

ORLANDO ALFONSO RODRÍGUEZ CHOCONTÁ

EL TESTIMONIO PENAL Y SUS ERRORES

SU PRÁCTICA EN EL JUICIO ORAL
Y PÚBLICO

Segunda edición



EDITORIAL TEMIS S. A.

Bogotá - Colombia

2005

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Prefacio a la segunda edición	IX
Introducción de la primera edición	I

CAPÍTULO I

EL TESTIMONIO

1. Enunciado	3
2. Testimonio penal	4
3. Clases de testimonio	8
A) Según la sensopercepción	8
a) Testimonio propio o directo o “in facto”	8
b) Testimonio impropio o indirecto, o “post factum”	9
B) Según su posición	9
a) Testimonio de aserción	9
b) Testimonio de refutación	9
C) Según el contenido	10
a) Testimonio común	10
b) Testimonio de comprobación o de perito	10
c) Testimonio técnico	11

CAPÍTULO II

PRINCIPIOS DEL TESTIMONIO

1. Contradicción	16
2. Inmediación	19
3. Principio de concentración	23
4. Publicidad	23
5. Oralidad	27

CAPÍTULO III

DEBER DE TESTIMONIAR

	PÁG.
1. Enunciado	31
2. Obligación legal de testimoniar	33
3. Sistema de coerción	34
A) Conducción	35
B) Sanciones por renuencia	36
4. Causa justificada	37

CAPÍTULO IV

EXCEPCIONES AL DEBER DE TESTIMONIAR

1. Enunciado	39
2. No inculpar a la familia	40
A) Los descendientes y ascendientes en línea recta	43
B) El cónyuge o compañero permanente	43
C) Hijo adoptivo	43
3. No inculparse	45
4. Secreto profesional	46
A) El médico	48
B) El ministro del culto religioso	50
C) El periodista	52
D) Los contadores	53
E) El abogado	54
F) El investigador con el informante	56

CAPÍTULO V

ADMISIBILIDAD DEL TESTIMONIO

1. Enunciado	59
2. Derecho a la prueba y la admisibilidad	60
A) Para la Fiscalía	61
B) Para el procesado	61
3. Oportunidad de pruebas	61
4. Solicitud excepcional	62
5. Presupuestos de admisibilidad	63
A) Ilicitud	63
B) Pertinencia	64

6. Impugnación de admisibilidad	66
A) Artículo 359 del Código de Procedimiento Penal	67
B) Inconducencia, ineficacia o inutilidad	67

CAPÍTULO VI

DECLARACIÓN JURADA

1. Enunciado	69
2. Objeto de la declaración	70
A) Declaración jurada para consignar evidencia probatoria	70
B) Declaración jurada para impugnar credibilidad	70
C) Declaración jurada como respaldo probatorio para decretar registro y allanamiento	71
3. Prueba preconstituida	71

CAPÍTULO VII

TESTIMONIO ANTICIPADO

1. Enunciado	75
2. Solicitud	78
3. Renuencia de la contraparte	78
4. Exigencias para su práctica	79
A) Que sea practicada ante el juez que cumpla funciones de control de garantías	79
B) Que sea solicitada por el fiscal general o el fiscal delegado, por la defensa o por el ministerio público en los casos previstos en el artículo 112	80
C) Que sea por motivos fundados y de extrema necesidad y para evitar la pérdida o alteración del medio probatorio	81
D) Que se practique en audiencia pública y con observancia de las reglas previstas para la práctica de pruebas en el juicio	82
5. Conservación del testimonio anticipado	84

CAPÍTULO VIII

INTERROGATORIO

1. Definición	87
2. Preparación del interrogatorio	88

	PÁG.
3. Entrevista con el testigo	90
4. Tecnología para el interrogatorio	93
5. Interrogatorio cruzado	96
6. Facultades del juez en el interrogatorio	97
A) La verdad y la justicia	99
B) Garante de los derechos humanos	100
C) No influye en la sentencia	100
7. Intervención del ministerio público en el interrogatorio	102
A) Garante de los derechos fundamentales	102
B) Único organismo no perteneciente a la rama judicial	102
C) Propender a la verdad y la justicia	103
D) Solicitar la prueba anticipada	103
E) Ejercer la oposición en el interrogatorio	103
F) Limitantes	103

CAPÍTULO IX

PRÁCTICA DEL INTERROGATORIO

1. Presentación de los testigos	105
2. Examen de los testigos	106
A) El juez	106
B) Las partes	107
3. Examen separado de los testigos	107
A) Acreditación del testigo	108
B) Los hechos	109
4. Autenticación de la evidencia al interrogatorio	109
5. Consulta de documentos	110
6. Orden de las preguntas al testigo	111

CAPÍTULO X

CONTRAIINTERROGATORIO

1. Antecedente	115
2. Utilidad del contrainterrogatorio	119
3. Conveniencia del contrainterrogatorio	120
4. Preparación	120
A) Interrogador	121
B) El contrainterrogador	121
5. Posición del testigo	123

	PÁG.
6. Formulación del contrainterrogatorio	124
7. Cometidos del contrainterrogatorio	125
A) La credibilidad personal del testigo	126
B) La credibilidad del testimonio	127
C) Obtener que el testimonio apoye aunque sea parcialmente la pre- tensión del contrainterrogador	127
D) Obtener del testigo una declaración inconsistente con otras prue- bas presentadas por la contraparte	128
E) Sacar a relucir lo que el testigo omitió	129
F) Provocarle una contradicción al testigo	129
8. La pregunta	131

CAPÍTULO XI

CREDIBILIDAD

1. Enunciado	133
2. Sistemática para atacar la credibilidad	135
A) Utilización de exposiciones	135
B) Credibilidad del conocimiento personal	136
C) Prueba de referencia para atacar la credibilidad	136
3. Formas de atacar la credibilidad	136
A) La naturaleza inverosímil o increíble de la declaración	138
B) La capacidad del testigo para percibir, recordar o comunicar cualquier asunto sobre la declaración	139
C) Existencia de cualquier tipo de prejuicio, interés u otro motivo de parcialidad del testigo	140
a) Prejuicio	140
b) Interés	140
c) La amistad	141
D) Manifestaciones anteriores del testigo, incluidas aquellas hechas a terceros, o en entrevistas, exposiciones, declaraciones juradas o interrogatorios en audiencias ante el juez de control de garantías	142
E) Carácter o patrón de conducta del testigo en cuanto a la menda- cidad	143
F) Contradicciones en el contenido de la declaración	143

CAPÍTULO XII

OPOSICIONES EN EL INTERROGATORIO

1. Enunciado	145
2. Quiénes impugnan	146

	PÁG.
3. ¿Cómo oponerse?	147
4. Admisibilidad de la oposición	148
5. Preguntas oponibles	148
A) Ilícitas	149
B) Ilegales	150
a) Toda pregunta versará sobre hechos específicos	150
b) Pregunta sugestiva, capciosa o confusa	151
c) Pregunta impertinente	154
6. La respuesta	154
A) Respuesta lacónica	155
B) Respuesta ambivalente	156
C) Respuesta excesiva	156
D) Respuesta expresa	156
7. Inconveniencia de la oposición	157

CAPÍTULO XIII

PERFIL DEL INTERROGADOR

1. El cambio de paradigma	159
2. El abogado en el interrogatorio	159
3. Competencias del interrogador	161
A) Trabajar en equipo	162
B) Serenidad	162
C) Destreza mental	163
D) Conocimiento de los hechos	163
E) Duración	164
F) Estudiar al testigo	165
G) Lenguaje	166

CAPÍTULO XIV

EL TESTIGO

1. Enunciado	169
2. Identificación del testigo	170
3. Formas de identificar al testigo	172
A) Identificación policiva	172
B) Identificación judicial	173

	PÁG.
4. Reconocimientos	174
A) Reconocimiento en fila de personas	175
B) Reconocimiento fotográfico	177
C) Retratos hablados	178

CAPÍTULO XV

EL TESTIGO Y LA SENSOPERCEPCIÓN

1. Enunciado	181
2. La sensación	182
A) Etapas de la sensación	183
a) Excitación o estímulo	183
b) Fisiológica o química	183
c) Psicológica	183
B) Propiedades de la sensación	183
a) Intensidad	183
b) Cualidad	183
c) Duración	184
C) Alteraciones de la sensación	184
a) Ilusiones	184
b) Alucinaciones	185
D) Clases de sensaciones	186
3. La percepción	186
A) Etapas de la percepción	187
B) Características de la percepción	188
a) La coherencia	188
b) La selección	188
c) La unidad	188
d) Conciencia de la realidad	188
e) Individualidad	188
C) Umbral psíquico	188
D) Almacenamiento de imágenes	189
E) Evocación de imágenes	189
a) La familiaridad con las imágenes percibidas y evocadas	190
b) La expectativa	190
c) Contraste con los estímulos percibidos	190
d) Percepción en conjuntos	190

CAPÍTULO XVI

EL TESTIGO Y LA ATENCIÓN

	PÁG.
1. Generalidades	191
2. Condiciones de la atención	193
A) Psicológicas internas	193
a) Capacidad de concentración	193
b) Voluntad	193
c) Curiosidad	193
d) Interés	193
e) Expectativa	193
B) Psicológicas externas	193
a) La rareza	193
b) La novedad	194
c) La proximidad	194
d) La magnitud de la intensidad o fuerza del estímulo	194
e) El contraste de figuras	194
C) Las condiciones de orden fisiológico	194
a) Acomodación de los órganos sensoriales	194
b) Movimientos musculares en proporción con el objeto de la atención	194
c) Descanso físico	194
3. Grado de atención	194
A) Entrenamiento mental, determinado por la clase de educación, profesión u oficio	194
B) Consumo de proteínas	195
C) Las enfermedades mentales	195
4. Alteraciones de la atención	195
A) El monodeísmo	196
B) El polideísmo	196
C) El embotamiento de la conciencia	196
D) El sopor	196
5. Propiedades de la atención	196
A) Fluctuación	196
B) Amplitud o extensión del campo de la atención en el conjunto de los acontecimientos que comprende	196
C) La intensidad de la atención, comúnmente conocida como con- centración	197

	PÁG.
6. Clases de atención	197
A) Sensitiva	197
B) Voluntaria	197
C) Espontánea	197
D) Máxima	197
E) Habitual	198
7. Leyes de la atención	198
A) Ley del ritmo	198
B) Ley de extensión	198
C) Ley de interés	198

CAPÍTULO XVII

EL TESTIGO Y LA SUGESTIÓN

1. Definición	199
2. Causas de la sugestión	299
A) Imaginación desordenada	200
B) Complejos	200
C) Anarquía en el razonamiento	201
3. Clases de sugestión	201
A) Forma	202
a) Sugestión espontánea	202
b) Sugestión voluntaria	202
B) Según los sujetos	203
a) Autosugestión	204
b) Heterosugestión	204
4. Casos frecuentes de sugestión	205
A) La fascinación	205
B) La obsesión	206
C) La neurastenia	206
D) La pasión	207
5. El olvido por sugestión	208

CAPÍTULO XVIII

EL TESTIGO Y LA MEMORIA

1. Definición	211
2. Importancia de la memoria	212
3. Surgimiento	213

	PÁG.
4. Clases de memoria	214
A) Memoria de formas o visual	214
B) Memoria de sonidos o auditiva	214
C) Memoria de sabores o gustativa	214
D) Memoria táctil	214
E) Memoria idiomática o semántica	214
5. La memoria y el tiempo	214
A) Memoria de corto plazo o de trabajo	215
B) Memoria de largo plazo	215
6. Decoloración de imágenes	216
7. Rumiación de imágenes	217
8. La amnesia	217
A) Amnesias totales	218
a) Temporales	218
b) Periódicas	219
c) Progresivas	219
d) Congénitas	220
B) Amnesias parciales	220
a) La afasia	220
b) La alexia	221
c) La hipomnesia	221
d) La hipermnnesia	221
e) La paramnesia	222
f) La dismnesia	222
9. Recordar	222

CAPÍTULO XIX

TESTIMONIO DE LA VÍCTIMA

1. Enunciado	225
2. ¿Qué debe entenderse por víctima?	227
3. Clases de víctimas	228
4. Admisibilidad	229
5. ¿Este testimonio es prueba mínima para condenar?	231

CAPÍTULO XX

TESTIMONIO DEL ACUSADO

1. Enunciado	235
2. Momento en que se adquiere la calidad de acusado	236

	PÁG.
3. Derechos del procesado	238
A) El derecho al silencio	238
B) Derecho de no inculparse	241
C) Derecho a la última palabra	243
4. Ofrecimiento de la declaración	243
5. Características de la declaración	244
A) Debe ser voluntaria y libre	244
B) Debe hacerse bajo juramento	245
6. Orden del interrogatorio	246

CAPÍTULO XXI

TESTIMONIO INCRIMINATORIO DEL COACUSADO

1. Naturaleza del testimonio	247
2. Antecedente	249
3. Clases de testigos	252
A) Testimonio del indiciado (ley 906 de 2004, art. 282)	252
B) Testimonio del imputado (ley 906 de 2004, art. 283)	252
C) Testimonio del condenado	253
4. Testimonio del coacusado	254
5. ¿La declaración del coacusado es prueba suficiente para condenar?	255

CAPÍTULO XXII

TESTIMONIO DE LA POLICÍA JUDICIAL

1. Enunciado	259
2. Catalogación de las figuras	261
A) El informante	263
B) El agente encubierto	265
C) El agente provocador	268

CAPÍTULO XXIII

TESTIMONIO DEL PERITO

1. Enunciado	273
2. Quiénes pueden ser peritos	276

	PÁG.
3. Admisibilidad	278
A) Inhabilidad	278
B) Impedimento	278
4. Imparcialidad en el perito	280
5. Estipulaciones	281
6. Interrogatorio al perito	282
A) Sobre los antecedentes que acrediten su conocimiento teórico sobre la ciencia, técnica o arte en que es experto	283
B) Sobre los antecedentes que acreditan su conocimiento en el uso de instrumentos o medios en los que es experto	283
C) Sobre los antecedentes que acrediten su conocimiento práctico en la ciencia, técnica, arte, oficio o afición aplicables	283
D) Sobre los principios científicos, técnicos o artísticos en los que se fundan sus verificaciones o análisis y grado de aceptación	284
E) Sobre los métodos empleados en las investigaciones y análisis relativos al caso	284
F) Sobre si en sus exámenes o verificaciones utilizó técnicas de orientación, de probabilidad o de certeza	285
G) La corroboración o ratificación de la opinión pericial de otros expertos que declaren también en el mismo juicio	285
H) Sobre temas similares a los anteriores	286
I) Forma de las respuestas	287
J) Consulta de notas	287
K) Base para la declaración del perito	288
7. Contrainterrogatorio del perito	289
8. Finalidad del contrainterrogatorio	289

CAPÍTULO XXIV

EL TESTIMONIO DEL MENOR

1. Enunciado	293
2. Juramento	296
3. Antecedente	296
4. Interrogatorio y contrainterrogatorio del menor	297
5. Características psíquicas	298
A) Inmadurez sociológica	300
B) Imaginación poderosa	300
C) Inmadurez moral	301
D) Sugestión	301
E) Distracción	302
6. ¿Es el testimonio del menor prueba mínima para condenar?	302

CAPÍTULO XXV

TESTIMONIO DE REFERENCIA O "HEARSAY"

	PÁG.
1. Enunciado	305
2. Antecedente	308
3. Consagración legal	309
4. Formas del testimonio de referencia	310
A) Las declaraciones verbales	311
B) Las declaraciones escritas	311
C) Expresiones gesticulares	311
5. Admisibilidad	312
A) Admisibilidad del testimonio	312
B) La admisión de las respuestas o apartes de ellas	314
6. Utilización del testimonio de referencia para fines de impugnación	315
7. Rumor	315
8. El testimonio de referencia y la credibilidad	317
9. ¿Es el testimonio de referencia prueba mínima para condenar?	317
Bibliografía	319
Índice de autores	323