

CARLOS LESSONA

**LAS
PRESUNCIONES
EN EL
DERECHO PROBATORIO**

**LEYER**

ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO I CONCEPTO Y CLASES DE PRESUNCIONES

1. Certeza y presunción	9
2. El proceso mental de las presunciones.....	10
3. Definición de presunción	10
4. Clases de presunciones.....	12

CAPÍTULO II RELACIONES DE LAS PRESUNCIONES

5. Presunción, indicio y conjetura	17
6. Presunción y prueba	21
7. Relaciones extrínsecas.....	21
8. Relaciones intrínsecas	21
9. Nuestra opinión.....	23
10. Presunción y ficción	29
11. El concepto de ficción	29
12. Manifestaciones de ficciones.....	30
13. Relaciones entre presunción y ficción	36
14. Lo presunto y lo tácito	37
15. La prueba de lo presunto y de lo tácito.....	43
16. La abrogación tácita de las leyes	43
17. La renuncia tácita a la prescripción	44
18. El consentimiento tácito	45
19. La ratificación tácita	46
20. La aceptación tácita de la herencia.....	47
21. Otros casos de consentimiento tácito.....	48
22. Consentimiento tácito y presunto en el Código de Procedimiento Civil.....	51

CAPÍTULO III
PRESUNCIONES LEGALES EN GENERAL

23. Génesis lógica, función judicial y fin judicial de las presunciones legales.....	55
24. Las presunciones legales como verdaderas pruebas.....	55
25. La dispensa de la necesidad de la prueba de las presunciones legales.....	56
26. La presunción legal no existe <i>sine lege</i>	56
27. La presunción de ausencia.....	57
28. Otras manifestaciones.....	58
29. Consecuencias del principio de inexistencia de la presunción legal <i>sine lege</i> . La máxima <i>filius ergo heres</i>	59
30. Presunción muciana.....	59
31. Presunción de la <i>lex procula</i>	60
32. Presunción en materia de <i>denuntiatio litis</i>	61
33. Las presunciones legales de vida o muerte del ausente.....	61
34. Derecho y jurisprudencia italiana.....	63
35. La opinión de BIANCHI.....	64
36. La opinión de MASUCCI.....	65
37. Nuestra opinión.....	65
38. Las presunciones legales de alimentos suministrados con ánimo de liberalidad.....	66
39. La presunción de título obligatorio y continuativo en las prestaciones de culto.....	67
40. Continuación.....	70
41. Continuación.....	73
42. El precepto de la ley de que ciertos hechos no se presumen.....	74

43. La solidaridad pasiva convencional no se presume en materia civil	75
44. La restitución de la prenda.....	79
45. La renuncia a una herencia no se presume.....	79
46. La novación no se presume.....	79
47. La máxima forense de que las renunciaciones no se presumen	83
48. Presunciones legales y disposiciones supletorias de la ley	86
49. Otros ejemplos de disposiciones supletorias.....	88
50. Disposiciones supletorias en materia de obligaciones.....	91
51. Disposiciones supletorias en materia mercantil.....	93

**CAPÍTULO IV
PRESUNCIONES LEGALES ABSOLUTAS**

52. Las presunciones " <i>iuris et de iure</i> " y los preceptos imperativos de la ley	97
53. Preceptos imperativos informados en un concepto presuntivo: incapacidad, formas <i>ad substantiam</i>	97
54. Toda presunción " <i>iuris et de iure</i> " es un verdadero precepto imperativo.....	98
55. La presunción " <i>iuris et de iure</i> " es un residuo de teorías convencionales	99
56. Las presunciones " <i>iuris et de iure</i> " en los códigos francés e italiano	103
57. Carácter taxativo del art. 1353 del Código Civil italiano	105
58. Presunciones de nulidad. Los artículos 773 y 1053 del Código Civil	106
59. El art. 687 del Código de Procedimiento Civil	107
60. El art. 811 del Código Civil	108

61. El artículo 707 del Código de Comercio.....	109
62. Presunciones que niegan la acción en juicio: la prescripción, el juego y la apuesta, la restitución del título de crédito, la negada acción solidaria y la ratificación tácita del matrimonio viciado por violencia o error	111
63. La reserva de la prueba en contrario en las presunciones de nulidad o en aquéllas en que se niega la acción en juicio.....	113
64. Demostración del carácter taxativo del art. 1353 del Código Civil.....	113
65. No contiene una presunción " <i>iuris et de iure</i> " el art. 307 del Código Civil	114
66. Ni la contienen los artículos 771, 772 y 852 del Código Civil.....	116
67. Ni los artículos 1385 y 1054.....	117
68. Ni los artículos 1457 y 1458 del Código Civil.....	117
69. Ni los artículos 1884 y 1894 del Código Civil.....	118
70. La presunción de culpa en los arts. 1153 y 1155 del Código Civil.....	118
71. El art. 1153 párrafo 4º	119
72. Funcionamiento práctico del principio establecido en el art. 1153 párrafo 4º	119
73. Fundamento común del principio: "existe culpa presumida absolutamente por la ley a cargo del patrono o del comitente"	122
74. Las recientes teorías de la responsabilidad de tales personas independientemente de la culpa: su principio común	122
75. Demostración de que el art. 1153, párrafo 4º, no está fundado en la culpa.....	123
76. Varias teorías de la responsabilidad sin culpa	125

77. Examen especial de la teoría del obrar a propio riesgo.....	127
78. Examen especial de la teoría de la representación.....	129
79. Identidad fundamental de estas dos teorías.....	130
80. El art. 1154 del Código Civil	131
81. Varias teorías sobre el fundamento de tal artículo.....	131
82. El art. 1154 no se funda sobre una presunción " <i>iuris et de iure</i> " de culpa.....	134
83. Demostración	139
84. Continuación.....	140
85. Verdadero fundamento del art. 1154 del Código Civil.....	141
86. El art. 1155 del Código Civil	142
87. La obligación de la prueba, en relación con el art. 1155 del Código Civil	144
88. No existe presunción " <i>iuris et de iure</i> " en el art. 11, n. 3, del Código Civil.....	145
89. Ni en los artículos 421 y 424 del Código Civil.....	147
90. Ni en el art. 892 del Código Civil.....	149
91. Ni en general cuando la ley emplea la locución "se entiende, se considera y semejantes" (artículos 636, 881, 926, 936, 937, 938, 1004, 1006, 1167, 1168, 1169, 1440, 1547, 1554, 1592, 1608, 1624 y 1638 del Código Civil).....	149
92. Empleo de tales locuciones en los artículos 3, 65, 75 y 881 del Código de Comercio	154

CAPÍTULO V
PRESUNCIONES LEGALES RELATIVAS

93. Característica de la presunción legal relativa.....	159
94. Contenido de la prueba contraria a dicha presunción	159

95. La presunción simple contra la presunción legal relativa	160
96. Examen de las principales presunciones legales relativas	160
97. Art. 448 del Código Civil.....	160
98. Arts. 568, 569, § 2º, del Código Civil.....	163
99. Art. 674 del Código Civil.....	164
100. Arts. 687, 691, 692 del Código Civil	166
101. Art. 702 del Código Civil.....	167
102. El art. 702 del Código Civil y el art. 116 del Código Civil.....	171
103. El art. 702 del Código Civil y el art. 452 del Código Civil.....	171
104. Art. 724, § último, del Código Civil	172
105. Art. 1121 del Código Civil.....	173
106. Art. 1414 del Código Civil.....	173
107. Arts. 1513, § último, 1958 del Código Civil	176
108. Art. 1577, § último, del Código Civil	176
109. Art. 1586 del Código Civil.....	177
110. Arts. 1588-1590 del Código Civil.....	177
111. Artículo 1809 del Código Civil.....	179
112. Art. 1639 del Código Civil.....	180
113. Art. 1834 del Código Civil.....	181
114. Arts. 1867, 1868 del Código Civil	182
115. Art. 80 del Código de Procedimiento Civil.....	183
116. Art. 46 del Código de Comercio.....	188
117. Art. 55, § último, del Código de Comercio	188
118. Art. 370 del Código de Comercio.....	189
119. Art. 393 del Código de Comercio.....	190
120. Art. 403 del Código de Comercio.....	190

121. Art. 633 del Código de Comercio.....	191
122. Art. 709 del Código de Comercio.....	192
123. Arts. 782, 783, 787 del Código de Comercio	195

**CAPÍTULO VI
PRESUNCIONES LEGALES MIXTAS**

124. Concepto de las presunciones legales mixtas.....	205
125. Presunciones legales mixtas en materia de ciudadanía (artículos 5° al 8° del Código Civil)	205
126. Teoría contraria del FR. BIANCHI.....	205
127. Refutación.....	207
128. Continuación.....	208
129. Aplicación de nuestra teoría al art. 8° del Código Civil.....	209
130. Presunción de comunidad de los muros di- visorios (art. 546 del Código Civil)	210
131. Prueba contraria	212
132. Presunción de comunidad de los fosos (artí- culos 565 y 567 del Código Civil).....	213
133. Presunción en materia de comunidad entre cónyuges (artículos 1437 y 1445 del Código Civil).....	214
134. Desconocimiento de la paternidad (artículos 159, 160, 162 y 165 del Código Civil)	214
135. La presunción de paternidad es legal mixta.....	215
136. Imposibilidad física de cohabitar con la mujer	216
137. Separación legal.....	218
138. Impotencia manifiesta.....	219
139. Adulterio y ocultación del nacido.....	219
140. Presunción de comerciabilidad (art. 4° del Código de Comercio).....	222

CAPÍTULO VII
PRESUNCIONES SIMPLES

141. Caracteres de las presunciones simples	227
142. Requisitos de inadmisibilidad de las presunciones simples	228
143. Necesidad de que la prueba testifical sea admisible	229
144. Consecuencias relativas al art. 174 del Código Civil.....	230
145. Quid en materia mercantil: artículos 44 y 53 del Código de Comercio; 1354 del Código Civil.....	232
146. Necesidad de que las presunciones sean graves, precisas y concordantes	236
147. Suficiencia de una presunción única	237
148. Valuación de más presunciones	238
149. Los requisitos de las presunciones y la motivación de las sentencias.....	239
150. Fuentes de las presunciones simples	240
151. El indicio, fuente de presunción.....	242
152. Las pruebas escritas imperfectas, fuente de presunción.....	242
153. La presunción como fuente de presunción.....	244
154. Casos en que se suelen o se deben admitir pruebas presuntivas.....	246
155. El estado de conocimiento. Ejemplo deducido del art. 430 del Código de Comercio.....	247
156. Las intenciones: fraude, simulación, dolo, captación.....	248
157. El consentimiento tácito. Ejemplo deducido del art. 17 del Código Civil	249
158. La incerteza o la imposibilidad de la prueba directa	249

159. Hechos de los cuales habitualmente se deducen las presunciones simples en los casos arriba indicados.....	250
160. Simulación.....	250
161. La relación personal entre los contrayentes.....	251
162. Condición económica de los contrayentes.....	252
163. Moralidad de los contrayentes.....	253
164. Modalidad del contrato.....	253
165. Circunstancias posteriores al contrato.....	254
166. Contratos especiales: enajenación de todos los bienes.....	254
167. Cambio de domicilio.....	255
168. Otros ejemplos.....	256
169. Admisibilidad de la prueba contraria a las presunciones simples.....	257
170. Jurisprudencia.....	258
171. Continuación.....	259
172. Nuestra opinión.....	260
Referencia bibliográfica.....	265