

ÍNDICE GENERAL

Prologus	11
----------------	----

Primera Parte

TEORÍA DE LA PRUEBA

Capítulo I

Concepto de prueba

1.1. Significado castellanense y etimológico	21
1.2. Prueba como actividad humana: su carácter meta jurídico	22
1.3. Importancia de la prueba en el proceso	25
1.4. Diversas acepciones del término prueba	26
1.5. Concepto jurídico de prueba. Orientaciones doctrinales.....	28
1.5.1. Prueba como actividad procesal de las partes y del juez.....	28
1.5.2. Finalidad que se pretende obtener (concepción finalista)	29
1.5.3. Actividad de verificación y comprobación.....	30
1.6. Proceso de conocimiento y prueba	32
1.7. Caracteres básicos del proceso de conocimiento	32
1.7.1. Sensación	33
1.7.2. Percepción.....	33
1.7.3. Representación	34
1.8. Fase lógica.....	34
1.8.1. Juicio	34
1.8.2. Raciocinio	35

Capítulo II

Períodos históricos del derecho probatorio

2.1. Grecia ideas aristotélicas	37
2.2. Roma primer período.....	38
2.2.1. Acciones de ley	39
2.2.2. Período justiniano.....	40

2.3. Derecho germano	40
2.4. Derecho canónico	41
2.4.1. Inquisición	42
2.4.2. ¿Qué delitos juzgaba el Tribunal de la inquisición y cuáles eran las penas?.....	44
2.5. Proceso penal en Colombia.....	44

Capítulo III

Debido proceso

3.1. Noción general del debido proceso.....	51
3.2. Debido proceso - La libertad de configuración en materia probatoria en la jurisprudencia	52
3.3. Supremacía constitucional	58
3.4. Debido proceso y proceso penal	61

Capítulo IV

Objeto de prueba

4.1. Generalidades.....	63
4.2. Importancia de los hechos en el proceso	64
4.3. Juicio de hecho.....	64
4.4. Juicio de hecho como operación valorativa.....	65
4.5. Fase del juicio de hecho	66
4.5.1. Los hechos alegados por las partes	66
4.5.2. Los hechos apartados por los medios probatorios	68
4.5.3. Actividad probatoria como medio de verdad o falsedad de los hechos alegados. Diferencia con la demostración.....	69
4.6. Son las reglas o máximas de experiencia objeto de pruebas.....	70

Capítulo V

Verdad probatoria con fin del derecho probatorio

5.1. Generalidades.....	73
5.2. El juez garante de los derechos a la verdad y la justicia	73

5.3. Verdad judicial	74
5.4. Averiguación de los hechos.....	75
5.5. Búsqueda de la verdad.....	76
5.5.1 Verdad absoluta y verdad relativa.....	77
5.5.2. Verdad como coherencia.....	77
5.5.3. Verdad como correspondencia.....	78
5.6. Incertidumbre y decisión	79

Capítulo VI

Presunción de inocencia

6.1. Generalidades	81
6.2. La presunción de inocencia en el Estado social de derecho, aspectos constitucionales básicos en la Jurisprudencia Constitucional	83
6.2.1. Garantías básicas que conforman la presunción de inocencia	87
6.2.2. La presunción de inocencia implica que la carga de demostrar la culpabilidad de la persona recae en el Estado	89
6.3. Presunción de inocencia en los textos internacionales sobre derechos humanos.....	91
6.4. Presunción de inocencia como principio informador del proceso penal.....	92
6.5. Presunción de inocencia como regla de tratamiento del imputado.....	93
6.6. Presunción de inocencia como regla probatoria.....	94
6.7. Existencia de actividad probatoria.....	95
6.8. Íntima convicción al convencimiento racional.....	95
6.9. Valoración de la Prueba como garantía de la presunción de inocencia	97
6.10. Jurisprudencia.....	98

Capítulo VII

Mínima actividad probatoria

7.1. Fin de la valoración de la prueba.....	101
7.2. Sana crítica en la jurisprudencia de la Sala Penal	103

7.2.1. Postulados en que se debe apoyar el juez.....	103
7.2.2. Máximas de experiencias como premisas	104
7.3. La prueba como presupuesto objetivo de la formación de la convicción	104
7.4. Significado de la doctrina de la mínima actividad probatoria.....	106
7.5. Libre valoración y reglas de la sana crítica.....	109
7.6. Significado de prueba de cargo.....	110

Capítulo VIII

Prueba ilícita e ilegal

8.1. Concepto de prueba ilícita	113
8.1.1. Definición de debido proceso.....	114
8.2. Teoría del fruto del árbol envenenado	116
8.3. Exégesis de las normas sobre prueba ilícita e ilegal	122
8.3.1. Ilícita.....	122
8.3.2. Nula de pleno derecho	123
8.3.3. Prueba obtenida	123
8.3.4. Violación	124
8.3.5. Derechos fundamentales	124
8.4. Efecto psicológico de la prueba ilícita.....	126
8.5. Prueba ilícita en favor del reo	127
8.6. Jurisprudencia	127

Capítulo IX

Carga dinámica de prueba

9.1. Generalidades.....	131
9.2. Carga de la prueba	132
9.3. Teoría de la carga de la prueba	133
9.3.1. Origen o dudas o insuficiencias probatorias	133
9.3.2. Finalidad evitar un <i>non liquet</i>	135
9.3.3. Aplicación al proceso penal de la teoría sobre la carga de la prueba.....	136
9.4. Reglas básicas sobre la carga de la prueba	137

9.5. Utilidad para el juzgador y para las partes	138
9.6. Presunción de inocencia como regla básica en el proceso penal	139
9.7. El acusado no ha de probar su propia inocencia	140
9.8. Si el acusador no prueba la culpabilidad del acusado se declara su inocencia.....	141
9.9. No cabe invertir la carga de la prueba cuando no hay prueba de cargo	141
9.10. Presunción de inocencia e <i>indubio pro reo</i>	142
9.11. Dirección del proceso judicial en el Marco del Estado social de derecho conforme a la jurisprudencia	144

Capítulo X

Juicio de hecho

10.1. Generalidades	147
10.2. Juicio de hecho. Operación valorativa.....	147
10.3. Fases del juicio de hecho	149
10.3.1. Los hechos alegados por las partes	149
10.3.2. Hechos apartados por los medios probatorios	150
10.3.3. La actividad probatoria como medio determinante de la verdad o falsedad de los hechos alegados. Diferencia con la demostración.....	151
10.4. De las aportaciones fácticas de los diversos medios de prueba	152
10.4.1. Pruebas primarias	153
10.4.2. Afirmaciones instrumentales sobre hechos puros.....	153
10.4.3. Afirmaciones instrumentales sobre máximas de experiencia. Pruebas periciales	153
10.4.4. Pruebas secundarias (presunciones).....	154
10.5. Determinación de los hechos probados	155
10.5.1. Depuración de los instrumentos probatorios (control de legalidad y silogismo probatorio)	155
10.6. Fijación de los hechos probados en la sentencia	156
10.7. Jurisprudencia.....	158

Capítulo XI
Juicio de derecho

11.1. Generalidades.....	161
11.2. Estructura silogística del juicio de derecho	161
11.3. Determinación de la norma aplicable como medio de fijación de la premisa mayor	162
11.4. Subsunción de los hechos probados en el supuesto de hecho normativo como medio de fijar la premisa menor	165

Capítulo XII

Constitución y garantías fundamentales y proceso penal

12.1. Modelo procesal en la Constitución Política de Colombia	167
12.2. Efectos de la constitucionalización de las garantías del proceso penal	171
12.3. Concepto de normas o principios rectores y garantías procesales.....	172
12.4. Principios esenciales del derecho penal en la jurisprudencia	172
12.4.1. Debido proceso -Garantías que ampara	173
12.4.2. Debido proceso -Derecho de defensa.....	175
12.4.3. Derecho de contradicción.....	177
12.4.4. Principio de oralidad	179
12.4.5. Principio de publicidad.....	180
12.4.6. Principio de inmediación.....	180
12.4.7. Audiencia para individualización de la pena: aspectos probatorios, aporte de elementos, solo se consideran los presentados y debatidos en la audiencia.....	181
12.4.8. Vulneración / Derecho de defensa	182
12.5. Los principios, los valores y las reglas como elementos del ordenamiento jurídico	185

Capítulo XIII

Clasificación de los medios de prueba

13.1. Generalidades	187
13.2. Pruebas formales y sustanciales	187
13.3. Según el objeto	188
13.3.1. Directa.....	188
13.3.2. Indirecta	188
13.4. El conocimiento privado del juez no es medio de prueba	188
13.4.1. El conocimiento privado del juez en la jurisprudencia de la Sala Penal.....	188
13.5. Jurisprudencia.....	189

Segunda Parte

MEDIOS DE PRUEBA

Capítulo XIV

Prueba testifical

14.1. Definición de testimonio	195
14.2. Reseña histórica del testimonio	197
14.3. Excepción del deber de declarar.....	197
14.4. Declaración del Testigo.....	201
14.4.1. Corroboración	203
14.4.1.1. Corroboración de circunstancias concomitantes.....	204
14.4.1.2. Corroboración de aspectos relacionados con la conducta punible, pero ocurridos en diferentes circunstancias de tiempo y lugar	204
14.4.1.3. Corroboración de algunas consecuencias de la conducta punible.....	204
14.5. Testigo menor de edad.....	205
14.5.1. Testimonio del menor: formalidades conforme a la jurisprudencia	206
14.6. Análisis del vocablo procedimiento de impugnación art. 402. CPP.....	209
14.7. Impugnación de la credibilidad del testigo.....	211

14.7.1. Inverosimilitud o incredulidad del testigo declarado en juicio o prueba anticipada.....	213
14.7.2. Capacidad del testigo	214
14.7.3. Manifestaciones anteriores del testigo	215
14.7.3.1. Manifestaciones orales a terceros de naturaleza informal.....	220
14.7.3.2. Manifestaciones escritas a terceros de naturaleza informal	220
14.7.3.3. Exposiciones o declaraciones juradas	220
14.7.3.4. Entrevistas por parte de la policía judicial	220
14.7.3.5. Interrogatorios rendidos en audiencias ante el juez de control de garantías.....	221
14.7.4. Manifestaciones anteriores del testigo y prueba de referencia.....	221
14.7.5. Las manifestaciones anteriores de otro testigo.....	222
14.8. Interpretación jurisprudencial del Art. 403. Num. 4. del CPP	223
14.9. Regla de sana crítica en la valoración de la prueba de testigo	225
14.10. Valoración racional y motivada de la prueba	227
14.11. Control y valoración a través del recurso de casación.....	228
14.12. Jurisprudencia	229

Capítulo XV

Pericia

15.1. Definición	251
15.2. Naturaleza jurídica del peritaje	252
15.3. Breve reseña histórica sobre la peritación	253
15.4. Elementos de la pericia. Acto pericial	254
15.4.1. Percepción o reconocimiento	254
15.4.2. Operaciones técnicas o análisis	254
15.4.3. Declaración técnica o dictamen.....	254
15.5. Consideraciones acerca del reconocimiento	255
15.5.1. Los aspectos perceptivos y técnicos propios de la pericia.....	256

15.5.2. Diferenciación entre el perito preceptor y el perito testigo.....	257
15.5.2.1. Percepción realizada por el perito en virtud de previo encargo judicial sobre hechos u objetos anteriormente percibidos por el juez.....	258
15.5.2.2. Percepción realizada por el perito conjuntamente con el juez	258
15.6. Especial consideración del testigo técnico (testigo perito) y su diferenciación con respecto del perito testigo	258
15.7. Características de la prueba de peritaje	260
15.7.1. Conocimientos especializados	260
15.7.2. Nombramiento individualizado	261
15.7.3. Obligatoriedad del perito	262
15.8. Principios básicos de la prueba pericial	266
15.8.1. Principio de inmediación	266
15.8.1.1. Caso de pericia anticipada.....	267
15.8.2. Principio de contradicción	269
15.8.3. Principio de oralidad.....	269
15.9. Distinción entre informe pericial y prueba pericial.....	270
15.10. Aspectos aportados por la prueba pericial.....	271
15.10.1. Aspectos persuasivos	271
15.10.2. Aspectos técnicos.....	271
15.11. Apreciación probatoria de la prueba pericial en la jurisprudencia de la Sala Penal	272
15.12. Jurisprudencia.....	274

Capítulo XVI

Prueba documental

16.1. Generalidades	277
16.2. Concepto de documento	278
16.3. Breve reseña histórica.....	279
16.3.1. Oriente antiguo.....	279
16.3.2. Grecia.....	280
16.3.3. Roma	280

16.4. Naturaleza jurídica	280
16.4.1. Naturaleza jurídica del documento anónimo en la jurisprudencia	281
16.5. Soporte material del documento	282
16.5.1. Contenido ideológico	282
16.5.2. Autoría	283
16.6. Aportación o proposición	284
16.6.1. Aportación en la etapa de investigación	284
16.6.2. Práctica en el juicio oral y público	285
16.7. Autenticidad	285
16.7.1. Concepto de autenticidad	286
16.7.1.1. Autenticidad extrínseca	287
16.7.1.2. Autenticidad intrínseca	287
16.7.1.2.1. Autenticidad subjetiva	287
16.7.1.2.2. Autenticidad objetiva	287
16.8. Aceptación de la autenticidad	288
16.8.1. Impugnación de autenticidad	289
16.8.2. Objeto de la impugnación	289
16.9. Efectos de la impugnación	290
16.9.1. Falsedad ideológica del documento público en la jurisprudencia	290
16.9.2. Falsedad de documento privado	291
16.10. Criterio de mejor evidencia	291
16.11. Libre valoración de la prueba documental	292
16.12. Jurisprudencia	294

Capítulo XVII

Reglas relativas a la inspección

17.1. Generalidades	303
17.2. Concepto	305
17.3. Naturaleza jurídica	306
17.4. Característica	307
17.5. Objetivo del contenido	309
17.6. Prohibición de aplicación del conocimiento privado del juez	310

17.7. Inspección judicial realizada por el juez de control y garantías	311
17.7.1. Presupuesto de valoración realizada por el juez de control y garantías.....	312
17.7.1.1. Acta como documento público.....	312
17.7.1.2. Documento del acta como prueba de testificación cualificada	314
17.7.1.3. Lectura del acta durante el juicio oral	316
17.8. Valoración	316
17.9. Jurisprudencia.....	317

Capítulo XVIII

Interceptación de comunicaciones

18.1. Generalidades	321
18.2. Reseña histórica.....	323
18.3. Naturaleza de los derechos fundamentales.....	325
18.4. Evolución del derecho a la intimidad	327
18.5. Concepto de intimidad.....	327
18.6. Vida privada e intimidad: realidades diferentes	329
18.7. Extensión del derecho a la intimidad al núcleo familiar	331
18.8. Regulación y protección del derecho a la intimidad en la Constitución	333
18.9. Delimitación del concepto de secreto.....	333
18.10. Protección del derecho del secreto de las comunicaciones en la CPC.....	336
18.11. Limitaciones del derecho al secreto de las comunicaciones.....	338
18.12. Autonomía de los derechos a la intimidad y al secreto de las comunicaciones.....	339
18.13. Personas naturales y jurídicas como titulares de los derechos a la intimidad y al secreto de las comunicaciones.....	342
18.13.1. Personas naturales.....	342
18.13.2. Menores e incapaces	344
18.13.3. Redes sociales	345

18.13.3.1. ¿Qué ocurre cuando quienes vierten ese material son menores de edad?.....	347
18.14. Personas jurídicas	347
18.15. Concepto intervención	348
18.16. Naturaleza jurídica	349
18.17. Legitimidad constitucional de la intervención de las comunicaciones orales directas	350
18.18. Constitucionalidad de la intervención telefónica.....	351
18.19. Interpretación jurisprudencial de la intervención de la comunicación en la doctrina de la Corte Constitucional	352
18.20. Principio de proporcionalidad en las intervenciones telefónicas	355
18.21. Presupuestos de la proporcionalidad.....	358
18.22. Contenido del principio de proporcionalidad	359
18.23. Idoneidad	359
18.24. Necesidad.....	360
18.25. Proporcionalidad.....	361
18.26. Motivación de la resolución judicial.....	361
18.27. Fundamento de la motivación.....	362
18.28. Elementos objetivos de la intervención	363
18.29. Elementos subjetivos	364
18.29.1. Sujeto activo: autoridad judicial.....	364
18.29.2. Vindicta pública	365
18.29.3. Sujetos pasivo: imputado	366
18.30. Intervención de la comunicación telefónica del abogado que tiene el deber de secreto.....	368
18.31. Límites a la utilización de los descubrimientos causales	370
18.32. Efectos probatorios	372
18.33. Prueba prohibida.....	373
18.34. Valoración de la prueba en caso de ilicitud	376
18.35. Efectos.....	377
18.36. Grabación magnetofónica como prueba documental.....	377
18.37. Jurisprudencia	379

Capítulo XIX

Examen, retención y devolución de correspondencia

19.1. Generalidades	389
19.2. Concepto de correspondencia.....	390
19.3. Definición de interceptar, registrar.....	392
19.4. Interceptación y registro de correspondencia.....	393
19.5. Interceptación y registro de correspondencia sin observar las reglas de ley.....	395
19.6. Jurisprudencia.....	395

Capítulo XX

Reconocimiento fotográfico y en fila de personas

20.1. Generalidades	399
20.2. Concepto.....	402
20.3. Naturaleza jurídica.....	403
20.3.1. Nuestra opinión.....	404
20.4. Medio de prueba autónomo	404
20.5. La rueda de reconocimiento es una prueba pre-constituida o anticipada	407
20.6. El reconocimiento en rueda de personas se practica solo en caso de necesidad.....	407
20.6.1. Duda sobre la necesidad como determinante de la necesidad	407
20.6.2. Carácter subsidiario del reconocimiento en rueda: en defecto de otros medios identificativos.....	408
20.7. Requisitos legales de procedencia.....	408
20.7.1. Partes o la víctima.....	408
20.7.2. Partes o víctima bajo juramento.....	409
20.7.3. Asistencia de defensa del imputado	410
20.7.4. Reconocimiento del imputado	410
20.7.5. La práctica se realiza ante el juez	411
20.7.6. Pluralidad de imputados.....	411
20.7.7. Identidad semejante entre personas a reconocer.....	412

20.7.8. Descripción previa del imputado.....	413
20.8. Procedimiento	414
20.9. Validez formal y legal.....	415
20.10. Criterios de valoración.....	416
20.10.1. Percepción	417
20.10.2. Evocación	417
20.10.3. Juicio sobre la posible identidad	417
20.11. Reconocimiento fotográfico	418
20.12. El reconocimiento fotográfico es un medio de investigación policial	419
20.13. Modo de realización del reconocimiento fotográfico	420
20.14. El reconocimiento fotográfico no hay imputado	420
20.15. Aplicación de los criterios valorativos propios de la prueba testifical	421
20.16. Discrepancia entre el reconocimiento en fase investigativa y la declaración en juicio	422
20.17. Valor de la declaración en juicio sin previo reconocimiento en rueda	422
20.18. Jurisprudencia	423

Capítulo XXI

Allanamiento

21.1. Generalidades.....	427
21.2. Concepto de domicilio	429
21.2.1. Lugares asimilados al domicilio.....	431
21.2.1.1. Habitación arrendada.....	431
21.2.1.2. Lugar destinado a reunión	431
21.2.1.3. Despachos profesionales de abogados.....	432
21.2.1.4. Allanamientos de bienes muebles e inmuebles diplomáticos. Criterio de la Corte Constitucional (art. 236 CPP)	432
21.3. Lugares excluidos de la protección domiciliaria	433
21.3.1. Formalidades para el registro de lugares que no constituyan domicilio.....	434

21.4. Autorización del allanamiento y registro	434
21.4.1. Resolución fiscal	435
21.4.2. Policía judicial, delito flagrante	436
21.5. Consentimiento del titular	442
21.6. Requisitos del consentimiento	443
21.7. Motivación objetiva.....	443
21.8. Efectos de la inexistencia de la resolución fiscal	444
21.9. Nulidad de pruebas derivadas.....	445
21.10. Documentación del acta del registro	446
21.10.1. Presunción de certeza.....	446
21.10.2. No es prueba documental.....	446
21.11. Acta de alegación de violación del debido proceso	446
21.12. Valor probatorio del acta de allanamiento	448
21.13. Jurisprudencia.....	448

Capítulo XXII

Prueba de referencia

22.1. Definición de prueba de referencia.....	451
22.2. Condiciones de admisibilidad de la prueba de referencia en la jurisprudencia	452
22.3. Prueba de referencia y garantías procesales	453
22.4. Medios de conocimiento que no constituyen prueba de referencia	455
22.5. Valoración de la prueba de referencia	456
22.6. Jurisprudencia.....	463
Bibliografía.....	467