

R. 263

JAIRO PARRA QUIJANO

PROFESOR DE LAS FACULTADES DE DERECHO DE LA
UNIVERSIDAD NACIONAL, EXTERNADO DE COLOMBIA
Y DEL CURSO DE ESPECIALIZACION DEL COLEGIO MAYOR
DEL ROSARIO.

211

**TRATADO
DE LA PRUEBA JUDICIAL
EL TESTIMONIO**

TOMO I



EDICIONES LIBRERIA DEL PROFESIONAL

INDICE DE CONTENIDO

	Pág.
1- DEFINICION DEL TESTIMONIO DE TERCEROS.....	1
2- NUESTRA DEFINICION	3
3- TESTIGO TECNICO	5
Definición	6
4- DIFERENCIAS ENTRE EL PERITO Y EL TESTIGO	12
Tesis de Friedrich Stein sobre la diferencia entre el testigo y el perito	13
5- DEBER DE TESTIMONIAR	15
Naturaleza de ese deber	16
<i>a- Naturaleza contractual</i>	16
<i>b- Acto unilateral del testigo</i>	16
<i>c- Obligación de rendir el testimonio</i>	16
<i>d- Deber Público</i>	16
6- CONTENIDO DEL DEBER DE RENDIR TESTIMONIO	17
7- EL DEBER DE COMPARECER Y SU EFECTIVIDAD.....	19
8- EL JURAMENTO	21
1- Oportunidad del juramento	21
2- Fórmula religiosa o fórmula laica.....	22
El juramento en el derecho canónico	24
9- OBJETO DEL TESTIMONIO EN EL DERECHO COLOMBIANO.....	25
10- MOMENTO EN QUE SE ADQUIERE LA CALIDAD DE TESTIGO.....	27
11- FUNDAMENTO DEL MERITO PROBATORIO DEL TESTIMONIO.....	28
Presunción abstracta de veracidad de los hombres.....	28
Credibilidad concreta de la prueba testimonial	28
12- CLASIFICACION DE LOS TESTIGOS Y SUS TESTIMONIOS	29

13- TESTIGO MENCIONADO	32
Actos en que se puede hablar de testigo mencionado	33
Aplicaciones	36
14- EXCEPCIONES AL DEBER DE TESTIMONIAR	38
A- El secreto profesional	38
Criterio de la Corte sobre quien declara sin levantársele la reserva profesional	40
B- Los ministros de cualquier culto admitido en la República . . .	40
Excepciones al deber de comparecer, pero no de rendir testimonio	41
A) <i>Por la dignidad del cargo</i>	41
B) <i>Por enfermedad o impedimento físico</i>	41
C) <i>Por el lugar de la residencia del testigo</i>	42
D) <i>Por incapacidad</i>	44
E) <i>Excepción propiamente dicha al deber de declarar</i>	44
F) <i>Testimonios de los eclesiásticos en materia penal</i>	45
15- CAPACIDAD PARA TESTIMONIAR	45
a) <i>Sistema tradicional</i>	45
b) <i>Sistema que propugna porque se eliminen todos los motivos de incapacidad e inhabilidad</i>	47
c) <i>Sistema que no establece en principio personas incapaces de declarar</i>	48
d) <i>Sistema Latino</i>	48
Habilidades - Impedimentos - Testigos sospechosos - Tachas, en la Ley 105 de 1931 (C. J.)	49
A- Razón de este estudio	49
B- Normas de la Ley 105 de 1931	51
C- Testigos sospechosos según el C. J. (Ley 105 de 1931)	55
16- INHABILIDADES ABSOLUTAS PARA TESTIMONIAR EN EL ACTUAL CODIGO DE PROCEDIMIENTO CIVIL	56
1- <i>Los menores de 12 años</i>	56
2- <i>Los que se hallen bajo interdicción por causa de demencia</i> . . .	56
3- <i>Los sordomudos</i>	57
17- INHABILIDADES RELATIVAS PARA TESTIMONIAR	58
18- TESTIGOS SOSPECHOSOS	59
19- TACHAS	61
Tachas en materia laboral	63

	De la exclusión y tacha de testigos en el derecho canónico	64
20-	LIMITACIONES A LA EFICACIA DEL TESTIMONIO	65
	Limitaciones a la eficacia del testimonio en la época moderna . . .	66
	Limitaciones a la eficacia del testimonio en Colombia	72
	<i>Historia</i>	72
	Corte Suprema de Justicia	74
	Interpretación del art. 232 del C. de P. C.	77
	Los factores determinantes del indicio grave de que habla el inciso segundo del art. 232 del C. de P. C. no pueden ser controlados en casación	81
21-	PRINCIPIO DE PRUEBA POR ESCRITO	82
	Consideraciones Generales	82
	La confesión judicial incompleta hace las veces de principio de prueba por escrito	92
22-	IMPOSIBILIDAD FISICA O MORAL PARA OBTENER EL DOCUMENTO O EL PRINCIPIO DE PRUEBA POR ESCRITO	93
	Consideraciones Generales	93
	Imposibilidad física o moral para obtener el documento o el principio de prueba escrita en Colombia	96
	Nuestro criterio	97
23-	PERDIDA O DESTRUCCION DEL DOCUMENTO	101
	Nociones Generales	101
	Nuestro concepto	105
	Prueba de la ausencia de culpa	107
	Hechos que se deben probar en caso de destrucción o pérdida del documento	107
24-	PRUEBA DE LOS VICIOS DEL CONSENTIMIENTO	109
	A- Error	109
	B- La prueba de la fuerza	109
	Que sea grave	109
	Que sea determinante	110
	Ilícita	110
	C- El dolo	111
25-	PROMESA DE CELEBRAR UN CONTRATO Y LA PRUEBA TESTIMONIAL	112
	Antecedentes	112
	Requisitos	112

	Contrato de promesa en el derecho comercial.....	113
	Diferencias entre la promesa de contrato comercial y la civil....	114
26-	PRUEBA DE LA SIMULACION	114
	Noción de simulación.....	114
	Elementos esenciales.....	114
	Clases de simulación.....	115
	Cuántos actos hay en la simulación.....	115
	Finalidad de la actividad probatoria en la acción de simulación	116
	Legitimación para incoar la acción de simulación.....	116
	Efectos de los negocios simulados.....	117
	Acción de simulación.....	118
	Simulación, acción declarativa.....	119
	Se puede acudir a la prueba testimonial para acreditar la simula- ción.....	119
27-	SIMULACION EN LOS CONTRATOS DE TRABAJO	120
	Principio de la primacía de la realidad.....	120
	Contrato realidad.....	120
	<i>Hipótesis en que se presenta divergencia entre la realidad y lo documentado o convenido.....</i>	122
	Prueba de la divergencia entre lo pactado y la realidad.....	123
	Comentario especial a la prueba testimonial en materia laboral	125
28-	LA PRUEBA DE LA LESION ENORME Y EL TESTIMONIO	126
	Determinación del precio en el tiempo del contrato.....	127
	Objeto de la promesa.....	127
	Objeto del contrato de compraventa.....	127
	Prueba testimonial.....	128
	Contenido del dictamen de los peritos en la lesión enorme.....	129
	Sustentación del dictamen pericial.....	129
29-	FORMALIDADES PREVIAS AL INTERROGATORIO	130
	Pertinencia y utilidad de las preguntas.....	130
30-	INTERROGATORIO AL TESTIGO	131
	Interrogatorio al testigo de conformidad con el Código Canónico	136
	Audiencia para la recepción del testimonio.....	137
	Acta de la audiencia.....	138
31-	FORMA DEL INTERROGATORIO	139
	A- Preguntas sugestivas.....	139
	B- Significación.....	142

C- Admisibilidad de las preguntas sugestivas	143
D- La pregunta imparcial	144
E- ¿Existen preguntas sugestivas inocuas?	145
Interrogatorio sugestivo	146
Escenario psicológico	146
Tesis de la Corte Suprema de Justicia sobre las preguntas sugestivas	150
32- CAREO	151
Sujetos entre los cuales se puede realizar el careo	151
Importancia del careo	151
Nociones Generales	152
Supuesto específico del careo	154
Procedimiento para el careo	154
Facultad oficiosa del juez para decretar el careo	156
El careo y el tema del proceso	156
33- PRACTICA DE LA PRUEBA TESTIMONIAL POR COMI- SIONADO	157
Noción General	157
Traslado del testigo al lugar donde se viene tramitando el proceso Importancia de las disposiciones contenidas en los arts. 231 del C. de P. C. y 260 del C. de P. P. (aplicable sin ninguna duda a la justicia penal militar)	159
34- TESTIMONIO DE OIDAS	161
Noción General	161
Necesidad del testimonio de oídas	161
Política Legislativa	161
Política Doctrinal	163
Defectos de la prueba testimonial (Testigo de oídas)	163
Grados de la prueba testimonial de oídas	164
Eficacia probatoria del testimonio de oídas	164
Testigo de oídas que dice conocer los hechos por manifestacio- nes de la misma parte que los postula	164
Testigo de oídas que dice conocer los hechos por manifestación de la contraparte de la que los postula	165
Testigo de oídas que dice conocer los hechos por manifestación de un tercero que no aparece postulado como testigo en el proceso	166
35- RUMOR	166

Noción General	166
Definición del rumor	167
Elementos del rumor	167
Leyes básicas del rumor	168
Factor motivador	168
Explicación psicológica del rumor	169
Generalización de la fórmula del rumor	170
Esquema básico de la deformación	170
Conclusión	171
El rumor en el Derecho Penal	172
36- EL RUMOR Y LA LITERATURA	173
a) Fenómeno de nivelación	175
b) Acentuación	175
c) La asimilación	176
Leyenda	176
37- FAMA	178
Consideraciones Generales	178
¿Es la fama o no un medio de prueba?	179
¿Qué prueban los testigos de oídas?	180
Diferencias entre Rumor y Fama	181
38- PRUEBA TESTIMONIAL ANTICIPADA	182
Antecedentes	182
Presupuestos de su admisibilidad	183
Prueba testimonial anticipada cuando se trata de personas de edad avanzada o gravemente enfermas	183
Objeto de la recepción de estas pruebas	183
Quiénes pueden solicitar la prueba testimonial anticipada	184
¿A qué personas se les puede recibir este testimonio?	184
Edad avanzada	184
Personas gravemente enfermas	185
Interpretación teleológica de enfermedad grave	186
Justificación de los presupuestos	186
¿Qué sucede si los presupuestos afirmados por el peticionario no son ciertos?	187
Notificación de la futura contraparte en la forma prevista en el art. 205 del C. de P. C.	188
Justificación de la notificación del art. 205 del C. de P. C.	188

¿Se puede utilizar la notificación del art. 205 del C. de P. C. cuando no se trata de personas gravemente enfermas o de edad avanzada?	189
Requisitos para recepcionar esta prueba	189
Forma de recepcionar el testimonio de personas gravemente enfermas o de edad avanzada	190
Lugar donde se debe recepcionar la prueba testimonial anticipada de personas gravemente enfermas o de edad avanzada	190
Prueba testimonial anticipada con fines judiciales y citación de la futura contraparte	190
Objeto de la recepción de esta prueba	190
A que personas se les puede recibir esta clase de testimonios	190
Requisitos para recepcionar esta prueba	191
Sanción en caso de incumplimiento de los anteriores requisitos	191
Prueba testimonial anticipada con fines judiciales, cuando se exige presentar con la demanda una prueba sumaria	192
Prueba testimonial anticipada sin fines judiciales	192
Interrogatorio anticipado al testigo	192
Peligros de la recepción anticipada de la prueba testimonial	193
Conclusión	194
Prueba testimonial anticipada "ad futuram memoriam para el derecho canónico	195
El Quijote y la prueba testimonial anticipada	195
Tesis de la Corte sobre la prueba testimonial anticipada	198
39- RATIFICACION DEL TESTIMONIO	201
40- RAZON DE LA CIENCIA O CONOCIMIENTO DEL TESTIGO	203
41- REEXAMEN DE LOS TESTIGOS	204
42- NUMERO DE TESTIGOS	205
43- LA LOCUCION Y LA VERDAD	206
44- LAS DIVERGENCIAS MENORES Y LA VERACIDAD DEL TESTIMONIO	208
45- PUENTES SICOLOGICOS, O MULETAS DEL RECUERDO	210
46- REQUISITOS PARA QUE EXISTA PROCESALMENTE UN TESTIMONIO	212
47- REQUISITOS PARA LA VALIDEZ DEL TESTIMONIO	213
1- <i>Previo decreto de la prueba testimonial</i>	213

2- <i>Legitimación para pedir la prueba</i>	213
3- <i>Que el testimonio sea recepcionado en audiencia</i>	213
4- <i>Que sea un acto consciente, libre de coacción</i>	214
48- RECEPCION DEL TESTIMONIO	215
Observaciones	216
Acta	217
49- ESTUDIOS SOBRE ALGUNOS TESTIMONIOS	217
A- Testimonio del anciano	217
B- Testimonio de la mujer	219
Virtudes de observadora	219
Nuestro Concepto	221
<i>Conclusión</i>	222
C- Testimonio del niño	222
Técnica del interrogatorio que se debe formular a los niños	222
Capacidad para testimoniar según la edad	226
D- La embriaguez	227