

**JORGE TIRADO HERNÁNDEZ**

Magistrado de la Sala Civil-Familia del Tribunal Superior de Cartagena  
Miembro de la Benemérita Academia Colombiana de Jurisprudencia

**DERECHO PROCESAL**  
**CURSO DE PRUEBAS JUDICIALES**

**PARTE GENERAL**

**Tomo I**

**2006**



**EDICIONES DOCTRINA Y LEY LTDA.**

## ÍNDICE GENERAL

Capítulo I: IMPORTANCIA Y NECESIDAD DE LA PRUEBA .....	1
Capítulo II: ORDENAMIENTO JURÍDICO PROBATORIO .....	9
1. Civil .....	11
2. Agrario .....	15
3. Comercial .....	17
4. Familia .....	18
5. Contencioso-administrativo .....	19
6. Laboral .....	19
7. Penal Mixto .....	20
8. Penal acusatorio adversativo .....	23
Capítulo III: ÁMBITO DE LA PRUEBA .....	43
1. Trascendencia de la prueba más allá del campo jurídico .....	45
2. Doble función de la prueba .....	47
3. Pruebas judiciales y derecho probatorio .....	47
Capítulo IV: NATURALEZA JURÍDICA DE LAS NORMAS PROBATORIAS ....	51
1. Diferentes tesis sobre la naturaleza de esas normas .....	53
2. Desarrollo de cada una de ellas .....	53
a. Tesis de la naturaleza material .....	54
b. Tesis de la naturaleza procesal .....	54
c. Tesis de la mixtura .....	54
d. Tesis de la existencia de dos tipos de normas probatorias .....	55
e. Tesis que las ubica en el derecho “justicial” .....	55
3. El caso colombiano .....	56
4. Finalidad de las normas probatorias .....	57
5. El ámbito penal .....	59



Capítulo IX: QUÉ ES PROBAR Y CÓMO SE PRUEBA .....	101
1. Nociones doctrinales .....	103
2. Elemental procedimiento probatorio .....	104
Capítulo X: SISTEMAS DE MEDIOS PROBATORIOS. MEDIOS PROBATORIOS EN COLOMBIA .....	107
1. Introito .....	109
2. Los medios probatorios .....	110
3. El caso del careo y los informes .....	112
3.1. El careo, su noción .....	112
3.1.1. El careo en penal .....	112
3.1.2. El careo en civil y forma de realizarlo .....	119
3.1.3. La confrontación en el proceso penal acusatorio .....	120
3.2. Los Informes .....	120
3.2.1. En Civil .....	121
3.2.2. En el proceso penal mixto .....	123
3.2.3. Importancia de los informes .....	123
3.2.4. Informes en el proceso penal acusatorio .....	123
4. El sistema de medios probatorios en Colombia .....	124
5. Diferencias entre medios probatorios en civil y en penal mixto .....	124
6. Los medios en el proceso penal acusatorio .....	125
7. Los medios probatorios en materia laboral .....	128
8. El caso de las presunciones legislativas .....	129
9. Sistemas de prueba legal y prueba libre .....	130
Capítulo XI: EL OBJETO DE LA PRUEBA .....	133
1. Noción de objeto de la prueba y comprensión del término .....	135
2. El objeto de la prueba en Colombia .....	140
3. Conclusión .....	142
4. Los hechos y las proposiciones procesales de las partes .....	143
Capítulo XII: EL TEMA DE LA PRUEBA .....	145
1. El tema de prueba y su diferencia con el objeto de la prueba .....	147
2. Noción de tema de la prueba y relación de hechos excluidos de él .....	147
3. El tema de la prueba en civil, en áreas afines y en el proceso penal mixto ....	148
4. En el proceso penal acusatorio .....	149
5. En laboral .....	150

6. En familia .....	150
7. En incidentes .....	151
Capítulo XIII: EL FIN DE LA PRUEBA JUDICIAL .....	153
1. Teorías alrededor del fin de la prueba .....	155
1.1. La de la convicción del juez .....	155
1.2. La del establecimiento de la verdad .....	158
1.3. La de la fijación formal de los hechos .....	159
2. El caso colombiano .....	159
3. Posición especial del h. Consejo de Estado .....	164
Teoría de la razonabilidad .....	166
Teoría de las cargas dinámicas .....	166
El fin de la prueba en materia penal .....	168
Capítulo XIV: SISTEMAS ACUSATORIO E INQUISITORIO .....	171
1. Historia de los dos sistemas .....	173
2. Concepción actual de cada uno de ellos .....	175
3. El criterio mixto o ecléctico .....	175
4. En el proceso civil colombiano .....	175
4.1. Prueba de oficio .....	176
4.2. Líneas jurisprudenciales sobre el tema .....	178
4.2.1. Primer grupo de jurisprudencias .....	178
4.2.2. Segundo grupo jurisprudencial .....	181
4.2.3. Tercer grupo de jurisprudencias .....	183
4.2.4. Cuarto grupo jurisprudencial .....	183
4.2.5. Prueba de oficio respecto de hechos sobrevinientes .....	185
5. Conclusión sobre el sistema civil imperante .....	185
6. En el proceso contencioso administrativo .....	187
7. En el proceso laboral .....	189
8. En el proceso penal mixto .....	190
9. En el proceso penal acusatorio adversativo .....	192
9.1. a 9.6. Esquematización del nuevo proceso penal acusatorio .....	192
10. El proceso penal acusatorio y la prueba de oficio .....	194
11. Iniciativa probatoria del Ministerio Público en el juicio penal acusatorio ....	197
12. Las estipulaciones probatorias en el proceso penal acusatorio .....	197

Capítulo XV: LOS PRINCIPIOS QUE INFORMAN LA PRUEBA .....	199
Generalidades .....	201
1. Principios de publicidad y contradicción .....	202
1.1. Noción e interrelación de esos principios .....	202
1.2. Aplicabilidad de ellos en las distintas áreas del derecho .....	204
1.3. Constituyen garantía del derecho de defensa .....	205
1.4. En el proceso penal acusatorio .....	206
2. Principio de formalidad (formalidades probatorias y su exigencia) .....	211
3. Principio de igualdad probatoria .....	217
4. Principio de unidad de la prueba .....	218
5. Principio de la comunidad o universalidad de la prueba .....	219
6. Principio del interés público en la función de la prueba .....	220
7. Principio de inmediación en la práctica de la prueba .....	221
7.1. Noción .....	221
7.2. En civil .....	222
7.3. En laboral .....	222
7.4. En lo contencioso administrativo .....	223
7.5. En el proceso penal mixto .....	223
7.6. En el penal acusatorio .....	224
8. Principio de oralidad .....	225
8.1. En Civil .....	225
8.2. En laboral .....	225
8.3. Su importancia en el nuevo proceso penal acusatorio .....	227
9. Principio de concentración .....	229
9.1. En Civil .....	229
9.2. En agrario .....	229
9.3. En penal acusatorio .....	230
10. Principio de efectividad de la prueba (ley 906 de 2004) .....	230
11. Principios de presunción de inocencia e <i>in dubio pro reo</i> .....	232
12. Principio de autenticidad de la prueba .....	240
Capítulo XVI: CONDICIONES QUE DEBE REUNIR LA PRUEBA .....	243
1. Introito .....	245
1.1. Pertinencia de la prueba .....	246
1.2. Eficacia de la prueba .....	249
1.3. Utilidad de la prueba .....	250
1.4. Licitud de la prueba .....	252

1.4.1. La prueba ilícita .....	254
1.4.1.1. Contexto histórico .....	254
1.4.1.2. Posturas alrededor del tratamiento de ella .....	256
a. <i>Escuela que la incluye</i> .....	256
b. <i>Escuela que la excluye</i> .....	257
1.4.1.3. El problema actual en Colombia .....	257
1.4.1.4. Tratamiento en Estados que optan por la segunda escuela .	257
1.4.1.5. Tendencia mundial actual hacia la proporcionalidad .....	260
1.4.1.6. La prueba refleja (diferentes teorías) .....	260
Sentencia SU-159 de 2002 de la h. Corte Constitucional .....	261
1.4.1.7. La prueba ilícita en Colombia .....	262
1. <i>Constitución de 1886</i> .....	262
2. <i>Códigos procesales penales de 1987 y 1991</i> .....	262
3. <i>Constitución de 1991</i> .....	262
4. <i>Materia penal y su periplo jurisprudencial</i> .....	263
5. <i>Criterios inferidos de esas jurisprudencias</i> .....	268
6. <i>Corte Constitucional y su contexto jurisprudencial</i> .....	270
7. <i>La prueba ilícita y la cláusula constitucional de exclusión</i> ..	275
7.1. a 7.3. <i>La cláusula a la luz de la jurisprudencia</i> <i>constitucional</i> .....	275
7.4. <i>Procedimiento y oportunidades para excluir la</i> <i>prueba ilícita</i> .....	277
1.5. Confiabilidad de la prueba .....	280
1.6. Coyunturas procesales para rechazar pruebas inconducentes .....	281
Capítulo XVII: OPORTUNIDADES PROBATORIAS .....	285
1. En materia civil (primera instancia) .....	287
1.1. Oportunidades generales .....	287
1.2. Oportunidades adicionales .....	288
1.3. Oportunidad para decretar las pruebas .....	291
1.4. Oportunidad adicional para el decreto de ellas .....	291
1.5. Prescendencia del término probatorio .....	292
1.6. Práctica de pruebas en el extranjero .....	292
1.7. Pruebas en segunda instancia a petición de parte .....	293
1.7.1. a 1.7.5. Causales .....	294
1.8. El caso de la apelación de autos .....	296
1.9. En casación .....	298
1.10. En revisión .....	298

## INDICE GENERAL

2. Oportunidades en comercial, agrario y familia .....	299
3. Momentos probatorios en el proceso penal .....	299
3.1. Proceso penal mixto (fase de indagación preliminar) .....	299
3.2. Etapa de la instrucción .....	300
3.3. Momento de la apertura del juicio .....	301
3.4. Oportunidad de la audiencia pública de juzgamiento .....	301
3.5. En la acción de revisión .....	302
3.6. En segunda instancia (no hay oportunidad probatoria) .....	303
3.7. Proceso penal acusatorio (oportunidades) .....	303
4. Oportunidades probatorias en laboral .....	305
4.1. Proceso ordinario (oportunidades generales) .....	305
4.1.2. Otras oportunidades generales .....	307
4.1.3. Oportunidades adicionales .....	308
4.1.4. La audiencia preliminar y las pruebas .....	309
4.1.5. Oportunidad para decretar las pruebas .....	310
4.1.6. El juzgamiento y las pruebas .....	310
4.1.7. a 4.1.9. Pruebas en segunda instancia .....	311
4.1.10. El proceso ordinario de única instancia .....	312
4.2. Proceso ejecutivo .....	312
4.3. Procesos relacionados con fuero sindical .....	313
4.4. Arbitramento .....	314
4.5. Recurso de revisión .....	315
5. En el proceso contencioso administrativo .....	315
5.1. Procesos ordinarios .....	316
Pruebas en segunda instancia .....	317
5.2. Procesos electorales .....	318
5.3. Recurso de revisión .....	319
5.4. Otros asuntos contencioso administrativos .....	319
6. Oportunidades para la valoración de las pruebas .....	320
Capítulo XVIII: CLASIFICACIÓN DE LAS PRUEBAS .....	323
1. Según su trámite (completas o controvertidas y viceversa) .....	325
1.1. Prueba sumaria .....	326
1.1.1. Sumaria testimonial .....	328
1.1.2. Sumaria documental .....	329

1.2. Principio de prueba por escrito .....	329
1.3. Prueba de referencia (penal acusatorio) .....	331
1.4. Testimonio de oídas e indicio contingente .....	332
2. Según su eficacia probatoria (plenas y no plenas) .....	333
3. En cuanto a la fuente de certeza (reales y personales) .....	334
4. Según su objeto(directas e indirectas) .....	335
5. Atendiendo su origen (originarias y trasladadas) .....	336
5.1. Prueba trasladada en civil .....	336
5.2. Prueba trasladada en el proceso penal mixto .....	340
5.3. Prueba trasladada en el penal acusatorio .....	340
6. Según el criterio cuantitativo (simples y compuestas).....	340
7. En relación con su contenido (de cargo y descargo) .....	341
8. Según la oportunidad para practicarlas (procesales y anticipadas) .....	341
8.1. Pruebas anticipadas en materia civil .....	341
8.1.1. Interrogatorio de parte .....	343
8.1.2. Reconocimiento de documentos .....	346
8.1.3. Exhibición de documentos, libros de comercio y cosas muebles .	347
8.1.4. Prueba testimonial (controvertida y sumaria) .....	348
8.1.5. Inspección judicial .....	348
8.1.6. Peritación o dictamen pericial .....	349
8.2. Prueba anticipada en penal .....	350
9. Prueba del estado civil .....	350
9.1. Primera fase .....	351
9.2. Segunda etapa .....	352
9.3. Tercera fase .....	352
9.4. El estado civil y los actos y hechos que lo originan .....	352
9.5. Regla imprescindible para su prueba .....	353
10. Según su función (históricas y críticas o lógicas).....	353
Capítulo XIX: PRODUCCIÓN U OBTENCIÓN DE LA PRUEBA. SU ASUNCIÓN .....	355
1. El procedimiento en sí, y sus fases o etapas .....	357
1.1. Fase de indagación e investigación de la prueba .....	357
1.2. Etapa de aseguramiento de la prueba y cadena de custodia .....	360
1.2.1. En qué consiste .....	360
1.2.2. Cadena de custodia en la ley 600 de 2000 .....	361



3.11.6. De los indicios .....	389
3.11.7. Del juramento .....	390
3.12. a 3.13. Conclusiones .....	390
Capítulo XXI: CARGA DE LA PRUEBA .....	393
1. Noción preliminar .....	395
2. Evolución histórico-jurídica .....	396
3. Algunas teorías sobre la carga de la prueba .....	399
4. Reglas esenciales sobre la carga .....	400
5. Exoneraciones a la carga de la prueba .....	405
5.1. Eximentes derivadas de conductas de las partes .....	406
5.2. Exoneraciones derivadas de la ley .....	407
5.2.1. Hechos notorios .....	407
5.2.2. Hechos indefinidos .....	413
5.2.3. Hechos presumidos .....	420
5.2.3.1. Presunciones legislativas y su análisis .....	420
5.2.3.2. Presunciones judiciales .....	426
5.2.3.2.1. a 5.2.3.2.3. Su estudio .....	426
5.2.3.2.4. Presunciones judiciales de culpa .....	427
5.2.3.2.4.a. Hecho propio .....	428
5.2.3.2.4.b. Hecho ajeno .....	428
5.2.3.2.4.c. Hecho de cosas animadas e inanimadas .....	430
5.2.3.2.4.d. Hecho de actividades peligrosas .....	430
5.3. Riesgo creado .....	432
5.3.1. Accidentes de trabajo .....	433
5.3.2. Pago de cheques falsos o adulterados .....	436
El caso del animal fiero .....	438
5.4. Cuadro de presunciones legislativas en distintas áreas .....	439
6. La costumbre, las normas jurídicas de alcance no nacional y la ley extranjera .....	459
6.1. La costumbre y su prueba .....	460
6.1.1. Procedencia de la costumbre (requisitos) .....	461
6.1.2. Contexto locativo .....	463
6.1.3. Prueba de la costumbre .....	464
6.1.4. Funciones y aplicabilidad de la costumbre mercantil .....	466
6.1.5. Casación por omisión en su aplicabilidad .....	467
6.2. La prueba de las normas jurídicas de alcance no nacional y ley extranjera .....	468

Capítulo XXII: CARGA DE LA PRUEBA EN LAS DISTINTAS ÁREAS . 473

1. En civil. Teoría del supuesto de hecho de la norma jurídica invocada .....	475
1.1. Teoría de las cargas dinámicas .....	477
Jurisprudencia de la h. Corte Suprema de Justicia .....	477
1.2. Casos de manejo de la carga en civil .....	485
1.2.1. Caso del artículo 424 del C. de P. Civil .....	485
1.2.2. Procesos de reivindicación .....	488
1.2.3. La buena fe y la exigencia de prueba .....	490
1.2.4. Caso de las recusaciones .....	492
2. Casos en el área comercial .....	493
2.1. Acciones de enriquecimiento cambiario .....	493
2.2. Contratos de seguros .....	495
2.3. La competencia desleal .....	497
2.4. Ley de comercio electrónico (Ley 527 de 1999) .....	506
3. Casos en el campo del derecho de familia (introito) .....	509
3.1. Presunción en materia de alimentos .....	510
3.2. Presunciones de paternidad .....	512
3.3. Presunción de sociedad patrimonial de hecho .....	515
4. La carga en materia penal .....	518
4.1. La procedencia del instituto .....	518
4.2. a 4.3. Su perspectiva jurisprudencial .....	520
4.4. La carga de la prueba de la parte civil .....	523
4.5. La carga en la acción de revisión .....	524
5. Casos en laboral y seguridad social .....	525
5.1. Presunción de contrato de trabajo .....	527
5.2. Despido injustificado .....	529
5.3. Despido con violación del trámite convencional .....	530
5.4. Presunción de afectación del mínimo vital por no pago salarios y pensiones ...	530
5.5. A trabajo igual, salario igual .....	531
5.6. Falta de afiliación al sistema general de pensiones .....	532
5.7. Aporte de pruebas sobre semanas de cotización .....	532
5.8. Pensión de sobreviviente a favor del compañero (a) permanente .....	533
6. Casos en el derecho administrativo .....	534
6.1. Actuaciones referidas al derecho de petición .....	534
6.2. Otras actuaciones ante la administración .....	535

6.3. En los procesos ante la jurisdicción contencioso-administrativa .....	536
La carga en las acciones de reparación directa .....	537
7. La carga en los procesos agrarios .....	539
7.1. a 7.2. Situaciones de las que puede derivar la necesidad de probar ....	539
8. La carga en los distintos procedimientos .....	540
9. Prerrogativas probatorias .....	542
ÍNDICE TEMÁTICO .....	549
ÍNDICE DE NORMAS .....	555