

## ÍNDICE GENERAL

### **Primera parte** **EL RÉGIMEN PROBATORIO EN LOS SISTEMAS DE** **GESTIÓN PROCESAL PENAL**

#### Capítulo primero

##### **Los sistemas de gestión procesal penal**

1. Importancia de conocer los sistemas de gestión procesal en relación con la actividad probatoria .....	5
2. Cuando se niega una prueba. ....	6
3. Cuando la prueba se utiliza para alterar términos procesales. ....	6
4. Clasificación de los sistemas procesales occidentales .....	8
5. Sistemas procesales fundados en la costumbre y en la estructura acusatoria .....	8
5.1. El sistema anglosajón .....	10
5.2. El sistema procesal penal de Estados Unidos de América .....	10
6. Sistemas de gestión procesales penales colombianos .....	11
6.1. Sistema de gestión procesal penal ordinario .....	11
6.2. Sistema procesal penal especial .....	14
6.3. Sistema procesal penal para el conflicto armado .....	16
6.3.1. Sistema de gestión procesal para la normalización .....	16
6.3.2. Sistema de gestión procesal de justicia transicional .....	17
6.3.3. Justicia especial para la paz .....	18

#### Capítulo segundo

##### **Estructura del sistema acusatorio**

1. Etapas del proceso penal acusatorio .....	21
2. Etapa-preprocesal o de investigación .....	24
3. Etapa procesal o del juicio o de juzgamiento .....	24
3.1. Audiencia de formulación de cargos .....	25
3.2. Audiencia preparatoria .....	25
4. Juicio oral .....	25
4.1. Previsión al acusado .....	26
4.2. Presentación de la teoría del caso .....	26
4.3. Actividad probatoria .....	26
4.4. Alegatos de las partes e intervinientes .....	26
4.5. Clausura del debate .....	27
4.6. Sentencia .....	27

#### Capítulo tercero

##### **Los hechos jurídicamente relevantes, su demostración y finalidad**

1. Métodos para obtener y demostrar los hechos jurídicamente relevantes .....	29
2. Necesidad de estudiar los medios cognitivos de la investigación .....	31

## **Segunda parte**

### **EL PRE-PROCESO Y LA CONSTRUCCIÓN DE LA CAUSA PROBABLE**

#### Capítulo primero

##### **La causa probable para acusar**

1. Exigencia de la prueba de la relación causal ..... 35
2. La probabilidad de los acontecimientos ..... 37
3. La doctrina norteamericana de la causa probable para construir un caso..... 44
4. La doctrina norteamericana de la sospecha razonable para construir un caso ..... 44

#### Capítulo segundo

##### **Programa metodológico**

1. El programa metodológico y los derechos fundamentales ..... 49
2. Modelo de protocolo latinoamericano de investigación de las muertes violentas de mujeres por razones de género ..... 49
3. Dirección y coordinación del plan metodológico..... 50
4. Asuntos complejos del programa metodológico ..... 51
  - 4.1. La subordinación de policía judicial ..... 51
  - 4.2. El concepto que se tiene sobre el programa metodológico ..... 53

#### Capítulo tercero

##### **Órganos de indagación e investigación pre-procesales**

1. La institución investigadora ..... 56
2. Órganos de policía..... 56
  - 2.1. Órganos de actividad de policía ..... 56
  - 2.2. Órganos de actividad de policía judicial ..... 58
  - 2.3. Autoridades que cumplen funciones de policía judicial..... 59

#### Capítulo cuarto

##### **Los medios cognoscitivos criminalísticos**

1. Objetivo de la criminalística y del criminalístico..... 62
  - 1.1. Con respecto a la persona del criminalista ..... 63
  - 1.2. En cuanto a sus contenidos funcionales generales ..... 63
  - 1.3. En cuanto a la función que cumple para el proceso oral acusatorio..... 64
2. Clasificación de la criminalística ..... 64
  - 2.1. Criminalística técnica o actividad de policía judicial..... 65
  - 2.2. Criminalística científica o ciencias forenses ..... 66
  - 2.3. Criminalística improvisada ..... 66
3. Principios criminalísticos ..... 67
4. Aplicación de los métodos criminalísticos ..... 68
  - 4.1. La observación ..... 68
  - 4.2. La medición y descripción ..... 68

4.3. La comparación .....	69
4.4. El experimento .....	69
5. Disciplinas de interés criminalístico .....	70
6. Facultades regladas del criminalista .....	70
6.1. Inspección del lugar del hecho .....	70
6.2. Inspección de cadáver.....	71
6.3. Identificación de personas .....	71
6.4. Facultad de entrevistar.....	71
6.5. Obtener muestras para examen.....	71
6.6. La actuación de los criminalistas, especialmente la del sector estatal es reglada.....	71

### Capítulo quinto

#### Los medios cognitivos y su reserva durante la indagación y la investigación

1. Elementos materiales probatorios y evidencia física.....	73
2. Naturaleza de los elementos materiales probatorios y evidencia física.....	75
3. Legalidad y valor de los elementos y evidencias físicas .....	75
4. Su no incorporación como medios de prueba ni como prueba en el juicio oral .....	76
5. El problema de la reserva durante la investigación .....	77
5.1. Parámetros que deben seguirse en las respuestas a los derechos de petición .....	79
5.2. La restricción de acceso a un proceso judicial o a alguno de los componentes del expediente debe estar explícitamente definida en la ley .....	81
5.3. Grupo de derechos que no pueden estar limitados .....	86
5.4. Las peticiones que se formulen a los jueces deben diferenciarse .....	87
5.5. Las funciones de las autoridades judiciales y el vínculo de éstas con las partes e intervinientes .....	88

### Tercera Parte

#### EL JUICIO ORAL Y LA ACTIVIDAD PROBATORIA

##### Título primero

##### La prueba

##### Capítulo primero

##### El concepto de prueba

1. Como sinónimo de actividad probatoria o medio de prueba .....	104
1.1. La prueba es acreditar la bondad de algo .....	104
1.2. Es conocimiento dirigido a la verificación.....	107
1.3. La prueba es un hecho supuesto .....	107
1.4. Es un método jurídico de verificación.....	108
1.5. Es un medio que sirve para dar el conocimiento de un hecho.....	108

1.6. Es una actividad probatoria .....	109
1.7. Son los diversos medios allegados al proceso.....	109
2. Como razón que pone en evidencia un hecho .....	109
2.1. Prueba es lo que sirve de fundamento a una razón.....	109
2.2. Suma de motivos que producen la certeza .....	110
2.3. Son los medios que llevan a la certeza .....	110
2.4. Lo que persuade de una verdad .....	110
2.5. Es el resultado que tratan de obtener los medios de prueba.....	110
2.6. Todo lo que sirve para dar certeza.....	111
3. En procura de una conclusión .....	111

### Capítulo segundo

#### Clasificación de la prueba

1. Según la capacidad para demostrar la esencia.....	113
2. División de la capacidad de la prueba .....	114
2.1. Prueba plena, perfecta o completa.....	114
2.2. Prueba semiplena, deficiente o incompleta .....	114
3. Censura a la clasificación .....	114
3.1. La denominación de prueba incompleta no tiene sentido .....	114
3.2. La división aparece como consecuencia de la tarifa legal.....	114
4. Según la manera como conduce a la certeza .....	115
4.1. Prueba directa.....	115
4.2. Prueba indirecta.....	116
5. Otras propuestas .....	116

### Capítulo tercero

#### Elementos que concurren a la formación de la prueba

1. El debido proceso probatorio y la consecuencia de su violación .....	117
2. La hipótesis .....	118
2.1. Características de la hipótesis .....	119
2.2. Clases de hipótesis .....	119
2.2.1. Hipótesis descriptiva .....	119
2.2.2. Hipótesis causal o explicativa .....	120
2.3. Importancia de la hipótesis.....	120
3. El órgano de prueba.....	124
4. El objeto de prueba.....	128

### Capítulo cuarto

#### Finalidad de la prueba

1. Enlazar o vincular las dos partes de la norma .....	134
2. Establecer o averiguar la verdad .....	134

2.1. Clases de verdades.....	135
2.1.1. Verdad real u objetiva .....	135
2.1.2. Verdad formal, subjetiva o histórica .....	135
2.1.2. Verdad supponible.....	136
2.1.4. Verdad efectiva .....	136
2.1.5. Verdad judicial o administrativa .....	136
2.1.6. Proceso referido a la investigación integral.....	136
2.2. Prevalencia de verdades .....	137
2.2.1. Prevalencia de la verdad formal .....	137
2.2.2. No interesa la distinción entre verdades .....	137
2.2.3. Comentario a la distinción entre verdades.....	137
3. Servir de presupuesto sustancial de algunas providencias .....	138
4. La prueba estructura el derecho a la defensa .....	138
4.1. La certeza como sinónimo de verdad .....	139
4.2. La certeza como un concepto no relacionado con la verdad .....	140
4.3. La certeza como expresión de legalidad.....	141
5. La prueba sirve para verificar la hipótesis .....	141
6. La finalidad de la prueba en el derecho comparado .....	142

#### Capítulo quinto

##### **Procedencia de la prueba, pertinencia, conducencia, racionalidad y utilidad**

1. Elementos que integran la procedencia de la prueba.....	145
1.1. Pertinencia .....	145
1.2. Conducencia .....	146
1.3. Utilidad.....	147
1.4. Racionalidad del medio probatorio .....	147
2. La obligación de explicar de manera sucinta y clara la pertinencia .....	147
3. El precedente jurisprudencial como tema de prueba .....	150
4. El registro de otras actuaciones procesales como tema de prueba o como medio de prueba .....	150

#### Capítulo sexto

##### **Derecho a la prueba**

Derecho a la prueba .....	153
---------------------------	-----

#### Título segundo

##### **El medio de prueba en sus aspectos generales**

##### Capítulo primero

##### **El concepto de medio de prueba**

El concepto de medio de prueba.....	157
-------------------------------------	-----

## Capítulo segundo

### Los medios de prueba en la edad media

1. Antecedentes .....	163
1.1. Éxodo .....	163
1.2. Deuteronomio.....	164
1.3. Números .....	164
1.4. Daniel .....	166
2. Los medios probatorios de las ordalías o juicios de Dios.....	167
2.1. De carácter general.....	168
2.2. De carácter particular .....	168
2.2.1. Duelo judicial.....	168
2.2.2. Sorteo .....	169
2.2.3. Juramento de la eucaristía .....	169
2.2.4. La cruz.....	169
2.2.5. Pan bendito.....	170
2.2.6. Prueba del agua .....	170
2.2.7. Prueba del fuego.....	171
2.2.8. Del féretro .....	171
3. La tortura .....	171

## Capítulo tercero

### Clasificación de los medios de prueba

1. Según la doctrina .....	173
2. Teniendo en cuenta la realidad fáctico-jurídica.....	177
2.1. Según las vías empleadas .....	177
2.2. Vías de hecho .....	179
2.2.1. Determinación de la vía de hecho .....	179
2.2.2. Algunas concepciones doctrinales.....	179
a. Violación flagrante y grosera de la Constitución.....	179
b. Desconocimiento sutil de la Ley procesal .....	179
c. Desvinculación por entero del imperio de la Ley .....	180
d. Desconocimiento de los presupuestos objetivos y teleológicos del ordenamiento .....	180
e. La competencia judicial solo permite obrar dentro del marco del derecho, y no puede sustituirlo arbitrariamente.....	180
f. Es la actuación arbitraria por fuera de la competencia.....	180
g. Es el más alto grado de abandono de los dictados del derecho .....	181
h. Irrazonable valoración probatoria.....	181
i. Omisión de apreciar y valorar pruebas .....	181
j. Vía de hecho por consecuencia .....	182
2.2.3. Clases de defectos generadores de vías de hechos .....	183
2.2.4. Vía de hecho indirecta.....	191
a. Vía de hecho por incurrir en error de derecho .....	191

b. Vía de hecho por error de hecho .....	191
c. Formas que asume la vía de hecho .....	191
2.3. Vías de derecho .....	192
2.4. Según la función que cumple .....	192
2.5. La incompetencia funcional. ....	193

#### Capítulo cuarto

##### **Presupuestos procesales de los medios de prueba**

1. Racionabilidad .....	198
2. La razonabilidad .....	199
3. La percepción y los criterios para la valoración probatoria.....	199
3.1. Características de la percepción .....	200
3.2. Leyes y principios de la percepción .....	200
3.3. La falta de unidad dentro de la diversidad de la personalidad.....	201
3.4. El problema de la atención .....	202

#### Título tercero

##### Los medios de prueba en particular

##### Capítulo primero

##### **El juramento**

1. Como requisito de los medios de prueba.....	204
1.1. Justificantes teóricas .....	204
1.1.1. El juramento en los evangelios católicos.....	205
1.1.2. El juramento en la religión islámica.....	205
1.1.3. El juramento y su fundamento jurídico .....	206
1.2. Análisis del juramento desde la perspectiva constitucional .....	206
1.2.1. El juramento como fórmula sacramental.....	207
1.2.2. El juramento como deber de decir la verdad .....	208
1.2.3. El juramento y su relación con la libertad de conciencia .....	208
1.3. El juramento en el derecho colombiano .....	211
2. Como medio de prueba.....	216
2.1. Breve remembranza.....	217
2.2. En la legislación .....	221
2.2.1. Juramento deferido.....	222
2.2.2. Juramento estimatorio .....	222
3. El juramento y la condición de acusado o coacusado.....	223
3.1. La doctrina constitucional .....	223
3.2. En la legislación comparada .....	228

#### Capítulo segundo

##### **El medio de prueba testimonial**

1. Definición .....	231
---------------------	-----



6.2.4. Qué rige para la intervención del juez en el interrogatorio y contrainterrogatorio .....	260
6.2.5. Qué rige para las oposiciones al interrogatorio .....	260
6.2.6. Qué rige para configurar las preguntas.....	260
6.2.6.1. Para el interrogatorio.....	261
6.2.6.2. Para el contrainterrogatorio.....	261
6.2.7. Qué rige para lo que debe declarar el testigo .....	261
6.2.8. Qué rige el idioma del testimonio .....	261
6.3. Apreciación y admisión del testimonio .....	261
6.3.1. Impugnación de la credibilidad del testigo.....	262
6.3.2. Reglas particulares de apreciación del testimonio.....	262
6.4. Reglas del testimonio en la legislación comparada .....	262
6.5. El uso de declaraciones anteriores al juicio oral.....	265
6.5.1. Con fines de impugnación.....	266
6.5.2. Para facilitar el interrogatorio cruzado de testigos .....	268
6.5.3. Para refrescar memoria.....	268
6.5.4. Como prueba de referencia.....	269
6.6. Casos en que las declaraciones anteriores al juicio oral pueden ser in- corporadas como medios de prueba .....	272
6.7. Declaraciones anteriores incompatibles con lo declarado por el testigo en el juicio oral.....	273
6.8. Incidencia de la dificultad auditiva en el ámbito del proceso penal .....	281

### Capítulo tercero

#### **El medio de prueba pericial**

1. Definición .....	284
2. Naturaleza jurídica del dictamen pericial .....	286
3. Características de la prueba pericial .....	288
4. Informe pericial y prueba pericial .....	288
5. Procedencia del medio de prueba pericial .....	289
6. Personas que pueden prestar el servicio de peritos.....	290
7. Personas que no pueden ser nombradas perito .....	291
8. Objeto de prueba pericial.....	292
9. Obligatoriedad del cargo de perito .....	293
10. Comparecencia del perito a la audiencia para sustentar el dictamen .....	295
10.1. De perito que no ha rendido informe .....	295
10.2. Cuando ha rendido informe a instancia de parte.....	296
10.3. De perito físicamente imposibilitado para concurrir a la audiencia .....	296
10.4. Base de la opinión pericial y acceso a los elementos materiales .....	296
10.5. Interrogatorio .....	297
10.6. Contrainterrogatorio.....	298

11. Apreciación de la estructura probatoria pericial.....	298
12. Admisibilidad de publicaciones científicas y de prueba novel.....	305
13. Aducción y valoración del dictamen pericial .....	305

#### Capítulo cuarto

#### **El medio de prueba documental**

1. Definición.....	309
2. Clasificación de los documentos .....	310
2.1. Público y privado .....	310
2.2. Auténtico y no auténtico .....	311
2.2.1. Documento auténtico .....	312
2.2.2. Métodos de autenticación e identificación .....	313
2.2.3. Presunción de autenticidad.....	314
2.2.4. Documento anónimo .....	315
2.3. Documento declarativo y representativo.....	315
2.4. Documento falso, original, copia y simulación .....	316
3. Formalidad del medio de prueba documental .....	319
3.1. Obtención del documento.....	319
3.1.1. Orden de entregarlo.....	319
3.1.2. Entrega voluntaria .....	320
3.2. Forma como se aporta el documento al juicio.....	320
3.2.1. Aporte en original y la regla de mejor evidencia .....	321
3.2.2. Excepción a la regla de mejor evidencia.....	321
3.2.3. Testigo de acreditación para introducir un documento al juicio.....	321
3.3. Empleo de los documentos en el juicio .....	326
4. Apreciación de la prueba documental .....	326
4.1. Valor de los documentos autenticados .....	326
4.2. Valor de los documentos públicos .....	327
4.3. Valor de los documentos privados .....	328
4.4. Valor del documento defectuoso .....	328
4.5. Contraescrituras.....	328
4.6. Valor del documento sin firma o con espacios en blanco .....	328
4.7. Valor probatorio de los libros de comercio .....	329
4.8. Valor probatorio de los documentos rotos o alterados .....	330
4.9. Valor probatorio de los documentos emanados de terceros .....	330
4.10. Valor probatorio de los informes bancarios .....	330
4.11. Copias sujetas a registro.....	331
4.12. El principio de prueba por escrito .....	331
5. Reconocimiento, desconocimiento, cotejo y tacha de falsedad del documento.....	332

6. Mensaje de datos electrónicos vía fax o internet .....	332
6.1. Mensaje de datos .....	333
6.2. Comercio electrónico.....	333
6.3. Firma digital .....	333
6.4. Entidades de certificación.....	333
6.5. Contenido de los certificados .....	335
6.6. Intercambio electrónico de datos.....	335
6.7. Sistema de información .....	335
6.8. Otras nociones .....	335
7. La legislación comparada .....	336

#### Capítulo quinto

##### **El medio de prueba de inspección judicial**

1. Procedencia y finalidad .....	351
2. Criterios para decretarla.....	352
3. Distinción entre inspección judicial como medio de prueba y como procedimientos de inspección de policía judicial.....	353
4. La inspección corporal y el derecho internacional .....	354
5. La inspección judicial en la legislación comparada .....	365

#### Capítulo sexto

##### **Prueba de referencia**

1. Definición .....	373
2. Característica de la prueba de referencia .....	374
3. Admisión e inadmisión de la prueba de referencia.....	375
3.1. Uso excepcional .....	376
3.2. Para fines de impugnación.....	376
4. Criterios para establecer cuándo una declaración anterior al juicio constituye prue- ba de referencia .....	378
5. Prueba de referencia múltiple .....	383
6. Impugnación de la credibilidad de la prueba de referencia .....	383
7. Crítica a la prueba de referencia en el derecho comparado .....	384

#### Capítulo séptimo

##### **El medio de prueba indiciario**

1. Definición .....	391
2. Estructura del indicio.....	393
2.1. Hecho indicador .....	394
2.1.1. Prueba.....	395
2.1.2. Medio de prueba.....	395
2.2. Inferencia.....	396
2.3. Hecho indicado.....	396

3. Clasificación de los indicios.....	396
4. Algunas reglas de valoración del indicio en casación.....	398

#### Capítulo octavo

##### **La grabación de conversaciones telefónicas**

1. Grabación por persona que interviene en la comunicación.....	402
2. Vigilancia masiva y desaparición del juez que autoriza.....	405
3. Alcance y límites de la interceptación de comunicaciones .....	409
3.1. La investigación de las conductas delictivas a través de la interceptación de las comunicaciones.....	410
3.2. La necesidad de control de las interceptaciones.....	412
3.3. Evolución de la regulación de las interceptaciones en Colombia .....	414
4. Las interceptaciones telefónicas cliente-abogado por cuenta del proceso.....	419

#### **Cuarta Parte**

##### **RAZONABILIDAD Y RACIONABILIDAD DE LA ESTRUCTURA PROBATORIA**

#### Capítulo primero

##### **Estructura probatoria**

1. Relación de la estructura probatoria con temas cardinales del derecho penal y procesal penal.....	430
2. Importancia de la estructura probatoria para la casación .....	432

#### Capítulo segundo

##### **Calificación e impecabilidad de la parte formal de la estructura probatoria o aspectos de derecho**

1. Análisis preliminar .....	435
1.1. Existencia .....	435
1.2. Validez .....	436
2. Impecabilidad en la realización del medio de prueba.....	437
2.1. Prueba legal.....	438
2.1.1. Condiciones abstractas.....	439
2.1.2. Condiciones específicas.....	439
2.2. Prueba regular .....	440
2.2.1. Regularidad genérica.....	440
2.2.2. Formas propias del acto probatorio o del medio de prueba .....	440
2.2.3. Formalidad en la realización .....	440
2.2.3.1. Modo de registrar el acto de prueba .....	441
2.2.3.2. Manera de obtener el resultado probatorio .....	441
2.2.3.3. Forma de incorporar la prueba.....	464
2.2.4. Trascendencia del acto de prueba o consecuencias para la prueba irregular.....	464

2.2.4.1. En lo formal .....	464
2.2.4.2. En lo sustancial .....	466
2.2.4.3. Lo que la doctrina señala y la jurisprudencia indica.....	466
2.2.5. Principio de intermediación o persona llamada a realizar el medio de prueba.....	469
2.3. Oportunidad probatoria .....	470
2.3.1. Prueba oportunamente solicitada y ordenada.....	471
2.3.2. Oportunidad de participar en el acto de prueba.....	472
2.3.2.1. Pruebas por fuera de término .....	473
2.3.2.2. Preterir el lapso para practicar pruebas.....	474
2.3.3. Imparcialidad en búsqueda de la prueba .....	474
2.3.3.1. Investigación integral.....	474
2.3.3.2. La investigación integral en el sistema acusatorio.....	478
2.3.3.3. Permitir la contradicción probatoria .....	482

### Capítulo tercero

#### **Valoración de la parte racional de la estructura probatoria o aspectos de hecho**

1. Fundamentalistas .....	488
1.1. Tarifa legal o positivación del valor probatorio .....	488
1.2. Valor en conciencia o íntima convicción .....	489
1.2.1. La moral como valor de conocimiento.....	490
1.2.2. La moral en criterio de la jurisprudencia.....	490
1.2.3. Moral social.....	495
1.2.4. Moral jurídica .....	498
1.2.5. Moral religiosa .....	500
1.2.5.1. Cristianas católicas .....	500
1.2.5.2. Cristianas no católicas .....	502
1.2.5.3. Religiones no cristianas .....	503
1.2.5.3.1. Escuelas jurídicas .....	505
1.2.5.3.2. Escuelas ortodoxas .....	505
1.2.5.3.3. Escuelas religiosas.....	506
1.2.6. Algunos agentes forjadores de conciencia moral .....	506
2. Sistemas libres .....	508
2.1. Sana crítica .....	509
2.2. Reglas de la experiencia .....	512
3. Las máximas de la experiencia y su diferencia con los datos.....	516
4. Factores que inciden en la valoración probatoria .....	517
4.1. Factores internos.....	517
4.1.1. Interés.....	518
4.1.2. Selección .....	518
4.1.3. Los signos y su empleo en los procesos de selección probatoria.....	518

4.1.4. Atención .....	518
4.1.5. Agrupación .....	519
4.1.6. Complementación .....	519
4.2. Factores externos .....	519
4.2.1. Idea o concepto .....	519
4.2.2. Juicio .....	520
4.2.3. Raciocinio .....	523
5. La razón de exigir que las providencias se ajusten a las pruebas .....	528

#### Capítulo cuarto

##### **El dogma de la carga de la prueba**

1. Alcance y contenido doctrinal .....	529
2. Formas de concebir la carga de la prueba .....	531
2.1. Carga de la prueba subjetiva o formal .....	533
2.1.1. Definición Teórica .....	533
2.1.2. Demostración .....	533
2.1.3. Consecuencias .....	533
2.1.4. Antecedentes remotos .....	534
2.1.5. Antecedentes en el Derecho Procesal Colombiano .....	535
2.2. Carga de la prueba objetiva o material .....	535
2.2.1. Definición teórica .....	536
2.2.2. Demostración .....	536
2.2.3. Consecuencias .....	536
2.2.4. Antecedentes en el derecho procesal colombiano .....	537
2.3. Carga de la prueba mixta o de mejor proveer .....	537
2.4. Carga de forma .....	539
2.5. Comentario a la clasificación .....	540
3. Principios rectores de la carga de la prueba .....	540
3.1. La carga de la prueba nace de la imputación que se hace .....	540
3.2. La carga de la prueba corresponde al Estado, pero, no releva del deber probatorio a los sujetos procesales .....	540
3.3. La carga de la prueba es del Estado .....	541
3.4. La ausencia de prueba beneficia al sindicado .....	542
3.4.1. La precariedad .....	542
3.4.2. Clases de dudas .....	543
3.4.3. Momento de aplicar la duda .....	544
4. La carga dinámica de la prueba .....	545

#### Capítulo quinto

##### **Principios rectores de carácter general de la prueba y de los medios de prueba**

1. Toda decisión acerca de los elementos del delito debe fundarse en la prueba .....	550
--	-----

1.1. Acto de averiguación.....	550
1.2. Acto de comprobación.....	550
1.3. La convicción interna del funcionario.....	551
2. El acto de valorar la prueba exige no solamente un conocimiento jurídico, sino un valor cultural en el intérprete.....	552
2.1. El conocimiento de sí mismo.....	556
2.2. Hay que tener el don del asombro.....	556
2.3. Formación humanística y calidad humana.....	557
2.4. Motivabilidad del ser humano.....	557
3. La selección del medio de prueba y la valoración del resultado exigen una dinámica.....	557
4. La prueba debe ser legalmente producida.....	557
5. La prueba debe tener una finalidad concreta y no abstracta.....	558
6. La prueba es el nexo entre los efectos jurídicos de la norma y la esencia que ella establece.....	558
6.1. El supuesto de hechos.....	559
6.2. La consecuencia jurídica.....	559
7. Interrelación de los efectos jurídicos de la norma y la esencia que ella establece.....	559
8. El derecho a la defensa encuentra en la prueba una de las formas de realización.....	560
8.1. Investigación.....	560
8.1.1. Finalidad de la prueba con respecto al proceso.....	561
8.1.2. Alcance y contenido de la investigación.....	561
8.1.3. Contradicción.....	563
8.1.3.1. La controversia en la doctrina.....	563
8.1.3.2. Lo que se estima ha de ser la controversia probatoria.....	564
9. La prueba pertenece al proceso no a quien la aporta.....	567
10. El resultado de la prueba no es un problema de cantidad sino de calidad.....	567
11. La prueba no es un problema que se soluciona con la especulación, ni al margen del principio de acto.....	568
12. No toda esencia ha de ser irremediamente objeto de prueba.....	569
12.1. No es objeto de prueba lo que no conduzca a la esencia ni tenga con ella pertinencia.....	571
12.2. No es objeto de prueba el hecho notorio.....	571
12.2.1. Notorio y manifiesto.....	572
12.2.2. No es posible definir las fronteras de la notoriedad.....	572
12.2.3. No es objeto de prueba el hecho superfluo.....	575
12.2.4. No es objeto de prueba la afirmación o negación indefinida.....	576
12.2.5. No es objeto de prueba el hecho imposible de probar.....	577
12.2.6. No es objeto de prueba lo que está prohibido por ley.....	579
12.2.7. No es objeto de prueba el hecho ineficaz.....	580

13. No hay que olvidar que la vida jurídica de los sujetos procesales pende de una prueba .....	581
14. En asuntos penales existe libertad probatoria.....	581
15. La conducencia es una cuestión de derecho .....	583

### Capítulo sexto

#### Principios rectores y garantías procesales

1. Dignidad humana .....	585
1.1. Juicio normativo de dignidad humana.....	593
1.2. Juicio valorativo de dignidad humana.....	594
1.3. Principio normativo de la dignidad humana.....	594
1.4. Concepto valorativo de dignidad humana .....	597
1.5. La dignidad humana en la jurisprudencia.....	597
1.6. Objeto de protección de la dignidad humana .....	600
2. Libertad .....	600
2.1. De locomoción .....	604
2.2. De conciencia .....	604
2.3. Culto.....	606
2.4. Libertad de pensamiento, información y expresión .....	611
2.5. Reserva legal y libertad de configuración .....	614
2.6. La libertad y el principio de la obediencia debida.....	616
3. Prelación de los tratados internacionales.....	617
3.1. Tratado y convenio.....	618
3.1.1. Tratados y leyes.....	618
3.1.2. Tratados y constitución .....	619
3.2. Derechos humanos .....	621
3.3. Derecho internacional humanitario .....	626
3.3.1. Ámbito de aplicación .....	627
3.3.1.1. Naturaleza del conflicto.....	627
3.3.1.2. Tiempo de aplicación.....	629
3.3.2. Principios fundamentales del derecho internacional humanitario.....	631
3.3.3. Principales tratados que forman el derecho internacional humanitario .....	632
3.3.4. Origen del Derecho Internacional Humanitario .....	633
3.4. Estado de excepción .....	643
3.4.1. La Convención americana de derechos humanos y los estados de excepción.....	644
3.4.2. No suspensión de garantías .....	645
3.4.3. Garantías judiciales en estados de excepción.....	645
3.4.4. Habeas corpus y los estados de excepción .....	646
3.4.5. Bloque de constitucionalidad .....	646
3.4.5.1. Conformación del bloque de constitucionalidad .....	647

3.4.5.2. Bloque de constitucionalidad en estricto sentido.....	647
3.4.5.3. Bloque de constitucionalidad en sentido extenso .....	647
3.4.5.4. Requisitos para que un tratado forme parte del bloque de constitucionalidad .....	648
4. Igualdad .....	649
4.1. La igualdad como igualdad de condiciones.....	649
4.2. El principio de igualdad como concepto ideológico .....	650
4.3. El principio de igualdad en términos procesales penales .....	650
4.4. La formulación clásica del derecho a la igualdad.....	652
4.5. El principio de igualdad desde la perspectiva de lo justo.....	656
4.6. Mandatos que comprende el principio de igualdad.....	658
4.7. La igualdad y el principio de enfoque diferencial .....	658
5. Imparcialidad .....	659
5.1. Dentro del marco de la reserva judicial .....	661
5.1.1. Vocablos.....	662
5.1.2. Sentido gramatical .....	662
5.1.3. Sentido técnico .....	662
5.1.4. Sentido de cada parte de una ley .....	662
5.1.5. Subsidiaria.....	663
5.2. Como expresión de independencia y autonomía .....	663
6. Legalidad .....	663
6.1. Concepto sustancial de legalidad.....	664
6.1.1. Contenido de legalidad de la conducta punible.....	666
6.1.1.1. Tipicidad .....	666
6.1.1.2. Antijuridicidad.....	667
6.1.1.3. Culpabilidad.....	669
6.1.2. La pena .....	670
6.1.2.1. Sistemas de institucionalización de la pena .....	671
6.1.2.2. Teorías sobre el alcance del principio de legalidad de la pena .....	672
6.1.2.2.1. La legalidad de la pena o medida de seguridad aparejados contenidos .....	672
6.1.2.2.2. La legalidad de la pena o medida de seguridad se contrae única y exclusivamente a que ella aparezca tipificada en la Ley .....	673
6.2. Concepto procesal de legalidad .....	674
7. Presunción de inocencia e <i>in dubio pro reo</i> .....	675
8. Defensa .....	676
9. Oralidad .....	677
10. Actuación procesal .....	678
10.1. Derechos fundamentales.....	678
10.1.1. El derecho fundamental de los Estados .....	678

10.1.2. El derecho fundamental de los seres humanos .....	681
10.1.2.1. Requisitos esenciales .....	681
10.1.2.2. Criterios analíticos o de razonabilidad de distinción.....	683
10.1.2.3. Criterios fácticos o de razonabilidad .....	685
10.2. Principios fundamentales .....	691
10.2.1. Clasificación de los principios .....	691
10.2.2. Fuerza normativa de los principios y valores constitucionales .....	693
10.2.3. Diferencia entre principios y normas constitucionales.....	693
10.3. Eficacia del ejercicio de la justicia .....	693
10.4. Acuerdos o estipulaciones entre partes .....	693
10.5. Actos irregulares .....	694
11. Derechos de las víctimas .....	694
12. Lealtad.....	695
13. Gratuidad.....	695
14. Intimidad .....	696
14.1. Concepto del derecho a la intimidad .....	697
14.2. Proyección del derecho a la intimidad .....	698
14.3. Titular del derecho a la intimidad.....	698
14.4. Habeas data .....	698
14.5. Intimidad económica.....	700
14.6. Libros de contabilidad y demás documentos privados.....	701
14.7. Intimidad familiar.....	701
15. Contradicción .....	701
16. Inmediación.....	702
17. Concentración.....	704
18. Publicidad.....	704
19. Juez natural.....	705
20. Doble instancia.....	705
20.1. Estatus jurídico de la doble instancia .....	706
20.1.1. La doble instancia como principio .....	706
20.2. La doble instancia como garantía.....	708
20.3. La doble instancia como derecho fundamental .....	708
21. Cosa juzgada .....	711
21.1. Requisitos generales para la cosa juzgada.....	711
21.2. Cosa juzgada constitucional .....	712
21.2.1. Cosa juzgada constitucional aparente .....	712
21.2.2. Cosa juzgada constitucional formal .....	712
21.2.3. Cosa juzgada constitucional material.....	713
21.2.4. Categorías conceptuales que delimitan el alcance de la cosa juzgada constitucional .....	713
21.2.5. Efecto de la cosa juzgada material constitucional.....	713

21.2.6. Cosa juzgada constitucional absoluta.....	714
21.2.7. Cosa juzgada constitucional relativa .....	714
22. Restablecimiento del derecho .....	714
23. Cláusula de exclusión .....	716
24. Ámbito de la jurisdicción penal.....	716
25. Integración.....	716
26. Prevalencia .....	717
27. Modulares de la actividad procesal .....	717
Bibliografía.....	719