

ENRIQUE M. FALCÓN



Tratado de la prueba

Civil. Comercial. Laboral
Penal. Administrativa

Medios probatorios en particular. Posiciones. Indagatoria Documentales. Informativos. Técnico-científicos. La pericia Testigos. Careos. Reconocimientos. Reconstrucciones Negligencia probatoria. Rastros, huellas y vestigios Indicios y presunciones. Alegato y discusión final

2

2ª edición actualizada y ampliada



EDITORIAL ASTREA
DE ALFREDO Y RICARDO DEPALMA
CIUDAD DE BUENOS AIRES
2009

2	Biblioteca de la Corte Suprema	
2ª edición actualizada y ampliada		120 722
	Ubicación	J4435



ÍNDICE GENERAL ✓

Tomo 2

PARTE TERCERA ✓

MEDIOS PROBATORIOS EN PARTICULAR ✓

CAPÍTULO XIII

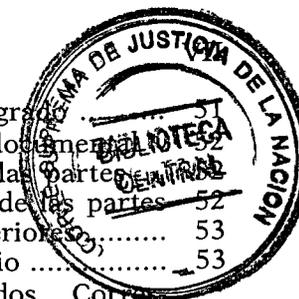
MEDIOS PROBATORIOS DOCUMENTALES

A) CONCEPTOS INTRODUCTORIOS Y PLAN DEL CAPÍTULO

§ 300.	Caracterización	3
§ 301.	Las diversas acepciones de la palabra "documento"	4
§ 302.	Documentos como fuentes y como medios de prueba	4
§ 303.	El documento fuente-prueba	5
§ 304.	Documentos e instrumentos	5
§ 305.	El mensaje del documento	7
§ 306.	La grafía y los documentos literales	7
§ 307.	Diferencia entre el sistema procesal civil y el procesal penal	8
§ 308.	La firma	9
	a) Diversos tipos	10
	b) Firma en blanco	14
	c) Impresión digital	16
	d) Firma del analfabeto	18
	e) Firma del ciego	20
	f) Firma digital	21

§ 309.	El principio de libertad de las formas y la cuestión del doble ejemplar	21
	a) Actos sinalagmáticos	23
	b) Prescindencia	23
	c) Subsanción	23
	d) Derecho comercial	24
	e) Proceso penal	24
	f) Instrumentos públicos	25
§ 310.	La firma electrónica o digital	26
	a) Concepto	28
	b) Actos no incluidos	28
	c) Diferencia entre la firma electrónica y la firma digital. Documento digital. Prueba	29
	d) Certificado digital	30
	e) Certificados extranjeros	31
	f) Derechos y obligaciones del titular de un certificado digital	32
	g) Certificador licenciado	33
	h) Reglamentación del otorgamiento y revocación de las licencias	34
	i) Funciones del certificador licenciado	35
	j) Obligaciones del certificador licenciado	35
	k) Cese del certificador licenciado	37
	l) Controles. Auditoría	37
	m) Autoridad de aplicación. Funciones y obligaciones	39
	n) Ente Administrador de Firma Digital	40
	ñ) Arancelamiento	40
	o) Relaciones y responsabilidad	41
	p) Procedimiento, sanciones y normas aplicables	41
	q) Competencia e invitación a las provincias	42
	r) Normas penales aplicables	42
	s) Actualización. Delegación. Glosario	43
§ 311.	Plan general de este capítulo	43
B) EL DOCUMENTO EN EL PROCESO CIVIL		
§ 312.	Introducción	44
§ 313.	Clasificación de los documentos	45
§ 314.	Documentos literales	46
§ 315.	Documentos privados	47
§ 316.	Instrumentos	48
§ 317.	Instrumentos privados y la fecha cierta. La diferencia en materia civil, comercial y penal	49

§ 318.	Instrumentos de primero y segundo grado	51
§ 319.	Forma de adquisición de la prueba documental	52
	a) Documento que está en poder de las partes	52
	b) Documento que no está en poder de las partes	52
	c) Documentos desconocidos o posteriores	53
	d) Documentos incorporados de oficio	53
§ 320.	Diversos tipos de instrumentos privados. Correspondencia civil y comercial	53
	a) Telegramas, cartas documentos. Valor actual	53
	1) Carta documento	55
	2) Telegrama	55
	3) Régimen actual	56
	4) El Correo Argentino	56
	5) Requisitos	56
	6) Valor	56
	b) Correspondencia particular	56
	c) Cartas confidenciales	58
	d) Correspondencia comercial	58
	e) El fax	59
	f) Correo electrónico	60
§ 321.	Libros de comercio	60
	a) Litigio entre comerciante y no comerciante	61
	b) Litigio entre comerciantes	61
	c) Disquisiciones sobre el valor probatorio de los libros de comercio	63
	d) Libros comerciales especiales	65
§ 322.	Otros libros	65
	a) Libros de sociedades civiles	65
	b) Sociedades comerciales	66
	c) Libros de los empleadores	66
	d) Libros del impuesto al valor agregado	66
	e) Libros oficiales	66
§ 323.	Otros documentos	67
	a) Otros papeles	67
	b) Fotocopias simples y autenticadas	68
	c) Fotocopias y fotografías	69
	d) Acta notarial	69
	e) Actas en el proceso penal	70
§ 324.	El instrumento público y sus partes	73
	a) Cláusulas dispositivas y enunciativas	73
	b) Nuestra clasificación	74
	c) Diversas clases de instrumentos públicos	76
	d) Instrumentos públicos emanados de funcionarios del Poder Judicial	77



**C) EL DOCUMENTO Y LA PRUEBA DOCUMENTAL
EN EL PROCESO PENAL**

§ 325.	Introducción	77
§ 326.	Carácter e incorporación del documento al proceso	79
§ 327.	Función	79
§ 328.	Formas de adquisición de la prueba documental	80
	a) Documentos en poder de las partes	80
	b) Documentos que no están en poder de las partes	81
	c) Limitaciones	81
	d) Incorporación de oficio	85
§ 329.	Incoercibilidad del imputado	86

D) DOCUMENTO ELECTRÓNICO

§ 330.	Caracterización	87
§ 331.	Teorías sobre el documento	88
	a) Teoría del escrito	88
	b) Teoría de la representación	88
§ 332.	Soporte papel	88
§ 333.	Soporte electrónico	89
§ 334.	Concepto de documento electrónico	93
§ 335.	En qué consiste y cómo se forma un documento electrónico	94
§ 336.	Nuestra opinión sobre el documento electrónico	95
§ 337.	Otros sistemas electrónicos	97
§ 338.	Conclusiones	98

E) VALORACIÓN DE LA PRUEBA DOCUMENTAL

§ 339.	Introducción	100
§ 340.	El valor del documento	102
§ 341.	Requisitos de validez. Pruebas complementarias ..	103
§ 342.	Valor y eficacia del documento electrónico	104
§ 343.	El documento electrónico y los contratos a distancia	105

F) CUERPO DEL DELITO

§ 344.	Introducción	106
§ 345.	Los conceptos de cuerpo del delito en Manzini y Fenech	107

§ 346.	La legislación y el cuerpo del delito	
§ 347.	Doctrina de Clemente Díaz y el cuerpo del delito	
§ 348.	La jurisprudencia y las secuelas del cuerpo del delito	111
	a) Investigación sobre la persona	111
	b) Medidas de secuestro y custodia de objetos del cuerpo del delito	112
	c) Requisitos para comenzar la investigación	113
	d) Relación del cuerpo del delito con cada hecho	113

CAPÍTULO XIV

MEDIOS PROBATORIOS INFORMATIVOS

§ 349.	Noción preliminar	115
	a) Evolución en la admisión del medio informativo	116
	b) La consideración doctrinal	119
	c) Carácter supletorio de la legislación procesal civil sobre el sistema penal	120
§ 350.	Prueba de informes y medios de prueba informativos	121
§ 351.	Concepto y diferencia de la "prueba de informes" de otros medios probatorios	123
	a) Noción conceptual	124
	b) Diferencia con otros medios probatorios	124
	c) La integración del informe. El oficio	127
§ 352.	Requisitos objetivos del informe	127
	a) Hechos concretos	129
	b) Hechos individualizados	129
	c) Fuente documental	130
	d) Registros	131
	e) Registros contables	133
	f) Archivos	134
§ 353.	Requisitos subjetivos	135
	a) ¿Qué se entiende por oficina pública?	135
	b) Entidades privadas	137
	c) El escribano de registro. Escribanos públicos. Su carácter	138
	d) Informantes partes y terceros	139
	e) Identidad del firmante	140
§ 354.	Limitaciones a la prueba de informes	141



§ 355.	Control e impugnación de la prueba de informes	142
	a) Impugnación del informe. Distintos supuestos	143
	b) Exhibición y pericia de los registros. Inspección ocular	144
	c) Impugnación del registro	144
	d) Ampliación de los informes	145
§ 356.	La firma de los oficios de informes	146
	a) Firma de los oficios	146
	b) Oficios por prueba documental	147
	c) Oficios que ordenan actos externos	147
	d) Oficios que reemplazan exhortos	148
	e) Firma por el letrado	148
§ 357.	Contenido y forma de los oficios de informes	151
	a) Constancia de recepción. Objeto	152
	b) Copia o transcripción. Redacción. Fidelidad	152
§ 358.	Oportunidad. Prueba de informes anticipada. Limitaciones	152
§ 359.	Los informes en el proceso sumario	153
§ 360.	Los informes en materia procesal penal	154
	a) Aplicación y exclusión de las normas del proceso civil	154
	b) Emisión de informes por el tribunal	154
	c) Normas relativas a los informes en el Código Procesal Penal de la Nación	155
	d) Firma de los oficios de informes	156
	e) Informes improcedentes en materia penal	157
	f) Caducidad de los informes	157
§ 361.	Las pruebas por información	158
	a) Archivos y registros especiales	158
	1) Registro Nacional de Reincidencia y Estadística Criminal y Carcelaria	158
	a) Carácter de la información y pedido	159
	b) El sistema dactiloscópico	160
	c) Informes	160
	2) Archivos y registros de lavado de dinero de origen delictivo	160
	a) Competencia	161
	b) Facultades	161
	c) Deberes	163
	d) Formación de los archivos y registro de datos	163
	3) Banco Nacional de Datos Genéticos	166
	a) Funciones básicas	167
	b) Funciones complementarias	168
	c) Valor de los registros	168

	b) Archivos secretos del Estado y otros secretos que limitan el informe	168
	1) Los archivos en la ley de hábeas data	169
	2) Los informes del Tribunal de Tasaciones de la Nación	170
	c) Los informes sobre datos experienciales y científicos. Prueba científica	170
	1) Consultas científicas o técnicas	171
	2) Diferencia del informe científico o técnico de la prueba de informes y de la pericia	173
	3) Informes experienciales	174
§ 362.	Prueba documental requerida por vía de oficio. Integración documental al proceso	177
	a) El expediente	178
	1) Concepto	178
	2) Contenido	178
	3) Referencias legales	179
	4) El expediente en la prueba de informes	180
	b) Testimonios y certificados	180
	c) Certificados particulares	181
	d) Impugnación de documentos. Casos diversos	182
§ 363.	Sanciones penales por informes falsos o distorsionados	184
§ 364.	Eficacia y valor probatorio de los distintos tipos de informes	186
	a) El informe en sentido estricto en el proceso civil, comercial y del trabajo	187
	b) Bilateralidad y control del informe	189
	c) Los informes en materia penal	189
	d) La documentación pedida por oficio	191
	e) Valor de los medios informativos en general	192

CAPÍTULO XV

MEDIOS PROBATORIOS TÉCNICO-CIENTÍFICOS. LA PERICIA Y SISTEMAS ANÁLOGOS

A) INTRODUCCIÓN

§ 365.	Cuestiones generales	195
	a) Los conocimientos científicos	195
	b) Tecnología y técnica	196

	c) Arte e industria. Comercio	197
	d) La experiencia	197
	e) Síntesis sobre los medios de apoyo para el conocimiento judicial	198
§ 366.	Prueba pericial. Concepto y objeto	198
	a) Función del perito	199
	b) La pericia sobre otras pruebas	200
§ 367.	Evolución y naturaleza jurídica de la pericia	201
	a) No es una prueba o un medio de prueba	202
	b) El perito como auxiliar del juez	203
	c) La pericia como medio probatorio	204
§ 368.	Elementos esenciales constitutivos de la prueba pericial	204
	a) Materia objeto de la pericia	206
	1) Ciencias	206
	2) Técnicas	206
	3) Arte	207
	4) Industria	208
	5) Técnicas especializadas	208
	b) Requerimiento o determinación legal	209
	1) Pericia voluntaria	209
	2) Pericia necesaria	210
	c) Control de la parte	211
	d) Ampliación	212
	e) El modelo de los Estados Unidos de América ..	213
§ 369.	Diferencia con otros medios probatorios	214
	a) Con la prueba testimonial	214
	b) Con la prueba informativa	215
	c) Con la prueba documental	215
	d) Con sistemas de conocimiento técnico y científico no periciales	216

B) TIPOS DE PERICIA

§ 370.	Introducción	218
§ 371.	Administración	219
§ 372.	Agrimensura	219
§ 373.	Agronomía	220
§ 374.	Analistas	220
§ 375.	Arqueología	221
§ 376.	Arquitectura	221
§ 377.	Asistencia social	221
§ 378.	Autopsias	222
§ 379.	Calígrafos	223

§ 380.	Diferencia de la pericia caligráfica con la "scometría" y con la grafología	225
§ 381.	Ciencias de la información y de la comunicación. Remisión	226
§ 382.	Contabilidad y demás profesiones de ciencias económicas	226
§ 383.	Escribanos públicos	227
§ 384.	Fonoaudiología	227
§ 385.	Ingeniería	228
§ 386.	Martilleros. Rematadores judiciales	229
§ 387.	Medicina, sus distintas especialidades y disciplinas anexas	230
§ 388.	Medicina veterinaria	232
§ 389.	Odontología	233
§ 390.	Criminología	233
§ 391.	Documentología	233
§ 392.	Informática	233
§ 393.	Psicología y psiquiatría	233
§ 394.	Psicopedagogía	234
§ 395.	Química, bioquímica y farmacia	234
§ 396.	Sociología	237
§ 397.	Taquigrafía	238
§ 398.	Traductores públicos. Remisión	238
§ 399.	Tasadores	238
§ 400.	Peritaciones practicadas en otros procesos	239

C) CASOS QUE NO SON PERICIAS

§ 401.	Introducción	239
§ 402.	Pericia, compulsiva y comprobación	239
§ 403.	Actos de la instrucción	240
§ 404.	Planos, exámenes científicos y reconstrucción de hechos	241
§ 405.	Pericia y juicio pericial	242
§ 406.	Dictámenes extraprocesales de expertos	243

D) DESLINDE DE LA FIGURA

§ 407.	Peritos	244
	a) Carácter del perito y de la prueba pericial	244
	b) Diferencias entre el perito, el intérprete y el experto	244

	c) Elección del perito	245
	d) Requisitos y designación de los peritos	247
	e) Peritos de la Administración	248
	f) Número de peritos	249
§ 408.	Consultores técnicos	251
	a) Designación y reemplazo	253
	b) Diversos supuestos relativos a la admisión del consultor técnico	254
	c) Dictamen	256
§ 409.	Los traductores y los intérpretes	257
	a) Función del intérprete	257
	b) Normativa sobre traductores e intérpretes	258
§ 410.	Perito y derecho extranjero	260
	a) La tesis negativa	260
	b) La tesis positiva. El Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	261
	c) El consultor jurídico como "amicus curiæ" ...	263

E) LA PRUEBA CIENTÍFICA

§ 411.	Desarrollo del tema	265
	a) El esquema preliminar. Lo científico	266
	1) Ciencia y falsa ciencia	267
	2) Clasificación de las ciencias	267
	3) Ciencia y creencia. Los paradigmas y su cambio	269
	4) Fiabilidad	269
	b) Cómo se llega a la prueba científica	271
	1) La transformación en prueba científica	272
	2) El deslinde	272
	3) La prueba compuesta	273
	4) La confusión por la utilización de la prueba conjunta o compuesta	274
	c) La prueba científica y los códigos procesales nacionales	275
	1) Las normativas nacionales	276
	2) Algunas normativas provinciales	277
	d) Las soluciones del derecho estadounidense ...	279
	1) El "Manual de referencia"	279
	2) Los casos judiciales	280
	e) Los problemas de la prueba científica	283
	1) Delimitación de la materia	283
	2) La cuestión de la cosa juzgada	283
	3) Valoración de la prueba científica	286

	f) Autonomía o dependencia	287
	1) Un nuevo medio de prueba	288
	2) Contenido de la prueba científica	289
	3) Algunos casos de prueba científica	289
	g) La cuestión de la pretensión autónoma de nulidad	290
	h) El esquema como prueba de colaboración	291
	i) Conclusiones	291
§ 412.	La valoración de la prueba científica	292
	a) El experimento	293
	b) Ley científica o teoría científica	294
	c) Método científico	295
	d) Estadio de la ciencia en cuestión	296
	e) La comunicación	297
	f) Reglas de prevalencia del derecho	299
	1) Prueba legal	299
	2) La regla de la probabilidad	299
	g) El examen de las reglas de la sana crítica	300

F) EL CUERPO COMO FUENTE (OBJETO) DE PRUEBA

§ 413.	La cuestión	301
§ 414.	El proceso civil y la "inspectio corporis"	301
§ 415.	El proceso penal. El Código y la jurisprudencia	304

G) REQUERIMIENTO PERICIAL Y PUNTOS DE PERICIA

§ 416.	Introducción	309
§ 417.	Los interrogatorios al perito, según el tipo de pericia	309
§ 418.	Pericias de información	309
§ 419.	Pericias de investigación	309
§ 420.	Pericias de comprobación	310
§ 421.	Pericias de cotejo	310
§ 422.	Pericias de ampliación y ampliación de las pericias. Renovación de la pericia	311
§ 423.	Pericias científicas	311
§ 424.	Preguntas, puntos o determinación del requerimiento	311

H) EL DICTAMEN O INFORME

§ 425.	Introducción	312
--------	--------------------	-----

§ 426.	Forma	313
§ 427.	Etapas heurísticas	314
	a) Reunión de antecedentes	315
	b) Observación del campo de trabajo	316
	c) Elección de los medios	316
§ 428.	Etapas de elaboración	317
	a) Ordenación y clasificación de los elementos integrados	317
	b) Realización de operaciones técnicas	318
§ 429.	Conclusiones y dictamen	318
	a) Exposición y fundamentación	320
	b) Documentación adjunta	321

I) APRECIACIÓN DE LA PRUEBA PERICIAL

§ 430.	Consideraciones generales	322
§ 431.	Apreciación de la prueba en el campo del proceso	325
§ 432.	Pericia como prueba legal	335

J) SUPUESTOS PARTICULARES

§ 433.	La pericia arbitral	336
	a) Concepto	337
	b) Contenido de la pericia arbitral	337
	c) Reglas aplicables	338
	1) Idoneidad de los peritos	338
	2) Compromiso	338
	3) Plazo	338
	d) Costas y honorarios	338
	e) Cuestiones comprendidas	339
	f) Efectos de la pericia	339
	g) Recursos	339
§ 434.	Los peritos y las aseguradoras de riesgos de trabajo	340
§ 435.	Pericias especiales	342
	a) Tribunales de tasaciones	342
	b) La mensura	343
	1) La Dirección Nacional de Catastro	343
	2) Proceso voluntario. Agrimensor perito	344
	c) Cuerpo Médico Forense	345
	d) Los peritos en el sistema administrativo nacional	346

CAPÍTULO XVI

PRUEBAS POR DECLARACIÓN DE PARTE (POSICIONES E INDAGATORIA)

A) INTRODUCCIÓN

§ 436.	Caracterización	349
§ 437.	Diferencias esenciales de la declaración de parte en el proceso civil y en el proceso penal	351
§ 438.	Quiénes son los sujetos procesales declarantes	353
§ 439.	Concepto	353
§ 440.	Diferencia de la confesión con otras figuras jurídicas	354
	a) Reconocimiento	355
	b) Admisión	356
	c) Testimonio	358
	d) Absolución de posiciones	359
	e) Indagatoria	361
	f) Contrato	361
	g) Ratificación o confirmación	362
§ 441.	Clasificación	362
	a) En función de los hechos que integran la confesión	362
	b) Divisibilidad de la confesión desde el punto de vista de la doctrina procesal civil	363
	c) Divisibilidad desde el punto de vista de la doctrina procesal penal	364
§ 442.	Requisitos para que la declaración pueda ser admitida y fundamente una confesión	366
	a) Capacidad del declarante en el proceso civil en función de la edad	366
	b) Capacidad del declarante en el proceso penal en función de la edad	367
	c) Incapacidad físico-biológica	368
	d) Otras incapacidades en el proceso civil	369
	e) Libertad y "animus confitendi". Limitaciones a la policía judicial y las fuerzas de seguridad	370
	f) Objeto de la confesión	373
§ 443.	Naturaleza	373
	a) Distintas teorías	374
	b) Nuestra opinión	374

§ 444.	La proposición y la oración	375
a)	La proposición en la lógica y en la ciencia ...	376
b)	La lógica tradicional	376
c)	La tesis tradicional	376
d)	La lógica contemporánea	379
e)	La lógica científica	381
f)	La proposición. La psicología	381
1)	El movimiento de la psicología moderna ..	382
2)	Brentano, Freud y Lacan	384
§ 445.	La gramática, la proposición y la oración	387
a)	Del concepto de proposición al concepto de oración	387
b)	La oración. Concepto	388
c)	Relaciones de la oración y la proposición	389
§ 446.	Sobre la clasificación de las oraciones	391
a)	Clasificación en cuanto a su estructura	392
b)	Oraciones coordinadas	392
c)	Oraciones subordinadas	393
d)	La clasificación en cuanto al significado	394
e)	Otras clasificaciones de oraciones	395

B) LAS POSICIONES EN EL PROCESO CIVIL

§ 447.	Caracterización	395
a)	Duplicaciones y confusiones	396
b)	La duplicación	396
c)	La confesión ficta y su valor	397
d)	Evolución histórica	399
1)	La Antigüedad	399
2)	El Medioevo y España	401
3)	Las reformulaciones del siglo XIX	402
e)	Posiciones y preguntas	403
f)	Las posiciones y la negativa de los hechos ...	404
g)	El sistema anglosajón	405
1)	El ordenamiento inglés	406
2)	El ordenamiento en los Estados Unidos de América	406
h)	El argumento de la comunicación	407
i)	Inaplicabilidad del argumento de la comunicación para sostener la absolución de posiciones. Superioridad del interrogatorio por preguntas	408
§ 448.	El juramento	408
a)	Origen	409

b)	El juramento como prueba autónoma	411
c)	Juramento y castigo	412
§ 449.	Las preguntas en la prueba de posiciones	413
a)	Antecedentes de las preguntas recíprocas	415
b)	Posiciones y preguntas	416
c)	Alcance de las preguntas recíprocas	417
d)	Valor de las respuestas confesionales. La doble consideración que debe hacerse	419
e)	Interrogatorio por el juez	420
§ 450.	Las preguntas a la parte como superadoras de las posiciones	421
a)	Ejemplo por el absurdo	421
b)	La interrogación y su procedimiento	421
c)	Aspectos del modelo italiano	422
§ 451.	La falacia de la precisión y seguridad de las posiciones. Aspectos sobre la valoración de esta prueba	423
a)	Las posiciones y su seguridad	424
b)	La divisibilidad de la confesión	424
c)	La prueba prohibida	425
d)	La prueba a favor de quien emite la declaración confesional	425
e)	Limitaciones a la prueba de confesión	426
f)	Efectos de estos cambios	427
g)	Confesión en otro proceso	427
§ 452.	Las preguntas a la parte en los recientes proyectos de reformas	428
a)	Proyecto de Código Procesal Civil, Comercial y Laboral de la Nación	428
b)	La prueba de confesión	429
c)	Anteproyecto de reforma al Código Procesal Civil y Comercial de la Nación (Arazi, Eisner, Kaminker y Morello) y otros derivados	431
d)	La línea de los anteproyectos y la actuación del juez	432
e)	La declaración de parte	435
f)	Valoración de la confesión	436
g)	Crítica	437
§ 453.	Los códigos procesales civiles orales y los códigos modernos de las provincias con relación a la interrogación	438
a)	Código de Jujuy (ley 1967)	438
b)	Código de La Rioja (ley 3372)	438
c)	Código Procesal, Civil, Comercial, Rural y Minero de Tierra del Fuego, Antártida e Islas del Atlántico Sur (ley 147, t.o. decr. 454/97)	439

d) Código de La Pampa (ley 1828)	440
e) Código de Corrientes (decreto ley 14/00)	440
f) Código Procesal Civil y Comercial de Río Negro (ley 14/00)	440
g) Código Procesal Civil y Comercial de Entre Ríos (ley 9776)	441
h) La nueva Ley de Enjuiciamiento Civil española (ley 1/00)	441
§ 454. Conclusiones en cuanto a las posiciones y preguntas en el proceso civil	443
§ 455. Posiciones y citación compulsiva. La confesión ficta	444
a) Carga de la parte en el proceso civil	447
b) Incomparecencia a la audiencia de posiciones	447
c) Concepto y razón de ser de la confesión ficta	447
d) Justificación. Plazo de gracia. Espera del citado	448
e) Negativa a contestar	448
f) Acta. Excepción de levantamiento	449
g) Interpretación y apreciación de la confesión ficta	449
§ 456. Forma de las posiciones	451
a) La normativa en la Argentina	452
b) Claridad y concreción	452
c) Contenido de un hecho	452
d) El hecho de las posiciones	453
e) Hecho unitario	453
f) Redacción de modo afirmativo	453
g) Puntos controvertidos y hechos personales ...	454
h) Reconocimiento de documentos	455
i) Reconocimiento del hecho a que se refiere por el ponente	456
j) Función del juez	457
§ 457. Forma y contenido de las contestaciones	458
a) Acta y juramento	458
b) Presencia del absolvente	458
c) Modo de responder	458
d) Contestación de hechos personales	459
e) Aclaraciones y explicaciones	460
f) Falta de recuerdo del hecho	460
g) Contestación inverosímil. Hecho confeso	461
h) Hecho impertinente. Negativa a contestar ...	461

C) CONFESIÓN EXTRAJUDICIAL

§ 458. Introducción	462
§ 459. Normativa	463
§ 460. Formas	463

D) VALOR Y EFICACIA DE LA CONFESIÓN EN EL PROCESO CIVIL

§ 461. Introducción	464
a) Tipos de confesión	465
b) Confesión por interrogatorio	465
§ 462. Normativa	466
§ 463. Cuestiones de familia	467
§ 464. Prioridad de la prueba documental	467
§ 465. El caso de los litisconsortes	468
§ 466. Hechos excluidos, no renunciables o transigibles. Hechos de investigación prohibida	470
§ 467. Sistema del proceso laboral	470
a) La confesión por incontestación de la demanda	470
b) Confesión y prueba documental	471
c) Actuación del tribunal	471
d) Confesión ficta	472
e) Normativa y aplicación de la confesión ficta en audiencia	474

E) CONFESIÓN Y DERECHO PENAL

§ 468. La indagatoria. Declaración del imputado. Diferencias con la confesión	475
a) Instrucción preparatoria	476
b) Indagatoria e instrucción preparatoria	477
c) La normativa. Los derechos del imputado ...	477
d) La declaración ante el fiscal y su constitucionalidad	478
e) La confesión sin pena, o con pena reducida ..	482
§ 469. Otras declaraciones en el proceso	484
a) Declaraciones previas	484
b) Otras oportunidades para declarar por el imputado	486
c) Conclusiones	487
§ 470. La confesión en el proceso penal	488
a) Requisitos subjetivos	488
b) Requisitos objetivos	490

§ 471.	El interrogatorio del imputado en el proceso penal	492
	a) Llamamiento a la declaración	492
	b) Actitud del interrogador	492
	c) Las relaciones en el interrogatorio	494
§ 472.	Valor y eficacia de la confesión en el proceso penal	495
	a) Análisis de la confesión	496
	b) Apreciación de la declaración en sí	497
	c) Retracción	498

CAPÍTULO XVII

PRUEBAS POR DECLARACIÓN DE TERCEROS. TESTIGOS

§ 473.	Introducción	499
	a) Oralidad e intermediación	500
	b) El código escrito	501
	c) El testimonio	502
§ 474.	Testigo y testimonio y su diferencia con otras figuras jurídicas	503
	a) Confesión	504
	b) Informes	505
	c) Prueba documental	505
	d) Pericial	506
	e) Preguntas técnicas y testigo técnico	507
	f) Otros auxiliares judiciales y el testimonio	510
§ 475.	Sobre los sentidos. La percepción	511
§ 476.	Testigo y prueba testimonial. Requisitos	512
	a) Concepto de testigo	512
	b) Persona física	513
	c) Habilidad	513
	d) Extranidad e independencia. Incompatibilidades	514
	e) Conocimiento de un hecho caído bajo el dominio de los sentidos	517
	f) Citación de la jurisdicción	517
	g) Judicialidad del testimonio	518
§ 477.	Clasificación de los testigos. Exclusiones absolutas y relativas	520
	a) Exclusión absoluta de los parientes	521
	b) Magistrados y funcionarios	522
	c) Exclusión relativa por secreto profesional	523
	d) La cuestión de la edad	523
	e) La prueba de los contratos	523

	f) Identificación	524
	g) Testigo de cargo y de descargo	525
§ 478.	La pregunta. Concepto y alcance	525
	a) Aspectos técnicos en la pregunta	526
	b) Clases de interrogaciones	527
	c) Interrogaciones y proceso	529
	d) Eficacia de los distintos modos de interrogar	530
	e) Desventajas del interrogatorio provocado	531
	f) Preguntas sugestivas y sugestión de las preguntas	532
	g) Interrogación de menores	533
	h) Testigos de los testamentos. Edad	534
§ 479.	El interrogatorio en el proceso	535
	a) El interrogatorio en el proceso civil	535
	1) Ampliación y aclaración del interrogatorio y correcciones de las respuestas	536
	2) El sistema del Código Procesal Civil y Comercial de la Nación y la reforma de la ley 25.488	538
	3) La acordada de la Cámara Nacional en lo Civil	540
	b) El interrogatorio en el proceso penal	542
	1) El interrogatorio en el juicio	545
	2) Declaración por lectura de actas	546
	3) Las actas	547
	4) Interrogatorio de menores víctimas	549
	c) Sistemas de preguntas en el proceso	550
	1) Del relato puro	550
	2) Del relato impuro	550
	3) Sistema responsivo simple y compuesto	551
	a) Oraciones más interrogaciones, o interrogaciones más interrogaciones	551
	b) Preguntas sucesivas	551
	4) El sistema de investigación	552
	5) El sistema sugestivo	552
	d) Modo de formular las preguntas	553
	1) Preguntas compuestas	553
	2) Preguntas sucesivas	554
	3) Preguntas sugestivas	554
	4) Preguntas simples	554
	e) La cuestión del receptor y el ámbito de una adecuada comunicación	555
	f) La enseñanza del Código Penal	556
§ 480.	Deberes del testigo	556
	a) Deber de comparecer. Excepciones	556

1) Justificación de la inasistencia en el proceso civil	556
2) Justificación de la inasistencia en el proceso penal	557
3) Justificación de asistencia en razón de la distancia	558
4) Indemnización y carga pública	560
5) Imposibilidad de comparecencia del testigo en el proceso civil	561
6) Imposibilidad de comparecencia del testigo en el proceso penal	563
7) Excepciones en función del cargo	563
b) Deber de declarar	566
1) Preguntas ofensivas o vejatorias (humillantes)	566
2) Preguntas que comprometen el honor	567
3) Preguntas que exponen a enjuiciamiento penal	568
c) El secreto profesional	568
1) Eximentes de declarar y declaración del profesional. Relevamiento del secreto	570
2) ¿Quién califica el secreto?	571
3) Consecuencias de la revelación del secreto	571
d) Deber de decir la verdad	572
§ 481. El juramento, la promesa de decir la verdad y la sanción por falso juramento	574
a) Concepto. Juramento legal y religioso	575
b) Promesa de decir la verdad	576
c) Excepciones	576
d) Alcance del juramento y sanciones	577
e) Ausencia o falta de juramento en el proceso civil. Efectos	577
f) Ausencia o falta de juramento en el proceso penal. Efectos	579
§ 482. Falso testimonio	580
a) Carácter de las declaraciones	581
b) Detención del presunto culpable. Juez competente. Normativa	581
c) Otro delito	582
d) Declaración del imputado bajo juramento	582
§ 483. El interrogatorio preliminar y la idoneidad del testigo	583
a) En el proceso civil. Carácter del interrogatorio	585
1) Efectos de la omisión del interrogatorio preliminar	585

2) Identificación del testigo. Documento de identidad	586
3) Parentesco	587
4) Interés directo o indirecto en el pleito	587
5) Amistad	589
6) Dependientes	591
7) Acreedor o deudor	592
8) Otro género de relación	593
b) Idoneidad	593
c) En el proceso penal	594
§ 484. El contrainterrogatorio. Las repreguntas. "Cross-examination"	595
a) En el proceso civil	596
b) En el proceso penal nacional	597
c) Otros sistemas	599
d) El Código Procesal Penal del Chubut	600
e) "Cross-examination"	601
§ 485. Los interrogadores	602
a) Extensión del modelo acusatorio	603
b) La primacía de la figura del juez	604
c) La declaración por informe escrito	604
d) Función del juez y de las partes	605
§ 486. El entorno y sus consecuencias. Las audiencias	605
a) Tipos de entorno	605
b) Ubicación de los intervinientes en las audiencias	606
c) El protagonismo del juez	607
d) El sistema en paralelo	608
e) El sistema lateral	610
f) El sistema circular	612
g) Conclusiones	615
§ 487. Audiencia pública y ubicación de los testigos. Objeto	617
a) El orden de la declaración de los testigos	617
b) El sistema de alternancia	618
§ 488. Las respuestas	618
a) Notas y apuntes. Documentos y referencias. La cuestión en el proceso civil	619
b) Razón de sus dichos	620
c) Respuestas certeras y estimativas	621
d) De público y notorio	622
§ 489. Número de testigos	623
a) El número de testigos en el proceso penal	625
b) "Testis unus testis nullus". La cuestión del testigo único	625
§ 490. La normativa y las cuestiones sobre el agente encubierto y el testigo de identidad reservada	628

a)	La normativa	629
1)	Testigo de identidad reservada	629
2)	Agente encubierto	632
3)	Arrepentido	634
4)	Denunciante anónimo	635
b)	La cuestión del anonimato y la identidad reservada	636
c)	La identidad del agente encubierto	638
d)	Críticas y razones	638
e)	Conclusiones y el valor de la prueba	640
f)	Protección de testigos e imputados	642
§ 491.	Apreciación y estimación actual del valor de la prueba testimonial	643
a)	Nuestra opinión. Remisiones	645
b)	Elementos para la valoración del testigo	645
c)	El juez y la declaración	647
d)	Formas de considerar los dichos de los testigos	648
§ 492.	Las reglas generales	649
a)	Reglas básicas generales de apreciación	649
b)	Requisitos de valuación	653
1)	Ámbito interno	653
2)	Relatos contradictorios entre testigos	654
3)	Relaciones con otras pruebas	655
c)	El testigo de referencia o "de oídas"	656
d)	Testigo de concepto	658
§ 493.	Reglas específicas del proceso dispositivo o civil ..	659
a)	Prueba "inaudita pars"	659
b)	Prueba anticipada	660
c)	Declaraciones con aplicación a casos particulares	660
1)	Testimonios relevantes o muy confiables ...	661
2)	Testimonios irrelevantes o poco confiables ..	661
3)	Testigos necesarios	662
d)	La apreciación en el proceso laboral	663
§ 494.	Reglas específicas del proceso penal	664
a)	El testimonio ante la autoridad de prevención o ante el fiscal y la declaración de los funcionarios policiales	664
b)	La prueba irreproducible	665
c)	Prueba de actuación	665
d)	La prueba en la instrucción	666
e)	La prueba en el juicio	667
§ 495.	El proceso estadounidense. Las reglas de evidencia	669

CAPÍTULO XVIII

MEDIOS COMPLEMENTARIOS Y MEDIOS DE PRUEBA COMPLEJOS Y COMPUESTOS

A) CONSIDERACIONES GENERALES

§ 496.	Introducción	673
§ 497.	Medios complejos y compuestos	674
§ 498.	Nuestra clasificación	675

B) CAREOS

§ 499.	Concepto y sujetos	676
a)	Clasificación y autonomía	677
b)	El careo y sus ventajas	678
c)	Apreciación	679
§ 500.	El careo en el proceso civil	680
a)	Careo de partes y de testigos. Diferencias ...	681
b)	Oportunidad	681
c)	Deberes y efectos	682
d)	Puntos de careo	682
e)	Carácter, uso y eficacia	682
§ 501.	El careo en el proceso penal	683
a)	Normativa	684
b)	El medio careo en el proceso penal	684
c)	Oportunidad	685
d)	Aspectos relacionados con el imputado	685

C) RECONOCIMIENTOS

§ 502.	Distintos tipos	686
§ 503.	Reconocimiento judicial en el proceso civil	687
a)	Reconocimiento de lugares por testigos	687
b)	El reconocimiento judicial	688
1)	Limitaciones y calidad de la prueba	689
2)	La normativa procesal	689
3)	Alcance. Peritos. Testigos y partes	690
4)	Medidas del artículo 475 del Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	690
5)	Carácter de la medida	690

	6) Actividad del juez o tribunal. Indelegabilidad	691
	7) El acta	692
	8) Contenido del acta	693
	9) Valor del reconocimiento judicial	693
§ 504.	La inspección judicial en materia procesal penal	694
	a) La doble actividad judicial en la inspección judicial penal	695
	b) Los rastros	696
	c) La inspección judicial en sí	698
	d) La inspección judicial en la instrucción y en el debate	699
	e) Inspección corporal y mental	700
	f) Apoyo coercitivo para la función del juez	702
	g) Apreciación de la inspección judicial	702
§ 505.	El reconocimiento en el proceso penal	703
	a) Reconocimiento de personas	704
	1) Carácter del acto	705
	2) Nuestra opinión. Los peligros del reconocimiento	706
	3) Naturaleza judicial	707
	4) Los sujetos	707
	5) El objeto	708
	6) La oportunidad, la forma y el lugar	710
	7) El reconocimiento por fotografía	711
	8) Valoración del reconocimiento de personas	714
	b) Reconocimiento de cosas	715
	1) Reconocimiento de imágenes o voces	717
	2) Identificación de cadáveres	719
	3) Valoración al reconocimiento de cosas	720

D) RECONSTRUCCIONES

§ 506.	Concepto general	720
§ 507.	El teatro, el psicodrama, el "role-playing" y la reconstrucción	721
	a) El guión argumental y la redacción	721
	b) Las modificaciones a que da lugar la reconstrucción	723
	c) El asesoramiento pericial y teatral	723
	d) El psicodrama como elemento complementario	724
	e) El "role-playing"	725
§ 508.	Sistemas, modelos y simulación	725
	a) Concepto	725
	b) Distintas fases	726

	c) El sistema en la reconstrucción del hecho	726
	d) La informática como elemento coadyuvante para la reconstrucción del hecho	727
§ 509.	La normativa penal	727
§ 510.	Valoración de la reconstrucción del hecho	728
	a) Simplicidad o complejidad	728
	b) Completitud	728
	c) Técnica usada	729
	d) Elementos complementarios agregados	729
	e) Concordancia interna y externa del reconocimiento	729

CAPÍTULO XIX

ELEMENTOS COMPLEMENTARIOS PARA EL ANÁLISIS DE LA PRUEBA

A) NEGLIGENCIA Y CADUCIDAD PROBATORIA

§ 511.	Caracterización	731
	a) Diferencias	731
	b) Nuestra opinión	733
§ 512.	La negligencia	734
	a) Sustanciación y resolución. Prueba de oficio	735
	b) Prueba inadmisibile y negligencia	736
	c) Carga de la parte	736
	d) Continuidad de la actividad de parte	738
	e) Excepciones	738
	f) Criterio de valoración	738
§ 513.	Purga de la negligencia	739
	a) Alcance del artículo	740
	b) Plazo para purgar la negligencia. Notificación	740
	c) Procedimiento frente al pedido de caducidad extemporáneo	741
	d) Irrecurribilidad. Replanteo. Sistema general	741
	e) Replanteo en segunda instancia	741
	f) Sentencia. Notificación	742
§ 514.	Supuestos de caducidad	743
§ 515.	Negligencia y caducidad de la prueba en el proceso penal	743
	a) Ofrecimiento de prueba por las partes	743
	b) Otros supuestos	745

B) RASTROS, INDICIOS Y PRESUNCIONES

§ 516.	Conceptos generales	745
	a) Clases de presunciones	746
	b) Presunciones legales. Tipos	747
§ 517.	Naturaleza jurídica. La formación de la presunción	748
	a) Los indicios	749
	b) Cantidad, gravedad, precisión y concordancia	751
	c) Sistema silogístico del indicio	752
	d) Estadísticas y muestreos	755
	e) Normativa	758
§ 518.	Rastros, huellas, vestigios y circunstancias. La pista	759
	a) Rastros	759
	b) Los indicios psicológicos	760
	c) Pistas	760
§ 519.	Conservación de los rastros	761
	a) La conservación en el proceso civil	762
	b) La conservación en el proceso penal	762
§ 520.	Los indicios y las presunciones en la decisión final y en la cautelaridad	764
§ 521.	La conducta de las partes como indicio	765
	a) La conducta en el proceso civil	765
	b) Las opiniones de la doctrina. Fundamentos y tipos de conducta	766
§ 522.	Valor de los indicios y de las presunciones	768
	a) Valor en el proceso civil	768
	b) Valor en el proceso penal	769

C) ALEGATO Y DISCUSIÓN FINAL

§ 523.	Introducción. El alegato y el proceso civil	770
	a) Alegato en el proceso escrito y en el proceso oral	771
	b) Utilidad	772
§ 524.	Antecedentes. La legislación española	772
	a) La Ley de Enjuiciamiento Civil de 1855	773
	b) La legislación española actual y el alegato	773
§ 525.	Alegación y alegato	774
	a) Concepto de alegación	775
	b) El alegato y sus distintas especies	775
	1) Por su amplitud	775
	2) Por su complejidad	776

	3) Por su materia	777
	4) Por su exposición	777
	c) Proceso en que el alegato no es admitido	778
§ 526.	Objeto o fines. La argumentación	778
	a) Criterio y argumentación	779
	b) Formación del criterio jurídico	779
	c) Los argumentos	780
	d) La demostración	781
	1) Bases argumentales. Principio de demostración	781
	2) La cuestión en el derecho	782
	3) Premisas o proposiciones y razones	783
	4) Justificación	784
	5) Ejemplo	784
	e) La certeza de probabilidad	785
	f) Argumento explícito y argumento implícito	786
	g) Algo más sobre la retórica	786
	h) Traslado de ideas	788
§ 527.	El alegato en el proceso civil escrito	788
	a) Las partes del alegato	788
	b) Cuestiones admisibles y no admisibles	789
§ 528.	Presentación de la causa	790
	a) Relación del caso	790
	b) Fijación de los puntos controversiales	791
	c) Eliminación de puntos no esenciales	792
	d) Determinación de hechos ya probados	792
	e) Sentido de la presentación de la causa	794
§ 529.	La prueba rendida. Análisis	794
	a) Examen de los medios probatorios de modo estático e individual	794
	b) Examen de los medios probatorios de modo dinámico	795
	c) Alcance de los medios probatorios. Complejidad de la prueba	797
	1) Prueba total y prueba plena	797
	2) Prueba parcial y sus especialidades	798
	d) Falta de prueba y sus consecuencias	799
§ 530.	Modos o sistemas de demostración	800
	a) De concordancia y de oposiciones	800
	b) Lógicos, científicos y experienciales	800
	c) Para hechos ostensibles y no ostensibles	800
	d) Segmentados y globales	801
	e) Documentales y declarativos	801
§ 531.	Conclusión del alegato escrito	801
	a) La historia defendida y sus hechos fijados	801
	b) El enlace de los puntos de la historia	802

	c) Certeza y duda	802
	d) Hechos que aumentan o disminuyen la responsabilidad o culpabilidad	803
	e) Determinación de la carga probatoria	803
	f) Establecimiento del conjunto de hechos relacionados con los distintos estadios, para determinar la condena o el rechazo de la demanda	803
§ 532.	Síntesis	804
§ 533.	Exposición	805
§ 534.	El alegato en los procesos civiles orales	807
§ 535.	El alegato en el procedimiento laboral	808
	a) Sistema anterior	808
	b) Efectos y alcance	809
§ 536.	La oralidad y el alegato	809
	a) El orador	810
	1) El miedo escénico	811
	2) Presentación física	812
	3) Cualidades intelectuales	815
	4) Cualidades morales	816
	b) El tema, discurso o alegato propiamente dicho	819
	1) El objetivo	819
	2) La estructura	821
	3) Estrategia y táctica	824
	4) Las citas y el material de apoyo	826
	c) Exposición	828
	1) El tiempo	828
	2) Propósitos comunicativos	829
	3) El estilo	830
	d) El público o auditorio	831
§ 537.	Bases de la discusión final en el proceso penal ...	832
	a) Alegatos durante el proceso	833
	b) El sistema del alegato o discusión final	834
	c) Cuestiones particulares de los alegatos penales	834
	d) Cuestiones sustanciales del alegato penal	835
§ 538.	Los alegatos en el proceso penal. Cuestiones generales. Alegatos no controversiales	838
	a) Oportunidad, forma y plazo	838
	b) Alegatos no controversiales. La cuestión civil	839
	c) Alegatos controversiales. La cuestión penal ..	844
	d) Declaración del imputado	845
§ 539.	El alegato penal o la discusión final en concreto	846
	a) Oportunidad	846
	b) El alegato fiscal y la titularidad de la acción penal	847
	c) La defensa	849