

GERHARD WALTER



LIBRE APRECIACIÓN DE LA PRUEBA

Investigación acerca del significado, las condiciones
y límites del libre convencimiento judicial



Editorial TEMIS Librería
Bogotá - Colombia
1985

ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO I

INTRODUCCIÓN

	PÁG.
§ 1. <i>Motivo y finalidad de la investigación</i>	1
I. Significado de la libre apreciación de la prueba	1
II. Panorama de la exposición	5

CAPÍTULO II

BASES HISTÓRICAS DEL DERECHO PROBATORIO

§ 2. <i>El proceso romano</i>	9
A. El proceso civil	9
I. El procedimiento	10
1. El proceso de las "legis acciones". 2. El proceso formulario. 3. El proceso de la "cognitio".	
II. Los principios procedimentales	12
III. Medios de prueba y apreciación de la prueba	13
B. Otras especies de procedimiento	20
I. Generalidades	20
II. Proceso penal	21
1. Objeto del proceso penal. 2. Procedimiento. 3. Principios procesales. 4. Medios de prueba y apreciación de la prueba.	
C. Conclusiones	25
§ 3. <i>El proceso italo-canónico</i>	25
A. Historia y significación	25
B. Desarrollo del procedimiento y principios procedimentales	27
I. Proceso civil	27
1. Desenvolvimiento del procedimiento. 2. Principios procedimentales.	
II. Proceso penal	31

	PAG.
C. Medios de prueba y apreciación de la prueba	33
I. Medios de prueba	33
1. Generalidades. 2. Testigos. 3. Peritos. 4. Documentos. 5. Inspección ocular. 6. El “notitium”. 7. La confesión. 8. Las presunciones. 9. El juramento.	
II. Apreciación de la prueba	41
1. Principio. 2. En particular.	
§ 4. <i>El proceso germánico-paleoalemán</i>	44
A. Introducción y observaciones previas	44
1. Generalidades. 2. Especies de procedimiento.	
B. El proceso del período primigenio	46
I. Procedimiento	46
II. Finalidad de la prueba y de los medios probatorios ...	47
1. Finalidad de la prueba. 2. Medios de prueba. 3. Efecto.	
C. El proceso civil bajomedieval	52
I. Medios de prueba	52
1. Medios de prueba espirituales. 2. Prueba testifical. 3. Documentos. 4. Inspección ocular.	
II. Apreciación de la prueba	56
D. Del proceso penal medieval hasta la <i>Constitutio Criminalis Carolina</i>	58
I. Fundamentos	58
II. El proceso inquisitivo	60
III. El proceso penal en la <i>Constitutio Criminalis Carolina</i>	62
E. Conclusiones	65
§ 5. <i>Del proceso común al proceso reformado</i>	67
A. El proceso penal	67
I. El derecho probatorio después de abolida la tortura ...	68
1. La pena indiciaria o de sospecha. 2. “La absolutio ab instantia”. 3. La evolución hacia la teoría negativa de la prueba.	
II. La influencia de la Revolución Francesa en el procedimiento penal alemán	75
1. La “conviction intime”. 2. La “impresión total”. 3. La evolución posterior. 4. El proceso reformado.	
B. El proceso civil	83
I. Las ordenanzas del tribunal cameral	84
II. Intentos de reforma	85
1. La verdad formal como justificación. 2. Puntos de partida para la reforma.	
III. Evolución posterior	90
1. La discusión doctrinal. 2. La legislación.	
C. Conclusión	93

CAPÍTULO III

BASES PARA LA APRECIACIÓN DE LA PRUEBA:
LA LIBRE CONVICCIÓN

	PÁG.
§ 6. <i>La "libre convicción" en la jurisprudencia</i>	99
A. La jurisdicción ordinaria	99
I. La jurisprudencia del Tribunal Supremo	100
II. La jurisprudencia más reciente de la postguerra	111
III. Resumen	122
B. Las otras ramas judiciales	124
I. Jurisdicción laboral	124
II. La jurisdicción administrativa	128
1. Tribunales administrativos generales. 2. Tribunales ad- ministrativos especiales.	
C. Conclusiones respecto del § 6	145
§ 7. <i>La libre convicción en la doctrina</i>	149
A. Todas las especies procedimentales	149
I. Proceso civil antiguo; proceso penal	149
II. Tendencias más modernas en la doctrina procesal penal	153
III. Estado actual de la doctrina (excluido el proceso penal)	156
1. Proceso civil. 2. Otras clases de procedimiento.	
B. La teoría de la verosimilitud preponderante en el proceso civil	158
I. La doctrina escandinava	159
II. La doctrina alemana	161
C. Resumen	165
§ 8. <i>Opinión propia</i>	167
A. ¿Un modelo de constatación unitario para todas las especies procedimentales?	167
I. Punto de partida	167
II. ¿Es la convicción de la verdad un módulo general de prueba?	171
III. ¿Otro módulo de prueba unitario?	178
IV. ¿Fijación de módulo de la prueba por el legislador? .	178
B. ¿Modelos especiales para procedimientos determinados? ...	185
I. El modelo de control por terceros en el proceso penal	186
1. El primer paso para formular una crítica es analizar los paradigmas ofrecidos. 2. Crítica general al modelo de control por terceros. 3. Síntesis.	
II. El modelo de control por terceros en otras especies pro- cedimentales	192
III. La verosimilitud preponderante en el proceso civil	193
IV. El modelo de verosimilitud en otras especies procedi- mentales	211

	PÁG.
§ 9. <i>Opinión propia</i>	213
I. La comprobación de la causalidad (fuera del proceso penal)	213
1. La aplicación del § 287 de la Ordenanza de Procedimiento Civil o ZPO. 2. Crítica a una extensión del § 287 de la ZPO. 3. Constatación de causalidades hipotéticas.	
II. La constatación de la causalidad en el proceso penal	226
§ 10. <i>Reducción del módulo de prueba; grupos de casos</i>	229
I. La prueba por presunción simple como reducción del módulo de prueba	229
II. Los grupos de casos	240
1. Enfermedades profesionales, accidentes de trabajo. 2. Lesiones prenatales. 3. Casos de refugiados y de víctimas del nazismo. 4. Casos de seguros. 5. Otros supuestos de consideración de la finalidad de la norma. 6. Resumen.	
III. Infracciones a deberes y sus consecuencias en materia de prueba	260
1. Reacciones ante infracciones a deberes: estado de las opiniones. 2. Violaciones individuales de deberes. 3. La consideración de las violaciones de deberes: opinión propia.	
IV. Resumen de la opinión propia (§§ 8-10)	286

CAPÍTULO IV

BASES PARA LA FORMACIÓN DE LA CONVICCIÓN

§ 11. <i>El saber privado del juez</i>	290
I. Punto de partida	290
II. <i>El notorium</i> (generalidades)	293
III. El "fatto notorio" en la vida jurídica italiana	296
IV. Conclusiones	301
§ 12. <i>"Pruebas prohibidas" y libre apreciación de la prueba</i>	315
I. Punto de partida	315
II. Libertad de apreciación y libertad de utilización	316
III. Libre apreciación de la prueba y deber de esclarecimiento	323
IV. Síntesis	327
§ 13. <i>La reducción legal de la base de la apreciación y su admisibilidad</i>	328
I. La pretensión de justicia para que se dicte una decisión judicial	329
II. El "derecho a la prueba"	335
1. Para los medios de prueba no hay "numerus clausus".	
2. No deben excluirse medios de prueba dudosos.	
III. Limitaciones lícitas del derecho a la prueba	341
1. Generalidades. 2. La limitación del derecho a la prueba en el proceso penal. 3. Limitación del derecho a la prueba en el proceso civil.	
IV. Síntesis	347

CAPÍTULO V.

CONSIDERACIONES FINALES

	PÁG.
§ 14. “Límites” de la libre apreciación de la prueba	349
I. El control en casación de la cuestión de hecho	350
1. Posición de partida. 2. Consecuencias.	
II. Los verdaderos límites de la libre apreciación de la prueba (al mismo tiempo síntesis)	357
§ 15. La “libre apreciación de la prueba” y otras máximas procesales	363
I. La oralidad	365
II. La inmediatez	368
III. La publicidad	380
IV. Otras garantías	385
§ 16. <i>Perspectivas futuras</i>	387
Bibliografía	391
Índices	409