

TIBERIO QUINTERO OSPINA

Jurista emérito. Ha desempeñado entre otros los siguientes cargos: Conjuez de la Corte Suprema de Justicia, Director del Instituto de Ciencias Penales y Penitenciarias de la Universidad Nacional de Colombia, miembro de una de las comisiones redactoras del Anteproyecto de Código de Procedimiento Penal, fiscal de los juzgados superiores de distrito judicial de Bogotá, fiscal del Tribunal Superior del Distrito Judicial de Bogotá, profesor universitario, abogado en ejercicio.



LA PRUEBA EN MATERIA PENAL

SEGUNDA EDICION

EDITORIAL
LEYER

INDICE GENERAL

CAPITULO I

DE LA PRUEBA EN GENERAL

PROLOGO PRIMERA EDICION	III
PROLOGO SEGUNDA EDICION	VI
1. Concepto	1
2. Generalidades	1
3. Clasificación	2
A) ¿Qué es probar?	2
B) ¿Qué se prueba?	3
Los hechos deben ser metajurídicos y jurídicos	5
a) Que el hecho sea relevante, pertinente y conducente para el proceso	7
b) Que el hecho pueda ser probado	9
Hechos exentos de prueba	9
Hechos notorios y afirmaciones o negaciones indefinidas ..	11
Negaciones o afirmaciones indefinidas	13
C) ¿Con qué se prueba?	15
D) Organó de prueba	18
E) ¿A quién corresponde probar?	20
F) Fin de la prueba	21
4. Aseguramiento de las pruebas	25
5. Sistema de convicción de la prueba	26
a) Sistema del íntimo convencimiento o de la libre convicción	26
b) Sistema de la tarifa legal o de la prueba legal	26
c) Sistema de la persuasión racional o de la sana crítica	27
d) Sistema mixto	32
Pruebas plenas e incompletas	32
Aplicación de la prueba plena y de la prueba incompleta o imperfecta	33
a) Para la indagatoria	34
b) Para decretar las medidas de aseguramiento	34
c) Para dictar resolución de acusación	34
d) Para dictar resolución de prosecución de investigación	34
e) Prueba para dictar sentencia absolutoria, por duda	35
6. Naturaleza y condiciones de la prueba	36
7. Prueba trasladada	36
8. ¿Quién puede practicar las pruebas?	38

CAPITULO II

DIFERENTES MODOS DE APRECIAR LA PRUEBA EN MATERIA CIVIL Y EN MATERIA PENAL

1. Finalidades	41
----------------------	----

2. Advertencia complementaria	42
-------------------------------------	----

CAPITULO III

PRINCIPIOS GENERALES

1. Enumeración	43
1o. El de la Universalidad de la prueba o imparcialidad	43
2o. El de la necesidad de la prueba	43
3o. El de la legalidad de la prueba, llamado por otros el de la adquisición de la prueba	43
4o. El de la igualdad de oportunidad para la prueba	43
5o. El de la contradicción de la prueba	44
6o. El de la publicidad	45
7o. El de la libertad de la prueba	45
8o. El de la originalidad de la prueba	46
9o. El de la naturalidad o espontaneidad y libertad de la prueba y del respeto a la persona humana	46
10o. Presunción de inocencia e in dubio pro reo	47

CAPITULO IV

INSPECCION

1. Concepto	51
2. Cuándo procede?	51
3. Objeto de la inspección	52
4. Labor de fijación de lo observado	53
5. Requisitos de la inspección	53
6. Diligencia de inspección judicial: levantamiento del cadáver	57
7. La diligencia la puede practicar tanto el funcionario judicial (fiscal) como la policía judicial	76
8. Operaciones técnicas	76
9. Examen médico o clínico	78
10. Internación en centro hospitalario	78
11. Manera de practicar la inspección	82
12. Adiciones al acta	84
13. Nombramiento de peritos que asistan a la diligencia	84
14. Importancia de la inspección	84
15. Precauciones que se deben tomar al practicar la diligencia	86
16. Evaluación de la inspección	87

CAPITULO V

INSPECCION CON RECONSTRUCCION DE LOS HECHOS

1. Generalidades	89
2. Defensa legal de la inspección con reconstrucción de los hechos	92
3. Condiciones mínimas para la validez de la inspección con reconstrucción de los hechos	92
a) Que se haga para comprobar si el hecho que se investiga, o determinadas circunstancias o episodios de éste ocurrieron o pudieron ocurrir de determinada manera	92

b) Que se realice, en cuanto fuere posible, en circunstancias de lugar, tiempo y modo semejantes a las en que probablemente ocurrieron los hechos	93
c) Que en la providencia que ordene la diligencia, el fiscal o juez indique el día, hora y lugar en los que se procederá a su realización	93
4. Fundamento y naturaleza de la diligencia	95
5. Comprobación de las afirmaciones del procesado	97
6. Evaluación de la diligencia	97

CAPITULO VI

INDICIOS

1. Pruebas históricas y críticas o lógicas	99
2. Noción de indicio	100
3. El indicio es prueba?	100
4. El indicio es una prueba subjetiva u objetiva?	104
5. Fuentes del indicio	108
6. Universalidad de la prueba indiciaria en relación con las demás pruebas	109
7. Distinción entre la prueba indiciaria y las demás pruebas	109
8. ¿Puede probarse el hecho indicador con indicios?	110
9. Requisitos de los indicios	111
10. Elementos característicos del indicio	113
11. El hecho indicador o hecho conocido. La sospecha	114
12. Regla de la experiencia	116
13. Inferencia lógica	121
14. Hecho desconocido. Conclusión	122
15. Clasificación de los indicios	123
1a. Los indicios se dividen en antecedentes, concomitantes y posteriores o subsiguientes	123
2a. Indicios próximos y remotos	124
3a. Indicios generales y particulares	124
4a. Indicios mediatos e inmediatos	124
5a. Pertenece a PEDRO ELLERO	124
a) Indicio de la capacidad para delinquir	124
b) Indicio del móvil para delinquir	125
c) Indicio de la oportunidad para delinquir	126
d) Indicio de las huellas materiales del delito	128
e) Indicios de las manifestaciones anteriores y posteriores al delito	130
f) Indicio de disculpa	131
6a. FRAMARINO clasifica así los indicios	131
7a. Clasificación de GORPHE	131
-Indicio de la mala justificación	131
-La mentira del procesado como indicio de la mala justificación	132
16. División de los indicios respecto de su valor: indicio necesario y contingente	133
17. Indicios contingentes leves	140

18. Unidad del indicio	141
19. El silogismo y el proceso inductivo-deductivo del indicio	145
20. Valoración de la prueba indiciaria	147
21. Importancia probatoria del indicio	149
22. Contraindicios e indicios de inocencia o contrapresunciones	151
23. Indicio falso	152
24. Investigación indiciaria	154
25. Peligros que implica un mal análisis de la prueba indiciaria, sobre todo cuando no está suficientemente comprobado el hecho indicador	162

CAPITULO VII

PRESUNCIONES

1. Noción de presunción y desaparición de esta en nuestra legislación	165
--	-----

CAPITULO VIII

EL TESTIMONIO

1. Testimonio psicológico	167
2. Percepción	167
A) La sensación	167
B) El proceso de la sensación	168
a) El estímulo	168
b) La excitación	168
c) La sensación en sí misma (proceso síquico)	168
C) La representación	169
D) La percepción	170
a) Ilusiones de los sentidos	173
b) Alucinación	175
3. Observación	175
4. Memoria	177
a) La fijación y conservación	177
b) La recordación	178
c) El reconocimiento	179
5. Deposición	180
6. El testimonio y la psicología experimental	181
7. Sano escepticismo en la recepción del testimonio	183
8. Aspectos formales y legales del testimonio	184
1. Definición	184
2. Fundamento de la prueba testimonial	185
3. Quien está obligado a declarar	185
a) Deber de compadecer	186
b) Deber de prestar juramento	187
c) Deber de declarar	187
d) Deber de decir la verdad	187
4. Relato espontáneo e interrogatorio detallado	188
5. Razón del dicho del testigo	193
6. Criterios para la apreciación del testimonio	194
a) Condiciones del objeto a que se refiere el deponente	194

b) Condiciones personales y sociales del testigo	195
c) Circunstancias en que haya sido percibido el hecho	196
d) Condiciones en que se rinda la declaración	196
7. El testimonio de los menores de edad y el juramento	198
8. El miedo y el testimonio	199
9. La memoria y el testimonio	201
9. Valor probatorio del testimonio	203
10. Valor del testigo único	204
11. Declaración del denunciante ofendido	210
A) Porque el ofendido se engaña a sí mismo	211
B) Porque el ofendido intencionalmente quiera alterar la verdad de lo ocurrido	212
12. Testigo único o singular y testigo singular de diversidad acumulativa	223
13. Testimonio de oídas	225
14. Requisitos de que debe estar rodeado el testimonio	227
a) Judicialidad	227
b) Juramento	228
c) Oralidad	228
d) Inmediación y objetividad	228
e) Retrospectividad	229
f) Relato espontáneo e interrogatorio detallado	230
15. El testimonio y el tiempo cronológico y el tiempo psicológico	233
16. Como norma general, el testigo sólo informa sobre hechos	238
17. Dicho del moribundo	238
18. Testigo técnico	240
19. Los niños y los ancianos como testigos	241
20. Testimonio de la mujer	249
a) Su vida sexual	250
b) Gestación	251
c) Parto	252
d) Lactancia	252
e) Conclusión	252
21. Testimonio de prostitutas y malhechores	253
22. Testimonio del cómplice	254
23. Dicho del vinculado por parentesco con el procesado	255
24. Excepción al principio de la obligatoriedad de declarar	259
25. Sugestión, prensa y rumor público	260
26. Testigo falso	269
27. Testigo sincero y testigo veraz	273
28. Obligación de declarar	274
29. Procedimiento para recibir el testimonio	275
30. Retracción	276
31. Testigo contradictorio	277

CAPITULO IX

LA CONFESION

1. Noción	281
2. Confesión simple y calificada	281

3. Requisitos esenciales de la confesión	282
4. Confesión en la indagación preliminar	283
5. Confesión extrajudicial	283
6. De la indivisibilidad de la confesión y presunción de veracidad de la misma	284
7. Valor probatorio de la confesión	286
8. Indivisibilidad y espontaneidad de la confesión	287
9. Indagatoria y confesión	289
10. A quien se le recibe indagatoria a quien se le llama sindicado	291
11. Requisitos que deben observarse en la recepción de indagatoria	292
1o. Términos para recibir indagatoria	292
2o. Captura facultativa	292
3o. Citación para indagatoria	292
4o. En la recepción de indagatoria solamente el funcionario judicial podrá dirigir preguntas al indagado	293
5o. Reglas para la recepción de indagatoria	293
6o. Reconocimiento de objetos	293
7o. Examen del imputado y del testigo en el lugar de los hechos	293
8o. Prohibición de juramentar al imputado	293
9o. Advertencias previas al indagado	294
10o. Constancias y verificación de citas	294
11o. Reconocimiento en fila de personas	294
12o. Como se hace el reconocimiento	294
13o. Lectura del acta respectiva y constancias que se pueden dejar en ellas	295
12. Partes que intervienen en la indagatoria	295
13. Criterios para apreciar la confesión, simple o calificada	299

CAPITULO X

CAREO O CONFRONTACION

1. Prenotandos	301
2. Naturaleza jurídica del careo	303
3. Supresión de la diligencia	304

CAPITULO XI

TECNICAS DEL INTERROGATORIO

1. Importancia del interrogatorio	305
2. Preguntas fundamentales en los interrogatorios	306
3. Compenetración con la personalidad del interrogado	309
a) Concepto de la personalidad	309
b) El hombre normal	310
c) Enfermedad mental, demencia, enajenación mental, alienación mental, intoxicación crónica y trastorno mental transitorio	310
d) Enfermedad mental. Demencia, enajenación mental y alienación mental	311
e) Enfermedad mental o trastorno mental	311

f) Demencia	311
g) Enajenación mental	312
h) Alienación mental	313
i) Sicosis	313
j) Intoxicación crónica	315
k) Trastorno mental transitorio	315
l) Definición	318
ll) Características del trastorno mental transitorio	318
1) Causa inmediata	318
2) Duración	318
3) terminación	319
4) Que produzca en el agente incapacidad de comprender la ilicitud o de determinarse de acuerdo con esa comprensión	324
m) Zonas fronterizas de la siquiatria	326
I) Personalidades psicopáticas	327
1. Deficiente organización de la personalidad	328
2. Egocéntrismo	328
3. Como ya se ha indicado, rara vez los psicópatas presentan defectos intelectuales	328
4. Los autores ingleses llaman a esta clase de enfermos «imbéciles morales» o «locos morales»	328
5. Irresponsabilidad	329
6. Su conducta es desordenada, imprevisible y, con frecuencia extravagante y fantástica	329
7. Los psicópatas son incapaces de aprender por medio de la experiencia	329
8. El psicópata se caracteriza por su falta de interés por el futuro	329
9. La vida sexual del psicópata es anormal no tanto en el sentido de perversión instintiva, como en el de su promiscuidad y embotamiento moral	329
II) Diversas variantes de psicópatas	330
a) Paranoicos	330
b) Esquizoides	330
c) Querellantes o pletistas	330
d) Mitómanos	331
III) Siconeurosis o neurosis	333
1. Las neurosis son distintas en las psicosis	333
2. Las neurosis se diferencian de las personalidades psicopáticas	333
3. Las neurosis son reacciones psíquicas en sentido estricto o, más precisamente, psicogenéticas	333
4. Las neurosis son variantes psíquicas anómalas	333
5. Las neurosis son debidas a situaciones conflictuales	333
6. Lo peculiar de las neurosis sería la alteración dinámica interna entre las diversas «provincias psíquicas» o «instancias» que constituyen la personalidad según el vocabulario psicoanalítico	334

a) Neurosis de deseo	334
b) Simulación y neurosis de deseo	334
c) En la neurosis traumática, sinestrósica o de renta	334
d) En la neurosis de guerra	335
e) En la neurosis de situación o de objeto	335
f) Neurosis incoercible	335
g) Delincuente neurótico	335
IV) Las neurosis colectivas y el delito	336
1) Delincuentes normales e instintivos	337
2) Los delincuentes preponderantemente instintivos o constitucionales, habituales, profesionales o disposicionales	339
3) Delincuente ocasional	341
4) El delincuente pasional	342
5) El homicida pasional	342
6) Caracteres psicológicos del homicida emocional	344
a) Vida precedente	344
b) Motivo determinante	344
c) Perturbación síquica	344
d) Franca ejecución del delito	345
e) Premeditación	345
f) Falta de copartícipes	345
g) Respeto por la autoridad	345
h) La confesión	345
i) Sinceramiento	345
j) Arrepentimiento	345
4. Características que deben distinguir al interrogador	346
1a. Inteligencia	346
2a. Vocación	347
3a. Don de observación	347
4a. Perseverancia o constancia en su labor	347
5a. Don de gentes	347
6a. Discreción	348
7a. Cultura general y conocimiento de las leyes	348
8a. Honestidad	348
9a. Dominar la técnica del interrogatorio	349
5. Formas de abordar al interrogado	349
a) Conocimiento detenido del delito por parte del interrogador	349
b) Aislamiento del interrogado	349
c) Dominio que debe mantener el interrogador en el interrogatorio	351
d) Relato espontáneo e interrogatorio detallado	352
e) Univocidad de la pregunta	352
f) Repeticiones que se deben hacer al interrogado	353
g) Interrogatorio en el lugar de los hechos	353
6. El interrogatorio y la verdad	353
7. Capacidad de persuasión del interrogador	356
8. El interrogatorio y la mentira	358

9. El interrogatorio y la coartada	360
10. Sintomatología del mentiroso	364
11. El polígrafo (detector de mentiras)	365
- Objeto de esta prueba	367
- Su empleo en Colombia	368
12. Suero de la verdad	368

CAPITULO XII

RECONOCIMIENTOS PERSONAL Y FOTOGRAFICO. RETRATO HABLADO

1. Reconocimientos de personas	371
- Valor de la diligencia	373
2. Reconocimiento fotográfico	375
3. Retrato hablado	378

CAPITULO XIII

DOCUMENTOS

1. Noción	383
Objeto mueble que tenga carácter representativo	383
Presupuesto de la representación	384
Documentos declarativos	384
Prueba real y documento	384
Documento escrito	386
a) La forma	386
b) El tenor o contenido	387
c) El ser atribuible a un autor determinado	387
d) El ser jurídicamente relevante	387
e) La capacidad probatoria	388
2. Clases de documentos	389
a) Documento público	389
b) Documento privado	389
c) Documentos predeterminados o intencionales	389
d) Documentos accidentales	389
e) Documentos nominativos y anónimos	389
f) Documentos auténticos y falsos	389
3. Sentidos en que se puede considerar el documento	391
4. Reconocimiento tácito	391
5. Documento y testimonio	393
A) En cuanto a la materia en que se representan	393
B) En cuanto a los hechos representados	393
C) En cuanto a su naturaleza	394
6. Requisitos que debe reunir el documento público	394
a) Que sea otorgado	394
b) Que lo sea con formalidades legales	395
c) Por un funcionario público en ejercicio de su cargo o de sus funciones o con su intervención	395
7. La autenticidad del documento (público o privado) y la apreciación de su valor probatorio	396

a) El documento público prueba la existencia de la actuación que ha podido certificar el funcionario y la fecha de aquél	396
b) En cuanto a la verdad en las declaraciones que allí hayan hecho los interesados	397
Autenticidad del documento privado y su valor probatorio	398
8. El carácter documental de las fotografías, radiografías, cintas cinematográficas, fonópticas y otras similares, y problemas de la autenticidad de ellas	400
9. Aportación de documentos al proceso	403
10. Forma de aportar documentos al proceso y valor probatorio de las fotocopias	404
Fotocopia auténtica no es documento auténtico	405
Las copias o fotocopias sin autenticar no son documentos	411
Documentos otorgados en el extranjero	411
Aplicación del criterio anterior a un presunto caso de contrabando	414

CAPITULO XIV

PERITACION

1. Noción de peritación	415
2. Naturaleza de la peritación	415
3. Procedencia	419
Prestación de servicios de peritos	419
Nombramiento especial de peritos	419
Criminalística	419
4. Testigo y perito	421
5. El perito es auxiliar del juez	422
6. Nombramiento de peritos	423
7. Cuestionario	425
8. Presencia de las partes en el examen	425
9. Objeto de la peritación	426
10. Motivación de la peritación	427
11. Contradicción y objeción del dictamen (Arts. 270 y 271)	428
Objeciones al dictamen	431
Error	431
El error que se alegue debe versar sobre el hecho, no sobre el derecho	431
Violencia o dolo	432
Seducción	432
12. Perito e intérprete	433
13. La autopsia y los dictámenes o informes técnicos oficiales	434
14. Apreciación del dictamen pericial	436

ANEXO

PRESUNCION DE INOCENCIA	439
-------------------------------	-----