

**GUSTAVO HUMBERTO RODRÍGUEZ R.  
MARÍA CAROLINA RODRÍGUEZ R.**

# **DERECHO PROBATORIO**

**COMPENDIO**

**PRUEBAS CIVILES  
PENALES, LABORALES  
CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVAS  
Y CONSTITUCIONALES**

**SEPTIMA EDICIÓN**

**Ediciones Ciencia y Derecho**

## ÍNDICE GENERAL

Presentación . . . . .	Pág. VII
------------------------	----------

### PARTE GENERAL

## EL DERECHO PROBATORIO Y SUS PROBLEMAS GENERALES

### CAPÍTULO I

#### CONSIDERACIONES PREVIAS

1. Contenido del Derecho Probatorio . . . . .	1
2. Naturaleza del Derecho Probatorio y de la prueba . . . . .	4
3. El Derecho Probatorio, las pruebas y la lógica . . . . .	6
4. La verdad y la prueba . . . . .	8
5. La certeza y la prueba . . . . .	11
6. Importancia del Derecho Probatorio . . . . .	12
7. Evolución del Derecho Probatorio . . . . .	13
8. Problemas generales del Derecho Probatorio . . . . .	16
9. Principios probatorios . . . . .	17
a) Sin su prueba, los hechos no existen . . . . .	17
b) Las pruebas deben ser eficaces . . . . .	18
c) Las pruebas son patrimonio del proceso . . . . .	18
d) Principio de la contradicción . . . . .	18
e) Principio de la inmediatez . . . . .	19
f) Principio de la libertad probatoria . . . . .	20
g) Principio de la naturalidad de la prueba . . . . .	20

	Pág.
h) Principio de la oficiosidad probatoria . . . . .	20
i) Principio de oralidad . . . . .	21
10. Fin y resultado de las pruebas . . . . .	22
11. Modernas tendencias del derecho probatorio . . . . .	23

## CAPÍTULO II

### QUÉ ES LA PRUEBA

#### (Primer problema general)

12. Acepciones de la “prueba” . . . . .	27
13. Definiciones de “prueba” . . . . .	29
14. Elementos de la prueba . . . . .	31
a) El objeto . . . . .	32
b) El órgano . . . . .	32
c) Medio de prueba . . . . .	32
15. Los medios de prueba . . . . .	33
16. Los medios de prueba en Colombia . . . . .	35
17. El principio de libertad de medios . . . . .	38
18. El principio de declaración de verdad . . . . .	40
19. Los medios en la doctrina y la legislación foráneas . . . . .	40
20. Clasificaciones de los medios y fuentes de prueba . . . . .	42
a) Pruebas y presunciones . . . . .	42
b) Directas e indirectas . . . . .	43
c) Perfectas e imperfectas . . . . .	44
d) Simples y compuestas . . . . .	45
e) Acusatorias y absolutorias . . . . .	45
f) Originarias y derivadas . . . . .	45
g) Genéricas y específicas . . . . .	46
h) Formales y esenciales . . . . .	46
i) Positivas y negativas . . . . .	47
j) Prejudiciales y causales . . . . .	47

	Pág.
k) Personales y reales . . . . .	47
l) Sumarias y controvertidas . . . . .	47
ll) Principales, supletorias y concurrentes . . . . .	48
m) Prueba diabólica . . . . .	49

### CAPÍTULO III

## QUÉ SE PRUEBA

(Segundo problema general)

21. Noción de objeto probatorio . . . . .	51
22. Contenido del tema a probar . . . . .	53
23. Excepciones al tema a probar . . . . .	54
24. Hechos controvertidos y admitidos . . . . .	54
25. La prueba del Derecho . . . . .	57
26. Hechos indefinidos . . . . .	58
27. Hechos presumidos . . . . .	59
28. Hechos notorios . . . . .	60
29. Pruebas inadmisibles . . . . .	62
a) Pruebas legalmente prohibidas . . . . .	63
b) Pruebas legalmente ineficaces . . . . .	64
c) Pruebas superfluas . . . . .	65
d) Pruebas inconducentes . . . . .	65
30. Prueba de la costumbre . . . . .	67
a) Costumbre extranjera . . . . .	67
b) Usos y costumbres civiles . . . . .	68
c) Costumbre mercantil nacional . . . . .	68
31. Los juicios humanos como objeto y tema de prueba . . . . .	68
32. El objeto de prueba en el contencioso-administrativo . . . . .	69
33. El objeto de la prueba en el proceso constitucional . . . . .	72

## CAPÍTULO IV

## QUIÉN PRUEBA

(Tercer problema general)

	Pág.
34. Sentencias de fondo y sentencias inhibitorias . . . . .	72
35. Deberes, obligaciones y cargas procesales . . . . .	75
36. La carga probatoria . . . . .	76
37. La carga probatoria en el proceso civil colombiano . . . . .	77
38. El problema del reparto de la carga probatoria . . . . .	80
a) Teoría romana . . . . .	81
b) Teoría utilitarista . . . . .	81
c) Teoría de Carnelutti . . . . .	82
d) Teoría de Chiovenda . . . . .	82
e) Teoría de Lessona . . . . .	82
f) Teoría de la naturaleza de los hechos . . . . .	82
g) Teoría del “supuesto de hecho de la norma jurídica” . . . . .	83
39. El deber de probar en materia penal . . . . .	84
40. Deber y carga en el proceso contencioso-administrativo . . . . .	85
41. Deber y carga en el proceso constitucional . . . . .	88

## CAPÍTULO V

## CÓMO SE PRUEBA

(Cuarto problema general)

42. Etapas del procedimiento . . . . .	91
43. Etapa del ofrecimiento . . . . .	92
44. Fase petitoria . . . . .	92
a) Cómo se piden . . . . .	92
b) A quién se piden . . . . .	93
c) Cuándo se piden . . . . .	93
d) Quién las pide . . . . .	94

	Pág.
45. El diligenciamiento . . . . .	95
a) La fiscalización . . . . .	95
b) Auto previo de admisión y orden . . . . .	95
c) Diligenciamiento propiamente dicho . . . . .	96
1) El ritual . . . . .	96
2) El acta. . . . .	96

CAPÍTULO VI

LA CALIFICACIÓN DE LA PRUEBA

(Quinto problema general)

46. Sistemas de evaluación probatoria . . . . .	99
47. Sistema de la prueba legal . . . . .	102
48. Sistema de la prueba moral . . . . .	104
49. Sistema racional o de la sana crítica . . . . .	105
50. Evaluación, acto racional, legal y humano . . . . .	108
51. Carácter social de la evaluación . . . . .	110
52. Los sistemas calificadores en Colombia . . . . .	110
a) En materia civil . . . . .	110
b) En materia penal . . . . .	111
c) En materia contencioso-administrativa . . . . .	112
d) En el proceso laboral . . . . .	113
53. El principio “in dubio pro reo” . . . . .	115
54. El momento evaluador . . . . .	119
55. Eficacia o valor de las pruebas . . . . .	119
56. Existencia, validez y eficacia de la prueba . . . . .	120
a) Existencia . . . . .	120
b) Validez . . . . .	121
c) Eficacia . . . . .	121

**PARTE ESPECIAL**  
**LOS MEDIOS DE PRUEBA**

**CAPÍTULO VII**  
**INSPECCIÓN JUDICIAL**

	Pág.
57. Noción de inspección judicial . . . . .	125
58. Naturaleza de la inspección judicial . . . . .	126
59. Objeto de la inspección judicial . . . . .	127
60. Carga de la prueba en la inspección judicial . . . . .	127
61. Procedimiento de la inspección judicial . . . . .	128
A. La petición . . . . .	128
a) Quién la pide . . . . .	128
b) Cómo se pide . . . . .	128
c) Cuándo se pide . . . . .	128
B. Auto que decreta la prueba . . . . .	129
C. Diligenciamiento de la inspección judicial . . . . .	129
a) El ritual . . . . .	129
b) El acta . . . . .	129
62. Reconstrucción de los hechos . . . . .	131
63. Evaluación de la inspección judicial . . . . .	133

**CAPÍTULO VIII**  
**PRUEBA PERICIAL**

64. El perito judicial . . . . .	135
65. Naturaleza del dictamen pericial . . . . .	136
66. Objeto de la prueba pericial . . . . .	137
a) Avalúos . . . . .	137
b) Traducciones . . . . .	138
c) Cotejos de letras . . . . .	138
67. Cuándo no procede la prueba pericial . . . . .	139

	Pág.
68. Carga de la prueba pericial . . . . .	139
69. Procedimiento de la prueba pericial . . . . .	139
1º Fase petitoria . . . . .	139
2º Fiscalización . . . . .	140
3º Decreto ordenando la prueba . . . . .	140
4º Designación de los peritos . . . . .	140
5º Posesión de los peritos . . . . .	141
a) El examen . . . . .	141
b) La deliberación . . . . .	142
c) El dictamen . . . . .	142
70. Impedimentos y recusaciones . . . . .	142
71. Contradicción del dictamen . . . . .	143
a) Traslado . . . . .	143
b) Aclaración o adición . . . . .	143
c) Objeciones . . . . .	143
d) Aclaraciones o adiciones y objeciones . . . . .	144
e) Aclaraciones o adiciones oficiosas. . . . .	145
72. Informes técnicos de entidades oficiales . . . . .	145
73. Apreciación del dictamen pericial . . . . .	145
74. Deber de colaboración de las partes . . . . .	147
75. Honorarios de los peritos . . . . .	148

## CAPÍTULO IX

### TESTIMONIO

76. Testigo y testimonio . . . . .	151
77. Evolución histórica del testimonio . . . . .	152
a) Etapa de la presunción de veracidad . . . . .	152
b) Etapa de la desconfianza . . . . .	153
c) Etapa de la crítica científica . . . . .	153
78. Clases de testigos y de testimonios . . . . .	154

	Pág.
a) Testigo propio e impropio . . . . .	154
b) Directo e indirecto . . . . .	154
c) Clasificación de Lessona . . . . .	155
d) Testimonios de "parte" y de "terceros" . . . . .	155
e) Testigos de "cargo" y de "descargo" . . . . .	156
f) Testigos de "abono" . . . . .	156
g) Testigos "instrumentales". . . . .	156
79. Noción y elementos del testimonio . . . . .	156
a) Declaración verbal libre . . . . .	156
b) Hecha por persona física . . . . .	157
c) Que no tiene interés personal en el proceso . . . . .	157
d) Ante funcionario competente y con las formalidades legales . . . . .	158
e) Sobre hechos pasados . . . . .	158
f) Que ha conocido casualmente y por percepción directa . . . . .	158
80. Capacidad para testimoniar . . . . .	158
a) En materia civil . . . . .	158
b) En materia penal . . . . .	159
81. Los testigos "sospechosos" . . . . .	160
82. Etapas psicológicas del testimonio . . . . .	160
a) Percepción . . . . .	161
b) La memoria . . . . .	162
c) La evocación . . . . .	162
d) La declaración . . . . .	163
83. Errores e inexactitudes del testimonio . . . . .	163
A. Errores:	
a) La observación . . . . .	163
b) El recuerdo . . . . .	163
c) La imaginación . . . . .	163
d) El juicio . . . . .	164
B. Inexactitudes:	
a) El hábito . . . . .	164
b) La sugestión . . . . .	164

	Pág.
c) La tendencia afectiva . . . . .	164
d) La personalidad . . . . .	164
e) La edad . . . . .	164
f) El sexo . . . . .	165
g) La profesión . . . . .	165
h) La cultura y la clase social . . . . .	165
i) La psicología del testigo . . . . .	166
84. El deber de testificar . . . . .	167
85. Presupuestos del testimonio . . . . .	168
A. En cuanto al sujeto . . . . .	168
B. En cuanto al objeto . . . . .	169
86. El medio del testimonio . . . . .	171
A. Aspecto formal . . . . .	171
B. Aspecto sustancial . . . . .	171
87. Aspectos formales del medio testifical . . . . .	171
1º El deber de comparecer . . . . .	171
a) La citación . . . . .	172
b) Recepción en audiencia . . . . .	172
2º El deber de prestar juramento . . . . .	173
3º El deber de someterse a las formalidades rituales . . . . .	175
88. El interrogatorio al testigo . . . . .	175
A. Las preguntas . . . . .	176
a) Identificación del testigo . . . . .	176
b) Relato espontáneo . . . . .	176
c) Interrogatorio . . . . .	177
1º Quién interroga . . . . .	178
2º Cómo se interroga . . . . .	179
B. Las respuestas . . . . .	181
89. Dispensas al deber de testificar . . . . .	184
1º Dispensas por razón del parentesco . . . . .	184
2º Dispensas por razón del secreto profesional . . . . .	185

	Pág.
a) Dispensas por secreto profesional propiamente dicho . . . . .	187
b) Dispensa por sigilo sacerdotal . . . . .	188
c) Excepciones a las dispensas por sigilo y secreto . .	190
d) Sanciones penales por no declarar . . . . .	190
1) Sanción por falso testimonio . . . . .	190
2) Sanción por violar la reserva . . . . .	190
90. Diligencia procesal del testimonio . . . . .	191
91. El careo . . . . .	191
92. El “medio-careo” . . . . .	194
93. Evaluación del testimonio . . . . .	194

## CAPÍTULO X

### DECLARACIÓN DE PARTE

94. Testimonio y declaración de parte . . . . .	197
95. El interrogatorio a las partes . . . . .	198
I. Elementos . . . . .	198
1) Sujetos . . . . .	198
2) Objeto . . . . .	201
3) El medio del interrogatorio . . . . .	202
a) Quién puede pedir el interrogatorio . . . . .	202
b) Ante quién se pide . . . . .	202
c) Cuándo se pide . . . . .	202
d) Cómo debe pedirse . . . . .	202
e) Cómo se practica el interrogatorio . . . . .	203
II. La carga de absolver el interrogatorio . . . . .	205
III. Sanciones al incumplimiento de la carga procesal . . .	206
IV. Naturaleza jurídica . . . . .	208
V. Apreciación del interrogatorio . . . . .	210
96. Los informes de representantes de entidades públicas . .	211
97. El interrogatorio en los procesos laborales . . . . .	213
98. La indagatoria . . . . .	214

CAPÍTULO XI

CONFESIÓN

	Pág.
99. Orígenes y naturaleza . . . . .	217
100. Clases de confesiones . . . . .	220
1º Judiciales y extrajudiciales . . . . .	220
2º Espontáneas y provocadas . . . . .	220
3º Orales y escritas . . . . .	221
4º Simples, calificadas, complejas y compuestas . . . . .	221
5º Expresas, fictas o presuntas . . . . .	221
101. Sujetos de la confesión . . . . .	221
1º La persona del confesante . . . . .	221
2º La capacidad del confesante . . . . .	222
102. Objeto de la confesión . . . . .	223
1º Objeto son los hechos . . . . .	223
2º Concepto jurídico de hechos . . . . .	225
103. El medio de la confesión . . . . .	225
104. Existencia, validez y eficacia de la confesión . . . . .	226
A) Requisitos para la existencia . . . . .	226
B) Requisitos para la validez . . . . .	227
C) Requisitos para la eficacia . . . . .	228
105. Caracteres de la confesión . . . . .	229
A) Indivisibilidad . . . . .	229
106. Caracteres de la confesión . . . . .	238
B) Retracción . . . . .	238
107. Elemento intencional de la confesión . . . . .	240
108. La confesión extrajudicial . . . . .	241

## CAPÍTULO XII

## JURAMENTO PROBATORIO

	Pág.
109. Nociones generales . . . . .	243
110. Clases de juramento . . . . .	244
1º Administrativo y judicial . . . . .	244
2º Estimatorio y deferido . . . . .	245
111. Condiciones y caracteres del juramento . . . . .	246

## CAPÍTULO XIII

## DOCUMENTOS

112. Noción y naturaleza . . . . .	249
113. Documento y testimonio . . . . .	252
114. Clases de documentos . . . . .	253
115. Publicidad y autenticidad . . . . .	254
a) La autenticidad . . . . .	255
b) La publicidad . . . . .	257
116. Reconocimiento del documento privado . . . . .	258
a) Reconocimiento expreso . . . . .	259
b) Reconocimiento implícito o ficto . . . . .	259
c) Desconocimiento del documento . . . . .	260
d) Reconocimiento espontáneo . . . . .	260
117. Partes del documento . . . . .	260
1. El tiempo, o fecha del documento . . . . .	261
2. El lugar del documento . . . . .	261
3. Contenido o texto . . . . .	262
4. Autor del documento, y su firma . . . . .	263
a) Firma de instrumentos públicos . . . . .	263
b) Firma de documentos privados en materia civil . . . . .	264
c) Firma de documentos privados en materia penal . . . . .	265
d) Noción y formas de la firma . . . . .	265
118. Instrumentos públicos “Ad substantiam actus” o “Ad solemnitatem”, e instrumentos “Ad probationem”	266

	Pág.
119. Aportación de documentos al proceso . . . . .	267
A. En materia civil . . . . .	267
B. La aportación de documentos en otros procesos se rige por las siguientes reglas . . . . .	270
1º En los penales . . . . .	270
2º En los laborales y contencioso-administrativos . . . . .	271
120. Evaluación de los documentos públicos . . . . .	272
A. Valor probatorio . . . . .	272
B. Eficacia probatoria . . . . .	273
121. Evaluación de los documentos privados . . . . .	273
A. Valor probatorio . . . . .	273
B. Eficacia probatoria . . . . .	275
122. El acceso a los documentos públicos . . . . .	277

## CAPÍTULO XIV

### INDICIOS

123. Noción y naturaleza . . . . .	287
124. Utilidad e importancia del indicio . . . . .	289
125. Elementos del indicio . . . . .	291
126. Estructura lógica del indicio . . . . .	291
127. Validez de la conclusión . . . . .	293
128. El razonamiento indiciario . . . . .	295
129. Indicio necesario y contingente . . . . .	297
130. Clases de indicios contingentes . . . . .	298
131. Prueba por concurso de indicios . . . . .	299
1) Son requisitos de los hechos indicadores . . . . .	300
2) Son requisitos de las inferencias lógicas . . . . .	300
132. La conducta de las partes como indicio . . . . .	301
133. Evaluación de los indicios . . . . .	302
134. El contraindicio . . . . .	302

## CAPÍTULO XV

## PRESUNCIONES

135.	La presunción como regla de experiencia . . . . .	305
136.	La presunción como medio legal de prueba . . . . .	306
137.	Fundamentos de las presunciones . . . . .	307
138.	Clasificación de las presunciones jurídicas . . . . .	308
139.	Naturaleza jurídica de las presunciones "iuris" . . . . .	310
	1ª Las presunciones se distinguen de los medios de prueba . . . . .	310
	2ª La presunción no es medio de prueba sino un sustituto . . . . .	311
	3ª La presunción es un expediente de técnica legislativa . . . . .	311
	4ª La presunción es un problema de carga de prueba .	312
	5ª La presunción es medio de prueba idóneo . . . . .	312
	6ª La presunción es imposición legal de un indicio . . .	312
140.	La prueba del hecho conocido . . . . .	313
141.	Inadmisibilidad de las presunciones penales . . . . .	314

## CAPÍTULO XVI

## PRUEBAS ANTICIPADAS

142.	Pruebas prejudiciales y causales . . . . .	315
143.	Declaración de parte como prueba anticipada . . . . .	316
144.	Documentos como prueba anticipada . . . . .	317
145.	Testimonios anticipados . . . . .	319
146.	Ratificación de testimonios recibidos fuera del proceso . . . . .	321
147.	Inspecciones judiciales y peritaciones anticipadas . . . .	322
148.	Pruebas trasladadas . . . . .	324

CAPÍTULO XVII

ASPECTOS PROBATORIOS EN EL DECRETO 2651  
DE 1991 (DESCONGESTIÓN JUDICIAL)

	Pág.
149. Introducción . . . . .	329
150. Práctica de pruebas de común acuerdo . . . . .	330
a) Prueba pericial . . . . .	331
b) Documentos . . . . .	332
c) Testimonios . . . . .	333
d) Inspección . . . . .	333
e) Interrogatorio de parte . . . . .	334
f) Valoración de las pruebas . . . . .	335
151. Pruebas practicadas unilateralmente . . . . .	335
a) Prueba pericial . . . . .	336
b) Documentos . . . . .	336
152. Otras reformas . . . . .	337
a) En relación con la prueba documental . . . . .	337
b) En relación con el interrogatorio de parte y la prueba testimonial . . . . .	338
c) En relación con informes y certificaciones . . . . .	338