

//
JAIRO PARRA QUIJANO

Profesor en las Universidades
Nacional de Colombia, Externado y del Rosario

**TRATADO
DE LA PRUEBA JUDICIAL
INDICIOS
Y PRESUNCIONES**

TOMO IV

SEGUNDA EDICION



EDICIONES LIBRERIA DEL PROFESIONAL

Distribución por
Ediciones del Profesional
Bogotá, Colombia

INDICE GENERAL

Capítulo I

Los Indicios

1.- ETIMOLOGIA	1
2.- BREVE HISTORIA DE LOS INDICIOS	1
3.- EL INDICIO COMO HECHO	7
4.- LOS INDICIOS SON MEDIOS DE PRUEBA	8
I.- Tesis de quienes consideran que no son medios de prueba	8
II.- Tesis de quienes consideran que son medios de prueba	10
5.- NATURALEZA DE LA PRUEBA INDICIARIA	10
Nuestro concepto	12
6.- NECESIDAD DE LA PRUEBA INDICIARIA	13
7.- DEFINICION DE INDICIO	16
I.- Nuestro criterio	20
II.- Criterio de la Corte Suprema de Justicia sobre la noción de indicio	21
8.- EL RAZONAMIENTO INDICIARIO	22
9.- LAS REGLAS DE LA EXPERIENCIA Y LA PRUEBA INDICIARIA	25
10.- ES LA ESTRUCTURA LOGICA DEL INDICIO UN SILOGISMO DEDUCTIVO?	27
I.- Nuestro concepto	28
II.- Ejemplo	31
11.- LA CIENCIA, LA TECNICA Y LOS INDICIOS	33
12.- INDICIOS NECESARIOS Y CONTINGENTES	36
Nuestro Criterio	39
13.- INDICIO GRAVE	40
I.- Nuestro Criterio	41
II.- Doctrina nacional sobre el indicio	41
III.- Crítica a la tesis anterior	43
IV.- Doctrina de la Corte sobre el indicio grave	44
14.- PUEDE EL INDICIO CONTINGENTE GRAVE TRANSFORMARSE EN INDICIO NECESARIO?	45
I.- Doctrina de la Corte sobre el indicio necesario, sala de casación penal	45
II.- Nuestra crítica	49
III.- Cuadro explicativo	49

15.-	ALGUNOS EJEMPLOS DE INDICIOS	49
	I.- Indicio de capacidad de delinquir	49
	II.- El indicio de oportunidad para delinquir	50
	III.- El indicio de las huellas materiales del delito	52
16.-	DIFERENCIA ENTRE INDICIOS Y PRESUNCIONES JUDICIA- LES O DE HOMBRE	52
17.-	LA COARTADA	54
	La falsa coartada como indicio de culpabilidad	54
18.-	APRECIACION DE LOS INDICIOS	55
	Textos legales	59
19.-	LA DECLARACION DEL OFENDIDO ES UN VERDADERO TESTIMONIO	59
20.-	LA PRUEBA DE INDICIOS Y EL RECURSO DE CASACION ...	61
21.-	UNIDAD DEL INDICIO	64
	I.- Nuestro criterio	65
	II.- Ejemplos	66

Capítulo II

De las Presunciones

22.-	GENERALIDADES	75
23.-	BREVE HISTORIA DE LAS PRESUNCIONES	76
	I.- Período clásico romano	76
	II.- Período imperial	76
	III.- Derecho justinianeo	76
	IV.- Resumen de la época romana	77
	V.- Derecho canónico	77
	VI.- Epoca medieval	77
24.-	REGULACION LEGAL EN COLOMBIA EN MATERIA PROCE- SAL CIVIL	78
25.-	ES LA PRESUNCION MEDIO DE PRUEBA	79
26.-	LAS PRESUNCIONES NO SON MEDIO DE PRUEBA	79
27.-	JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA, EN SEDE DE CASACION CIVIL	80
28.-	JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA, EN SALA PLENA, SOBRE LOS INDICIOS Y LAS PRESUNCIO- NES	81
29.-	RAZONAMIENTO FINAL SOBRE LAS DOS JURISPRUDENCIAS DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA	84
30.-	LA PRESUNCION IURIS ET DE IURE	85
31.-	LA PRESUNCION IURIS TANTUM	87
32.-	LA PRESUNCION JUDICIAL	89
33.-	FUNCION DE LAS PRESUNCIONES LEGALES	90
34.-	RELACIONES ENTRE LAS PRESUNCIONES Y LA CARGA DE LA PRUEBA	91

35.- RAZONAMIENTO EN LAS PRESUNCIONES	92
I.- La inferencia inductiva	92
II.- Principios de la inducción	93
III.- Dominio de la certeza o de lo problemático	94
IV.- Plena prueba de los antecedentes o circunstancias	94
V.- Quién hace el proceso inductivo en las presunciones	94
VI.- Actividad del juez en las presunciones judiciales	95
36.- MANERA COMO SE DESVIRTUA LA PRESUNCION	96
37.- DIFERENCIA ENTRE INDICIOS Y PRESUNCIONES	96
38.- EL COMPORTAMIENTO DE LAS PARTES COMO INDICIO ..	98
39.- ALGUNAS PRESUNCIONES EN EL DERECHO CIVIL	101
I.- Del domicilio	101
1. Artículo 80 C.C.	101
2. Artículo 82 C.C.	102
II.- Del principio y fin de la existencia de las personas	102
1. Artículo 92 C.C.	102
2. Artículo 95 C.C.	103
3. Artículo 97 C.C.	103
III.- De la nulidad del matrimonio	104
1. Artículo 140 C.C.	104
IV.- Del divorcio	105
1. Artículo 154 C.C.	105
V.- De la separación de cuerpos	105
1. Artículo 166 C.C.	105
VI.- Obligaciones y derechos entre los cónyuges	106
1. Artículo 180 C.C.	106
VII.- De los hijos legítimos concebidos en el matrimonio	107
1. Artículo 213 C.C.	107
2. Artículo 214 C.C.	107
3. Teoría "dominical" o por derecho de accesión	107
4. Teorías basadas en el matrimonio, deberes matrimoniales y comunidad de vida	107
5. Naturaleza jurídica de la presunción "pater is est"	112
6. Nuestro concepto	113
7. Artículo 217 C.C.	113
8. Artículo 218 C.C.	114
9. Artículo 226 C.C.	114
VIII.- De la patria potestad	115
1. Artículo 229 C.C.	115
IX.- Curaduría del menor	116
1. Artículo 529 C.C.	116
X.- Remoción de los tutores y curadores	116
1. Artículo 628 C.C.	116
XI.- De la ocupación	116
1. Artículo 699 C.C.	116
XII.- Accesión de una cosa mueble a otra	117
1. Artículo 736 C.C.	117

XIII.- De la posesión	118
1. Artículo 762 C.C.	118
2. Artículo 764 C.C.	118
3. Artículo 768 C.C.	118
4. Artículo 769 C.C.	119
5. Artículo 780 C.C.	119
XIV.- De las servidumbres legales	120
1. Artículo 911 C.C.	120
XV.- De las servidumbres voluntarias	120
1. Artículo 938 C.C.	120
XVI.- Reglas generales de la sucesión por causa de muerte	121
1. Artículo 1018 C.C.	121
2. Artículo 1025 C.C.	121
3. Artículo 1030 C.C.	121
XVII.- De las asignaciones testamentarias	121
1. Artículo 1120 C.C.	121
2. Artículo 1130 C.C.	122
3. Artículo 1168 C.C.	122
4. Artículo 1191 C.C.	122
XVIII.- De las sustituciones	123
1. Artículo 1225 C.C.	123
XIX.- De la apertura de la sucesión, y de su aceptación, repudiación e inventario	123
1. Artículo 1287 C.C.	123
XX.- De las donaciones entre vivos	123
1. Artículo 1446 C.C.	123
2. Artículo 1450 C.C.	123
XXI.- Actos y declaraciones de voluntad	124
1. Artículo 1503 C.C.	124
2. Artículo 1516 C.C.	124
XXII.- Del pago efectivo en general	124
1. Artículo 1628 C.C.	124
XXIII.- De la imputación del pago	124
1. Artículo 1653 C.C.	124
XXIV.- Del pago por cesión de bienes o por acción ejecutiva del acreedor o acreedores	125
1. Artículo 1676 C.C.	125
XXV.- De la remisión	125
1. Artículo 1713 C.C.	125
XXVI.- De la pérdida de la cosa que se debe	125
1. Artículo 1730 C.C.	125
XXVII.- Del haber de la sociedad conyugal	126
1. Artículo 1795 C.C.	126
2. Artículo 1801 C.C.	127
XXVIII. De la dote y de las donaciones por causa de matrimonio	127
1. Artículo 1846 C.C.	127
XXIX.- De la compraventa	128

1. Artículo 1861 C.C.	128
2. Artículo 1887 C.C.	128
XXX.- Del derecho de herencia	128
1. Artículo 1968 C.C.	128
XXXI.- De las obligaciones del arrendatario	129
1. Artículo 2000 C.C.	129
2. Artículo 2005 C.C.	129
3. Artículo 2029 C.C.	130
4. Artículo 2032 C.C.	131
XXXII.- De los contratos para la confección de una obra material	131
1. Artículo 2054 C.C.	131
2. Artículo 2060 C.C.	131
XXXIII.- Del mutuo o préstamo de consumo	132
1. Artículo 2234 C.C.	132
XXXIV.- Del depósito propiamente dicho	133
1. Artículo 2245 C.C.	133
2. Artículo 2246 C.C.	133
3. Artículo 2249 C.C.	133
XXXV.- De los contratos aleatorios	133
1. Artículo 2284 C.C.	133
XXXVI.- Del pago de lo debido	134
1. Artículo 2316 C.C.	134
2. Artículo 2317 C.C.	134
XXXVII.- Responsabilidad extracontractual	134
1. Artículo 2346 C.C.	134
2. Artículo 2347 C.C.	134
3. Artículo 2348 C.C.	135
4. Artículo 2349 C.C.	135
5. Artículo 2350 C.C.	136
6. Artículo 2353 C.C.	137
7. Artículo 2354 C.C.	138
8. Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia	138
9. Nuestro criterio	139
10. Artículo 2355 C.C.	140
11. Nuestro criterio	141
XXXVIII.- De la responsabilidad por actividades peligrosas	141
1. Artículo 2356 C.C.	141
2. Tesis del Profesor Javier Tamayo Jaramillo	142
3. Crítica a los anteriores criterios	145
4. Culpa presunta y culpa probada mediante indicios	147
5. Situación de la responsabilidad por actividades peligrosas ..	147
6. Crítica a la anterior concepción	150
7. Nuestro criterio sobre el artículo 2356 del C.C.	151
40.- ALGUNAS PRESUNCIONES EN EL DERECHO COMERCIAL ..	152
I.- De los comerciantes	152
1. Artículo 11 C. de Co.	152
2. Artículo 12 C. de Co.	153

3. Artículo 13. C. de Co.	153
II.- De la competencia desleal	154
1. Artículo 77 C. de Co.	154
III.- De las sociedades comerciales	154
1. Artículo 114 C de Co.	154
2. Artículo 127 C. de Co.	155
3. Artículo 189 C. de Co.	155
IV.- Administradores	156
1. Artículo 196 C. de Co.	156
V.- Matrices y sucursales	156
1. Artículo 263 C. de Co.	156
VI.- Administración y representación de la sociedad	157
1. Artículo 312 C. de Co.	157
VII.- De las sociedades en comandita	157
1. Artículo 324 C. de Co.	157
2. Artículo 335 C. de Co.	158
VIII.- Junta Directiva	158
1. Artículo 438 C. de Co.	158
IX.- De la sociedad mercantil de hecho	159
1. Artículo 506 C. de Co.	159
X.- Establecimientos de comercio	159
1. Artículo 516 C. de Co.	159
2. Artículo 525 C. de Co.	160
3. Artículo 529 C. de Co.	160
XI.- Nombres comerciales y enseñas	161
1. Artículo 605 C. de Co.	161
XII.- De los títulos valores	161
1. Artículo 621 C. de Co.	161
2. Artículo 625 C. de Co.	161
3. Artículo 631 C. de Co.	162
4. Artículo 647 C. de Co.	162
5. Artículo 660 C. de Co.	162
XIII.- Letra de Cambio	163
1. Artículo 677 C. de Co.	163
2. Artículo 683 C. de Co.	163
3. Artículo 688 C. de Co.	163
XIV.- El cheque	163
1. Artículo 714 C. de Co.	163
XV.- Carta de porte y conocimiento de embarque	164
1. Artículo 768 C. de Co.	164
XVI.- Facturas cambiarias	165
1. Artículo 773 C. de Co.	165
2. Artículo 776 C. de Co.	165
3. Artículo 778 C. de Co.	165
XVII.- Acciones	166
1. Artículo 793 C. de Co.	166
XVIII.- De las obligaciones en general	166

1. Artículo 825 C. de Co.	166
XIX.- La representación	166
1. Artículo 835 C. de Co.	166
XX.- El contrato en general	167
1. Artículo 864 C. de Co.	167
XXI.- El pago	168
1. Artículo 877 C. de Co.	168
2. Artículo 879 C. de Co.	169
XXII.- La cosa vendida	169
1. Artículo 912 C. de Co.	169
XXIII.- El precio	170
1. Artículo 920 C. de Co.	170
XXIV.- Obligaciones del vendedor	170
1. Artículo 931 C. de Co.	170
2. Artículo 933 C. de Co.	171
3. Artículo 935 C. de Co.	171
XXV.- Obligaciones del comprador	171
1. Artículo 949 C. de Co.	171
2. Artículo 959 C. de Co.	171
XXVI.- Del contrato de suministro	172
1. Artículo 969 C. de Co.	172
2. Artículo 970 C. de Co.	172
XXVII.- Del contrato de transporte	173
1. Artículo 986 C. de Co.	173
2. Artículo 992 C. de Co.	174
3. Artículo 994 C. de Co.	175
XXVIII.- Transporte de cosas	175
1. Artículo 1021 C. de Co.	175
2. Artículo 1028 C. de Co.	176
XXIX.- Del contrato de seguro	176
1. Artículo 1049 C. de Co.	176
2. Artículo 1052 C. de Co.	177
3. Artículo 1060 C. de Co.	177
4. Artículo 1089 C. de Co.	178
XXX.- Seguro de trasporte	178
1. Artículo 1122 C. de Co.	178
XXXI.- Seguro de personas	178
1. Artículo 1141 C. de Co.	178
XXXII.- El mutuo	178
1. Artículo 1163 C. de Co.	178
XXXIII.- Del depósito	179
1. Artículo 1171 C. de Co.	179
2. Artículo 1181 C de Co.	179
XXXIV.- Del contrato de hospedaje	179
1. Artículo 1196 C. de Co.	179
XXXV.- De la prenda	180
1. Artículo 1212 C. de Co.	180

XXXVI.- De la fiducia	180
1. Artículo 1232 C. de Co.	180
XXXVII.- De la cuenta corriente	180
1. Artículo 1250 C. de Co.	180
2. Artículo 1257 C. de Co.	181
XXXVIII.- Del mandato	181
1. Artículo 1288 C. de Co.	181
XXXIX.- De los contratos bancarios	182
1. Artículo 1410 C. de Co.	182
XL.- Del armador	182
1. Artículo 1473 C. de Co.	182
XLI.- De los riesgos y daños en la navegación marítima	182
1. Artículo 1541 C de Co.	182
XLII.- Del trasporte marítimo	182
1. Artículo 1604 C. de Co.	182
XLIII.- Del arrendamiento de las naves	183
1. Artículo 1681 C. de Co.	183
XLIV.- De la aeronáutica	183
1. Artículo 1827 C. de Co.	183
2. Artículo 1880 C. de Co.	183
XLV.- De la quiebra	183
1. Artículo 1942 C. de Co.	183
2. Artículo 1957 C. de Co.	184
3. Artículo 1965 C. de Co.	184
41.- LAS PRESUNCIONES DE PATERNIDAD EXTRAMATRIMONIAL	185

Capítulo III

Legislación Comparada

42.- ARGENTINA	193
I.- Indicios en el Código de Procedimiento en materia penal, para la justicia Federal y los tribunales ordinarios de la capital y territorios nacionales	193
II.- Jurisprudencia de la Argentina	194
III.- Crítica a la jurisprudencia referida	195
IV.- Indicios en materia civil	196
43.- BRASIL	197
44.- BOLIVIA	198
45.- CHILE	198
I.- Código de Procedimiento Civil	198
II.- Código de Procedimiento Penal	199
III.- Doctrina	200
46.- URUGUAY	201
47.- VENEZUELA	203

	I.- Código de Enjuiciamiento Criminal	203
	II.- Doctrina venezolana	203
	III.- Nuestro criterio	204
	IV.- Código de Procedimiento Civil venezolano	205
48.-	PANAMA	205
49.-	PERU	206
50.-	GUATEMALA	207
	I.- El Código de Procedimiento Penal de Guatemala	207
	II.- El Código de Procedimiento Civil y Mercantil de Guatemala .	209
	III.- Jurisprudencia	209
51.-	CUBA	211
	I.- Doctrina	211
	II.- Crítica	212
52.-	MEXICO	212
	I.- Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de México	213
	II.- Código de Procedimientos Civiles del Estado de Morelos (México)	220
53.-	ESTADOS UNIDOS DE NORTEAMERICA	221
	I.- Definición y naturaleza	221
	II.- Regla 301. Presunciones en general en las acciones y procedi-	
	mientos civiles	223
	III.- Regla 302. Aplicabilidad de la ley estatal para las acciones ci-	
	viles y los procedimientos	225
	IV.- Ilustraciones	228
	V.- Confusión en la terminología	229
	1. Inferencia	230
	2. Evidencia prima facie	231
	3. Presunciones conclusivas o irrefutables	223
	4. Presunciones como evidencia	233
	VI.- Presunciones conflictivas	234
	VII.- Oposición y presunción	235
	VIII.- Instrucción al jurado	240
	IX.- Regla 302. Aplicabilidad de la ley estatal en las acciones y pro-	
	cedimientos civiles	243
	1. Constitucionalidad	246
	X.- Casos criminales (penales)	249
	1. Ubicación de los elementos; carga de alegar	249
	2. Carga de producción	252
	3. Carga de persuasión: Incidencia, medida y traslado	253
	4. Presunciones	256
54.-	ITALIA	270
	I.- Doctrina	270
	II.- Crítica a la tesis de Ugo Rocco	272
55.-	LOS INDICIOS SEGUN FILANGIERI	272
	Cánones de judicatura para las pruebas por indicios	272
56.-	LOS INDICIOS SEGUN JEREMIAS BENTHAM	274
57.-	LOS INDICIOS SEGUN PIETRO ELLERO	276
	I.- Clasificación de los indicios	276

1. Extremos morales	277
2. Las huellas materiales que su ejecución deja	279
3. Manifestaciones del autor y de los terceros	280
II.- Cuadro explicativo de los indicios de Pietro Ellero	282