

345.72
R62P

R. 5192
2º ej.

Antonio Rocha Alvira

De La Prueba en Derecho

edición 1990



Actualizada por Consuelo Quiceno Alvarez

Abogada de la Universidad Autónoma
Latinoamericana

BIBLIOTECA JURIDICA  **DIKE**

INDICE GENERAL

| | Página |
|--|--------|
| PRUEBAS GENERALES | 7 |
| CAPITULO 1o. | |
| LA CATEDRA DE "PRUEBAS JUDICIALES" | 11 |
| CAPITULO 2o. | |
| QUÉ ES PROBAR Y QUE ES UN MEDIO DE PRUEBA | 19 |
| CAPITULO 3o. | |
| QUE SE DEBE PROBAR O SEA LO QUE ES OBJETO DE LA PRUEBA. | 25 |
| CAPITULO 4o. | |
| LAS FUENTES DEL CONOCIMIENTO. SU DIFERENCIA CON LOS MEDIOS DE PRUEBA. LA VERDAD METAFISICA, FISICA E HISTORICA. | 29 |
| CAPITULO 5o. | |
| LA PRUEBA DE LAS FUENTES DE LAS OBLIGACIONES Y SU DIFERENCIA CON LAS FUENTES DEL CONOCIMIENTO | 35 |
| — Clasificación de las fuentes de las obligaciones en "hechos jurídicos" y "actos jurídicos" | 36 |

| | |
|---|----|
| — Clasificación de las fuentes en actos jurídicos, hechos jurídicos y hechos ilícitos | 37 |
| a) Acto jurídico | 38 |
| b) Hechos jurídicos | 38 |
| c) Hechos ilícitos o no jurídicos | 39 |
| — Se agrega la ley como hecho fuente | 40 |
| Primera regla: La prueba del acto jurídico es siempre escrita o preconstituida | 41 |
| Segunda regla: La prueba del hecho, sea o no jurídico, es libre | 42 |

CAPITULO 6o.

| | |
|---|------|
| CLASIFICACION Y ANALISIS LOGICO DE LOS MEDIOS DE PRUEBA | 45 ✓ |
| a) Pruebas perfectas o completas, imperfectas o incompletas | 47 |
| b) Prueba solemne y prueba libre | 49 |
| c) Pruebas directas e indirectas. Probabilidad y certeza | 51 |
| d) Pruebas históricas y pruebas críticas | 54 |
| e) Prueba judicial y prueba extrajudicial | 56 |
| f) Prueba sumaria y prueba contradicha | 57 |

CAPITULO 7o.

| | |
|--|----|
| LA CARGA O PESO DE LA PRUEBA O SEA EL "ONUS PROBANDI" | 61 |
| a) Onus probandi incumbit actori | 61 |
| b) Reus, in excipiendo, fit actor | 62 |
| c) Actore non probante, reus absolvitur | 62 |
| — Razón del "onus probandi" | 65 |
| a) La prueba de lo negativo, o sea de negativa probanda: Incumbit probatio ei qui dicit, non qui negat | 67 |
| b) La prueba por medio de presunciones y el onus probandi | 76 |

CAPITULO 8o.

| | |
|--|----|
| SISTEMA PROBATORIO LLAMADO DISPOSITIVO | |
| — La función y actividad del juez civil en el proceso probatorio | 79 |
| * Audiencia de las partes | 80 |
| * Inspección de las pruebas | 81 |
| * Apreciación de las pruebas | 81 |

| | Página |
|---|---------------|
| 1. Grupo de atribuciones tendientes a que el juez decida, aun sin solicitud de parte, aclarar el fondo de verdad de una prueba | 85 |
| 2. Agrupación de casos en que la prueba ex-officio es relativamente nueva, como medio de purgar de confusión y oscuridad los hechos resultantes de pruebas en que las partes tuvieron la iniciativa | 86 |
| 3. Agrupación de casos en que la iniciativa del juez para pedir pruebas ex-officio constituyen prueba nueva . . . | 89 |
| 4. Actividad probatoria oficiosa del juez en los procesos llamados de "jurisdicción voluntaria" | 90 |
| CAPITULO 9o. | |
| ACTIVIDAD PROBATORIA DEL JUEZ PENAL Y LA CARGA DE LA PRUEBA EN ESE RAMO | 93 |
| CAPITULO 10 | |
| DE LOS VARIOS SISTEMAS PROBATORIOS | 97 |
| — El sistema de la tarifa legal produciría una certeza legal, no siempre moral | 98 |
| — Sistema del íntimo convencimiento. Los jurados o jueces de hecho. Certeza moral subjetiva | 99 |
| — Sistema de persuasión racional. En parte es compatible y en parte opuesto con la tarifa legal. | 100 |
| — Diferencias entre la tarifa legal y el íntimo convencimiento . . | 101 |
| — Pero en las normas legales sobre prueba va siempre implícita una norma de experiencia que evita la arbitrariedad | 101 |
| CAPITULO 11 | |
| LA PRUEBA EN DERECHO LABORAL | 103 |
| CAPITULO 12 | |
| LA CONDUCTENCIA Y EFICACIA LEGAL DE LA PRUEBA | 123 |
| — Concepto de prueba pertinente o conducente | 124 |
| — La conducencia ante el hecho del libelo y la prueba | 125 |
| — Inadmisibilidad por ineficacia | 126 |
| — Cuándo se aprecia la inconducencia o la ineficacia | 127 |

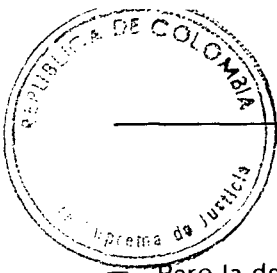
| | |
|--|-----|
| CAPITULO 13 | |
| EL PRINCIPIO DE CONTRADICCION Y DE PUBLICIDAD DE LA PRUEBA. | 131 |
| CAPITULO 14 | |
| INCIDENCIAS DE LAS NORMAS DE PROCEDIMIENTO EN LA PRUEBA. | 135 |
| a) ¿Es interlocutorio o de mera sustanciación el auto que decreta la práctica de una prueba o que ordena tener algo como prueba? | 136 |
| b) Oportunidades y términos para presentar pruebas, para pedir las, admitirlas, decretar su práctica y apreciar su valor de credibilidad | 141 |
| c) Las pruebas ante el superior, que conoce por apelación de sentencias de juicios especiales o de autos interlocutorios. | 166 |
| d) Pruebas en segunda instancia de juicios ordinarios, conforme al Decreto Extraordinario No. 0243 de 1951 | 169 |
| e) Pruebas decretadas en los últimos tres días | 173 |
| f) Las que puede considerar el superior por haber sido practicadas o agregadas inoportunamente, artículo 598 | 173 |
| g) Admisión y manera de presentar en juicio documentos públicos, inclusive escrituras | 174 |
| h) Admisibilidad de pruebas en concurrencia con una inspección ocular o con motivo de ella | 174 |
| CAPITULO 15 | |
| HECHOS NOTORIOS. LA NOTORIEDAD COMO BASE DE UN DERECHO | 175 |
| a) La doctrina | 176 |
| b) La jurisprudencia | 183 |
| — La notoriedad como base de un derecho | 187 |
| CAPITULO 16 | |
| CONFESION O DECLARACION DE PARTE | |
| — Fundamento de su especial fuerza de convicción | 189 |
| — Dónde la regulan los códigos | 190 |

| | Página |
|--|--------|
| — Semejanzas y diferencias con el testimonio | 191 |
| — La ciencia penal desconfía de la confesión | 191 |
| — Del artículo 255 del Código de Procedimiento Penal y sus diferencias con la confesión civil | 194 |
| — Definición de la confesión | 197 |
| — Hipótesis parecidas en que no hay confesión | 198 |
| — Confesiones implícitas | 199 |
| — Requisitos de la confesión para producir efectos jurídicos | 199 |
| — Confesión reflexiva | 202 |
| — Exenta de vicios | 203 |
| — Rescisión por error de hecho | 203 |
| — Capacidad | 204 |
| — Objeto y fin lícitos | 204 |
| — La ley prohíbe en ciertos casos | 205 |
| — Los agentes del Ministerio Público no pueden absolver posiciones y sus confesiones no perjudican a la parte que representan | 205 |
| — La confesión no reemplaza una prueba solemne | 207 |
| — Confesión por medio de representante | |
| a) La parte misma | 208 |
| b) El apoderado judicial | 208 |
| c) El representante legal de la parte, gerente, administrador | 208 |
| — Irrevocabilidad de la confesión, artículos 1769 del Código Civil y 606 del Código Judicial | 209 |
| — Efecto relativo de la confesión | 209 |
| — Confesión judicial, extrajudicial y presunta, ante notario y ante árbitros | 213 |
| — Confesión extrajudicial | 215 |
| — El "animus confitendi" en la confesión extrajudicial | 216 |
| — Cómo se debe probar en juicio una confesión extrajudicial | |
| — Prueba de una prueba. Traslado de la confesión | 219 |
| — Primera cuestión: Formalidades para la reconstrucción o el traslado de la confesión extrajudicial | 220 |
| — Segunda cuestión: Valor probatorio de la confesión así reconstruida o trasladada. Confesión hecha ante testigos de deuda mayor de \$ 500 | 224 |

| | Página |
|---|---------------|
| — La ley deja “a juicio del juez” darle valor pleno a la confesión extrajudicial. Su apreciación es intocable en casación | 227 |
| — Valor probatorio de la confesión hecha a un tercero | 228 |
| — El principio de la indivisibilidad de la confesión en materia civil | 230 |
| — Pura y simple | 231 |
| — Calificada | 231 |
| — Confesión de pago “debía pero no pagué” | 235 |
| — Otros casos de jurisprudencia sobre debo y pago | 236 |
| — Vigencia recién ratificada de la doctrina de que la confesión de debo y pago es indivisible | 240 |
| — La indivisibilidad según legislaciones extranjeras | 242 |
| — Distinción cuando el demandante posee otra prueba | 244 |
| — Confesión compuesta y por tanto divisible | 245 |
| — La indivisibilidad en materia penal de la confesión | 246 |
| — Confesión contra el documento firmado por la misma parte que confiesa | 259 |
| CAPITULO 17 CONFESION COMO PRUEBA DEL ESTADO CIVIL LEGITIMO Y DE FILIACION NATURAL | |
| | 263 |
| CAPITULO 18 EL NARCOANALISIS Y LA CONFESION | |
| | 275 |
| CAPITULO 19 LAS POSICIONES COMO MEDIO DE OBTENER CONFESION | |
| — Requisitos intrínsecos de las posiciones | 283 |
| — De la forma y oportunidad de las posiciones. Confiesa el que pregunta | 286 |
| — ¿Cómo se piden, se decretan y se toman las posiciones? | 288 |
| — Confesión ficta o presunta | 291 |
| a) El absolvente se presenta | 291 |
| b) El absolvente no se presenta oportunamente | 292 |
| c) El absolvente no pudo ser citado personalmente | 292 |
| — Confesión presunta en materia laboral | 293 |
| — Impuesto de timbre para la copia de la diligencia judicial de posiciones absueltas | 294 |

CAPITULO 20

| | |
|---|-----|
| DEL TESTIMONIO..... | 295 |
| — Diferencias con la confesión..... | 296 |
| — Clasificación del testimonio entre los medios probatorios.... | 296 |
| — Distinción con la prueba por peritos. Ejemplos aclaratorios .. | 296 |
| — Testigo que analiza y califica..... | 298 |
| ANTIGUEDAD Y EVOLUCION DEL TESTIMONIO COMO PRUEBA | |
| — Los libros sagrados y las leyes..... | 299 |
| — El Código Babilónico de Hammurabi..... | 300 |
| — El Código de Manú y el Testimonio..... | 300 |
| — La Legislación Hebrea y la Ley del Talión..... | 302 |
| — El Digesto de los romanos..... | 303 |
| — Las Siete Partidas, el duelo y el tormento..... | 305 |
| — Anticipaciones científicas de las Siete Partidas..... | 307 |
| — Cómo debía examinarse a los testigos..... | 308 |
| — La prueba testimonial y el comienzo de su lucha con la prueba escrita..... | 309 |
| — La era empírica del testimonio..... | 310 |
| — La época de Bentham y la inmediata posterior de Mittermaier..... | 310 |
| — La escuela científica..... | 313 |
| — El proceso de la formación del testimonio. Condiciones objetivas y subjetivas del testimonio..... | 315 |
| — El testigo ebrio en la ley procesal penal..... | 319 |
| — Testigo ebrio en lo civil..... | 321 |
| — La razón de su dicho. El testimonio de inercia y el de nimios recuerdos..... | 322 |
| — La sana crítica del testimonio judicial..... | 325 |
| — Inadmisibilidad del testimonio en circunstancias que han recibido consentimiento universal..... | 327 |
| — Cuestión a): Ineficacia proveniente de la cualidad del testigo..... | 328 |
| — Impedimentos absolutos..... | 329 |
| — Impedimentos relativos..... | 329 |
| — Incapacidad física..... | 329 |
| — Incapacidad mental..... | 330 |
| — Incapacidad moral..... | 331 |



| | Página |
|---|--------|
| — Pero la declaración puede recibirse con protesta de reserva . . . | 331 |
| — Testigo de familia muy allegado. Secreto profesional y técnico. Denuncia y declaración de pariente ofendido contra pariente ofensor. Crítica a ese supuesto. | 332 |
| — Declaración-denuncia entre parientes, continuación | 334 |
| — Media un interés económico o falta de libertad económica que hace creíble la parcialidad. No se aplica esta tacha en asuntos laborales. Tampoco al funcionario público en pleito de la nación. | 335 |
| — Sospechas de parcialidad, a juicio del juez. | 337 |
| — Amplitud de apreciación de la sospecha de parcialidad | 339 |
| Cuestión b) Del contenido y calidades del testimonio oral | |
| — El testimonio debe ser responsivo, exacto y completo. | 339 |
| — La fórmula de juramento. | 341 |
| — El juez en persona, por ante el secretario, debe recibir la declaración al testigo. Regresión anticientífica para recibir pruebas en función de la policía judicial en 1964 | 342 |
| — Excepción al artículo 235 del Código de Procedimiento Penal para pruebas practicadas en función de policía judicial. | 344 |
| — Modo de recibir la declaración. | 345 |
| — La repregunta por escrito. El careo o confrontación de testigos. La contradicción y publicidad del testimonio. | 345 |
| — Prueba sumaria. Declaraciones de nudo hecho. Embargo y secuestro de bienes muebles y embargo de inmuebles con prueba sumaria | 348 |
| — Varias acepciones de la palabra ratificación. | 351 |
| — Cuándo es necesario ratificar. Prueba trasladada | 352 |
| — Testigos de abono para acreditar la declaración del fallecido. . | 354 |
| — Otros testigos llamados también de abono. Testigos instrumentales. Testigos a ruego. | 356 |
| — Otras clases de testimonios | 357 |
| — Omni exceptione maiores | 359 |
| — El valor probatorio del testimonio judicial | 360 |
| — Credibilidad o valor del testimonio oral único, según tarifa legal y según la historia y la doctrina, en materia penal para jueces de derecho, o para delitos que juzgan los jurados de hecho; en el régimen laboral y en cuestiones civiles. Testigo | |

| | Página |
|---|--------|
| necesario. Testigo único. Historia de la regla "testis unus testis nullus" | 361 |
| — Referencias históricas a la regla "Testis unus testis nullus" . . . | 368 |
| — La mujer como testigo. | 372 |
| — Contradicción entre testigos. Testigos variables y testigos vacilantes. El norte jurídico del artículo 702. | 374 |
| — Las declaraciones sobre palabras no demuestran los hechos sino el haberlas oído pronunciar | 381 |
| — Testigos "ex auditu auditus" o "ex auditu alieno" para probar el hecho "muy antiguo" o la "fama pública". La regla "in antiquis enuntiatiba probant" | 383 |
| Cuestión c): Restricción de la prueba testimonial por razón del valor cuantitativo de una obligación, o sea, la forma escrita ad-probationem | 387 |
| — Razón de ser de la restricción del testimonio "ad-valorem". . . | 388 |
| — Redacción defectuosa del artículo 91 | 393 |
| — Momento en que la prestación debe valer \$ 500 | 394 |
| — En los \$ 500 no se incluyen intereses ni accesorios | 395 |
| — La renuncia a porción de la deuda no excluye la obligación de probarla por escrito. | 395 |
| — "Quod scriptum, scriptum est". Testigos contra escrituras. Escritos vencen a testigos | 396 |
| — Contra lo escrito sí cabe otro escrito de las mismas partes, o la confesión de las mismas, o el principio de prueba por escrito, en todo caso sin perjuicio de terceros | 398 |
| — Prueba libre del error, dolo, violencia y fraude. | 398 |
| — Casos excepcionales en que sí se admite la prueba de testigos | 398 |
| — Del principio de prueba por escrito y de la prueba preconstituida. Principio de prueba literal no firmada. | 399 |
| — Imposibilidad de obtener la prueba escrita. Depósito necesario. Cuentas en familia en ciertas circunstancias de confianza y angustia. Servicios médicos. | 402 |
| — Pérdida del acto escrito | 404 |
| — Restricción por la oposición del testimonio oral con el documento | 405 |
| — Los terceros ante las partes y viceversa. El artículo 704 del Código de Procedimiento Civil y el 91 de la Ley 153 de 1887 | 408 |
| — La simulación jurídica y el artículo 91 de la Ley 153 de 1887 | 410 |

CAPITULO 21

DE LA PRUEBA LITERAL

| | |
|--|-----|
| — Alcance de los términos "literal", "instrumento" y "documento" | 413 |
| — La forma escrita y el consentimiento. | 414 |
| — Excepciones al principio "solus consensus obligat". | 414 |
| — Ventajas de la regresión al simbolismo, o sea a la prueba literal | 415 |
| — Cómo se prueba el consentimiento | 416 |
| — De la prueba preconstituida. | 417 |
| — Diferencias jurídicas entre la forma "ad-substantiam" y la forma "ad-probationem". | 418 |
| — Enumeración de actos jurídicos solemnes | |
| 1. El matrimonio. | 422 |
| 2. El divorcio y la nulidad. | 422 |
| 3. La adopción | 422 |
| 4. La emancipación voluntaria. | 422 |
| 5. El reconocimiento de un hijo natural, si el reconocimiento es voluntario | 423 |
| 6. La habilitación de edad. | 423 |
| 7. El estado civil legítimo de las personas | 423 |
| 8. Las tutelas y curatelas. | 423 |
| 9. Las personas jurídicas. | 423 |
| 10. La tradición del dominio. | 423 |
| 11. La constitución de un fideicomiso. | 424 |
| 12. El usufructo | 424 |
| 13. La constitución y extinción de los derechos de uso y habitación. | 424 |
| 14. El testamento | 424 |
| 15. La donación | 424 |
| 16. Las capitulaciones matrimoniales | 424 |
| 17. La partición de bienes herenciales. | 424 |
| 18. La dote matrimonial | 425 |
| 19. La compraventa. | 425 |
| 20. El mandato o poderes para vender o hipotecar bienes raíces. | 425 |
| 21. Poderes administrativos, judiciales, para negocios, etc., conferidos en un país para actuar en otro de los que | |

| | Página |
|--|--------|
| integran la Organización de los Estados Americanos (OEA)..... | 426 |
| 22. Constitución de renta vitalicia..... | 427 |
| 23. La hipoteca..... | 427 |
| 24. La anticresis..... | 427 |
| 25. La promesa de contrato..... | 427 |
| 26. Prenda agraria y prenda industrial..... | 428 |
| 27. La constitución del patrimonio de familia..... | 428 |
| 28. La cláusula compromisoria..... | 428 |
| — Exceso de precaución en las formalidades..... | 429 |
| — Hipoteca no inscrita oportunamente..... | 429 |
| — Ejemplos de prueba literal..... | 430 |
| — Instrumento público o auténtico..... | 430 |
| — Con las formalidades legales..... | 432 |
| — Por el funcionario competente..... | 433 |
| INSTRUMENTOS PUBLICOS CON FUERZA DE PRUEBA EN JUICIO, SEGUN EL DERECHO CANONICO | |
| — Prueba de las órdenes o asociaciones religiosas. Personas jurídicas canónicas que no son colegiales..... | 434 |
| — Ejemplos de documentos auténticos..... | 436 |
| — Diferencia entre documento público y auténtico..... | 441 |
| — No es lo mismo probar que obligar..... | 442 |
| — Fuerza probatoria y obligatoria..... | 443 |
| — La fuerza obligatoria del documento público..... | 448 |
| — Parte enunciativa y parte dispositiva de un instrumento..... | 449 |
| — El registro como prueba según el artículo 2673 del Código Civil (derogado por Decreto 1250 de 1970)..... | 450 |
| — Los documentos privados y los terceros..... | 451 |
| — Reconocimiento..... | 452 |
| — Reconocimiento expreso. Firma..... | 453 |
| — Reconocimiento tácito. Noción de parte obligada y de terceros. Terceros para efecto del reconocimiento..... | 455 |
| — Reconocimiento ficto..... | 459 |
| — Reconocimiento por inscripción..... | 460 |
| — Reconocimiento por atestación..... | 460 |
| — Fuerza del documento reconocido. No vale jurídicamente sin estar reconocido por uno de los cinco medios antes descritos..... | 460 |

| | |
|--|-----|
| — Excepción para recibos de pagos de impuestos de minas e instrumentos negociables, que se tienen por auténticos sin necesidad de que sean reconocidos | 461 |
| — Formas de expedir copias y de estimar en juicio documentos alterados, etc. | 462 |
| — Copias de copias. Casos analizados por la Corte Suprema | 464 |
| — La copia protocolizada no adquiere mayor valor por la protocolización que el del original, pero tampoco menor valor | 466 |
| — Resumen de la doctrina contenida en los anteriores fallos. | 466 |
| — Otro fallo con igual doctrina sobre el valor de copias. Aquí se trata de actas de estado civil protocolizadas y luego emitidas en copia auténtica. Copia de la protocolización de un acta de remate judicial | 468 |
| — Fotografías, microfotografías, archivos. | 470 |
| — Las copias fotográficas según nuestra jurisprudencia. | 473 |
| — Firma en blanco | 475 |
| — Timbre y papel sellado | 477 |
| — Cartas, Telegramas. Propiedad y uso de las cartas | 478 |
| — Documentos sin reconocer pero firmados ante testigos. Testigos de documentos privados | 481 |
| — Fecha cierta del documento privado ante terceros ante el artículo 1762 del Código Civil. | 482 |

CAPITULO 22

TACHA DE FALSEDAD O INCIDENTE SOBRE AUTENTICIDAD DE UN DOCUMENTO PUBLICO O PRIVADO

| | |
|--|-----|
| — Cotejo de firmas. Grafología | 491 |
| — Noción de falsedad material e ideológica. | 492 |
| — A qué concreta la querella de falsedad civil. | 494 |
| — Contra qué clase de documentos se concede la tacha de falsedad. | 496 |
| — Relación de lo penal y lo civil en la querella de falsedad civil | 498 |
| — Caso juzgado en el sentido de subordinación de la acción civil de falsedad intelectual a la decisión penal | 500 |
| — Qué es el cotejo. | 503 |
| — Intervención de la grafología. | 503 |
| — Valor probativo del cotejo. | 504 |

| | Página |
|---|---------------|
| — Otras explicaciones del contejo, que no deben confundirse con la tacha de falsedad. | 506 |

CAPITULO 23

DÓCUMENTOS Y PODERES OTORGADOS EN PAISES EXTRANJEROS

| | |
|--|-----|
| — Tratados internacionales colombianos sobre su legalización | 509 |
| — Exhortos. Comisiones o cartas rogatorias | 521 |
| — Requisitos para la elaboración de las cartas rogatorias. | 523 |

CAPITULO 24

LA PRUEBA POR MEDIO DE PRESUNCIONES

| | |
|--|-----|
| — Significado y etimología | 525 |
| — La fuerza de la presunción depende de la certeza del hecho conocido y de su relación con lo desconocido. | 528 |
| — La dispensa de la prueba es sólo en parte. La buena fe como presunción. | 529 |
| — El hecho deducido por una presunción es muy falible. Motivos de error al establecer una presunción. | 531 |
| — Consecuencias que se derivan de la índole de la presunción. | 532 |
| — Cómo clasifica la doctrina las presunciones. | 532 |
| — La presunción legal y la de hombre, es prueba crítica, no representativa | 533 |
| — Clasificación legal en dos grupos | 533 |
| — Las de derecho, "iuris et de iure", son de orden público. | 534 |
| — La prescripción no es una presunción | 535 |
| — Principales presunciones de derecho | 535 |
| — Cosa juzgada | 543 |
| — Las presunciones legales | 544 |
| — No siempre hay presunción cuando la ley dice "se reputa", "se considera" o usa expresiones similares. | 544 |
| — Hay presunciones negativas. | 545 |
| — Restricción de la prueba en contrario | 546 |

| | Página |
|---|---------------|
| — La ficción no es lo mismo que la presunción. | 546 |
| — Diferencias y semejanzas entre ficción y presunción. | 548 |
| PRESUNCIONES LEGALES EN DERECHO COMERCIAL | |
| — “La gratuidad no se presume”. “El dinero fructifica de suyo”. Intereses corrientes y no legales. Autenticidad de las firmas en instrumentos negociables | 548 |
| LA PRESUNCION COMO PRUEBA EN MATERIA PENAL | |
| — La debatida cuestión de la presencia de presunciones en ese campo. | 553 |
| a) La presunción de legítima defensa. | 557 |
| b) La responsabilidad por falsificación o alteración de la moneda. | 558 |
| c) La de responsabilidad por el delito de robo o hurto | 560 |
| d) Presunciones legales de contrabando. | 560 |
| e) Las conductas antisociales. | 561 |

CAPITULO 25

| | |
|---|------------|
| LA PRESUNCION DE CAPACIDAD LEGAL PARA CONTRA- TAR Y PARA TESTAR Y LA PRUEBA DE LA DEMENCIA QUE DESVIRTUA LA PRESUNCION. | 563 |
| — Prueba de demencia que da lugar a la interpretación. | 564 |
| — Prueba de la nulidad por demencia de los actos y contratos, según el artículo 553 del Código Civil. | 566 |
| — Requisitos para que la perturbación mental excluya la capa- cidad de obrar razonablemente. No se trata de probar un minuto loco de una vida | 567 |

CAPITULO 26

| | |
|--|------------|
| LA PRUEBA INDICIAL. | 571 |
| — Etimología | 571 |
| — Inferir y concluir. | 512 |
| — Descomposición del indicio. | 573 |
| — La verdad indirecta a que conduce el indicio. | 573 |
| — El indicio, la probabilidad y lo imperfecto | 574 |
| — El indicio en la literatura y el drama | 575 |
| — Indicios vagos y necesarios | 576 |
| — Su utilidad en el campo penal | 576 |
| — El indicio policíaco que descubrió a Russi como criminal | 576 |

| | Página |
|---|--------|
| EL INDICIO EN LA HISTORIA. EL ASESINATO DEL MARISCAL DE AYACUCHO Y EL SINO TRAGICO DE LA RECIA PERSONALIDAD DEL PRESIDENTE OBANDO | 578 |
| — La presunción y el indicio y la apreciación global de su valor | 583 |
| — Requisitos jurídicos de los indicios | 584 |
| Primer requisito: Plena prueba del hecho indicador: "Praesumptum de praesumpto non admititur", indicio de indicio no es admisible | 584 |
| Segundo requisito: Que los varios indicios o argumentos no confluyan a un solo indicio o argumento. | 586 |
| Tercer requisito: Que sean indicios graves, precisos y concordantes. "Quae non prosunt singula unita iuvant", o sea: por separado pueden no servir, pero unidos prestan ayuda. Gravedad, precisión y concordancia | 587 |
| — La relatividad del indicio según quien lo aprecie | 588 |
| — Su diversa tasación en instancia y en casación penal | 588 |
| — Apreciación contraria de indicios en materia civil, en instancia y en casación. | 589 |
| Cuarto requisito: que la prueba indicial sea admisible. | 591 |
| — Utilidad especial del indicio. | 592 |
| — El contraindicio. | 593 |
| a) Indicio necesario. | 594 |
| b) Indicios no necesarios. | 594 |
| — La tesis de la soberanía del juez de instancia en el justiprecio o valoración de los indicios | 595 |
| Cómo se puede atacar en el recurso de casación la preestimación de indicios hecha por el juzgador de instancia | 596 |