

**ADULFO NUÑEZ CANTILLO**

# **EL TESTIMONIO COMO MEDIO DE PRUEBA**

**DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA**

**SEGUNDA EDICION**



**EDICIONES LIBRERIA DEL PROFESIONAL**

## INDICE GENERAL

PROLOGO .....	1
INTRODUCCION .....	3
Comentario breve del testimonio como medio de prueba .....	3
CAPITULO I .....	5
A. RESEÑA HISTORICA DEL TESTIMONIO .....	5
B. LA PERCEPCION .....	8
C. FACTORES OBJETIVOS DE LA PERCEPCION; FACTORES DE TIEMPO .....	8
D. FACTORES DEL LUGAR .....	10
E. FACTORES DE ILUMINACION .....	11
F. FACTORES SUBJETIVOS DE LA PERCEPCION .....	13
G. INFLUENCIA DE LA ATENCION .....	13
H. INFLUENCIA DE LA EMOCION .....	16
I. LA INFLUENCIA DE LA INTEGRIDAD CEREBRAL Y DE LA EMBRIAGUEZ .....	17
J. INFLUENCIA DEL HABITO EN LA PERCEPCION .....	18
K. INTEGRIDAD DE LOS ORGANOS DE LOS SENTIDOS .....	20
L. APLICACION DE ESTOS PRINCIPIOS EN LA LEGISLACION COLOMBIANA .....	21
CAPITULO II .....	25
A. CONDICIONES DE LA MEMORIA .....	25
B. TENDENCIAS AFECTIVAS .....	26
C. EL TIEMPO .....	27
D. LA SUGESTION .....	29
E. SUGESTION INCUMPLIDA .....	29
F. CONDICIONES DE LA SUGESTION .....	30
G. SUGESTIONABILIDAD .....	32
H. SEGURIDAD COLECTIVA .....	32
I. SUGESTION DE OTRAS PERSONAS Y DE LA PRENSA .....	34
J. SUGESTION Y NIMIOS RECUERDOS EN NUESTRA LEGISLACION .....	37
CAPITULO III .....	39
A. INFLUENCIA DEL EFECTO SOBRE EL TESTIMONIO –LAS PASIONES– .....	39
B. EL AMOR Y EL ODIO .....	40
C. VANIDAD Y AMOR PROPIO .....	41
D. SIMPATIA Y ANTIPATIA .....	42

E. NEXOS DE FAMILIA Y DE CONVIVENCIA .....	42
F. EL PATRIOTISMO .....	43
G. EL ESPIRITU DE PARTIDO DE GRUPO .....	44
H. EL INTERES .....	46
I. EL INTERES Y EL AFECTO EN NUESTRA LEGISLACION .....	48
CAPITULO IV .....	51
A. MENTIRA Y ERROR EN EL TESTIMONIO .....	51
MENTIRAS POSITIVAS .....	52
MENTIRAS NEGATIVAS .....	52
Según su forma: .....	54
Según su causa: .....	55
CAPITULO V .....	59
A. EL SEXTO SENTIDO .....	59
B. EL APARATO MAS SENSIBLE .....	60
CAPITULO VI .....	63
A. CONCEPTO Y DEFINICION DEL DERECHO Y LA PRUEBA .....	63
B. CONCEPTO Y DEFINICION DEL DERECHO .....	63
C. DEFINICION Y CONCEPTO DE LA PRUEBA .....	68
Prueba .....	69
CAPITULO VII .....	73
A. PRINCIPIOS DEL DERECHO PROBATORIO .....	73
Conclusiones .....	74
B. SEGUNDA DIVISION DE LOS PRINCIPIOS DEL DERECHO PROBATORIO .....	75
C. TERCER PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	76
D. CUARTO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	78
E. EL QUINTO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	78
F. SEXTO PRINCIPIO DE DERECHO PROBATORIO .....	79
G. SEPTIMO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	79
H. OCTAVO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	80
I. NOVENO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	80
J. DECIMO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	81
K. DECIMO PRIMER PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	81
L. DECIMO SEGUNDO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	82
LL DECIMO TERCERO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	82
M. DECIMO CUARTO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	83
N. DECIMO QUINTO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	83
Ñ. DECIMO SEXTO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	84
O. DECIMO SEPTIMO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	84
P. DECIMO OCTAVO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	84
Q. DECIMO NOVENO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	85
R. VIGESIMO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	85
S. VIGESIMO PRIMER PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	86

T. VIGESIMO SEGUNDO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	86
U. VIGESIMO TERCER PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	87
V. VIGESIMO CUARTO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	87
X. VIGESIMO QUINTO PRINCIPIO DEL DERECHO PROBATORIO .....	88
CAPITULO VIII .....	89
A. EL OBJETO DE LA PRUEBA .....	89
a) Objetos de la prueba: .....	89
b) Las afirmaciones a los hechos son objeto de prueba. ....	90
c) Los juicios como objeto de prueba: .....	90
d) Juicio Raciocinio: .....	90
e) Noción de objeto concreto de la prueba. ....	90
B. LA COSTUMBRE .....	91
CAPITULO IX .....	93
A. TEMA DE LA PRUEBA .....	93
a) Jurisdicción Voluntaria. ....	93
b) Procesos Penales. ....	93
c) Proceso de Jurisdicción Contenciosa. ....	93
Hechos del Demandado. ....	94
B. DIFERENCIA ENTRE LA JURISDICCION CONTENCIOSA LA JURISDICCION VOLUNTARIA .....	94
C. CRITERIOS SOBRE LOS HECHOS DE LAS EXCEPCIONES .....	95
1. Hechos Admitidos. ....	96
2. Hechos Presumidos. ....	97
3. Hechos que la ley prohíbe probar .....	97
4. Hechos Juzgados por una Sentencia que ha hecho Tránsito a Cosa Juzgada. ....	98
5. Hechos Imposibles. ....	98
6. Los Hechos Notorios. ....	99
Elemento de la definición. ....	101
CAPITULO X .....	103
A. EL FIN DE LA PRUEBA .....	103
B. PRIMERA TESIS SOBRE EL FIN DE LA PRUEBA .....	104
C. SUJETO DE LA PRUEBA .....	105
D. LOS ORGANOS DE LA PRUEBA .....	105
E. SON SUJETOS DE LA PRUEBA .....	106
CAPITULO XI .....	109
A. FUENTE DE LA PRUEBA .....	109
B. LA ACTIVIDAD PROBATORIA .....	110
C. MEDIOS PROBATORIOS .....	113
D. FASES DE LA OBTENCION DE LA PRUEBA .....	115
CAPITULO XII .....	117
A. UTILIDAD DE LA PRUEBA .....	117
B. REQUISITOS EXTRINSECOS DE LA PRUEBA .....	118

Circunstancias de tiempo .....	119
Circunstancia de lugar .....	119
Competencia del juez .....	120
La capacidad .....	120
B. LEY PROCESAL EN EL TIEMPO Y EN EL ESPACIO .....	123
CAPITULO XIII .....	127
A. LA CARGA DE LA PRUEBA .....	127
CAPITULO XIV .....	131
LOS MEDIOS DE PRUEBA .....	131
A. DECLARACION DE PARTE O CONFESION .....	131
Confesión Provocada .....	134
Requisitos de la Confesión .....	136
Confesión de Litisconsorte Necesario .....	136
Confesión de Litisconsorte Facultativo .....	137
Confesión por Apoderado o Representante .....	137
Declaraciones e Informes de Representantes de la Nación y Entidades Públicas .....	138
Indivisibilidad de la Confesión .....	139
Citación de las partes para el Interrogatorio .....	140
Confesión Ficta o Presunta .....	141
B. EL JURAMENTO .....	141
C. DICTAMEN PERICIAL .....	146
Diferencia entre Perito y Testigo .....	147
¿Cuál es la forma de solicitar el dictamen pericial? .....	147
Diligencia de Posesión de los Peritos. Tiene una doble importancia .....	148
¿Cómo es que se procede a rendir el dictamen pericial? .....	148
D. LOS DOCUMENTOS .....	149
E. LA INSPECCION JUDICIAL .....	156
Unidad de la Inspección Judicial Anticipada .....	156
F. EL INDICIO .....	158
Análisis del Indicio .....	167
CAPITULO XV .....	171
A. EL TESTIMONIO .....	171
B. INFLUENCIA DE LA EDAD EN EL TESTIMONIO .....	175
C. PARTE PRAGMATICA DEL TESTIMONIO .....	177
D. REQUISITO DE EFICACIA DEL TESTIMONIO .....	179
E. PROCEDIMIENTO PARA EL INTERROGATORIO .....	182
Confesión ficta .....	182
CAPITULO XVI .....	185
A. FALSO TESTIMONIO .....	185
B. SOBORNO AL TESTIGO .....	187

CAPITULO XVII .....	189
A. EL JURADO .....	189
Sentencia C-226/93. Referencia: Expediente No. D-183. Demanda de inconstitucionalidad contra los artículos 66 y 74 del Decreto 2700 de 1991. ....	194
I. Antecedentes .....	195
II. Normas acusadas .....	195
III. La demanda .....	195
IV. Intervención ciudadana .....	196
V. Concepto del Procurador General de la Nación .....	196
VI. Consideraciones de la Corte Constitucional .....	197
La materia .....	198
El ejercicio de la función judicial en Colombia .....	198
Conciliación y arbitramento .....	201
Antecedentes de los jurados .....	202
Naturaleza jurídica de los jurados de derecho .....	204
Caso concreto .....	206
La unidad normativa .....	209
CAPITULO XVIII .....	211
A. COMENTARIOS A LA NORMA, A LA DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA COLOMBIANA .....	211
B. EN MATERIA CIVIL (CODIGO DE PROCEDIMIENTO CIVIL) .....	212
RESOLUCION DE CONTRATO (Jurisprudencia de la Corte) .....	234
Sentencia Sustitutiva .....	237
1. La rescisión por dolo .....	238
2. El incumplimiento del contrato de compraventa .....	240
3. El incumplimiento del contrato de promesa .....	244
4. Resolución de la promesa y la compraventa .....	245
5. Retención de las arras .....	245
6. Prestaciones mutuas .....	247
7. Extinción de la hipoteca .....	248
8. Las excepciones propuestas por el Banco demandado. ....	250
C. EN MATERIA PENAL (Procedimiento Penal) .....	261
TESTIMONIO UNICO .....	272
TESTIMONIO DEL OFENDIDO .....	274
TECNICA DE CASACION .....	277
D. EN MATERIA LABORAL (Procedimiento Laboral) .....	278
JURISPRUDENCIA LABORAL .....	280
Consideraciones de Instancia .....	288
JURISPRUDENCIA DEL CONSEJO DE ESTADO .....	292
El Daño: .....	302
La Relación de Causalidad .....	302

Los Perjuicios: .....	302
Perjuicios Morales: .....	314
Perjuicios Materiales .....	314
Fundamentos de hecho: .....	319
II. Conducta procesal de la apoderada del Centro de Imputación Jurídica - Demandado .....	326
<b>JURISPRUDENCIA DE LA CORTE CONSTITUCIONAL</b> .....	336
I. Antecedentes .....	337
A. El derecho de propiedad .....	339
B. El poder de policía y la propiedad .....	342
C. El caso. ....	344
III. Decisión .....	347
(Sentencia No. 571 de 26 de octubre de 1992. Ref. Expediente T-2635. Peticionario: Dario Alzate. Procedencia: Tribunal Contencioso Administrativo de Caldas. Magistrado Ponente: Doctor Jaime Sanin Greiffenstein) .....	348
I. Información Preliminar. ....	348
A. Hechos de la demanda. ....	348
B. Derechos amenazados o vulnerados. ....	350
C. Peticiones. ....	350
D. Actuación procesal. ....	350
II. Decisión Judicial .....	351
III. Consideraciones de la Corte Constitucional .....	352
1. Competencia. ....	352
2. Fundamentos jurídicos. ....	352
Derechos Constitucionales Conculcados con la Decisión del Hospital .....	352
La Dignidad Humana y el Estado Social de Derecho en la Constitución de 1991 .....	353
La Salud como un Derecho Fundamental .....	354
Relación del Derecho a la Salud con Otros Derechos Fundamentales .....	358
Los Derechos Prestacionales en la Constitución y el Carácter Asistencial de la Salud .....	359
Igualdad de Oportunidades y Trato Favorable a los Débiles. ....	360
Caracter Irremediable del Perjuicio Latente .....	363
Amenaza de los Derechos Fundamentales y Confirmación del Fallo que se Revisa ..	364
(Sentencia de mayo 10 de 1993. Ref. Expediente No T-8659. Magistrados Doctores Fabio Morón Díaz (Ponente), Jorge Arango Mejía, Vladimiro Naranjo Mesa) .....	365
La Primera Instancia .....	366
A. La competencia. ....	368
B. La materia. ....	368
Derecho a Acceder a los Documentos Públicos. ....	368

PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN EN EL SEGURO DE RESPONSABILIDAD CIVIL .....	373
I. Antecedentes .....	373
II. La sentencia del tribunal .....	377
III. La demanda de casación .....	380
Cargo primero .....	380
Cargo segundo .....	386
Sentencia sustitiva .....	387
IV. Decisión .....	388
ENRIQUECIMIENTO CAMBIARIO POR ACCIÓN .....	389
VI. Consideraciones de la Corte .....	390
a) Competencia .....	390
b) Cosa juzgada relativa .....	390
c) La acusación .....	397
ES OBLIGACION DE LA IGLESIA CATOLICA OBSERVAR LAS LEYES CIVILES EN LO LABORAL. NO ESTA EXONERADA DELAS OBLIGACIONES LABORALES .....	400
I. Antecedentes .....	400
A) Norma acusada .....	400
B) La demanda .....	400
C) Intervenciones .....	402
D) Concepto del Procurador General de la Nación .....	402
II. Consideraciones de la Corte Constitucional .....	403
Primera. Competencia .....	404
Segunda. La moral y el derecho .....	404
El derecho y la moral .....	404
Tercera. El derecho a la luz de la moral .....	406
Cuarta. La moral, ¿universal e inmutable o relativa? .....	407
Quinta. La “moral cristiana” en el artículo 13 de la Ley 153 de 1887 .....	409
Sexta. La Constitución de 1991 y la moral cristiana .....	410
Séptima. El artículo 230 de la Constitución y el artículo 13 de la Ley 153 de 1887 .....	411
A) La costumbre .....	411
B) La costumbre en el Código Civil Colombiano .....	413
C) ¿De dónde viene la fuerza obligatoria de la costumbre? .....	414
D) La Constitución de 1991 y la costumbre .....	415
E) Razón de ser de los incisos primero y segundo del artículo 230 de la Constitución .....	416
F) Razones especiales en cuanto a la costumbre secundum legem .....	418
VII. Conclusión .....	418
VIII. Decisión .....	418
Salvamento de Voto .....	419
1. Naturaleza y contenido de la norma demandada .....	419
2. Una declaración de inconstitucionalidad bajo la forma de constitucionalidad condicionada .....	421
3. La inconstitucionalidad material de la expresión “conforme a la moral cristiana” .....	423
4. Confusión de perspectivas frente a la reclamación entre derecho y moral .....	426

Reiteración de un salvamento de voto .....	428
EL TERCERO CIVILMENTE RESPONSABLE EN PROCESO PENAL SOLO SE VINCULA MEDIANTE SOLICITUD DE LA PARTE CIVIL .....	433
Consideraciones de la Corte .....	433
a) La competencia .....	433
b) La materia .....	433
NO ES PROCEDENTE ACEPTAR EL AVALUO PERICIAL, PARA TASAR LOS PERJUICIOS MORALES CAUSADOS .....	443
I. Antecedentes .....	443
A. Norma acusada .....	444
B. La demanda .....	451
C. Intervenciones .....	452
D) Intervención del Procurador General de la Nación .....	453
II. Consideraciones de la Corte Constitucional .....	455
Primera. Competencia .....	455
Segunda. La igualdad de derechos entre los hijos .....	455
Tercera. ¿Hasta dónde se extiende la igualdad consagrada por la ley entre los hijos legítimos, extramatrimoniales y adoptivos? .....	457
Cuarta. La familia en la Constitución .....	457
Quinta. El origen familiar y la igualdad de derechos y obligaciones .....	458
Sexta. La igualdad de derechos y obligaciones no termina en los hijos: se extiende a todos los descendientes .....	459
Séptima. Análisis de las normas del Código Civil, demandadas .....	459
III. Conclusiones .....	466
IV. Decisión .....	466
BIBLIOGRAFIA .....	469
INDICE GENERAL .....	471