

TABLA DE CONTENIDO

PRÓLOGO

CON ALGUNOS COMENTARIOS SOBRE LOS “HECHOS NOTORIOS” QUE NO REQUIEREN DE PRUEBA

1. ALGO SOBRE EL “HECHO NOTORIO” EN LA DOCTRINA.....	26
2. LA DOCTRINA SENTADA POR LA SALA CONSTITUCIONAL DEL TRIBUNAL SUPREMO DE JUSTICIA DE VENEZUELA EN 2000 SOBRE EL “HECHO COMUNICACIONAL”	30
3. SOBRE EL HECHO NOTORIO EN EL RÉGIMEN PROCESAL DE LAS PRUEBAS.....	32
4. HECHO PUBLICITADO O HECHO COMUNICACIONAL.....	36
5. LOS HECHOS COMUNICACIONALES Y LOS HECHOS FALSOS	39
6. EL JUEZ Y EL HECHO COMUNICACIONAL.....	40
7. LA ACREDITACIÓN DE LOS HECHOS COMUNICACIONALES.....	41
8. LA NOTICIA COMO FUENTE EXCLUSIVA DEL HECHO COMUNICACIONAL....	43
9. LAS CARACTERÍSTICAS DEL HECHO COMUNICACIONAL.....	47
INTRODUCCIÓN	51

CAPÍTULO I

¿QUÉ ES PROBAR?

1. NOCIÓN DE DERECHO PROBATORIO, PROBAR Y PRUEBA.....	61
1.1. Derecho probatorio.....	62
1.1.1. Diferencia entre hecho y enunciado fáctico	63
1.2. Prueba	63
1.2.1. La polisemia de la prueba y sus tres acepciones	65
1.2.2. Prueba y verdad.....	67
1.3. El Vocablo prueba y su constitucionalización	69

2. ALGUNOS APUNTES SOBRE LOS PRINCIPIOS QUE ORIENTAN EL DERECHO PROBATORIO	71
2.1. Consideraciones preliminares.....	72
2.1.1. Tendencias en materia procesal desde la Constitución Política de 1991	72
2.2. Principios que dan coherencia al debido proceso.....	75
2.2.1. Principio de contradicción.....	77
2.2.2. Principio de publicidad.....	81
2.2.3. Principio de licitud.....	85
2.2.4. Principio de preclusión o eventualidad	86
2.3. Diferencias entre principios y reglas técnicas	88
2.3.1. Principio de la inmediación de la prueba	92
2.3.1.1. Inmediación del juicio diferente a la Inmediación de la prueba	94
2.3.1.2. La Inmediación de la prueba ¿regla o principio?	96
AUTOEVALUACIÓN.....	102

CAPÍTULO II

¿QUÉ SE PRUEBA?

1. GENERALIDADES	103
2. ¿QUÉ SE PRUEBA? OBJETO A PROBAR Y TEMA A PROBAR O NECESIDAD DE PRUEBA	104
2.1. Diferentes nociones sobre objeto de prueba y tema a probar.....	107
2.1.1. Conceptos emitidos por tratadistas extranjeros	107
2.1.2. Conceptos emitidos por tratadistas nacionales.....	110
2.2. Importancia práctica de distinguir los dos conceptos.....	111
3. EXCEPCIONES AL TEMA A PROBAR.....	114
3.1. Punto de vista de las pruebas.....	115
3.2. Punto de vista de los hechos	115
3.2.1. Hechos presumidos.....	115
3.2.2. Derecho nacional.....	117
3.2.2.1. La costumbre.....	118

3.2.2.2. Leyes de alcance no nacional.....	120
3.2.2.3. Pruebas de la ley extranjera.....	121
3.2.3. Hechos indefinidos	122
3.2.4. Hechos notorios.....	127
3.2.4.1. El hecho notorio clásico o tradicional.....	127
3.2.4.2. Diferencias de conceptos según la Doctrina	132
3.2.4.3. Características del hecho notorio comunicacional	135
3.2.5. Hechos admitidos o confesados por las partes.....	137
3.2.6. Eximentes de prueba en materia penal.....	138
AUTOEVALUACIÓN.....	140

CAPÍTULO III

¿PARA QUÉ SE PRUEBA?

1. GENERALIDADES	141
2. IMPORTANCIA DE LA PRUEBA.....	141
2.1. Importancia de la prueba desde la perspectiva procesal	142
2.2. Importancia de la prueba desde la perspectiva constitucional.....	143
2.2.1. La importancia de la prueba y el debido proceso	145
3. FINALIDAD DE LA PRUEBA	146
3.1. Elementos esenciales de la finalidad de la prueba desde el punto de vista jurisprudencial	147
3.1.1. Visión de la Corte Constitucional.....	147
3.1.2. Visión de la Corte Suprema de Justicia	147
3.2. Análisis de los elementos propiamente tales	148
4. PRUEBA Y VERDAD	152
5. FIN DE LA PRUEBA, FIN DEL PROCESO Y RESULTADO DE LA PRUEBA.....	158
6. ¿QUÉ OCURRE EN EL SISTEMA PENAL ACUSATORIO?	159
7. LA PRUEBA EN LA ACCIÓN DE TUTELA	163
8. LA PRUEBA EN EL ESTATUTO DISCIPLINARIO.....	165
AUTOEVALUACIÓN.....	166

CAPÍTULO IV

¿CÓMO SE PRUEBA DENTRO DEL PROCESO?

1.	GENERALIDADES	167
2.	FASES DE LA ACTIVIDAD PROBATORIA	168
2.1.	Etapa de solicitud	168
2.1.1.	¿Cómo se pide la prueba?	168
2.1.2.	¿Ante quién se solicita la prueba?	170
2.1.3.	¿Cuándo se solicita la prueba?	170
2.1.4.	¿Quién solicita la prueba?	173
2.2.	Etapa del decreto	173
2.3.	Etapa de la práctica	174
2.4.	Etapa de valoración de la prueba	174
3.	REQUISITOS PARA LA ADMISIÓN DE LA PRUEBA	178
3.1.	Pertinencia	179
3.2.	Conducencia	179
3.3.	Extemporáneas	180
3.4.	Manifiestamente superfluas	180
3.5.	Licitud	180
3.5.1.	Problemas jurídicos planteados	181
3.5.2.	Prueba ilícita y regla constitucional de exclusión	182
3.5.2.1.	Pruebas ilícitas e ilegales	183
3.5.2.2.	Consideraciones para aplicar la regla de exclusión	185
3.5.2.3.	Marco comparativo de la regla constitucional de exclusión	187
3.5.2.4.	Marco comparativo de la prueba ilícita	188
3.5.2.4.1.	Interceptación de comunicaciones	188
3.5.2.4.2.	Marco normativo de la interceptación de comunicaciones	191
3.5.2.4.3.	Los correos electrónicos como medio de comunicación privada y el derecho a la intimidad	192
3.5.2.5.	La prueba reflejo y las condiciones de su exclusión....	194

3.5.2.5.1.	Teorías sobre la admisibilidad de la prueba reflejo y su regla de exclusión.....	195
3.5.2.5.2.	Criterios de valoración de la prueba reflejo	197
3.5.2.5.3.	Posiciones de la Corte Constitucional y de la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia	197
3.5.2.5.4.	Operación de la regla de exclusión en Estados Unidos	199
4.	RECHAZO DE PRUEBA	202
4.1.	Definición.....	202
4.2.	Límite del juez frente al rechazo de la prueba	203
4.3.	Posibilidades que tiene el actor frente al rechazo de una prueba solicitada.....	203
4.3.1.	Recurso de apelación.....	203
4.3.2.	Acción de tutela contra providencias judiciales	206
4.3.2.1.	Causales genéricas	207
4.3.2.2.	Causales especiales de procedibilidad de tutela contra providencias judiciales.....	209
5.	SÍNTESIS.....	214
	AUTOEVALUACIÓN.....	216

CAPÍTULO V

PRUEBAS TRASLADADAS VS. PRUEBAS ANTICIPADAS O EXTRAPROCESALES

1.	CONSIDERACIONES PRELIMINARES.....	219
2.	PRUEBAS TRASLADADAS	220
2.1.	Normas aplicables	220
2.2.	Definición.....	221
2.3.	Requisitos para el traslado de la prueba	221
2.4.	Principios directamente relacionados con el traslado de la prueba.....	223
2.4.1.	Principio de economía procesal.....	223
2.4.2.	Principio de contradicción	223
2.4.3.	Principio de publicidad	223

2.5.	Situaciones que se pueden presentar con relación a la prueba trasladada	224
2.5.1.	Pruebas practicadas en procesos entre las mismas partes, AB vs. AB.....	224
2.5.2.	Pruebas practicadas en procesos entre partes total o parcialmente distintas: AB vs. BC; AB vs. CD.....	225
2.6.	La oportunidad procesal.....	227
2.6.1.	En el proceso penal.....	228
2.6.1.1.	Sistema Penal Inquisitivo (SPI).....	228
2.6.1.2.	Sistema penal acusatorio (SPA).....	229
2.7.	Pruebas practicadas en un proceso nulo.....	230
2.8.	Pruebas practicadas en un proceso con terminación anormal.....	230
2.9.	¿Cómo se valoran las pruebas trasladadas?.....	230
2.10.	Distinción entre traslado de la prueba y traslado de la sentencia.....	231
3.	PRUEBAS ANTICIPADAS O EXTRAPROCESALES.....	232
3.1.	Prueba eventual o causal.....	233
3.2.	¿Qué ocurre con las pruebas prejudiciales?.....	233
3.3.	Las pruebas pre-constituidas, anticipadas o extraprocesales.....	234
3.3.1.	Medios de pruebas susceptibles de anticiparse.....	239
3.3.2.	“Hoja de ruta”.....	240
3.3.2.1.	¿En qué clase de procesos es viable la prueba anticipada?.....	240
3.3.2.2.	¿Quién solicita la prueba anticipada?.....	240
3.3.2.3.	¿Ante quién se solicita la prueba anticipada?.....	241
3.3.2.4.	¿Cuándo se solicita la prueba anticipada?.....	242
3.3.2.5.	¿Es viable interponer recurso de apelación contra el auto que niega la práctica de una prueba anticipada?	243
3.3.2.5.1.	Tesis en contra del recurso de apelación..	243
3.3.2.5.2.	Tesis a favor del Recurso de apelación.....	244
3.3.2.6.	¿Cuáles medios de pruebas se pueden practicar anticipadamente?.....	244
3.4.	Incidencias prácticas de las pruebas anticipadas en el proceso oral.....	245
	AUTOEVALUACIÓN.....	249

CAPÍTULO VI

¿QUIÉN PRUEBA DENTRO DE UN PROCESO?

1.	GENERALIDADES.....	251
2.	CONCEPTO DE CARGA PROCESAL Y CARGA DE LA PRUEBA.....	251
2.1.	Evolución conceptual del <i>onus probandi</i>	254
2.2.	Carga de la prueba como regla de valoración.....	256
3.	CARGA DINÁMICA DE LA PRUEBA.....	257
3.1.	Carga dinámica de la prueba en materia penal.....	261
3.2.	Otros campos de aplicación de la carga dinámica.....	263
3.3.	Tendencia de la carga dinámica por indefensión o debilidad manifiesta...	265
3.4.	Aplicación de la carga de la prueba en responsabilidad médica.....	265
3.5.	Evolución jurisprudencial.....	274
3.5.1.	Jurisdicción contencioso administrativa.....	275
3.5.2.	Jurisdicción civil.....	283
4.	INICIATIVA PROBATORIA POR PARTE DEL JUEZ.....	285
4.1.	Respecto de la carga de la prueba.....	285
4.2.	Respecto de los presuntos problemas al decretarse pruebas de oficio....	287
	AUTOEVALUACIÓN.....	293

CAPÍTULO VII

¿CÓMO SE VALORAN LAS PRUEBAS?

1.	GENERALIDADES.....	297
2.	BREVE RESEÑA HISTÓRICA.....	298
2.1.	La Valoración de la prueba en el derecho romano.....	298
2.1.1.	Íntima convicción.....	298
2.1.2.	Tarifa legal.....	300
2.1.3.	La sana crítica.....	302
3.	¿QUÉ SIGNIFICA VALORAR UNA PRUEBA?.....	304
3.1.	Concepto de valor probatorio.....	304
3.2.	¿En Colombia a través de qué sistemas ha sido regulada la valoración de las pruebas?.....	305

3.2.1.	¿Cuáles son las ventajas y desventajas del sistema de tarifa legal?.....	308
3.2.2.	¿Cuáles son las ventajas y desventajas de la sana crítica?	310
3.2.3.	¿Cuáles son las ventajas y desventajas del sistema de la íntima convicción?.....	310
3.3.	¿Cómo se valora la prueba en materia penal?.....	311
3.3.1.	¿Cuáles son los criterios para apreciar los medios de pruebas?	311
4.	LA MOTIVACIÓN COMO ELEMENTO ESENCIAL DE LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA.....	312
4.1.	¿Es la libre apreciación una herramienta que faculta al juez para no motivar sus decisiones?	314
4.2.	¿Qué ocurre con la motivación probatoria?	315
5.	¿CÓMO VALORA LA PRUEBA, EL JUEZ CONSTITUCIONAL?	317
5.1.	La valoración de la prueba en los procesos constitucionales de control abstracto.....	318
5.1.1.	¿Íntima convicción o sana crítica?	319
5.1.2.	El papel de los “elementos empíricos” en la valoración de la prueba por el Juez constitucional.....	320
5.1.3.	¿Cómo definir los elementos empíricos?.....	321
5.2.	La valoración de la prueba en los procesos de control concreto.....	323
5.2.1.	¿Cómo se valora la prueba?.....	324
5.2.2.	Pruebas en segunda instancia.....	324
5.2.3.	Pruebas en revisión de tutelas	324
6.	DECISIÓN DEL JUEZ CONSTITUCIONAL EN MATERIA PROBATORIA.....	325
	AUTOEVALUACIÓN.....	329

CAPÍTULO VIII

LA PRUEBA EN EL SISTEMA INTERNACIONAL

1.	GENERALIDADES	331
2.	BREVES CONSIDERACIONES RELACIONADAS CON EL SISTEMA INTERAMERICANO DE DERECHOS HUMANOS. SINOPSIS.....	333
2.1.	Supuestos indispensables para tener en cuenta.....	333
2.2.	Órganos internacionales para la protección de los derechos humanos ...	335
2.3.	Procedimiento internacional para la Protección de los Derechos Humanos	336

2.4. Procedimiento ante la comisión IDH (mapa conceptual)	339
2.5. Procedimiento ante la corte IDH (mapa conceptual)	340
3. CASO “MASACRE DE MAPIRIPÁN VS. COLOMBIA”	340
3.1. Consideraciones preliminares.....	340
3.2. El caso.....	341
3.2.1. Los hechos.....	341
3.2.2. El procedimiento o instancias	342
3.2.2.1. Ante la Comisión IDH.....	342
3.2.2.2. Ante la Corte IDH	343
3.2.2.2.1. Escrito de solicitudes y argumentos	344
3.2.2.2.2. Pronunciamiento del Estado colombiano.	344
3.2.2.2.3. Pronunciamiento de la Corte sobre las excepciones preliminares	344
3.2.2.2.4. Decreto de pruebas	345
3.2.2.2.5. Alegatos de conclusión.....	347
3.2.2.3. Problemas de Derecho	348
3.2.2.4. Sentido de la decisión.....	348
3.2.2.4.1. Responsabilidad del Estado por el hecho de los particulares y los servidores públicos	348
3.2.2.4.2. Alcance del reconocimiento de responsabilidad internacional.....	349
3.2.2.4.3. Valoración de las pruebas carentes de formalidades y/o presentadas de forma extemporánea.....	350
3.2.2.5. Pronunciamiento en torno a revisión de la sentencia.....	350
4. CUADRO COMPARATIVO DE LA ACTIVIDAD PROBATORIA ENTRE DERECHO INTERNO Y SIDH.....	353
AUTOEVALUACIÓN.....	357
BIBLIOGRAFÍA	359
JURISPRUDENCIA	363
ANEXOS	373