

# ÍNDICE GENERAL

## CAPÍTULO XXII

### DEL JURAMENTO COMO MEDIO ESPECIAL DE PRUEBA

|   | PÁG.' |
|---|-------|
| 178. La llamada prueba de juramento (decisorio, supletorio y estimatorio) .....           | 1     |
| 179. Las varias clases de juramento .....   | 2     |
| 180. Antecedentes históricos del juramento decisorio .....                                | 3     |
| 181. Naturaleza jurídica del juramento .....  | 4     |
| 182. Diferencias entre la confesión y el juramento .....                                  | 7     |
| 183. Semejanzas entre la confesión y el juramento .....                                   | 8     |
| 184. Consideraciones adicionales sobre el juramento decisorio .....                       | 9     |
| 185. Requisitos para la validez del juramento (decisorio, supletorio o estimatorio) ..... | 10    |
| 186. Requisitos para la eficacia del juramento .....                                      | 10    |
| 187. El reenvío del juramento decisorio .....   | 14    |
| 188. La revocación o retractación del juramento .....                                     | 14    |

## CAPÍTULO XXIII EL TESTIMONIO DE TERCEROS

|   |    |
|---|----|
| 189. Breves consideraciones históricas sobre el testimonio .....              | 17 |
| 190. Qué se entiende por testimonio .....                                     | 18 |
| 191. Características del testimonio de terceros .....                         | 25 |
| 192. Nuestra definición .....   | 27 |
| 193. Testimonio de terceros y confesión .....                                 | 28 |
| 194. Transformación del testimonio de terceros en confesión y viceversa ..... | 29 |
| 195. Naturaleza jurídica del testimonio de terceros .....                     | 29 |
| 196. Naturaleza jurídica de la declaración extraprocesal de terceros .....    | 34 |
| 197. Quién es testigo y en qué momento se adquiere esta calidad .....         | 35 |
| 198. Condición jurídica procesal del testigo .....                            | 41 |
| 199. Materia o forma y medios del testimonio .....                            | 41 |
| 200. El deber jurídico de testimoniar .....                                   | 42 |
| a) Naturaleza .....   | 43 |
| b) Sujetos de este deber .....  | 44 |
| c) Efectividad o coercibilidad del deber de testimoniar .....                 | 45 |
| d) Objeto del deber de testimoniar .....                                      | 46 |
| e) Contenido o extensión del deber de testimoniar .....                       | 46 |
| f) El especial requisito del juramento .....                                  | 48 |
| g) Momento en que surge el deber de testimoniar .....                         | 50 |
| 201. Excepciones al deber de testimoniar o comparecer al juzgado .....        | 51 |
| a) Por la dignidad del cargo .....  | 51 |
| b) Por el sexo .....  | 52 |
| c) Por enfermedad o impedimento físico .....                                  | 52 |
| d) Por el lugar de la residencia del testigo .....                            | 52 |

|   |     |
|---|-----|
| e) Por incapacidad .....  | 52  |
| f) Por el carácter perjudicial de la declaración para quien la hace o para ciertos parientes suyos .....                                      | 52  |
| g) Por razón del secreto profesional.....   | 53  |
| h) En virtud del carácter del juez de la causa.....   | 54  |
| 202. La remuneración o indemnización al testigo .....   | 55  |
| 203. Sujetos del testimonio.....  | 56  |
| 204. Destinatario del testimonio .....  | 57  |
| 205. Objeto del testimonio .....  | 57  |
| 206. El testimonio técnico.....   | 64  |
| 207. El testimonio de oídas, sobre hechos antiguos, la fama pública y el rumor público.....   | 68  |
| a) El testimonio de oídas.....  | 68  |
| b) Hecho antiguo .....  | 70  |
| c) La fama pública .....  | 70  |
| d) El rumor público.....  | 71  |
| 208. El testimonio sobre la notoriedad y los usos o costumbre.....  | 71  |
| 209. Distintas clases de testimonios y de testigos .....  | 72  |
| 210. Los llamados testigos instrumentales y actuarios extraprocerales, los actuarios procesales y los que firman a ruego .....                | 75  |
| 211. Fundamento del mérito probatorio del testimonio .....  | 77  |
| 212. Importancia y necesidad práctica de la prueba testimonial.....   | 79  |
| 213. Peligros de la prueba testimonial. Testimonios falsos y equivocados .....  | 82  |
| 214. Requisitos para que exista procesalmente un testimonio .....   | 85  |
| a) Debe ser declaración personal .....  | 85  |
| b) Debe ser declaración de un tercero, a menos que se tome en el sentido genérico que incluye el testimonio de parte .....                    | 86  |
| c) Debe ser un acto procesal.....   | 86  |
| d) Es necesario que la declaración verse sobre hechos.....  | 87  |
| e) Los hechos sobre que verse deben haber ocurrido antes de la declaración  | 87  |
| f) Debe tratarse de una declaración representativa .....  | 88  |
| g) Debe tener significación probatoria.....   | 88  |
| 215. Requisitos para la validez del testimonio.....   | 89  |
| a) La previa admisión u ordenación del testimonio, en legal forma .....   | 89  |
| b) La legitimación para pedir o presentar, ordenar o admitir y rendir el testimonio   | 90  |
| c) La recepción del testimonio por el funcionario legitimado para ello.....   | 90  |
| d) La capacidad jurídica del testigo .....  | 92  |
| e) La habilidad o aptitud física, moral e intelectual del testigo para el caso concreto o capacidad concreta.....                             | 94  |
| f) Debe ser un acto consciente, libre de coacción.....  | 97  |
| g) Debe estar precedido de juramento en legal forma .....   | 99  |
| h) Debe cumplir las demás formalidades procesales de tiempo, modo y lugar   | 103 |
| i) Ausencia de otros motivos de nulidad del proceso, que puedan viciar los testimonios recibidos.....   | 103 |
| j) Que no exista una expresa prohibición legal para la recepción del testimonio particular o de testimonios en general para ese proceso ..... | 104 |

|  |     |
|--|-----|
| Requisitos para la eficacia probatoria del testimonio.....   | 104 |
| a) La conducencia del medio .....  | 105 |
| b) La pertinencia del hecho objeto del testimonio .....  | 106 |
| c) La utilidad del testimonio .....  | 107 |
| d) Capacidad mental en el momento de la percepción de los hechos sobre los cuales versa el testimonio . .....  | 108 |
| e) Ausencia de perturbaciones psicológicas o de otro orden, que aun cuando no alcancen a producir incapacidad mental, si pueden afectar la veracidad o la fidelidad del testimonio ..... | 109 |
| f) Que el testigo no adolezca de falta total o de defectos del órgano de percepción que debía utilizar para el conocimiento del hecho objeto de su testimonio .....                      | 110 |
| g) Una capacidad memorativa normal del testigo de acuerdo con la antigüedad de los hechos .....  | 111 |
| h) Que no existan otras circunstancias subjetivas u objetivas que puedan haber alterado la fidelidad de sus percepciones o de su memoria .....   | 111 |
| i) Ausencia de interés personal o familiar del testigo en el litigio sobre el hecho objeto de su testimonio .....  | 112 |
| j) Ausencia de antecedentes de perjurio, falsedad o deshonestidad del testigo .....  | 112 |
| k) Que el testimonio contenga la llamada “razón del dicho”, es decir, del fundamento de la ciencia del testigo.....  | 114 |
| 1) Que no aparezca improbable la ocurrencia del hecho en esas circunstancias de tiempo, modo y lugar que el testigo expone .....   | 117 |
| m) Que el conocimiento del testigo esté de acuerdo con esa razón de su dicho .....   | 118 |
| n) Que los distintos hechos contenidos en su narración no aparezcan contradictorios entre sí.....  | 120 |
| o) Que si hay varias declaraciones del mismo testigo, no existan esas graves contradicciones entre ellas .....   | 122 |
| p) Que haya claridad y seguridad en las conclusiones del testigo y no aparezcan vagas ni incoherentes .....  | 124 |
| q) Que el hecho narrado no sea contrario a otro que goce de notoriedad .....   | 125 |
| r) Que el hecho narrado y la razón del dicho no estén en contradicción con máximas generales de la experiencia .....   | 126 |
| rr) Que no exista una cosa juzgada ni una presunción “iuris et de iuri” en contrario .....   | 126 |
| s) Que no haya contradicciones graves con los testimonios de otras personas, que merezcan similar o mayor credibilidad.....  | 126 |
| t) Que lo dicho por el testigo no esté en contradicción con otras pruebas de mayor valor legal o de más fuerza de convicción .....   | 129 |
| u) Que la narración del testigo no aparezca inverosímil ni el hecho imposible, por otros motivos .....   | 130 |
| v) Que lo dicho por el testigo no exceda el objeto propio del testimonio .....   | 130 |
| w) Que no se haya probado dolo del testigo o falsedad en su testimonio .....   | 131 |
| x) Que se haya ratificado o abonado en debida forma, si fue practicado en otro proceso o extraprocésalmente sin audiencia de la parte contra quien se aduce.....                         | 131 |
| y) Que se hayan cumplido las demás formalidades para su recepción, aun cuando su falta no implique la nulidad del testimonio .....   | 131 |

|   |     |
|---|-----|
| z) Que no se trate de una persona que habitualmente es llamada a declarar en justicia.....                            | 132 |
| 216. Diferencias entre testimonio y confesión, peritación, documento e indicio ...                                    | 133 |
| a) Diferencias entre testimonio de terceros y confesión .....   | 133 |
| b) Diferencias entre testimonio de terceros y peritación .....  | 135 |
| c) Diferencias con el documento .....   | 144 |
| d) Diferencias con la prueba de indicios.....   | 149 |
| 217. Admisibilidad del testimonio como medio de prueba.....   | 150 |
| 218. Limitaciones a la conducencia del testimonio como medio de prueba y sus razones o causas .....                   | 152 |
| a) Naturaleza de las normas que consagran estas limitaciones y su derogabilidad por convenio o contrato .....         | 153 |
| b) Razones o causas de las limitaciones a la conducencia del testimonio como medio de prueba .....                    | 155 |
| 219. Limitaciones en razón de la cualidad del testigo.....  | 156 |
| 220. Primera limitación en razón del contenido del testimonio: naturaleza del hecho o acto .....                      | 156 |
| a) Casos en que la ley exige un medio de prueba solemne o, simplemente, le niega valor probatorio al testimonio ..... | 156 |
| b) Prueba de hechos relacionados con el acto o contrato solemne.....  | 157 |
| 221. Segunda limitación en razón del contenido del testimonio: en consideración al valor del objeto de la prueba..... | 160 |
| a) Rige solamente para los contratos o actos jurídicos convencionales.....  | 162 |
| b) No se aplica a los casos que examinamos al tratar de los actos solemnes .  | 165 |
| c) Se aplica exclusivamente a las partes contratantes y no a los terceros .....                                       | 165 |
| d) En qué momento se aprecia el valor del contrato .....  | 165 |
| e) Cómo se determina el valor del contrato .....  | 167 |
| f) El problema de los intereses y accesorios.....   | 171 |
| g) El caso de los perjuicios por incumplimiento .....   | 171 |
| h) El caso de la multa o pena estipulada.....   | 172 |
| i) La prueba del incumplimiento del contrato.....   | 172 |
| j) Caso en que se demanda por menor valor que lo contratado.....  | 173 |
| k) Caso en que se cobra un saldo del crédito.....   | 173 |
| l) Caso en que hay pago parcial de contado y el saldo es inferior al límite legal.....                                | 173 |
| m) Caso en que se divide la deuda por herencia o cesión posterior al contrato   | 174 |
| n) Caso en que en la demanda se acumulen diversas pretensiones .....  | 174 |
| o)..... La prueba del pago .....  | 174 |
| p) Prueba de la procedencia del dinero del pago .....   | 181 |
| q) La oferta de pago y su rechazo por el acreedor .....   | 181 |

|  |      |
|--|------|
| r) La prueba de la compensación, la novación, la remisión o renuncia al derecho por el acreedor, y la transacción .....  | 182  |
| rr) La prueba de las circunstancias y condiciones relacionadas con el contrato, y su verdadero significado .....   | 183  |
| s) La prueba del reconocimiento de la deuda por el deudor.....   | 185  |
| t) La prueba del mandato para celebrar contratos .....   | 185  |
| u) Prueba de la cuantía de una deuda cuya existencia consta por escrito o confesión .....  | 187  |
| v) Prueba de la confesión extrajudicial y testimonios que complementan la confesión .....  | 187  |
| w) La prueba de la sociedad de hecho.....  | 188  |
| x) Prueba de contratos comerciales.....  | 188  |
| y) Prueba de la posesión material, de la construcción en suelo ajeno, de cultivos del colono, de usos y costumbres, de la identificación de un inmueble y hechos similares .....   | 189  |
| 222. Limitación a la conducencia del testimonio en razón de existir una prueba documental (reformas, adiciones y prueba en contra de su contenido). La simulación y su prueba..... | 189- |
| 223. Excepciones a las anteriores limitaciones a la prueba testimonial.....  | 194  |
| a) Cuando existe un principio de prueba por escrito o una confesión que haga las veces de tal.....   | 194  |
| b) Cuando hubo imposibilidad física o moral para obtener el documento .....  | 199  |
| c) Cuando hubo pérdida o destrucción del documento .....   | 204  |
| d) En los demás casos expresamente consagrados en la ley .....   | 212  |
| e) El consentimiento de las partes no sirve para darle valor al testimonio en casos no autorizados por la ley.....   | 213  |
| 224. Inhabilidades para testificar .....   | 213  |
| 225. Impedimentos para testificar, o testimonios sospechosos .....   | 215  |
| 226. La tacha o recusación de los testigos .....   | 218  |
| 227. La tacha de falsedad del testimonio .....   | 219  |
| 228. Disponibilidad del testimonio.....  | 220  |
| 229. Comunidad del testimonio .....  | 220  |
| 230. Renuncia al testimonio y desistimiento del mismo .....  | 221  |
| 231. La retractación y rectificación del testimonio .....  | 222  |
| 232. Solicitud y ordenación de los testimonios.....  | 224  |
| 233. La limitación del número de testigos y su rechazo por impertinentes o inconducentes .....   | 225  |

|   |     |
|---|-----|
| 234. La citación del testigo.....   | 226 |
| 235. La recepción del testimonio.....   | 227 |
| 236. El interrogatorio y su técnica .....   | 229 |
| 237. El problema de las preguntas sugerentes o sugestivas .....   | 232 |
| 238. Necesidad del careo de los testigos que se contradigan y su aplicación en los procesos civiles y laborales ..... | 235 |
| 239. Testimonio extraproceso, para futura memoria, y recibido en otros procesos. Su ratificación .....                | 236 |
| 240. El abono del testimonio del fallecido o imposibilitado física o mentalmente, antes de ratificarlo .....          | 237 |
| 241. La apreciación o valoración del mérito probatorio del testimonio .....   | 238 |
| a) Examen de la fuerza probatoria formal del testimonio.....  | 239 |
| b) Examen de la fuerza probatoria material del testimonio.....  | 239 |
| c) Examen de las condiciones mentales, físicas y morales del testigo y de su personalidad.....                        | 241 |
| d) Examen de las relaciones del testigo con las partes .....  | 258 |
| e) Examen de las relaciones del testigo con la causa .....  | 259 |
| f) Examen de las relaciones del testigo con el hecho sobre el cual declara...   | 259 |
| g) Examen de la manera como fue recibido el testimonio y del interrogatorio hecho al testigo .....                    | 259 |
| h) Examen del contenido del testimonio .....  | 259 |
| i) Crítica final global y conclusiones.....   | 263 |
| j) La soberanía del juez de instancia en la apreciación del testimonio; cómo se puede atacar en casación .....        | 266 |
| 242. El testimonio, la psicología judicial y la psiquiatría .....   | 267 |
| 243. El testimonio único y su valor probatorio .....  | 268 |
| 244. La crítica del testimonio plural o múltiple.....   | 2^1 |
| 245. El testimonio de terceros en materia penal .....   | 273 |
| 246. El testimonio de terceros en materia comercial.....  | 274 |
| 247 bis. El testimonio de terceros en materia laboral .....   | 276 |

## CAPÍTULO XXIV

## DE LA PERITACIÓN O LA PRUEBA POR PERITOS

|   |     |
|---|-----|
| 247. En qué consiste la peritación. Su función procesal.....                | 277 |
| 248. Breves anotaciones históricas sobre la peritación .....                | 281 |
| 249. Cuándo es necesaria la peritación y su importancia .....               | 282 |
| 250. Cuál es el objeto de la peritación. Algunos casos especiales.....      | 287 |
| a) Peritación sobre la costumbre y los usos locales .....                   | 289 |
| b) Peritación sobre la existencia de la ley y la costumbre extranjeras..... | 291 |
| c) Peritación sobre la norma de derecho canónico .....                      | 292 |
| d) Peritación sobre el significado literal de la ley .....                  | 293 |
| e) El caso de la peritación artística o literaria .....                     | 293 |
| 251. Características generales de la peritación .....                       | 293 |
| 252. Distintas clases de peritaciones y de peritos .....                    | 294 |

|  |     |
|--|-----|
| 253. Condición jurídica del perito.....  | 298 |
| 254. Naturaleza jurídica de la peritación .....  | 301 |
| 255. Fundamento del mérito probatorio de la peritación .....   | 310 |
| 256. Requisitos para la existencia jurídica de la peritación.....  | 311 |
| a) Debe ser un acto procesal.....  | 311 |
| b) Debe ser consecuencia de un encargo judicial .....  | 312 |
| c) Debe ser un dictamen personal.....  | 312 |
| d) Debe versar sobre hechos y no cuestiones de puro derecho .....  | 313 |
| e) Debe ser dictamen de un tercero.....  | 313 |
| 257. Requisitos para la validez del dictamen .....   | 313 |
| a) La ordenación de la prueba en forma legal.....  | 313 |
| b) La capacidad jurídica del perito para desempeñar el cargo .....   | 313 |
| c) La debida posesión del perito .....   | 314 |
| d) La presentación o exposición del dictamen en forma legal .....  | 316 |
| e) Que sea un acto consciente, libre de coacción, violencia, dolo, cohecho o<br>seducción .....                                | 316 |
| f) Que no exista prohibición legal de practicar esta clase de prueba.....  | 316 |
| g) Que los estudios básicos del dictamen hayan sido hechos personalmente por el<br>perito.....                                 | 316 |
| h) Que los peritos no hayan utilizado medios ilegítimos o ilícitos para el desempeño<br>de su encargo .....                    | 318 |
| i) Que no exista una causa de nulidad general del proceso, que vicie también la<br>peritación .....                            | 318 |
| j) El requisito de la deliberación conjunta, cuando los peritos son varios .....   | 318 |
| 258. Requisitos para la eficacia probatoria del dictamen .....   | 321 |
| a) Que sea un medio conducente respecto al hecho por probar .....  | 321 |
| b) Que el hecho objeto del dictamen sea pertinente .....   | 321 |
| c) Que el perito sea experto y competente para el desempeño de su encargo  | 321 |
| d) Que no exista motivo serio para dudar de su desinterés, imparcialidad y<br>sinceridad .....                                 | 323 |
| e) Que no se haya probado una objeción formulada en tiempo al dictamen...  | 323 |
| f) Que el dictamen esté debidamente fundamentado .....   | 323 |
| g) Que las conclusiones del dictamen sean claras, firmes y consecuencia lógica de<br>sus fundamentos.....                      | 325 |
| h) Que las conclusiones sean convincentes y no parezcan improbables, absurdas o<br>imposibles .....                            | 326 |
| i) Que no existan otras pruebas que desvirtúen el dictamen o lo hagan dudoso o<br>incierto.....                                | 328 |
| j) Que no haya rectificación o retractación del perito.....  | 329 |
| k) Que el dictamen sea rendido en oportunidad .....  | 331 |
| l) Que no se haya violado el derecho de defensa, de la parte perjudicada con<br>el dictamen, o su debida contratación.....     | 333 |
| m) Que los peritos no excedan los límites de su encargo .....  | 334 |
| n) Que no se haya declarado judicialmente la falsedad del dictamen .....   | 335 |
| o) Que el hecho no sea jurídicamente imposible, por existir presunción “iuris<br>et de iuri” o cosa juzgada en contrario ..... | 335 |

|  |     |
|--|-----|
| p) Que los peritos no hayan violado la reserva legal o el secreto profesional que ampare a los documentos que sirvieron de base a su dictamen.....   | 335 |
| 259. Valor probatorio del dictamen de los peritos y su apreciación por el juez.....  | 335 |
| 260. Peritación judicial fuera de proceso o "in futurum" y su valor probatorio ....  | 342 |
| 261. Los dictámenes extraprocesales de expertos, su naturaleza jurídica y su valor probatorio.....   | 345 |
| 262. Las peritaciones practicadas durante el sumario, en materia penal .....   | 348 |
| 263. Los dictámenes o informes técnicos oficiales, su naturaleza y su valor probatorio   | 349 |
| 264. El consultor técnico de la parte: diferencias con el perito .....   | 353 |
| 265. Dictámenes extraprocesales, solicitados por acuerdo de las partes u ordenados por la ley, para completar contratos o resolver diferencias ..... | 354 |
| 266. Peritación practicada en otro proceso y su traslado .....   | 355 |
| 267. Carácter libre u obligatorio del cargo de perito. El deber de actuar como perito ..   | 356 |
| 268. Los deberes del perito .....  | 357 |
| 269. Las responsabilidades del perito. Sanciones penales, disciplinarias y civiles   | 357 |
| 270. Derechos del perito.....  | 361 |
| a) Los derechos patrimoniales del perito .....   | 361 |
| b) Libertad para la investigación y derecho a que se le faciliten los medios adecuados para realizarla.....  | 364 |
| c) Qué ocurre cuando se impide la investigación del perito.....  | 365 |
| 271. Diferencias entre perito y testigo .....  | 369 |
| 272. Diferencias entre perito y árbitro .....  | 370 |
| 273. Diferencia entre perito y jurado .....  | 372 |
| 274. Diferencias entre perito e intérprete o traductor. Naturaleza jurídica de la interpretación.....  | 372 |
| 275. Diferencias entre perito y juez .....   | 376 |
| 276. Decreto de la peritación a solicitud de parte o de oficio por el juez .....   | 377 |
| 277. Número de peritos para cada peritación .....  | 378 |
| 278. Escogencia y designación de los peritos.....  | 381 |
| 279. Tacha y recusación de los peritos .....   | 386 |
| 280. El cuestionario para los peritos o su interrogatorio.....   | 387 |
| 281. Preparación y estudio del dictamen por los peritos .....  | 387 |
| 282. Asistencia de las partes a las operaciones de los peritos y alegaciones de aquellas ante estos .....  | 389 |
| 283. Cómo debe rendirse el dictamen.....   | 390 |
| 284. Las aclaraciones o adiciones al dictamen .....  | 394 |
| 285. La reforma o retractación del dictamen ya rendido .....   | 396 |
| 286. Traslado y publicidad del dictamen. Solicitud de aclaraciones y formulación de objeciones.....  | 397 |
| 287. Reemplazo de los peritos, por no posesionarse o no rendir oportunamente el dictamen .....   | 398 |
| 288. Renovación o repetición de los dictámenes .....   | 399 |
| 289. Consecuencias procesales de la conducta de las partes que impiden practicar la peritación .....   | 401 |

DE LA PRUEBA POR INSPECCIÓN O  
RECONOCIMIENTO JUDICIAL

|  |     |
|--|-----|
| 290. Qué se entiende por inspección o reconocimiento judicial .....  | 403 |
| 291. Breves anotaciones históricas.....  | 405 |
| 292. Importancia del reconocimiento o la inspección judicial, en toda clase de procesos .....  | 406 |
| 293. Naturaleza jurídica de la inspección judicial.....  | 408 |
| 294. Características generales de la inspección o el reconocimiento judicial.....  | 414 |
| 295. Fundamento del mérito o valor probatorio de la inspección o el reconocimiento judicial .....  | 416 |
| 296. Objeto de la inspección o el reconocimiento judicial .....  | 417 |
| 297. Inspección judicial y dictamen pericial anexo a aquella .....   | 419 |
| 298. Distintas clases de inspección o reconocimiento judicial .....  | 419 |
| a) En consideración al objeto de la diligencia .....   | 419 |
| b) Según las personas que intervienen en la diligencia .....   | 421 |
| c) De acuerdo con la oportunidad en que se practica .....  | 421 |
| d) En consideración al impulso procesal que conduce a su ordenación..  | 421 |
| e) Desde el punto de vista del tema de prueba .....  | 421 |
| f) Por sus relaciones con otra diligencia judicial .....   | 422 |
| g) Según la naturaleza del funcionario que la practica .....   | 422 |
| 299. Requisitos para la existencia jurídica de la inspección o el reconocimiento judicial (y del administrativo o policial) .....  | 422 |
| a) Debe ser practicado por un funcionario del órgano judicial o que ejerza funciones judiciales por mandato legal (o por un funcionario administrativo o de la policía, según la naturaleza de la diligencia)..... | 422 |
| b) Ese funcionario debe actuar en ejercicio del cargo.....   | 423 |
| 300. Requisitos para la validez de la inspección o el reconocimiento judicial.....   | 424 |
| a) Que no exista una prohibición legal de practicar la diligencia .....  | 424 |
| b) La ordenación de la prueba y la notificación en forma legal.....  | 425 |
| c) La competencia del juez para la práctica de la inspección (o la del funcionario administrativo o de policía, según el caso) .....   | 426 |
| d) Que no existan otros motivos de nulidad procesal que vicien la diligencia   | 427 |
| 301. Requisitos para la eficacia probatoria de la inspección o el reconocimiento judicial  | 428 |
| a) La conducencia del medio respecto del hecho inspeccionado.....  | 428 |
| b) La pertinencia del hecho inspeccionado .....  | 429 |
| c) Que el acta sea clara y permita conocer con seguridad cuáles fueron los hechos observados por el juez y sus características .....   | 429 |
| d) Que las conclusiones hechas, constar en el acta, no aparezcan absurdas o imposibles .....   | 429 |
| e) Que el hecho no sea jurídicamente imposible, por existir presunción “iuris et de iure” o cosa juzgada en contrario.....   | 430 |
| f) Que no existan otras pruebas que desvirtúen las conclusiones del acta   | 430 |
| g) Que no se haya producido una rectificación o retractación del funcionario que practicó la diligencia .....  | 431 |
| h) Que no se viole la reserva legal ni el secreto profesional .....  | 431 |

|   |     |
|---|-----|
| i) Que no se haya declarado judicialmente la falsedad del acta.....   | 431 |
| j) La debida contradicción de la prueba, para que su eficacia probatoria sea plena.....   | 432 |
| 302. Cuándo debe practicarse la inspección. Quién puede pedirla y su decreto por iniciativa oficiosa del juez .....   | 432 |
| 303. Cómo se pide y se decreta la inspección. La asistencia de testigos actuarios y de peritos.....   | 434 |
| 304. Quién debe practicar la diligencia. El caso de los investigadores o jueces de instrucción y de los funcionarios comisionados .....   | 435 |
| 305. Cómo se practica la diligencia. Trámite y acta .....   | 436 |
| a) Iniciación de la diligencia.....   | 436 |
| b) Examen e identificación de los hechos por el juez .....  | 437 |
| c) Investigaciones adicionales que puede adelantar el juez .....  | 439 |
| d) Otras pruebas conexas que pueden tomarse o recibirse durante la diligencia   | 439 |
| e) Redacción del acta y su firma. Intervención de los testigos actuarios y de los peritos .....   | 442 |
| f) Naturaleza jurídica del acta de la inspección .....  | 445 |
| g) Aclaraciones o adiciones al acta.....  | 446 |
| 306. Inspección judicial con exhibición de documentos o cosas .....   | 447 |
| 307. Reconocimiento o identificación e inspección de personas, cadáveres o cosas; sus diferencias .....   | 447 |
| a) El reconocimiento de personas, cadáveres, animales o cosas .....   | 448 |
| b) La inspección de personas o corporal y de cadáveres humanos .....  | 450 |
| 308. Valor probatorio de la inspección o el reconocimiento judicial y su apreciación por el juez .....  | 452 |
| 309. Inspecciones practicadas en otro proceso y trasladadas .....   | 457 |
| 310. Inspecciones judiciales practicadas fuera de proceso o para futura memoria....   | 457 |
| a) Con citación de la futura parte contraria .....  | 457 |
| b) Sin citación de la futura parte contraria .....  | 458 |
| 311. La inspección judicial en el proceso penal y en el sumario .....   | 459 |
| 312. El experimento judicial para la reconstrucción o reconstitución del delito o de las circunstancias de la prueba. Su aplicación en el proceso civil, laboral y contencioso administrativo ..... | 463 |
| 313. Inspecciones practicadas por funcionarios no judiciales, en procesos administrativos y de policía, y en investigaciones policiales previas al sumario penal                                    | 465 |
| 314. Exámenes extraprocesales, practicados por particulares, y su valor probatorio  | 466 |
| 315. El acceso a los lugares o su allanamiento, el desahucio de personas o desalojo de cosas; diferencias con la inspección .....   | 467 |
| 316. Aprehensión física y secuestro de cosas muebles; diferencias con la inspección   | 468 |
| 317. Diferencias entre inspección, testimonio y peritación .....  | 469 |
| 318. Diferencias entre inspección o reconocimiento judicial y documento .....   | 469 |
| 319. Consecuencias procesales de la conducta de las partes que impiden practicar la diligencia.....   | 470 |

## CAPÍTULO XXVI DE LA PRUEBA POR DOCUMENTOS

|  |     |
|--|-----|
| 320. Qué se entiende por documento .....                               | 473 |
| 321. Breves anotaciones históricas sobre la prueba por documento ..... | 483 |

|   |     |
|---|-----|
| a) En el Oriente antiguo.....   | 483 |
| b) En Egipto.....   | 484 |
| c) En Grecia y Roma.....  | 484 |
| d) En la Edad Media.....  | 486 |
| e) Del siglo xv a nuestros días.....  | 487 |
| 322. Naturaleza jurídica del documento.....   | 487 |
| 323. Funciones jurídicas del documento.....   | 493 |
| 324. Importancia, ventajas y defectos de la prueba documental.....  | 498 |
| 325. Objeto del documento y su contenido.....   | 500 |
| a) Dispositivos o constitutivos.....  | 500 |
| b) Declarativos de ciencia.....   | 500 |
| c) Simplemente narrativos.....  | 501 |
| d) Acciones o situaciones no declarativas.....  | 501 |
| e) Declaraciones de puro derecho.....   | 501 |
| 326. Sujetos del documento.....   | 502 |
| 327. Materia y forma del documento.....   | 504 |
| 328. El documento como objeto de percepción.....  | 505 |
| 329. El documento como objeto de prueba.....  | 505 |
| 330. Diferencias y semejanzas entre el testimonio y el documento.....   | 505 |
| 331. Diferencias y semejanzas entre el documento y la confesión.....  | 507 |
| a) Semejanzas.....  | 507 |
| b) Diferencias.....   | 509 |
| 332. Diferencias entre documentos y pruebas preconstituidas.....  | 510 |
| 333. Diferencias entre documento y las llamadas “piezas de convicción”.....   | 510 |
| 334. Diferencias entre documento y declaración en él contenida.....   | 511 |
| 335. Requisitos para la existencia jurídica del documento.....  | 512 |
| a) Que se trate de una cosa o un objeto, con aptitud representativa, formado mediante un acto humano.....   | 512 |
| b) Que represente un hecho cualquiera.....  | 513 |
| c) Que tenga una significación probatoria.....  | 513 |
| d) Requisitos especiales del documento público.....   | 513 |
| e) El requisito de la firma en los instrumentos públicos y privados.....  | 513 |
| 336. Requisitos para la validez del documento, como medio de prueba.....  | 518 |
| a) Que (si es declarativo o dispositivo) no se haya elaborado en estado de inconsciencia, ni en virtud de la fuerza, la coacción o el dolo.....     | 518 |
| b) Que se haya llevado el proceso por un modo legítimo.....   | 519 |
| c) Que (si se trata de instrumentos públicos) se hayan cumplido las formalidades exigidas por la ley para su formación bajo sanción de nulidad..... | 519 |
| d) Que (si se trata de copias) se hayan cumplido los requisitos exigidos por la ley para su expedición.....   | 520 |
| e) Que hayan sido llevados y admitidos al proceso en oportunidad y con los requisitos legales.....  | 520 |
| f) El caso de la ilicitud del objeto o la causa del acto documentado.....   | 520 |
| 337. Requisitos para la eficacia probatoria del documento.....  | 521 |
| a) Que esté establecida o presumida su autenticidad.....  | 521 |
| b) Que cuando se trate de instrumentos otorgados en el exterior, se cumplan sus especiales requisitos para su elaboración y autenticidad.....       | 522 |

|   |     |
|---|-----|
| c) Que no haya prueba legalmente válida en contra .....   | 523 |
| d) Que el contenido mismo del documento sea convincente .....   | 523 |
| e) Que no se haya llevado al proceso con violación de la reserva o el secreto que la ley haya consagrado .....  | 524 |
| f) Que se haya usado el papel y pagado el impuesto que la ley exija .....   | 524 |
| g) Que se haya hecho el registro público de documento que la ley exija .....  | 525 |
| h) Que esté completo y sin alteraciones, mutilaciones o tachaduras que alteren su contenido .....   | 526 |
| i) Requisitos especiales de ciertos documentos privados .....   | 526 |
| 338. Distintas clases de documentos .....   | 526 |
| 339. Documentos e instrumentos. Sus diferencias .....   | 528 |
| 340. Documentos públicos, instrumentos públicos, escrituras públicas y documentos auténticos. Sus diferencias .....   | 529 |
| a) Distinción entre documento público, instrumento público y escritura pública .....  | 529 |
| b) Instrumentos públicos. Sus requisitos y clases .....   | 530 |
| c) Las escrituras públicas .....  | 531 |
| d) Documentos auténticos; diferencias con los públicos .....  | 531 |
| 341. Diversas clases de documentos públicos .....   | 533 |
| 342. Funciones jurídicas de las escrituras públicas .....   | 534 |
| 343. Instrumentos con valor de escritura pública .....  | 536 |
| 344. El registro público y su función probatoria .....  | 536 |
| 345. Documentos o instrumentos privados .....   | 557 |
| a) Diversas clases .....  | 537 |
| b) Manera de aportarlos al proceso .....  | 538 |
| c) Requisitos especiales de estos documentos .....  | 538 |
| 346. Instrumentos privados, con firma y sin firma .....   | 541 |
| 347. En qué consiste la firma; cuándo es necesaria y sus requisitos .....   | 541 |
| a) Qué se entiende por firma .....  | 541 |
| b) Cuándo es necesaria la firma. Documentos sin firma .....   | 542 |
| c) Cómo se debe firmar. Requisitos de la firma .....  | 543 |
| 348. De la firma por otro, a ruego de quien no sabe o no puede firmar .....   | 546 |
| 349. De la firma de documentos en blanco o con espacios sin llenar .....  | 547 |
| 350. Reconocimiento expreso, implícito o ficto de documentos privados. Su naturaleza, efectos y trámites .....  | 549 |
| 351. Documento privado no reconocido, pero firmado ante dos o más testigos ....   | 551 |
| 352. Prueba de la autenticidad de documentos privados mediante testimonios u otros medios .....   | 551 |
| 353. La falsedad documental, sus clases, su querrela, su prueba y sus efectos procesales .....  | 552 |
| 354. Prueba de la falsedad del documento. El dictamen grafológico sobre la autenticidad o falsedad de la firma o del manuscrito y el dictamen técnico sobre su adulteración ..... | 555 |
| 355. Valor probatorio y fuerza obligatoria del documento público .....  | 556 |
| a) Valor probatorio de los documentos públicos .....  | 557 |
| b) Valor probatorio de la fecha .....   | 557 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| c)   | Fuerza obligatoria de los documentos públicos .....  | 558 |
| d)   | Lo dispositivo y lo enunciativo en las escrituras públicas .....   | 558 |
| e)   | Efectos jurídicos de las escrituras públicas en favor de los terceros.....   | 559 |
| f)   | Efectos jurídicos de la contraescritura privada o pública en favor de los terceros<br>560  |     |
| g)   | Pruebas requeridas para desvirtuar lo dicho en la escritura pública o en un<br>instrumento público .....                                   | 560 |
| h)   | También contra los terceros prueban las declaraciones contenidas en la escritura<br>pública .....  | 560 |
| 356. | Valor probatorio y fuerza obligatoria de los documentos privados .....   | 561 |
| a)   | Valor probatorio y fuerza obligatoria del documento privado no auténtico   | 562 |
| b)   | Valor probatorio del documento privado auténtico entre las partes y sus<br>causahabientes.....   | 562 |
| c)   | Fuerza obligatoria del documento privado auténtico entre las partes y sus<br>causahabientes.....   | 562 |
| d)   | Valor probatorio del documento privado auténtico ante terceros.....  | 563 |
| e)   | Fuerza obligatoria de los documentos privados auténticos frente a terceros y su<br>eficacia probatoria a favor de estos .....              | 564 |
| f)   | Prueba requerida para impugnar el documento privado auténtico .....  | 564 |
| 357. | Valor probatorio de los documentos privados sin firma.....   | 565 |
| a)   | Fotografías, microfotografías, radiografías, electrocardiogramas, películas,<br>grabaciones y discos .....                                 | 565 |
| b)   | Manuscrito sin firma.....  | 566 |
| c)   | Libros de comercio .....   | 567 |
| d)   | Papeles y registros domésticos .....   | 569 |
| e)   | Anotaciones en documentos privados .....   | 569 |
| 358. | Valor probatorio de los documentos rotos, enmendados, suplantados o alterados  | 569 |
| 359. | El caso especial de las cartas y telegramas .....  | 571 |
| 360. | Valor probatorio y autenticación de los documentos otorgados en el exterior  | 573 |
| 361. | Valor de los pactos que exigen el documento como prueba, sin que legalmente sea<br>necesario .....   | 574 |
| 362. | Disponibilidad del documento como medio de prueba y su exhibición .....  | 575 |
| 363. | Manera de allegar los documentos al proceso .....  | 576 |
| a)   | Presentación directa por la parte interesada .....   | 576 |
| b)   | Aducción mediante copia pedida por el juez de la causa .....   | 577 |
| c)   | Incorporación en inspecciones o su copia obtenida en estas u otra diligencia en<br>que intervienen las partes, como la de exhibición ..... | 577 |
| 364. | Documentos aducidos en copias o fotocopias y en periódicos oficiales.....  | 578 |
| 365. | Pérdida o destrucción del documento.....   | 581 |
| 366. | Interpretación y valoración del documento.....   | 581 |
| 367. | Documentos contradictorios .....   | 582 |
| 368. | De la llamada prueba de informes.....  | 583 |

## CAPÍTULO XXVII DE LA PRUEBA DE INDICIOS

|   |     |
|---|-----|
| 369. Qué se entiende por indicio.....   | 587 |
| 370. Los indicios son un medio de prueba.....   | 589 |
| 371. Naturaleza de la prueba de indicios.....   | 591 |
| 372. Diferencia entre indicios y presunciones judiciales o de hombre.....   | 592 |
| 373. Importancia de la prueba de indicios.....  | 599 |
| 374. Distintas clases de indicios.....  | 601 |
| 375. El caso de la confesión judicial en el proceso penal y de la extrajudicial en todos los procesos. Diferencias con el indicio.....                    | 602 |
| 376. Los otros medios de prueba tampoco son indicios cuando no producen el pleno convencimiento. El caso de las llamadas contraseñas.....                 | 605 |
| 377. Fundamento del valor probatorio de los indicios y naturaleza del razonamiento valorativo.....  | 608 |
| 378. Cuándo existe indicio necesario.....   | 611 |
| 379. Requisitos para la existencia jurídica del indicio.....  | 613 |
| a) La prueba plena del hecho indicador.....   | 613 |
| b) Que el hecho probado tenga alguna significación probatoria respecto al hecho que se investiga, por existir alguna conexión lógica entre ellos.....     | 621 |
| 380. Requisitos para la validez de la prueba por indicios.....  | 622 |
| a) Que las pruebas del hecho indicador o indiciado hayan sido decretadas y practicadas o presentadas y admitidas, en legal forma.....                     | 622 |
| b) Que no se hayan utilizado pruebas ilícitas o prohibidas por la ley, para ~ demostrar el hecho indicador.....   | 622 |
| c) Que no exista una nulidad del proceso, que vicie las pruebas del indicio....   | 622 |
| d) Que la ley no prohíba investigar el hecho indicador o el indicado.....   | 623 |
| 381. Requisitos para la eficacia probatoria de los indicios.....  | 623 |
| a) La conducencia de la prueba indiciaria respecto del hecho investigado....  | 624 |
| b) Que se haya descartado la posibilidad de que la conexión entre el hecho indicador y el investigado sea aparente, por obra de la casualidad o el azar   | 626 |
| c) Que se haya descartado la posibilidad de la falsificación del hecho indiciario por obra de terceros o de las partes.....                               | 629 |
| d) Que aparezca clara y cierta la relación de causalidad entre el hecho indicador (o el conjunto, si son varios indicios contingentes) y el indicado..... | 632 |
| e) Que se trate de una pluralidad de indicios, si son contingentes.....   | 636 |
| f) Que los varios indicios contingentes sean graves, concurrentes o concordantes y convergentes.....  | 640 |
| g) Que no existan conindicios que no puedan descartarse razonablemente  | 645 |
| h) Que se hayan eliminado razonablemente las otras posibles hipótesis y los argumentos o motivos infirmantes de la conclusión adoptada.....               | 650 |
| i) Que no existan pruebas, de otra clase, que infirmen los hechos indiciarios o que demuestren un hecho opuesto al indicado por aquellos.....             | 653 |
| j) Que se haya llegado a una conclusión final precisa y segura, basada en el pleno convencimiento o la certeza del juez.....                              | 654 |
| 382. Investigación oportuna y técnica de los hechos indiciarios.....  | 661 |
| 383. El comportamiento de las partes en el proceso, como indicio probatorio.....  | 662 |
| 384. La apreciación o valoración de los indicios.....   | 670 |

PÁG.

|  |     |
|--|-----|
| a) Crítica individual de los distintos indicios y conraindicios.....   | 671 |
| b) Crítica global o de conjunto de los indicios y conraindicios .....  | 672 |
| c) Conclusión final .....  | 672 |
| 385. La prueba por indicios para la detención preventiva en el proceso penal y para ciertas resoluciones provisionales en lo civil ..... | 675 |

Capítulo XXVIII  
DE LAS PRESUNCIONES EN EL DERECHO PROBATORIO

|  | PÁG. |
|--|------|
| 386. Etimología y breve nota histórica.....  | 677  |
| 387. Qué se debe entender por presunción y sus varias clases.....  | 677  |
| 388. Naturaleza jurídica de la presunción .....  | 679  |
| 389. Naturaleza del razonamiento empleado en la presunción.....  | 682  |
| 390. La cuestión de si las presunciones son o no reglas de prueba. Naturaleza de las normas legales que las consagran .....            | 683  |
| 391. En qué consisten los efectos procesales de la presunción legal y sus relaciones con la carga de la prueba.....                    | 684  |
| 392. Las presunciones de procedimiento .....   | 686  |
| 393. Prueba de los hechos que sirven de base a la presunción. Aplicación de la máxima “praesumptum de praesumpto non admittitur” ..... | 686  |
| 394. Presunciones judiciales basadas en pruebas incompletas .....  | 688  |
| 395. Presunciones judiciales relativas y absolutas.....  | 688  |
| 396. Las dos maneras de atacar una presunción: prueba en contrario de los hechos en que se basa o del hecho presumido.....             | 689  |
| 397. Diversas maneras de consagrar el legislador presunciones.....   | 689  |
| 398. Las presunciones en el proceso penal.....   | 690  |
| 399. La ficción legal y sus diferencias con la presunción.....   | 691  |
| Bibliografía .....   | 693  |
| Índice de autores .....  | 707  |
| Índice de disposiciones .....  | 717  |
| Índice de materias .....   | 721  |