

Ramón Antonio Peláez Hernández

Abogado de la Universidad Autónoma de Colombia. Especialista en Derecho Procesal de la U. Libre de Colombia y en Derecho Privado Económico de la U. Nacional de Colombia. Magíster en Derecho Procesal de la U. Libre de Colombia. Doctorando en Derecho de la Universidad Externado de Colombia. Diplomado en Docencia Universitaria de la U. Autónoma y en Derecho Disciplinario de la U. Externado de Colombia. Ex-director de la Dirección de Investigaciones Disciplinarias de ETB. Miembro del Instituto Colombiano de Derecho Procesal. Profesor de Pregrado y Postgrados en la U. Autónoma de Colombia y Postgrado de la U. Cooperativa de Colombia -Seccional Quibdó-, profesor de Pregrado de la Universidad Colegio Mayor de Cundinamarca y de la Fundación Universitaria de San Martín en las asignaturas de Derecho Procesal Civil y Derecho Probatorio. Ex-coordinador de las Áreas de Derecho Procesal de la U. Autónoma de Colombia y de la U. Cooperativa de Colombia -Seccional Bogotá- y del Área de Prácticas de la Universidad Colegio Mayor de Cundinamarca.

Manual para el manejo de la prueba con énfasis en el Proceso Disciplinario

- Legislación
- Jurisprudencia
- Doctrina

Incluye el Código Disciplinario Único Ley 734 de 2002
y el Título de Pruebas del Régimen Disciplinario
Militar (Ley 836 de 2003) y del Código Disciplinario
de Abogado (Ley 1123 de 2007)

Segunda Edición

-actualizada y corregida-



Bogotá - Colombia
2009



Índice General

Prólogo

Introducción

TÍTULO I TEORÍA GENERAL DE LA PRUEBA

CAPÍTULO I NOCIÓN E IMPORTANCIA DE LAS PRUEBAS

1.1 Generalidades	3
1.2 La prueba a la luz del método reconstructivo	4

CAPÍTULO II NATURALEZA DE LA PRUEBA

2.1 Naturaleza jurídica del proceso	7
2.1.1 Teorías privatistas	7
• Teoría contractualista	8
• Teoría cuasicontractualista	8
2.1.2 Teorías publicistas	8
• Teoría de la situación jurídica	8
• Teoría de la institución	8
• Teoría de la relación jurídico procesal	8
a) actos de introducción	10
b) actos de comunicación	10
c) actos de ordenación	10
d) actos de impugnación	10
e) actos probatorios o de instrucción	10
f) actos de alegación	10
g) actos de decisión	10
h) actos de terminación	10
2.2 La prueba en el ámbito de proceso	11
2.2.1 Formalidades para la producción de la prueba	13
2.2.2 Elementos del acto probatorio	13

• Elemento subjetivo	13
Sujeto proponente	13
Sujeto contradictor	13
Sujeto destinatario	13
• Elemento objetivo	14
• Elemento actividad	14
1. La fase de producción u obtención de la prueba	14
Requisitos intrínsecos	14
Requisitos extrínsecos	15
2. Fase de asunción	15
3. Fase de su valoración	15
2.3 El debido proceso como derecho fundamental	15
2.4 Contenido del debido proceso	18
2.5 La prueba ilícita desde la perspectiva de la regla constitucional de exclusión	25
2.6 Elementos de la regla de exclusión	32
La fuente jurídica de exclusión	32
La prueba inconstitucional y la prueba ilícita	33
La sanción	33
2.7 Condiciones de aplicación de la regla constitucional de exclusión de pruebas	35
2.8 La prueba en el proceso disciplinario	38

CAPÍTULO III OBJETO Y TEMA DE PRUEBA

3.1 Objeto de prueba	42
3.1.1 Hechos que no son objeto de prueba	42
• Hechos admitidos por las partes	42
• Hechos notorios	43
• Afirmaciones y negaciones indefinidas	43
• La ley	43
3.2 El tema de prueba	44
3.3 La fuente de la prueba	44

CAPÍTULO IV PRINCIPIOS QUE RIGEN LA ACTIVIDAD PROBATORIA

4.1 Principio de la necesidad	45
4.2 Principio de la unidad de la prueba	45
4.3 Principio de la comunidad	46
4.4 Principio de concentración de la prueba	46

4.5 Principio de la inmediación	46
4.6 Principio del interés público	46
4.7 Principio de la eficacia y legalidad de la prueba	46
4.8 Principio de la lealtad y probidad	47
4.9 Principio de la contradicción	47
4.10 Principio de la igualdad de oportunidad de las partes para la prueba	47
4.11 Principio de la eventualidad o preclusión	47
4.12 Principio de la originalidad	48
4.13 Principio de libertad de la prueba	48
4.14 Principio de la pertinencia y conducencia e indoneidad de la prueba	48
4.15 Principio de la obtención coactiva	49
4.16 Principio de la carga de la prueba	49
4.17 Principio de la imparcialidad del funcionario en la búsqueda de la prueba	50

CAPÍTULO V
APLICACIÓN DE LA LEY SOBRE LA PRUEBA
EN EL TIEMPO Y EN EL ESPACIO

5.1 En el tiempo	51
5.2 En el espacio	52

CAPÍTULO VI
CLASIFICACIÓN DE LAS PRUEBAS JUDICIALES

6.1 Según su objeto	53
6.2 Según su forma	53
6.3 Según su estructura o su naturaleza	53
6.4 Según su finalidad	54
6.5 Según su resultado	54
6.6 Según su grado o categoría	54
6.7 Según los sujetos proponentes	54
6.8 Según el momento en que se producen las pruebas	55
6.9 Según su contradicción	55
6.10 Según su utilidad	55
6.11 Según la relación con otras pruebas	55

6.12 Según los medios de conocimiento	56
6.13 Según la licitud	57

CAPÍTULO VII FIN DE LA PRUEBA

7.1 Generalidades	58
7.2 Nuevas tendencias en torno al fin de la prueba	59
1. Estados anímicos	59
2. Abandono del vínculo prueba-verdad	60

CAPÍTULO VIII CARGA DE LA PRUEBA

8.1 Generalidades	61
8.2 Definición	61
8.3 Características de esta noción	62
8.4 Carga dinámica de la prueba	63

CAPÍTULO IX SISTEMAS PROCESALES EN LA ACTIVIDAD PROBATORIA

9.1 Sistemas en la producción de la prueba	65
a) Inquisitivo	65
b) Dispositivo	66
c) Mixto	66
9.2 Sistemas en la valoración de la prueba	66
1. Tarifa legal	66
2. Sistema de libre apreciación de la prueba	67
9.3 La investigación integral en el proceso disciplinario	69
• Sentencia C-202/05 Corte Constitucional del 8 de marzo de 2005, M.P. Jaime Araujo Rentería	70

CAPÍTULO X EL SISTEMA DE CADENA DE CUSTODIA EN EL PROCESO DISCIPLINARIO

10.1 Generalidades	78
10.2 Definición	79
10.3 Reglas básicas de cadena de custodia	83
10.4 Destinatarios	84

10.5 Etapas del sistema de cadena de custodia	84
• Protección y valoración de la escena	84
• Recolección, embalaje y envío de los elementos físicos de prueba al laboratorio, al almacén de evidencias o dependencia que haga sus veces	85
• Ingreso, custodia y análisis de elementos físicos de prueba en el laboratorio forense	89
• Disposición final de los elementos físicos de prueba	90
10.6 Glosario de términos referidos a cadena de custodia	91

CAPÍTULO XI
PRUEBA TRASLADADA

11.1 Generalidades	94
--------------------	----

TÍTULO II
LOS MEDIOS DE PRUEBA EN PARTICULAR

CAPÍTULO XII
EL TESTIMONIO

12.1 Consideraciones	99
12.2 Fuentes del conocimiento	100
12.2.1 Los sentidos	100
12.2.2 La percepción	100
12.2.3 La memoria	100
12.2.4 Juicio de valor	100
Factores de orden cronológico	100
• La niñez	100
• La vejez	100
Factores sociológicos	101
Factores culturales	101
12.3 Elementos de la prueba testimonial	101
12.3.1 Elemento subjetivo	101
Excepciones de rango constitucional	101
Excepciones de rango legal	101
Las inhabilidades para rendir declaración	
1. Inhabilidades absolutas	102
• Menores de 12 años	102
• Sordomudos	102
• Los dementes	102
2. Inhabilidades Relativas	102
12.3.1.1 Sujeto Cognoscente Calificado	103
Testimonio de sordomudos y personas extranjeras	103

Testimonio por certificación jurada	103
Testimonio de agentes consulares o diplomáticos	103
12.3.1.2 Otros testigos por condición particular	104
• Testigo enfermo	104
• Testigo sospechoso	104
12.3.2 Elemento objetivo -objeto cognoscitivo-	104
12.3.3 Elemento actividad	104
12.3.3.1 Producción de la prueba	104
a) Respecto a la proposición o solicitud	104
b) Respecto al decreto de la prueba	104
c) Respecto a la práctica de la prueba	104
d) Respecto a la terminación de la diligencia	105
12.3.3.2 Asunción y valoración de la prueba	107
Sentencia C-1287/01 Corte Constitucional	
Principio de no incriminación, del 5 de diciembre de 2001	
M.P. Marco Gerardo Monroy Cabra	108

CAPÍTULO XIII LA CONFESIÓN

13.1 La confesión en materia disciplinaria	133
13.2 Elementos de la confesión	136
13.2.1 Elemento subjetivo	136
13.2.2 Elemento objetivo	136
a) Confesión judicial	136
• Provocada	137
• Espontánea	137
b) Confesión extrajudicial	137
13.2.3 Elemento actividad	137
13.2.3.1 Producción de la prueba	137
• En materia civil	137
• En materia penal	137
13.2.3.2. Valoración de la prueba	138
13.3 El interrogatorio de parte	139
Sentencia Corte Suprema de Justicia	
Sala de Casación Civil M.P. Edgardo Villamil Portilla	
del 23 de junio de 2005: Exp. No. 0143	140

CAPÍTULO XIV EL JURAMENTO

14.1 Generalidades	159
14.2 Clasificación	160
a) Como medio de prueba	160

• Juramento estimatorio	160
• Juramento deferido por la ley	160
b) Como formalidad o solemnidad	160
Sentencia C-616/97. Corte Constitucional el juramento M.P. Dr. Vladimiro Naranjo M. del 27 de noviembre de 1997	161

**CAPÍTULO XV
LA INSPECCIÓN JUDICIAL**

15.1 Definición	185
15.2 Características	186
15.3 Elementos	186
15.3.1 Elemento subjetivo	186
15.3.2 Elemento objetivo	187
15.3.3 Elemento actividad	187
15.3.3.1 Producción de la prueba	187
a) Respecto a la solicitud o proposición de la inspección	187
b) Respecto al decreto de la inspección	187
c) Respecto a la práctica de la inspección	188
15.4. Asunción y valoración de la prueba	189

**CAPÍTULO XVI
PRUEBA DE PERITOS O DICTAMEN PERICIAL**

16.1 Definición	190
16.2 Elementos	191
16.2.1 Elemento subjetivo	191
16.2.2 Elemento objetivo	192
16.2.3 Elemento actividad	192
16.2.3.1 Producción de la prueba	192
En el proceso civil	192
a) Respecto a la proposición o solicitud	192
b) Respecto al decreto de la prueba	192
c) Respecto a la posesión del perito	193
d) Respecto al acta de posesión	193
e) Respecto a la práctica del dictamen	193
f) Respecto a la presentación del dictamen	193
g) Respecto al traslado del dictamen	193
h) Respecto al pago de los honorarios del perito	194
En el sistema acusatorio	195
16.2.3.2 Asunción y valoración del dictamen de peritos	196
El dictamen pericial es un medio de prueba y una declaración de ciencia	197

- Requisitos para la existencia del dictamen pericial 197
- Requisitos para la validez del dictamen 198
- Requisitos para la eficacia probatoria del dictamen 198
- Los informes técnicos de los funcionarios 199
- Sentencia Corte Suprema de Justicia
Sala de Casación Civil y Agraria M.P. Carlos Esteban Jaramillo,
19 de mayo de 1999 - Exp. No. 5130 200

CAPÍTULO XVII LA PRUEBA INDICIARIA

- 17.1 Definición 214
- 17.2 Utilidad e importancia del indicio 215
- 17.3 Naturaleza jurídica 215
- 17.4 Características de la prueba indiciaria 216
- 17.5 Elementos del indicio 216
 - 17.5.1 Elemento subjetivo 216
 - 17.5.2 Elemento objetivo 216
 - 17.5.3 Elemento actividad 217
- 17.6 Estructura lógica del indicio 217
 - Hecho conocido, indicante o indicador 217
 - Hecho desconocido 217
 - Inferencia lógica 218
 - La conclusión 218
- 17.7 Requisitos de validez 218
- 17.8 Valoración del indicio 219
 - Prueba por concurso de indicios 219
- 17.9 Clasificación de los indicios 220
 - Clasificación de los indicios contingentes 220
- 17.10 Las presunciones 222
- 17.11 Características de las presunciones 222
- 17.12 Clasificación 222
 - Sentencia Corte Suprema de Justicia Sala de Casación Penal,
proceso No. 11113 M.P. Carlos Eduardo Mejía Escobar
de octubre 20 de 1999 224

CAPÍTULO XVIII PRUEBA DOCUMENTAL

- 18.1 Generalidades 232

18.2 Ventajas del documento	235
18.3 Funciones jurídicas del documento	235
18.4 Clasificación de los documentos	236
18.5 Elementos del documento	238
18.5.1 Elemento subjetivo	238
18.5.2 Elemento objetivo	239
18.5.3 Elemento actividad	239
18.5.3.1 Producción del documento	239
a) Respecto a la proposición o aportación del documento	240
b) Respecto al decreto de la prueba	241
18.5.3.2 Asunción y valoración de la prueba	241
• Requisitos para la existencia jurídica	241
• Requisitos para la eficacia probatoria	242
• Criterios de valoración	243
• Fecha cierta	243
• Autenticidad de los documentos	244
• Autenticidad de las copias	244
• Documentos privados emanados de terceros	244
18.6 Materia del documento	245
18.7 Reconocimiento de documentos	245
• Diligencia para provocar el reconocimiento	245
18.8 Los anónimos en materia disciplinaria	246
18.9 Documento electrónico	247
18.9.1 Nueva concepción del documento	248
18.9.2 Reconocimiento del documento electrónico como medio de prueba en la legislación colombiana	250
18.9.3 Equivalentes funcionales	251
18.9.4 Eficacia, alcance y valor probatorio del documento electrónico	252
18.9.5 Criterios para la validez del documento electrónico	253
• La autenticidad	253
• La integridad	254
• Confidencialidad	254
18.9.6 Importancia jurídica del documento electrónico en las diferentes ramas del derecho	255
18.9.7 Conservación de documentos en medios electrónicos	255
18.9.8 Creación de un documento (instrumento público electrónico)	256
18.9.9 Manejo de información contenida en correos corporativos	258
Sentencia C-662/00 Libertad informática -intercambio electrónico de informaciones / medios de comunicación- modernización/ acceso a la información escrita y mensaje de datos unidad normativa-aplicación/ valor probatorio de mensajes electrónicos M.P. Fabio Morón D., Junio 8 de 2000	261

ANEXOS

• Ley 734 de 2002	291
• Disposiciones en materia probatoria en el Régimen Disciplinario Militar Ley 836 de 2003	350
• Disposiciones en materia probatoria en el Código Disciplinario del Abogado Ley 1123 de 2007	351
Bibliografía	353