

JORGE ARENAS SALAZAR

**CRÍTICA DEL
INDICIO
EN
MATERIA PENAL**

**TERCERA EDICIÓN
1998**

EDICIONES DOCTRINA Y LEY LTDA.

INDICE GENERAL

CAPÍTULO I

RASGOS ESENCIALES DEL PROCEDIMIENTO PENAL ROMANO

| | |
|---|----|
| 1. CARACTERÍSTICAS DEL SISTEMA DE EVALUACIÓN DE LA PRUEBA | 13 |
| 1.1. El indicio entre los romanos | 13 |
| 1.2 El indicio en el sistema religioso primitivo | 16 |
| 1.2.1 <i>Marco histórico</i> | 16 |
| 1.2.2 <i>Función y valoración del indicio</i> | 20 |
| 1.2.3 <i>El indicio en el sistema inquisitivo</i> | 25 |
| 2. INDICIO Y TORTURA | 31 |
| 3. LA FARSA Y LA TRAGEDIA DE LAS PRUEBAS EN EL MEDIOEVO . | 32 |
| 4. EL INDICIO EN EL SISTEMA DE LA ÍNTIMA CONVICCIÓN | 35 |
| 5. CRISIS DEL SISTEMA DE LA ÍNTIMA CONVICCIÓN..... | 36 |
| 6. EL INDICIO EN EL SISTEMA DE LA SANA CRITICA | 37 |

CAPÍTULO II

ESTUDIO SISTEMÁTICO DEL INDICIO

| | |
|----------------------|----|
| 1. DEFINICIÓN | 39 |
| 2. EXPLICACIÓN | 40 |

| | |
|--|----|
| 3. MEDIO DE PRUEBA AUTÓNOMO | 41 |
| 4. LOS INDICIOS SON UN MEDIO DE PRUEBA. TESIS QUE NIEGAN AL INDICIO LA CONDICIÓN DE MEDIO DE PRUEBA | 42 |
| 5. CONCLUSIÓN | 47 |

CAPÍTULO III

NATURALEZA DE LA PRUEBA DE INDICIO

| | |
|--|----|
| 1. CONCEPTO | 49 |
| 2. CRÍTICA A ALGUNAS CARACTERIZACIONES | 50 |

CAPÍTULO IV

DIFERENCIA CON OTROS MEDIOS DE PRUEBA

| | |
|--|----|
| 1. INDICIO Y CONJETURA | 54 |
| 2. INDICIO Y FICCIÓN | 54 |
| 3. FICCIÓN E HIPÓTESIS | 56 |
| 4. INDICIO Y PRESUNCIÓN JUDICIAL | 57 |
| 4.1 Críticas | 58 |
| 4.2 Opinión del autor | 58 |
| 5. OTRAS PRESUNCIONES | 61 |
| 6. CONSIDERACIONES CRÍTICAS | 63 |
| 7. OTROS CASOS DE ABERRANTE PRESUNCIÓN DE RESPONSABILIDAD | 65 |
| 8. DIFERENCIA ENTRE INDICIO Y SOSPECHA | 67 |
| 9. INDICIO Y PRUEBA INCOMPLETA | 69 |

CAPÍTULO V

IMPORTANCIA DE LA PRUEBA DE INDICIOS

| | |
|-------|----|
| | 73 |
|-------|----|

CAPÍTULO VI**CONSIDERACIONES SOBRE EL FUNDAMENTO DE LA
CAPACIDAD DEMOSTRATIVA DEL INDICIO**

| | |
|--|----|
| 1. NOCION GENERAL | 77 |
| 2. PAPEL DE LA EXPERIENCIA. LAS REGLAS DE LA EXPERIENCIA COMO FUNDAMENTO DE LOS RAZONAMIENTOS ANALOGICOS | 79 |

CAPÍTULO VII**ESTRUCTURA Y FUNCIÓN DEMOSTRATIVA DEL INDICIO**

| | |
|--|-----|
| 1. IMPORTANCIA DEL INDICANTE. PROBLEMAS PARA ASUMIR UN HECHO COMO INDICANTE | 83 |
| 2. NECESIDAD DE LA PLENA PRUEBA DEL INDICANTE | 88 |
| 3. EN CUANTO A LA FORMA DE PROBAR EL INDICANTE | 89 |
| 4. EFECTOS DE LOS VICIOS DE LA PRUEBA DEL INDICANTE | 91 |
| 5. REQUISITOS DEL INDICANTE | 98 |
| 5.1 Los indicantes deben ser asumidos indepen- dientemente | 98 |
| 5.2 Consecuencias deplorables por inadvertencia de este requisito | 100 |
| 6. REQUISITOS DEL INDICADO O CONCLUSIÓN | 101 |

CAPÍTULO VIII**PRINCIPALES CLASES DE INDICIO**

| | |
|--|-----|
| 1. INDICIO DE PREPARACIÓN | 103 |
| 1.1 Opinión del autor | 105 |
| 1.2 Intención diferente | 105 |
| 1.3 La intención desistida | 106 |
| 1.4 Preparación frustrada | 106 |
| 2. INDICIO DE DECLARACIÓN DE INTENCIÓN. REVELACIÓN DE PROPÓSITOS, DE PROYECTOS O DE CONSECUENCIAS | 107 |

| | |
|---|-----|
| 3. INDICIO DE AMENAZA | 109 |
| 4. PRINCIPALES MODALIDADES DE AMENAZA QUE RESULTA CONVENIENTE DISTINGUIR PARA SU ANÁLISIS PROBATORIO ... | 110 |
| 4.1 Amenazas nítidas y amenazas ambiguas | 110 |
| 4.2 Amenaza franca y amenaza soslayada..... | 111 |
| 4.3 Amenaza específica y amenaza genérica | 111 |
| 4.4 Amenazas simples y amenazas reiteradas | 111 |
| 4.5 Amenazas incondicionadas y amenazas condicionadas | 112 |
| 4.6 Amenazas próximas y amenazas remotas. | 113 |
| 4.7 Amenazas serenas y amenazas obcegadas | 114 |
| 4.8 La seriedad de la amenaza | 115 |
| 4.9 Valor del indicante de amenaza | 115 |
| 4.10 Criterio de valoración para Lopez Moreno | 116 |
| 4.11 Infirmantes del indicante de amenaza | 117 |
| 5. EL INDICIO DEL MÓVIL | 117 |
| 5.1 Opinión del autor. | 120 |
| 5.2 Clasificación. | 121 |
| 6. ORIGEN DE LA FUERZA DEMOSTRATIVA | 122 |
| 7. CRITERIO DE VALORACIÓN | 123 |
| 8. PROPORCIONALIDAD | 124 |
| 9. INFIRMANTES | 124 |
| 10. PREDISPOSICIÓN O CAPACIDAD MORAL | 124 |
| 11. FUNDAMENTOS DE SU CAPACIDAD DEMOSTRATIVA | 127 |
| 12. FRAGILIDAD DEL INDICIO INFERIDO DE LA PREDISPOSICIÓN . | 130 |
| 13. VALOR DE ESTE INDICANTE PARA ALGUNOS AUTORES | 135 |
| 14. INFIRMANTES | 136 |
| 15. INDICIOS CONCOMITANTES | 137 |
| 16. INDICIOS SUBSIGUIENTES..... | 139 |
| 17. DIVISIÓN DE LOS INDICIOS POR LA RELACIÓN O GRADO | 139 |
| 18. DIVISIÓN DE LOS INDICIOS POR SUS EFECTOS | 140 |
| 19. INDICIOS PRÓXIMOS E INDICIOS REMOTOS | 142 |
| 19.1 Criterio cronológico | 144 |

| | |
|--|-----|
| 19.2 Criterio lógico demostrativo | 146 |
| 19.3 Criterio probatorio | 147 |
| 19.4 Criterio juridicopenal | 147 |
| 20. POR LA NATURALEZA DEL INDICANTE | 148 |
| 20.1 Indicios reales o materiales | 148 |
| 20.2 El porte inocente de los objetos | 148 |
| 20.3 Porte por ingenuidad | 150 |
| 20.4 Porte por conducta inmoral o delictivo de otro orden | 150 |
| 21. INDICIO DE CAPACIDAD PERSONAL | 151 |
| 22. POR CONEXIDAD ESPACIAL | 153 |
| 23. INDICIO DE MALA JUSTIFICACIÓN DEBE SER EXCLUIDO COMO PRUEBA | 154 |
| 24. FORMA DE NARRAR LA COMISIÓN DEL DELITO | 156 |
| 25. LA FALSIFICACIÓN DE PRUEBAS. COHECHO Y SOBORNO | 157 |
| 26. INDICIO DE CLANDESTINIDAD | 157 |

CAPÍTULO IX

VALORAR EL COMPORTAMIENTO PROCESAL COMO INDICIO EN CONTRA DEL PROCESADO ES VIOLATORIO DE LOS ARTÍCULOS 29 Y 33 DE LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA

| | |
|---|-----|
| 1. IGUALMENTE ES VIOLATORIO DE LOS ARTÍCULOS 357 Y 358 DEL CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL | 161 |
| 2. SIGNIFICACIÓN DE LA PROHIBICIÓN DE JURAMENTAR AL INDAGADO | 164 |

CAPÍTULO X

VALORACIÓN DEL INDICIO. TARIFA LEGAL, SANA CRÍTICA Y EN CONCIENCIA

| | |
|----------------------|-----|
| 1 TARIFA LEGAL | 167 |
|----------------------|-----|

| | |
|--------------------------|-----|
| 2. LA SANA CRITICA | 171 |
| 3. EN CONCIENCIA | 175 |

CAPÍTULO XI

LEGALIDAD Y PRUEBA INDICIARIA

| | |
|---|-----|
| 1. ASPECTOS GENERALES | 179 |
| 2. NORMA, SENTENCIA, VERDAD E INDICIO | 181 |
| 2.1 Norma | 181 |
| 2.2 Sentencia | 182 |
| 2.3 Verdad | 182 |
| 2.4 Indicio | 184 |
| 3. CONCEPTO DE CERTEZA. EVIDENCIA. PROBABILIDAD. VEROSIMILITUD Y DUDA Y SU RELACIÓN CON EL CONCEPTO DE VERDAD | 185 |
| 3.1 Evidencia | 185 |
| 3.2 Criterio del autor | 187 |
| 3.3 Críticas a unas teorías | 188 |
| 3.4 Opinión del autor | 189 |

CAPÍTULO XII

CIENTIFICIDAD DE LA VALORACION DE LA PRUEBA INDICIARIA

| | |
|---|-----|
| 1. ASPECTOS GENERALES | 197 |
| 1.1 Indicio necesario | 197 |
| 1.2 Indicio contingente | 198 |
| 2. FUENTES MAS COMUNES DE ERROR | 198 |
| 3. CONSIDERACIONES SOBRE INDICIO CONTINGENTE | 199 |
| 3.1 Diferenciación de un indicio grave o de uno leve .. | 203 |
| 3.2 Pluralidad de indicios dudosos | 205 |
| 3.3 Argumentación desde la constitución y de la lógica para negar la reductibilidad de indicios contingentes a plena prueba | 206 |

| | |
|--|-----|
| 4. UNIDAD Y PLURALIDAD DE INDICIOS | 211 |
|--|-----|

CAPÍTULO XIII

INCONVENIENTES DE LA PRUEBA INDICIARIA

| | |
|---|------------|
| 1. DESARROLLO | 215 |
| 1.1 Aumenta el margen de error | 215 |
| 1.1.1 <i>Al probar el indicante</i> | 125 |
| 1.1.2 <i>Al razonar sobre la conexión entre el indicante y el indicado hipotético</i> | 217 |
| 1.1.3 <i>Al llegar a la conclusión</i> | 219 |
| 1.2 La sana crítica es limitada y problemática | 220 |
| 1.3 Limita el derecho de contradicción | 222 |
| 1.4 Limita el derecho de impugnación | 224 |
| 1.5 Siendo hipótesis, el indicio genera consecuencias graves para el procesado | 226 |
| 2. CONCLUSIONES | 227 |
| BIBLIOGRAFIA | 231 |
| INDICE ANALÍTICO | 234 |