

# CONTENIDO

PRÓLOGO. CON ALGUNOS COMENTARIOS SOBRE LOS “HECHOS NOTORIOS” QUE NO REQUIEREN DE PRUEBA .....	21
1. ALGO SOBRE EL “HECHO NOTORIO” EN LA DOCTRINA .....	27
2. LA DOCTRINA SENTADA POR LA SALA CONSTITUCIONAL DEL TRIBUNAL SUPREMO DE JUSTICIA DE VENEZUELA EN EL AÑO 2000 SOBRE EL “HECHO COMUNICACIONAL” .....	30
3. SOBRE EL HECHO NOTORIO EN EL RÉGIMEN PROCESAL DE LAS PRUEBAS.....	31
4. HECHO PUBLICITADO O HECHO COMUNICACIONAL .....	34
5. LOS HECHOS COMUNICACIONALES Y LOS HECHOS FALSOS .....	36
6. EL JUEZ Y EL HECHO COMUNICACIONAL .....	37
7. LA ACREDITACIÓN DE LOS HECHOS COMUNICACIONALES.....	38
8. LA NOTICIA COMO FUENTE EXCLUSIVA DEL HECHO COMUNICACIONAL .....	39
9. LAS CARACTERÍSTICAS DEL HECHO COMUNICACIONAL .....	42
INTRODUCCIÓN.....	47

## CAPÍTULO I

### ¿QUÉ ES PROBAR?

1. NOCIÓN DE DERECHO PROBATORIO, PROBAR Y PRUEBA .....	55
1.1. DERECHO PROBATORIO.....	55
1.1.1. <i>DIFERENCIA ENTRE HECHO Y ENUNCIADO FÁCTICO</i> .....	56
1.2. PRUEBA.....	57
1.2.1. <i>LA POLISEMIA DE LA PRUEBA Y SUS TRES ACEPCIONES</i> .....	58
1.2.2. <i>PRUEBA Y VERDAD</i> .....	60
1.3. EL VOCABLO PRUEBA Y SU CONSTITUCIONALIZACIÓN .....	62
2. ALGUNOS APUNTES SOBRE LOS PRINCIPIOS QUE ORIENTAN EL DERECHO PROBATORIO .....	63

2.1.	CONSIDERACIONES PRELIMINARES .....	64
2.1.1.	<i>TENDENCIAS EN MATERIA PROCESAL DESDE LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE 1991</i> .....	65
2.2.	PRINCIPIOS QUE DAN COHERENCIA AL DEBIDO PROCESO .....	67
2.2.1.	<i>PRINCIPIO DE CONTRADICCIÓN</i> .....	68
2.2.2.	<i>PRINCIPIO DE PUBLICIDAD</i> .....	72
2.2.3.	<i>PRINCIPIO DE LICITUD</i> .....	75
2.2.4.	<i>PRINCIPIO DE PRECLUSIÓN O EVENTUALIDAD</i> .....	76
2.3.	DIFERENCIAS ENTRE PRINCIPIOS Y REGLAS TÉCNICAS .....	78
2.3.1.	<i>PRINCIPIO DE LA INMEDIACIÓN DE LA PRUEBA</i> .....	81
2.3.1.1.	<i>Inmediación del juicio diferente a la inmediación de la prueba</i> .....	83
2.3.1.2.	<i>La intermediación de la prueba ¿regla o principio?</i> .....	84
	AUTOEVALUACIÓN.....	89

## CAPÍTULO II

### ¿QUÉ SE PRUEBA?

1.	GENERALIDADES.....	91
2.	¿QUÉ SE PRUEBA? OBJETO A PROBAR Y TEMA A PROBAR O NECESIDAD DE PRUEBA.....	92
2.1.	DIFERENTES NOCIONES SOBRE OBJETO DE PRUEBA Y TEMA A PROBAR.....	95
2.1.1.	<i>CONCEPTOS EMITIDOS POR TRATADISTAS EXTRANJEROS</i> .....	95
2.1.2.	<i>CONCEPTOS EMITIDOS POR TRATADISTAS NACIONALES</i> .....	97
2.2.	IMPORTANCIA PRÁCTICA DE DISTINGUIR LOS DOS CONCEPTOS .....	97
3.	EXCEPCIONES AL TEMA A PROBAR.....	100
3.1.	PUNTO DE VISTA DE LAS PRUEBAS .....	101
3.2.	PUNTO DE VISTA DE LOS HECHOS .....	101

3.2.1.	<i>HECHOS PRESUMIDOS</i> .....	101
3.2.2.	<i>DERECHO NACIONAL</i> .....	103
	3.2.2.1. <i>La Costumbre</i> .....	103
	3.2.2.2. <i>Leyes de alcance no nacional</i> .....	105
	3.2.2.3. <i>Pruebas de la ley extranjera</i> .....	106
3.2.3.	<i>HECHOS INDEFINIDOS</i> .....	106
3.2.4.	<i>HECHOS NOTORIOS</i> .....	111
	3.2.4.1. <i>El hecho notorio clásico o tradicional</i> .....	112
	3.2.4.2. <i>Diferencias de conceptos según la doctrina</i> .....	116
	3.2.4.3. <i>Características del hecho notorio comunicacional</i> .....	119
3.2.5.	<i>HECHOS ADMITIDOS O CONFESADOS POR LAS PARTES</i> ...	121
3.2.6.	<i>EXIMENTES DE PRUEBA EN MATERIA PENAL</i> .....	121
AUTOEVALUACIÓN.....		124

### **CAPÍTULO III**

#### **¿PARA QUÉ SE APRUEBA?**

1.	GENERALIDADES.....	125
2.	IMPORTANCIA DE LA PRUEBA.....	125
	2.1. IMPORTANCIA DE LA PRUEBA DESDE LA PERSPECTIVA PROCESAL .....	126
	2.2. IMPORTANCIA DE LA PRUEBA DESDE LA PERSPECTIVA CONSTITUCIONAL.....	127
	2.2.1. <i>LA IMPORTANCIA DE LA PRUEBA Y EL DEBIDO PROCESO</i> ...	128
3.	FINALIDAD DE LA PRUEBA.....	129
	3.1. ELEMENTOS ESENCIALES DE LA FINALIDAD DE LA PRUEBA DESDE EL PUNTO DE VISTA JURISPRUDENCIAL .....	130
	3.1.1. <i>VISIÓN DE LA CORTE CONSTITUCIONAL</i> .....	130

3.1.2.	<i>VISIÓN DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA</i> .....	130
3.2.	ANÁLISIS DE LOS ELEMENTOS PROPIAMENTE TALES.....	131
4.	PRUEBA Y VERDAD.....	134
5.	FIN DE LA PRUEBA, FIN DEL PROCESO Y RESULTADO DE LA PRUEBA .....	139
6.	¿QUÉ OCURRE EN EL SISTEMA PENAL ACUSATORIO?.....	140
7.	LA PRUEBA EN LA ACCIÓN DE TUTELA .....	143
8.	LA PRUEBA EN EL ESTATUTO DISCIPLINARIO .....	145
	AUTOEVALUACIÓN.....	146

## CAPÍTULO IV

### ¿CÓMO SE PRUEBA DENTRO DEL PROCESO?

1.	GENERALIDADES.....	147
2.	FASES DE LA ACTIVIDAD PROBATORIA.....	147
2.1.	ETAPA DE SOLICITUD.....	148
2.1.1.	<i>¿Cómo se pide la prueba?</i> .....	148
2.1.2.	<i>¿Ante quién se solicita la prueba?</i> .....	149
2.1.3.	<i>¿Cuándo se solicita la prueba?</i> .....	149
2.1.4.	<i>¿QUIÉN SOLICITA LA PRUEBA?</i> .....	152
2.2.	ETAPA DEL DECRETO.....	152
2.3.	ETAPA DE LA PRÁCTICA.....	153
2.4.	ETAPA DE VALORACIÓN DE LA PRUEBA.....	153
3.	REQUISITOS PARA LA ADMISIÓN DE LA PRUEBA .....	156
3.1.	PERTINENCIA.....	156
3.2.	CONDUCENCIA .....	156
3.3.	EXTEMPORÁNEAS .....	157
3.4.	MANIFIESTAMENTE SUPERFLUAS.....	157
3.5.	LICITUD .....	157

3.5.1.	<i>PROBLEMAS JURÍDICOS PLANTEADOS</i> .....	158
3.5.2.	<i>PRUEBA ILÍCITA Y REGLA CONSTITUCIONAL DE EXCLUSIÓN</i> .....	159
3.5.2.1.	<i>Pruebas ilícitas e ilegales</i> .....	160
3.5.2.2.	<i>Consideraciones para aplicar la regla de exclusión</i> .....	161
3.5.2.3.	<i>Marco comparativo de la regla constitucional de Exclusión</i> .....	163
3.5.2.4.	<i>Marco comparativo de la prueba ilícita</i> ....	164
	3.5.2.4.1. Interceptación de comunicaciones .	165
	3.5.2.4.2. Marco normativo de la interceptación de comunicaciones.....	167
	3.5.2.4.3. Los correos electrónicos como medio de comunicación privada y el derecho a la intimidad ..	168
3.5.2.5.	<i>La prueba reflejo y las condiciones de su exclusión</i> .....	170
	3.5.2.5.1. Teorías sobre la admisibilidad de la prueba reflejo y su regla de exclusión .....	171
	3.5.2.5.2. Criterios de valoración de la prueba reflejo .....	172
	3.5.2.5.3. Posiciones de la Corte Constitucional y de la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia ....	172
	3.5.2.5.4. Ejecución de la regla de exclusión en Estados Unidos.....	173
4.	RECHAZO DE PRUEBA .....	176
4.1.	DEFINICIÓN.....	176
4.2.	LÍMITE DEL JUEZ FRENTE AL RECHAZO DE LA PRUEBA.....	177
4.3.	POSIBILIDADES QUE TIENE EL ACTOR FRENTE AL RECHAZO DE UNA PRUEBA SOLICITADA .....	177

4.3.1.	<i>RECURSO DE APELACIÓN</i> .....	177
4.3.2.	<i>ACCIÓN DE TUTELA CONTRA PROVIDENCIAS JUDICIALES</i> ..	180
4.3.2.1.	<i>Causales genéricas de procedibilidad de la tutela contra providencias judiciales</i> ....	180
4.3.2.2.	<i>Causales especiales de procedibilidad de tutela contra providencias judiciales</i> ....	182
5.	SÍNTESIS .....	186

## CAPÍTULO V

### PRUEBAS TRASLADADAS VS. PRUEBAS EXTRAPROCESALES

1.	CONSIDERACIONES PRELIMINARES .....	191
2.	PRUEBAS TRASLADADAS .....	192
2.1.	NORMAS APLICABLES .....	192
2.2.	DEFINICIÓN .....	192
2.3.	REQUISITOS PARA EL TRASLADO DE LA PRUEBA.....	193
2.4.	PRINCIPIOS DIRECTAMENTE RELACIONADOS .....	194
2.4.1.	<i>PRINCIPIO DE ECONOMÍA PROCESAL</i> .....	194
2.4.2.	<i>PRINCIPIO DE CONTRADICCIÓN</i> .....	194
2.4.3.	<i>PRINCIPIO DE PUBLICIDAD</i> .....	195
2.5.	SITUACIONES QUE SE PUEDEN PRESENTAR CON RELACIÓN A LA PRUEBA TRASLADADA .....	195
2.5.1.	<i>PRUEBAS PRACTICADAS EN PROCESOS ENTRE LAS MISMAS PARTES: AB vs. AB</i> .....	196
2.5.2.	<i>PRUEBAS PRACTICADAS EN PROCESOS ENTRE PARTES TOTAL O PARCIALMENTE DISTINTAS: AB vs. BC; AB vs. CD</i> .....	196
2.6.	LA OPORTUNIDAD PROCESAL .....	198
2.6.1.	<i>EN EL PROCESO PENAL</i> .....	199
2.6.1.1.	<i>Sistema Penal Inquisitivo (SPI)</i> .....	199

2.6.1.2.	<i>Sistema Penal Acusatorio (SPA)</i> .....	199
2.7.	PRUEBAS PRACTICADAS EN UN PROCESO NULO .....	200
2.8.	PRUEBAS PRACTICADAS EN UN PROCESO CON TERMINACIÓN ANORMAL .....	201
2.9.	¿CÓMO SE VALORAN LAS PRUEBAS TRASLADADAS? .....	201
2.10.	DISTINCIÓN ENTRE TRASLADO DE LA PRUEBA Y TRASLADO DE LA SENTENCIA .....	201
3.	PRUEBAS ANTICIPADAS O EXTRAPROCESALES .....	202
3.1.	PRUEBA EVENTUAL O CAUSAL .....	203
3.2.	¿QUÉ OCURRE CON LAS PRUEBAS PREJUDICIALES?.....	203
3.3.	LAS PRECONSTITUIDAS, ANTICIPADAS O EXTRAPROCESALES.....	204
3.3.1.	<i>MEDIOS DE PRUEBA SUSCEPTIBLES DE ANTICIPARSE</i> .....	209
3.3.2.	<i>“HOJA DE RUTA”</i> .....	210
3.3.2.1.	<i>¿En qué clase de procesos es viable la prueba extraprocesal?</i> .....	210
3.3.2.2.	<i>¿Quién solicita la prueba extraprocesal?...</i>	211
3.3.2.3.	<i>¿Ante quién se solicita la prueba extraprocesal?</i> .....	211
3.3.2.4.	<i>¿Cuándo se solicita la prueba extraprocesal?..</i>	211
3.3.2.5.	<i>¿Es viable interponer recurso de apelación contra el auto que niega la práctica de una prueba extraprocesal? .....</i>	212
3.3.2.5.1.	Tesis en contra del recurso de apelación .....	212
3.3.2.5.2.	Tesis a favor del recurso de apelación .....	213
3.3.2.6.	<i>¿Cuáles medios de prueba se pueden practicar extraprocesalmente?</i> .....	213
3.4.	INCIDENCIAS PRÁCTICAS DE LAS PRUEBAS EXTRAPROCESALES EN EL PROCESO ORAL .....	214
	AUTOEVALUACIÓN .....	218

## CAPÍTULO VI

### ¿QUIÉN PRUEBA DENTRO DE UN PROCESO?

1.	GENERALIDADES .....	219
2.	CONCEPTO DE CARGA PROCESAL Y CARGA DE LA PRUEBA .....	219
2.1.	EVOLUCIÓN CONCEPTUAL DEL <i>ONUS PROBANDI</i> .....	221
2.2.	CARGA DE LA PRUEBA COMO REGLA DE VALORACIÓN .....	223
3.	CARGA DINÁMICA DE LA PRUEBA .....	224
3.1.	CARGA DINÁMICA DE LA PRUEBA EN MATERIA PENAL .....	228
3.2.	OTROS CAMPOS DE APLICACIÓN DE LA CARGA DINÁMICA.....	229
3.3.	TENDENCIA DE LA CARGA DINÁMICA POR INDEFENSIÓN O DEBILIDAD MANIFIESTA .....	230
3.4.	APLICACIÓN DE LA CARGA DE LA PRUEBA EN RESPONSABILIDAD MÉDICA .....	231
3.5.	EVOLUCIÓN JURISPRUDENCIAL.....	239
	3.5.1. <i>JURISDICCIÓN CONTENCIOSO ADMINISTRATIVA</i> .....	239
	3.5.2. <i>JURISDICCIÓN CIVIL</i> .....	247
4.	INICIATIVA PROBATORIA POR PARTE DEL JUEZ.....	249
4.1.	RESPECTO DE LA CARGA DE LA PRUEBA .....	249
4.2.	RESPECTO DE LOS PRESUNTOS PROBLEMAS AL DECRETARSE PRUEBAS DE OFICIO.....	251
	AUTOEVALUACIÓN .....	256

## CAPÍTULO VII

### ¿CÓMO SE VALORAN LAS PRUEBAS?

1.	GENERALIDADES .....	259
2.	BREVE RESEÑA HISTÓRICA .....	259
2.1.	LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA EN EL DERECHO ROMANO .....	259

2.1.1.	<i>ÍNTIMA CONVICCIÓN</i> .....	260
2.1.2.	<i>TARIFA LEGAL</i> .....	261
2.1.3.	<i>LA SANA CRÍTICA</i> .....	263
3.	¿QUÉ SIGNIFICA VALORAR UNA PRUEBA?.....	265
3.1.	CONCEPTO DE VALOR PROBATORIO.....	265
3.2.	¿EN COLOMBIA A TRAVÉS DE QUÉ SISTEMAS HA SIDO REGULADA LA VALORACIÓN DE LAS PRUEBAS?.....	265
3.2.1.	¿CUÁLES SON LAS VENTAJAS Y DESVENTAJAS DEL SISTEMA DE TARIFA LEGAL?.....	268
3.2.2.	¿CUÁLES SON LAS VENTAJAS Y DESVENTAJAS DE LA SANA CRÍTICA? .....	270
3.2.3.	¿CUÁLES SON LAS VENTAJAS Y DESVENTAJAS DEL SISTEMA DE LA ÍNTIMA CONVICCIÓN? .....	270
3.3.	¿CÓMO SE VALORA LA PRUEBA EN MATERIA PENAL?.....	271
3.3.1.	¿CUÁLES SON LOS CRITERIOS PARA APRECIAR LOS MEDIOS DE PRUEBA? .....	271
4.	LA MOTIVACIÓN COMO ELEMENTO ESENCIAL DE LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA .....	272
4.1.	¿ES LA LIBRE APRECIACIÓN UNA HERRAMIENTA QUE FACULTA AL JUEZ PARA NO MOTIVAR SUS DECISIONES?.....	273
4.2.	¿QUÉ OCURRE CON LA MOTIVACIÓN PROBATORIA? .....	274
5.	¿CÓMO VALORA LA PRUEBA, EL JUEZ CONSTITUCIONAL? .....	276
5.1.	LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA EN LOS PROCESOS CONSTITUCIONALES DE CONTROL ABSTRACTO .....	277
5.1.1.	¿ÍNTIMA CONVICCIÓN O SANA CRÍTICA?.....	277
5.1.2.	<i>EL PAPEL DE LOS “ELEMENTOS EMPÍRICOS” EN LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA POR EL JUEZ CONSTITUCIONAL</i> .....	279
5.1.3.	¿CÓMO DEFINIR LOS ELEMENTOS EMPÍRICOS? .....	280
5.2.	LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA EN LOS PROCESOS DE CONTROL CONCRETO.....	281

5.2.1.	<i>¿CÓMO SE VALORA LA PRUEBA?</i> .....	282
5.2.2.	<i>PRUEBAS EN SEGUNDA INSTANCIA</i> .....	282
5.2.3.	<i>PRUEBAS EN REVISIÓN DE TUTELAS</i> .....	282
6.	DECISIÓN DEL JUEZ CONSTITUCIONAL EN MATERIA PROBATORIA .....	283
	AUTOEVALUACIÓN .....	287

## CAPÍTULO VIII

### LA PRUEBA EN EL SISTEMA INTERNACIONAL

1.	GENERALIDADES .....	289
2.	BREVES CONSIDERACIONES RELACIONADAS CON EL SISTEMA INTERAMERICANO DE DERECHOS HUMANOS. SINOPSIS.....	291
2.1.	SUPUESTOS INDISPENSABLES PARA TENER EN CUENTA .....	291
2.2.	ÓRGANOS INTERNACIONALES PARA LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS .....	292
2.3.	PROCEDIMIENTO INTERNACIONAL PARA LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS .....	293
2.4.	PROCEDIMIENTO ANTE LA COMISIÓN IDH (MAPA CONCEPTUAL) .....	296
2.5.	PROCEDIMIENTO ANTE LA CORTE IDH (MAPA CONCEPTUAL)..	297
3.	CASO “MASACRE DE MAPIRIPÁN VS. COLOMBIA” .....	297
3.1.	CONSIDERACIONES PRELIMINARES.....	297
3.2.	EL CASO .....	298
3.2.1.	<i>LOS HECHOS</i> .....	298
3.2.2.	<i>EL PROCEDIMIENTO O INSTANCIAS</i> .....	299
3.2.2.1.	<i>Ante la comisión IDH</i> .....	299
3.2.2.2.	<i>Ante la Corte IDH</i> .....	300
3.2.2.2.1.	Escrito de solicitudes y argumentos.....	300

3.2.2.2.2.	Pronunciamiento del Estado colombiano .....	300
3.2.2.2.3.	Pronunciamiento de la Corte sobre las excepciones preliminares..	301
3.2.2.2.4.	Decreto de pruebas .....	301
3.2.2.2.5.	Alegatos de conclusión .....	303
3.2.2.3.	<i>Problemas de Derecho</i> .....	304
3.2.2.3.1.	Responsabilidad del Estado por el hecho de los particulares y los servidores públicos.....	304
3.2.2.3.2.	Alcance del reconocimiento de responsabilidad internacional .....	304
3.2.2.3.3.	Valoración de las pruebas carentes de formalidades y/o presentadas de forma extemporánea.....	304
3.2.2.4.	<i>Sentido de la decisión</i> .....	304
3.2.2.4.1.	Responsabilidad del Estado por el hecho de los particulares y los servidores públicos.....	304
3.2.2.4.2.	Alcance del reconocimiento de responsabilidad internacional .....	305
3.2.2.4.3.	Valoración de las pruebas carentes de formalidades y/o presentadas de forma extemporánea .....	306
3.2.2.5.	<i>Pronunciamiento en torno a revisión de la sentencia</i> .....	306
4.	CUADRO COMPARATIVO DE LA ACTIVIDAD PROBATORIA ENTRE DERECHO INTERNO Y SIDH .....	309
	AUTOEVALUACIÓN.....	312

BIBLIOGRAFÍA .....	313
CORTE CONSTITUCIONAL .....	316
CORTE SUPREMA DE JUSTICIA .....	321
CONSEJO DE ESTADO .....	323
CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS .....	323
ANEXOS .....	325
MÉTODO A EMPLEAR .....	326
DINÁMICA .....	326
EL PROCEDIMIENTO O INSTANCIAS .....	328
LAS TESIS EN PRESENCIA .....	328
EL PROBLEMA DE DERECHO .....	329
EL SENTIDO DE LA DECISIÓN .....	329