

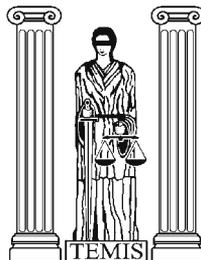
HERNANDO DEVIS ECHANDÍA

Ex profesor de las Facultades de Derecho de la Universidad Nacional de Colombia,  
Libre, El Rosario y Externado de Colombia. Miembro de la Academia Colombiana  
de Jurisprudencia, del Instituto Iberoamericano de Derecho Procesal  
y de los Institutos Español, Mexicano y Argentino de Derecho Procesal.

TEORÍA GENERAL  
DE LA  
PRUEBA JUDICIAL

Tomo I

*Tercera reimpresión  
de la sexta edición*



EDITORIAL TEMIS S. A.  
Bogotá - Colombia  
2019

# ÍNDICE GENERAL

## CAPÍTULO I

### IMPORTANCIA Y DEFINICIÓN DE LAS PRUEBAS JUDICIALES

	PÁG.
1. La noción de prueba trasciende el campo del derecho .....	1
2. Método general para la reconstrucción de cosas, hechos o actos y el judicial probatorio .....	3
3. Importancia de la prueba en el derecho y en el proceso .....	4
4. Qué se entiende por pruebas judiciales. Su diferencia con el derecho probatorio .....	7
5. ¿Existe una teoría general de la prueba, aplicable a los procesos civil, penal, laboral, contencioso administrativo, etc.? .....	8

## CAPÍTULO II

### NOCIÓN O CONCEPTO DE LA PRUEBA. EL DERECHO SUBJETIVO DE PROBAR

6. Naturaleza jurídica del acto probatorio .....	11
7. Concepto o noción procesal de la prueba .....	12
8. Los tres aspectos de la noción de prueba judicial .....	19
9. Diferencia entre prueba y medio de prueba .....	20
10. Qué se entiende por “probar” en el lenguaje común y en derecho procesal ..	20
11. Nuestras definiciones .....	24
12. El derecho subjetivo de probar .....	26

## CAPÍTULO III

### NATURALEZA DEL DERECHO PROBATORIO Y DE LAS NORMAS SOBRE PRUEBAS JUDICIALES

13. Diversas teorías .....	33
a) Primera tesis. Las normas sobre pruebas forman parte exclusivamente del derecho material .....	33
b) Segunda tesis. Las normas sobre pruebas son de naturaleza mixta (procesal y material) .....	33

	PÁG.
c) Tercera tesis. Las normas sobre pruebas son de naturaleza exclusivamente procesal .....	36
d) Cuarta tesis. Las normas sobre pruebas se dividen en dos ramas, procesal y material, cada una con su naturaleza propia .....	37
e) Quinta tesis. Las normas sobre pruebas pertenecen al llamado “derecho justicial”. Noción del derecho justicial .....	38
14. Nuestro concepto .....	42

#### CAPÍTULO IV

##### BREVE HISTORIA DE LAS PRUEBAS JUDICIALES

15. Diversas fases en su evolución .....	47
16. Las pruebas judiciales en Grecia y Roma .....	48
a) En la fase del antiguo proceso romano o “per legis actiones” .....	49
b) Durante el Imperio aparece la fase del procedimiento “extra ordinem” ..	49
c) Por último, en el “período justinianeo” .....	50
17. Las pruebas judiciales en la Europa posterior al Imperio romano .....	51
a) La fase étnica o primitiva .....	51
b) La llamada fase religiosa o mística .....	51
c) La fase legal, mejor denominada del sistema de la tarifa legal .....	53
d) La fase sentimental, mejor denominada de la convicción moral .....	56
e) La fase científica .....	58
18. Evolución del concepto de prueba judicial en el derecho clásico y moderno ..	58
19. Características de los procesos acusatorio e inquisitorio .....	63
I. Características del proceso acusatorio .....	63
II. Características del proceso inquisitorio .....	65
20. Los modernos procesos mixtos .....	66
I. El proceso penal moderno .....	66
II. El proceso civil moderno .....	67
III. El proceso laboral .....	69
IV. Los procesos contencioso administrativo, fiscal y aduanero .....	69

#### CAPÍTULO V

##### LOS DOS SISTEMAS FUNDAMENTALES PARA LA REGULACIÓN DE LA PRUEBA JUDICIAL

21. Sistema dispositivo o inquisitivo .....	71
22. Los dos aspectos del principio dispositivo .....	71
23. Objeciones al proceso civil inquisitivo, en materia de pruebas, y su refutación .....	74
24. Países que lo han consagrado .....	76
25. Sistemas de la tarifa legal o de la libre valoración de las pruebas por el juez ..	77

26. La tarifa legal, mal llamada sistema de las pruebas legales o prueba formal. Qué debe entenderse por “prueba legal” y por “prueba formal” .....	77
a) No existe un sistema mixto .....	79
b) La motivación de la sentencia no es característica de la tarifa legal .....	80
c) Justificación histórica del sistema de la tarifa legal .....	81
d) Ventajas o beneficios del sistema de la tarifa legal .....	82
e) Desventajas o inconvenientes de la tarifa legal .....	86
27. Sistema de la libre apreciación de las pruebas .....	87
a) Las distintas denominaciones .....	88
b) Las formalidades procesales para la validez de la prueba no son limitaciones al sistema de la libre apreciación .....	93
c) Tampoco es esencial para el sistema la libertad de medios de prueba .....	95
d) Las reglas sobre carga de la prueba no afectan la libre apreciación .....	96
e) Las normas contenidas en los códigos sustanciales, sobre formalidades para la validez de ciertos actos o contratos, no excluyen la libre apreciación procesal .....	96
f) Origen histórico del concepto “reglas de la sana crítica” .....	97
g) Inconvenientes que suelen señalársele a la libre apreciación y su refutación .....	98
h) La opinión de los procesalistas modernos sobre la libre apreciación .....	100
i) Nuestro concepto .....	101
j) Países que han consagrado la libre apreciación .....	102
k) Necesaria aclaración sobre el alcance de la libertad de apreciación en el proceso civil .....	102
28. Independencia de los dos sistemas: inquisitivo o dispositivo, y tarifa legal o libre apreciación .....	102
29. Conclusiones sobre este capítulo .....	103

## CAPÍTULO VI

## PRINCIPIOS GENERALES DE LA PRUEBA JUDICIAL

30. Existen principios generales aplicables a la prueba civil, penal, laboral o administrativa .....	107
31. Cuáles pueden ser estos principios .....	107
a) Principio de la necesidad de la prueba y de la prohibición de aplicar el conocimiento privado del juez sobre los hechos .....	107
b) Principio de la eficacia jurídica y legal de la prueba .....	109
c) Principio de la unidad de la prueba .....	110
d) Principio de la comunidad de la prueba, también llamado de la adquisición .....	110
e) Principio del interés público de la función de la prueba .....	111
f) Principio de la lealtad y probidad o veracidad de las pruebas .....	113
g) Principio de la contradicción de la prueba .....	115
h) Principio de igualdad de oportunidades para la prueba .....	116
i) Principio de la publicidad de la prueba .....	117

	PÁG.
j) Principio de la formalidad y legitimidad de la prueba .....	117
k) Principio de la legitimación para la prueba .....	118
l) Principio de la preclusión de la prueba .....	119
ll) Principio de la intermediación y de la dirección del juez en la producción de la prueba .....	120
m) Principio de la imparcialidad del juez en la dirección y apreciación de la prueba .....	122
n) Principio de la originalidad de la prueba .....	122
ñ) Principio de la concentración de la prueba .....	123
o) Principio de la libertad de la prueba .....	123
p) Principio de la pertinencia, idoneidad o conducencia y utilidad de la prueba .....	125
q) Principio de la naturalidad o espontaneidad y licitud de la prueba y del respeto a la persona humana .....	126
r) Principio de la obtención coactiva de los medios materiales de prueba .....	128
s) Principio de la inmaculación de la prueba .....	129
t) Principio de la evaluación o apreciación de la prueba .....	130
u) Principio de la carga de la prueba y de la autorresponsabilidad de las partes por su inactividad .....	131
v) Principio de la oralidad en la práctica de la prueba .....	131
w) Principio inquisitivo en la obtención de la prueba .....	132
x) Principio de la no disponibilidad e irrenunciabilidad de la prueba .....	132
y) Principio de la gratuidad de la prueba .....	132
32. Conclusión sobre este capítulo .....	133
32 bis. El sistema probatorio colombiano y los nuevos códigos de procedimiento .....	133

## CAPÍTULO VII

### OBJETO DE LA PRUEBA JUDICIAL. QUÉ PUEDE SER PROBADO

33. Conveniencia de distinguir adecuadamente las nociones de objeto, tema o necesidad y carga de la prueba .....	135
a) Por objeto .....	135
b) Por necesidad .....	135
c) La carga de la prueba .....	135
34. Estrecha relación entre las nociones de prueba y objeto de la prueba .....	137
35. Noción de objeto de la prueba en las doctrinas europea y americana .....	137
I. Autores que confunden objeto y tema o necesidad de la prueba .....	138
II. Autores que distinguen el objeto y la necesidad de la prueba .....	139
36. Qué es, en definitiva, objeto de prueba judicial .....	147
37. Qué se entiende por “hechos” como objeto de la prueba judicial .....	150
a) Conductas humanas .....	152
b) Hechos de la naturaleza .....	153
c) Cosas u objetos materiales y aspectos de la realidad material .....	153
d) La persona humana .....	155
e) Estados o hechos psíquicos o internos del hombre .....	155

38. La noción de objeto concreto de prueba judicial, en oposición a objeto abstracto .....	157
39. El problema de los juicios como objeto de prueba judicial .....	158
40. ¿Son las reglas o máximas de la experiencia objeto de prueba? .....	163
41. Las normas o reglas jurídicas como objeto de prueba judicial .....	172
42. Cuestiones de hecho y de derecho en relación con la prueba judicial .....	175

## CAPÍTULO VIII

TEMA O NECESIDAD DE PRUEBA. HECHOS QUE DEBEN  
PROBARSE O QUE ESTÁN EXENTOS DE PRUEBA  
EN CADA PROCESO

43. Qué debe entenderse por tema o necesidad de prueba (“thema probandum”). Diferencia con objeto y carga .....	177
44. Hechos que necesitan probarse o que constituyen el tema de prueba en cada proceso; afirmación, admisión y discusión de los hechos .....	179
45. Las normas jurídicas como tema de prueba judicial (cuándo hay necesidad de probarlas) .....	184
a) Normas legales nacionales para el territorio del Estado .....	184
b) Normas nacionales escritas de vigencia local o seccional .....	184
c) Normas consuetudinarias nacionales .....	186
d) Normas legales o consuetudinarias extranjeras .....	189
e) Las reglas o máximas de experiencia .....	191
f) Conclusión sobre este número .....	191
46. Hechos que no necesitan prueba, a pesar de ser parte del presupuesto de he- cho de pretensiones y excepciones .....	192
a) Hechos confesados o admitidos por ambas partes .....	192
b) Hechos presumidos legalmente .....	194
c) Hechos cuya prueba prohíbe la ley .....	195
d) Hechos materia de cosa juzgada o de decisión prejudicial .....	195
e) Hechos inconducentes, no pertinentes o irrelevantes e imposibles .....	195
f) Los hechos indefinidos .....	196
g) Los hechos notorios .....	203
47. El concepto de notoriedad. Diferencia con el conocimiento privado del juez	211
a) La doctrina alemana .....	211
b) La doctrina italiana .....	213
c) La doctrina española .....	215
d) La doctrina sudamericana .....	216
e) Conclusión sobre la doctrina europea y americana .....	217
48. La llamada notoriedad judicial .....	220
49. Son diferentes las nociones de notoriedad y de máximas o reglas de expe- riencia .....	222
50. El conocimiento privado del juez; diferencia con la notoriedad general y ju- dicial .....	222
51. La notoriedad es algo muy diferente a la fama y el rumor públicos .....	223
52. El caso especial de la notoriedad como causa o fuente de un derecho material .	224

## CAPÍTULO IX

## DEL FIN DE LA PRUEBA JUDICIAL

	PÁG.
53. Diferencia entre objeto y fin de la prueba .....	227
54. Diversos puntos de vista para el planteamiento de esta cuestión .....	227
55. Diversas teorías sobre el fin de la prueba judicial .....	228
a) Doctrina que le asigna a la prueba judicial el fin de establecer la verdad .	228
b) Teoría que reconoce como fin de la prueba judicial el obtener el convencimiento o la certeza subjetiva del juez .....	231
c) La tesis que ve como fin de la prueba la fijación de los hechos del proceso ..	236
d) Nuestro concepto .....	238
56. Resultado de la prueba .....	242

## CAPÍTULO X

## SUJETOS Y ÓRGANOS DE LA ACTIVIDAD PROBATORIA

57. La actividad probatoria se realiza por diversos sujetos .....	245
58. No existen propiamente sujetos activos y pasivos de la prueba .....	245
59. Órganos de la actividad probatoria .....	246
60. Diversos sujetos de la actividad probatoria .....	248
a) Sujetos de la proposición de la prueba o proponentes .....	248
b) Sujetos de la ordenación y admisión de la prueba u ordenadores .....	251
c) Sujetos de la recepción de la prueba o receptores .....	251
d) Sujetos de la práctica de la prueba o ejecutores .....	252
e) Sujetos de la contradicción de la prueba o contradictores .....	252
f) Sujetos destinatarios de la prueba .....	252
g) Sujetos de la valoración o apreciación de la prueba .....	253
h) Sujetos de la asunción de la prueba o asunsores .....	254
61. El caso de los árbitros .....	254

## CAPÍTULO XI

FUENTES, MOTIVOS O ARGUMENTOS Y MATERIA  
O FORMAS DE EXPRESIÓN DE LA PRUEBA

62. La noción de fuentes de la prueba .....	255
63. Diferencia entre fuente y medio de prueba .....	258
64. Motivos, argumentos o fundamentos de prueba. Su diferencia con fuentes y medios de prueba .....	259
65. Materia o formas de expresión de la prueba .....	261
66. Procedimientos probatorios .....	261

CAPÍTULO XII

FASES Y ETAPAS DE LA ACTIVIDAD  
PROBATORIA EN EL PROCESO

	PÁG.
67. Las varias fases y etapas de la actividad probatoria en el proceso .....	263
68. La producción u obtención de la prueba y sus requisitos .....	264
I. Requisitos intrínsecos .....	264
II. Requisitos extrínsecos .....	264
69. Averiguación o investigación de la prueba .....	265
70. Aseguramiento o defensa de la prueba .....	265
a) Apoderamiento material preventivo de cosas .....	266
b) Recepción anticipada o prejudicial de la prueba.....	266
c) Coerción oficial para la práctica .....	266
71. Proposición y presentación de la prueba .....	266
72. Admisión y ordenación de la prueba .....	268
73. Recepción o práctica de la prueba .....	270
74. La asunción de la prueba.....	272

CAPÍTULO XIII

LA VALORACIÓN O APRECIACIÓN DE LA PRUEBA

75. Qué se entiende por valoración o apreciación de la prueba judicial.....	273
76. Los dos sistemas fundamentales para la apreciación de la prueba .....	274
77. Las diversas operaciones del proceso mental de valorización o apreciación de la prueba .....	275
a) Los tres aspectos básicos de la función valorativa: percepción, representa- ción o reconstrucción y razonamiento .....	275
b) La fundamental función de la lógica .....	278
c) Pero al lado de la razón y la lógica, actúan la imaginación, la psicología y la sociología, además de otros conocimientos científicos y técnicos ....	281
d) También existe una actividad de la voluntad .....	284
78. Naturaleza de las reglas de apreciación .....	285
79. Solo el juez es sujeto de la actividad valorativa de la prueba .....	287
80. Momento en que se ejerce la actividad valorativa .....	288
81. Fin de la apreciación o valoración de la prueba .....	288
82. Unidad y comunidad de la prueba y apreciación global o de conjunto .....	289
83. Diversas maneras para concebir el trabajo de valoración del juez .....	294
84. Crítica subjetiva o intrínseca y objetiva o extrínseca de los medios de prueba	295
85. Fuerza o valor probatorio de los medios de prueba .....	297
86. Qué se entiende por argumentos de prueba .....	300
87. Grados y límites de la fuerza o el valor probatorio .....	300
88. Apreciación de la prueba de hechos imposibles, improbables o difíciles de probar.....	302

	PÁG.
89. Resultado final de la valoración de la prueba .....	304
90. Efectos de la no convicción o ausencia de certeza, en el proceso civil .....	306
91. Casos en que se atenúa el grado de convicción de la prueba. La atendibilidad o la simple justificación del hecho. Prueba sumaria y prueba “prima facie” .....	309
92. Diferencia entre eficacia probatoria y fuerza obligatoria de ciertos medios, según la persona contra quien se oponen .....	311
93. La inevitable posibilidad de error judicial en la apreciación de la prueba y el necesario carácter objetivo y social que debe tener .....	312

#### CAPÍTULO XIV

#### REQUISITOS INTRÍNSECOS Y EXTRÍNSECOS DE LOS ACTOS DE PRUEBA

94. Cuáles son estos requisitos .....	319
95. La noción de conducencia de la prueba. Diferencias con su admisibilidad y su eficacia .....	321
96. La pertinencia o relevancia de la prueba, o, mejor dicho, del hecho objeto de esta .....	324
a) Es requisito para que el hecho pueda ser objeto concreto de prueba, en un proceso determinado .....	326
b) Es requisito para que el hecho esté incluido en el tema de prueba de cada proceso .....	326
c) No se confunde con la utilidad de la prueba .....	326
d) Corresponde al juez apreciarla y es cuestión de hecho .....	326
e) En qué momento debe examinarse .....	327
f) La pertinencia puede ser mediata o directa e inmediata o indirecta, y debe apreciarse con un criterio amplio .....	327
g) No se requiere que el hecho haya sido alegado en la demanda o en los escritos de excepciones .....	329
h) El caso de los hechos imposibles o inverosímiles .....	330
i) El caso de los hechos inmorales y de prohibida investigación .....	331
97. El requisito de la utilidad de la prueba .....	331
a) Pruebas de hechos imposibles e inverosímiles .....	331
b) Imposibilidad del medio probatorio propuesto con relación al hecho por probar .....	333
c) Imposibilidad jurídica del hecho en razón de una presunción de derecho .....	334
d) Prohibición legal para investigar el hecho o utilizar el medio propuesto con relación al hecho por probar y exigencia de uno diferente .....	334
e) Medios diferentes para probar en contrario de lo que aparece en el exigido por la ley para ese hecho .....	334
f) Pruebas pedidas para demostrar un hecho que goza de presunción legal o de derecho .....	334
g) Pruebas para establecer o desvirtuar hechos declarados en sentencia anterior con valor de cosa juzgada .....	335
h) Pruebas de hechos notorios e indefinidos .....	335

	PÁG.
i) Hechos probados ya plenamente por otros medios .....	336
j) Hechos admitidos o confesados por ambas partes .....	336
k) Hechos no alegados en la demanda ni en su contestación o en los escritos de excepciones .....	337
l) Pruebas simultáneas para un mismo fin u opuestas entre sí .....	337
98. Ausencia de prohibición legal para investigar el hecho .....	338
99. Oportunidad procesal o ausencia de preclusión .....	339
100. Formalidades procesales para la validez de la prueba .....	340
101. Legitimación y postulación para la prueba .....	342
102. Competencia del juez de la causa o del comisionado, según el caso .....	343
103. Capacidad para el acto de prueba y ausencia de impedimentos y de vicios de voluntad en los sujetos u órganos .....	344

#### CAPÍTULO XV

#### DE LA PRUEBA TRASLADADA Y SUS REQUISITOS ESPECIALES

104. Qué es prueba trasladada .....	349
105. Pruebas practicadas en procesos entre las mismas partes o entre partes total o parcialmente distintas .....	349
106. Cuándo es posible la ratificación y en qué consiste .....	350
107. No puede suplirse el traslado de la prueba con la relación y las conclusiones que sobre ella aparezcan en las motivaciones de una sentencia anterior entre las mismas partes .....	351
108. Pruebas practicadas extrajuicio .....	351
109. Pruebas practicadas en un proceso anulado .....	351
110. El caso de la acumulación de procesos .....	354
111. Pruebas de un proceso penal o de otra jurisdicción no civil .....	355
112. Pruebas de proceso caducado o terminado .....	356
113. Pruebas en proceso terminado por desistimiento. Transacción o arbitramento .....	357
114. Pruebas de proceso extranjero .....	358
115. Requisitos de las copias para el traslado de pruebas .....	358

#### CAPÍTULO XVI

#### VIGENCIA DE LA LEY SOBRE PRUEBAS EN EL TIEMPO Y EN EL ESPACIO

116. La vigencia de la ley sobre pruebas no es siempre la de la ley procesal en general .....	361
117. Vigencia en el tiempo de la ley sobre pruebas .....	361
a) Leyes sobre admisibilidad procesal de los medios de la prueba .....	362
b) Leyes sobre formalidades para la presentación o solicitud, decreto y práctica de las pruebas .....	363

	PÁG.
c) Leyes reguladoras del valor de convicción de cada medio, o del conjunto llevado al proceso .....	363
d) Leyes que modifican los medios exigidos para establecer ciertos hechos	365
e) Leyes que determinan los medios necesarios para la validez o existencia de ciertos actos jurídicos materiales, es decir, “ad substantiam actus” .....	368
f) Vigencia de las leyes sobre carga de la prueba y presunciones .....	370
118. Vigencia de la ley sobre pruebas en el espacio .....	371

## CAPÍTULO XVII

### LA NOCIÓN DE CARGA PROCESAL EN GENERAL Y DE CARGA DE LA PRUEBA EN PARTICULAR

119. La noción de carga procesal en la teoría general del derecho .....	375
120. Planteamiento del problema .....	376
121. Diversas teorías sobre la noción de carga procesal .....	378
a) Tesis según la cual la carga es una categoría de obligación .....	378
b) Tesis que considera la carga como un vínculo jurídico impuesto para la protección del interés público .....	380
c) Tesis que define la carga como un deber libre .....	380
d) Tesis que radica la noción de carga en la titularidad del interés que existe en su observancia .....	381
e) Tesis que diferencia la carga de la obligación, y que, no obstante, la coloca en el grupo de las relaciones jurídicas pasivas, como acto jurídicamente necesario, pero en interés propio, cuya inejecución, siendo lícita, acarrea sanción económica .....	382
f) Tesis que distingue la carga de la obligación y el diferente interés que en ellas radica, le da mayor realce a la libertad del sujeto de la primera, pero le asigna el carácter de imperativo del propio interés .....	388
g) Tesis que considera la carga como una facultad o poder de obrar libremente en beneficio propio, siendo lícito abstenerse de hacerlo y, por tanto, sin que haya coacción ni sanción, y sin que exista un derecho de otro a exigir su observancia .....	390
h) Nuestro concepto .....	396
122. Breve historia de la noción de carga de la prueba .....	401
123. Qué debe entenderse por carga de la prueba .....	405
124. Aspectos subjetivo y concreto, objetivo y abstracto de la carga de la prueba	408
125. Crítica a la clasificación de la carga de la prueba en subjetiva y objetiva, concreta y abstracta, formal y material .....	410
a) Carga de la prueba subjetiva y objetiva .....	411
b) Carga abstracta y concreta de la prueba .....	416
c) Carga de la prueba formal y material .....	419
126. Características esenciales de la regla sobre la carga de la prueba .....	419
a) Forma parte de la teoría general de la aplicación del derecho .....	420
b) Es una regla general para toda clase de procesos .....	420
c) Contiene una regla de juicio para el juez y una pauta para la actividad probatoria de las partes .....	420

d) No determina quién debe llevar la prueba, sino quién asume el riesgo de que no se produzca .....	421
e) Debe ser una regla objetiva consagrada en la ley .....	421
f) Su aplicación constituye una cuestión de derecho .....	422
g) Debe apreciarse con un criterio objetivo. Los casos de dificultad, imposibilidad y obstrucción de la prueba .....	422
h) Es una regla sustitutiva o sucedánea de la la prueba y, por tanto, eventual .....	424
i) Solo se aplica por el juez a hechos alegados y controvertidos (lo segundo, si la ley admite para ellos la prueba de confesión) y no exentos de prueba ....	425
j) Su influencia se extiende a todo el proceso, pero se aplica por el juez en el momento de decidir .....	426
k) Regula la premisa menor del llamado silogismo judicial .....	427
l) Es independiente del sistema de valoración de las pruebas y de los deberes de veracidad, lealtad y probidad que tienen las partes .....	427
ll) Se determina no solo por la situación inicial del proceso, sino por circunstancias posteriores .....	428
m) Tiene aplicación no solo a las cuestiones sustanciales discutidas en el proceso, sino también a otras de carácter procesal .....	428
n) Se diferencia del objeto y del tema o necesidad de la prueba .....	429
o) Es una noción compleja .....	429
p) Está consagrada en todos los códigos sustanciales y de procedimiento, expresa o implícitamente .....	429
127. Importancia de la noción de carga de la prueba .....	429
128. Fundamento de la noción de carga de la prueba y de su distribución .....	430
129. Criterio o regla general de distribución de la carga de la prueba .....	432
a) Tesis que impone al actor la carga de probar, pero le da este carácter al demandado que excepciona .....	433
b) Teoría que impone la prueba a quien afirma y que exime de ella a quien niega .....	435
c) Tesis que exige al demandante probar los hechos en que se basan sus pretensiones y al demandado los que fundamentan sus excepciones .....	440
d) Teoría de lo normal y lo anormal (regla y excepción) .....	440
e) Teoría que impone la prueba a quien pretenda innovar .....	442
f) Teoría que recurre a la naturaleza constitutiva, o por el contrario, extintiva, invalidativa o impeditiva de los hechos .....	444
g) Teoría que impone a cada parte la carga de probar los presupuestos o supuestos de hecho, de la norma jurídica que le es favorable .....	451
h) Teoría que distribuye la carga de probar según la posición de las partes respecto del efecto jurídico perseguido .....	458
130. Nuestro concepto .....	462
1) No se trata de fijar quién debe llevar la prueba, sino quién asume el riesgo de que falte .....	462
2) Los criterios de la normalidad y la innovación solo sirven como guías de una política legislativa .....	463
3) Las máximas romanas “onus probandi incumbit actore, reus in excipiendo fit actor” y “ei incumbit probatio qui dicit, non qui negat” y sus equivalentes, pueden adaptarse a los conceptos modernos .....	463

	PÁG.
4) El criterio de lo constitutivo o impeditivo o extintivo, no sirve para elaborar la regla general .....	464
5) Cuál es el criterio correcto .....	465
6) La regla general para su distribución .....	468
131. Carácter procesal de las normas sobre carga de la prueba .....	471
132. Casos concretos sobre carga de la prueba .....	472
a) Cuando se alega expresa o implícitamente que no existen personas con mejor o igual derecho a recibir lo pretendido .....	472
b) Carga de la prueba del dolo, de la buena y la mala fe, del error, la violencia y la ignorancia .....	472
c) Carga de la prueba de la culpa .....	473
d) Carga de la prueba del nacimiento de obligaciones y de su cumplimiento o incumplimiento .....	475
e) El caso especial de los vicios ocultos de la cosa vendida o arrendada .....	477
f) Carga de la prueba de la inaplicación de las normas legales supletorias o subsidiarias .....	478
g) La carga de probar la falsedad o autenticidad de documentos .....	479
h) La carga de la prueba en materia de prescripción .....	479
i) La carga de la prueba en los juicios reivindicatorios .....	480
j) La carga de la prueba en los juicios de petición de herencia .....	481
k) La carga de la prueba en los juicios posesorios .....	482
l) La carga de la prueba en los procesos ejecutivos y similares .....	482
m) La carga de la prueba en los procesos sobre simulación o nulidad de contratos .....	484
n) La carga de la prueba en el caso de las negaciones .....	485
o) La carga de la prueba en las acciones de declaración negativa .....	486
p) La carga de la prueba en los casos de afirmaciones indefinidas .....	487
q) La carga de la prueba en cuestiones procesales .....	487
r) Observación final: la regla general del artículo 177 del Código de Procedimiento Civil colombiano .....	488

## CAPÍTULO XVIII

### VALOR DE LOS PACTOS O CONTRATOS SOBRE PRUEBAS

133. Diversos pactos o contratos sobre pruebas .....	489
134. La opinión de los autores sobre estos pactos o contratos .....	489
135. Nuestro concepto .....	494

## CAPÍTULO XIX

### CLASIFICACIÓN DE LAS PRUEBAS JUDICIALES

136. Diversos criterios para clasificar las pruebas judiciales .....	497
--	-----

	PÁG.
137. La clasificación principal o verdadera .....	497
a) Según su objeto (pruebas directas e indirectas; pruebas principales o accesorias) .....	497
b) Según su forma (pruebas escritas y orales) .....	503
c) Según su estructura o naturaleza (pruebas personales y reales o materiales) .	504
d) Según su función (pruebas históricas y críticas o lógicas) .....	504
e) Según su finalidad (prueba de cargo y de descargo o contraprueba; pruebas formales y sustanciales) .....	506
f) Según su resultado (pruebas plenas, perfectas o completas, e imperfectas o incompletas, mal llamadas también semiplenas; pruebas veraces y falsas) .....	508
g) Según el grado o categoría (pruebas primarias o de primer grado y secundarias o de grado posterior; principales y supletorias) .....	510
h) Según los sujetos proponentes de la prueba (prueba de oficio, de partes y de terceros). .....	512
i) Según la oportunidad o el momento en que se producen (procesales o judiciales y extrajudiciales; preconstituidas y casuales) .....	513
j) Según su contradicción (sumarias o controvertidas) .....	513
k) Según su utilidad (pruebas conducentes e inconducentes, pertinentes e impertinentes o irrelevantes, útiles e inútiles, posibles e imposibles) .....	514
l) Según sus relaciones con otras pruebas (pruebas simples y compuestas o complejas; concurrentes y contrapuestas) .....	515
m) Según su licitud o ilicitud (pruebas lícitas e ilícitas) .....	516
138. Clasificación secundaria o accesoria .....	526

## CAPÍTULO XX

### DE LOS DIVERSOS MEDIOS DE PRUEBA

139. La noción de medio de prueba. Su diferencia con fuente y motivo o argumento .....	527
140. Los medios de prueba ¿deben ser libres o taxativamente determinados? .....	530
141. Clasificación de los medios de prueba .....	532
142. ¿La enumeración legal de los medios de prueba tiene carácter exhaustivo? ..	534
143. Inadmisibilidad de medios convencionales .....	535
144. El conocimiento privado del juez no es medio de prueba .....	536
145. Distinción entre medio y sucedáneo de prueba .....	536

## CAPÍTULO XXI

### DECLARACIÓN DE PARTE Y PRUEBA DE CONFESIÓN

146. Del testimonio en general, como fuente de prueba .....	539
147. La declaración de parte como acto procesal .....	540
a) Declaraciones procesales y extraprocerales de parte .....	540
b) Declaraciones documentales y orales de parte .....	540

c) Declaraciones de parte, por iniciativa propia o espontánea y por interrogatorio .....	541
d) Declaraciones formales e informales de parte .....	541
e) Declaraciones de parte con fines probatorios y con fines constitutivos, informativos o aclaratorios .....	541
f) Declaraciones procesales de parte mediante interrogatorio libre o informal y por interrogatorio regulado o formal del juez o del adversario .....	542
g) La declaración de parte en el juramento decisorio o estimatorio .....	543
148. El interrogatorio de las partes en el proceso civil. Necesidad del libre interrogatorio por el juez y la parte contraria .....	543
149. Interrogatorio informal de la parte por el juez, con fines aclarativos (interrogatorio “ad clarificandum”) .....	545
150. Interrogatorio de la parte con fines específicos de prueba .....	549
a) Interrogatorio informal de parte con fines específicos de prueba .....	549
b) Interrogatorio formal de parte, con fines probatorios .....	552
151. La confesión propiamente dicha .....	555
152. Requisitos para la existencia de la confesión .....	556
a) Debe ser una declaración de parte .....	556
b) Debe ser declaración personal, a menos que exista autorización legal o convencional para hacerla a nombre de otro .....	557
c) Debe tener por objeto hechos .....	558
d) Los hechos sobre que versa deben ser favorables a la parte contraria .....	559
e) Debe versar sobre hechos personales del confesante o sobre su conocimiento de hechos ajenos .....	563
f) La declaración debe tener siempre una significación probatoria .....	564
g) Debe ser consciente (el problema de la voluntariedad de la confesión y del “animus confitendi” y sus diversos significados) .....	565
h) Debe ser expresa y terminante. (La cuestión de si existe confesión en los interrogatorios) .....	578
i) Capacidad jurídica del confesante .....	583
j) Que la declaración no sea el resultado de métodos violentos o artificiales que destruyan la voluntariedad del acto .....	585
k) Debe ser seria .....	588
153. Requisitos para la validez de la confesión .....	589
a) La plena capacidad del confesante, salvo excepción consagrada en la ley .....	590
b) Libre voluntad del confesante o ausencia de coacción .....	593
c) El cumplimiento de las formalidades procesales de tiempo, modo y lugar, cuando es confesión judicial provocada .....	594
d) Que no exista otra causal de nulidad que vicie la confesión, cuando es judicial .....	596
154. Requisitos para la eficacia de la confesión .....	597
a) La disponibilidad objetiva del derecho o de la obligación que se deduce del hecho confesado .....	597
b) La legitimación para el acto, si es de representante o apoderado .....	598
c) Su conducencia o idoneidad como medio de prueba del hecho confesado o la aptitud legal para probar ese hecho .....	600

d) La pertinencia del hecho confesado, en relación con el litigio o el proceso voluntario .....	601
e) Que el hecho haya sido alegado por las partes, a menos que sea accesorio, o que la ley autorice su consideración oficiosa por el juez .....	601
f) Que la confesión tenga causa y objeto lícitos y que no sea dolosa ni fraudulenta .....	602
g) Que la voluntad del confesante no esté viciada por error de hecho o dolo, cuya prueba autorice su revocación .....	605
h) Que la ley no prohíba investigar el hecho .....	605
i) Que el hecho sea metafísica y físicamente posible .....	605
j) Que el hecho confesado no sea contrario a otro que goce de notoriedad ..	606
k) Que el hecho confesado no esté en contradicción con las máximas generales de la experiencia. ....	606
l) Que el hecho confesado sea jurídicamente posible, por no existir presunción “iuris et de iuri” o cosa juzgada en contrario .....	607
m) No existir prueba en contrario, cuando la ley la autoriza .....	608
n) Que se pruebe oportunamente el hecho de la confesión, si es extrajudicial .....	609
ñ) Oportunidad procesal de su concurrencia, cuando es confesión judicial espontánea, o de su prueba, si tuvo lugar en otro proceso o extrajudicialmente .....	610
155. Requisitos especiales de la confesión judicial .....	610
a) Que se haga en un proceso o en diligencia judicial previa, es decir, a un juez en ejercicio de sus funciones .....	610
b) Que el juez sea competente, si lo exige expresamente la ley .....	612
c) No es indispensable que ocurra en el mismo proceso, salvo que una norma legal lo exija .....	613
156. Confesión, admisión y reconocimiento. Sus analogías y diferencias .....	616
a) La noción de admisión y sus diferencias con la confesión .....	616
b) La noción de reconocimiento; diferencias con la confesión y la admisión .....	620
157. Naturaleza jurídica de la confesión .....	624
1ª) Tesis que considera la confesión como declaración bilateral de voluntad, de naturaleza sustancial y negocial, de derecho privado .....	624
2ª) Tesis que sostiene que la confesión es una declaración unilateral de voluntad, de naturaleza sustancial y negocial, de derecho privado .....	626
3ª) Tesis que considera la confesión como un acto de voluntad, y, por tanto, como un negocio jurídico, pero de naturaleza procesal, y no un medio de prueba .....	627
4ª) Tesis que le asigna a la confesión el doble carácter de acto de voluntad o de negocio procesal y de medio de prueba .....	628
5ª) Tesis que considera la confesión de naturaleza sustancial, pero no negocial, y que le niega el carácter de medio de prueba .....	630
6ª) Tesis que estima la confesión como de naturaleza sustancial, pero no negocial y que le reconoce el carácter de medio de prueba .....	631
7ª) Tesis que le reconoce a la confesión naturaleza procesal y de derecho público, no negocial, pero que niega que sea un medio de prueba .....	633
8ª) Tesis que considera la confesión como una declaración de verdad, de naturaleza procesal y un medio de prueba .....	635

9ª) Tesis que considera la confesión como una declaración de ciencia o conocimiento, de naturaleza procesal y un medio de prueba .....	637
10) Nuestra opinión .....	639
158. Nuestras definiciones de confesión en general y de confesión judicial en particular .....	641
159. Distintas clases de confesión .....	643
160. Sujetos del acto confesorio .....	644
161. La disponibilidad de la confesión o su provocación .....	645
162. Fundamento o razón de ser del valor probatorio de la confesión .....	647
163. Valor probatorio de la confesión judicial y extrajudicial .....	649
164. Confesiones contradictorias, orales o en documentos públicos o privados	651
165. La confesión y el estado civil de las personas .....	656
166. La prueba de la confesión .....	658
167. Apreciación de la confesión por el juez .....	659
168. Indivisibilidad o inescindibilidad de la confesión. Cuándo es divisible la declaración de parte .....	664
a) Diversos sistemas .....	666
b) El actual sistema legal colombiano .....	675
c) Cuándo existe confesión cualificada o compleja indivisible .....	676
d) Cuándo existe confesión compuesta, o mejor dicho, declaración compuesta divisible .....	677
e) Casos en que se prescinde del hecho adicionado, no obstante existir conexión jurídica íntima cuando esté en contradicción con una presunción o cosa juzgada, o con pruebas de otra clase o con otro hecho notorio, o aparezca imposible física o metafísicamente. ....	680
f) Qué ocurre cuando hay otra prueba del hecho confesado .....	680
g) La admisión es indivisible en las mismas condiciones que la confesión, pero no el reconocimiento de la demanda o las excepciones .....	681
h) Indivisibilidad de la confesión en el proceso penal .....	681
169. Efectos de la confesión respecto a los litisconsortes y sucesores del confesante y a los terceros .....	684
170. La llamada revocación de la confesión, o mejor dicho, su retractación o rectificación .....	686
171. Cuáles son las causas de revocación o retracto de la confesión .....	691
a) El error de derecho .....	691
b) Cuando existe error de hecho o error de derecho .....	691
172. La prueba del error de hecho .....	697
173. Otros problemas relacionados con la revocación o el retracto de la confesión	706
a) Caso del error motivado por un lapsus de lenguaje oral o escrito (error ostativo) .....	706
b) Dolo de la parte contraria o de terceros .....	707
c) Casos de la confesión simulada o fraudulenta .....	709
d) Caso de la confesión obtenida por violencia física, psicológica o moral	709
e) La incapacidad del confesante .....	712
f) Retracto de la confesión ficta o presunta .....	712

	PÁG.
174. Las posiciones o el interrogatorio de parte .....	713
a) Breves comentarios sobre el origen histórico y su regulación en los códigos actuales .....	713
b) Naturaleza jurídica del interrogatorio .....	717
c) Sobre qué hechos debe versar el interrogatorio .....	717
d) Quién puede ser citado a posiciones o interrogatorio. Cuándo pueden absolverse por apoderado o representante .....	719
e) Cómo deben redactarse las preguntas .....	722
f) Cuándo puede decirse que quien pregunta confiesa .....	723
g) Efectos jurídicos de la citación .....	724
h) Consecuencias de no comparecer o permanecer en su casa, para la diligencia; primer caso de confesión ficta o presunta .....	724
i) El juramento del absolvente .....	725
j) Cómo se debe responder a las preguntas .....	726
k) Consecuencias de la negativa a responder o de hacerlo evasivamente; segundo caso de confesión ficta o presunta .....	727
l) Apreciación de las respuestas .....	729
175. La confesión extrajudicial y sus problemas .....	730
a) Cuándo existe confesión extrajudicial .....	730
b) La confesión extrajudicial requiere los mismos requisitos generales de la judicial, para su existencia, validez y eficacia .....	730
c) Requisito especial de la confesión extrajudicial (su prueba oportuna) .....	731
d) Cómo se prueba esta confesión .....	731
e) La confesión extrajudicial en materia comercial .....	733
f) Naturaleza de la confesión extrajudicial .....	733
g) Su divisibilidad o indivisibilidad .....	734
h) Su apreciación por el juez y su valor probatorio .....	734
176. Diferencias entre la confesión en el proceso civil y el proceso penal .....	735
177. Semejanzas de la confesión en lo civil y lo penal .....	737

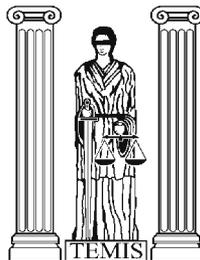
HERNANDO DEVIS ECHANDÍA

Ex profesor de las Facultades de Derecho de la Universidad Nacional de Colombia,  
Libre, El Rosario y Externado de Colombia. Miembro de la Academia Colombiana  
de Jurisprudencia, del Instituto Iberoamericano de Derecho Procesal  
y de los Institutos Español, Mexicano y Argentino de Derecho Procesal.

TEORÍA GENERAL  
DE LA  
PRUEBA JUDICIAL

Tomo II

*Tercera reimpresión  
de la sexta edición*



EDITORIAL TEMIS S. A.  
Bogotá - Colombia  
2019

# 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 testificar .....	50
201. Excepciones al deber de testificar 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 testimonios recibidos .....	103
j) Que no exista una expresa prohibición legal para la recepción del testimonio 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 percepción que debía utilizar para el conocimiento del hecho objeto de su testimonio .....	110
g) Una capacidad memorativa normal del testigo de acuerdo con la antigüedad 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 hecho 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 fundamento 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 contradictorios 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 aparezcan 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 contrario .....	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

	PÁG.
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 imposibilitado física o mentalmente, antes de ratificarlo .....	237

	PÁG.
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

	PÁG.
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

	PÁG.
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

	PÁG.
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

	PÁG.
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 in- consciencia, 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 formali- dades 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

	PÁG.
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

	PÁG.
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