

CONTENIDO

PRÓLOGO. CON ALGUNOS COMENTARIOS SOBRE LOS “HECHOS NOTORIOS” QUE NO REQUIEREN DE PRUEBA	21
1. ALGO SOBRE EL “HECHO NOTORIO” EN LA DOCTRINA	27
2. LA DOCTRINA SENTADA POR LA SALA CONSTITUCIONAL DEL TRIBUNAL SUPREMO DE JUSTICIA DE VENEZUELA EN EL AÑO 2000 SOBRE EL “HECHO COMUNICACIONAL”	30
3. SOBRE EL HECHO NOTORIO EN EL RÉGIMEN PROCESAL DE LAS PRUEBAS.....	31
4. HECHO PUBLICITADO O HECHO COMUNICACIONAL	34
5. LOS HECHOS COMUNICACIONALES Y LOS HECHOS FALSOS	36
6. EL JUEZ Y EL HECHO COMUNICACIONAL	37
7. LA ACREDITACIÓN DE LOS HECHOS COMUNICACIONALES.....	38
8. LA NOTICIA COMO FUENTE EXCLUSIVA DEL HECHO COMUNICACIONAL ..	39
9. LAS CARACTERÍSTICAS DEL HECHO COMUNICACIONAL	42
INTRODUCCIÓN.....	47

CAPÍTULO I

¿QUÉ ES PROBAR?

1. NOCIÓN DE DERECHO PROBATORIO, PROBAR Y PRUEBA	55
1.1. DERECHO PROBATORIO.....	55
1.1.1. <i>DIFERENCIA ENTRE HECHO Y ENUNCIADO FÁCTICO</i>	56
1.2. PRUEBA.....	57
1.2.1. <i>LA POLISEMIA DE LA PRUEBA Y SUS TRES ACEPCIONES</i>	58
1.2.2. <i>PRUEBA Y VERDAD</i>	60
1.3. EL VOCABLO PRUEBA Y SU CONSTITUCIONALIZACIÓN	62
2. ALGUNOS APUNTES SOBRE LOS PRINCIPIOS QUE ORIENTAN EL DERECHO PROBATORIO	63

2.1.	CONSIDERACIONES PRELIMINARES.....	64
2.1.1.	<i>TENDENCIAS EN MATERIA PROCESAL DESDE LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA DE 1991</i>	65
2.2.	PRINCIPIOS QUE DAN COHERENCIA AL DEBIDO PROCESO	67
2.2.1.	<i>PRINCIPIO DE CONTRADICCIÓN</i>	68
2.2.2.	<i>PRINCIPIO DE PUBLICIDAD</i>	72
2.2.3.	<i>PRINCIPIO DE LICITUD</i>	75
2.2.4.	<i>PRINCIPIO DE PRECLUSIÓN O EVENTUALIDAD</i>	76
2.3.	DIFERENCIAS ENTRE PRINCIPIOS Y REGLAS TÉCNICAS	78
2.3.1.	<i>PRINCIPIO DE LA INMEDIACIÓN DE LA PRUEBA</i>	81
2.3.1.1.	<i>Inmediación del juicio diferente a la inmediación de la prueba</i>	83
2.3.1.2.	<i>La intermediación de la prueba ¿regla o principio?</i>	84
	AUTOEVALUACIÓN.....	89

CAPÍTULO II

¿QUÉ SE PRUEBA?

1.	GENERALIDADES.....	91
2.	¿QUÉ SE PRUEBA? OBJETO A PROBAR Y TEMA A PROBAR O NECESIDAD DE PRUEBA.....	92
2.1.	DIFERENTES NOCIONES SOBRE OBJETO DE PRUEBA Y TEMA A PROBAR.....	95
2.1.1.	<i>CONCEPTOS EMITIDOS POR TRATADISTAS EXTRANJEROS</i> ...95	
2.1.2.	<i>CONCEPTOS EMITIDOS POR TRATADISTAS NACIONALES</i>97	
2.2.	IMPORTANCIA PRÁCTICA DE DISTINGUIR LOS DOS CONCEPTOS	97
3.	EXCEPCIONES AL TEMA A PROBAR.....	100
3.1.	PUNTO DE VISTA DE LAS PRUEBAS	101
3.2.	PUNTO DE VISTA DE LOS HECHOS	101

3.2.1.	<i>HECHOS PRESUMIDOS</i>	101
3.2.2.	<i>DERECHO NACIONAL</i>	103
	3.2.2.1. <i>La Costumbre</i>	103
	3.2.2.2. <i>Leyes de alcance no nacional</i>	105
	3.2.2.3. <i>Pruebas de la ley extranjera</i>	106
3.2.3.	<i>HECHOS INDEFINIDOS</i>	106
3.2.4.	<i>HECHOS NOTORIOS</i>	111
	3.2.4.1. <i>El hecho notorio clásico o tradicional</i>	112
	3.2.4.2. <i>Diferencias de conceptos según la doctrina</i>	116
	3.2.4.3. <i>Características del hecho notorio comunicacional</i>	119
3.2.5.	<i>HECHOS ADMITIDOS O CONFESADOS POR LAS PARTES</i> ...	121
3.2.6.	<i>EXIMENTES DE PRUEBA EN MATERIA PENAL</i>	121
	AUTOEVALUACIÓN.....	124

CAPÍTULO III

¿PARA QUÉ SE APRUEBA?

1.	GENERALIDADES.....	125
2.	IMPORTANCIA DE LA PRUEBA.....	125
	2.1. IMPORTANCIA DE LA PRUEBA DESDE LA PERSPECTIVA PROCESAL	126
	2.2. IMPORTANCIA DE LA PRUEBA DESDE LA PERSPECTIVA CONSTITUCIONAL.....	127
	2.2.1. <i>LA IMPORTANCIA DE LA PRUEBA Y EL DEBIDO PROCESO</i> ...	128
3.	FINALIDAD DE LA PRUEBA.....	129
	3.1. ELEMENTOS ESENCIALES DE LA FINALIDAD DE LA PRUEBA DESDE EL PUNTO DE VISTA JURISPRUDENCIAL	130
	3.1.1. <i>VISIÓN DE LA CORTE CONSTITUCIONAL</i>	130

3.1.2. <i>VISIÓN DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA</i>	130
3.2. ANÁLISIS DE LOS ELEMENTOS PROPIAMENTE TALES.....	131
4. PRUEBA Y VERDAD.....	134
5. FIN DE LA PRUEBA, FIN DEL PROCESO Y RESULTADO DE LA PRUEBA	139
6. ¿QUÉ OCURRE EN EL SISTEMA PENAL ACUSATORIO?.....	140
7. LA PRUEBA EN LA ACCIÓN DE TUTELA	143
8. LA PRUEBA EN EL ESTATUTO DISCIPLINARIO	145
AUTOEVALUACIÓN.....	146

CAPÍTULO IV

¿CÓMO SE PRUEBA DENTRO DEL PROCESO?

1. GENERALIDADES.....	147
2. FASES DE LA ACTIVIDAD PROBATORIA.....	147
2.1. ETAPA DE SOLICITUD.....	148
2.1.1. <i>¿Cómo se pide la prueba?</i>	148
2.1.2. <i>¿Ante quién se solicita la prueba?</i>	149
2.1.3. <i>¿Cuándo se solicita la prueba?</i>	149
2.1.4. <i>¿QUIÉN SOLICITA LA PRUEBA?</i>	152
2.2. ETAPA DEL DECRETO.....	152
2.3. ETAPA DE LA PRÁCTICA.....	153
2.4. ETAPA DE VALORACIÓN DE LA PRUEBA.....	153
3. REQUISITOS PARA LA ADMISIÓN DE LA PRUEBA	156
3.1. PERTINENCIA.....	156
3.2. CONDUCENCIA	156
3.3. EXTEMPORÁNEAS	157
3.4. MANIFIESTAMENTE SUPERFLUAS.....	157
3.5. LICITUD	157

3.5.1.	<i>PROBLEMAS JURÍDICOS PLANTEADOS</i>	158
3.5.2.	<i>PRUEBA ILÍCITA Y REGLA CONSTITUCIONAL DE EXCLUSIÓN</i>	159
3.5.2.1.	<i>Pruebas ilícitas e Ilegales</i>	160
3.5.2.2.	<i>Consideraciones para aplicar la regla de exclusión</i>	161
3.5.2.3.	<i>Marco comparativo de la regla constitucional de Exclusión</i>	163
3.5.2.4.	<i>Marco comparativo de la prueba ilícita</i>	164
3.5.2.4.1.	Interceptación de comunicaciones.	165
3.5.2.4.2.	Marco normativo de la interceptación de comunicaciones.....	167
3.5.2.4.3.	Los correos electrónicos como medio de comunicación privada y el derecho a la intimidad ..	168
3.5.2.5.	<i>La prueba reflejo y las condiciones de su exclusión</i>	170
3.5.2.5.1.	Teorías sobre la admisibilidad de la prueba reflejo y su regla de exclusión	171
3.5.2.5.2.	Criterios de valoración de la prueba reflejo	172
3.5.2.5.3.	Posiciones de la Corte Constitucional y de la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia	172
3.5.2.5.4.	Ejecución de la regla de exclusión en Estados Unidos.....	173
4.	RECHAZO DE PRUEBA	176
4.1.	DEFINICIÓN.....	176
4.2.	LÍMITE DEL JUEZ FRENTE AL RECHAZO DE LA PRUEBA.....	177
4.3.	POSIBILIDADES QUE TIENE EL ACTOR FRENTE AL RECHAZO DE UNA PRUEBA SOLICITADA	177

4.3.1.	<i>RECURSO DE APELACIÓN</i>	177
4.3.2.	<i>ACCIÓN DE TUTELA CONTRA PROVIDENCIAS JUDICIALES</i> ..	180
4.3.2.1.	<i>Causales genéricas de procedibilidad de la tutela contra providencias judiciales</i>	180
4.3.2.2.	<i>Causales especiales de procedibilidad de tutela contra providencias judiciales</i>	182
5.	<i>SÍNTESIS</i>	186

CAPÍTULO V

PRUEBAS TRASLADADAS VS. PRUEBAS EXTRAPROCESALES

1.	CONSIDERACIONES PRELIMINARES	191
2.	PRUEBAS TRASLADADAS	192
2.1.	NORMAS APLICABLES	192
2.2.	DEFINICIÓN	192
2.3.	REQUISITOS PARA EL TRASLADO DE LA PRUEBA.....	193
2.4.	PRINCIPIOS DIRECTAMENTE RELACIONADOS	194
2.4.1.	<i>PRINCIPIO DE ECONOMÍA PROCESAL</i>	194
2.4.2.	<i>PRINCIPIO DE CONTRADICCIÓN</i>	194
2.4.3.	<i>PRINCIPIO DE PUBLICIDAD</i>	195
2.5.	SITUACIONES QUE SE PUEDEN PRESENTAR CON RELACIÓN A LA PRUEBA TRASLADADA.....	195
2.5.1.	<i>PRUEBAS PRACTICADAS EN PROCESOS ENTRE LAS MISMAS PARTES: AB vs. AB</i>	196
2.5.2.	<i>PRUEBAS PRACTICADAS EN PROCESOS ENTRE PARTES TOTAL O PARCIALMENTE DISTINTAS: AB vs. BC; AB vs. CD</i>	196
2.6.	LA OPORTUNIDAD PROCESAL	198
2.6.1.	<i>EN EL PROCESO PENAL</i>	199
2.6.1.1.	<i>Sistema Penal Inquisitivo (SPI)</i>	199

2.6.1.2.	<i>Sistema Penal Acusatorio (SPA)</i>	199
2.7.	PRUEBAS PRACTICADAS EN UN PROCESO NULO	200
2.8.	PRUEBAS PRACTICADAS EN UN PROCESO CON TERMINACIÓN ANORMAL	201
2.9.	¿CÓMO SE VALORAN LAS PRUEBAS TRASLADADAS?	201
2.10.	DISTINCIÓN ENTRE TRASLADO DE LA PRUEBA Y TRASLADO DE LA SENTENCIA	201
3.	PRUEBAS ANTICIPADAS O EXTRAPROCESALES	202
3.1.	PRUEBA EVENTUAL O CAUSAL	203
3.2.	¿QUÉ OCURRE CON LAS PRUEBAS PREJUDICIALES?	203
3.3.	LAS PRECONSTITUIDAS, ANTICIPADAS O EXTRAPROCESALES.....	204
3.3.1.	<i>MEDIOS DE PRUEBA SUSCEPTIBLES DE ANTICIPARSE</i>	209
3.3.2.	<i>"HOJA DE RUTA"</i>	210
3.3.2.1.	<i>¿En qué clase de procesos es viable la prueba extraprocesal?</i>	210
3.3.2.2.	<i>¿Quién solicita la prueba extraprocesal?...</i>	211
3.3.2.3.	<i>¿Ante quién se solicita la prueba extraprocesal?</i>	211
3.3.2.4.	<i>¿Cuándo se solicita la prueba extraprocesal?..</i>	211
3.3.2.5.	<i>¿Es viable interponer recurso de apelación contra el auto que niega la práctica de una prueba extraprocesal?.....</i>	212
3.3.2.5.1.	Tesis en contra del recurso de apelación	212
3.3.2.5.2.	Tesis a favor del recurso de apelación	213
3.3.2.6.	<i>¿Cuáles medios de prueba se pueden practicar extraprocesalmente?.....</i>	213
3.4.	INCIDENCIAS PRÁCTICAS DE LAS PRUEBAS EXTRAPROCESALES EN EL PROCESO ORAL	214
	AUTOEVALUACIÓN	218

CAPÍTULO VI

¿QUIÉN PRUEBA DENTRO DE UN PROCESO?

1.	GENERALIDADES	219
2.	CONCEPTO DE CARGA PROCESAL Y CARGA DE LA PRUEBA	219
2.1.	EVOLUCIÓN CONCEPTUAL DEL <i>ONUS PROBANDI</i>	221
2.2.	CARGA DE LA PRUEBA COMO REGLA DE VALORACIÓN	223
3.	CARGA DINÁMICA DE LA PRUEBA	224
3.1.	CARGA DINÁMICA DE LA PRUEBA EN MATERIA PENAL	228
3.2.	OTROS CAMPOS DE APLICACIÓN DE LA CARGA DINÁMICA.....	229
3.3.	TENDENCIA DE LA CARGA DINÁMICA POR INDEFENSIÓN O DEBILIDAD MANIFIESTA	230
3.4.	APLICACIÓN DE LA CARGA DE LA PRUEBA EN RESPONSABILIDAD MÉDICA	231
3.5.	EVOLUCIÓN JURISPRUDENCIAL.....	239
	3.5.1. <i>JURISDICCIÓN CONTENCIOSO ADMINISTRATIVA</i>	239
	3.5.2. <i>JURISDICCIÓN CIVIL</i>	247
4.	INICIATIVA PROBATORIA POR PARTE DEL JUEZ.....	249
4.1.	RESPECTO DE LA CARGA DE LA PRUEBA	249
4.2.	RESPECTO DE LOS PRESUNTOS PROBLEMAS AL DECRETARSE PRUEBAS DE OFICIO.....	251
	AUTOEVALUACIÓN	256

CAPÍTULO VII

¿CÓMO SE VALORAN LAS PRUEBAS?

1.	GENERALIDADES	259
2.	BREVE RESEÑA HISTÓRICA	259
2.1.	LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA EN EL DERECHO ROMANO	259

2.1.1.	<i>ÍNTIMA CONVICCIÓN</i>	260
2.1.2.	<i>TARIFA LEGAL</i>	261
2.1.3.	<i>LA SANA CRÍTICA</i>	263
3.	¿QUÉ SIGNIFICA VALORAR UNA PRUEBA?.....	265
3.1.	CONCEPTO DE VALOR PROBATORIO.....	265
3.2.	¿EN COLOMBIA A TRAVÉS DE QUÉ SISTEMAS HA SIDO REGULADA LA VALORACIÓN DE LAS PRUEBAS?.....	265
3.2.1.	¿CUÁLES SON LAS VENTAJAS Y DESVENTAJAS DEL SISTEMA DE TARIFA LEGAL?.....	268
3.2.2.	¿CUÁLES SON LAS VENTAJAS Y DESVENTAJAS DE LA SANA CRÍTICA?	270
3.2.3.	¿CUÁLES SON LAS VENTAJAS Y DESVENTAJAS DEL SISTEMA DE LA ÍNTIMA CONVICCIÓN?.....	270
3.3.	¿CÓMO SE VALORA LA PRUEBA EN MATERIA PENAL?.....	271
3.3.1.	¿CUÁLES SON LOS CRITERIOS PARA APRECIAR LOS MEDIOS DE PRUEBA?	271
4.	LA MOTIVACIÓN COMO ELEMENTO ESENCIAL DE LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA	272
4.1.	¿ES LA LIBRE APRECIACIÓN UNA HERRAMIENTA QUE FACULTA AL JUEZ PARA NO MOTIVAR SUS DECISIONES?.....	273
4.2.	¿QUÉ OCURRE CON LA MOTIVACIÓN PROBATORIA?	274
5.	¿CÓMO VALORA LA PRUEBA, EL JUEZ CONSTITUCIONAL?	276
5.1.	LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA EN LOS PROCESOS CONSTITUCIONALES DE CONTROL ABSTRACTO	277
5.1.1.	¿ÍNTIMA CONVICCIÓN O SANA CRÍTICA?.....	277
5.1.2.	<i>EL PAPEL DE LOS "ELEMENTOS EMPÍRICOS"</i> <i>EN LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA POR EL</i> <i>JUEZ CONSTITUCIONAL</i>	279
5.1.3.	¿CÓMO DEFINIR LOS ELEMENTOS EMPÍRICOS?	280
5.2.	LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA EN LOS PROCESOS DE CONTROL CONCRETO.....	281

5.2.1.	<i>¿CÓMO SE VALORA LA PRUEBA?</i>	282
5.2.2.	<i>PRUEBAS EN SEGUNDA INSTANCIA</i>	282
5.2.3.	<i>PRUEBAS EN REVISIÓN DE TUTELAS</i>	282
6.	DECISIÓN DEL JUEZ CONSTITUCIONAL EN MATERIA PROBATORIA	283
	AUTOEVALUACIÓN	287

CAPÍTULO VIII

LA PRUEBA EN EL SISTEMA INTERNACIONAL

1.	GENERALIDADES	289
2.	BREVES CONSIDERACIONES RELACIONADAS CON EL SISTEMA INTERAMERICANO DE DERECHOS HUMANOS. SINOPSIS.....	291
2.1.	SUPUESTOS INDISPENSABLES PARA TENER EN CUENTA	291
2.2.	ÓRGANOS INTERNACIONALES PARA LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS	292
2.3.	PROCEDIMIENTO INTERNACIONAL PARA LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS	293
2.4.	PROCEDIMIENTO ANTE LA COMISIÓN IDH (MAPA CONCEPTUAL)	296
2.5.	PROCEDIMIENTO ANTE LA CORTE IDH (MAPA CONCEPTUAL) ..	297
3.	CASO "MASACRE DE MAPIRIPÁN VS. COLOMBIA"	297
3.1.	CONSIDERACIONES PRELIMINARES	297
3.2.	EL CASO	298
3.2.1.	<i>LOS HECHOS</i>	298
3.2.2.	<i>EL PROCEDIMIENTO O INSTANCIAS</i>	299
3.2.2.1.	<i>Ante la comisión IDH</i>	299
3.2.2.2.	<i>Ante la Corte IDH</i>	300
3.2.2.2.1.	<i>Escrito de solicitudes y argumentos</i>	300

3.2.2.2.2.	Pronunciamento del Estado colombiano	300
3.2.2.2.3.	Pronunciamento de la Corte sobre las excepciones preliminares..	301
3.2.2.2.4.	Decreto de pruebas	301
3.2.2.2.5.	Alegatos de conclusión	303
3.2.2.3.	<i>Problemas de Derecho</i>	304
3.2.2.3.1.	Responsabilidad del Estado por el hecho de los particulares y los servidores públicos.....	304
3.2.2.3.2.	Alcance del reconocimiento de responsabilidad internacional	304
3.2.2.3.3.	Valoración de las pruebas carentes de formalidades y/o presentadas de forma extemporánea	304
3.2.2.4.	<i>Sentido de la decisión</i>	304
3.2.2.4.1.	Responsabilidad del Estado por el hecho de los particulares y los servidores públicos	304
3.2.2.4.2.	Alcance del reconocimiento de responsabilidad internacional	305
3.2.2.4.3.	Valoración de las pruebas carentes de formalidades y/o presentadas de forma extemporánea	306
3.2.2.5.	<i>Pronunciamento en torno a revisión de la sentencia</i>	306
4.	CUADRO COMPARATIVO DE LA ACTIVIDAD PROBATORIA ENTRE DERECHO INTERNO Y SIDH	309
	AUTOEVALUACIÓN.....	312

BIBLIOGRAFÍA	313
CORTE CONSTITUCIONAL	316
CORTE SUPREMA DE JUSTICIA	321
CONSEJO DE ESTADO	323
CORTE INTERAMERICANA DE DERECHOS HUMANOS	323
ANEXOS	325
MÉTODO A EMPLEAR	326
DINÁMICA	326
EL PROCEDIMIENTO O INSTANCIAS	328
LAS TESIS EN PRESENCIA	328
EL PROBLEMA DE DERECHO	329
EL SENTIDO DE LA DECISIÓN	329