

JORGE PANTOJA BRAVO

La prueba judicial
Hecho, verdad, prueba, estándar, ia y demanda



Tomo I
Probática, estándar y proceso penal

Prologo..... 37

Capítulo I
EL PROCESO JUDICIAL ES INEFICIENTE

A. PROCESO JUDICIAL O TRANSAR 53

1. El proceso judicial es ineficiente 53

2. ¿Qué es el proceso? 57

3. Transigir es más barato que litigar (conciliación o pleito)..... 60

4. ¿Proceso judicial o conciliación? 63

5. Consultor técnico un especialista que resuelve conflictos en forma definitiva..... 66

6. La mediación en la práctica (de 100 reclamaciones solo 3 terminan con sentencia condenatoria) 72

7. El papel de la mediación de conflictos de responsabilidad civil 76

8. "Amigo litigante realmente cree que la justicia se normalizará". 81

B. EL LITIGIO HA DE SER SOLO LA ÚLTIMA OPCIÓN (Transacción).....	83
1. “Mejor que crear más juzgados será tener menos pleitos”	84
2. Desarraigar la cultura del litigio: “un juicio para cada conflicto”	86
3. Proscribir el excesivo ritualismo	91
4. Concepto y requisitos de la transacción	99
5. Clases de transacción	103
6. Diferencia entre conciliación y transacción	105
7. Transacción como modo de terminación anormal del proceso	107
8. La renuncia se llevó a cabo por el perjudicado no es una transacción (jurisprudencia española)	
C. ¿ES POSIBLE UN PROCESO JUDICIAL SIN PRÁCTICA DE PRUEBAS?	115
1. El legislador crea un mecanismo en el cual no existe práctica de pruebas ni controversia probatoria adicional.....	115
2. En la tutela no existe etapa probatoria.....	123
3. Procedencia de la tutela	126
4. La acción de tutela contra decisiones proferidas en sede de tutela.....	129
5. Pensar en un proceso sin etapa probatoria es sencillamente fascinante	133
6. La tendencia es el arbitraje en equidad.....	136
7. Arbitraje en equidad: “los árbitros actuarán conforme a su leal saber y entender”	138
8. Ejercer la acción jurisdiccional	142

Capítulo II
PRIVILIGIAR LOS HECHOS SOBRE EL DERECHO

A. EL IMPERIO DE LOS HECHOS: CONVENCER	147
1. En vez de convencer al juez mejor convencer a la contraparte.	147
2. ¿En qué se diferencian Probática y Derecho Probatorio?.	151
3. El imperio de los hechos, no habrá hechos sin prueba que los respalde	154
4. El problema es determinar si un hecho en concreto pertenece al hecho hipotético descrito en la norma.....	156
5. Trabajar con hechos y su prueba.....	159
6. La representación de hechos se denomina prueba	160
7. La unión de hechos y derecho	162
8. La actividad probatoria siempre debe recaer sobre ciertos hechos.....	164
B. LOS HECHOS EN EL PROCESO JUDICIAL.....	168
1. Al derecho no le interesan los “hechos brutos” sino los “hechos jurídicos”	171
2. Objeto o tema de prueba.....	174
3. ¿Cuándo debe tenerse por existente un hecho que in- tegra el objeto de la prueba?	179
4. Introducción de los hechos esenciales al proceso.....	182
5. Quien alega un hecho debe probarlo	185
6. Refutar una hipótesis.....	
7. Presentación clara y completa de los hechos jurídica- mente relevantes.....	190
8. Conocimiento judicial de los hechos	

C. PROPOSICIONES SOBRE HECHOS	196
1. Enunciados fácticos o proposiciones sobre hechos.....	196
2. Lo que se prueban son afirmaciones que podrán referirse a los hechos.....	202
3. La correcta delimitación de los hechos jurídicamente relevantes.....	207
4. El objeto de prueba no son los hechos sino las afirmaciones que de los mismos hacen las partes en el proceso	209
5. Distinción entre hecho jurídico y acto jurídico	213
6. Conocimiento de los hechos psicológicos es imposible..	217
7. Los hechos hablan por sí solos (res ipsa loquitur).....	222
8. Casos fáciles casos difíciles.....	228
D. LOS HECHOS Y SUS CLASES	239
1. Correspondencia entre hecho y norma.....	240
2. El problema no es de prueba sino de determinar si un hecho en concreto pertenece al hecho hipotético descrito en la norma.....	250
3. Clasificación de los hechos	254
4. Hechos constitutivos, hechos impeditivos, hechos extintivos y hechos excluyentes.....	256
5. Hechos controvertidos	260
6. Hechos no controvertidos.....	261
7. Hechos notorios	265
8. Hechos genéricos, hechos individuales; hechos internos o psicológicos	269

E. LA PRUEBA Y SU CLASES.....	275
1. Prueba difícil o diabólica.....	275
2. Clasificación de la prueba.....	281
3. Pruebas directas e indirectas.....	284
4. Prueba de referencia.....	291
5. Prueba plena.....	293
6. Prueba ilícita y prueba irregular.....	295
7. Caso “El buen ladrón” (prueba ilícita pero a la postre válida).....	300

Capítulo III

PROBATICA Y DERECHO A LA PRUEBA

A. LA PROBÁTICA.....	306
1. ¿Qué es la probática?.....	306
2. Doctrinantes de probatoria (teóricos del hecho).....	311
3. La fórmula probática.....	320
4. La actividad probática.....	322
5. Fórmula Heurística.....	324
6. La factibilidad heurística y la factibilidad probática de la norma jurídica.....	326
7. Luis Muñoz Sabaté creador de la Probática.....	329
8. Casos de probática.....	334
B. EL DERECHO A LA PRUEBA.....	341
1. ¿Qué es el derecho a probar?.....	346
2. Derecho probatorio y derecho procesal.....	352
3. Principio de la “libertad de la prueba”.....	355
4. El derecho al debido proceso.....	360

5.	Presentar pruebas y a controvertir las que se alleguen en contra del procesado.....	367
6.	El derecho a utilizar todas las pruebas.....	369
7.	Delimitación conceptual del derecho a la prueba.....	372
8.	Relevancia de la prueba.....	374
C.	REQUISITOS DE LA PRUEBA.....	380
1.	¿Qué es probar?.....	380
2.	Conducencia de la prueba.....	386
3.	Pertinencia de la prueba.....	388
4.	La prueba es pertinente porque tiene una relación directa con el hecho jurídicamente relevante.....	392
5.	Utilidad de la prueba.....	398
6.	Necesidad de la prueba.....	
7.	La prueba sobre la prueba.....	406
8.	“La prueba no habla por sí sola”.....	409
D.	FUENTES Y MEDIOS DE PRUEBA.....	413
1.	Las fuentes de prueba.....	414
2.	Utilidad e inutilidad del medio de prueba.....	418
3.	Las reglas de admisión y/o exclusión probatoria no son reglas de valoración.....	420
4.	Admisibilidad de la prueba.....	424
5.	Los medios de prueba son las herramientas establecidas por la ley para demostrar un hecho dentro del proceso.....	429
6.	Los medios de prueba desempeñan una función cognoscitiva de los hechos.....	432
7.	Los actos de investigación no constituyen un medio de prueba.....	437
8.	Exclusión de los medios de prueba obtenidos ilícitamente.....	439
9.	Admisibilidad de la prueba originada en un procedimiento ilegal.....	451

Capítulo IV

ESTÁNDAR DE PRUEBA Y LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL

A. EL ESTÁNDAR DE PRUEBA ES EL CONVENCIMIENTO AL JUEZ	453
1. La prueba tiene la finalidad de producir convencimiento al juez.	458
2. El fin de la prueba es llevar al juez al convencimiento de los hechos.....	462
3. Prueba como conocimiento y prueba como persuasión	469
4. Determinar mejor los niveles de convicción.....	471
5. Necesitamos creencias para saber cómo actuar.....	474
6. El estándar de prueba es subjetivo	482
7. Un estándar intrínsecamente subjetivo no nos ofrece protección alguna contra los riesgos de las decisiones arbitrarias.....	488
B. ¿QUÉ ES EL ESTÁNDAR DE PRUEBA?	491
1. El origen del estándar de prueba	494
2. Formulación legislativa de estándares objetivos de suficiencia.....	497
3. Estándares de Diligencia en los procesos civiles ordinarios.....	502
4. Varía el estándar probatorio de “buen padre” frente al uso de estimulantes.....	507
5. ¿Es la presunción de inocencia un estándar de prueba? .	511
6. Estándar de prueba en lo penal (un enfoque pragmático)	507
7. “Ese juez acabará haciendo lo que a él le dé la gana”	522
8. Prueba sin convicción análisis de Jordi FERRER BELTRÁN (año 2022)	523

C. ESTÁNDAR DE PRUEBA Y LA PROBABILIDAD	525
1. ¿El razonamiento probatorio es siempre un razonamiento probabilístico?.....	525
2. Un estándar de prueba indaga por el grado de probabilidad requerido.....	537
3. Probabilidad preponderante	540
4. Probabilidad cuantitativa (teoría bayesiana) y la de la probabilidad lógica (teoría baconiana).....	545
5. La racionalidad epistemológica.....	555
6. El modelo de valoración racional de la prueba.....	557
7. Inferencias probatorias.....	565
8. No es lo mismo ser racional que ser razonable.....	571
9. Reglas de valoración racional de la prueba	577
D. EL GRAN RETO PARA LA CIENCIA JURÍDICA ES LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL	583
1. El blockchain visto como un estándar	583
2. El gran reto para la ciencia jurídica es la inteligencia artificial.....	588
3. Estándar de prueba en la Inteligencia Artificial.....	592
4. Inteligencia Artificial y algoritmo.....	595
5. Derecho, Neurociencias y la Inteligencia Artificial.....	598
6. IA en opinión de la Comisión Europea y del Parlamento Europeo	602
7. Los vehículos autónomos.....	604
8. Prueba digital en un juicio.....	609
9. ¿Cómo se aporta un mensaje de WhatsApp para que sea válido	616

Capítulo V
EL ESTÁNDAR EN LO PENAL

A. EL ESTÁNDAR “más allá de toda duda razonable”	629
1. “Más allá de toda duda” pero no cualquier duda.....	629
2. ¿Cuándo una duda es razonable?.....	634
3. Conocimiento más allá de duda razonable (culpabilidad)	640
4. Todos los juicios criminales ordinarios terminasen por jurados.....	645
5. Se aplica el in dubio pro reo	649
6. El procesado no está obligado a probar su inocencia ...	652
7. El principio de solución de la incertidumbre (presun- ción de inocencia)	662
8. Presunción de inocencia como regla probatoria y como regla de juicio.....	664
B. FALSO POSITIVO: condenar a quien no lo había cometido	669
1. Descartamos los “veredictos falsos”	669
2. El costo de una condena errónea (condenar a quien no lo había cometido)	673
3. La suficiencia probatoria ‘más allá de toda duda razo- nable’	677
4. ¿Cuánto riesgo de absoluciones falsas estamos dispuestos a soportar?	681
5. Principio de congruencia en lo penal	
6. Control de fiabilidad de las pruebas forenses.....	694
7. El error Mayfeld	

C. ¿ES POSIBLE ESTABLECER UN UMBRAL?	704
1. No ha alcanzado el umbral de confirmación exigible procede la absolución del acusado.....	704
2. ¿Es posible establecer un umbral?	706
3. ¿Qué hacer si la culpabilidad e inocencia están en pie de igualdad?	
4. Estándar probatorio en los delitos sexuales y en el abuso sexual infantil	718
5. Pruebas de refutación en lo penal.....	724
6. Criterios de admisibilidad de la prueba de refutación..	
7. Prueba nueva en el proceso penal.....	733
8. Prueba sobreviniente en lo penal.....	736
D. EL ESTÁNDAR EN EL CASO DAUBERT (EEUU).....	740
1. El problema de los criterios de la científicidad del conoci- miento (trilogía Daubert)	741
2. Impacto del estándar Daubert.....	743
3. Cuatro criterios para decidir la admisibilidad de la prueba científica (caso Daubert)	750
4. Criterios de orientación del juez en relación a la exclusión o admisión de pruebas científica.....	756
5. El perito en el proceso penal	759
6. Teoría de los falsos juicios de existencia, los falsos juicios de identidad y los falsos raciocinios	765
7. Falsos juicios de existencia y de identidad	
E. HECHOS Y TEORIA DEL CASO	770
1. Hechos jurídicamente relevantes en lo Penal.....	770
2. Delimitar los hechos jurídicamente relevantes en la acusa- ción	776
3. La teoría del caso.....	780
4. Los alegatos en lo penal	785
5. Solo pueden elaborarse enunciados causales mediante infe- rencias abductivas o hipotéticas.....	791

6.	La prueba por indicios en el proceso penal.....	793
7.	Sentencia de condena basada en indicios (analizada por Jordi Ferrer Beltrán)	795
E.	IMPUTACIÓN PENAL.....	802
1.	La imputación objetiva penal	802
2.	Fin de protección de la norma penal.....	810
3.	La acusación penal	816
4.	Juicio de imputación penal.....	818
5.	Prohibición de regreso	821
6.	Casos de prohibición de regreso	824
G.	EVIDENCIA Y CADENA DE CUSTODIA.....	828
1.	Definición de evidencia.....	829
2.	Mejor evidencia.....	833
3.	Evidencia física y material probatorio en que sustenta la hipótesis fáctica.....	834
4.	Determinación de lo que es una evidencia.....	836
5.	Autenticación de evidencias a través de las reglas de cadena de custodia.....	839
6.	La rotura de la cadena de custodia	846
7.	Los peritos tendrán acceso a los elementos materiales probatorios y evidencia física.....	850
H.	VALORACIÓN DE LAS PRUEBAS EN LO PENAL.....	853
1.	El descubrimiento probatorio	856
2.	Audiencia preparatoria.....	858
3.	La sentencia condenatoria no podrá fundamentarse exclusivamente en pruebas de referencia.....	860
4.	Consideración del testimonio del perito que no hizo el peritaje.....	862



5. Valoración negativa de la prueba en el proceso penal ..	863
6. Recurso de casación en el proceso penal	869
7. Casos de la aplicabilidad práctica de la teoría de la imputación objetiva.....	872

Capítulo VI

PRETERINTENCIÓN, DOLO Y ERRORES SOBRE EL CURSO CAUSAL

A. PRETERINTENCIÓN	877
1. La conducta es preterintencional.....	878
2. Requisitos para la configuración de la conducta punible preterintencional	884
3. Dolo eventual y culpa consciente	885
4. ¿Dolo eventual o culpa con representación?	889
5. Delimitación entre dolo e imprudencia.....	890
6. Riesgo generado como criterio diferenciador del dolo eventual y culpa.....	893
7. ¿Cómo probar una conducta dolosa?.....	895
8. Acuerdos probatorios ¿verdad negociada?.....	902
9. Caso: Gaira, Santa Martha, caso "VIVES" (una revisión al accidente de tránsito: seis personas muertas y un menor de edad lesionado, finalmente le dan domiciliaria)	
B. DOLO EVENTUAL	922
1. Origen del dolo eventual.....	927
2. Dolo eventual es un hecho psíquico.....	930
3. Dolo directo de primer grado y de segundo grado	934
4. La teoría de la voluntad o del consentimiento	937
5. La teoría de la probabilidad o de la representación.....	938

6.	Algunas precisiones en relación con los contenidos del dolo, sus modalidades y la culpa con representación ...	940
7.	Teoría del consentimiento o teoría de la probabilidad .	943
8.	Dolo eventual los delitos de tránsito vehicular	944
C.	ERROR DEL CURSO CAUSAL Y CASOS	945
1.	Error del curso causal: El dolus generalis, la aberratio causae y aberratio ictus	947
2.	Variación de los cursos causales desatados por el autor original	951
3.	Riesgo socialmente permitido	955
4.	Doctrina sobre la variación de los cursos causales	959
5.	De la tentativa	960
6.	La tentativa como forma imperfecta del delito o como elemento amplificador del tipo	963
7.	Caso de prohibición de regreso.....	965
8.	Caso: Tira una piedra contra el conductor y mata a un pasajero (error por desviación del curso causal)	966
9.	Caso: propina una puñalada a un menor de edad con profundidad de 7.5 centímetros lesionando estómago y riñón, fallece, no es homicidio sino tentativa	975

Capítulo VII

LA SANA CRÍTICA, FIABILIDAD Y ERROR DE LA PRUEBA PERICIAL CIENTÍFICA

A.	INTERPRETACIÓN DE LA PRUEBA	983
1.	La interpretación de la prueba y valor probatorio.....	983
2.	La percepción directa de la prueba (principio de intermediación).....	986

3.	La intermediación está relacionada directamente con el principio de concentración.....	990
4.	El principio de contradicción de la prueba	992
5.	El testigo técnico y perito pueden emitir juicios de valor	994
6.	La prueba pericial como “la reina de las pruebas”.....	997
7.	Variedad de tipos de pericia	
8.	La base fáctica del dictamen	1002
B.	LA SANA CRÍTICA RACIONAL.....	1008
1.	“Nadie le explica al juez cómo valorar la prueba”.....	1013
2.	Los problemas de la prueba	1019
3.	Reglas de la sana crítica.....	1022
4.	Axiomas y reglas de inferencia.....	1028
5.	Las máximas o reglas de la experiencia	1029
6.	Inaplicación de la regla de la sana crítica.....	1034
7.	La sana crítica en la valoración de la prueba pericial....	1036
8.	Vulneración de las reglas de la sana crítica respecto al dictamen pericial	1041
9.	¿Valoración individual o integral de las pruebas?	1045
C.	VALORACIÓN DEL PERITAJE CIENTÍFICO	1051
1.	Las pruebas serán valoradas por los jueces según sus libres convicciones	1052
2.	Eficacia probatoria de la prueba pericial	1055
3.	Sistema de prueba legal versus o sistema de libre convicción	1059
4.	La libre valoración probatoria no puede ser discrecional ni arbitraria.....	1065

5.	Sesgos cognitivos y sesgo por confirmación	1067
6.	La prueba pericial forense.....	1073
7.	Los dictámenes periciales tienen por objeto establecer la certeza de determinados hechos	1075
8.	¿Cuántas sensibles diferencias existen entre un peritaje científico y uno de opinión?	1078
9.	Valoración del peritaje científico	1084
D. FIABILIDAD DE LA PRUEBA PERICIAL CIENTÍFICA ...		1089
1.	Peritaje científico.....	1089
2.	Fiabilidad de la prueba pericial científica	1092
3.	La “ciencia basura” (junk science)	1099
4.	Valorar las afirmaciones realizadas por el experto	1103
5.	Paradigma de la individualización y de la verosimilitud.....	1105
6.	La Sala Penal define el concepto de Ley Científica	1110
7.	La científicidad como criterio de demarcación entre la ciencia y la no-ciencia	
8.	Condenan a un perito forense que mintió en una autopsia acerca de la causal de muerte (Argentina, sentencia del 21 de noviembre de 2021).....	1117

E. ERROR PERICIAL O CIENCIA LIMITADA.....	1120
1. Los propósitos de la contradicción de la prueba “por expertos”.	1120
2. Errores más frecuentes de los peritos en el ámbito criminalístico.....	1123
3. Casos de error pericial o ciencia limitada	1127
4. Acudir a la literatura científica para complementar e interpretar las pruebas obrantes en el proceso.....	1131
5. La prueba de ADN en los procesos de filiación	1135
6. El cotejo de los exámenes de ADN con la información genética del indiciado o imputado	1137
7. Ante la negativa a la práctica de la prueba de ADN	1141
8. Caso Fantasma de Heilbronn: “Los investigadores perseguían a un fantasma”.....	1146



 310-8355242 ddanos100@gmail.com www.ddanos.com