instituto.
2. Igualmente se encargara de hacer seguimiento y capacitar a los diferentes organismos que hacen parte del Sistema de Medicina Legal y Ciencias Forenses, respecto al procedimiento de toma de muestra y cadena de custodia.

El Gobierno Nacional reglamentará su funcionamiento en un plazo no **mayor de meses (8) meses** contados a partir de la entrada en vigencia de la presente ley. | Se realiza el ajuste en concordancia con el Titulo.Se incluye como función al INML, la capacitación y seguimiento de la toma de muestras y cadena de custodia como, entidad rectora del Sistema de Medicina Legal y Ciencias Forenses en Colombia.  |
| **ARTICULO 4°** - El Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses almacenará y sistematizará en el Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos contra la Libertad, Integridad y Formación Sexuales, la información genética asociada con las muestras o evidencias biológicas que hubieren sido obtenidas en desarrollo de valoraciones médico legales o necropsias practicadas en el Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses, a víctimas de delitos sexuales y demás crímenes violentos, donde a juicio del forense, pueda recuperarse evidencia biológica potencialmente vinculante de un posible agresor. Igualmente se almacenará la información genética asociada con las muestras biológicas que se recuperen en el lugar de los hechos.En los municipios y/o departamentos donde no se encuentre una sede o personal de ese Instituto, serán los Hospitales o en su defecto las Clínicas privadas quienes se encarguen de recaudar las muestras biológicas de las que trata la presente ley, conforme a lo establecido en el procedimiento de cadena de custodia para asegurar su capacidad demostrativa, así como la ejecución de los procedimientos para su conservación, y enviarlas de forma inmediata al Instituto Nacional de Medicina Legal y ciencias Forenses para su procesamiento e inscripción en el Banco. Será causal de mala conducta del representante legal del hospital o clínica el no reporte de las pruebas biológicas de las que habla el presente artículo. El Ministerio de Salud en un plazo no mayor a seis (6) meses reglamentará lo concerniente al protocolo de envío de muestras para el estudio del ADN y las sanciones correspondientes.……**PARAGRAFO TERCERO:** Se prohíbe la utilización de muestras de ácido desoxirribonucleico (ADN) para cualquier fin que no sea la identificación de personas a los efectos previstos en esta ley. Se excluye de la anterior prohibición, la utilización de muestras de ADN con fines de investigación, curación o propósitos científicos legítimos. | **ARTICULO 4°** **Almacenamiento, Sistematización y toma de material genético** - El Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses almacenará y sistematizará en el Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos ~~contra la Libertad, Integridad y Formación Sexuales~~ violentos de alto impacto, la información genética asociada con las muestras o evidencias biológicas que hubieren sido obtenidas en desarrollo de valoraciones médico legales o necropsias practicadas en el Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses, a víctimas de delitos ~~sexuales y demás crímenes~~ violentos de alto impacto, donde a juicio del forense, pueda recuperarse evidencia biológica potencialmente vinculante de un posible agresor. Igualmente se almacenará la información genética asociada con las muestras biológicas que se recuperen en el lugar de los hechos.En el marco del Sistema de Medicina Legal y Ciencias Forense, en los municipios y/o departamentos donde no se encuentre una sede o personal de ese Instituto, serán los Hospitales o en su defecto las Clínicas privadas quienes se encarguen de recaudar las muestras biológicas de las que trata la presente ley, conforme a lo establecido en el procedimiento de cadena de custodia para asegurar su capacidad demostrativa, así como la ejecución de los procedimientos para su conservación, y enviarlas de forma inmediata al Instituto Nacional de Medicina Legal y ciencias Forenses para su procesamiento e inscripción en el Banco. Será causal de mala conducta del representante legal del hospital o clínica el no reporte de las pruebas biológicas de las que habla el presente artículo. Para clínicas u hospitales privados que no reporten las pruebas biológicas de las que habla en el presente artículo, incurrirán en una multa. El ~~Ministerio de Salud~~ Gobierno Nacional en un plazo no mayor a seis (6) meses reglamentará lo concerniente al protocolo de envío de muestras para el estudio del ADN y las sanciones correspondientes. ……**~~PARAGRAFO TERCERO:~~** ~~Se prohíbe la utilización de muestras de ácido desoxirribonucleico (ADN) para cualquier fin que no sea la identificación de personas a los efectos previstos en esta ley. Se excluye de la anterior prohibición, la utilización de muestras de ADN con fines de investigación, curación o propósitos científicos legítimos.~~ | El INML es el ente rector del Sistema de Medicina Legal y Ciencias Forenses, por lo cual debería ser el encargado de establecer los protocolos referentes a la toma de muestras y cadena de custodia de muestras genéticas y no el Ministerio de Salud. …..Se considero pertinente extraer del artículo propuesto la prohibición del uso distinto a la identificación del material genético que reposa en el banco de datos genéticos.  |
| ARTICULO 5La información genética registrada consistirá en el registro alfanumérico personal elaborado exclusivamente sobre la base de genotipos, que sean polimórficos en la población, y que carezcan de asociación directa en la expresión de genes y aporten sólo información identificatoria apta para ser sistematizada y codificada en una base de datos informatizada. | ARTICULO 5. **Información Genética -** La información genética registrada consistirá en el registro alfanumérico personal elaborado exclusivamente sobre la base de genotipos, que sean polimórficos en la población, y que carezcan de asociación directa en la expresión de genes y aporten sólo información identificatoria apta para ser sistematizada y codificada en una base de datos informatizada. | Se incluye titulo al articulo  |
| ARTICULO 6 El Banco almacenará y administrará los perfiles de ADN de las personas relacionadas con investigaciones judiciales, con el control necesario para evitar su uso inadecuado ya sea por discriminación genética de las personas o por asociación de perfiles genéticos a comunidades en riesgo de discriminación.……La toma de muestra sanguínea o de mucosa bucal u otra, para estudio genético, será siempre voluntaria, nadie podrá utilizar la fuerza o el engaño para obtener una muestra de un vinculado a la investigación judicial.  | ARTICULO 6 **Inclusión de Perfiles Genéticos:** El Banco almacenará y administrará los perfiles de ADN de ~~las personas relacionadas con investigaciones judiciales~~ **acusados y detenidos de delitos violentos de alto impacto** con el control necesario para evitar su uso inadecuado ya sea por discriminación genética de las personas o por asociación de perfiles genéticos a comunidades en riesgo de discriminación.…..~~La toma de muestra sanguínea o de mucosa bucal u otra, para estudio genético, será siempre voluntaria, nadie podrá utilizar la fuerza o el engaño para obtener una muestra de un vinculado a la investigación judicial~~ | En el marco de las investigaciones internacionales que se han desarrollado de la temática de estudio, se encuentra la importancia de establecer claridad en el ingreso de perfiles genéticos, por lo cual se realizo la modificación en la redacción. Se elimina la voluntariedad de la toma de muestra ya que esto limita significativamente la eficiencia del Banco de Datos.  |
| ARTICULO NUEVO  | **ARTICULO 7°.** **Exclusión de Perfiles Genéticos.** Serán excluidos del Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos contra la Libertad, Integridad y Formación Sexuales y demás crímenes violentos, bajo los siguientes criterios.1. Para personas condenadas por delitos que afecten la vida, la libertad, la libertad sexual o propiedad (con violencia) será excluidos 40 años después del cumplimiento de su condena o cuando el individuo alcance la edad de 80 años.

b) Cuando se determine que hay ausencia de responsabilidad penal o haya cesación de la acción penal o se aplique alguna de las causales para terminar de la acción o sanción penal, se excluirá del Banco de datos una vez no se considere necesaria su retención por parte una entidad judicial o por solicitud del mismo. | En el marco de las investigaciones internacionales que se han desarrollado de la temática de estudio, se encuentra la importancia de establecer claridad en la exclusión de perfiles genéticos, por lo cual se creó este articulo nuevo, el cual define los criterios para ser retirado del banco genético.  |
| ARTICULO 7 | ARTICULO 8 | Se mantiene igual |
| ARTICULO NUEVO  | ARTICULO 9 **Prohibición del uso de material Genético.** Se prohíbe la utilización de cualquier componente de material genético para cualquier fin que no sea la identificación de personas a los efectos previstos en esta ley. Quien utilice indebidamente el material genético dispuesto en el banco de datos genético, incurrirá en causal de mala conducta sin perjuicio de las demás sanciones a las que haya lugar. | Para evitar cualquier uso indebido del material genético consignado en el Banco, se creó este articulo el cual establece relaciona la pena en la que se incurriría si se es utilizado para un fin distinto al consignado en esta ley.  |
| ARTICULO 8 | ARTICULO 10 | Se mantiene igual |
| ARTICULO 9 | ARTICULO 11 | Se mantiene igual |

**PROPOSICIÓN**

Por las anteriores consideraciones, solicitamos a los miembros de la Comisión Primera de la Cámara de Representantes, dar primer debate al Proyecto de Ley Estatutaria 106 C- de 2018 “Por medio de la cual se crea el Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos contra la Libertad, Integridad y Formación Sexuales y demás crímenes violentos” en el pliego de modificaciones propuesto.

Cordialmente,

**JOHN JAIRO HOYOS GARCIA**

**Ponente**

**PROYECTO DE LEY ESTATUTARIA No 106 DE 2018 CÁMARA**

**“*Por medio de la cual se crea el Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos violentos de alto impacto"***

**El Congreso de Colombia**

**DECRETA:**

**ARTICULO 1**. **Creación:** Créase, con cargo al Estado y bajo la dirección y coordinación del Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses, el Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos violentos de alto impacto en Colombia.

**ARTÍCULO 2. Definiciones:** Para efectos de la presente ley se tendrán en cuenta las siguientes definiciones:

1. **Perfil Genético**: Es un patrón de fragmentos cortos de ADN ordenados de acuerdo a su tamaño que son característicos de cada individuo. Dicho patrón es fácilmente convertible en un sencillo código numérico de fácil almacenamiento y comparación con un alto poder de discriminación.
2. **Banco de Perfiles Genéticos**: Es una base de datos que contiene los perfiles genéticos obtenidos a partir de las muestras biológicas recuperadas de los restos humanos de las personas.
3. **Genotipo**: Es el contenido genético de un organismo. La clase de la que se es miembro según el estado de los factores hereditarios internos de un organismo, sus genes y por extensión su genoma.
4. **Fenotipo:** Son las propiedades observables de un organismo. La clase de la que se es miembro según las cualidades físicas observables en un organismo, incluyendo su morfología, fisiología y conducta a todos los niveles de descripción.
5. **Células Epiteliales**: Son un tipo de células que recubren las superficies del cuerpo. Están en la piel, los vasos sanguíneos, el tracto urinario y los órganos.
6. **Delitos violentos de alto impacto:** Se entenderán como delitos violentos de alto impacto el delito de homicidios tipificado en el Libro II, Titulo I, Capitulo II de la Ley 599 de 2000 y todos aquellos delitos contra la Libertad e Integridad Sexuales: Son todos aquellos delitos tipificados en el Título IV de la ley 599 de 2000.

**ARTICULO 3. Funciones:** En virtud de la dirección y coordinación nacional del Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos violentos de alto impacto, el Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses tendrá las siguientes funciones:

1. Ingreso, búsqueda, eliminación, reporte de coincidencias y control de calidad de perfiles genéticos; y laboratorios especializados que procesen las muestras positivas analizadas en los laboratorios de biología y genética del mismo Instituto.
2. Igualmente se encargara de hacer seguimiento y capacitar a los diferentes organismos que hacen parte del Sistema de Medicina Legal y Ciencias Forenses, respecto al procedimiento de toma de muestra y cadena de custodia.

El Gobierno Nacional reglamentará su funcionamiento en un plazo no mayor de ocho (8) meses contados a partir de la entrada en vigencia de la presente ley

**ARTICULO 4°** **Almacenamiento, Sistematización y toma de material genético** - El Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses almacenará y sistematizará en el Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos violentos de alto impacto, la información genética asociada con las muestras o evidencias biológicas que hubieren sido obtenidas en desarrollo de valoraciones médico legales o necropsias practicadas en el Instituto Nacional de Medicina Legal y Ciencias Forenses, a víctimas de delitos violentos de alto impacto, donde a juicio del forense, pueda recuperarse evidencia biológica potencialmente vinculante de un posible agresor. Igualmente se almacenará la información genética asociada con las muestras biológicas que se recuperen en el lugar de los hechos.

En el marco del Sistema de Medicina Legal y Ciencias Forense, en los municipios y/o departamentos donde no se encuentre una sede o personal de ese Instituto, serán los Hospitales o en su defecto las Clínicas privadas quienes se encarguen de recaudar las muestras biológicas de las que trata la presente ley, conforme a lo establecido en el procedimiento de cadena de custodia para asegurar su capacidad demostrativa, así como la ejecución de los procedimientos para su conservación, y enviarlas de forma inmediata al Instituto Nacional de Medicina Legal y ciencias Forenses para su procesamiento e inscripción en el Banco.

Será causal de mala conducta del representante legal del hospital o clínica el no reporte de las pruebas biológicas de las que habla el presente artículo. Para clínicas u hospitales privados que no reporten las pruebas biológicas de las que habla en el presente artículo, incurrirán en una multa. El Gobierno Nacional en un plazo no mayor a seis (6) meses reglamentará lo concerniente al protocolo de envío de muestras para el estudio del ADN y las sanciones correspondientes.

**PARAGRAFO PRIMERO:** El Banco dispondrá lo necesario para la conservación de un modo inviolable e inalterable de los archivos de información genética y de las muestras obtenidas.

**PARAGRAFO SEGUNDO:** La información obrante en el Banco será mantenida de forma permanente.

**ARTICULO 5 Información Genética**. La información genética registrada consistirá en el registro alfanumérico personal elaborado exclusivamente sobre la base de genotipos, que sean polimórficos en la población, y que carezcan de asociación directa en la expresión de genes y aporten sólo información identificatoria apta para ser sistematizada y codificada en una base de datos informatizada.

La información genética registrada en ningún caso podrá conocer y/o comunicar información de otras esferas del individuo que puedan encontrarse en su genoma, como la predisposición a enfermedades, rasgos de personalidad y en general otros datos que no se relacionen con el objeto de la presente ley.

**ARTICULO 6**. **Inclusión de Perfiles Genéticos.** El Banco almacenará y administrará los perfiles de ADN de acusados o detenidos de delitos violentos de alto impacto, con el control necesario para evitar su uso inadecuado ya sea por discriminación genética de las personas o por asociación de perfiles genéticos a comunidades en riesgo de discriminación.

En el Banco se incluirán los perfiles genéticos en las siguientes categorías:

1. Perfiles de ADN obtenidos de fluidos biológicos, manchas, fragmentos de tejidos o células epiteliales de contacto, sin titular identificado, es decir, de los cuales no se conoce el individuo origen, recuperados sobre las víctimas o en el lugar de los hechos, que tengan potencial de evidencia demostrativa en el contexto de una investigación criminal. Las Regiones de ADN utilizadas en el análisis de estas muestras, sólo permitirán conocer la identidad de la persona y su sexo genético. Adicionalmente, y sólo con fines de investigación criminalística, podrá usarse información obtenida del ADN, sobre rasgos fenotípicos (color de cabello, color de ojos, edad probable) y ancestralidad de una muestra biológica sin titular.

2. Perfiles de ADN obtenidos de personas vivas o muertas, de quienes se conoce su identidad, que han sido vinculados al proceso judicial ya sea como indiciados, imputados o condenados con sentencia ejecutoriada, que hayan aportado voluntariamente su muestra en presencia de su apoderado.

La edad de la persona vinculada como posible agresor no será impedimento para la toma de la muestra, podrán incluirse los menores de edad, previa autorización del juez de conocimiento.

Una vez que la sentencia condenatoria se encuentre en firme, el juez o tribunal ordenará de oficio los exámenes tendientes a lograr la identificación genética y su inscripción en el Banco. Se realizará el perfilamiento de criminales condenados existentes a la fecha de entrada en vigor de la presente ley y se hará sobre la población carcelaria del país condenados por delitos contra la libertad y formación sexual haciendo énfasis en la diferenciación de victimas menores de edad y los delitos contra la vida y la integridad personal, especialmente el homicidio serial.

En el caso donde sea de utilidad tomar y perfilar genéticamente la muestra de una víctima, esta sólo podrá hacerse bajo la firma y consentimiento informado expreso para los fines específicos y con la obligación de eliminarse tanto la muestra biológica, como su perfil de ADN, una vez cumplido su objetivo en la investigación.

3. Se incluyen los perfiles genéticos provenientes de vestigios biológicos obtenidos como evidencia abandonada por persona conocida, siempre que la muestra sea recuperada, se encuentre fuera de la esfera del dominio del titular, por lo que no se requerirá de su consentimiento para la toma y el análisis. Estos elementos podrán obtenerse exclusivamente para uso en la investigación criminalística.

**ARTICULO 7°. Exclusión de Perfiles Genéticos.** Serán excluidos del Banco Nacional de Datos Genéticos vinculados a la comisión de Delitos violentos de alto impacto, bajo los siguientes criterios.

1. Para personas condenadas por delitos que afecten la vida, la libertad, la libertad sexual o propiedad (con violencia) será excluidos 40 años después del cumplimiento de su condena o cuando el individuo alcance la edad de 80 años.
2. Cuando se determine que hay ausencia de responsabilidad penal o haya cesación de la acción penal o se aplique alguna de las causales para terminar de la acción o sanción penal, se excluirá del Banco de datos una vez no se considere necesaria su retención por parte una entidad judicial o por solicitud del mismo.

**ARTICULO 8**°. **De los procedimientos de búsqueda de los Perfiles Genéticos en el Banco:** El instituto Nacional de Medicina Legal creará las secciones o índices de perfiles genéticos que sean necesarios para apoyar la investigación judicial de los delitos que trata la presente ley, en los cuales podrá realizar dos tipos de consultas:

1. **Búsquedas aleatorias periódicas**: Se realizará entre elementos probatorios de origen desconocido, mientras no se conozca su origen, estos perfiles no son sujetos de derechos y puede disponerse de ellos para búsquedas periódicas que programará el Instituto Nacional de Medicina Legal sin que se requiera orden judicial especifica ni control de legalidad para tomarlos, procesarlos e ingresarlos al Banco y buscarlos contra el mismo u otro índice o categoría.

En todo caso, el instituto Nacional de Medicina Legal garantizará la seguridad de las bases de datos en general y los componentes de software y hardware para evitar la pérdida o alteración de los registros contenidos en el Banco.

También podrán ser objeto de búsqueda aleatoria las evidencias abandonadas que se ajusten a las condiciones de legalidad descritas anteriormente.

1. **Búsquedas Dirigidas o Selectivas:** Podrá ser objeto de búsquedas dirigidas o selectivas en el Banco aquellos perfiles genéticos de personas identificadas, indiciadas, imputadas o condenadas, sólo en respuesta a órdenes judiciales específicas y siempre que exista control de legalidad previo realizado por un juez de garantías.

**ARTICULO 9°** **Prohibición del uso de material Genético.** Se prohíbe la utilización de cualquier componente de material genético para cualquier fin que no sea la identificación de personas a los efectos previstos en esta ley.

Quien utilice indebidamente el material genético dispuesto en el banco de datos genético, incurrirá en causal de mala conducta sin perjuicio de las demás sanciones a las que haya lugar.

**ARTICULO 10°**. Los exámenes genéticos se practicarán en los laboratorios debidamente acreditados por el Organismo Nacional de Acreditación – ONAC, quién deberá, previos exámenes necesarios, determinar si cada laboratorio cumple con las exigencias técnicas y legales correspondientes para ser acreditados como institución adecuada para la realización de los exámenes correspondientes.

**ARTICULO 11º.** La presente ley rige a partir de su publicación y deroga todas las normas que le sean contrarias.

Atentamente,

**JOHN JAIRO HOYOS GARCIA**

**Ponente**

1. Pizarro Leongómez, E. (2004). Una democracia asediada. Balances y perspectivas del conflicto armado colombiano. Editorial Norma. Bogotá. Pág. 218 [↑](#footnote-ref-1)
2. Asplen, C. (2004). The aplication of DNA tecnology in England and Wales. Londres. https://www.ncjs.gov/pdfflies1/nij/grants/203971.pdf [↑](#footnote-ref-2)
3. Santos, F., Machado, H., & Silva, S. (2013). Forensic DNA databases in European countries: is size linked to performance? *Life Sciences, Society and Policy*, *9*, 12. http://doi.org/10.1186/2195-7819-9-12 [↑](#footnote-ref-3)