

Índice General

	PÁG.
PRÓLOGO	XXIII
INTRODUCCIÓN	XXXI
PRESENTACIÓN A LA TERCERA EDICIÓN	XXXVII
PRESENTACIÓN A LA CUARTA EDICIÓN	XLI
PRESENTACIÓN A LA QUINTA EDICIÓN	XLIII

TÍTULO I TEORÍA GENERAL DE LA PRUEBA

Capítulo I

NOCIÓN E IMPORTANCIA DE LAS PRUEBAS

1.1. GENERALIDADES	3
1.2. LA PRUEBA A LA LUZ DEL MÉTODO RECONSTRUCTIVO	5

Capítulo II NATURALEZA DE LA PRUEBA

2.1. LA PRUEBA EN EL ÁMBITO PROCESAL. NATURALEZA JURÍDICA DEL PROCESO	9
2.1.1. Teorías privatistas	9
• Teoría contractualista	9
• Teoría cuasicontractualista	10
2.1.2. Teorías publicistas	10
• Teoría de la situación jurídica	10
• Teoría de la institución	10
• Teoría de la relación jurídico procesal	11
a) Actos de introducción	12
b) Actos de comunicación	13

c) Actos de ordenación.....	13
d) Actos de impugnación	13
e) Actos probatorios o de instrucción.....	13
f) Actos de alegación	13
g) Actos de decisión.....	13
h) Actos de terminación.....	13
2.2. LA PRUEBA EN EL CONTEXTO DEL PROCESO	15
2.2.1. Formalidades para la producción de la prueba	17
2.2.2. Elementos del acto probatorio.....	17
• Elemento subjetivo.....	18
Sujeto proponente	18
Sujeto contradictor.....	18
Sujeto destinatario	18
• Elemento objetivo	19
• Elemento actividad.....	19
1. La fase de producción u obtención de la prueba.....	19
Requisitos intrínsecos.....	20
Requisitos extrínsecos.....	21
2. Fase de asunción	22
3. Fase de valoración.....	22
2.3. CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL DERECHO A LA PRUEBA. EL DERECHO A LA PRUEBA COMO DERECHO FUNDAMENTAL.....	22
2.3.1. Evolución histórica de la prueba	26
a) Fase étnica o primitiva.....	26
b) Fase religiosa.....	26
c) Fase de la tarifa legal.....	27
d) Fase de la íntima convicción moral.....	27
e) Fase científica	27
2.4. CONTENIDO DEL DEBIDO PROCESO	27
2.5. LA PRUEBA ILÍCITA DESDE LA PERSPECTIVA DE LA REGLA CONSTITUCIONAL DE EXCLUSIÓN	37
2.6. ELEMENTOS DE LA REGLA DE EXCLUSIÓN	47
2.6.1. Fuente jurídica de exclusión	47
La prueba inconstitucional y la prueba ilícita	47
2.6.2. Sanción.....	47
2.7. CONDICIONES DE APLICACIÓN DE LA REGLA CONSTITUCIONAL DE EXCLUSIÓN DE PRUEBAS.....	50
2.8. LA PRUEBA EN EL PROCESO DISCIPLINARIO.....	55

Capítulo III OBJETO Y TEMA DE PRUEBA

	PÁG.
3.1. OBJETO DE PRUEBA	61
3.1.1. Hechos que no son objeto de prueba	62
• Hechos admitidos por las partes	62
• Hechos notorios	62
• Afirmaciones y negaciones indefinidas	63
• La ley	63
3.2. EL TEMA DE PRUEBA	64
3.3. LA FUENTE DE LA PRUEBA.....	65

Capítulo IV

PRINCIPIOS QUE RIGEN LA ACTIVIDAD PROBATORIA

4.1. PRINCIPIO DE LA NECESIDAD.....	66
4.2. PRINCIPIO DE LA UNIDAD DE LA PRUEBA.....	67
4.3. PRINCIPIO DE LA COMUNIDAD	67
4.4. PRINCIPIO DE CONCENTRACIÓN DE LA PRUEBA.....	67
4.5. PRINCIPIO DE LA INMEDIACIÓN.....	68
4.6. PRINCIPIO DEL INTERÉS PÚBLICO.....	68
4.7. PRINCIPIO DE LA EFICACIA Y LEGALIDAD DE LA PRUEBA.....	68
4.8. PRINCIPIO DE LA LEALTAD Y PROBIDAD	68
4.9. PRINCIPIO DE LA CONTRADICCIÓN	69
4.10. PRINCIPIO DE LA IGUALDAD DE OPORTUNIDAD DE LAS PARTES PARA LA PRUEBA	69
4.11. PRINCIPIO DE LA EVENTUALIDAD O PRECLUSIÓN	70
4.12. PRINCIPIO DE LA ORIGINALIDAD.....	71
4.13. PRINCIPIO DE LIBERTAD DE LA PRUEBA.....	71
4.14. PRINCIPIO DE LA PERTINENCIA Y CONDUCENCIA DE LA PRUEBA	71
4.15. PRINCIPIO DE LA OBTENCIÓN COACTIVA.....	72
4.16. PRINCIPIO DE LA CARGA DE LA PRUEBA.....	73
4.17. PRINCIPIO DE LA IMPARCIALIDAD DEL FUNCIONARIO EN LA BÚSQUEDA DE LA PRUEBA.....	74
4.18. PRINCIPIO DE LA ORALIDAD.....	74

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

	PÁG.
5.1. EN EL TIEMPO.....	76
5.2. EN EL ESPACIO.....	78

Capítulo VI
CLASIFICACIÓN DE LAS PRUEBAS JUDICIALES

6.1. SEGÚN SU OBJETO	79
6.2. SEGÚN SU FORMA.....	79
6.3. SEGÚN SU ESTRUCTURA O SU NATURALEZA.....	80
6.4. SEGÚN SU FINALIDAD	80
6.5. SEGÚN SU RESULTADO.....	81
6.6. SEGÚN SU GRADO O CATEGORÍA.....	81
6.7. SEGÚN LOS SUJETOS PROPONENTES	81
6.8. SEGÚN EL MOMENTO EN QUE SE PRODUCEN LAS PRUEBAS.....	82
6.9. SEGÚN SU CONTRADICCIÓN	82
6.10. SEGÚN SU UTILIDAD	82
6.11. SEGÚN LA RELACIÓN CON OTRAS PRUEBAS.....	83
6.12. SEGÚN LOS MEDIOS DE CONOCIMIENTO	83
6.13. SEGÚN LA LICITUD.....	84

Capítulo VII
FIN DE LA PRUEBA

7.1. GENERALIDADES.....	86
7.2. NUEVAS TENDENCIAS EN TORNO AL FIN DE LA PRUEBA.....	88
1. Estados animicos en relación con la verdad.....	88
2. Abandono del vínculo prueba-verdad	88

Capítulo VIII
CARGA DE LA PRUEBA

8.1. GENERALIDADES.....	91
8.2. DEFINICIÓN.....	92
8.3. CARACTERÍSTICAS DE ESTA NOCIÓN	92
8.4. CARGA DINÁMICA DE LA PRUEBA.....	94

Capítulo IX

SISTEMAS PROCESALES EN LA ACTIVIDAD PROBATORIA

	PAG.
9.1. SISTEMAS EN LA PRODUCCIÓN DE LA PRUEBA.....	98
a) Inquisitivo.....	98
b) Dispositivo	98
c) Mixto	98
9.2. SISTEMAS EN LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA.....	98
1. Sistema de la tarifa legal	98
2. Sistema de libre apreciación de la prueba.....	100
3. Sistema de la intima convicción moral.....	102
9.3. LA INVESTIGACIÓN INTEGRAL EN EL PROCESO DISCIPLINARIO	103
JURISPRUDENCIA.....	104
• Sentencia C-202/2005 Demanda de inconstitucionalidad contra el artículo 216 (parcial) del Código de Procedimiento Civil.....	105

Capítulo X

EL SISTEMA DE CADENA DE CUSTODIA Y SU APLICACIÓN EN EL PROCESO DISCIPLINARIO

10.1. GENERALIDADES.....	116
10.2. DEFINICIÓN.....	119
10.3. REGLAS BÁSICAS DE CADENA DE CUSTODIA.....	125
10.4. DESTINATARIOS	126
10.5. ETAPAS DEL SISTEMA DE CADENA DE CUSTODIA.....	126
• Protección y valoración de la escena.....	126
• Recolección, embalaje y envío de los elementos físicos de prueba al laboratorio, al almacén de evidencias o dependencia que haga sus veces	127
• Ingreso, custodia y análisis de elementos físicos de prueba en el laboratorio forense.....	133
• Disposición final de los elementos físicos de prueba	134
10.6. GLOSARIO DE TÉRMINOS REFERIDOS A CADENA DE CUSTODIA.....	136

Capítulo XI

PRUEBA TRASLADADA

11.1. GENERALIDADES	140
11.2. PRESUPUESTOS PARA SU PROCEDENCIA	141

**TÍTULO II
LOS MEDIOS DE PRUEBA EN PARTICULAR**

**Capítulo XII
EL TESTIMONIO**

	PÁG.
12.1. CONSIDERACIONES	145
12.2. FUENTES DEL CONOCIMIENTO.....	146
12.2.1. Los sentidos	146
12.2.2. La percepción.....	146
12.2.3. La memoria	146
12.2.4. Juicio de valor.....	147
12.2.5. Factores que inciden en la declaración	147
Factores de orden cronológico	147
• La niñez	147
• La vejez	147
Factores sociológicos.....	147
Factores culturales	148
12.3. ELEMENTOS DE LA PRUEBA TESTIMONIAL	148
12.3.1. Elemento subjetivo	148
Excepciones de rango constitucional	148
Excepciones de rango legal	148
Las inhabilidades para rendir declaración.....	149
1. Inhabilidades absolutas.....	149
• Menores de 12 años.....	149
• Sordomudos	150
• Los discapaces mentales absolutos.....	150
2. Inhabilidades relativas	150
12.3.1.1. Sujeto cognosciente calificado	151
• Testimonio de sordomudos y personas extranjeras.....	151
• Testimonio por certificación jurada.....	151
• Testimonio de agentes consulares o diplomáticos	152
12.3.1.2. Otros testigos por condición particular.....	152
• Testigo enfermo.....	152
• Testigo sospechoso.....	152
• Testimonio del acusado o coacusado.....	153
12.3.2. Elemento objetivo –objeto cognoscitivo–	153
12.3.3. Elemento actividad	153

12.3.3.1. Producción de la prueba.....	153
a) Respecto a la proposición o solicitud.....	153
b) Respecto al decreto de la prueba	153
c) Respecto a la práctica de la prueba.....	154
d) Respecto a la terminación de la diligencia	154
12.3.3.2. Asunción y valoración de la prueba	157
• Sentencia C-1287/2001 Corte Constitucional, Principio de no incriminación, del 5 de diciembre de 2001, M.P. Marco Gerardo Monroy Cabra.....	159

Capítulo XIII **LA DECLARACIÓN DE PARTE Y LA CONFESIÓN**

13.1. GENERALIDADES.....	192
13.2. ELEMENTOS DE LA CONFESIÓN	197
13.2.1. Elemento subjetivo.....	197
13.2.2. Elemento objetivo.....	197
a) Confesión judicial	198
• Provocada.....	198
• Espontánea	198
b) Confesión extrajudicial.....	198
13.2.3. Elemento actividad	198
13.2.3.1. Producción de la prueba.....	198
• En materia civil	198
• En materia penal	199
13.2.3.2. Valoración de la prueba	201
13.3. LA CONFESIÓN FICTA O PRESUNTIVA.....	201
13.4. DIFERENCIAS ENTRE LA CONFESIÓN EN MATERIA CIVIL Y PENAL	203
13.5. LA DECLARACIÓN DE PARTE A INICIATIVA DE SU PROPIO APODERADO	203
• Sentencia Corte Suprema de Justicia Sala de Casación Civil, M.P. Edgardo Villamil Portilla del 23 de junio de 2005, Exp. N° 0143 ...	205

Capítulo XIV **EL JURAMENTO**

14.1. GENERALIDADES.....	231
--------------------------	-----

14.2. CLASIFICACIÓN	232
a) Como medio de prueba	232
• Juramento estimatorio	232
• Juramento deferido por la ley	236
b) Como formalidad o solemnidad exigida en ciertos actos	237
• Sentencia C-616/97. Corte Constitucional el juramento, M.P. Dr. Vladimiro Naranjo M. del 27 de noviembre de 1997	238

Capítulo XV LA INSPECCIÓN JUDICIAL

15.1. DEFINICIÓN.....	270
15.2. CARACTERÍSTICAS.....	272
15.3. ELEMENTOS.....	272
15.3.1. Elemento subjetivo.....	272
15.3.2. Elemento objetivo	272
15.3.3. Elemento actividad	273
15.3.3.1. Producción de la prueba	273
a) Respecto a la solicitud o proposición de la inspección	273
b) Respecto al decreto de la inspección	274
c) Respecto a la práctica de la inspección	276
15.4. ASUNCIÓN Y VALORACIÓN DE LA PRUEBA	278

Capítulo XVI PRUEBA DE PERITOS O DICTAMEN PERICIAL

16.1. DEFINICIÓN.....	279
16.2. ELEMENTOS.....	280
16.2.1. Elemento subjetivo.....	280
16.2.2. Elemento objetivo	281
16.2.3. Elemento actividad	282
16.2.3.1. Producción de la prueba	282
En el proceso civil	282
a) Respecto a la proposición o solicitud	282
b) Respecto al decreto de la prueba	283
c) Respecto a la posesión del perito	283
d) Respecto al acta de posesión	283
e) Respecto a la práctica del dictamen	284
f) Respecto a la presentación del dictamen	284

g) Respeto al traslado del dictamen	284
h) Respeto al pago de los honorarios del perito	285
En el sistema acusatorio	286
16.2.3.2. Asunción y valoración del dictamen de peritos	288
• El dictamen pericial es un medio de prueba y una declaración de ciencia	289
• Requisitos para la existencia del dictamen pericial	289
• Requisitos para la validez del dictamen	290
• Requisitos para la eficacia probatoria del dictamen	291
• Los informes técnicos de los funcionarios	292
16.3. EL DICTAMEN PERICIAL DE PARTE	293
16.3.1. Presentación del dictamen	294
16.3.2. Traslado del dictamen	295
16.3.3. Sustentación del dictamen	295
• Sentencia Corte Suprema de Justicia, Sala de Casación Civil y Agraria M.P. Carlos Esteban Jaramillo, 19 de mayo de 1999, Exp. N° 5130	298

Capítulo XVII

LA PRUEBA INDICIARIA

17.1. DEFINICIÓN	317
17.2. UTILIDAD E IMPORTANCIA DEL INDICIO	318
17.3. NATURALEZA JURÍDICA	319
17.4. CARACTERÍSTICAS DE LA PRUEBA INDICIARIA	320
17.5. ELEMENTOS DEL INDICIO	320
17.5.1. Elemento subjetivo	320
17.5.2. Elemento objetivo	321
17.5.3. Elemento actividad	321
17.6. ESTRUCTURA LÓGICA DEL INDICIO	321
• Hecho conocido, indicante o indicador	322
• Hecho desconocido	322
• Inferencia lógica	322
• La conclusión	322
17.7. REQUISITOS DE VALIDEZ	323
17.8. VALORACIÓN DEL INDICIO	324

• Prueba por concurso de indicios.....	325
17.9. CLASIFICACIÓN DE LOS INDICIOS	325
• Clasificación de los indicios contingentes	326
17.10. LAS PRESUNCIOS.....	328
17.11. CARACTERÍSTICAS DE LAS PRESUNCIOS.....	329
17.12. CLASIFICACIÓN.....	329
• Sentencia Corte Suprema de Justicia Sala de Casación Penal, proceso N° 11113, M.P. Carlos Eduardo Mejía Escobar de octubre 20 de 1999.....	330

Capítulo XVIII **PRUEBA DOCUMENTAL**

18.1. GENERALIDADES	341
18.2. VENTAJAS DEL DOCUMENTO	346
18.3. FUNCIONES JURÍDICAS DEL DOCUMENTO.....	346
18.4. CLASIFICACIÓN DE LOS DOCUMENTOS.....	347
18.5. ELEMENTOS DEL DOCUMENTO	350
18.5.1. Elemento subjetivo.....	351
18.5.2. Elemento objetivo	352
18.5.3. Elemento actividad	352
18.5.3.1. Producción del documento.....	352
a) Respecto a la proposición o aportación del documento	353
b) Respecto al decreto de la prueba	355
18.5.3.2. Asunción y valoración de la prueba.....	355
• Requisitos para la existencia jurídica	355
• Requisitos para la eficacia probatoria	356
• Criterios de valoración.....	358
• Fecha cierta.....	359
• Autenticidad de los documentos	359
• Autenticidad de las copias	360
• Documentos privados emanados de terceros	360
18.6. MATERIA DEL DOCUMENTO	361
18.7. RECONOCIMIENTO DE DOCUMENTOS	361
• Diligencia para provocar el reconocimiento	362
18.8. LOS ANÓNIMOS EN MATERIA DISCIPLINARIA.....	363

	PÁG.
18.9. DOCUMENTO ELECTRÓNICO	365
18.9.1. Nueva concepción documental.....	366
18.9.2. Reconocimiento del documento electrónico como medio de prueba en la legislación colombiana.....	369
18.9.3. Equivalentes funcionales	371
18.9.4. Eficacia, alcance y valor probatorio del documento electrónico	372
18.9.5. Criterios para la validez del documento electrónico	374
• La autenticidad.....	374
• La integridad.....	376
• Confidencialidad	377
18.9.6. Importancia jurídica del documento electrónico en las diferentes ramas del derecho.....	377
18.9.7. Conservación de documentos en medios electrónicos	378
18.9.8. Creación de un documento (instrumento público electrónico)	379
18.9.9. Manejo de información contenida en correos corporativos	382
• Sentencia C-662/2000 Libertad informática -intercambio electrónico de informaciones / medios de comunicación-modernización/ acceso a la información escrita y mensaje de datos unidad normativa-aplicación/ valor probatorio de mensajes electrónicos, M.P.	382
Fabio Morón D., junio 8 de 2000.....	386

Capítulo XIX

PRUEBA POR INFORME

19.1. GENERALIDADES	428
19.1. PRESUPUESTOS	428

ANEXOS

TÍTULO III

ACTIVIDAD PROBATORIA Y ORALIDAD

Capítulo XX

PRODUCCIÓN DE LA PRUEBA EN EL CONTEXTO DE LA ORALIDAD

20.1. GENERALIDADES	433
---------------------------	-----

20.2. INCORPORACIÓN DE LOS PROCESOS CON MARCADA TENDENCIA A LA ORALIDAD	434
20.3. FUNCIONAMIENTO DEL PROCESO A TRAVÉS DE LA ORALIDAD	438
20.4. ESTRUCTURA DEL PROCESO POR AUDIENCIAS Y LA PRÁCTICA DE PRUEBAS.....	446

TÍTULO IV ILICITUD PROBATORIA

Capítulo XXI MECANISMOS DE SUPRESIÓN PROBATORIA

21.1. A MODO DE INTRODUCCIÓN	455
21.2. LA SUPRESIÓN DE LA PRUEBA ILÍCITA EN LOS SISTEMAS JURÍDICOS	460
21.2.1. Sistema romano germánico	462
21.2.1.1. Régimen de nulidades y prohibiciones probatorias	464
21.2.2. Sistema anglosajón	465
21.2.2.1. La <i>exclusionary rule</i> de evidencia.....	469
21.3. POSICIÓN DE LA CORTE CONSTITUCIONAL COLOMBIANA, FRENTE A LA ILICITUD PROBATORIA.....	471
21.4. TRATAMIENTO PROCESAL DE LA PRUEBA ILÍCITA	475
21.4.1. Teoría inclusiva.....	476
21.4.2. Teoría excluyente	477
21.4.3. Teoría ecléctica.....	479
21.5. APLICACIÓN DE LA REGLA DE EXCLUSIÓN EN EL PROCESO CIVIL EN COLOMBIA.....	481
21.6. MARCO NORMATIVO PARA LA APLICACIÓN DE LA REGLA DE EXCLUSIÓN EN EL PROCESO CIVIL	483

ANEXOS

- Cuadro comparativo del régimen probatorio en el Código de Procedimiento Civil y el Código General del Proceso..... 491
- Disposiciones en materia probatoria en la Ley 600 de 2000 Código de Procedimiento Penal
- Disposiciones en materia probatoria en la Ley 906 de 2004 Código de Procedimiento Penal

• Disposiciones en materia probatoria en la Ley 734 de 2002 Código Disciplinario Único	581
• Código General Disciplinario - Ley 1952 de 2019.....	585
• Disposiciones en materia probatoria en el Régimen Disciplinario Militar Ley 836 de 2003.....	600
• Disposiciones en materia probatoria en el Código Disciplinario del Abogado Ley 1123 de 2007.....	602
• Disposiciones en materia probatoria en el C.P.A.C.A. Ley 1437 de 2011 ..	604
BIBLIOGRAFÍA	611
ÍNDICE DE MATERIAS	619
ÍNDICE DE NORMAS.....	625
ÍNDICE DE AUTORES.....	631

La legislación disciplinaria en el ordenamiento jurídico no tiene que ser una simple norma con angustiosa rigidez, sino una ética que responda a la dignidad humana si es hallado responsable por la realización de un delito, o absolució si resulta inocente, tipo de sanción que se trate, en el fondo, de garantizar la plena vigencia de principios y valores que giran en torno del ejercicio de la función pública.

No desconocemos la transversalidad del tema probatorio, cualidad que permite, en mayor o menor medida, todo el ordenamiento jurídico, pero esto no significa, en manera alguna, que sea licito afirmar, como parecía sugerirlo el artículo 130 del Código Disciplinario Único, que los medios probatorios allí previstos "se practicarán" de acuerdo con el Código de Procedimiento Penal, en la medida en que "serán compatibles con la naturaleza y reglas del derecho disciplinario", disposición que será derogada por el artículo 149 del nuevo Código General Disciplinario (Ley 1952 de 2019), a partir del 28 de mayo de 2019.

Con el escrito que ahora llega a las manos de los lectores, redactado por el jurista Ramón Antonio Pérez Hernández, se empieza a despejar el horizonte probatorio en el centro gravitacional preciso del derecho sancionatorio, pero de manera especial en una de sus nuevas manifestaciones: el derecho disciplinario.

Bajo esta consideración, es viable afirmar que con la obra del Ramón Antonio Pérez Hernández ahora estamos mucho más cerca que nunca en este preciosa e impostergable tarea de definir —hasta donde ello es razonablemente posible— el perito probatorio en el derecho disciplinario, con las especificidades que le piden ser propias, sin la pretensión, visto por cierto, de balonizar de