

ÍNDICE GENERAL

ABREVIATURAS
PRESENTACIÓN
INTRODUCCIÓN

Lección Uno

ACTIVIDAD PROBATORIA 27

I. PREÁMBULO	27
II. IMPORTANCIA DE INDAGAR HECHOS EN LA VIDA DE RELACIÓN	30
III. IMPORTANCIA DE AVERIGUAR HECHOS EN EL TRÁFICO JURÍDICO	31
IV. ACTIVIDAD PROBATORIA EXTRAPROCESAL E INTRAPROCESAL	35
V. OBJETIVO DE LA ACTIVIDAD PROBATORIA	39
VI. LA COMPROBACIÓN DE LOS HECHOS COMO PROPÓSITO INHERENTE AL PROCESO JUDICIAL	47
VII. NATURALEZA DE LA ACTIVIDAD PROBATORIA	53
VIII. OBJETO Y TEMA DE LA ACTIVIDAD PROBATORIA	58
A. OBJETO DE LA PRUEBA	59
B. TEMA DE LA PRUEBA	62
C. EL TEMA DE LA PRUEBA EN EL LITIGIO JUDICIAL	64
1. Las normas jurídicas como tema de prueba	65
2. El problema de los hechos indefinidos	66
3. Los hechos notorios	68
4. Los hechos legalmente presumidos	69
IX. LÍMITES DE LA ACTIVIDAD PROBATORIA	71
X. LÍMITES EMPÍRICOS	72
A. DIFICULTADES MATERIALES	72
B. DIFICULTADES ESPACIALES	72
C. DIFICULTADES DE TIEMPO	73
XI. CONSECUENCIAS RACIONALES DE LOS LÍMITES EMPÍRICOS	73

A. ACTIVIDAD PROBATORIA IMPERTINENTE	74
B. ACTIVIDAD INCONDUCTENTE	76
C. ACTIVIDAD SUPERFLUA	76
XII. LÍMITES JURÍDICOS	77
XIII. RESULTADO DE LA ACTIVIDAD PROBATORIA: MATERIAL PROBATORIO	79
XIV. EMPLEO DEL MATERIAL PROBATORIO	80
A. EMPLEO EXTRAPROCESAL	81
B. USO INTRAPROCESAL	83
XV. ACTIVIDAD PROBATORIA INTRAPROCESAL E INCORPORACIÓN DE MATERIAL PROBATORIO	83
A. APORTACIÓN Y SOLICITUD DE PRUEBAS	84
B. RECHAZO, NEGACIÓN, ADMISIÓN, DECRETO E INCORPORACIÓN DE PRUEBAS	85
C. PRÁCTICA	88
D. CONTRADICCIÓN	88
E. VALORACIÓN	90
Lección dos	
LEGITIMIDAD DE LA PRUEBA	93
I. NOTA PRELIMINAR	93
II. LOS PROBLEMAS DE LEGITIMIDAD DEL MATERIAL PROBATORIO	93
III. SOBRE LA ADMISIBILIDAD DE MATERIAL PROBATORIO ILEGÍTIMO	95
A. EL DEBIDO PROCESO Y LA ADMISIBILIDAD DE MATERIAL PROBATORIO ILEGÍTIMO	98
B. EL MATERIAL PROBATORIO, SU OBTENCIÓN Y SU EMPLEO	108
IV. EL MATERIAL PROBATORIO Y SU OBTENCIÓN	110
A. ELEMENTOS DE PRUEBA PRODUCIDOS MEDIANTE LA ACTIVIDAD CUESTIONADA	111
B. ELEMENTOS PROBATORIOS DESCUBIERTOS GRACIAS A LA ACTIVIDAD EN CUESTIÓN	113
V. EL MATERIAL PROBATORIO Y SU EMPLEO	116

A. EMPLEO EXTRAPROCESAL	117
B. USO INTRAPROCESAL	120
VI. ALCANCES DE LA CLÁUSULA DE EXCLUSIÓN PROBATORIA	126
A. LA PRUEBA OBTENIDA CON DESMEDRO DE DERECHOS	126
1. La función de la cláusula de exclusión respecto de los derechos fundamentales	127
2. El vínculo entre la exclusión probatoria y la protección jurídica de los derechos fundamentales	132
3. El beneficio derivado de la exclusión probatoria	133
4. La exclusión probatoria y la conquista de otros objetivos constitucionales	141
B. LA PRUEBA OBTENIDA EN CONTRAVENCIÓN DE NORMAS JURÍDICAS, SIN LESIÓN DE DERECHOS SUBJETIVOS	145
C. EXCLUSIÓN DE LA PRUEBA DERIVADA DE LA ILÍCITA	152
D. LA PRUEBA DERIVADA DE LA IRREGULAR	163
VII. EL ENGAÑO SUBYACENTE A LA CLÁUSULA DE EXCLUSIÓN	164
VIII. CONSECUENCIA JURÍDICA DE LA ILEGITIMIDAD DE LA PRUEBA EN PRESENCIA DE LA CLÁUSULA DE EXCLUSIÓN	166
A. LA INEXISTENCIA DE LA PRUEBA	167
B. LA PRUEBA NULA DE PLENO DERECHO	174
C. LA INUTILIZABILIDAD DE LA PRUEBA	180
D. LA INOPONIBILIDAD	184
IX. EL CARÁCTER EXCEPCIONAL DE LA EXCLUSIÓN PROBATORIA EN EL RÉGIMEN CONTEMPORÁNEO	193

Lección tres

EL DERECHO A LA PRUEBA 195

I. DERECHO A LA PRUEBA Y DERECHO DE DEFENSA	195
II. ALCANCES DEL DERECHO A LA PRUEBA EN EL DIDH	196
A. INICIATIVA PROBATORIA DE LAS PARTES	197
1. Aporte de pruebas	197
2. Solicitud de diligencias probatorias	198
B. CONTRADICCIÓN DE LAS PRUEBAS	198

III. CONTEXTURA DEL DERECHO A LA PRUEBA	199
A. OFRECIMIENTO DE OPORTUNIDAD PARA APORTAR PRUEBAS O PEDIR QUE SE PRACTIQUEN DILIGENCIAS PROBATORIAS	200
B. LA ADMISIÓN DE LAS PRUEBAS APORTADAS Y EL DECRETO DE LAS PEDIDAS	201
C. LA PRÁCTICA INTRAPROCESAL DE LAS PRUEBAS DECRETADAS	203
D. EL ESPACIO PARA CONTROVERTIR LAS PRUEBAS	203
E. LA VALORACIÓN RACIONAL DE LAS PRUEBAS RECAUDADAS	204
F. LA MOTIVACIÓN PROBATORIA DE LAS DECISIONES DE MÉRITO	205
IV. SUJETOS DEL DERECHO A LA PRUEBA	206
V. LÍMITES DEL DERECHO A LA PRUEBA	206
A. IMPERTINENCIA	207
B. INCONDUCTENCIA	209
C. SUPERFLUIDAD	209
D. ILEGITIMIDAD	210
VI. EJERCICIO DEL DERECHO A LA PRUEBA	212
VII. MECANISMOS DE AMPARO DEL DERECHO A LA PRUEBA	212

Lección cuatro
INICIATIVA PROBATORIA **215**

I. INTRODUCCIÓN	215
II. INTERESES COMPROMETIDOS EN LA AVERIGUACIÓN DE LOS HECHOS EN EL PROCESO	219
III. TITULARES DE LA INICIATIVA PROBATORIA EN EL PROCESO	220
A. TITULARIDAD DE LA INICIATIVA PROBATORIA EN EL MODELO DISPOSITIVO	222
B. TITULARIDAD DE LA INICIATIVA PROBATORIA EN EL MODELO INQUISITIVO	226
C. IMPARCIALIDAD E INICIATIVA PROBATORIA DEL JUEZ	
D. LA INICIATIVA PROBATORIA DEL JUEZ Y LA FRUSTRACIÓN EN LA RECONSTRUCCIÓN DE LOS HECHOS RELEVANTES	230

E. TITULARES DE LA INICIATIVA PROBATORIA EN EL RÉGIMEN PROCESAL COLOMBIANO	231
IV. INACTIVIDAD PROBATORIA E INSUFICIENCIA DE PRUEBA	235
A. EXONERACIÓN DE PRUEBA	237
B. PRESUNCIÓN DE EXISTENCIA DEL HECHO NO DEMOSTRADO	240
C. SUPOSICIÓN DE INEXISTENCIA DEL HECHO NO CONSTATADO	241
V. ASIGNACIÓN DE LA CARGA DE LA PRUEBA	242
A. CRITERIO INDIVIDUALISTA TRADICIONAL	248
B. LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS	253
C. LA CARGA DE LA PRUEBA EN EL RÉGIMEN JURÍDICO COLOMBIANO	262

Lección cinco
**ADMISIBILIDAD, CONTRADICCIÓN
Y VALORACIÓN DE LA PRUEBA** 277

I. NOTA PRELIMINAR	277
II. ADMISIBILIDAD	278
A. ILEGITIMIDAD DEL EMPLEO PRETENDIDO	280
B. IMPERTINENCIA	281
C. INCONDUCTENCIA	283
1. Ineptitud material	283
2. Ineptitud jurídica	284
D. SUPERFLUIDAD	284
1. Los hechos indefinidos	285
2. Los hechos notorios	285
3. Los hechos legalmente presumidos	286
III. CONTRADICCIÓN	287
A. EN QUÉ CONSISTE LA CONTRADICCIÓN DE LA PRUEBA	287
B. UTILIDAD DE LA CONTRADICCIÓN DE LA PRUEBA	288
C. PRUEBA CONTROVERTIDA Y PRUEBA SUMARIA	290
IV. VALORACIÓN	291
A. SISTEMA DE TARIFA LEGAL O PRUEBA TASADA	292

B. SISTEMA DE LIBRE VALORACIÓN	295
1. Íntima convicción	296
2. Apreciación racional	299

Lección seis

MEDIOS PROBATORIOS	313
---------------------------	------------

I. NOCIÓN	313
II. IDENTIFICACIÓN DE LOS MEDIOS PROBATORIOS	314
III. RESTRICCIÓN Y LIBERTAD DE MEDIOS PROBATORIOS	314
IV. CATÁLOGO DE MEDIOS PROBATORIOS EN EL RÉGIMEN PROCESAL CIVIL	316

Lección siete

INSPECCIÓN JUDICIAL	319
----------------------------	------------

I. PREÁMBULO	319
II. NOCIÓN	320
III. UTILIDAD DE LA INSPECCIÓN	321
IV. LA INSPECCIÓN Y LOS DERECHOS FUNDAMENTALES	322
V. CARÁCTER SUBSIDIARIO DE LA INSPECCIÓN JUDICIAL	331
VI. INSPECCIÓN JUDICIAL OBLIGATORIA	333
VII. PRÁCTICA DE LA INSPECCIÓN	334
VIII. PRÁCTICA DE OTRAS PRUEBAS EN EL CURSO DE LA INSPECCIÓN	335

Lección ocho

DECLARACIÓN DE PARTE Y CONFESIÓN	337
---	------------

I. IMPORTANCIA	337
II. DECLARACIÓN INTRAPROCESAL Y EXTRAPROCESAL	239

III. DECLARACIÓN ESPONTÁNEA, PROVOCADA Y OFRECIDA	340
IV. DECLARACIÓN DIRECTA DE LA PARTE Y DECLARACIÓN POR MEDIO DE REPRESENTANTE	344
V. DECLARACIÓN DE PARTE POR MEDIO DE APODERADO	345
VI. DECLARACIÓN PROVOCADA	346
A. LA DECLARACIÓN PROVOCADA Y LA GARANTÍA DE NO AUTOINCRIMINACIÓN	347
B. LA DECLARACIÓN PROVOCADA Y EL SECRETO PROFESIONAL	351
C. FORMA DE ORDENAR Y RECIBIR LA DECLARACIÓN DE PARTE	363
D. DECLARACIÓN DE PARTE PROVOCADA POR EL ADVERSARIO	368
1. Interrogatorio de parte intraprocesal	369
2. Interrogatorio de parte extraprocesal	371
E. DECLARACIÓN DE PARTE PROVOCADA POR EL JUEZ	373
VII. TÉCNICAS PARA INTERROGAR A LAS PARTES	373
VIII. CONTENIDO DE LA DECLARACIÓN DE PARTE	378
a) A favor del deponente	378
b) Neutro	379
c) En perjuicio del propio declarante, es decir, en beneficio de su adversario	380
d) Mixto	380
X. LA CONFESIÓN	380
A. IMPORTANCIA	380
B. CONFESIÓN EXPRESA Y CONFESIÓN PRESUNTA	381
C. LA CONFESIÓN COMO PRUEBA PLENA	382
1. Que sea expresa, consciente y libre	382
2. Que verse sobre hechos de los que deba tener conocimiento el confesante	384
3. Que recaiga sobre hechos que favorezcan al adversario de quien confiesa	384
4. Que la ley no exija otro medio de prueba para demostrar los hechos confesados	384
5. Que provenga de quien tenga capacidad para confesar y poder dispositivo sobre el derecho que resulte comprometido.	385
6. Que se encuentre probada la confesión, si fuere extraprocesal o trasladada	386

7. Que no se realice en representación de una persona jurídica de derecho público	386
D. CONFESIÓN DE LOS LITISCONSORTES	388
E. CONFESIÓN POR MEDIO DE REPRESENTANTE O APODERADO	390
F. CONFESIÓN SIMPLE Y CONFESIÓN CUALIFICADA	391
G. INDIVISIBILIDAD DE LA CONFESIÓN	392
H. INFIRMACIÓN DE LA CONFESIÓN	392
I. LA CONFESIÓN COMO TÍTULO EJECUTIVO	393

Lección nueve

EL JURAMENTO

I. IMPORTANCIA	395
II. JURAMENTO ESTIMATORIO	396
A. FORMA DE HACER EL JURAMENTO ESTIMATORIO	400
B. CONTRADICCIÓN DEL JURAMENTO ESTIMATORIO	401
C. LA OBJECCIÓN DEL JURAMENTO ESTIMATORIO	401
1. La forma de la objeción	402
2. Ausencia de objeción de la estimación	402
3. Efectos de la objeción	403
D. CONSECUENCIAS DE LA INEXACTITUD EN LA ESTIMACIÓN	403
E. LA FALTA DE PRUEBA DE LOS PERJUICIOS	405
F. EXCLUSIÓN DEL JURAMENTO ESTIMATORIO	407
G. OMISIÓN DEL JURAMENTO ESTIMATORIO	408
H. UTILIDAD EMPÍRICA DEL JURAMENTO ESTIMATORIO	408
III. JURAMENTO DEFERIDO POR LA LEY	409

Lección diez

EL TESTIMONIO

I. IMPORTANCIA	411
II. EL MÉRITO PROBATORIO DEL TESTIMONIO	412
III. EL DEBER DE TESTIMONIAR	414

IV. CAPACIDAD PARA RENDIR TESTIMONIO	417
V. IMPARCIALIDAD Y CREDIBILIDAD DEL TESTIGO	419
VI. TESTIMONIO INTRAPROCESAL Y EXTRAPROCESAL	422
VII. PETICIÓN Y DECRETO DE LA PRUEBA TESTIMONIAL	423
VIII. FORMA DE RECIBIR DECLARACIONES DE TESTIGOS	427
IX. TÉCNICAS DE INTERROGACIÓN DEL TESTIGO	430
X. RENUENCIA DEL TESTIGO	435
XI. LA CONTRADICCIÓN DEL TESTIMONIO	435
XII. LAS OPINIONES DEL TESTIGO Y EL TESTIMONIO TÉCNICO	438
XIII. VALORACIÓN DEL TESTIMONIO	439
A. ASPECTOS QUE DEBILITAN LA FIABILIDAD DEL TESTIMONIO	442
1. Dificultad para percibir	442
2. Dificultad para memorizar	443
3. Dificultad para recordar	443
4. Dificultad para narrar	444
5. El concurso de intereses que comprometan la imparcialidad	444
B. CIRCUNSTANCIAS QUE REFUERZAN LA CREDIBILIDAD DEL TESTIMONIO	455

Lección once

DICTAMEN PERICIAL

I. PREÁMBULO	447
II. IMPORTANCIA DE LA PERITACIÓN	449
III. FUNCIÓN DEL PERITO EN EL PROCESO	449
IV. NECESIDAD DE LA PERITACIÓN	452
V. OBJETO MATERIAL DE LA PERITACIÓN	453
VI. LA PERITACIÓN SOBRE EL CUERPO HUMANO	455
VII. IDONEIDAD DEL PERITO	463
VIII. DESIGNACIÓN E IMPARCIALIDAD DEL PERITO	464
IX. CARÁCTER PREFERENTE DE LA PERITACIÓN EN EL RÉGIMEN PROCESAL	466
X. APORTACIÓN Y DECRETO DE LA PERITACIÓN	467

A. APORTACIÓN DEL DICTAMEN	467
B. DECRETO DE LA PERITACIÓN	469
XI. CONTRADICCIÓN DEL DICTAMEN	471
A. CONTRADICCIÓN DEL DICTAMEN APORTADO	472
B. CONTRADICCIÓN DEL DICTAMEN DEL PERITO DESIGNADO POR EL JUEZ	473
XII. REGLAS Y TÉCNICAS PARA INTERROGAR AL PERITO	474
XIII. LA VALORACIÓN DEL DICTAMEN	477
XIV. LA PERITACIÓN Y EL TESTIMONIO TÉCNICO	484
XV. LA PERITACIÓN Y LOS CONCEPTOS DE EXPERTOS	484

Lección doce

LOS INFORMES

489

I. IMPORTANCIA	489
II. OBTENCIÓN DE INFORMES CON DESTINO AL PROCESO JUDICIAL	490
A. CONSECUCIÓN EXTRAPROCESAL DE INFORMES	490
B. OBTENCIÓN INTRAPROCESAL DE INFORMES	491
III. DEBER DE SUMINISTRAR INFORMES	492
IV. LA NEGACIÓN LEGÍTIMA DE LOS INFORMES SOLICITADOS	493
V. LA RENUENCIA DEL OBLIGADO A SUMINISTRAR IN- FORMES	495
VI. CONTENIDO DE LOS INFORMES	498
VII. INFORMES ATÍPICOS	499

Lección trece

DOCUMENTOS

501

I. IMPORTANCIA	501
II. NOCIÓN JURÍDICA DE DOCUMENTO	503
III. DOCUMENTOS REPRESENTATIVOS, DECLARATIVOS Y DISPOSITIVOS	504

IV. DOCUMENTO APÓCRIFO, INCÓGNITO Y AUTÉNTICO	506
V. DOCUMENTOS EMANADOS DE LAS PARTES Y DE TERCEROS	514
VI. DOCUMENTOS PÚBLICOS Y PRIVADOS	515
A. VERACIDAD	516
B. ACCESIBILIDAD	519
VII. ORIGINAL, DUPLICADO Y COPIA DEL DOCUMENTO	522
VIII. FECHA CIERTA DEL DOCUMENTO	524
A. FECHA CIERTA DEL DOCUMENTO PÚBLICO	525
B. FECHA CIERTA DEL DOCUMENTO PRIVADO	525
IX. RECAUDO DE DOCUMENTOS PARA EL PROCESO	526
A. INGRESO DE LOS DOCUMENTOS AL PROCESO	526
B. ASPECTO FÍSICO DE LOS DOCUMENTOS QUE LLEGAN AL PROCESO	529
X. LA CONTRADICCIÓN DE LA PRUEBA DOCUMENTAL	531
A. CUESTIÓN DE LEGITIMIDAD	532
B. CONTROVERSAS SOBRE LA AUTENTICIDAD	534
C. DEBATE SOBRE LA INTEGRIDAD	536
D. PROBLEMAS DE VALIDEZ	537
E. DISCUSIÓN SOBRE LA VERACIDAD	538
F. EL PROBLEMA DE LA OponIBILIDAD	541
G. EL PROBLEMA DE PERTINENCIA	544
H. CUESTIÓN DE CONDUCTENCIA	545
XI. FORMA DE CONTROVERTIR LOS DOCUMENTOS	545
XII. MECANISMOS PARA CONTROVERTIR EL DOCUMENTO PÚBLICO	546
XIII. FORMAS DE CONTROVERTIR LOS DOCUMENTOS PRIVADOS	550
A. MECANISMOS PARA CONTROVERTIR EL DOCUMENTO PRIVADO QUE PROVENGA DE ALGUNA DE LAS PARTES	550
B. FORMA DE CONTROVERTIR EL DOCUMENTO PRIVADO EMANADO DE TERCERO	551
1)-. Contradicción del documento privado declarativo emanado de tercero	551
2)-. Contradicción del documento privado representativo emanado de tercero	552

3)-. Contradicción del documento privado dispositivo emanado de tercero	553
XIV. RÉGIMEN PARTICULAR DE LOS DOCUMENTOS PÚBLICOS	553
XV. RÉGIMEN ESPECIAL DE LOS DOCUMENTOS PRIVADOS	557
A. RECONOCIMIENTO DE DOCUMENTOS PRIVADOS	559
B. EXHIBICIÓN DE DOCUMENTOS PRIVADOS Y OTRAS COSAS MUEBLES	561
XVI. EL COTEJO, LA TACHA DE FALSEDAD Y EL DESCONOCIMIENTO DEL DOCUMENTO	563
A. EL COTEJO	563
B. LA TACHA DE FALSEDAD	564
1. Admisibilidad de la tacha	566
2. Legitimación para proponerla	567
3. Oportunidad y forma de proponerla	568
4. Prueba de la tacha	568
5. Terminación anticipada del trámite de tacha	569
6. Decisión sobre la tacha	569
C. EL DESCONOCIMIENTO DEL DOCUMENTO	570
1. Forma de plantear el desconocimiento	571
2. Oportunidad	572
3. Efectos del desconocimiento	572
4. Prueba de la autenticidad del documento desconocido	573
5. Verificación de la autenticidad	373
6. Ineptitud del desconocimiento para cuestionar la integridad del documento	573
XVII. VALOR PROBATORIO DE LOS DOCUMENTOS	574

Lección catorce

INDICIOS Y PRESUNCIONES

I. PREÁMBULO	577
II. LOS INDICIOS	579
A. NOCIÓN	579
B. RECONSTRUCCIÓN INTRAPROCESAL DEL INDICIO	582

C. EL INDICIO Y EL TEMA DE PRUEBA	584
D. EL MÉRITO PROBATORIO DEL INDICIO	585
E. CONVERGENCIA Y CONCORDANCIA DE INDICIOS CONTINGENTES	591
F. INDICIOS EXTRAPROCESALES E INTRAPROCESALES	592
III. LAS PRESUNCIONES	593
A. CONCEPTO	593
B. CONSECUENCIAS INMEDIATAS DE LA PRESUNCIÓN LEGAL	596
C. PRESUNCIONES RELATIVAS Y ABSOLUTAS	598
D. LAS PRESUNCIONES Y LAS FICCIONES LEGALES	599
E. LAS PRESUNCIONES LEGALES A PARTIR DE HECHOS COETÁNEOS DEL PROCESO	601

Lección quince

PRUEBAS EXTRAPROCESALES

I. CONCEPTO	603
II. IMPORTANCIA DE LAS PRUEBAS EXTRAPROCESALES	603
III. DILIGENCIAS PROBATORIAS EXTRAPROCESALES SIN INTERVENCIÓN DEL JUEZ	604
A. DILIGENCIAS PROBATORIAS UNILATERALES	605
B. DILIGENCIAS PROBATORIAS PRACTICADAS POR CONSENSO	606
IV. DILIGENCIAS PROBATORIAS EXTRAPROCESALES CON INTERVENCIÓN DEL JUEZ	606
A. DILIGENCIAS PROBATORIAS EN PRESENCIA DE AMBAS PARTES Y DE UNA SOLA	607
B. COMPETENCIA	607
C. MEDIDAS CAUTELARES EN EL CURSO DE DILIGENCIAS PROBATORIAS EXTRAPROCESALES	608
V. DILIGENCIAS PROBATORIAS TÍPICAS	608
A. DECLARACIÓN DE PARTE	609
B. DECLARACIÓN SOBRE DOCUMENTOS	612
C. EXHIBICIÓN DE DOCUMENTO Y OTRAS COSAS MUEBLES	614
D. TESTIMONIOS	616

E. INSPECCIÓN JUDICIAL	618
F. DICTAMEN PERICIAL	619
VI. INCORPORACIÓN Y VALOR DE PRUEBAS EXTRAPROCE- SALES Y TRASLADADAS	620