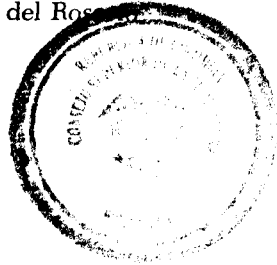


**JAIRO PARRA QUIJANO**

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



**TRATADO  
DE LA PRUEBA JUDICIAL**

**INDICIOS  
Y PRESUNCIONES**

**TOMO IV**



**EDICIONES LIBRERÍA DEL PROFESIONAL**

# 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 JUDICIALES 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 PROCESAL 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 PRESUNCIONES .....	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

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

1. Artículo 1861 C.C. ....	128
2. Artículo 1887 C.C. ....	128
<b>XXX.- Del derecho de herencia</b> .....	128
1. Artículo 1968 C.C. ....	128
<b>XXXI.- De las obligaciones del arrendatario</b> .....	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
<b>XXXII.- De los contratos para la confección de una obra material</b> .....	131
1. Artículo 2054 C.C. ....	131
2. Artículo 2060 C.C. ....	131
<b>XXXIII.- Del mutuo o préstamo de consumo</b> .....	132
1. Artículo 2234 C.C. ....	132
<b>XXXIV.- Del depósito propiamente dicho</b> .....	133
1. Artículo 2245 C.C. ....	133
2. Artículo 2246 C.C. ....	133
3. Artículo 2249 C.C. ....	133
<b>XXXV.- De los contratos aleatorios</b> .....	133
1. Artículo 2284 C.C. ....	133
<b>XXXVI.- Del pago de lo debido</b> .....	134
1. Artículo 2316 C.C. ....	134
2. Artículo 2317 C.C. ....	134
<b>XXXVII.- Responsabilidad extracontractual</b> .....	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
<b>XXXVIII.- De la responsabilidad por actividades peligrosas</b> .....	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
<b>40.- ALGUNAS PRESUNCIONES EN EL DERECHO COMERCIAL</b> ..	152
<b>I.- De los comerciantes</b> .....	152
1. Artículo 11 C. de Co. ....	152
2. Artículo 12 C. de Co. ....	153

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

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

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

### *Capítulo III*

#### **Legislación Comparada**

<b>42.- ARGENTINA</b> .....	193
<b>I.- Indicios en el Código de Procedimiento en materia penal, para la justicia Federal y los tribunales ordinarios de la capital y territorios nacionales</b> .....	193
<b>II.- Jurisprudencia de la Argentina</b> .....	194
<b>III.- Crítica a la jurisprudencia referida</b> .....	195
<b>IV.- Indicios en materia civil</b> .....	196
<b>43.- BRASIL</b> .....	197
<b>44.- BOLIVIA</b> .....	198
<b>45.- CHILE</b> .....	198
<b>I.- Código de Procedimiento Civil</b> .....	198
<b>II.- Código de Procedimiento Penal</b> .....	199
<b>III.- Doctrina</b> .....	200
<b>46.- URUGUAY</b> .....	201
<b>47.- VENEZUELA</b> .....	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 procedimientos civiles .....	223
	III.- Regla 302. Aplicabilidad de la ley estatal para las acciones civiles 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 procedimientos 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
<b>II.- Cuadro explicativo de los indicios de Pietro Ellero .....</b>	<b>282</b>