

PEDRO ALFONSO PABÓN PARRA

Abogado

Universidad Externado de Colombia

Especialista en Gestión Pública e Instituciones Administrativas

Universidad de los Andes

Diploma de Estudios Avanzados en Derecho Penal

Universidad Complutense de Madrid

Candidato a Doctor en Derecho Penal

Universidad Complutense de Madrid

Profesor universitario

Abogado defensor

ORALIDAD

TESTIMONIO

INTERROGATORIOS Y

CONTRAINTERROGATORIOS EN

EL PROCESO PENAL ACUSATORIO

SEGUNDA EDICIÓN

Ampliada y actualizada



EDICIONES DOCTRINA Y LEY LTDA

Bogotá, D. C., Colombia



TABLA DE CONTENIDO

Pág.

Presentación 1

PARTE PRIMERA

ORALIDAD Y PRUEBA

CAPÍTULO I

PRUEBA Y PROCESO PENAL ACUSATORIO

1.	Caracterización esencial	5
2.	Conceptos básicos sobre la norma procesal y probatoria	6
2.1.	Noción	6
2.2.	Finalidad y estructura del proceso penal	7
2.3.	Definición esencial de norma procesal penal	9
2.4.	Estructura de la norma procesal penal	10
2.5.	Destinatarios y materializaciones de la norma procesal penal	12
2.6.	Clasificación de la norma procesal penal	14
a)	Normas procesales de conducta y estructura	14
b)	Normas de procedimiento estricto y de organización	15

c)	Normas procesales penales. Individualidad y generalidad	15
d)	Normas dispositivas y coactivas	16
e)	Normas rígidas y extensivas	16
3.	El concepto de partes en el proceso penal acusatorio	17
3.1.	Niveles teórico y realista	17
3.2.	Delineamiento conceptual	17
3.3.	Concepto de partes e intervinientes. Categorías ontológicas y normativas	20
3.4.	Partes e intervinientes. Determinación	20
4.	Principio acusatorio y derecho sobre la prueba	21
4.1.	Concepto y adopciones normativas	21
4.2.	Modulación del derecho sobre la prueba	22
a)	Principio de objetividad	22
b)	Verdad judicial y verdad real en el proceso penal	23
5.	Los sistemas procesales y la prueba en el juicio	25
6.	Los roles procesales, principio acusatorio y Fiscalía	29
7.	La competencia en el nuevo sistema procesal	32
7.1.	Derecho a la asignación imparcial	32
7.2.	Concepto y determinación	34
7.3.	Factores de competencia y principio del juez natural	35
7.4.	Concepto y distinción de la competencia material y funcional	36
7.5.	Competencia objetiva para la investigación	37
7.6.	Competencia objetiva para el juicio oral	38

CAPÍTULO II

PRINCIPIOS RECTORES Y DERECHO PROBATORIO

1.	Presunción de inocencia y prueba	39
2.	Debido proceso y presunción de inocencia en el juicio y en la actividad probatoria	41
3.	Presunción de inocencia. Carga de la prueba e <i>in dubio pro reo</i>	42

4.	El <i>in dubio pro reo</i> en cuanto garantía procesal y el fallo inhibitorio	45
5.	El principio de legalidad en materia procesal y probatoria	48
6.	La independencia e imparcialidad judicial	50
6.1.	La independencia judicial	50
6.2.	Imparcialidad y mecanismos de control	51
7.	El proceso público y oral	53
7.1.	Fuentes y determinación	53
7.2.	Publicidad y oralidad. La garantía de ser juzgado en audiencia pública	54
7.3.	Oralidad y prueba	60
8.	Principio de contradicción	62
9.	Derecho de defensa	63
9.1.	Concepto general, contenido y expresiones	63
9.2.	Nivel garantista. Características y atribuciones	65
a)	Ubicación dialéctica	65
b)	Facultades específicas relacionadas con la prueba	66
c)	Derechos a la información y a la comunicación de la imputación	66
9.3.	Derecho de audiencia	68
a)	Efectos probatorios	68
b)	Derecho de presencia, interrogación y conainterrogación	70
10.	Pertinencia, exclusión, rechazo e inadmisibilidad de pruebas	71
10.1.	Restricción del ámbito procesal y probatorio en el principio acusatorio	71
10.2.	La utilidad y pertinencia	72
10.3.	Pertinencia y admisibilidad	73
10.4.	Solicitud de rechazo, exclusión o inadmisión	74
10.5.	Inutilidad, impertinencia y principios rectores	76
a)	Determinación general	76
b)	Armonización de la pertinencia e inutilidad con el derecho penal de acto y principio de congruencia	77
10.6.	Pertinencia de la prueba por incremento o decrecimiento de la probabilidad	79

a)	Armonización con los principios rectores	79
b)	Medios de prueba por incremento o decrecimiento de la probabilidad. Algunas hipótesis	80
11.	Principio de inmediación	84
11.1.	Concepto y contenido	84
11.2.	Características y finalidades	85
12.	Principio de concentración	87
13.	Dignidad humana y proceso penal	89
13.1.	Dignidad e indemnidad personal	89
13.2.	Consecuencias de la adopción del principio	89
a)	Vigencia en las fases de creación y ejecución de la ley procesal penal	89
b)	En la indagación e investigación penal	90
c)	En las fases de juzgamiento, imposición y aplicación punitiva	90
14.	Protección a la intimidad	91
14.1.	Fuentes constitucionales	91
14.2.	Contenido material	91
a)	Ámbitos de determinación	91
b)	Requisitos sustanciales	93
15.	Principio acusatorio. Elementos básicos. Imputación, acusación y defensa	93
16.	Bloque de constitucionalidad	97
17.	Principio de legalidad	99
17.1.	Adopción en la normativa procesal y probatoria	99
17.2.	Principios de legalidad y oficialidad	101
17.3.	Legalidad y principio acusatorio	102

PARTE SEGUNDA
EL TESTIMONIO

CAPÍTULO I
CONCEPTOS GENERALES
IDENTIFICACIÓN DE LA
PRUEBA TESTIMONIAL

1.	El concepto de testimonio	105
1.1.	Definición descriptiva	105
1.2.	Definición genérica	105
1.3.	Criterio material	106
1.4.	Criterio funcional	107
1.5.	Criterio subjetivo	107
1.6.	Criterio teleológico o del relieve probatorio	108
1.7.	El testimonio como prueba del juicio oral	111
2.	La veracidad del testimonio	113
2.1.	La valoración del testimonio como juicio de verdad	113
2.2.	Fundamentos de la clásica presunción de veracidad del testimonio humano	114
2.3.	Revaloración de la presunción de veracidad clásica	116
2.4.	Concepto jurídico penal de lo falso	120
a)	Planteamiento	120
b)	Teoría objetiva de lo falso	121
c)	Teoría subjetiva de lo falso	122
d)	Consecuencias prácticas	123
e)	Concepción ecléctica	124
f)	Algunas aplicaciones del concepto jurídico penal de lo falso	125
g)	Clasificación doctrinal del testimonio falso	125
h)	Fundamentos de incriminación del testimonio falso	128
i)	Los bienes jurídicos vulnerados con el testimonio falso	130
j)	Ambitos de realización del testimonio falso	135

k)	El requisito de idoneidad de lo falso	138
3.	Testimonio y confesión	140
3.1.	Diferenciación	140
3.2.	La declaración del acusado. Momentos procesales	142
4.	Testimonio, prueba pericial y testimonio de opinión	145
5.	Caracterización del testimonio	152
5.1.	Prueba histórica	152
5.2.	Prueba indirecta	153
5.3.	Prueba personal	153
5.4.	Prueba judicial	154
5.5.	Acto procesal informativo	154

CAPÍTULO II

EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL TESTIMONIO

1.	Etapas evolutivas	157
2.	Algunas legislaciones primitivas	158
2.1.	Código babilónico de Hammurabi	158
2.2.	El Código hindú de Manú	159
2.3.	Legislación hebrea y la Ley del Talión	160
3.	Legislación romana	160
4.	Etapa oscurantista y medioevo	161
5.	Las Siete Partidas	162
5.1.	El duelo y el tormento	162
5.2.	Regulaciones racionales en las Siete Partidas	163
6.	Decadencia de la prueba testimonial	165
7.	La caracterización empírica del testimonio	165
8.	La escuela racionalista y pragmática del testimonio	166
8.1.	Jeremy Bentham	167
a)	Ubicación e importancia	167
b)	Elaboraciones relevantes	168
8.2.	Carlos J. A. Mittermaier	169
8.3.	Valoración	169

9.	La escuela científica	170
9.1.	La crisis del pragmatismo y el subjetivismo	170
9.2.	Procesos de elaboración experimental	171
9.3.	Valoración	172

CAPÍTULO III

FORMACIÓN Y CRÍTICA DEL TESTIMONIO

1.	La estructura lógica	173
2.	Etapas de formación	175
3.	Condiciones objetivas	175
3.1.	Las características del hecho	175
3.2.	Las relaciones del testigo con el hecho. Factores de conexión	176
3.3.	El tiempo	178
3.4.	El lugar	178
3.5.	La luminosidad	179
4.	Condiciones subjetivas	179
4.1.	La atención	179
4.2.	Las emociones y pasiones	180
4.3.	Sanidad sensorial del testigo	182
4.4.	La memoria	184
4.5.	Condiciones subjetivas del testigo. Hipótesis jurisprudencial	185
5.	Las condiciones de formación del testimonio y la "razón de su dicho" o fundamento del conocimiento personal	190
5.1.	Concepto y determinación	190
5.2.	El testimonio de inercia	192
5.3.	El testimonio de nimios recuerdos	193
5.4.	El fundamento del conocimiento personal y la opinión	194
6.	La crítica del testimonio judicial	194
7.	La impugnación de la credibilidad del testigo	200
7.1.	Reglas clásicas o de aceptación universal	200

7.2.	Condiciones cualitativas del testigo	201
a)	Edad y regla general de capacidad	201
b)	Contenido o expresión interna del testimonio	202
c)	Incapacidad de percepción, recuerdo o transmisión	202
d)	Parcialidad, perjuicio o interés	208
e)	Testimonio inverosímil o increíble	211
f)	Manifestaciones anteriores	212
g)	Carácter o patrón de conducta mendaz	214
h)	La contradicción interna del testimonio	217
7.4.	Condiciones subjetivas que afectan la imparcialidad	223
a)	Determinación general	223
b)	Regla general de capacidad	223
c)	El testimonio como deber social de colaboración con la justicia	225
d)	Excepciones al deber de declarar	226
e)	Parentesco	227
f)	Secreto profesional, técnico o religioso	230
g)	Pariente víctima contra pariente ofensor	237
h)	Interés económico, falta de libertad económica que pueden afectar la credibilidad	239
i)	El deber de declarar y la justificación del testimonio falso	241
8.	Percepción, atención y memoria. Procesos implicados en la formación y crítica del testimonio	244
8.1.	Sensación y percepción	244
8.2.	Clases de sensaciones	247
a)	Clasificación material	247
b)	Clasificación cualitativa	248
8.3.	Cognición, percepción y procesamiento de información	248
8.4.	La percepción	250
a)	Concepto y delimitación	250
b)	Etapas de la percepción	251
c)	Teorías de la percepción	252
8.5.	Alteraciones radicales de la sensopercepción de especial relieve en la prueba testimonial	256

a)	La ilusión	256
b)	La alucinación	261
8.6.	La atención	262
a)	Concepto y delimitación	262
b)	Importancia de la atención	265
c)	Consecuencias y síntomas de la atención	266
d)	Clases de atención	266
e)	Alteraciones de la atención	269
8.7.	La memoria	272
a)	Definición	272

CAPÍTULO IV

EL TESTIMONIO ORAL

1.	Características generales sustanciales	275
1.1.	Testimonio responsivo	276
1.2.	Testimonio exacto	277
1.3.	Testimonio completo	278
1.4.	La relación de lo declarado con el objeto o materia del juicio	279
a)	Criterio restringido	279
b)	Criterio jurisdiccional	279
c)	Criterio amplio	280
1.5.	Hechos objeto de la prueba y juicios de valor	281
2.	El contenido formal del testimonio	282
2.1.	El juramento	282
2.2.	Los generales de ley	290
2.3.	Las circunstancias del declarante	296
3.	La recepción del testimonio oral	297
3.1.	Oralidad y publicidad	297
a)	La oralidad	297
b)	La publicidad	299
3.2.	Selección de testigos	304
3.3.	Examen de los testigos	308

3.4.	La técnica de recepción del testimonio. Parte general	312
a)	La pregunta	312
b)	Práctica y registro del testimonio	312
c)	Principio de contradicción del testimonio	317
3.5.	Prueba testifical mediante “videoconferencia”	321
a)	Determinaciones normativas. Valor y alcance doctrinal	321
b)	Testimonio de menor por “videoconferencia”. Fundamentos y garantías	323
4.	La credibilidad del testimonio oral y sistemas de apreciación	326
4.1.	Breve reseña histórica. Tarifa legal y testimonio único	326
4.2.	El testimonio único y los sistemas de apreciación	331
4.3.	Algunas referencias históricas de la mujer como testigo	338
4.4.	El testimonio contradictorio	339
4.5.	El conocimiento y percepción personal	344
a)	Determinación y adopción normativa	344
b)	El testimonio de segundo grado o de referencia	345

CAPÍTULO V

EL TESTIGO

1.	Concepto	353
1.1.	Descripción integral	353
1.2.	Definición sintética	353
1.3.	Concepto restringido	354
1.4.	Descripción jurídica procesal	354
1.5.	Descripción material	356
2.	Clasificación	357
2.1.	En cuanto al tiempo de la percepción con relación al tiempo del suceso	357
a)	Testigos elegidos <i>ante factum</i>	358
b)	Testigos presentes <i>in facto</i>	359
2.2.	En cuanto a la manera como tiene lugar la percepción	359
2.3.	En cuanto a la posición que ocupa el testigo frente al hecho que se juzga	361

- a) La víctima como testigo 362
 b) Acusado y coacusado como testigo 364

PARTE TERCERA

LOS INTERROGATORIOS Y CONTRINTERROGATORIOS EN EL SISTEMA ACUSATORIO

CAPÍTULO I

CONCEPTOS PRELIMINARES Y REGLAS BÁSICAS PARA CUALQUIER INTERROGATORIO

1.	Ámbito	369
2.	Calidades del interrogador	369
3.	Determinaciones generales	370
4.	Recomendaciones preliminares para los interrogadores	371
4.1.	Predisposiciones y prejuicios	371
4.2.	Actitudes iniciales	371
4.3.	Tolerancia	372
4.4.	No manifestar predisposiciones segregacionistas o discriminatorias	373
4.5.	La paciencia, virtud cardinal	374
4.6.	Compasión y conmiseración	374
4.7.	Seguridad y confianza en sí mismo	375
4.8.	Conocimiento posible del interrogado y de los factores psicológicos de todo interrogatorio	375
4.9.	Conocimiento del caso y de sus incidentes	378
4.10.	Recomendaciones para la preparación de los incidentes	379
4.11.	Preparación del cuestionario. Autopreguntas previas	380
4.12.	La duración del interrogatorio	380
5.	La actitud del interrogador	381
5.1.	Cortesía	382
5.2.	El objetivo de lograr un relato espontáneo	383

5.3.	Observaciones preliminares, tangenciales, distractoras, ajenas al caso	384
5.4.	Aspectos relacionados con el hábito de fumar	385
5.5.	Uso del acompañante o asistente en el interrogatorio investigativo	386
5.6.	Saber escuchar de manera ininterrumpida	386
5.7.	La superación del <i>punto muerto</i>	388
5.8.	Las <i>influencias</i> sobre el interrogado	388
5.9.	El uso del lenguaje	389
5.10.	Sigilo y reserva de información	389
5.11.	La técnica de producir relajación en el interrogado	390
5.12.	Manejo de la distancia entre interrogador e interrogado	391
6.	Reglas enunciativas de control de las reacciones físicas del interrogado	392
6.1.	Determinación y validez general	392
6.2.	Alcance y valor relativo	395
6.3.	Los contrastes o cambios en el comportamiento del interrogado	396
6.4.	Enunciación genérica	397
6.5.	Algunos indicadores psicofisiológicos de mentira en el interrogado	398
6.6.	El significado ambiguo de muchas señales provenientes del comportamiento externo	399
6.7.	Vicisitudes que ofrece la valoración de algunas expresiones	400
7.	Componentes subjetivos del interrogatorio	406
7.1.	El interrogado y el interrogador	406
7.2.	Características del interrogador	406
7.3.	Características del interrogado	408
7.4.	Clasificación del interrogado según su edad y desarrollo fisiológico en orden a la práctica y eficacia del interrogatorio	408
a)	Niños	408
b)	Adolescentes y preadolescentes	410
c)	Adultos jóvenes	411

d)	Adultos maduros	412
e)	Adultos mayores	412
7.5.	Clasificación del interrogado según su actitud, capacidad y personalidad	413
a)	Identificación	413
b)	Importancia y alcance de la indagación y evaluación de la personalidad	415
c)	Indagación de la personalidad del testigo	416
d)	Elementos para el conocimiento de la personalidad en particular	417
e)	Características de los sectores poblacionales como auxiliares en la indagación de la personalidad	419

CAPÍTULO II

**INTERROGATORIOS DE
POLICÍA JUDICIAL, FISCALÍA Y
DEFENSA DURANTE LA
INDAGACIÓN E INVESTIGACIÓN**

1.	La actividad de la policía judicial en la indagación e investigación	421
1.1.	Deberes generales	421
1.2.	Facultades generales	422
a)	Facultades pesquisa	422
b)	Facultades de cautela	422
c)	Facultades de coerción	422
1.3.	Características de la actividad de policía judicial	423
2.	La posición de la Fiscalía y la Policía Judicial en la investigación	423
2.1.	Relaciones de subordinación y coordinación entre la Fiscalía y la Policía Judicial	423
2.2.	Funciones de dirección, control y autorización en la investigación	426
3.	Medios cognoscitivos de investigación y medios probatorios Prueba anticipada	428
3.1.	Distinción y contenido	428

3.2.	Criterio jurisprudencial español. Especial referencia a la prueba anticipada	429
4.	Concepto de interrogatorio en la indagación e investigación	430
5.	Principio de libertad y voluntariedad	431
6.	Fines y objetivos del interrogatorio en la investigación	432
6.1.	Recaudo inmediato de información y elementos materiales probatorios. Ventajas y conflictos	432
6.2.	Imperativos de libertad y lealtad	433
7.	Las técnicas de interrogatorio en los sistemas totalitarios	434
8.	Modalidades del interrogatorio en la indagación e investigación	439
8.1.	La averiguación	439
8.2.	La entrevista	441
a)	Concepto y alcance	441
b)	Clases	442
c)	Características	443
d)	Naturaleza	445
e)	Práctica de la entrevista	455
f)	Entrevista de menores	461
g)	Incorporación de la entrevista	478
h)	Entrevista y testigo renuente o contradictorio	481
i)	Entrevista de menor víctima de delitos sexuales	484
8.3.	Interrogatorios <i>de calle, de urgencia, preliminar</i>	487
8.4.	El interrogatorio al indiciado	488
a)	Garantías fundamentales	488
b)	El derecho a la no autoincriminación	490
c)	Desarrollo jurisprudencial nacional	495
d)	Condiciones, requisitos y práctica del interrogatorio al indiciado	498
e)	Caso de capturado y aclaraciones finales	501
f)	La aceptación sin interrogatorio. Criterios dogmático y constructivo	502
g)	Declaración a favor del indiciado capturado, en interrogatorio de fiscal o Policía Judicial	504
h)	Capturado en flagrancia y admisiones	505

i)	Aceptación e interrogatorio	506
9.	La realización del interrogatorio	508
9.1.	Objetivos primarios y complementarios del interrogatorio	508
9.2.	Los intervinientes en el interrogatorio investigativo	509
9.3.	La pregunta	511
a)	Calidades generales	511
b)	La pregunta sugestiva	512
c)	La pregunta simple	514
d)	Individualidad y orden de las preguntas	515
e)	La pregunta repetitiva	516
9.4.	La respuesta	517
a)	Las respuestas implícitas	517
b)	Las respuestas negativas y las asertivas	517
c)	La respuesta habilitada	518
d)	Respuestas de cifras, porcentajes y fracciones	519
e)	Hechos e inferencias	520
f)	Respuesta narrativa	520
g)	Respuestas falsas. Inducción	521
h)	Respuestas falsas y equivocaciones	521
i)	Susplicacia frente a cualquier respuesta	522
j)	Estabilidad emocional ante cualquier respuesta	523
k)	Valoración prudente de las respuestas a la luz de la experiencia	524

CAPÍTULO III

EL INTERROGATORIO DE TESTIGOS

1.	El interrogatorio, sus fuentes y fundamentos	527
1.1.	Los fundamentos del testimonio interrogado y responsivo	527
1.2.	El <i>cross examination</i> en su fuente angloamericana	529
a)	Descripción general	529
b)	Una valoración del sistema inglés	535
2.	Interrogatorio cruzado. Conceptos generales	536

2.1.	Interrogatorio directo	536
2.2.	Contrainterrogatorio	536
2.3.	Interrogatorio redirecto	537
2.4.	Recontrainterrogatorio	537
3.	Facultades del juez en el interrogatorio de testigos	538
3.1.	En la práctica de interrogatorio de menor	538
3.2.	Impedimento de testigo para concurrir	538
3.3.	Deberes de información	539
3.4.	Facultades de dirección y control	541
a)	Finalidades	541
b)	Rechazo y prohibición de preguntas	541
c)	Decisión de oposiciones	542
d)	Autorización de consulta de documentos	542
e)	Examen separado de testigos	543
3.5.	Facultades de interrogación	544
4.	Las técnicas del interrogatorio de testigos	553
4.1.	Interrogatorio en secuencia	553
4.2.	Interrogatorios escalonados, progresivos y amplios	554
4.3.	Interrogatorio en “zig zag”	555
4.4.	Táctica del interrogatorio y adecuación al caso	556
4.5.	Interrogatorio de testigos cuya imparcialidad puede estar afectada	557
4.6.	El interrogatorio intensivo, sin coacción	557
5.	La formulación de preguntas	561
5.1.	La oportunidad	561
5.2.	La preparación	561
5.3.	La forma de interrogación	563
5.4.	La claridad y concreción de la pregunta en el interrogatorio de testigos	564
5.5.	La univocidad de la pregunta	566
5.6.	Contenido y selección de las preguntas	568
5.7.	La pregunta directa	569
5.8.	Las preguntas situacionales	573
a)	Concepto y aspectos generales	573

b)	Efectos de la pregunta situacional	574
5.9.	La pregunta sugestiva en los interrogatorios directo y redirecto de testigos	576
a)	Definición	576
b)	Fundamentos para su prohibición	578
c)	El límite entre la pregunta admisible y la prohibida	580
d)	La elección de la formulación correcta	581
5.10.	La pregunta ofensiva o vejatoria	582
5.11.	La pregunta técnica	583
6.	Las respuestas	584
6.1.	La expresión o comunicación como última fase de la formación del testimonio	584
6.2.	Contestación responsiva	586
6.3.	El relato espontáneo	586
6.4.	Las <i>ayudas</i> al testigo	587
7.	El contrainterrogatorio de testigos	589
7.1.	Adopciones normativas	589
7.2.	Finalidad y contenido del contrainterrogatorio	590
7.3.	Admisión doctrinal de preguntas sugestivas en el contrainterrogatorio	593
a)	Argumentos de admisión por inocuidad	594
7.4.	Desarrollo del contrainterrogatorio	595
a)	Preguntas sugestivas y finalidad	595
b)	Ambito temático del contrainterrogatorio	596
c)	Oportunidad del interrogatorio indirecto y recontrainterrogatorio	599
7.5.	Reglas básicas para la formulación de preguntas en el contrainterrogatorio	599
a)	Recomendaciones para la formulación	600
b)	Recomendaciones frente a la actitud observada del testigo	604
7.6.	La doctrina de las estratagemas en el contrainterrogatorio	609

APÉNDICE**TABLA COMPARATIVA**

Principios rectores y sistema probatorio. Ley 906 de 2004 y Ley 600 de 2000. Legislación modificatoria	613
---	-----