

XAVIER ABEL LLUCH

Magistrado excedente. Doctor en Derecho.

Director del Instituto de Probática
y Derecho Probatorio de la Facultad de
Derecho ESADE (URL).

Derecho probatorio

2012

ESADE
Facultad de Derecho

Universidad Ramon Llull

**INSTITUTO DE
PROBÁTICA Y DERECHO
PROBATORIO**



JJB
BOSCH EDITOR

Índice General

Prólogo.....	9
Introducción.....	13

PARTE I

FUNDAMENTOS Y PROCEDIMIENTO PROBATORIO

CAPÍTULO I

Sobre la prueba, el derecho a la prueba y la técnica probatoria	17
1. Introducción	17
2. Nociones generales sobre prueba.....	18
2.1. Qué es prueba.....	18
2.2. Qué se prueba.....	21
2.3. Con qué se prueba	25
2.4. Quién prueba.....	29
2.5. Cómo se valora la prueba	31
3. Nociones generales sobre el derecho a la prueba en el proceso civil	34
3.1. Contenido	35
3.2. Proyección sobre la legalidad ordinaria.....	38
3:2.1. Mandatos al legislador	38
3.2.2. Mandatos al juez	39
3.2.3. Mandatos a las partes	42
4. Reflexiones sobre la técnica probatoria.....	44
4.1. El abogado	45
4.1.1. Su relación con los hechos.....	45
4.1.2. Presentación de los hechos en la demanda	46
4.1.3. Preparación de las pruebas	47
4.1.4. Intervención del letrado durante la práctica de los medios de prueba	51
4.1.5. Las conclusiones.....	54
4.2. El Juez	55
4.2.1. Su relación con los hechos.....	55
4.2.2. El juicio sobre la admisión de los medios de prueba.....	56
4.2.3. Facultades judiciales durante la práctica de la prueba	58
4.2.4. La construcción de la decisión judicial.....	59
Bibliografía	60

CAPÍTULO II

El objeto de la prueba	63
1. Introducción	63
2. El hecho como objeto de prueba.....	64
2.1. El hecho desde la perspectiva del Derecho Probatorio	64
2.2. La admisión de los hechos	68
2.3. Los hechos controvertidos	72
2.4. Los hechos exentos de prueba	74
2.4.1. Los hechos no controvertidos	74
2.4.2. Los hechos notorios	75
2.4.3. Los hechos declarados probados en otro proceso	81
2.5. Los hechos favorecidos por una presunción.....	82
3. El derecho como objeto de prueba.....	83
3.1. El derecho desde la perspectiva del Derecho Probatorio.....	83
3.2. La prueba del derecho extranjero.....	85
3.2.1. ¿Debe alegarse?	87
3.2.2. ¿Debe probarse?	89
3.2.3. ¿Quién debe probarlo?	91
3.2.4. ¿Con qué medios de averiguación?.....	95
3.2.5. ¿Qué consecuencias se derivan de la falta de prueba?	98
3.3. La prueba de la costumbre.....	99
3.3.1. ¿Debe alegarse?.....	101
3.3.2. ¿Debe probarse?	101
3.3.3. ¿Quién debe probarla?.....	103
3.3.4. ¿Con qué medios de averiguación?.....	105
3.4. ¿Qué consecuencias se derivan de la falta de prueba?	105
3.5. La prueba del derecho estatutario	106
4. Las máximas de experiencia como objeto de prueba	106
4.1. Concepto y función	106
4.2. Tratamiento procesal a efectos probatorios	108
Bibliografía	109

CAPÍTULO III

La iniciativa de la actividad probatoria.....	113
1. Introducción	113
2. Configuración de la iniciativa probatoria	114
2.1. Distinción entre impuso e iniciativa.....	114

2.2. Contenido de la iniciativa probatoria	117
2.3. Iniciativa probatoria a instancia de parte.....	120
2.4. Iniciativa probatoria <i>ex officio iudicis</i>	121
3. La previsión del art. 216 LEC	124
3.1. Génesis parlamentaria	124
3.2. Delimitación de los principios dispositivo y de aportación de parte	126
3.3. Contenido del principio de aportación de parte.....	136
3.4. Excepciones al principio de aportación de parte	138
4. La previsión del art. 282 LEC	139
4.1. Génesis parlamentaria	139
4.2. La regla general y la excepción	141
4.3. Caracteres de la iniciativa probatoria de oficio	143
Bibliografía	144

CAPÍTULO IV

La prueba de oficio	147
1. Introducción	147
2. La iniciativa probatoria en el proceso civil.....	148
3. La facultad judicial de integración probatoria (art. 429.1, II y III LEC).....	149
3.1. Precisión terminológica.....	150
3.2. Fundamento.....	151
3.3. Naturaleza.....	152
3.4. Alcance: facultad de indicación y facultad de sugerencia	157
3.5. Facultad de sugerencia y preclusión probatoria.....	158
3.6. Presupuestos y límites.....	164
3.7. Críticas	165
3.8. Propuesta <i>de lege ferenda</i>	165
4. La iniciativa probatoria de oficio en los procesos indisponibles	167
4.1. En general.....	167
4.2. Proceso de incapacitación.....	169
4.3. Proceso de internamiento no voluntario	170
4.4. Proceso de filiación	172
4.5. Procesos matrimoniales	173
4.5.1. En medidas provisionales y en modificación de medidas (art. 771.3 LEC)	173
4.5.2. En proceso matrimonial contencioso (arts. 770.4ª y 774.2 LEC) .	175
4.5.3. En proceso matrimonial consensual (art. 777.4 LEC)	177

5. Las diligencias finales de oficio	178
5.1. Naturaleza jurídica	178
5.2. Restricción de la iniciativa probatoria de oficio	179
5.3. Ámbito de la iniciativa probatoria de oficio.....	181
5.4. Presupuestos y límites.....	182
5.5. Críticas	184
6. La intervención judicial durante la práctica de la prueba	184
6.1. Como manifestación de una facultad material de dirección	185
6.2. Como manifestación de un deber	185
6.3. Como manifestación de una iniciativa probatoria de oficio	186
6.3.1. La solicitud de aclaraciones y adiciones a las partes y a los testi- gos (arts. 306.1, II y 372.2 LEC)	187
6.3.2. Acordar de oficio careos entre testigos (art. 373.1 LEC)	188
6.3.3. Acordar de oficio careos entre testigos y partes (art. 373.2 LEC) .	190
6.3.4. La cita de las personas cuyo testimonio sea pertinente y útil en decla- raciones de personas jurídicas y entidades públicas (art. 381.3 LEC)	192
6.3.5. Acordar de oficio la presencia de peritos en el juicio o en la vista (arts. 338.2 y 346 LEC).....	193
6.3.6. La solicitud de preguntas y explicaciones al perito (art. 347.2 LEC) .	194
6.3.7. La ampliación del dictamen pericial cuando los peritos hayan sido designados de oficio (art. 347.2 LEC)	196
6.3.8. La iniciativa para determinar la amplitud del reconocimiento judicial (art. 353.2 LEC)	197
6.3.9. Acordar de oficio oír la declaración de prácticos en el reconoci- miento judicial (art. 354.3 LEC)	199
6.3.10. La realización del interrogatorio para el reconocimiento judi- cial de personas (art. 355.1 LEC).....	199
Bibliografía	200

CAPÍTULO V

El procedimiento probatorio.....	205
1. Introducción	205
2. Principios del procedimiento probatorio.....	206
2.1. Principio de oralidad	207
2.2. Principio de concentración.....	208
2.3. Principio de inmediación	209
2.4. Principio de contradicción	211
2.5. Principio de publicidad	212

3. Anticipación de la prueba	213
3.1. Concepto	213
3.2. Fundamento	215
3.3. Supuestos y sustanciación	216
3.3.1. Antes de iniciarse el proceso	216
3.3.2. Durante el curso del proceso	218
3.4. Normas comunes de procedimiento	218
3.5. Contenido de las pruebas	219
3.6. Valoración	220
4. Aseguramiento de la prueba	221
4.1. Concepto	221
4.2. Medidas	222
4.3. Requisitos	223
4.4. Procedimiento	224
4.4.1. Con contradicción previa	225
4.4.2. Con contradicción diferida	225
5. La prueba en la primera instancia	226
5.1. Apertura del periodo probatorio. Impulso de oficio	226
5.2. Proposición	227
5.2.1. Momento de la proposición	227
5.2.2. Forma de la proposición	228
5.3. Admisión	231
5.3.1. Resolución de admisión	232
5.3.2. Señalamiento del juicio	233
5.4. Práctica	233
5.4.1. La unidad de acto	233
5.4.2. Lugar	235
5.4.3. Orden de práctica	237
5.4.4. Documentación	239
6. La prueba en la segunda instancia	241
6.1. El modelo de apelación limitada	241
6.2. Supuestos	243
6.2.1. Subsanación de irregularidades procesales	243
6.2.2. Introducción de material probatorio <i>ex novo</i>	245
6.3. Tramite procesal	251
6.3.1. Proposición	251
6.3.2. Admisión	251
6.3.3. Práctica	252

6.3.4. Diligencias finales.....	252
7. La prueba en los recursos extraordinarios y otros medios	253
7.1. Recurso extraordinario por infracción procesal y casación	253
7.2. La revisión de sentencias firmes	256
7.3. Recurso de amparo constitucional.....	258
Bibliografía	260
CAPÍTULO VI	
El juicio sobre la admisión de los medios de prueba.....	265
1. Introducción	265
2. La asimetría entre el letrado y el juez.....	266
3. La relevancia constitucional	268
4. Concepto y naturaleza jurídica	271
5. Presupuestos.....	273
5.1. La fijación de los hechos controvertidos.....	273
5.1.1. Los sujetos de la fijación.....	275
5.1.2. El modo de fijar los hechos controvertidos.....	276
5.1.3. Dificultades en la fijación de los hechos controvertidos	277
5.2. La previa proposición por las partes	278
5.2.1. Momento y forma.....	278
5.2.2. La facultad judicial de integración probatoria.....	279
6. Los parámetros de admisión de los medios de prueba.....	279
6.1. Los parámetros legales	279
6.1.1. La pertinencia	280
6.1.2. La utilidad.....	283
6.1.3. La legalidad	285
6.2. Los parámetros legales y las figuras afines	286
6.2.1. La necesidad y la relevancia de la prueba.....	287
6.2.2. La legalidad y la ilicitud de la prueba	288
6.3. Las particularidades en la admisión de documentos y dictámenes	290
7. La máxima <i>pro probatione</i>	293
7.1. Fundamento.....	293
7.2. Presupuestos.....	294
8. La resolución sobre admisión/inadmisión	296
8.1. Caracteres de la resolución	296
8.1.1. Oral.....	296
8.1.2. Individualizada	298

8.1.3. Motivada.....	299
8.1.4. Expresa	299
8.2. Impugnación.....	300
8.2.1. En el juicio ordinario	300
8.2.2. En el juicio verbal	302
9. La renuncia a la prueba admitida.....	303
9.1. Argumentos favorables a la renunciabilidad	303
9.2. Argumentos contrarios a la renunciabilidad.....	304
10. Decálogo para la admisión de los medios de prueba	306
Bibliografía	308
CAPÍTULO VII	
Las diligencias finales	311
1. Introducción	311
2. Las diligencias finales.....	312
2.1. De la discrecionalidad del mejor proveer a la excepcionalidad de la diligencia final.....	312
2.2. Cambio terminológico, sistemático y sustantivo	312
2.3. Razones expresadas de un cambio sustantivo	317
2.4. Razones no expresadas de un cambio sustantivo	320
3. Análisis comparativo entre las diligencias para mejor proveer y las diligencias finales.....	322
3.1. Similitudes y diferencias en la perspectiva doctrinal.....	323
3.2. Similitudes y diferencias en la regulación legal	325
3.3. Las diligencias para mejor proveer en la perspectiva jurisprudencial	330
4. Regulación positiva.....	333
4.1. Generalidades.....	333
4.2. Forma de la resolución	335
4.3. Solicitud	336
4.4. Resolución	337
4.5. Pruebas admisibles como diligencias finales.....	338
5. La práctica de las diligencias finales en supuestos discutidos.....	340
5.1. En el juicio verbal	341
5.1.1. Argumentos contrarios	342
5.1.2. Argumentos favorables.....	343
5.1.3. Posición personal.....	344
5.2. En la segunda instancia	347

5.2.1. Premisas de debate	347
5.2.2. Supuestos	349
5.3. En los procesos sobre capacidad, filiación, matrimonio y menores	352
5.3.1. Premisas de debate	352
5.3.2. Supuestos	353
5.4. En la Ley concursal	354
Bibliografía	355
CAPÍTULO VIII	
La carga de la prueba.....	357
1. Introducción	357
2. El principio de adquisición procesal.....	358
2.1. Concepto.....	358
2.2. Contenido	360
2.3. Fundamento.....	363
3. Concepto de la carga de la prueba	363
3.1. Regla de juicio para el juez	364
3.2. Regla de conducta para las partes.....	368
4. Fundamento.	370
4.1. De la regla de juicio para el juez	370
4.2. De la regla de conducta para las partes	371
5. La regulación en la LEC.....	372
5.1. Del art. 1214 CC al art. 217 LEC :.....	372
5.2. La formulación de la regla de juicio (art. 217.1 LEC)	373
5.2.1. El presupuesto objetivo: existencia de hechos dudosos relevantes.	374
5.2.2. El presupuesto temporal: momento de dictar sentencia.....	379
5.3. Las reglas generales de distribución (art. 217. 2 y 3 LEC).....	380
5.4. Las reglas especiales de distribución (art. 217. 4 y 5 LEC)	386
5.5. La facilidad y disponibilidad probatoria (art. 217. 7 LEC)	388
6. Inversión de la carga de la prueba	391
6.1. Inversión legal.....	392
6.2. Inversión judicial.....	395
6.3. Inversión convencional.....	400
7. Carga de la prueba e iniciativa probatoria de oficio.....	401
7.1. Relación entre ambas figuras	401
7.2. Compatibilidad de la iniciativa probatoria con la regla de juicio	402
7.3. Compatibilidad de la iniciativa probatoria con la norma de conducta ...	404

8. Impugnación de la carga de la prueba	405
Bibliografía	407
CAPÍTULO IX	
Las presunciones	409
1. Introducción	409
2. Precisiones terminológicas.....	410
3. Del Código civil a la LEC.....	411
3.1. Las presunciones en el Código civil (arts. 1249 a 1253 CC).....	411
3.2. Las presunciones en la LEC (arts. 385 y 386 LEC)	415
4. La presunción como método de razonamiento	417
4.1. Concepto y caracteres	417
4.2. Distinción de figuras afines.....	421
4.3. Fundamento.....	426
4.4. Naturaleza jurídica	427
5. Elementos y dinámica de las presunciones.....	430
6. Las presunciones legales.....	436
6.1. Concepto.....	436
6.2. Reglas del razonamiento presuntivo.....	438
6.3. Las llamadas presunciones <i>iuris et de iure</i>	439
7. Las presunciones judiciales.....	440
7.1. Concepto.....	440
7.2. Reglas del razonamiento presuntivo.....	441
7.3. La prueba en contrario	443
7.4. La presunción judicial y la prueba indiciaria penal	444
8. Referencia particular a algunas presunciones.....	448
8.1. La presunción de simulación de negocio jurídico.....	448
8.2. La prueba de los hechos negativos en los arrendamientos	451
9. La impugnación de las presunciones	454
9.1. Impugnación en la primera instancia	454
9.2. Impugnación en el recurso de apelación	454
9.3. Impugnación a través de los recursos extraordinarios.....	455
Bibliografía	458
CAPÍTULO X	
La valoración de la prueba.....	461
1. Introducción	461
2. Precisiones conceptuales.....	462

2.1. La distinción entre interpretar y valorar	462
2.2. La noción de valoración probatoria.....	463
3. Los sistemas teóricos de valoración	465
3.1. La prueba legal.....	465
3.1.1. Prueba ordálica	466
3.1.2. Prueba apriorística	466
3.1.3. Las máximas de experiencia legales.....	467
3.2. La prueba libre	470
3.2.1. La íntima convicción.....	470
3.2.2. Las máximas de experiencia judiciales (sana crítica).....	472
3.3. Los sistemas mixtos de valoración	475
4. Los enfoques en el estudio de la valoración de la prueba	476
4.1. El enfoque estrictamente jurídico	477
4.2. El enfoque epistemológico o gnoseológico	478
4.3. El enfoque psicológico	479
4.4. El enfoque probabilístico matemático	482
4.5. El enfoque sociológico	482
5. Premisas para la valoración probatoria.....	483
5.1. La fijación de los hechos controvertidos.....	483
5.2. La recopilación de la prueba	485
5.3. La participación del juez durante la práctica de la prueba	487
5.4. Las conclusiones.....	489
5.5. La valoración judicial individual o colegiada	491
6. La valoración de los distintos medios de prueba	492
6.1. Del interrogatorio de las partes	492
6.2. De los documentos.....	495
6.3. Del interrogatorio de testigos	497
6.4. De la prueba pericial	499
6.5. Del reconocimiento judicial	502
7. Colisión en la valoración de los medios de prueba	504
7.1. Colisión entre medios de prueba de libre valoración	504
7.2. Colisión entre medios de prueba de libre valoración y valoración tasada ..	506
7.3. Colisión entre medios de prueba de carácter tasado	506
8. La motivación de la valoración probatoria.....	507
8.1. El deber de motivar las resoluciones judiciales.....	507
8.2. La primacía de la motivación fáctica	510
8.3. El relato de los hechos probados en la sentencia civil.....	513

8.4. La apreciación conjunta de la prueba	516
8.5. La motivación jurídica.....	520
9. La impugnación de la valoración de los medios de prueba.....	522
9.1. En la fase de conclusiones.....	523
9.2. La impugnación en el recurso de apelación.....	523
9.3. La impugnación en el recurso de casación.....	525
Bibliografía	526

PARTE II

LOS MEDIOS DE PRUEBA EN EL PROCESO CIVIL

CAPÍTULO XI

El interrogatorio de las partes	531
1. Introducción	531
2. De la confesión en juicio al interrogatorio de las partes.....	532
2.1. La opción terminológica	532
2.2. El interrogatorio escrito de la LEC de 1881	533
2.3. El interrogatorio oral de la LEC de 2000.....	535
3. Concepto.....	536
3.1. Elementos subjetivos, objetivos y formales	539
3.2. Caracteres	540
4. Sujetos del interrogatorio	541
4.1. Presupuestos para interrogar y ser interrogado.....	541
4.2. Parte proponente.....	541
4.3. Parte interrogada	542
4.3.1. Especial referencia a los terceros y a las personas jurídicas privadas como partes interrogadas.....	544
5. Proposición, admisión y citación.....	548
5.1. Momento y forma de la proposición	548
5.2. El juicio de pertinencia	550
5.3. La citación	552
6. Práctica	554
6.1. Lugar	554
6.2. Contenido	556
6.2.1. Las preguntas.....	556
6.2.2. Las respuestas	559
6.3. Facultades de las partes	561

6.4. La dirección judicial del interrogatorio	562
6.5. Práctica conjunta del interrogatorio de partes y el reconocimiento judicial	565
7. Valoración.....	567
7.1. Valoración como prueba tasada	567
7.2. Valoración como prueba libre.....	568
7.3. Valoración como <i>ficta admissio</i>	570
7.4. Valoración en la segunda instancia	571
Bibliografía	572
CAPÍTULO XII	
El interrogatorio de testigos	573
1. Introducción	573
2. Del interrogatorio de preguntas y repreguntas al interrogatorio oral.....	574
2.1. La opción terminológica	575
2.2. El interrogatorio escrito de la LEC de 1881.....	576
2.3. El interrogatorio oral de la LEC de 2000.....	579
3. Concepto.....	581
3.1. Elementos subjetivos, objetivos y formales	584
3.2. Caracteres	585
4. Sujetos del interrogatorio	586
4.1. Presupuestos para interrogar y ser interrogado	586
4.2. Parte proponente.....	587
4.3. Parte interrogada	588
4.3.1. El testigo idóneo	589
4.3.2. El testigo inidóneo.....	591
4.3.3. El testigo susceptible de tacha.....	592
4.3.4. El testigo exento de declarar	595
4.3.5. El testigo-perito	597
4.3.6. El interrogatorio de las personas jurídicas	601
5. Proposición, admisión y citación.....	604
5.1. Momento y forma de la proposición	604
5.2. El juicio de pertinencia	608
5.3. La citación	609
6. Práctica	610
6.1. Lugar	610
6.2. Contenido	612
6.2.1. Las preguntas.....	613

6.2.2. Las respuestas	616
6.3. Facultades de las partes	617
6.4. La dirección judicial del interrogatorio	620
6.5. Práctica conjunta del interrogatorio de testigos y reconocimiento judicial..	623
6.6. Careo.....	625
7. Valoración.....	630
7.1. Valoración conforme a la sana crítica.....	631
7.2. Criterios orientativos de valoración	634
7.3. Criterios técnicos de valoración.....	637
7.4. Colisión del interrogatorio de testigos con otros medios de prueba	640
8. Impugnación del interrogatorio de testigos	642
8.1. Impugnación del juicio de admisión y de las preguntas	642
8.2. Recursos frente a la valoración del testimonio	643
8.3. Proceso penal por falso testimonio.....	645
Bibliografía.....	648

CAPÍTULO XIII

La prueba pericial.....	651
1. Introducción	651
2. Precisiones terminológicas: la prueba pericial, el perito, la pericia, el reconoci- miento pericial, y el dictamen pericial	652
3. La prueba pericial.....	656
3.1. Naturaleza jurídica	656
3.2. Admisibilidad	659
3.3. Objeto	662
3.4. Caracteres	665
3.5. La pericia corporativa.....	666
4. El perito.....	669
4.1. Distinción con figuras afines.....	669
4.1.1. Especial consideración del testigo-perito.....	674
4.2. Capacidad	679
4.3. Designación y aceptación del cargo	682
4.4. La imparcialidad del perito	684
4.5. Derechos y deberes del perito.....	688
4.6. Responsabilidad del perito	692
4.6.1 Responsabilidad penal.....	692
4.6.2. Responsabilidad civil.....	696

4.6.3. Responsabilidad disciplinaria	699
5. Procedimiento de la pericia y el dictamen pericial	701
5.1. La doble modalidad de dictámenes en la Ley 1/2000 y su compatibilidad	701
5.2. El dictamen a instancia de parte: la carga de la aportación	705
5.3. El dictamen de designación judicial: proposición y admisión	707
5.4. Aspectos comunes a ambas modalidades de dictámenes: reconocimiento, emisión y contradicción.....	711
5.5. Iniciativa del juez	715
5.6. Referencia especial al juicio verbal	721
5.7. Práctica conjunta de la prueba pericial con el reconocimiento judicial	723
6. Valoración del dictamen pericial.....	726
6.1. Valoración conforme a la sana crítica.....	726
6.2. Criterios orientadores de la valoración judicial.....	727
6.3. Colisión del dictamen pericial con los medios de prueba	741
7. Impugnación del dictamen pericial.....	746
7.1. Impugnación del juicio de admisión	746
7.2. Impugnación del dictamen pericial con anterioridad a la valoración en sentencia.....	749
7.3. Impugnación del dictamen pericial tras la valoración en sentencia: recur- sos frente a la resolución judicial	754
8. Coste del dictamen pericial	757
8.1. Provisión de fondos.....	757
8.2. Honorarios del perito y su repercusión en costas.....	761
8.3. Procedimiento para reclamar los honorarios del perito.....	764
8.4. Asistencia pericial gratuita.....	768
9. Prueba pericial caligráfica	770
Bibliografía	774
 CAPÍTULO XIV	
La prueba documental	777
1. Introducción	777
2. La prueba documental.....	778
2.1. Naturaleza jurídica	778
2.2. Notas características.....	780
2.3. Las nuevas fuentes de prueba y su acceso al proceso como prueba docu- mental.....	783
3. El documento	785

3.1. Las diversas nociones de documento	785
3.2. Elementos del documento	790
3.3. Funciones del documento	792
3.4. Tipología de documentos	794
3.5. Diferencias entre documento e informe	799
4. Tipología legal de documentos a efectos probatorios en la LEC	800
4.1. Documentos procesales	800
4.2. Documentos y otros medios de prueba relativos al fondo del asunto.....	804
4.3. Documentos exigidos en casos especiales	808
5. La distinción entre el documento público y el privado	812
5.1. El documento público: concepto y enumeración	812
5.2. El documento privado.....	816
5.3. El documento oficial	819
5.4. Los libros de los comerciantes.....	821
6. Presentación de los documentos	825
6.1. Momento procesal.....	825
6.2. Forma	830
6.3. Idioma	834
6.4. Copias.....	837
7. Deber de exhibición documental.....	840
7.1. Documentos en poder de la partes.....	841
7.2. Documentos en poder de terceros	848
7.3. Documentos de las entidades oficiales.....	851
8. Verificación documental	854
8.1. Prueba de la autenticidad del documento	854
8.2. Verificación del documento público	855
8.3. Verificación del documento privado.....	859
9. Eficacia probatoria de la prueba documental.....	863
9.1. Eficacia común a todo documento	863
9.2. Eficacia de los documentos públicos	865
9.2.1. Documentos públicos en general	865
9.2.2. Documentos públicos administrativos	868
9.2.3. Documentos públicos en materia de usura	869
9.2.4. Documentos públicos extranjeros	870
9.3. Eficacia de los documentos privados	871
9.4. Eficacia de las fotocopias	876
9.5. Colisión de la prueba documental con otros medios de prueba	879

10. Impugnación de la prueba documental	883
10.1. Impugnación del juicio de admisión	883
10.2. Impugnación del documento con anterioridad a la valoración en sentencia	886
10.3. Impugnación del documento tras la valoración en sentencia: recursos frente a la resolución judicial.....	890
10.4. Impugnación por falsedad documental.....	894
Bibliografía	898
CAPÍTULO XV	
Prueba electrónica	901
1. Precisiones terminológicas.....	902
2. La nueva frontera del Derecho Probatorio	905
2.1. La noción de documento electrónico	906
2.2. Documento escrito y documento electrónico: similitudes y diferencias.	908
2.3. Elementos del documento electrónico	912
2.4. La necesidad de reformular el concepto de documento.....	914
2.4.1. El concepto de documento en la jurisprudencia	915
2.4.2. El concepto de documento en la LEC.....	919
2.4.3. El concepto amplio de documento	921
2.5. Premisas para un concepto de documento	923
2.5.1. Objeto representativo de un hecho de interés para el proceso...	925
2.5.2. Objeto comprensivo de una unidad de información.....	925
2.5.3. Objeto de naturaleza mueble	926
2.6. Perspectivas de lege ferenda	926
3. Las nuevas tecnologías y su acceso al proceso	928
3.1. La distinción entre fuentes y medios de prueba	928
3.2. La distinción en la LEC.....	930
3.3. Los medios de prueba y el acceso al proceso	932
3.3.1. Interrogatorio de las partes y de testigos	933
3.3.2. Prueba documental	934
3.3.3. Prueba pericial	936
3.3.4. Reconocimiento judicial o cibernavegación	937
4. La problemática de la prueba electrónica.....	939
4.1. La proliferación y fragmentación legal	939
4.2. El “test de admisibilidad”: integridad, autenticidad y licitud	941
4.3. Problemática en los distintos órdenes jurisdiccionales.....	944
4.3.1. En el orden laboral: el control empresarial de las TIC.....	944

4.3.2. En el orden penal: los delitos informáticos	947
4.3.3. En el orden civil: la contratación electrónica	949
5. Régimen jurídico de la prueba electrónica	951
5.1. La regulación en la LEC	951
5.1.1. De los medios de prueba (art. 299 LEC)	951
5.1.2. De los “medios audiovisuales e instrumentos informáticos” (arts. 382 a 384 LEC)	954
5.2. Naturaleza jurídica	958
5.2.1. Teoría autónoma	958
5.2.2. Teoría analógica	959
5.2.3. Teoría de la equivalencia funcional	960
5.3. La obtención y aportación de la prueba electrónica	962
5.3.1. Obtención	962
5.3.2. Momento	965
5.3.3. Forma de aportación	966
5.3.4. La transcripción del contenido	968
5.3.5. Documentos que se pueden acompañar	970
5.3.6. Deberes de exhibición	972
5.3.7. Criterios de admisión de la prueba electrónica	974
5.4. La conservación o perdurabilidad de la prueba electrónica	975
5.4.1. La distinción entre el original y la copia	975
5.4.2. La copia del documento público notarial	978
5.4.3. El acta y la custodia de la prueba electrónica	981
5.4.4. Medidas para garantizar la perdurabilidad	983
5.5. La verificación de la prueba electrónica	984
5.5.1. Momento procesal	984
5.5.2. Contenido de la verificación	985
5.5.3. Medios de verificación: la pericial informática y otros medios ..	987
5.6. La práctica de la prueba electrónica	989
5.6.1. Práctica como diligencias preliminares	990
5.6.2. Práctica anticipada	990
5.6.3. Práctica al amparo del art. 429.1, II y III LEC	991
5.6.4. Práctica ordinaria	993
5.6.5. Práctica como diligencia final	996
5.6.6. Práctica en segunda instancia	996
5.7. La eficacia probatoria de la prueba electrónica	997
5.7.1. En la LEC de 1881	997
5.7.2. En la LEC de 2000	998

5.7.3. Normas sustantivas posteriores a la LEC	1000
5.7.4. Eficacia probatoria del documento con firma electrónica	1003
5.8. La impugnación de la prueba electrónica	1005
5.8.1. Impugnación del juicio de admisión	1005
5.8.2. Impugnación de la prueba electrónica con anterioridad a la valoración en sentencia	1007
5.8.3. Impugnación de la prueba electrónica tras la valoración en sentencia: recursos frente a la valoración judicial.....	1008
5.8.4. Impugnación por falsedad documental.....	1014
6. Referencia breve a algunas pruebas electrónicas	1016
6.1. El documento informático	1016
6.2. El correo electrónico.....	1017
6.3. La página web	1019
6.4. El mensaje de teléfono móvil (SMS)	1020
6.5. El registro fonográfico.....	1022
6.6. La videograbación	1024
6.7. La fotografía digital	1027
6.8. El fax	1028
Bibliografía	1029
CAPÍTULO XVI	
El reconocimiento judicial	1033
1. Precisiones introductorias	1033
2. La prueba de reconocimiento judicial	1037
2.1. Naturaleza jurídica	1037
2.2. Concepto.....	1038
2.3. Caracteres	1042
2.4. Admisibilidad	1047
2.5. Distinción de figuras afines	1050
2.5.1. Examen del presunto incapaz.....	1050
2.5.2. Exploración del menor	1052
2.5.3. Inspección ocular	1056
2.5.4. Reconstrucción hechos	1058
2.5.5. Otros supuestos	1059
2.6. Supuestos específicos de reconocimiento judicial	1062
3. Los sujetos del reconocimiento.....	1069
3.1. El juez.....	1069
3.2. Las partes, los abogados y los procuradores	1070

3.3. Las personas técnicas o expertas	1073
3.4. Los peritos y testigos	1076
4. El objeto del reconocimiento	1078
4.1. Generalidades	1078
4.2. Reconocimiento de lugares	1079
4.3. Reconocimiento de objetos	1080
4.4. Reconocimiento de personas	1081
4.5. Disponibilidad del objeto	1084
5. Las circunstancias del reconocimiento	1086
5.1. Lugar	1086
5.2. Tiempo	1087
5.3. Forma	1088
5.4. Orden del acto del reconocimiento	1090
6. Procedimiento	1093
6.1. Proposición	1093
6.1.1. Requisitos generales y específicos	1093
6.1.2. El trámite contradictorio de proposición	1096
6.1.3. Alcance de la intervención judicial	1097
6.2. El juicio de admisión	1101
6.3. Práctica	1103
6.3.1. Práctica anticipada	1104
6.3.2. Práctica al amparo del art. 429.1, II y III LEC	1104
6.3.3. Práctica ordinaria	1107
6.3.4. Práctica como diligencia final	1107
6.3.5. Práctica en segunda instancia	1110
6.4. La práctica conjunta del reconocimiento judicial con otros medios de prueba	1111
6.4.1. Con la prueba pericial	1111
6.4.2. Con el interrogatorio de testigos	1116
6.4.3. Con el interrogatorio de las partes	1119
7. El acta del reconocimiento judicial	1122
7.1. Forma	1123
7.2. Contenido	1125
7.3. Medios técnicos	1127
7.4. Valor	1128
8. Valoración de la prueba de reconocimiento judicial	1130
8.1. ¿Prueba tasada o libre?	1130

8.2. Vinculación del juez al acta del reconocimiento judicial	1133
8.3. El error en la percepción judicial	1134
8.4. Valoración del reconocimiento por otro órgano judicial	1136
8.5. Colisión del reconocimiento judicial con otros medios de prueba	1138
9. Impugnación de la prueba de reconocimiento judicial	1140
9.1. Impugnación del juicio de admisión	1140
9.2. Control de la prueba de reconocimiento judicial	1140
9.2.1. Recurso de apelación	1141
9.2.2. Control en otras instancias	1142
9.3. Control del acta del reconocimiento judicial	1145
10. Reconocimiento judicial y nuevas tecnologías	1147
10.1. La cibernavegación	1147
10.2. Práctica del reconocimiento judicial con medios técnicos	1149
10.3. Constancia del reconocimiento judicial con medios técnicos	1151
10.4. Las nuevas tecnologías y el reconocimiento judicial como medio para la acreditación del derecho extranjero	1153
10.5. La videoconferencia como alternativa al reconocimiento por auxilio judicial	1154
Bibliografía	1156
Anexo legislativo	1159
Índice General	1205