

JAIRO PARRA QUIJANO
Profesor de la Universidad Externado de Colombia

**TRATADO
DE LA PRUEBA JUDICIAL
INDICIOS
Y PRESUNCIONES**

TOMO IV

QUINTA EDICIÓN

**Ampliada y Actualizada
Ley 906 de 2004 – Código de Procedimiento Penal**



LIBRERÍA EDICIONES DEL PROFESIONAL LTDA.

ÍNDICE GENERAL

Capítulo I

LOS INDICIOS

1.	ETIMOLOGÍA	3
2.	BREVE HISTORIA DE LOS INDICIOS	3
3.	EL INDICIO COMO HECHO	9
4.	LOS INDICIOS SON MEDIOS DE PRUEBA	10
4.1.	TESIS DE QUIENES CONSIDERAN QUE NO SON MEDIOS DE PRUEBA .	10
4.2.	TESIS DE QUIENES CONSIDERAN QUE SON MEDIOS DE PRUEBA ..	12
5.	NATURALEZA DE LA PRUEBA INDICIARIA	12
6.	NECESIDAD DE LA PRUEBA INDICIARIA	14
7.	DEFINICIÓN DE INDICIO	18
7.1.	NUESTRO CRITERIO	22
7.2.	CRITERIO DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA SOBRE LA NOCIÓN DE INDICIO	23
8.	EL RAZONAMIENTO INDICIARIO	24
9.	LAS REGLAS DE LA EXPERIENCIA Y LA PRUEBA INDICIARIA	27
10.	¿ES LA ESTRUCTURA LÓGICA DEL INDICIO UN SILOGISMO DEDUCTIVO? ...	29
10.1.	NUESTRO CONCEPTO	30
10.2.	EJEMPLO	33
11.	LA CIENCIA, LA TÉCNICA Y LOS INDICIOS	36
12.	INDICIOS NECESARIOS Y CONTINGENTES	38
12.1.	NUESTRO CRITERIO	42
13.	INDICIO GRAVE	43
13.1.	NUESTRO CRITERIO	43
13.2.	DOCTRINA NACIONAL SOBRE EL INDICIO GRAVE	44
13.3.	CRÍTICA A LA TESIS ANTERIOR	45
13.4.	DOCTRINA DE LA CORTE SOBRE EL INDICIO GRAVE	46
14.	¿PUEDE EL INDICIO CONTINGENTE GRAVE TRANSFORMARSE EN INDICIO NECESARIO?	47
14.1.	DOCTRINA DE LA CORTE SOBRE EL INDICIO NECESARIO, SALA DE CASACIÓN PENAL	48
14.2.	NUESTRA CRÍTICA	51
14.3.	CUADRO EXPLICATIVO	52

15.	ALGUNOS EJEMPLOS DE INDICIOS	52
15.1.	INDICIO DE CAPACIDAD DE DELINQUIR	52
15.2.	EL INDICIO DE OPORTUNIDAD PARA DELINQUIR	53
15.3.	EL INDICIO DE LAS HUELLAS MATERIALES DEL DELITO.....	54
16.	DIFERENCIA ENTRE INDICIOS Y PRESUNCIONES JUDICIALES O DE HOMBRE	55
17.	LA COARTADA	57
18.	APRECIACIÓN DE LOS INDICIOS	58
19.	LA DECLARACIÓN DEL OFENDIDO ES UN VERDADERO TESTIMONIO	62
20.	LA PRUEBA DE INDICIOS Y EL RECURSO DE CASACIÓN	63
21.	UNIDAD DEL INDICIO	66
21.1.	NUESTRO CRITERIO	68
21.2.	EJEMPLOS	68
22.	LA PRUEBA INDICIARIA Y LA PRESUNCIÓN DE INOCENCIA	75
22.1.	EXPLICACIÓN DE LA REGLA DE LA EXPERIENCIA	77
22.2.	RELACIONES ENTRE LA PRESUNCIÓN DE INOCENCIA Y LAS REGLAS DE LA EXPERIENCIA Y LA PRUEBA INDICIARIA	78
22.3.	EL HECHO, ESCRUTADO CON DILIGENCIA, HACE SURGIR LA REGLA DE LA EXPERIENCIA	78
22.4.	QUÉ FUNCIÓN, EN EL CASO DE LA PRUEBA INDICIARIA CUMPLE LA REGLA DE LA EXPERIENCIA, FRENTE A LA PRESUNCIÓN DE INOCENCIA	78
22.5.	MOSTRAR EL HECHO INDICIO Y LA REGLA DE LA EXPERIENCIA PERMITE EJERCITAR EL DERECHO DE CONTRADICCIÓN Y COMO CON- SECUENCIA SE DA APLICACIÓN A LA PRESUNCIÓN DE INOCENCIA	79
22.6.	PRESUNCIÓN DE INOCENCIA Y CONTROL DEMOCRÁTICO DE LA PRUEBA DE INDICIOS	79
23.	DESARROLLO DE LAS CIRCUNSTANCIAS QUE CONTRIBUYERON A LA FORMACIÓN DEL MÉTODO DE LA PRUEBA INDICIARIA	80
24.	EL INDICIO Y LA CASACIÓN PENAL	88
24.1.	ASPECTOS GENERALES	88
24.2.	SEÑALAMIENTO DEL ERROR EN LA PRUEBA INDICIARIA	88
24.3.	JURISPRUDENCIAS DE LA CORTE SOBRE EL ERROR EN MATERIA INDICIARIA	89
24.4.	EJEMPLO DE LA MANERA COMO SE ENJUICIA LA PRUEBA INDI- CIARIA EN CASACIÓN PENAL	90
24.5.	MÁS VUELTAS SOBRE EL ESTUDIO EN CONJUNTO DE LA PRUEBA INDICIARIA	93
24.6.	AFECCIÓN DE LOS HECHOS A LA RACIONALIDAD	95
24.7.	EL INDICIO, LA SOSPECHA, EL PÁLPITO, LA INTUICIÓN, LA CORAZONADA	99
24.8.	LOS LLAMADOS CONTRAINDICIOS	103

25. TRATAMIENTO DE LA PRUEBA INDICIARIA EN EL NUEVO CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL (LEY 906 DE 2004)	108
25.1. EL EMPLEO DE LA PRUEBA INDICIARIA	108
25.2. FUNCIONES QUE CUMPLEN LOS ELEMENTOS MATERIALES PROBATORIOS Y EVIDENCIA FÍSICA	109
25.3. LA PRUEBA INDICIARIA Y LAS PARTES EN EL NUEVO CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL	110
25.4. EXIGENCIA PROBATORIA PARA IMPUTAR	110
25.5. EXIGENCIA PROBATORIA PARA LAS MEDIDAS DE ASEGURAMIENTO	111
25.6. EXIGENCIA PROBATORIA PARA ACUSAR	112
26. INDICIOS ELABORADOS CON BASE EN PROVIDENCIAS DEL CONSEJO DE ESTADO (SECCIÓN SEGUNDA Y TERCERA).....	115
26.1. INDICIOS QUE PERMITEN AFIRMAR QUE NO HUBO UN ENFRENTAMIENTO ARMADO	115
26.1.1. Primer caso	115
26.1.2. Segundo caso	118
26.1.3. Tercer caso	120
26.1.4. Cuarto caso	121
26.1.5. Quinto caso	123
26.1.6. Sexto caso	125
26.1.7. Séptimo caso	127
26.2. INDICIOS QUE SEÑALAN QUE LAS AUTORIDADES HICIERON USO DE LAS ARMAS DE FUEGO EN LEGÍTIMA DEFENSA	128
26.2.1. Primer caso	128
26.2.2. Segundo caso	129
26.3. INDICIOS QUE MUESTRAN QUE LA MUERTE DEL DETENIDO ES IMPUTABLE A SUS CAPTORES	131
26.3.1. Primer caso	131
26.3.2. Segundo caso	132
26.3.3. Tercer caso	134
26.3.4. Cuarto caso	136
26.4. INDICIOS QUE APUNTAN QUE LA MUERTE DE QUIEN FUE DETENIDO Y POSTERIORMENTE DEJADO EN LIBERTAD, ES ATRIBUIBLE A AGENTES DEL ORDEN	138
26.5. INDICIOS QUE PRUEBAN QUE LA MUERTE DE CIVILES ES IMPUTABLE A AGENTES DEL ORDEN	139
26.6. INDICIOS DE QUE LOS DESAPARECIMIENTOS Y MUERTES DE PERSONAS ES ATRIBUIBLE A LA AUTORIDAD	143
26.6.1. La Corte Interamericana señala los criterios de valoración de la prueba, como Tribunal Internacional	144
26.6.2. Pruebas	146

26.7.	INDICIOS DE SUICIDIO Y DE HOMICIDIO	150
26.7.1.	Hechos indicadores del suicidio de un soldado	150
26.7.2.	Indicios de homicidio	152
26.7.3.	La Corte Interamericana de Derechos Humanos, por medio de la prueba indiciaria llega a la conclusión que el detenido se suicidó 145.	154
26.7.4.	Más vueltas sobre los indicios de suicidio.	156
26.8.	LA MUERTE DE UN SOLDADO ES ATRIBUIBLE A TÍTULO DE CULPA A SUS SUPERIORES	159
26.8.1.	Estando en servicio, fallece el soldado K, por sarampión	159
26.8.2.	Un soldado fallece por exceso en el entrenamiento	160
26.9.	LA PRESTACIÓN DE LOS SERVICIOS PÚBLICOS DE SALUD: LA MEDICINA GRUPAL. LA PRUEBA INDICIARIA IDÓNEA PARA PROBAR LA CAUSALIDAD EN MATERIA MÉDICA	161
26.10.	ACCIDENTES DE TRÁNSITO	168
26.10.1	Primer caso: Exceso de velocidad	168
26.10.2.	Segundo caso: Contravía	169
26.10.3.	Tercer caso: Estado de embriaguez de la víctima	170
26.11.	PRUEBA INDICIARIA DE LA DESVIACIÓN DE PODER	171
26.11.1.	En contratación estatal	172
26.11.2.	En laboral administrativo	177
26.11.2.1.	Primer caso	177
26.11.2.2.	Segundo caso	179
26.11.2.3.	Tercer caso	181
26.11.2.4.	Cuarto caso	182
26.11.2.5.	Quinto caso	183
26.11.2.6.	Sexto caso.	184
ANEXO	185

Capítulo II

DE LAS PRESUNCIONES

1.	GENERALIDADES	199
2.	BREVE HISTORIA DE LAS PRESUNCIONES	200
2.1.	PERÍODO CLÁSICO ROMANO	200
2.2.	PERÍODO IMPERIAL	200
2.3.	DERECHO JUSTINIANO	200
2.4.	RESUMEN DE LA ÉPOCA ROMANA	201
2.5.	DERECHO CANÓNICO	201
2.6.	ÉPOCA MEDIEVAL	201
3.	REGULACIÓN LEGAL EN COLOMBIA EN MATERIA PROCESAL CIVIL	201

4.	ES LA PRESUNCIÓN MEDIO DE PRUEBA	202
5.	LAS PRESUNCIONES NO SON MEDIO DE PRUEBA	203
6.	JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA, EN SEDE DE CASA- CIÓN CIVIL	204
7.	JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA, EN SALA PLENA, SOBRE LOS INDICIOS Y LAS PRESUNCIONES	205
8.	RAZONAMIENTO FINAL SOBRE LAS DOS JURISPRUDENCIAS DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA	208
9.	LA PRESUNCIÓN IURIS ET DE IURE	209
10.	LA PRESUNCIÓN IURIS TANTUM (TAN SOLO DE DERECHO)	212
11.	LA PRESUNCIÓN JUDICIAL	214
12.	FUNCIÓN DE LAS PRESUNCIONES LEGALES (IURIS ET DE IURE O IURIS TANTUM)	215
13.	RELACIONES ENTRE LAS PRESUNCIONES Y LA CARGA DE LA PRUEBA	216
14.	RAZONAMIENTO EN LAS PRESUNCIONES	217
	14.1. LA INFERENCIA INDUCTIVA	217
	14.2. PRINCIPIOS DE LA INDUCCIÓN	218
	14.3. DOMINIO DE LA CERTEZA O DE LO PROBLEMÁTICO	219
	14.4. PLENA PRUEBA DE LOS ANTECEDENTES O CIRCUNSTANCIAS	219
	14.5. QUIÉN HACE EL PROCESO INDUCTIVO EN LAS PRESUNCIONES ...	220
	14.6. ACTIVIDAD DEL JUEZ EN LAS PRESUNCIONES JUDICIALES	221
15.	MANERA COMO SE DESVIRTÚA LA PRESUNCIÓN	221
16.	DIFERENCIA ENTRE INDICIOS Y PRESUNCIONES	221
17.	EL COMPORTAMIENTO DE LAS PARTES COMO INDICIO	223
18.	ALGUNAS PRESUNCIONES EN EL DERECHO CIVIL	226
	18.1. DEL DOMICILIO	226
	18.2. DEL PRINCIPIO Y FIN DE LA EXISTENCIA DE LAS PERSONAS	227
	18.3. DE LA NULIDAD DEL MATRIMONIO	230
	18.4. DEL DIVORCIO	230
	18.5. DE LA SEPARACIÓN DE CUERPOS	231
	18.6. OBLIGACIONES Y DERECHOS ENTRE LOS CÓNYUGES	232
	18.7. DE LOS HIJOS LEGÍTIMOS CONCEBIDOS EN EL MATRIMONIO	232
	18.8. DE LA PATRIA POTESTAD	240
	18.9. CURADURÍA DEL MENOR	241
	18.10. REMOCIÓN DE LOS TUTORES Y CURADORES	241
	18.11. DE LA OCUPACIÓN	242
	18.12. ACCESIÓN DE UNA COSA MUEBLE A OTRA	242
	18.13. DE LA POSESIÓN	243
	18.14. DE LAS SERVIDUMBRES LEGALES	245
	18.15. DE LAS SERVIDUMBRES VOLUNTARIAS	245

18.16. REGLAS GENERALES DE LA SUCESIÓN POR CAUSA DE MUERTE ..	246
18.17. DE LAS ASIGNACIONES TESTAMENTARIAS	246
18.18. DE LAS SUSTITUCIONES	248
18.19. DE LA APERTURA DE LA SUCESIÓN, Y DE SU ACEPTACIÓN, REPU- DIACIÓN E INVENTARIO	248
18.20. DE LAS DONACIONES ENTRE VIVOS	248
18.21. ACTOS Y DECLARACIONES DE VOLUNTAD	249
18.22. DEL PAGO EFECTIVO EN GENERAL	249
18.23. DE LA IMPUTACIÓN DEL PAGO	249
18.24. DEL PAGO POR CESIÓN DE BIENES O POR ACCIÓN EJECUTIVA DEL ACREEDOR O ACREEDORES	250
18.25. DE LA REMISIÓN	250
18.26. DE LA PÉRDIDA DE LA COSA QUE SE DEBE	250
18.27. DEL HABER DE LA SOCIEDAD CONYUGAL	251
18.28. DE LA DOTE Y DE LAS DONACIONES POR CAUSA DE MATRIMONIO	252
18.29. DE LA COMPRAVENTA	253
18.30. DEL DERECHO DE HERENCIA	254
18.31. DE LAS OBLIGACIONES DEL ARRENDATARIO	254
18.32. DE LOS CONTRATOS PARA LA CONFECCIÓN DE UNA OBRA MATERIAL	256
18.33. DEL MUTUO O PRÉSTAMO DE CONSUMO	257
18.34. DEL DEPÓSITO PROPIAMENTE DICHO	258
18.35. DE LOS CONTRATOS ALEATORIOS	259
18.36. DEL PAGO DE LO DEBIDO	259
18.37. RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL	259
18.38. DE LA RESPONSABILIDAD POR ACTIVIDADES PELIGROSAS	267
19. ALGUNAS PRESUNCIONES EN EL DERECHO COMERCIAL	278
19.1. DE LOS COMERCIANTES	278
19.2. DE LA COMPETENCIA DESLEAL	279
19.3. DE LAS SOCIEDADES COMERCIALES	280
19.4. ADMINISTRADORES	281
19.5. MATRICES Y SUCURSALES	282
19.6. ADMINISTRACIÓN Y REPRESENTACIÓN DE LA SOCIEDAD	282
19.7. DE LAS SOCIEDADES EN COMANDITA	283
19.8. JUNTA DIRECTIVA	283
19.9. DE LA SOCIEDAD MERCANTIL DE HECHO	284
19.10. ESTABLECIMIENTOS DE COMERCIO	284
19.11. NOMBRES COMERCIALES Y ENSEÑAS	286
19.12. DE LOS TÍTULOS VALORES	286
19.13. LETRA DE CAMBIO	288
19.14. EL CHEQUE	289

19.15. CARTA DE PORTE Y CONOCIMIENTO DE EMBARQUE	289
19.16. FACTURAS CAMBIARIAS	290
19.17. ACCIONES	291
19.18. DE LAS OBLIGACIONES EN GENERAL	292
19.19. LA REPRESENTACIÓN	292
19.20. EL CONTRATO EN GENERAL	293
19.21. EL PAGO	294
19.22. LA COSA VENDIDA	295
19.23. EL PRECIO	295
19.24. OBLIGACIONES DEL VENDEDOR	295
19.25. OBLIGACIONES DEL COMPRADOR	296
19.26. DEL CONTRATO DE SUMINISTRO	297
19.27. DEL CONTRATO DE TRANSPORTE	298
19.28. TRANSPORTE DE COSAS	301
19.29. DEL CONTRATO DE SEGURO	302
19.30. SEGURO DE TRANSPORTE	304
19.31. SEGURO DE PERSONAS	304
19.32. EL MUTUO	304
19.33. DEL DEPÓSITO	304
19.34. DEL CONTRATO DE HOSPEDAJE	305
19.35. DE LA PRENDA	305
19.36. DE LA FIDUCIA	305
19.37. DE LA CUENTA CORRIENTE	306
19.38. DEL MANDATO	307
19.39. DE LOS CONTRATOS BANCARIOS	307
19.40. DEL ARMADOR	307
19.41. DE LOS RIESGOS Y DAÑOS EN LA NAVEGACIÓN MARÍTIMA	308
19.42. DEL TRANSPORTE MARÍTIMO	308
19.43. DEL ARRENDAMIENTO DE LAS NAVES	308
19.44. DE LA AERONÁUTICA	308
19.45. DE LA QUIEBRA	309
20. LAS PRESUNCIONES DE PATERNIDAD EXTRAMATRIMONIAL	311
20.1. EN EL CASO DE RAPTO O VIOLACIÓN, CUANDO EL TIEMPO DEL HECHO COINCIDE CON EL DE LA CONCEPCIÓN	312
20.2. EN EL CASO DE SEDUCCIÓN REALIZADA MEDIANTE HECHOS DOLOSOS, ABUSO DE AUTORIDAD O PROMESA DE MATRIMONIO	312
20.3. DECLARACIÓN INEQUÍVOCA DE PATERNIDAD MEDIANTE CARTA U OTRO ESCRITO	312
20.4. EN EL CASO DE QUE ENTRE EL PRESUNTO PADRE Y LA MADRE HAYAN EXISTIDO RELACIONES SEXUALES EN LA ÉPOCA EN QUE SEGÚN EL ARTÍCULO 92 DEL CÓDIGO CIVIL, PUDO TENER LUGAR LA CONCEPCIÓN	313

20.5. SI EL TRATO PERSONAL Y SOCIAL DADO POR EL PRESUNTO PADRE A LA MADRE DURANTE EL EMBARAZO Y PARTO, DEMOSTRADO CON HECHOS FIDEDIGNOS, FUERE, POR SUS CARACTERÍSTICAS, CIERTAMENTE INDICATIVO DE LA PATERNIDAD, SIENDO APLICABLES EN LO PERTINENTE LAS EXCEPCIONES PREVISTAS EN EL INCISO FINAL DEL ARTÍCULO ANTERIOR.....	315
20.6. CUANDO SE ACREDITE LA POSESIÓN NOTORIA DEL ESTADO DE HIJO	315

Capítulo III

LEGISLACIÓN COMPARADA

1. ARGENTINA	319
1.1. INDICIOS EN EL CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO EN MATERIA PENAL, PARA LA JUSTICIA FEDERAL Y LOS TRIBUNALES ORDINARIOS DE LA CAPITAL Y TERRITORIOS NACIONALES	319
1.2. JURISPRUDENCIA DE LA ARGENTINA	320
1.3. CRÍTICA DE LA JURISPRUDENCIA REFERIDA	321
1.4. INDICIOS EN MATERIA CIVIL	322
2. BRASIL	323
2.1. EL CÓDIGO DE PROCESO CIVIL	323
3. BOLIVIA	324
3.1. CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO CIVIL	324
4. CHILE	324
4.1. CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO CIVIL	324
4.2. CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL	325
4.3. DOCTRINA	326
5. URUGUAY	327
5.1. EL CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO CIVIL URUGUAYO SEÑALA:	327
6. VENEZUELA	329
6.1. CÓDIGO DE ENJUICIAMIENTO CRIMINAL	329
6.2. DOCTRINA VENEZOLANA	329
6.3. NUESTRO CRITERIO	330
6.4. CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO CIVIL VENEZOLANO	331
7. PANAMÁ	331
7.1. CÓDIGO JUDICIAL (PROCEDIMIENTO CIVIL)	331
8. PERÚ	332
8.1. CÓDIGO DE PROCEDIMIENTOS CIVILES DE LA REPÚBLICA DEL PERÚ	332
9. GUATEMALA	333
9.1. EL CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL DE GUATEMALA	333
9.2. EL CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO CIVIL Y MERCANTIL DE GUATEMALA	335
9.3. JURISPRUDENCIA	335

10.	CUBA	337
10.1.	DOCTRINA	337
10.2.	CRÍTICA	337
11.	MÉXICO	338
11.1.	JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE MÉXICO .	339
11.2.	CÓDIGO DE PROCEDIMIENTOS CIVILES DEL ESTADO DE MORELOS. (MÉXICO)	345
12.	ESTADOS UNIDOS DE NORTEAMÉRICA	346
12.1.	DEFINICIÓN Y NATURALEZA	346
12.2.	REGLA 301. PRESUNCIONES EN GENERAL EN LAS ACCIONES Y PROCEDIMIENTOS CIVILES	348
12.3.	REGLA 302. APLICABILIDAD DE LA LEY ESTATAL PARA LAS ACCIONES CIVILES Y LOS PROCEDIMIENTOS	350
12.4.	ILUSTRACIONES	352
12.5.	CONFUSIÓN EN LA TERMINOLOGÍA	354
12.6.	PRESUNCIONES CONFLICTIVAS. (CONFLICTING PRESUMPTIONS)	358
12.7.	OPOSICIÓN Y PRESUNCIÓN. (OPPOSING AND PRESUMTION)	359
12.8.	INSTRUCCIÓN AL JURADO	364
12.9.	REGLA 302. APLICABILIDAD DE LA LEY ESTATAL EN LAS ACCIO- NES Y PROCEDIMIENTOS CIVILES	367
12.10.	CASOS CRIMINALES (PENALES)	373
13.	ITALIA	393
13.1.	DOCTRINA	393
13.2.	CRÍTICA A LA TESIS DE UGO ROCCO	395
14.	LOS INDICIOS SEGÚN FILANGIERI	395
15.	LOS INDICIOS SEGÚN JEREMÍAS BENTHAM	397
16.	LOS INDICIOS SEGÚN PIETRO ELLERO	399
16.1.	CLASIFICACIÓN DE LOS INDICIOS	399
16.2.	CUADRO EXPLICATIVO DE LOS INDICIOS DE PIETRO ELLERO	405