

# ÍNDICE GENERAL

## CAPÍTULO XXII

### DEL JURAMENTO COMO MEDIO ESPECIAL DE PRUEBA

	PÁG.
178. La llamada prueba de juramento (decisorio, supletorio y estimatorio) .....	1
179. Las varias clases de juramento .....	2
180. Antecedentes históricos del juramento decisorio .....	3
181. Naturaleza jurídica del juramento .....	4
182. Diferencias entre la confesión y el juramento .....	7
183. Semejanzas entre la confesión y el juramento .....	8
184. Consideraciones adicionales sobre el juramento decisorio .....	9
185. Requisitos para la validez del juramento (decisorio, supletorio o estimatorio) .....	10
186. Requisitos para la eficacia del juramento .....	10
187. El reenvío del juramento decisorio .....	14
188. La revocación o retractación del juramento .....	14

## CAPÍTULO XXIII

### EL TESTIMONIO DE TERCEROS

189. Breves consideraciones históricas sobre el testimonio .....	17
190. Qué se entiende por testimonio .....	18
191. Características del testimonio de terceros .....	25
192. Nuestra definición .....	27
193. Testimonio de terceros y confesión .....	28
194. Transformación del testimonio de terceros en confesión y viceversa .....	29
195. Naturaleza jurídica del testimonio de terceros .....	29
196. Naturaleza jurídica de la declaración extraprocésal de terceros .....	34
197. Quién es testigo y en qué momento se adquiere esta calidad .....	35
198. Condición jurídica procesal del testigo .....	41
199. Materia o forma y medios del testimonio .....	41
200. El deber jurídico de testimoniar .....	42
a) Naturaleza .....	43
b) Sujetos de este deber .....	44
c) Efectividad o coercibilidad del deber de testimoniar .....	45
d) Objeto del deber de testimoniar .....	46
e) Contenido o extensión del deber de testimoniar .....	46

	PÁG.
f) El especial requisito del juramento .....	48
g) Momento en que surge el deber de testimoniar .....	50
201. Excepciones al deber de testimoniar o comparecer al juzgado .....	51
a) Por la dignidad del cargo .....	51
b) Por el sexo .....	52
c) Por enfermedad o impedimento físico .....	52
d) Por el lugar de la residencia del testigo .....	52
e) Por incapacidad .....	52
f) Por el carácter perjudicial de la declaración para quien la hace o para ciertos parientes suyos .....	52
g) Por razón del secreto profesional .....	53
h) En virtud del carácter del juez de la causa .....	54
202. La remuneración o indemnización al testigo .....	55
203. Sujetos del testimonio .....	56
204. Destinatario del testimonio .....	57
205. Objeto del testimonio .....	57
206. El testimonio técnico .....	64
207. El testimonio de oídas, sobre hechos antiguos, la fama pública y el rumor público .....	68
a) El testimonio de oídas .....	68
b) Hecho antiguo .....	70
c) La fama pública .....	70
d) El rumor público .....	71
208. El testimonio sobre la notoriedad y los usos o costumbres .....	71
209. Distintas clases de testimonios y de testigos .....	72
210. Los llamados testigos instrumentales y actuarios extraprocesales, los actuarios procesales y los que firman a ruego .....	75
211. Fundamento del mérito probatorio del testimonio .....	77
212. Importancia y necesidad práctica de la prueba testimonial .....	79
213. Peligros de la prueba testimonial. Testimonios falsos y equivocados .....	82
214. Requisitos para que exista procesalmente un testimonio .....	85
a) Debe ser declaración personal .....	85
b) Debe ser declaración de un tercero, a menos que se tome en el sentido genérico que incluye el testimonio de parte .....	86
c) Debe ser un acto procesal .....	86
d) Es necesario que la declaración verse sobre hechos .....	87
e) Los hechos sobre que verse deben haber ocurrido antes de la declaración .....	87
f) Debe tratarse de una declaración representativa .....	88
g) Debe tener significación probatoria .....	88
215. Requisitos para la validez del testimonio .....	89
a) La previa admisión u ordenación del testimonio, en legal forma .....	89
b) La legitimación para pedir o presentar, ordenar o admitir y rendir el testimonio .....	90
c) La recepción del testimonio por el funcionario legitimado para ello .....	90
d) La capacidad jurídica del testigo .....	92
e) La habilidad o aptitud física, moral e intelectual del testigo para el caso concreto o capacidad concreta .....	94

	PÁG.
f) Debe ser un acto consciente, libre de coacción .....	97
g) Debe estar precedido de juramento en legal forma .....	99
h) Debe cumplir las demás formalidades procesales de tiempo, modo y lugar	103
i) Ausencia de otros motivos de nulidad del proceso, que puedan viciar los testi- monios recibidos .....	103
j) Que no exista una expresa prohibición legal para la recepción del testimo- nio particular o de testimonios en general para ese proceso .....	104
216. Requisitos para la eficacia probatoria del testimonio .....	104
a) La conducencia del medio .....	105
b) La pertinencia del hecho objeto del testimonio .....	106
c) La utilidad del testimonio .....	107
d) Capacidad mental en el momento de la percepción de los hechos sobre los cuales versa el testimonio .....	108
e) Ausencia de perturbaciones psicológicas o de otro orden, que aun cuando no alcancen a producir incapacidad mental, sí pueden afectar la veracidad o la fidelidad del testimonio .....	109
f) Que el testigo no adolezca de falta total o de defectos del órgano de percep- ción que debía utilizar para el conocimiento del hecho objeto de su testi- monio .....	110
g) Una capacidad memorativa normal del testigo de acuerdo con la antigüe- dad de los hechos .....	111
h) Que no existan otras circunstancias subjetivas u objetivas que puedan haber alterado la fidelidad de sus percepciones o de su memoria .....	111
i) Ausencia de interés personal o familiar del testigo en el litigio sobre el he- cho objeto de su testimonio .....	112
j) Ausencia de antecedentes de perjurio, falsedad o deshonestidad del testigo	112
k) Que el testimonio contenga la llamada “razón del dicho”, es decir, del fun- damento de la ciencia del testigo .....	114
l) Que no aparezca improbable la ocurrencia del hecho en esas circunstancias de tiempo, modo y lugar que el testigo expone .....	117
m) Que el conocimiento del testigo esté de acuerdo con esa razón de su dicho	118
n) Que los distintos hechos contenidos en su narración no aparezcan contra- dictorios entre sí .....	120
o) Que si hay varias declaraciones del mismo testigo, no existan esas graves contradicciones entre ellas .....	122
p) Que haya claridad y seguridad en las conclusiones del testigo y no aparez- can vagas ni incoherentes .....	124
q) Que el hecho narrado no sea contrario a otro que goce de notoriedad .....	125
r) Que el hecho narrado y la razón del dicho no estén en contradicción con máximas generales de la experiencia .....	126
rr) Que no exista una cosa juzgada ni una presunción “iuris et de iuri” en con- trario .....	126
s) Que no haya contradicciones graves con los testimonios de otras personas, que merezcan similar o mayor credibilidad .....	126
t) Que lo dicho por el testigo no esté en contradicción con otras pruebas de mayor valor legal o de más fuerza de convicción .....	129
u) Que la narración del testigo no aparezca inverosímil ni el hecho imposible, por otros motivos .....	130

v)	Que lo dicho por el testigo no exceda el objeto propio del testimonio .....	130
w)	Que no se haya probado dolo del testigo o falsedad en su testimonio .....	131
x)	Que se haya ratificado o abonado en debida forma, si fue practicado en otro proceso o extraprocesalmente sin audiencia de la parte contra quien se aduce .....	131
y)	Que se hayan cumplido las demás formalidades para su recepción, aun cuando su falta no implique la nulidad del testimonio .....	131
z)	Que no se trate de una persona que habitualmente es llamada a declarar en justicia .....	132
a')	Que no se haya violado el secreto profesional o la reserva legal .....	132
217.	Diferencias entre testimonio y confesión, peritación, documento e indicio ...	133
a)	Diferencias entre testimonio de terceros y confesión .....	133
b)	Diferencias entre testimonio de terceros y peritación .....	135
c)	Diferencias con el documento .....	144
d)	Diferencias con la prueba de indicios .....	149
218.	Admisibilidad del testimonio como medio de prueba .....	150
219.	Limitaciones a la conducencia del testimonio como medio de prueba y sus razones o causas .....	152
a)	Naturaleza de las normas que consagran estas limitaciones y su derogabilidad por convenio o contrato .....	153
b)	Razones o causas de las limitaciones a la conducencia del testimonio como medio de prueba .....	155
220.	Limitaciones en razón de la cualidad del testigo .....	156
221.	Primera limitación en razón del contenido del testimonio: naturaleza del hecho o acto .....	156
a)	Casos en que la ley exige un medio de prueba solemne o, simplemente, le niega valor probatorio al testimonio .....	156
b)	Prueba de hechos relacionados con el acto o contrato solemne .....	157
222.	Segunda limitación en razón del contenido del testimonio: en consideración al valor del objeto de la prueba .....	160
a)	Rige solamente para los contratos o actos jurídicos convencionales .....	162
b)	No se aplica a los casos que examinamos al tratar de los actos solemnes .	165
c)	Se aplica exclusivamente a las partes contratantes y no a los terceros .....	165
d)	En qué momento se aprecia el valor del contrato .....	165
e)	Cómo se determina el valor del contrato .....	167
f)	El problema de los intereses y accesorios .....	171
g)	El caso de los perjuicios por incumplimiento .....	171
h)	El caso de la multa o pena estipulada .....	172
i)	La prueba del incumplimiento del contrato .....	172
j)	Caso en que se demanda por menor valor que lo contratado .....	173
k)	Caso en que se cobra un saldo del crédito .....	173
l)	Caso en que hay pago parcial de contado y el saldo es inferior al límite legal .....	173
m)	Caso en que se divide la deuda por herencia o cesión posterior al contrato	174
n)	Caso en que en la demanda se acumulen diversas pretensiones .....	174
o)	La prueba del pago .....	174
p)	Prueba de la procedencia del dinero del pago .....	181
q)	La oferta de pago y su rechazo por el acreedor .....	181

r) La prueba de la compensación, la novación, la remisión o renuncia al derecho por el acreedor, y la transacción .....	182
rr) La prueba de las circunstancias y condiciones relacionadas con el contrato, y su verdadero significado .....	183
s) La prueba del reconocimiento de la deuda por el deudor .....	185
t) La prueba del mandato para celebrar contratos .....	185
u) Prueba de la cuantía de una deuda cuya existencia consta por escrito o confesión .....	187
v) Prueba de la confesión extrajudicial y testimonios que complementan la confesión .....	187
w) La prueba de la sociedad de hecho .....	188
x) Prueba de contratos comerciales .....	188
y) Prueba de la posesión material, de la construcción en suelo ajeno, de cultivos del colono, de usos y costumbres, de la identificación de un inmueble y hechos similares .....	189
223. Limitación a la conducencia del testimonio en razón de existir una prueba documental (reformas, adiciones y prueba en contra de su contenido). La simulación y su prueba .....	189
224. Excepciones a las anteriores limitaciones a la prueba testimonial .....	194
a) Cuando existe un principio de prueba por escrito o una confesión que haga las veces de tal .....	194
b) Cuando hubo imposibilidad física o moral para obtener el documento .....	199
c) Cuando hubo pérdida o destrucción del documento .....	204
d) En los demás casos expresamente consagrados en la ley .....	212
e) El consentimiento de las partes no sirve para darle valor al testimonio en casos no autorizados por la ley .....	213
225. Inhabilidades para testificar .....	213
226. Impedimentos para testificar, o testimonios sospechosos .....	215
227. La tacha o recusación de los testigos .....	218
228. La tacha de falsedad del testimonio .....	219
229. Disponibilidad del testimonio .....	220
230. Comunidad del testimonio .....	220
231. Renuncia al testimonio y desistimiento del mismo .....	221
232. La retractación y rectificación del testimonio .....	222
233. Solicitud y ordenación de los testimonios. Cuándo pueden ordenarse de oficio .....	224
234. La limitación del número de testigos y su rechazo por impertinentes o inconducentes .....	225
235. La citación del testigo .....	226
236. La recepción del testimonio .....	227
237. El interrogatorio y su técnica .....	229
238. El problema de las preguntas sugerentes o sugestivas .....	232
239. Necesidad del careo de los testigos que se contradigan y su aplicación en los procesos civiles y laborales .....	235
240. Testimonio extraproceso, para futura memoria, y recibido en otros procesos. Su ratificación .....	236
241. El abono del testimonio del fallecido o inhabilitado física o mentalmente, antes de ratificarlo .....	237

242. La apreciación o valoración del mérito probatorio del testimonio .....	238
a) Examen de la fuerza probatoria formal del testimonio .....	239
b) Examen de la fuerza probatoria material del testimonio .....	239
c) Examen de las condiciones mentales, físicas y morales del testigo y de su personalidad .....	241
d) Examen de las relaciones del testigo con las partes .....	258
e) Examen de las relaciones del testigo con la causa .....	259
f) Examen de las relaciones del testigo con el hecho sobre el cual declara... ..	259
g) Examen de la manera como fue recibido el testimonio y del interrogatorio hecho al testigo .....	259
h) Examen del contenido del testimonio .....	259
i) Crítica final global y conclusiones .....	263
j) La soberanía del juez de instancia en la apreciación del testimonio; cómo se puede atacar en casación .....	266
243. El testimonio, la psicología judicial y la psiquiatría .....	267
244. El testimonio único y su valor probatorio .....	268
245. La crítica del testimonio plural o múltiple .....	271
246. El testimonio de terceros en materia penal .....	273
247. El testimonio de terceros en materia comercial .....	274
247 bis. El testimonio de terceros en materia laboral .....	276

## CAPÍTULO XXIV

### DE LA PERITACIÓN O LA PRUEBA POR PERITOS

248. En qué consiste la peritación. Su función procesal .....	277
249. Breves anotaciones históricas sobre la peritación .....	281
250. Cuándo es necesaria la peritación y su importancia .....	282
251. Cuál es el objeto de la peritación. Algunos casos especiales .....	287
a) Peritación sobre la costumbre y los usos locales .....	289
b) Peritación sobre la existencia de la ley y la costumbre extranjeras .....	291
c) Peritación sobre la norma de derecho canónico .....	292
d) Peritación sobre el significado literal de la ley .....	293
e) El caso de la peritación artística o literaria .....	293
252. Características generales de la peritación .....	293
253. Distintas clases de peritaciones y de peritos .....	294
254. Condición jurídica del perito .....	298
255. Naturaleza jurídica de la peritación .....	301
256. Fundamento del mérito probatorio de la peritación .....	310
257. Requisitos para la existencia jurídica de la peritación .....	311
a) Debe ser un acto procesal .....	311
b) Debe ser consecuencia de un encargo judicial .....	312
c) Debe ser un dictamen personal .....	312
d) Debe versar sobre hechos y no cuestiones de puro derecho .....	313
e) Debe ser dictamen de un tercero .....	313

258.	Requisitos para la validez del dictamen .....	313
	a) La ordenación de la prueba en forma legal .....	313
	b) La capacidad jurídica del perito para desempeñar el cargo .....	313
	c) La debida posesión del perito .....	314
	d) La presentación o exposición del dictamen en forma legal .....	316
	e) Que sea un acto consciente, libre de coacción, violencia, dolo, cohecho o seducción .....	316
	f) Que no exista prohibición legal de practicar esta clase de prueba .....	316
	g) Que los estudios básicos del dictamen hayan sido hechos personalmente por el perito .....	316
	h) Que los peritos no hayan utilizado medios ilegítimos o ilícitos para el desempeño de su encargo .....	318
	i) Que no exista una causa de nulidad general del proceso, que vicie también la peritación .....	318
	j) El requisito de la deliberación conjunta, cuando los peritos son varios .....	318
259.	Requisitos para la eficacia probatoria del dictamen .....	321
	a) Que sea un medio conducente respecto al hecho por probar .....	321
	b) Que el hecho objeto del dictamen sea pertinente .....	321
	c) Que el perito sea experto y competente para el desempeño de su encargo .....	321
	d) Que no exista motivo serio para dudar de su desinterés, imparcialidad y sinceridad .....	323
	e) Que no se haya probado una objeción formulada en tiempo al dictamen ...	323
	f) Que el dictamen esté debidamente fundamentado .....	323
	g) Que las conclusiones del dictamen sean claras, firmes y consecuencia lógica de sus fundamentos .....	325
	h) Que las conclusiones sean convincentes y no parezcan improbables, absurdas o imposibles .....	326
	i) Que no existan otras pruebas que desvirtúen el dictamen o lo hagan dudoso o incierto .....	328
	j) Que no haya rectificación o retractación del perito .....	329
	k) Que el dictamen sea rendido en oportunidad .....	331
	l) Que no se haya violado el derecho de defensa, de la parte perjudicada con el dictamen, o su debida contratación .....	333
	m) Que los peritos no excedan los límites de su encargo .....	334
	n) Que no se haya declarado judicialmente la falsedad del dictamen .....	335
	o) Que el hecho no sea jurídicamente imposible, por existir presunción “iuris et de iuri” o cosa juzgada en contrario .....	335
	p) Que los peritos no hayan violado la reserva legal o el secreto profesional que ampare a los documentos que sirvieron de base a su dictamen .....	335
260.	Valor probatorio del dictamen de los peritos y su apreciación por el juez .....	335
261.	Peritación judicial fuera de proceso o “in futurum” y su valor probatorio .....	342
262.	Los dictámenes extraprocesales de expertos, su naturaleza jurídica y su valor probatorio .....	345
263.	Las peritaciones practicadas durante el sumario, en materia penal .....	348
264.	Los dictámenes o informes técnicos oficiales, su naturaleza y su valor probatorio .....	349

265. El consultor técnico de la parte: diferencias con el perito .....	353
266. Dictámenes extraprocesales, solicitados por acuerdo de las partes u ordenados por la ley, para completar contratos o resolver diferencias .....	354
267. Peritación practicada en otro proceso y su traslado .....	355
268. Carácter libre u obligatorio del cargo de perito. El deber de actuar como perito .....	356
269. Los deberes del perito .....	357
270. Las responsabilidades del perito. Sanciones penales, disciplinarias y civiles .....	357
271. Derechos del perito .....	361
a) Los derechos patrimoniales del perito .....	361
b) Libertad para la investigación y derecho a que se le faciliten los medios adecuados para realizarla .....	364
c) Qué ocurre cuando se impide la investigación del perito .....	365
272. Diferencias entre perito y testigo .....	369
273. Diferencias entre perito y árbitro .....	370
274. Diferencia entre perito y jurado .....	372
275. Diferencias entre perito e intérprete o traductor. Naturaleza jurídica de la interpretación .....	372
276. Diferencias entre perito y juez .....	376
277. Decreto de la peritación a solicitud de parte o de oficio por el juez .....	377
278. Número de peritos para cada peritación .....	378
279. Escogencia y designación de los peritos .....	381
280. Tacha y recusación de los peritos .....	386
281. El cuestionario para los peritos o su interrogatorio .....	387
282. Preparación y estudio del dictamen por los peritos .....	387
283. Asistencia de las partes a las operaciones de los peritos y alegaciones de aquellas ante estos .....	389
284. Cómo debe rendirse el dictamen .....	390
285. Las aclaraciones o adiciones al dictamen .....	394
286. La reforma o retractación del dictamen ya rendido .....	396
287. Traslado y publicidad del dictamen. Solicitud de aclaraciones y formulación de objeciones .....	397
288. Reemplazo de los peritos, por no posesionarse o no rendir oportunamente el dictamen .....	398
289. Renovación o repetición de los dictámenes .....	399
290. Consecuencias procesales de la conducta de las partes que impiden practicar la peritación .....	401

## CAPÍTULO XXV

### DE LA PRUEBA POR INSPECCIÓN O RECONOCIMIENTO JUDICIAL

291. Qué se entiende por inspección o reconocimiento judicial .....	403
292. Breves anotaciones históricas .....	405
293. Importancia del reconocimiento o la inspección judicial, en toda clase de procesos .....	406

294. Naturaleza jurídica de la inspección judicial .....	408
295. Características generales de la inspección o el reconocimiento judicial .....	414
296. Fundamento del mérito o valor probatorio de la inspección o el reconocimiento judicial .....	416
297. Objeto de la inspección o el reconocimiento judicial .....	417
298. Inspección judicial y dictamen pericial anexo a aquella .....	419
299. Distintas clases de inspección o reconocimiento judicial .....	419
a) En consideración al objeto de la diligencia .....	419
b) Según las personas que intervienen en la diligencia .....	421
c) De acuerdo con la oportunidad en que se practica .....	421
d) En consideración al impulso procesal que conduce a su ordenación .....	421
e) Desde el punto de vista del tema de prueba .....	421
f) Por sus relaciones con otra diligencia judicial .....	422
g) Según la naturaleza del funcionario que la practica .....	422
300. Requisitos para la existencia jurídica de la inspección o el reconocimiento judicial (y del administrativo o policial) .....	422
a) Debe ser practicado por un funcionario del órgano judicial o que ejerza funciones judiciales por mandato legal (o por un funcionario administrativo o de la policía, según la naturaleza de la diligencia) .....	422
b) Ese funcionario debe actuar en ejercicio del cargo .....	423
301. Requisitos para la validez de la inspección o el reconocimiento judicial .....	424
a) Que no exista una prohibición legal de practicar la diligencia .....	424
b) La ordenación de la prueba y la notificación en forma legal .....	425
c) La competencia del juez para la práctica de la inspección (o la del funcionario administrativo o de policía, según el caso) .....	426
d) Que no existan otros motivos de nulidad procesal que vicien la diligencia .....	427
302. Requisitos para la eficacia probatoria de la inspección o el reconocimiento judicial .....	428
a) La conducencia del medio respecto del hecho inspeccionado .....	428
b) La pertinencia del hecho inspeccionado .....	429
c) Que el acta sea clara y permita conocer con seguridad cuáles fueron los hechos observados por el juez y sus características .....	429
d) Que las conclusiones hechas, constar en el acta, no aparezcan absurdas o imposibles .....	429
e) Que el hecho no sea jurídicamente imposible, por existir presunción “iuris et de iure” o cosa juzgada en contrario .....	430
f) Que no existan otras pruebas que desvirtúen las conclusiones del acta .....	430
g) Que no se haya producido una rectificación o retractación del funcionario que practicó la diligencia .....	431
h) Que no se viole la reserva legal ni el secreto profesional .....	431
i) Que no se haya declarado judicialmente la falsedad del acta .....	431
j) La debida contradicción de la prueba, para que su eficacia probatoria sea plena .....	432
303. Cuándo debe practicarse la inspección. Quién puede pedirla y su decreto por iniciativa oficiosa del juez .....	432
304. Cómo se pide y se decreta la inspección. La asistencia de testigos actuarios y de peritos .....	434

305. Quién debe practicar la diligencia. El caso de los investigadores o jueces de instrucción y de los funcionarios comisionados .....	435
306. Cómo se practica la diligencia. Trámite y acta .....	436
a) Iniciación de la diligencia .....	436
b) Examen e identificación de los hechos por el juez .....	437
c) Investigaciones adicionales que puede adelantar el juez .....	439
d) Otras pruebas conexas que pueden tomarse o recibirse durante la diligencia .....	439
e) Redacción del acta y su firma. Intervención de los testigos actuarios y de los peritos .....	442
f) Naturaleza jurídica del acta de la inspección .....	445
g) Aclaraciones o adiciones al acta .....	446
307. Inspección judicial con exhibición de documentos o cosas .....	447
308. Reconocimiento o identificación e inspección de personas, cadáveres o cosas; sus diferencias .....	447
a) El reconocimiento de personas, cadáveres, animales o cosas .....	448
b) La inspección de personas o corporal y de cadáveres humanos .....	450
309. Valor probatorio de la inspección o el reconocimiento judicial y su apreciación por el juez .....	452
310. Inspecciones practicadas en otro proceso y trasladadas .....	457
311. Inspecciones judiciales practicadas fuera de proceso o para futura memoria ....	457
a) Con citación de la futura parte contraria .....	457
b) Sin citación de la futura parte contraria .....	458
312. La inspección judicial en el proceso penal y en el sumario .....	459
313. El experimento judicial para la reconstrucción o reconstitución del delito o de las circunstancias de la prueba. Su aplicación en el proceso civil, laboral y contencioso administrativo .....	463
314. Inspecciones practicadas por funcionarios no judiciales, en procesos administrativos y de policía, y en investigaciones policiales previas al sumario penal .....	465
315. Exámenes extraprocesales, practicados por particulares, y su valor probatorio .....	466
316. El acceso a los lugares o su allanamiento, el desahucio de personas o desalojo de cosas; diferencias con la inspección .....	467
317. Aprehensión física y secuestro de cosas muebles; diferencias con la inspección .....	468
318. Diferencias entre inspección, testimonio y peritación .....	469
319. Diferencias entre inspección o reconocimiento judicial y documento .....	469
320. Consecuencias procesales de la conducta de las partes que impiden practicar la diligencia .....	470

## CAPÍTULO XXVI

## DE LA PRUEBA POR DOCUMENTOS

321. Qué se entiende por documento .....	473
322. Breves anotaciones históricas sobre la prueba por documento .....	483
a) En el Oriente antiguo .....	483
b) En Egipto .....	484
c) En Grecia y Roma .....	484
d) En la Edad Media .....	486
e) Del siglo xv a nuestros días .....	487

323. Naturaleza jurídica del documento .....	487
324. Funciones jurídicas del documento .....	493
325. Importancia, ventajas y defectos de la prueba documental .....	498
326. Objeto del documento y su contenido .....	500
a) Dispositivos o constitutivos .....	500
b) Declarativos de ciencia .....	500
c) Simplemente narrativos .....	501
d) Acciones o situaciones no declarativas .....	501
e) Declaraciones de puro derecho .....	501
327. Sujetos del documento .....	502
328. Materia y forma del documento .....	504
329. El documento como objeto de percepción .....	505
330. El documento como objeto de prueba .....	505
331. Diferencias y semejanzas entre el testimonio y el documento .....	505
332. Diferencias y semejanzas entre el documento y la confesión .....	507
a) Semejanzas .....	507
b) Diferencias .....	509
333. Diferencias entre documentos y pruebas preconstituidas .....	510
334. Diferencias entre documento y las llamadas “piezas de convicción” .....	510
335. Diferencias entre documento y declaración en él contenida .....	511
336. Requisitos para la existencia jurídica del documento .....	512
a) Que se trate de una cosa o un objeto, con aptitud representativa, formado mediante un acto humano .....	512
b) Que represente un hecho cualquiera .....	513
c) Que tenga una significación probatoria .....	513
d) Requisitos especiales del documento público .....	513
e) El requisito de la firma en los instrumentos públicos y privados .....	513
337. Requisitos para la validez del documento, como medio de prueba .....	518
a) Que (si es declarativo o dispositivo) no se haya elaborado en estado de inconsciencia, ni en virtud de la fuerza, la coacción o el dolo .....	518
b) Que se haya llevado el proceso por un modo legítimo .....	519
c) Que (si se trata de instrumentos públicos) se hayan cumplido las formalidades exigidas por la ley para su formación bajo sanción de nulidad .....	519
d) Que (si se trata de copias) se hayan cumplido los requisitos exigidos por la ley para su expedición .....	520
e) Que hayan sido llevados y admitidos al proceso en oportunidad y con los requisitos legales .....	520
f) El caso de la ilicitud del objeto o la causa del acto documentado .....	520
338. Requisitos para la eficacia probatoria del documento .....	521
a) Que esté establecida o presumida su autenticidad .....	521
b) Que cuando se trate de instrumentos otorgados en el exterior, se cumplan sus especiales requisitos para su elaboración y autenticidad .....	522
c) Que no haya prueba legalmente válida en contra .....	523
d) Que el contenido mismo del documento sea convincente .....	523
e) Que no se haya llevado al proceso con violación de la reserva o el secreto que la ley haya consagrado .....	524
f) Que se haya usado el papel y pagado el impuesto que la ley exija .....	524

g) Que se haya hecho el registro público de documento que la ley exija .....	525
h) Que esté completo y sin alteraciones, mutilaciones o tachaduras que alteren su contenido .....	526
i) Requisitos especiales de ciertos documentos privados .....	526
339. Distintas clases de documentos .....	526
340. Documentos e instrumentos. Sus diferencias .....	528
341. Documentos públicos, instrumentos públicos, escrituras públicas y documentos auténticos. Sus diferencias .....	529
a) Distinción entre documento público, instrumento público y escritura pública	529
b) Instrumentos públicos. Sus requisitos y clases .....	530
c) Las escrituras públicas .....	531
d) Documentos auténticos; diferencias con los públicos .....	531
342. Diversas clases de documentos públicos .....	533
343. Funciones jurídicas de las escrituras públicas .....	534
344. Instrumentos con valor de escritura pública .....	536
345. El registro público y su función probatoria .....	536
346. Documentos o instrumentos privados .....	537
a) Diversas clases .....	537
b) Manera de aportarlos al proceso .....	538
c) Requisitos especiales de estos documentos .....	538
347. Instrumentos privados, con firma y sin firma .....	541
348. En qué consiste la firma; cuándo es necesaria y sus requisitos .....	541
a) Qué se entiende por firma .....	541
b) Cuándo es necesaria la firma. Documentos sin firma .....	542
c) Cómo se debe firmar. Requisitos de la firma .....	543
349. De la firma por otro, a ruego de quien no sabe o no puede firmar .....	546
350. De la firma de documentos en blanco o con espacios sin llenar .....	547
351. Reconocimiento expreso, implícito o ficto de documentos privados. Su naturaleza, efectos y trámites .....	549
352. Documento privado no reconocido, pero firmado ante dos o más testigos .....	551
353. Prueba de la autenticidad de documentos privados mediante testimonios u otros medios .....	551
354. La falsedad documental, sus clases, su querella, su prueba y sus efectos procesales .....	552
355. Prueba de la falsedad del documento. El dictamen grafológico sobre la autenticidad o falsedad de la firma o del manuscrito y el dictamen técnico sobre su adulteración .....	555
356. Valor probatorio y fuerza obligatoria del documento público .....	556
a) Valor probatorio de los documentos públicos .....	557
b) Valor probatorio de la fecha .....	557
c) Fuerza obligatoria de los documentos públicos .....	558
d) Lo dispositivo y lo enunciativo en las escrituras públicas .....	558
e) Efectos jurídicos de las escrituras públicas en favor de los terceros .....	559
f) Efectos jurídicos de la contraescritura privada o pública en favor de los terceros .....	560

g) Pruebas requeridas para desvirtuar lo dicho en la escritura pública o en un instrumento público .....	560
h) También contra los terceros prueban las declaraciones contenidas en la escritura pública .....	560
357. Valor probatorio y fuerza obligatoria de los documentos privados .....	561
a) Valor probatorio y fuerza obligatoria del documento privado no auténtico .....	562
b) Valor probatorio del documento privado auténtico entre las partes y sus causahabientes .....	562
c) Fuerza obligatoria del documento privado auténtico entre las partes y sus causahabientes .....	562
d) Valor probatorio del documento privado auténtico ante terceros .....	563
e) Fuerza obligatoria de los documentos privados auténticos frente a terceros y su eficacia probatoria a favor de estos .....	564
f) Prueba requerida para impugnar el documento privado auténtico .....	564
358. Valor probatorio de los documentos privados sin firma .....	565
a) Fotografías, microfotografías, radiografías, electrocardiogramas, películas, grabaciones y discos .....	565
b) Manuscrito sin firma .....	567
c) Libros de comercio .....	567
d) Papeles y registros domésticos .....	569
e) Anotaciones en documentos privados .....	569
359. Valor probatorio de los documentos rotos, enmendados, suplantados o alterados .....	569
360. El caso especial de las cartas y telegramas .....	571
361. Valor probatorio y autenticación de los documentos otorgados en el exterior .....	573
362. Valor de los pactos que exigen el documento como prueba, sin que legalmente sea necesario .....	574
363. Disponibilidad del documento como medio de prueba y su exhibición .....	575
364. Manera de allegar los documentos al proceso .....	576
a) Presentación directa por la parte interesada .....	576
b) Aducción mediante copia pedida por el juez de la causa .....	577
c) Incorporación en inspecciones o su copia obtenida en estas u otra diligencia en que intervienen las partes, como la de exhibición .....	577
365. Documentos aducidos en copias o fotocopias y en periódicos oficiales .....	578
366. Pérdida o destrucción del documento .....	581
367. Interpretación y valoración del documento .....	581
368. Documentos contradictorios .....	582
369. De la llamada prueba de informes .....	583

## CAPÍTULO XXVII

## DE LA PRUEBA DE INDICIOS

370. Qué se entiende por indicio .....	587
371. Los indicios son un medio de prueba .....	589
372. Naturaleza de la prueba de indicios .....	591

373. Diferencia entre indicios y presunciones judiciales o de hombre .....	592
374. Importancia de la prueba de indicios .....	599
375. Distintas clases de indicios .....	601
376. El caso de la confesión judicial en el proceso penal y de la extrajudicial en todos los procesos. Diferencias con el indicio .....	602
377. Los otros medios de prueba tampoco son indicios cuando no producen el pleno convencimiento. El caso de las llamadas contraseñas .....	605
378. Fundamento del valor probatorio de los indicios y naturaleza del razonamiento valorativo .....	608
379. Cuándo existe indicio necesario .....	611
380. Requisitos para la existencia jurídica del indicio .....	613
a) La prueba plena del hecho indicador .....	613
b) Que el hecho probado tenga alguna significación probatoria respecto al hecho que se investiga, por existir alguna conexión lógica entre ellos .....	621
381. Requisitos para la validez de la prueba por indicios .....	622
a) Que las pruebas del hecho indicador o indiciario hayan sido decretadas y practicadas o presentadas y admitidas, en legal forma .....	622
b) Que no se hayan utilizado pruebas ilícitas o prohibidas por la ley, para demostrar el hecho indicador .....	622
c) Que no exista una nulidad del proceso, que vicie las pruebas del indicio ....	622
d) Que la ley no prohíba investigar el hecho indicador o el indicado .....	623
382. Requisitos para la eficacia probatoria de los indicios .....	623
a) La conducencia de la prueba indiciaria respecto del hecho investigado ....	624
b) Que se haya descartado la posibilidad de que la conexión entre el hecho indicador y el investigado sea aparente, por obra de la casualidad o el azar .....	626
c) Que se haya descartado la posibilidad de la falsificación del hecho indiciario por obra de terceros o de las partes .....	629
d) Que aparezca clara y cierta la relación de causalidad entre el hecho indicador (o el conjunto, si son varios indicios contingentes) y el indicado ....	632
e) Que se trate de una pluralidad de indicios, si son contingentes .....	636
f) Que los varios indicios contingentes sean graves, concurrentes o concordantes y convergentes .....	640
g) Que no existan contraindicios que no puedan descartarse razonablemente .....	645
h) Que se hayan eliminado razonablemente las otras posibles hipótesis y los argumentos o motivos infirmantes de la conclusión adoptada .....	650
i) Que no existan pruebas, de otra clase, que infirmen los hechos indiciarios o que demuestren un hecho opuesto al indicado por aquellos .....	653
j) Que se haya llegado a una conclusión final precisa y segura, basada en el pleno convencimiento o la certeza del juez .....	654
383. Investigación oportuna y técnica de los hechos indiciarios .....	661
384. El comportamiento de las partes en el proceso, como indicio probatorio .....	662
385. La apreciación o valoración de los indicios .....	670
a) Crítica individual de los distintos indicios y contraindicios .....	671
b) Crítica global o de conjunto de los indicios y contraindicios .....	672
c) Conclusión final .....	672
386. La prueba por indicios para la detención preventiva en el proceso penal y para ciertas resoluciones provisionales en lo civil .....	675

## CAPÍTULO XXVIII

## DE LAS PRESUNCIONES EN EL DERECHO PROBATORIO

	PÁG.
387. Etimología y breve nota histórica .....	677
388. Qué se debe entender por presunción y sus varias clases .....	677
389. Naturaleza jurídica de la presunción .....	679
390. Naturaleza del razonamiento empleado en la presunción .....	682
391. La cuestión de si las presunciones son o no reglas de prueba. Naturaleza de las normas legales que las consagran .....	683
392. En qué consisten los efectos procesales de la presunción legal y sus relaciones con la carga de la prueba .....	684
393. Las presunciones de procedimiento .....	686
394. Prueba de los hechos que sirven de base a la presunción. Aplicación de la máxima "praesumptum de praesumpto non admittitur" .....	686
395. Presunciones judiciales basadas en pruebas incompletas .....	688
396. Presunciones judiciales relativas y absolutas .....	688
397. Las dos maneras de atacar una presunción: prueba en contrario de los hechos en que se basa o del hecho presumido .....	689
398. Diversas maneras de consagrar el legislador presunciones .....	689
399. Las presunciones en el proceso penal .....	690
400. La ficción legal y sus diferencias con la presunción .....	691
Bibliografía .....	693
Índice de autores .....	707
Índice de disposiciones .....	717
Índice de materias .....	721