

**CARLOS ERNESTO GONZALEZ QUINTERO**

**LAS  
PRESUNCIONES  
EN EL  
DERECHO  
COLOMBIANO**

**GRUPO  
EDITORIAL  
LEYER**

## INDICE GENERAL

|               |   |
|---------------|---|
| Prólogo ..... | 7 |
|---------------|---|

### CAPITULO I

#### *HISTORIA DE LAS PRESUNCIONES*

|   |    |
|---|----|
| 1. Formas primitivas .....  | 11 |
| 2. El derecho griego y romano del siglo V .....                       | 14 |
| 3. El derecho canónico .....  | 19 |
| 4. Doctrina de los Bartolinos .....                                   | 23 |
| 5. Doctrinas del renacimiento (Duaren - Alciato -<br>Menonchio) ..... | 23 |
| 6. Doctrina de Pothier .....  | 24 |
| 7. Sistema de la tarifa legal .....                                   | 25 |

### CAPITULO II

#### *DEFINICION Y CLASIFICACION DE LAS PRESUNCIONES*

|  |    |
|--|----|
| 1. Definición .....  | 29 |
| 2. Clasificación .....   | 34 |
| 2.1 Presunciones del derecho o Juris et de Jure .....  | 34 |
| 2.1.1. Presunción de derecho del perdón tácito.<br>Artículo 1030 del Código Civil .....  | 37 |
| 2.1.2. Presunción de Derecho de la concepción.<br>Artículo 92 del Código Civil .....   | 37 |
| 2.1.3. Presunción de derecho de reserva de la<br>facultad de retracto en el contrato de<br>compraventa. Artículo 1861 del Código Civil ..... | 39 |
| 2.1.4 Presunción del derecho de la mala fe. Artículo<br>768 del Código Civil .....   | 39 |
| 2.1.5. Presunción de derecho de la buena fe en la<br>prescripción extraordinaria. Artículo 2351<br>del Código Civil .....                    | 40 |
| 3. Las presunciones de derecho en el derecho alemán .....  | 41 |
| 4. Las presunciones legales .....  | 42 |

|   |    |
|---|----|
| 4.1. Presunción de domicilio. Artículos 80, 82 y 83 del Código Civil .....  | 44 |
| 4.2. Presunción de existencia legal de la persona. Artículo 90 del Código Civil .....                                     | 45 |
| 4.3. Presunción de los conmorientes. Artículo 95 del Código Civil .....   | 46 |
| 4.4. Presunción de muerte por desaparecimiento. Artículo 97 del Código Civi .....   | 46 |
| 4.5. Presunción de herederos presuntivos del desaparecido. Artículo 100 del Código Civil .....                            | 47 |
| 4.6. Presunción de reclamación del derecho del desaparecido. Artículo 107 del Código Civil .....                          | 47 |
| 4.7. Presunción de separación de bienes en los matrimonios contraidos en el exterior. Artículo 180 del Código Civil ..... | 48 |
| 4.8. Presunción de dominio. Artículo 762 del Código Civil .....   | 48 |
| 4.9. Presunción de buena fe. Artículo 769 del Código Civil .....  | 48 |
| 4.10. Presunción de medianería. Artículo 911 del Código Civil .....   | 50 |
| 4.11. Presunción de heredero universal. Artículo 1156 Código Civil .....  | 50 |
| 4.12. Presunción de dominio en favor de la sociedad conyugal. Artículo 1795 del Código Civil .....                        | 51 |
| 4.13. Presunción de pago. Artículos 1658 y 1653 del Código Civil .....  | 51 |
| 4.14. Presunción de capacidad. Artículo 1503 del Código Civil .....   | 52 |
| 4.14.1 Presunción de derecho (Juris et de Jure) .....   | 52 |
| 4.14.2 Presunción legal (Juris Tantum) .....  | 52 |
| 4.15. Presunción de causa. Artículo 1524 del Código Civil .....   | 53 |
| 4.16. Presunción de consentimiento .....  | 53 |
| 4.17. Presunción de autenticidad de los documentos que acrediten el estado civil. Decreto 960 de 1970 .....               | 54 |
| 4.18. Presunción de culpa. Artículos 2341 y 2356 del Código Civil .....   | 54 |

|  |    |
|--|----|
| 4.19. Presunción de paternidad. Artículo 213 del Código Civil .....  | 55 |
| 4.20. Presunción de posesión. Artículo 780 del Código Civil .....  | 58 |
| 4.21. Presunción de responsabilidad civil contractual. Artículo 1604 del Código Civil .....  | 58 |
| 4.22. Presunción de culpa del deudor de cuerpo cierto. Artículo 1730 del Código Civil .....  | 59 |
| 4.23. Presunción de culpa de transportador aéreo .....   | 59 |
| 4.24. Presunción de culpa por el ejercicio de actividades peligrosas- daños causados por animales fieros. Artículo 2354 del Código Civil ..... | 60 |
| 4.25. Presunción de sociedad patrimonial. Ley 54 de 1990 .....   | 61 |
| 4.26. Presunción de autorización del curador del menor. Artículo 529 del Código Civil .....  | 62 |
| 4.27. Presunción de culpa del depositario. Artículo 2249 del Código Civil .....  | 62 |
| 4.28. Presunción de dilapidación. Artículo 1676 del Código Civil .....   | 63 |
| 4.29. Presunción de dolo. Artículo 1516 del Código Civil .....   | 63 |
| 4.30. Presunción de donación. Artículo 1450 del Código Civil .....   | 63 |
| 4.31. Presunción de descuido en la administración del tutor. Artículo 628 del Código Civil .....   | 65 |
| 4.32. Presunción de tradición. Artículo 764 del Código Civil .....   | 65 |
| 4.33. Presunción de imputación a legítima. Artículo 1256 del Código Civil .....  | 66 |
| 4.34. Presunción de repudiación. Artículo 1292 del Código Civil .....  | 66 |
| 4.35. Presunción de responsabilidad del heredero respecto de los créditos activos. Artículo 1315 del Código Civil .....                        | 67 |
| 4.36. Presunción sobre imputación a mejora. Artículo 1251 del Código Civil .....   | 67 |
| 4.37. Presunción de confirmación tácita de la partición. Artículo 1408 del Código Civil .....  | 68 |
| 4.38. Presunción de buena fe exenta de culpa. Artículo 835 del Código de Comercio .....  | 69 |

|   |    |
|---|----|
| 4.39. Propaganda comercial con fines de competencia desleal a productos de igual o similar categoría. Artículo 77 del Código de Comercio .....  | 69 |
| 4.40. Presunción de entrega del título valor. Artículo 625 del Código de Comercio .....   | 69 |
| 4.41. Presunción de alteración del título valor. Artículo 631 del Código de Comercio .....  | 69 |
| 4.42. Presunción de obligación solidaria en los negocios mercantiles. Artículo 825 del Código de Comercio .....   | 70 |
| 4.43. Presunción de pago de cuentas anteriores. Artículo 879 del Código de Comercio .....   | 70 |
| 4.44. Presunción de pago en caso de la posesión del título valor por parte del deudor. Artículo 877 del Código de Comercio .....  | 70 |
| 4.45. Presunción del precio en el contrato de suministro. Artículo 970 del Código de Comercio .....   | 71 |
| 4.46. Presunción acerca de que el liquidador de la sociedad de hecho es mandatario. Artículo 506 del Código de Comercio .....   | 71 |
| 4.47. Presunción acerca de que la junta directiva de la sociedad anónima tiene atribuciones para ejecutar los actos concernientes a su objeto social. Artículo 438 del Código de Comercio ..... | 71 |
| 4.48. Presunción acerca de que el comprador quiere adquirir la cosa completa y libre de gravámenes. Artículo 931 del Código de Comercio .....   | 71 |
| 4.49. Presunción de recibo de las cosas por el transportador, cuando no se indica la fecha en el documento. Artículo 768 del Código de Comercio .....   | 72 |
| 4.50. Presunción de ejercicio del comercio. Artículo 13 del Código de Comercio .....  | 72 |
| 4.51. Presunción en la enajenación de establecimiento comercial. Artículo 525 del Código de Comercio .....  | 72 |
| 4.52. Presunción de cumplimiento del contrato de transporte. Artículo 1028 del Código de Comercio .....   | 72 |
| 4.53. Presunción de propiedad del establecimiento de comercio. Artículo 32 del Código de Comercio .....   | 72 |
| 4.54. Presunción de autenticidad de los estados financieros y los dictámenes. Artículo 39 del Código de Comercio ..   | 73 |

|  |    |
|--|----|
| 4.55. Presunción de la calidad de socio. Artículo 336 del Código de Comercio .....   | 73 |
| 4.56. Presunción de autenticidad de los títulos valores. Artículo 793 del Código de Comercio .....                               | 73 |
| 4.57. Presunción de venta con garantía. Artículo 933 del Código de Comercio .....  | 73 |
| 4.58. Presunción de regalía en el contrato de edición .....  | 73 |
| 4.59. Presunción del plazo del depósito a término. Artículo 1393 de Código de Comercio .....                                     | 74 |
| 4.60. Presunción de pérdida total efectiva de mercaderías transportadas en una nave. Artículo 1735 del Código de Comercio .....  | 74 |
| 4.61. Presunción de aeródromo público. Artículo 1811 del Código de Comercio .....  | 74 |
| 4.62. Presunción de autenticidad de firmas de pólizas de seguro. Artículo 1052 del Código de Comercio .....                      | 74 |
| 4.63. Presunción de buen estado de mercancías embarcadas. Artículo 1501 del Código de Comercio ....                              | 74 |
| 4.64. Presunción de buen estado de navegabilidad de la nave. Artículo 1719 del Código de Comercio .....                          | 75 |
| 4.65. Presunción de buena fe exenta de culpa en la aceptación de la factura cambiaria. Artículo 773 del Código de Comercio ..... | 75 |
| 4.66. Presunción de cesación de pago. Artículo 1942 del Código de Comercio .....   | 75 |
| 4.67. Presunción de cláusula salvo ingreso en caja en cuenta corriente. Artículo 1257 del Código de Comercio .....               | 75 |
| 4.68. Presunción de conocimiento de circunstancias no previsible en seguros. Artículo 1066 del Código de Comercio .....          | 76 |
| 4.69. Presunción de cumplimiento del contrato de transporte. Artículo 1018 del Código de Comercio .....                          | 76 |
| 4.70. Presunción de edición única en contrato de edición. artículo 1356 del Código de Comercio .....                             | 76 |
| 4.71. Presunción de estado de la cosa transportada. Artículo 1021 del Código de Comercio .....                                   | 76 |
| 4.72. Presunción de explotador de aeródromo. Artículo 1816 del Código de Comercio .....  | 77 |

|   |    |
|---|----|
| 4.73. Presunción de fecha de recibo de cosas en transporte marítimo. Artículo 1604 del Código de Comercio .....               | 77 |
| 4.74. Presunción de fecha de recibo en transporte de mercancías bajo conocimiento. Artículo 1641 del Código de Comercio ..... | 77 |
| 4.75. Presunción de gratuidad en seguro de personas. Artículo 1141 del Código de Comercio .....                               | 77 |
| 4.76. Presunción de pago de intereses en el mutuo. Artículo 1163 del Código de Comercio .....                                 | 78 |
| 4.77. Presunción de precio de valores bursátiles. Artículo 1306 del Código de Comercio .....                                  | 78 |
| 4.78. Presunción de quiebra (liquidación obligatoria). Artículo 1939 del Código de Comercio .....                             | 78 |
| 4.79. Presunción de valor real en seguro de daños. Artículo 1089 del Código de Comercio .....                                 | 78 |
| 4.80. Presunción del representante para suscribir títulos valores. Artículo 641 del Código de Comercio .....                  | 79 |
| 4.81. Presunción de la relación de trabajo. Artículo 24 del Código Sustantivo del Trabajo .....                               | 80 |
| 4.82. Presunción del período de prueba. Artículo 77 del Código Sustantivo del Trabajo .....                                   | 80 |
| 4.83. Presunción de enfermedad profesional. Artículo 202 del Código Sustantivo del Trabajo .....                              | 80 |
| 4.84. Presunción de despido por motivo de embarazo. Artículo 239 del Código Sustantivo del Trabajo .....                      | 80 |
| 4.85. Plazo presuntivo de la convención colectiva. Artículo 477 del Código Sustantivo del Trabajo .....                       | 81 |
| 5. Las presunciones legales en el derecho alemán .....  | 81 |
| 5.1 Demostración de hecho distinto .....  | 82 |
| 5.2 Efectos sobre la carga de la afirmación .....   | 83 |
| 5.3 Efectos sobre la actividad del juez .....   | 83 |
| 6. Las presunciones judiciales .....  | 84 |

### CAPITULO III

#### *LAS PRESUNCIONES Y SU RELACION CON LA CERTEZA, LOS PRINCIPIOS DE LA EXPERIENCIA Y LAS CONJETURAS*

|   |    |
|---|----|
| 1. La certeza .....                     | 91 |
| 2. Los principios de experiencias ..... | 93 |

|                         |    |
|-------------------------|----|
| 3. Las conjeturas ..... | 95 |
|-------------------------|----|

#### CAPITULO IV

##### *UBICACION SISTEMATICA DE LAS PRESUNCIONES*

|   |    |
|---|----|
| 1. Teoría del derecho sustancial .....  | 99 |
| 1.1. Teoría del derecho sustancial y procesal de la<br>carga de la prueba ..... | 99 |
| 1.2. Teoría del derecho procesal .....  | 99 |
| 1.3. Teoría del carácter mixto .....  | 99 |

#### CAPITULO V

##### *NATURALEZA JURIDICA DE LAS PRESUNCIONES*

|  |     |
|--|-----|
| 1. Doctrinas sobre la naturaleza de las presunciones .....   | 104 |
| 1.1. Las presunciones son un mandato legal que impone<br>un indicio como medio de prueba. Antonio<br>Dellapiane .....                        | 104 |
| 1.2. Las presunciones no son un medio de prueba sino<br>un sustituto de prueba. Pietro Ellero - Eduardo<br>Couture .....                     | 105 |
| 1.3. Las Presunciones son un medio de prueba idóneo.<br>Nicolás de Framarino, Gorphe, Vito Gianturco,<br>Carlos Lessona, Antonio Rocha ..... | 107 |
| 1.4. Las presunciones son un problema sobre la carga<br>de la prueba. Leo Rosemberg .....  | 109 |
| 1.5. Las presunciones son un expediente de técnica<br>legislativa. Gian Antonio Michelli .....   | 109 |
| 1.6. Las presunciones son una forma de prueba<br>obtenida de un tipo especial de fuentes.<br>Francisco Carnelutti .....                      | 111 |
| 1.6.1 Un hecho a probar (objeto de prueba) .....   | 114 |
| 1.6.2 Un medio de prueba (actividad del juez<br>para deducir o percibir el hecho) .....  | 114 |
| 1.6.3 Hecho fuente de prueba para la<br>deducción .....  | 114 |
| 1.7. Las presunciones se diferencian de los medios de<br>prueba. Chiovenda, Hernando Devis Echandía .....                                    | 116 |

#### CAPITULO VI

##### *ESTRUCTURA LOGICA DE LAS PRESUNCIONES*

|                                     |     |
|-------------------------------------|-----|
| 1. Definición de presunciones ..... | 121 |
|-------------------------------------|-----|

- 1.1. Un antecedente conocido (hecho conocido) .....121
- 1.2. Razonamiento (inducción o deducción) .....121
- 1.3. La conclusión (hecho desconocido) .....221

#### **CAPITULO VII**

#### *LAS PRESUNCIONES Y SU RELACION CON LA CARGA DE LA PRUEBA*

- 1. Las Presunciones como reglas de pruebas .....139

#### **CAPITULO VIII**

#### *PRUEBA DEL PRESUPUESTO DE APLICACION DE LAS PRESUNCIONES*

- 1. Prueba de hecho conocido .....153

#### **CAPITULO IX**

#### *FORMAS DE DESVIRTUAR LAS PRESUNCIONES*

- 1. Inaplicabilidad de las presunciones .....159

#### **CAPITULO X**

#### *FORMAS DE CONSAGRACION DE LAS PRESUNCIONES*

- 1. Consagración directa .....169
  - 1.1 Consagración directa positiva .....169
    - 1.1.1 Consagración por término diferente .....169
    - 1.1.2 Consagración por conclusión .....169
    - 1.1.3 Consagración ordinaria .....169
  - 1.2 Consagración directa negativa .....177

#### **CAPITULO XI**

#### *LAS PRESUNCIONES Y SU RELACION CON LAS FICCIONES*

- 1. Las ficciones .....181

#### **CAPITULO XII**

#### *LAS PRESUNCIONES JUDICIALES ABSOLUTAS Y RELATIVAS*

- Las presunciones judiciales absolutas y relativas .....191

#### **CAPITULO XIII**

#### *LAS PRESUNCIONES JUDICIALES Y SU RELACION CON LOS INDICIOS*

- Las presunciones judiciales y su relación con los indicios .....195

**CAPITULO XIV***LAS PRESUNCIONES EN EL DERECHO PROCESAL*

|   |     |
|---|-----|
| Las presunciones en el derecho procesal ..... | 201 |
|---|-----|

**CAPITULO XV***LAS PRESUNCIONES EN EL DERECHO PENAL*

|   |     |
|---|-----|
| 1. Las presunciones en el derecho penal .....               | 205 |
| 1.1. Presunción de dolo .....                               | 214 |
| 1.2. Presunción del juicio de reprochabilidad .....         | 216 |
| 1.3. Presunción de rehabilitación penal .....               | 216 |
| 1.4. La menor edad como fundamento de inimputabilidad ..... | 217 |
| 1.5. Presunción de causas de inculpabilidad .....           | 218 |
| 1.6. Presunción de conocimiento de la ley penal .....       | 219 |
| 1.7. Presunción de antijuridicidad .....                    | 220 |
| 1.8. Presunción de legítima defensa .....                   | 222 |
| 1.9. Presunción de inocencia .....                          | 223 |

**CAPITULO XVI***LAS PRESUNCIONES EN EL DERECHO ADMINISTRATIVO*

|  |     |
|--|-----|
| 1. Las presunciones en el derecho administrativo .....                 | 229 |
| 1.1. Responsabilidad extracontractual del Estado .....                 | 229 |
| 1.1.1. Responsabilidad objetiva directa .....                          | 229 |
| 1.1.2. Responsabilidad por falla presunta del servicio .....           | 231 |
| 1.1.3. Responsabilidad por daño especial y<br>riesgo excepcional ..... | 233 |
| 1.2. Acto administrativo presunto .....                                | 234 |
| 1.3. Presunción de legalidad del acto administrativo .....             | 236 |
| 1.3.1. Tesis de ejecutoriedad del acto administrativo .....            | 237 |
| 1.3.2. Tesis de la atribución administrativa .....                     | 237 |
| 1.3.3. Tesis del fundamento político de la<br>presunción .....         | 238 |
| 1.3.4. Tesis de la prevalencia de la administración .....              | 238 |
| 1.3.5. Tesis del carácter imperativo del acto<br>administrativo .....  | 238 |
| 1.3.6. Tesis de la autoridad pública .....                             | 239 |
| 1.3.7. Tesis de la legitimidad de la administración .....              | 239 |
| Bibliografía .....   | 243 |