

//
JAIRO PARRA QUIJANO
Profesor en las Universidades
Nacional de Colombia, Externado y del Rosario

**TRATADO
DE LA PRUEBA JUDICIAL
EL TESTIMONIO
TOMO I**

TERCERA EDICION



EDICIONES LIBRERIA DEL PROFESIONAL

INDICE DE CONTENIDO

1.	DEFINICION DEL TESTIMONIO DE TERCEROS	1
2.	NUESTRA DEFINICION	3
3.	TESTIGO TECNICO	5
	Definición	6
4.	DIFERENCIAS ENTRE EL PERITO Y EL TESTIGO	12
	Tesis de Friedrich Stein sobre la diferencia entre el testigo y el perito	13
5.	DEBER DE TESTIMONIAR	15
	Naturaleza de ese deber	16
	<i>a) Naturaleza contractual</i>	16
	<i>b) Acto unilateral del testigo</i>	16
	<i>c) Obligación de rendir el testimonio</i>	16
	<i>d) Deber Público</i>	16
6.	CONTENIDO DEL DEBER DE RENDIR TESTIMONIO	17
7.	EL DEBER DE COMPARECER Y SU EFECTIVIDAD	19
8.	EL JURAMENTO	21
	1. Oportunidad del juramento	21
	2. Fórmula religiosa o fórmula laica	21
9.	OBJETO DEL TESTIMONIO EN EL DERECHO COLOMBIANO ..	24
10.	MOMENTO EN QUE SE ADQUIERE LA CALIDAD DE TESTIGO .	25
11.	FUNDAMENTO DEL MERITO PROBATORIO DEL TESTIMONIO	26
	Presunción abstracta de veracidad de los hombres	27
	Credibilidad concreta de la prueba testimonial	27
12.	CLASIFICACION DE LOS TESTIGOS Y SUS TESTIMONIOS	28
13.	TESTIGO MENCIONADO	31
	Actos en que se puede hablar de testigo mencionado	32

Aplicaciones	34
14. EXCEPCIONES AL DEBER DE TESTIMONIAR	36
A. El secreto profesional	36
Criterio de la Corte sobre quien declara sin levantársele la reserva profesional	38
B. Los ministros de cualquier culto admitido en la República ...	39
Excepciones al deber de comparecer, pero no de rendir testimonio	39
A) <i>Por la dignidad del cargo</i>	39
B) <i>Por enfermedad o impedimento físico</i>	40
C) <i>Por el lugar de la residencia del testigo</i>	40
D) <i>Por incapacidad</i>	42
E) <i>Excepción propiamente dicha al deber de declarar</i>	42
F) <i>Testimonios de los eclesiásticos en materia penal</i>	43
15. CAPACIDAD PARA TESTIMONIAR	43
a) <i>Sistema tradicional</i>	43
b) <i>Sistema que propugna porque se eliminen todos los motivos de incapacidad e inhabilidad</i>	44
c) <i>Sistema que no establece en principio personas incapaces de declarar</i>	44
d) <i>Sistema Latino</i>	45
Habilidades - Impedimentos - Testigos sospechosos - Tachas, en la Ley 105 de 1931 (C.J.)	46
A. Razón de este estudio	46
B. Normas de la Ley 105 de 1931	47
C. Testigos sospechosos según el C.J. (Ley 105 de 1931)	51
16. INHABILIDADES ABSOLUTAS PARA TESTIMONIAR EN EL ACTUAL CODIGO DE PROCEDIMIENTO CIVIL	52
1. <i>Los menores de 12 años</i>	52
2. <i>Los que se hallen bajo interdicción por causa de demencia</i> ...	52
3. <i>Los sordomudos</i>	54
17. INHABILIDADES RELATIVAS PARA TESTIMONIAR	54
18. TESTIGOS SOSPECHOSOS	55
19. TACHAS	57
Tachas en materia laboral	59

20.	LIMITACIONES A LA EFICACIA DEL TESTIMONIO	60
	Limitaciones a la eficacia del testimonio en la época moderna ...	61
	Limitaciones a la eficacia del testimonio en Colombia	66
	<i>Historia</i>	66
	Corte Suprema de Justicia	69
	Interpretación del art. 232 del C. de P.C.	72
	Los factores determinantes del indicio grave de que habla el inciso segundo del art. 232 del C. de P.C. no pueden ser controlados en casación	75
21.	PRINCIPIO DE PRUEBA POR ESCRITO	76
	Consideraciones Generales	76
	La confesión judicial incompleta hace las veces de principio de prueba por escrito	87
22.	IMPOSIBILIDAD FISICA O MORAL PARA OBTENER EL DOCUMENTO O EL PRINCIPIO DE PRUEBA POR ESCRITO	88
	Consideraciones Generales	88
	Imposibilidad física o moral para obtener el documento o el principio de prueba escrita en Colombia	90
	Nuestro criterio	91
23.	PERDIDA O DESTRUCCION DEL DOCUMENTO	96
	Nociones Generales	96
	Nuestro concepto	99
	- Prueba de la ausencia de culpa	101
	Hechos que se deben probar en caso de destrucción o pérdida del documento	101
24.	PRUEBA DE LOS VICIOS DEL CONSENTIMIENTO	103
	A. Error	103
	B. La prueba de la fuerza	103
	Que sea grave	104
	Que sea determinante	104
	Ilícita	105
	C. El dolo	105
25.	PROMESA DE CELEBRAR UN CONTRATO Y LA PRUEBA TESTIMONIAL	106
	Antecedentes	106

	Requisitos	106
	Contrato de promesa en el derecho comercial	107
	Diferencias entre la promesa de contrato comercial y la civil	107
26.	PRUEBA DE LA SIMULACION	108
	Noción de simulación	108
	Elementos esenciales	108
	Clases de simulación	109
	Cuántos actos hay en la simulación	109
	Finalidad de la actividad probatoria en la acción de simulación .	110
	Legitimación para incoar la acción de simulación	110
	Efectos de los negocios simulados	111
	Acción de simulación	112
	Simulación, acción declarativa	113
	Se puede acudir a la prueba testimonial para acreditar la simula- ción	113
27.	SIMULACION EN LOS CONTRATOS DE TRABAJO	114
	Principio de la primacía de la realidad	114
	Contrato realidad	114
	Hipótesis en que se presente divergencia entre la realidad y lo do- cumentado o convenido	116
	Prueba de la divergencia entre lo pactado y la realidad	117
	Comentario especial a la prueba testimonial en materia laboral	119
28.	LA PRUEBA DE LA LESION ENORME Y EL TESTIMONIO	120
	Determinación del precio en el tiempo del contrato	121
	Objeto de la promesa	121
	Objeto del contrato de compraventa	121
	Prueba testimonial	122
	Contenido del dictamen de los peritos en la lesión enorme	123
	Sustentación del dictamen pericial	123
29.	FORMALIDADES PREVIAS AL INTERROGATORIO	123
	Pertinencia y utilidad de las preguntas	124
30.	INTERROGATORIO AL TESTIGO	124
	Interrogatorio al testigo de conformidad con el Código Canónico	130
	Audiencia para la recepción del testimonio	131
	Acta de la audiencia	132

31. FORMA DEL INTERROGATORIO	132
A. Preguntas sugestivas	133
B. Significación	135
C. Admisibilidad de las preguntas sugestivas	137
D. La pregunta imparcial	138
E. ¿Existen preguntas sugestivas inocuas?	139
Interrogatorio sugestivo	140
Escenario psicológico	141
Tesis de la Corte Suprema de Justicia sobre las preguntas sug-	
gestivas	143
32. CAREO	144
Sujetos entre los cuales se puede realizar el careo	145
Importancia del careo	145
Nociones Generales	145
Supuesto específico del careo	147
Facultad oficiosa del juez para decretar el careo	147
33. PRACTICA DE LA PRUEBA TESTIMONIAL POR COMISIONADO	148
Noción General	148
Traslado del testigo al lugar donde se viene tramitando el proceso	150
Importancia de las disposiciones contenidas en los arts. 231 del	
C. de P.C. y 260 del C. de P.P. (aplicable sin ninguna duda a la	
justicia penal militar)	151
34. TESTIMONIO DE OIDAS	152
Noción General	152
Necesidad del testimonio de oídas	152
Política Legislativa	153
Política Doctrinal	154
Defectos de la prueba testimonial (Testigo de oídas)	154
Grados de la prueba testimonial de oídas	155
Eficacia probatoria del testimonio de oídas	155
Testigo de oídas que dice conocer los hechos por manifestaciones	
de la misma parte que los postula	155
Testigo de oídas que dice conocer los hechos por manifestación de	
la contraparte de la que los postula	156

	Testigo de oídas que dice conocer los hechos por manifestación de un tercero que no aparece postulado como testigo en el proceso . .	157
35.	RUMOR	158
	Noción General	158
	Definición del rumor	158
	Elementos del rumor	158
	Leyes básicas del rumor	159
	Factor motivador	160
	Explicación psicológica del rumor	160
	Generalización de la fórmula del rumor	161
	Esquema básico de la deformación	161
	Conclusión	162
	El rumor en el Derecho Penal	163
36.	EL RUMOR Y LA LITERATURA	164
	<i>a) Fenómeno de nivelación</i>	166
	<i>b) Acentuación</i>	166
	<i>c) La asimilación</i>	166
	Leyenda	167
37.	FAMA	169
	Consideraciones Generales	169
	¿Es la fama o no un medio de prueba?	170
	¿Qué prueban los testigos de oídas?	171
	Diferencias entre Rumor y Fama	172
38.	PRUEBA TESTIMONIAL ANTICIPADA	173
	Antecedentes	173
	Presupuestos de su admisibilidad	174
	Prueba testimonial anticipada cuando se trata de personas de edad avanzada o gravemente enfermas	174
	Objeto de la recepción de estas pruebas	174
	¿Quiénes pueden solicitar la prueba testimonial anticipada?	174
	¿A qué personas se les puede recibir este testimonio?	175
	Edad avanzada	175
	Personas gravemente enfermas	176
	Interpretación teleológica de enfermedad grave	176
	Justificación de los presupuestos	177

¿Qué sucede si los presupuestos afirmados por el peticionario no son ciertos?	177
Notificación de la futura contraparte en la forma prevista en el art. 205 del C. de P.C.	178
Justificación de la notificación del art. 205 del C. de P.C.	179
¿Se puede utilizar la notificación del art. 205 del C. de P.C. cuando no se trata de personas gravemente enfermas o de edad avanzada?	179
Requisitos para recepcionar esta prueba	180
Forma de recepcionar el testimonio de personas gravemente enfermas o de edad avanzada	180
Lugar donde se debe recepcionar la prueba testimonial anticipada de personas gravemente enfermas o de edad avanzada	180
Prueba testimonial anticipada con fines judiciales y citación de la futura contraparte	181
Objeto de la recepción de esta prueba	181
A qué personas se les puede recibir esta clase de testimonios	181
Requisitos para recepcionar esta prueba	182
Sanción en caso de incumplimiento de los anteriores requisitos ..	182
Prueba testimonial anticipada con fines judiciales, cuando se exige presentar con la demanda una prueba sumaria	182
Prueba testimonial anticipada sin fines judiciales	183
Interrogatorio anticipado al testigo	183
Peligros de la recepción anticipada de la prueba testimonial	184
Conclusión	185
Prueba testimonial anticipada "ad futuram memoriam para el derecho canónico	186
El Quijote y la prueba testimonial anticipada	186
Tesis de la Corte sobre la prueba testimonial anticipada	189
39. RATIFICACION DEL TESTIMONIO	192
40. RAZON DE LA CIENCIA O CONOCIMIENTO DEL TESTIGO ...	193
41. REEXAMEN DE LOS TESTIGOS	195
42. NUMERO DE TESTIGOS	196
43. LA LOCUCIDAD Y LA VERDAD	197
44. LAS DIVERGENCIAS MENORES Y LA VERACIDAD DEL TESTI-	

MONIO	199
45. PUENTES SICOLOGICOS, O MULETAS DEL RECUERDO	201
46. REQUISITOS PARA QUE EXISTA PROCESALMENTE UN TESTI- MONIO	203
47. REQUISITOS PARA LA VALIDEZ DEL TESTIMONIO	204
1. <i>Previo decreto de la prueba testimonial</i>	204
2. <i>Legitimación para pedir la prueba</i>	204
3. <i>Que el testimonio sea recepcionado en audiencia</i>	204
4. <i>Que el testigo sea capaz</i>	205
5. <i>Que sea un acto consciente, libre de coacción</i>	205
6. <i>Debe estar precedido de juramento</i>	205
7. <i>Debe cumplir con las formalidades de tiempo modo y lugar</i> ..	205
48. RECEPCION DEL TESTIMONIO	205
Observaciones	207
Acta	207
49. ESTUDIOS SOBRE ALGUNOS TESTIMONIOS	208
A. Testimonio del anciano	208
B. Testimonio de la mujer	209
Virtudes de observadora	209
Nuestro Concepto	211
Conclusión	212
C. Testimonio del niño	212
Técnica del interrogatorio que se debe formular a los niños ..	213
Capacidad para testimoniar según la edad	216
D. La embriaguez	217