

JORGE PANTOJA BRAVO

# La prueba judicial

Hecho, verdad, prueba, estándar, ia y demanda

TOMO II

Responsabilidad objetiva y proceso civil

# Índice

## Tomo II

### Responsabilidad objetiva y proceso civil

#### Capítulo I

##### EL PROCESO JUDICIAL ES INEFICIENTE

#### Capítulo VIII

##### La falta de prueba en el proceso civil

A. La verdad y prueba .....	21
1. ¿De qué hablamos cuando hablamos de verdad en el proceso? .....	24
2. Relación entre verdad y prueba .....	31
3. Identificación entre prueba y verdad.....	35
4. La verdad como correspondencia .....	39
5. La teoría de las dos verdades .....	42
6. La verdad procesal no se demuestra se prueba .....	44
7. Negación de la verdad en el proceso .....	49
B. ¿Cómo ha de actuar el juez en el caso de falta de prueba....	52
1. Falta la prueba de los hechos que fundamentan las pretensiones y excepciones.....	52
2. La prueba de oficio por insuficiencia de las pruebas propuestas por las partes.....	56
3. Pruebas para mejor proveer .....	58
4. Falta de prueba al resolver.....	65
5. Distribuir la carga al decretar las pruebas durante su práctica.....	68
6. El decreto y práctica de pruebas de oficio es un deber del juez.....	71
7. La prueba de oficio y la justicia de un caso en concreto ..	78
C. La verdad en el proceso civil .....	80
1. A las partes intervinientes no les interesa la verdad ....	80
2. No se persigue la “verdad verdadera” a toda costa.....	84
3. La incorporación de la verdad al proceso civil.....	85
4. Imparcialidad e independencia del juez .....	90
5. La diferencia entre verdad “histórica”, “científica” y “jurídica”.....	93
6. Técnica del resultado (daño desproporcionado).....	95
7. La regla <i>res ipsa loquitur</i> en materia de mala praxis médica.....	102

D.	Facilidad probatoria (Carga dinámica de la prueba) .....	103
1.	El principio de la <i>carga de la prueba</i> .....	105
2.	Carga dinámica de la prueba.....	108
3.	De la carga dinámica al deber de aportación .....	115
4.	Carga de la prueba y del deber-obligación de aportar pruebas.....	119
5.	Sucedáneos de prueba.....	125
6.	No se permite la subsanación de pruebas no propuestas o propuestas indebidamente por las partes.....	127
7.	Renuncia a la prueba admitida.....	130
8.	La apreciación errónea o de la falta de apreciación de determinada prueba.....	135
E.	El rol del juez en la prueba .....	139
1.	La prueba procesal va dirigida a lograr el convencimiento judicial. ....	139
2.	Dificultad probatoria.....	145
3.	El juez no tiene por función sustituir al experto o perito..	146
4.	Los expertos se convierten en decisores no formales pero sí sustanciales.....	149
5.	Rol del sentenciador y análisis objetivo del conocimiento experto .....	154
6.	Valoración conjunta y razonada de la prueba actuada .	160

## Capítulo IX

### Las pruebas en el proceso civil

A.	Indicio.....	165
1.	¿Qué es indicio? .....	166
2.	No existe indicio a secas, sino "indicio de..." .....	172
3.	La prueba indiciaria.....	175
4.	La prueba indiciaria no es una prueba residual.....	180
5.	Clasificación de los indicios .....	184
6.	Clases de indicios en lo penal.....	188
7.	Demostración por indicios de la responsabilidad .....	192
8.	Caso hipotético de falso indicio .....	196
B.	Presunción .....	198
1.	¿Indicio o presunción? .....	198
2.	¿Qué es presunción? "lo normal se presume, lo anormal se prueba" .....	200
3.	Presunciones legales y presunciones judiciales .....	207
4.	Las presunciones y juicios de inferencia en lo penal.....	212
5.	Las presunciones y juicios de inferencia en lo civil.....	216
6.	Presunción de culpas in vigilando e in eligendo.....	218

C. El testimonio .....	229
1. La credibilidad del testigo y la credibilidad del testimonio .....	231
2. ¿Qué es el testimonio? .....	236
3. Clásicos de falso testimonio .....	238
4. El testigo sospechoso .....	241
5. Los sospechosos habituales.....	243
6. Testigo de acreditación como requisito sine qua non para la incorporación de evidencia .....	250
7. Contraposición entre verdad y mentira.....	252
8. Retracción o cambio de versión cuando el testigo ....	255
9. Es posible que un único testigo pueda sustentar un fallo de condena .....	258
D. El interrogatorio a testigos .....	259
1. El interrogatorio busca la confesión mientras que el testimonio busca esclarecer hechos.....	260
2. La indagatoria al indiciado y las reglas para el interrogatorio .....	264
3. ¿Todos los testigos mienten? .....	268
4. No hace falta que una persona mienta para que su declaración plantee inconvenientes .....	272
5. La estructura de interrogatorio de testigos.....	278
6. Impugnación de la credibilidad del testigo en el proceso penal.....	285
7. Los testigos y peritos son interrogados en presencia del juez y tienen el deber de decir la verdad.....	288
8. Comportamiento del testigo en el interrogatorio. ....	291
E. Valoración de la prueba testimonial.....	294
1. Criterios de apreciación del testimonio .....	294
2. No existen testigos inhábiles ni tacha.....	297
3. “En un sistema de libre valoración no existen testigos inhábiles” .....	300
4. Contradicciones en el contenido de las declaraciones..	302
5. Valoración de la prueba testifical.....	306
6. ¿Cómo evalúa el juez la credibilidad del testigo? Una propuesta desde el corazón de la probática .....	309
7. La valoración racional de la declaración testifical de la víctima .....	313
8. Declaración de un menor de edad.....	317
9. La diferencia entre prueba pericial y prueba testimonial..	321

F.	La prueba documental .....	323
1.	Equivalencia funcional ad validitatem entre los escritos en papel y los escritos en soporte electrónico. ....	325
2.	¿Qué se entiende por documento? .....	330
3.	Clasificación de los documentos.....	336
4.	Los documentos reconocidos harán <i>prueba plena</i> .....	341
5.	Exhibición de un documento.....	344
6.	Documentos voluminosos su incorporación en el juicio oral.....	347
7.	Admitir, impugnar o reconocer un documento .....	350
G.	Valoración de la prueba documental.....	354
1.	Valor probatorio del documento .....	354
2.	La específica fuerza probatoria de los documentos públicos.....	358
3.	La prueba documental en la Audiencia Previa .....	361
4.	Documento falso, falsedad material y falsedad ideológica .....	364
5.	Tacha de falsedad y desconocimiento de un documento..	367
6.	El informe pericial como prueba documental .....	371
7.	Las manifestaciones anónimas no constituyen medio de prueba.....	372

## Capítulo X

### Culpa, responsabilidad objetiva y actividades peligrosas

A.	¿Qué es culpa? .....	375
1.	La culpa tiene una doble función.....	379
2.	Culpa y previsibilidad.....	381
3.	La definición económica de la culpa y el Juez Hand .....	383
4.	Elementos generadores de culpa.....	385
5.	Compensación de culpas (reducir la indemnización) ..	386
6.	Concurrencia de causas (reducir la indemnización) ....	393

B.	Presuncion y clases de culpa.....	401
1.	¿Cómo se llegó a la presunción de culpa?.....	401
2.	Culpa virtual (faute virtuelle).....	405
3.	La culpa con representación o culpa consciente.....	406
4.	Culpa sin representación o culpa inconsciente.....	408
5.	Culpa grave o lata, la culpa leve y la culpa levísima .....	409
6.	Sobre la culpa del constructor.....	411
C.	Principios generadores de culpa .....	412
1.	La negligencia.....	414
2.	La imprudencia .....	418
3.	Nivel de precaución .....	421
4.	La impericia .....	423
5.	“Existencia” de las normas dentro de un determinado sistema jurídico .....	425
6.	La violación de leyes, reglamentos o normas en tránsito vehicular .....	428
D.	Otros principios a tener en cuenta .....	432
1.	El principio de la previsibilidad .....	432
2.	Principio de la confianza.....	435
3.	Limitaciones al principio de confianza .....	438
4.	Inaplicabilidad del principio de confianza .....	442
6.	Análisis del principio de seguridad, prudencia y de confianza .....	446
7.	Caso: avión sufre avería al realizar la maniobra de atraque en aeropuerto .....	448
E.	El deber objetivo de cuidado .....	451
1.	¿Cómo se interpreta el debido cuidado?.....	453
2.	Deber de cuidado en la legislación .....	457
3.	Maniobras evasivas para evitar el daño.....	459
4.	Infracción al deber de cuidado.....	461
5.	Presupuestos para la imputación objetiva .....	464
6.	La acción peligrosa .....	466
7.	No existe nexo embriaguez con el siniestro .....	470

F. Exoneración de responsabilidad .....	472
1. Culpa exclusiva de la víctima o de un tercero.....	472
2. Caso fortuito y fuerza mayor.....	476
3. No habrá responsabilidad en los eventos de caso for- tuito y fuerza mayor.....	480
4. Criterios de distinción de los conceptos “caso fortuito” y “fuerza mayor”.....	487
5. “Caso fortuito” y “fuerza mayor” son conceptos dife- rentes .....	489
6. ¿Caso fortuito o fuerza mayor? .....	492
7. Caso fortuito y la relación de causalidad .....	494
8. La cláusula de fuerza mayor es habitual en los contratos	497
G. Responsabilidad por las actividades peligrosas.....	499
1. La responsabilidad civil sin culpa .....	502
2. La crisis de la noción de culpa como fundamento de la responsabilidad civil.....	505
3. Definición de actividad peligrosa .....	509
4. El peligro es un concepto indeterminado.....	514
5. Crear un riesgo jurídicamente desaprobado .....	517
6. Fundamento de la responsabilidad por riesgo .....	520
7. Estallido de una llanta en un vehículo en movimiento	525
H. La culpa en el delito .....	529
1. ¿Por qué es un hecho punible imprudente? .....	529
2. Culpa para que se enmarque como modalidad delictual	531
3. Estructura de delito culposo .....	532
4. Delito de peligro abstracto.....	534
5. Delito de peligro concreto .....	534
6. ¿Delito culposo o delito con dolo?.....	535
7. Delito de conducción temeraria.....	537

## Capítulo XI

### Responsabilidad civil, prueba pericial, daño y su cuantificación.....

A. La responsabilidad contractual y extracontractual.....	543
1. La responsabilidad civil no sólo implica resarcimiento sino también prevención del daño.....	546
4. Obligación de interpretar los hechos según fuera de naturaleza contractual o extracontractual. ....	562
5. Acumulación de pretensiones procesales .....	567
6. La responsabilidad extracontractual .....	569
7. La responsabilidad contractual .....	574
8. El daño precontractual .....	584

B.	Incumplimiento contractual .....	593
1.	La imputación civil .....	594
2.	En general no es posible el debido cumplimiento de obligaciones y objetos principales de diversos contratos .....	599
3.	Los contratantes están obligados al cumplimiento exacto de aquellos pactos ("pacta sunt servanda") .....	601
4.	Resolución del contrato.....	603
5.	Incumplimiento objetivo .....	605
6.	Revisión del contrato por cambio imprevisible de circunstancias, "rebus sic stantibus" .....	608
8.	Incumplimiento de contrato desde la obligación sinalagma genético .....	613
C.	Resolución de un contrato .....	614
1.	¿Quién puede solicitar la resolución de un contrato? ...	614
2.	Quien primero incumple de manera automática exime a su contrario de ejecutar la siguiente prestación .....	616
3.	El aforismo "la mora de uno purga la mora del otro" ..	619
4.	Excepción de contrato no cumplido .....	623
5.	Indemnización de perjuicios por excepción del contrato incumplido.....	625
6.	Incumplimiento de obligaciones dinerarias e indemnización de perjuicios.....	629
7.	<i>Caso: Construcción de mil casas (sin construir una sola vivienda por cumplimiento parcial del financiador del proyecto)</i> .....	632
A.	El dictamen pericial de opinion (civil).....	636
1.	"En el proceso civil el conocimiento de la verdad parece que carece de importancia" .....	636
2.	Valoración del dictamen pericial de opinión (Civil).....	637
3.	Principio de aportación de parte .....	640
4.	El deber de colaboración en las pruebas.....	644
5.	Audiencia de contradicción del dictamen aportado por las partes.....	647
	a) Contradicción concentrada.....	649
	b) Contradicción difusa .....	650



6.	El principio de congruencia en lo civil.....	651
7.	¿El pago que hacen las partes genera en los peritos la tendencia a adaptar sus dictámenes a las necesidades del abogado que los contrata? .....	659
8.	Existencia de pruebas periciales antagónicas.....	662
9.	No hay designación de perito tercero en discordia ni careo entre peritos .....	665
E.	Valoración de la prueba pericial civil .....	668
1.	Criterios básicos de la prueba pericial civil .....	670
2.	¿Las partes están en capacidad de pagar los costos de un perito? .....	674
3.	Solidez, claridad, exhaustividad, precisión y calidad del dictamen .....	676
5.	El juez puede apartarse de pruebas aportadas por peritos	684
6.	¿Cómo debe valorar el juez la prueba pericial para determinar la responsabilidad civil?.....	687
7-	Caso: exonerado penalmente pero condenado civilmente	692
F.	Daño y su cuantificación.....	694
1.	Daño y su cuantificación son dos conceptos diferentes	694
2.	Criterios de equidad para cuantificar el daño.....	699
3.	Mi dictamen sobre el criterio de equidad.....	702
4.	Principios generales del perito .....	706
5.	La objetividad e imparcialidad es del dictamen no del perito.....	710
6.	La tacha al testigo en el proceso civil .....	712
7.	La tacha al perito de parte .....	713
G.	Del perito judicial al perito de parte (perito consultor).....	718
1.	Aspectos básicos de la prueba pericial de parte .....	721
2.	Sobre el perito de parte .....	725
3.	El perito es un aliado natural a la parte a la que apoya.	727
4.	La mejor práctica es siempre allegar un dictamen de parte.....	732
5.	La práctica de pruebas directamente por las partes agiganta la labor del abogado.....	734
6.	Los peritos ya no son los ojos y los oídos de los jueces sino asesores de parte .....	737
7.	Solamente pueden ser peritos "los ángeles y arcángeles"..	738
8.	El perito de parte por simple lógica no es imparcial.....	743

H. Sobre el auxiliar de justicia (perito del juez) .....	748
1. "Puede existir prevención frente al perito de parte por imparcialidad, pero también existir prevención frente al perito del juez por ignorancia" .....	748
2. La objetividad e imparcialidad en el perito oficial, auxiliar de justicia .....	750
3. Solo podrán ser objeto de recusación los peritos designados judicialmente.....	753
4. Informes periciales divergentes y contradictorios.....	756
5. La contraparte aporta otro dictamen .....	762
6. Declaración del perito "todo lo anterior bajo la doctrina y jurisprudencia nacional y foránea" .....	764
I. El perito en la ley de enjuiciamiento civil.....	770
1. Procedimiento Ordinario .....	772
2. Procedimiento Verbal.....	773
4. Honorarios del perito en las costas del proceso.....	774
5. Prohibición al perito de pactar cualquier remuneración que penda del resultado del litigio .....	778
J. El perito en el código general del proceso .....	783
1. El perito deja de ser un auxiliar de juez para ser un asesor de la parte.....	783
2. El informe del perito de parte y del auxiliar judicial ....	787
3. El perito designado por la parte.....	789
4. El control del peritaje pasa a manos de las partes y litigantes .....	791
5. "Si el perito citado no asiste a la audiencia, el dictamen no tendrá valor" .....	794

## Capítulo XII

### Demanda, sentencia, nulidades

A. Generalidades de la demanda .....	799
1. Fundamentos fácticos en los que apoya sus pretensiones. ....	800
2. El proceso inicia cuando el cliente llega a su oficina.....	804
3. El principio dispositivo .....	806
4. La congruencia de la sentencia civil .....	810
5. ¿Qué es la demanda? .....	814
6. La pretensión en la demanda (Petitum).....	816
7. Los hechos en la demanda .....	820
8. Colaboración de las partes.....	823

B.	Efectos de la demanda .....	825
1.	Fijación del objeto del litigio .....	825
2.	Los hechos operativos y los hechos probatorios en la fijación del litigio.....	828
3.	Fijado el objeto del litigio el juez procederá a delimitar el tema de la prueba .....	831
4.	La contestación de la demanda .....	834
5.	La falta de contestación (rebeldía) del demandado.....	841
6.	Audiencia inicial y audiencia de instrucción y juzgamiento.....	842
7.	Alegatos de conclusión.....	851
C.	La motivación en las sentencias .....	853
1.	La racionalidad y razonabilidad de la decisión judicial	858
2.	¿Qué es motivar una decisión judicial?.....	868
3.	Características de la motivación de la sentencia.....	878
5.	La motivación de las resoluciones judiciales.....	886
6.	Coherencia de la motivación.....	890
7.	¿Qué significa motivar una sentencia conforme a la lógica?.....	894
8.	La motivación en materia probatoria.....	899
9.	Concepto jurídico denominado “decisión sin motivación”.....	901
10.	Motivación inexistente insuficiente o incompleta provoca la nulidad de la sentencia.....	908
D.	La nulidad en las sentencias .....	910
1.	El órgano de cierre no es que mande más sino que los jueces de instancia deciden mal (recurso de apelación)	911
2.	Las equivocaciones de los jueces y los errores judiciales...	916
3.	Fundamento valorativo de la nulidad procesal.....	921
4.	Algunas razones para decretar la nulidad de la sentencia.	927
5.	Causales del recurso de anulación en el arbitramento..	930
6.	Los requisitos formales hoy deben ser esencialmente subsanables .....	937
7.	Las pruebas en el recurso Extraordinario de Revisión	938
8.	“Es nula, de pleno derecho, la prueba obtenida con violación del debido proceso de la prueba” .....	943
9.	Nulidad de la sentencia por no contradicción de dictámenes periciales de psicológica y psiquiátricas.....	947
10.	La falta de pericia contable en el delito de peculado deviene en nulo el proceso.....	950

E.	La casación.....	952
1.	Que el recurso presente interés casacional.....	954
2.	Interés casacional cuando la decisión judicial se aparte de la jurisprudencia.....	959
3.	Origen de la Casación.....	961
4.	Sistemas de casación puros, mixtos o híbridos.....	964
5.	Las causales de Casación.....	968
6.	La nulidad de la sentencia constituye la <i>última ratio</i> .....	973
7.	Violación directa de la ley sustancial.....	975
8.	Violación indirecta de la ley sustancial.....	979
9.	Divergencia en la apreciación de situaciones sustancialmente iguales por parte del Tribunal Supremo (España).....	983
F.	Error de derecho.....	985
1.	Error de derecho frente a la prueba.....	989
2.	Error de hecho frente a la prueba.....	992
3.	Configuración de un defecto sustantivo o material.....	998
4.	Defecto factico.....	1000
5.	Supuestos que permiten la configuración del defecto sustantivo.....	1003
6.	Desconocimiento del precedente jurisprudencial.....	1006
7.	Apartarse del precedente jurisprudencial.....	1010
A.	La sentencia anticipada.....	1012
1.	Los presupuestos de la decisión en el proceso.....	1012
2.	Del juicio por audiencias.....	1015
3.	Clases de sentencias.....	1018
4.	Dos niveles de la construcción de la sentencia.....	1019
5.	Sentencia anticipada cuando no hubiere pruebas por practicar.....	1020
6.	Condena en costas y agencias en derecho.....	1025