

ENRIQUE M. FALCÓN



TRATADO
DE LA
PRUEBA

Tomo I

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TOPOGRAFICA	INVENTARIO
J 6347	156346

RUBINZAL - CULZONI EDITORES

Talcahuano 442 - Tel. (011) 4373-0544 - C1013AAJ Buenos Aires
Salta 3464 - Tel. (0342) 401-9300 - S3000CMV Santa Fe

ÍNDICE GENERAL

PARTE PRIMERA CUESTIONES GENERALES SOBRE LA PRUEBA

CAPÍTULO I

INTRODUCCIÓN. LA PRUEBA EN EL CAMPO DEL CONOCIMIENTO Y DE LA CIENCIA

1. Dificultades para ubicar y definir la prueba.....	9
a) La Filosofía.....	10
b) Ramas de la Filosofía actual.....	10
c) Teoría del conocimiento.....	12
d) Epistemología.....	14
e) Los conceptos de Piaget sobre Epistemología.....	14
f) Vertientes de la Epistemología.....	15
2. El conocimiento y la ciencia. Elementos de su definición.....	16
a) Conocimiento racional.....	20
b) Sistemático.....	22
c) Exacto.....	22
d) Verificable.....	23
e) Falible.....	24
f) Objetividad de la ciencia.....	24
g) Pensamiento crítico.....	25
3. Clasificación de las ciencias.....	26
a) Ciencias formales o abstractas.....	27
b) Ciencias fácticas o experimentales.....	28
c) Ciencias humanas.....	29

d) Límites difusos de cada ciencia	29
e) Síntesis	29
f) Diferenciación del Derecho	30
4. Ciencia, falsa ciencia y creencia	31
a) La cuestión	32
b) Ciencia y creencia. Los paradigmas de su cambio	33
c) Fiabilidad	34
5. Ley científica y teoría científica	40
6. Ciencia, técnica y tecnología	42
7. La experiencia	43
8. La "ciencia privada" del juez	44
a) Reglas de la experiencia	45
b) Conocimiento privado del juez	45
9. Las soluciones del Derecho americano	47
a) El Manual de Evidencia Científica	47
b) Los casos judiciales	48
c) El caso "Kumbo"	50
10. Ciencia y técnica. De la concepción a la aplicación	52
a) Estadio teórico-filosófico o científico-teórico	52
b) Estadio técnico o de aplicación	53
c) Estadio práctico o de ejecución	53
11. El método científico	54
a) Discusiones sobre el método	55
b) La postura de Omnès	56
c) El método histórico	57
1) Momento informativo	57
2) Momento temático	58
3) Momento erudito	58
4) Momento diagnóstico	58
12. La prueba en la Ciencia y en la Lógica.	
Su relación con el proceso	58
a) Necesidad de diferenciar la prueba en los distintos campos en que se aplica	59
b) La Lógica y los términos	59
c) Referencia	60

13. Prueba y Derecho probatorio	60
a) La tesis de Sentís Melendo	61
b) Otras denominaciones. Conclusión	63
14. Diferencias sobre el concepto de prueba	63
a) Diferencias en cuanto a su alcance	64
b) Diferencias en cuanto al momento	64
c) Diferencias por el lenguaje	64
d) Diferencias en cuanto a la pertenencia	65
e) Verificación y averiguación	65
f) Conclusión	65
15. Las definiciones sobre la prueba. Concepto preliminar	66
a) La faz dinámica de la prueba	66
b) Definiciones tradicionales históricas	67
c) Definiciones modernas	68
d) Otros enfoques modernos	68
e) Los Congresos de Derecho Procesal	71
f) Nuestra definición	72
16. Las pruebas judiciales y su dependencia normativa	72
a) Noción preliminar	72
b) La prueba en el proceso	72
c) Admisibilidad de la prueba	73
d) Pertinencia de la prueba	74
e) Disponibilidad de la prueba	74
17. Clasificación de las pruebas. Utilidad de las clasificaciones sobre pruebas	74
a) En cuanto a las fuentes	75
b) En cuanto a los medios	75
c) En cuanto a su apreciación	77
d) Conclusión	77
18. Sujetos de la prueba	77
a) En materia civil y comercial	77
b) Variantes en los distintos procesos según la materia	78
c) En materia penal	78
19. La prueba y las facultades del juez	79
a) La opinión de Morello	79

b) La cuestión procesal civil.....	80
c) La cuestión procesal penal.....	81
d) Conclusiones previas.....	82
20. Unidad de la teoría general de la prueba.....	83
a) La unidad de la prueba en la sentencia.....	83
b) La unidad con relación al Derecho Procesal.....	84
c) Problemas para la unificación.....	84
d) La cuestión de la prueba en particular.....	85

**CAPÍTULO II
EVOLUCIÓN HISTÓRICA**

1. Cuestión preliminar.....	87
a) Dificultades para historiar la prueba.....	87
b) Importancia del estudio histórico.....	87
c) La historia de la prueba en el laboratorio humano.....	88
2. Los principios. Grecia.....	88
a) La prueba en la <i>Ilíada</i>	89
b) El juramento.....	90
c) Los sofistas y Sócrates.....	91
d) Aristóteles.....	93
3. Roma. Primer período.....	94
a) Acciones de la ley.....	95
b) Proceso formulario.....	95
c) Consecuencias y aplicación de estos sistemas.....	95
d) La prueba en el primer período.....	97
4. Segundo período romano.....	97
a) El proceso extraordinario.....	98
b) La quiebra.....	98
c) La <i>cognitio extra ordinem</i>	100
d) La prueba en este período.....	100
5. Sistema de la prueba posterior al Derecho Romano clásico. El Derecho germano.....	101
a) Derecho germano antiguo o período germánico.....	101
b) El período franco.....	102

6. Formación del proceso común y el sistema de la prueba tarifada o legal.....	102
a) El Derecho Canónico y la prueba legal.....	103
b) Evolución del proceso civil.....	103
c) La <i>Clementina Sæpe</i> y el <i>Corpus Iuris Canonici</i>	104
d) La prueba en este período.....	105
7. El proceso penal y el sistema inquisitivo.....	106
a) La Inquisición.....	106
b) Organización y procedimiento.....	108
c) Otros modelos inquisitoriales.....	108
d) Consecuencias.....	109
8. El proceso español.....	111
a) Proceso civil.....	111
b) Proceso penal.....	112
9. La evolución del Derecho Procesal en Europa.....	112
a) El proceso civil luego de la <i>Clementina Sæpe</i>	112
b) El proceso penal mixto.....	113
c) El sistema del <i>common law</i>	114
10. La prueba en el Derecho Procesal en la Argentina.....	117
A) EL PROCESO INDIANO.....	117
a) Los tribunales del proceso indiano.....	118
b) Magistrados y funcionarios complementarios.....	119
c) El proceso mercantil.....	120
B) DE LA INDEPENDENCIA A LA CODIFICACIÓN.....	120
C) LA PRUEBA DURANTE ESTE PERÍODO.....	122
a) Medios de prueba en particular.....	123
b) La confesión.....	124
c) Los testigos.....	124
d) Los instrumentos.....	124
e) Inspección ocular y presunciones.....	125
f) La pericia.....	125
11. La codificación. Los sistemas no penales.....	125
a) Normas del sistema federal.....	126
b) La legislación procesal civil en el ámbito nacional.....	126

c) Reformas y nuevas normativas y organización de la Justicia nacional y federal. El proceso civil, comercial, de paz y laboral.....	127
d) La justicia federal	127
e) Reformas posteriores	128
1) Código Procesal Civil y Comercial	128
2) Procedimiento laboral nacional	128
3) Concursos y quiebras	129
4) El procedimiento administrativo	129
12. Tendencias actuales en el proceso civil	131
a) Reformas de los códigos procesales	131
b) Otros ordenamientos procesales	132
c) La mediación	132
d) Las reformas en los códigos procesales civiles y comerciales de las provincias	132
1) El Código Procesal Civil y Comercial de Catamarca	133
2) El Código Procesal Civil y Comercial del Chaco	133
3) El Código Procesal Civil y Comercial de Córdoba	134
4) El Código Procesal Civil y Comercial de Corrientes	134
5) El Código Procesal Civil y Comercial de Entre Ríos	134
6) El Código Procesal Civil y Comercial de La Pampa	135
7) El Código Procesal Civil y Comercial de Mendoza	135
8) El Código Procesal Civil y Comercial de Río Negro	135
9) El Código Procesal Civil y Comercial de San Juan	136
10) El Código Procesal Civil y Comercial de Santa Cruz	136
11) El Código Procesal Civil y Comercial de Santiago del Estero	136
e) El procedimiento y la prueba en la Ley del Consumidor	136
f) El proyecto de la Nación	137
13. La prueba en el Proyecto de la Nación 2019	138
14. Las reglas procesales en el Código Civil y Comercial en materia probatoria	144
15. La codificación del proceso penal	146
a) Código de Procedimiento en Materia Penal de la Nación	146

b) Código de Procedimiento Penal de la Provincia de Buenos Aires	147
c) El Código Procesal Penal de Córdoba, de Soler, Peña y Vélez Mariconde	147
d) Las reformas provinciales	148
e) Las reformas del sistema nacional	149
f) El Código Procesal Penal de la Provincia de Buenos Aires	151
g) Los requisitos del sistema acusatorio	152
h) El nuevo Código Procesal Penal de la Nación (actual Código Procesal Penal Federal)	154
16. La prueba, el proceso penal y sus actuales dificultades	154
17. La casación restringida o intermedia	155
18. El sistema electrónico y el expediente digital	157

CAPÍTULO III

OBJETO DE LA PRUEBA

A) PRELIMINAR

1. Nociones iniciales	159
a) Cuestiones comprendidas	160
b) Fines de la prueba	160
2. La importancia de los hechos en el proceso	161
a) Los hechos en el tiempo y en el espacio	162
b) La teoría de la relatividad	162
3. La existencia y el concepto sobre los hechos	164
a) ¿Existen los hechos?	164
b) Hechos y registros	165
c) Otras concepciones sobre los hechos	165
d) Conclusión	166
4. El modelo simplificado. Hechos y objetos de estudio	167
a) Sector temporal	167
b) Objetos comprendidos	168
c) Soporte material	168

d) Sector de los objetos comprendidos.....	169
e) Síntesis.....	169
5. El tiempo y los hechos. El pasado y el presente. Hechos, objetos y registros.....	169
a) El presente.....	170
b) Relaciones con el pasado y el futuro.....	170
c) Hechos físicos y hechos mentales.....	171
d) Hechos reales y personales.....	172
e) La selección de los hechos y sus variantes.....	172
6. Los hechos en el tiempo.....	172
a) Hechos futuros y realidad.....	173
b) El hecho y el proceso.....	174
c) Prueba del pasado.....	174
d) Hechos futuros e inferencia.....	175
e) Los hechos futuros en la ciencia.....	175
f) La magia del Derecho y el tiempo.....	176
g) Los hechos pasados, presentes y futuros como objeto de la prueba.....	177
7. Los hechos en el espacio.....	178
a) Hawking y las flechas del tiempo.....	179
b) Espacio y tiempo en el proceso.....	179
8. Variante objetivo-subjetiva.....	180
a) El mundo subjetivo y su interrelación.....	180
1) Interrelación nula.....	181
2) Interrelación parcial.....	181
3) Interrelación total.....	182
b) Las relaciones y las ciencias.....	182
9. La variante general-particular.....	183
a) Conocimiento y hechos.....	183
b) La visión de cada ciencia o disciplina.....	183
c) El hecho y la función subjetiva.....	184
d) Síntesis.....	184
10. Formulación de los hechos. El hecho y la afirmación o su mención.....	185
a) Prueba de afirmaciones.....	185

b) Interrelaciones de símbolos y percepciones.....	186
c) Prueba de los hechos.....	186
11. Los hechos del proceso.....	187

B) LOS HECHOS Y LA PRUEBA

12. Importancia del tema.....	188
13. Hechos excluidos de prueba en general.....	189
a) Hechos evidentes.....	190
b) Hechos imposibles y hechos improbables.....	191
c) Hechos notorios.....	192
1) Casos diversos.....	194
2) Requisitos.....	196
2.1) Necesidad de alegación.....	196
2.2) Debido proceso legal.....	196
2.3) Prueba.....	196
3) Derecho extranjero.....	197
4) No constituyen hechos notorios.....	198
5) Hechos notorios y carga de la prueba.....	199
6) Formas de apreciación de los hechos notorios.....	199
7) Notoriedad judicial.....	200
8) Distinción con las normas de la experiencia.....	201
d) Hechos notorios en el proceso penal.....	201
e) Hechos amparados por presunciones legales.....	204
f) Hechos negativos.....	204
14. Hechos excluidos de la prueba en particular.....	206
a) Normas legales que excluyen la prueba o el medio probatorio.....	207
b) Reglas legales y jurisprudenciales que excluyen la prueba... ..	208
1) La cosa juzgada.....	208
1.1) La prejudicialidad.....	211
2) La prueba ilícita.....	215
c) Medios de prueba impuros, insuficientes o incompletos.....	216
15. Hechos exentos de prueba en el proceso civil en particular.....	218
a) Hechos no alegados.....	218
b) Hechos no afirmados.....	218

c) Hechos no controvertidos	219
d) Hechos confesados	219
e) Confesión ficta	219
f) Hechos admitidos	219
16. Hechos exentos de prueba en el proceso penal.	
El principio de la libertad probatoria	220
17. Prueba del Derecho	221
a) Actos del Poder Judicial. La jurisprudencia	222
b) Los convenios colectivos del trabajo	223
c) La costumbre	223
d) La doctrina	224
e) La cuestión en el proceso penal	224

CAPÍTULO IV

LA FINALIDAD DE LA PRUEBA. LA "VERDAD" JURÍDICA

1. Concepto	225
a) Objetivos probatorios	225
b) Tipos de objetivos	228
c) Objetivos generales	228
d) Objetivos realizables	229
e) Objetivos estratégicos	229
f) Objetivos operativos	230
g) El principio de congruencia	231
2. La búsqueda del fin probatorio	231
a) Las fases de la verdad judicial	232
b) Doctrinas sobre el fin de la prueba	233
c) Disputas entre los juristas y la enseñanza de Carrió	233
d) Fijación de cuestiones	234
3. La búsqueda de la verdad	234
a) Los sistemas, el objetivo y la verdad	235
b) La verdad y las ciencias experimentales	236
c) Las concepciones sobre que el fin de la prueba es establecer la verdad	237

4. Verdad formal y verdad real	239
a) Choque de verdades	240
b) Proceso dispositivo y proceso inquisitivo	240
c) Proceso civil y proceso penal	241
5. Certeza y persuasión	244
a) La verdad en el sistema científico	245
b) La certeza	246
c) La persuasión	249
6. Fijación de los hechos y probabilidad	250
a) La concepción de Carnelutti	250
b) Certeza y fijación	251
c) Certeza y probabilidades	251
d) La tesis de Taruffo	252
e) Conclusiones preliminares	253
7. Prescendencia de la prueba.	
Negociación y mediación	254
a) Jurisdicción y negociación o mediación	254
b) Origen de estas instituciones	254
c) Objetivos de la jurisdicción y de la negociación	254
d) Negociación (mediación) y verdad	255
1) Poder	256
2) Tiempo	257
3) Información	258
4) Valor de estos factores	258
e) Las diferencias finales	258
f) Procesos civiles sin prueba	259
8. Prescendencia de la prueba. Proceso penal	260
a) ¿Hasta dónde puede llegar la mediación en el proceso penal?	260
b) Exclusiones de la búsqueda de la verdad en el sistema de legalidad. El sistema de oportunidad	263
9. La cosa juzgada	268
a) Cuestiones de estado	268
b) Conclusión previa	268

10. La verdad más allá de la cosa juzgada, recurso de revisión y acción autónoma de nulidad	269
a) El recurso de revisión en los códigos procesales en materia penal	269
b) El recurso de revisión en los códigos procesales en lo civil o, en general, en materia no penal	271
c) La acción autónoma de nulidad	276
11. La acción autónoma de nulidad. Su formación y existencia	277
a) Acción o recurso	279
b) Las opiniones en el XX Congreso Nacional de Derecho Procesal y la revisión de la cosa juzgada	281
12. Conclusiones sobre la verdad	285

CAPÍTULO V

SISTEMAS Y PRINCIPIOS PROBATORIOS. VISIÓN SISTÉMICA DEL PROCESO

1. Confusiones y denominaciones varias	287
a) Los conceptos en la doctrina acerca de los principios	289
b) Razón de la diversidad de opiniones	290

A) LOS SISTEMAS Y EL PROCESO

2. De la ciencia analítica a la teoría general de los sistemas	293
a) Método analítico y causalidad	293
b) Necesidad de la comprensión global	294
c) El antecedente gestáltico	297
d) El nacimiento de la teoría general de sistemas. Von Bertalanffy	298
e) Evolución de la teoría general de los sistemas	298
f) Opinión de Luhmann	300
g) Opinión de Herrscher	301
3. Sistema. Concepto	302
4. Sistemas y aplicaciones	305
a) Sistemas, empresas, administración e informática	305
b) El campo social	306

c) Premisas sistémicas	307
d) Unidades del sistema en el proceso judicial	307
e) Sistemas y prueba	308
5. El sistema y sus elementos	309
a) Los insumos	310
b) El procesador	310
c) El producto	311
d) El control	311
e) La retroalimentación	312
6. Sistema y subsistemas	313
a) Relaciones del sistema y los subsistemas	313
b) El entorno	314
7. Estructura y función	315
a) El concepto de estructura	315
b) Estructura y proceso	316
c) Estructura y prueba	316
8. Diversos tipos de sistemas	317
a) Naturales y humanos o sociales	317
b) Simples y complejos	317
c) Determinísticos y probabilísticos (o estocásticos y aleatorios)	318
d) Permanentes y ocasionales	319
e) Adaptables y no adaptables	320
f) Abiertos y cerrados	320
g) El sistema "proceso judicial"	321
h) El control del sistema y la autopoiesis	321
9. El sistema cerrado como modo analítico de estudio. Extensión de los sistemas abiertos	323
10. Sistemas, modelos y simulación	325
a) Simulación	325
b) Sistema y cambios	325
c) Modelo	326
d) Fases de la simulación	326
e) Aplicación al sistema "justicia"	326
f) Incidencia en la prueba	326

11. Sistema, Derecho Procesal y prueba	328
a) Objeto de los sistemas	328
b) Las restricciones	329

B) LOS PRINCIPIOS PROCESALES

12. Cuestión preliminar	330
a) Sobre las clasificaciones	331
b) El principio básico general. La conservación de las especies	332
c) Los derechos humanos	334
d) El lenguaje y la ideología	335
e) Mi opinión	335
f) Los principios como reglas de orientación particular	337
13. Los principios del Derecho Procesal	340
a) ¿Qué son los principios?	341
b) Estructura y fuentes de los principios fundamentales	341
1) Principios político-constitucionales	341
2) Los principios convencionales	343
3) Los principios sociales	344
4) Los principios científicos	345
c) Tipos de principios	347

C) PRINCIPIOS Y SISTEMAS EN LA PRUEBA

14. Diferencia y determinación entre principios y sistemas	348
a) Variantes del sistema	349
b) Sistemas generales y probatorios	349
c) Línea divisoria entre principios y sistemas	351
15. Principios en el campo probatorio	352
a) De la unidad probatoria	352
b) De adquisición de la prueba	352
1) Comunidad probatoria. Regla de adquisición de la prueba	353
2) Facultades del juez	354

3) Valor de la prueba de un proceso en otro	355
4) Exclusión de la prueba ilícita	355
c) De necesidad de la prueba	356
d) De libertad de la prueba	356
e) Del <i>favor probationis</i>	361
f) De publicidad	363
g) De veracidad (o principio de la investigación de la verdad)	366
16. Los sistemas probatorios	367
a) El sistema por audiencias versus los sistemas escritos y orales tradicionales de vista de causa	367
b) El sistema de declaración versus el sistema de documentación	369
c) El sistema de preclusión versus el sistema de unidad de vista	370
d) El sistema de concentración versus el sistema de diversidad	371
e) El sistema de continuidad y el sistema discontinuo	371
f) El sistema de intermediación versus el sistema de delegación	373
g) Sistema dispositivo (acusatorio), inquisitivo y mixto	375
h) El sistema de oralidad versus el sistema de escritura	376

CAPÍTULO VI

CARGA DE LA PRUEBA

1. Concepto. Deber, obligación y carga	379
a) Diferencia de conceptos	379
b) Deber y obligación	380
c) Naturaleza y fuente de la obligación	381
d) Naturaleza y fuente del deber	382
e) Las cargas	382
2. La carga de la prueba en la legislación actual	384

3. Carga procesal y carga de la prueba.....	384
4. Evolución histórica de la teoría de la carga de la prueba.....	387
a) La cuestión del hecho afirmado.....	387
b) Hechos constitutivos, impeditivos y extintivos.....	388
c) El Código Civil italiano.....	389
d) <i>Common law</i>	390
5. Teorías modernas.....	391
a) Rosenberg.....	391
b) Micheli.....	392
c) Nuestra opinión.....	393
6. La carga de la prueba en el Código Procesal Civil y Comercial nacional y en el Derecho extranjero.....	395
a) Crítica al requisito de la afirmación.....	395
b) La ley extranjera.....	396
7. La teoría de las cargas dinámicas.....	400
a) Orígenes. El Código Civil y Comercial.....	400
b) Los poderes del juez en el campo de la prueba.....	401
c) <i>Favor probationis</i>	402
d) Colaboración y solidarismo probatorio.....	403
e) Deber de colaboración. La regla <i>nemo tenetur edere contra se</i>	408
f) Deber de colaboración en el proceso civil y en el proceso penal.....	409
g) Conclusiones preliminares.....	410
8. Las fuentes del Derecho y la carga de la prueba.....	411
a) Las leyes.....	412
b) Acordadas, reglamentos y resoluciones.....	413
c) La costumbre.....	414
d) La jurisprudencia.....	416
e) Los convenios colectivos de trabajo.....	417
f) El <i>amicus curiae</i> y la prueba del Derecho.....	417
g) La doctrina.....	421
9. ¿Cómo se prueban los distintos tipos de hechos?.....	421
a) Inversión de la carga de la prueba.....	422
b) Los convenios sobre prueba.....	423

10. La carga de la prueba y la carga dinámica en el nuevo Código Civil y Comercial.....	425
a) La prueba y su carga en las obligaciones y contratos.....	426
b) La carga de la prueba en materia de responsabilidad civil.....	427
c) La carga de la prueba en las acciones posesorias.....	427
d) La carga de la prueba en las acciones reales.....	427
1) Prueba en la reivindicación de inmuebles.....	427
2) Prueba en la reivindicación de muebles registrables.....	428
3) Prueba en la reivindicación de muebles no registrables.....	428
4) Acción negatoria.....	429
5) Acción confesoria.....	429
e) La carga dinámica.....	429
1) Procesos de familia.....	430
2) Responsabilidad civil.....	430
f) La carga dinámica en los procesos colectivos.....	432
g) Peligros de esta teoría.....	433
11. La carga de la prueba en la doctrina argentina.....	434
a) La visión partidaria.....	434
b) La visión judicial.....	435
c) Otras opiniones.....	435
12. La carga de la prueba en la jurisprudencia argentina.....	437
a) Actos de discriminación.....	438
b) Apreciación de la prueba. Regla de juicio.....	439
c) Beneficio de litigar sin gastos.....	439
d) Cargas dinámicas.....	440
e) Condominio.....	441
f) Contrato de distribución.....	442
g) Cotejo.....	443
h) Cooperación.....	444
i) Daños y perjuicios.....	444
j) Excepción de falsedad en el juicio ejecutivo.....	445
k) Exclusión hereditaria.....	446
l) Facturas.....	447

m) Hechos negativos y negativa del hecho	447
n) Inversión de la carga probatoria	447
ñ) Libros de comercio	448
o) Marcas	449
p) Presunciones	450
q) Quebrantamiento judicial de la carga de probar	451
r) Quién debe probar	451
s) Quién debe probar en el proceso laboral	453
t) Real malicia	453
u) Responsabilidad médica	453
v) Seguros	455
w) Simulación	456
x) Sociedad de hecho	457
y) Tarjeta de crédito	458
z) Transporte	459
z.1) Violación de cajas de seguridad	460
13. La carga de la prueba y los actos de la administración	460
14. La distribución de la carga probatoria y los poderes del juez	463
a) La función judicial y sus límites. El nuevo Código Civil y Comercial	464
b) Normativa procesal	466
15. Constitucionalidad de la carga probatoria	468
16. La carga de la prueba en el proceso penal	470
a) Tesis positiva	471
b) Tesis negativa	472
c) Tesis intermedia	476
d) Conclusiones sobre este punto	477
e) La carga de la prueba respecto de funcionarios públicos	477
17. La carga de la prueba en la acción (pretensión) civil en sede penal	488
a) Reclamo en sede penal conforme el CPPN	480
b) Reclamo en el sistema del Código Procesal Penal Federal	482

**CAPÍTULO VII
PSICOLOGÍA Y PRUEBA**

1. Nociones e ideas preliminares	485
a) Sentido de la expresión Psicología en este capítulo	485
b) El origen y las escuelas	487
1) Estructuralismo	488
2) Psicología de James	488
3) Otras escuelas	489
2. Las nuevas tendencias	489
a) Psicoanálisis. El juicio y la verdad. Crítica	489
b) La <i>Gestalt</i>	494
c) El conductismo	496
d) Las neurociencias	496
e) La Psicología Cognitiva	499
3. Psicología y pruebas por declaración. Los sentidos	500
a) Personalidad	500
b) Conocimiento	502
c) Percepción	503
d) Fenómenos y errores de la percepción	505
e) ¿Cuántos sentidos tenemos?	506
f) La memoria	507
4. Examen psicológico del individuo	511
a) El enfoque psicológico mediante la teoría de la percepción	512
b) La percepción y su fiabilidad	513
c) La memoria	514
1) Renovación de la memoria	515
2) Ayuda e inhibiciones	516
3) Materiales sin sentido	518
d) Clasificación de la memoria	519
1) Memoria procedimental	520
2) Memoria semántica	520
3) Memoria episódica	520

e) El olvido	520
1) Planos de la memoria	521
2) Sensación de olvido.....	521
5. La reconstrucción del hecho y cuestiones psicológicas anexas.....	522
a) El psicodrama	523
b) La programación neurolingüística	524
6. El lenguaje del cuerpo y del rostro.....	525
a) Comunicación no verbal.....	526
b) Comunicación social no verbal	527
c) Comunicación no verbal y Psicología.....	527
d) El lenguaje del rostro	528
e) Expresiones y emociones	529
f) Conocimiento vulgar y conocimiento científico	530
g) Conclusiones sobre esta parte.....	531
7. Las enfermedades mentales y los efectos sobre el proceso y la prueba	531
a) Las enfermedades mentales y su clasificación	533
b) Neurosis	533
c) Psiconeurosis	533
d) Las psicopatías.....	534
e) La psicosis	534
f) Psiquiatría médico-legal	536
g) La clasificación de las enfermedades mentales por las Naciones Unidas y por la American Psychiatric Association	536
1) La clasificación del CIE-10	536
2) La clasificación DSM-V	538
3) La actualización del DSM-5	539
h) Otras aplicaciones del concepto	539
8: Las enfermedades mentales y el proceso de restricción de la capacidad y los nuevos conceptos jurídicos	540
a) El cambio de paradigma en la capacidad	540
b) El coeficiente intelectual y la capacidad.....	541
c) La protección de la salud mental en la ley 26.657	542
1) Fines de la ley	543

2) Equipo interdisciplinario y declaración judicial. Término	544
3) Privación de la libertad del declarado incapaz	545
4) Internación	546
5) Internación involuntaria.....	548
6) Alta, externación y permisos de salida	549
d) Consentimiento informado	550
e) Ministerio Público. Órgano de revisión.....	551
f) Convenios con las provincias.....	552
9. La inteligencia.....	553
a) Las tablas de coeficiente intelectual	553
b) Otros modelos de medición	553
c) El concepto de inteligencia.....	553
d) La evolución del cerebro	555
e) La inteligencia emocional y las inteligencias múltiples.....	556
10. La prueba en general sobre incapacidad o la restricción de la capacidad en el proceso civil.....	557
a) Prueba para la admisibilidad	559
b) El denunciante como parte.....	559
c) Decisión por verosimilitud. Medidas cautelares	559
d) Internación sin consentimiento de la persona. Facultades y deberes de la autoridad pública	560
e) La intervención del Ministerio Público	561
f) El procedimiento probatorio.....	561
g) El reconocimiento judicial, la inmediatez y el apartamiento del dictamen pericial del equipo interdisciplinario	562
h) Conclusión	564
11. El equipo interdisciplinario	564
12. La función del equipo interdisciplinario y sus componentes.....	565
a) Psiquiatría y Psicología. Los analistas.....	568
b) Trabajadores sociales.....	570
c) Enfermería	572
d) Terapia ocupacional.....	572
13. Revisión de la sentencia.....	573
14. El pródigo	575

15. Los sordomudos	576
16. La imputabilidad en materia penal	577
a) Insuficiencia de las facultades mentales	580
b) Las alteraciones morbosas de las facultades mentales	580
c) La psicopatía	581
d) El estado de inconsciencia	583
e) Ebriedad y drogas	584
17. La Psiquiatría y la Psicología como elementos de valoración de la conducta y la prueba en materia penal	585
a) La concepción técnica	585
b) La concepción vulgar	586
c) Las circunstancias del imputado. Incapacidad, Psicología y declaración	588
d) Incapacidad sobreviniente	588
e) Delitos que requieren examen mental	589
f) La cuestión en el Código Procesal Penal Federal	589
18. El sistema penal estadounidense	591
a) <i>Insanity</i>	591
b) Distintos casos	592
19. La verdad, la hipnosis, el narcoanálisis y el detector de mentiras	593
a) Medios que menoscaban la voluntad	594
b) Hipnosis y drogas	595
c) Narcoanálisis médico-forense	595
d) Detector de mentiras	596
20. La compresión	597

CAPÍTULO VIII

COMUNICACIÓN, LENGUAJE Y PRUEBA

A) COMUNICACIÓN

1. Conceptos generales	601
a) ¿Qué es lo que se trasmite?	601
b) Ubicación sistemática	603
c) Modos de comunicación	603

2. Distintos tipos de comunicación	604
a) Comunicación próxima y distante	604
b) Comunicación bidireccional y unidireccional	604
c) Comunicación interindividual y de difusión	605
d) Comunicación registrada y no registrada	605
e) Comunicación electrónica	606
f) Comunicación especializada y general	606
g) Combinación de clasificaciones	607
h) Campo de nuestro estudio	607
i) La comunicación afectiva	607
3. Naturaleza y función de la comunicación	608
a) Medida comunicativa	609
b) Teoría de la información	609
c) El modelo simplificado	610
4. Factores de la comunicación	610
a) Persuasión	611
b) Comunicación eficiente	613
c) La comunicación en el campo social	613
d) La clasificación de Jakobson	614
e) Determinación de los elementos	615
5. La comunicación y el proceso	615
a) Crítica al modelo "emisor-mensaje-receptor"	616
b) Niveles de comunicación	616
c) Comunicación y prueba	617
6. Los elementos básicos de la comunicación	619
a) Emisor y receptor	620
b) Canal	621
c) Código	621
d) Mensaje	622
e) Cuestiones del código y del mensaje	622
f) Las palabras y su combinación	623
g) Elementos complementarios	623
7. Codificadores y decodificadores	624
a) Codificación	624
b) Funcionamiento de la comunicación	625

c) Forma de la comunicación, oral y escrita.....	626
d) Costo	626
e) Decodificación.....	626
f) La cuestión en el proceso.....	627
8. Redundancia.....	628
a) Objeto.....	629
b) Ventajas y límites	630
c) La ortografía y la escritura en el proceso.....	630
d) Lenguajes técnicos y formalizados.....	631
9. Ruido	631
a) Casos	632
b) Relación con la redundancia.....	632
10. Contexto y referente	633
a) Concepto de contexto	633
b) Concepto de referente.....	634
c) El lenguaje real y coloquial	635
11. Un diagrama de comunicación.....	637
12. El modelo gestual. La intermediación	638
a) Distribución de la comunicación	638
b) Comunicación no verbal.....	638
c) Posturas	639
d) Modo de obrar.....	640
e) Intermediación	640
13. Comunicación y persuasión	641
a) Objeto.....	641
b) Efectos	642
c) Argumentación.....	643
14. Ámbito de la comunicación	643
a) Negociación y mediación	644
b) Proceso.....	644

B) EL LENGUAJE Y EL PROCESO

15. Eficacia de la comunicación. El lenguaje	645
a) Tipos de lenguaje	646

b) Concepto y arbitrariedad.....	647
c) Comunicación y Psicología	648
d) Antropología	649
e) Fijación conceptual del lenguaje	649
f) El lenguaje y el contexto	650
g) La prueba de las posiciones	651
h) Eficacia de la comunicación.....	652
i) Importancia del mensaje.....	653
j) Dicotomía código-mensaje	653
16. Interferencias del lenguaje	654
a) Tipos de problemas.....	654
b) Niveles de comunicación	656
c) Lenguaje científico	656
d) Interferencia general	657
1) Ambigüedad léxica	659
2) Ambigüedad pragmática	659
3) Ambigüedad semántica	659
4) Ambigüedad sintáctica.....	660
e) Vaguedad	660
f) Acceso al significado	660
g) Sinonimia	661
17. La Lingüística. De Saussure a Jakobson.....	661
a) Concepto	662
b) Estructuralismo	662
c) De Saussure.....	663
d) Lengua y habla	664
e) Estática y dinámica.....	664
f) Significado y significante.....	665
g) Habla y escritura	666
h) El camino del significado.....	666
i) Jakobson y el funcionalismo	667
18. Chomsky	668
a) Gramática generativa.....	668
b) Competencia y actuación	669
c) Componente sintáctico	670

19. El discurso y el sistema	671
a) Desarrollo de las ideas de Matthews	671
b) Nuevas líneas sobre el discurso	672
20. La semiótica	674
a) Peirce	674
b) Distintos conceptos sobre la materia	677
c) Barthes y la pertinencia	678
d) Eco y la semiótica	678
e) Conclusión	679
21. Gramática y semántica	680
a) Confusión entre gramática y semántica	680
b) Contenido de la semántica	681
c) Lenguaje perfecto	682
d) Correlaciones significativas	682
22. El lenguaje en el Derecho y en el proceso	684
a) Las referencias lingüísticas del esquema normativo	684
b) El abogado y el lenguaje	685
c) La oratoria	687
d) Diferencias entre lengua y escritura	688
e) Competencia y actuación	689
f) Evolución de la escritura	689
g) ¿Para qué el escrito?	690
h) Precedencia del lenguaje oral y corporal	691
23. La prueba, la comunicación y el lenguaje	692
a) Lenguaje procesal	692
b) Lenguaje oral	692
c) Elaboración del discurso	693
d) El sistema procesal civil en Argentina	693
e) El proceso oral	694
f) La oralidad en el proceso civil	695
g) Oralidad y proceso penal	697
h) Sistema probatorio, lenguaje y la nueva tecnología	698
i) Oralidad y sentidos	699
24. La gramática, la oración y la proposición	700
a) Del concepto de proposición al concepto de oración	700

b) La oración. Concepto	701
c) Relaciones de la oración y la proposición	702
25. Sobre la clasificación de las oraciones	704
a) Clasificación en cuanto a su estructura	705
b) Oraciones coordinadas	705
c) Oraciones subordinadas	707
1) Oraciones subordinadas sustantivas (o "proposiciones")	707
2) Oraciones (proposiciones) subordinadas adjetivas	707
3) Oraciones (proposiciones) subordinadas circunstanciales	707
d) La clasificación en cuanto al significado	708
e) Otras clasificaciones de oraciones	708
26. Los elementos básicos del lenguaje.	
Hacia la idea de proposición	708
a) La proposición en la lógica y en la ciencia	709
b) En la lógica tradicional	709
c) La tesis tradicional	710
d) La lógica contemporánea	710
e) La lógica científica	712
f) La proposición. La Psicología	712
g) El Psicoanálisis y el juicio	713
27. La interrogación	715
a) Las preguntas y la comunicación	715
b) Aspectos técnicos en la pregunta	716
c) Clases de interrogaciones	716
1) Interrogaciones directas o indirectas	716
2) Interrogaciones de negación	717
3) Interrogaciones retóricas	717
4) Interrogaciones dubitativas	718
28. El lenguaje claro y el Derecho	718

CAPÍTULO IX

TECNOLOGÍAS MODERNAS

A) GENERALIDADES. INFORMÁTICA E INTERNET

1. El cambio	723
--------------------	-----

2. Impacto de la Informática en el mundo jurídico	724
a) Informática y justicia	725
b) Informática y Derecho	727
c) Argentina digital	728
3. La informática y la prueba.....	728
a) Determinación de fotos trucadas por computadora.....	729
b) Modelos y simulaciones	729
c) Registros y controles.....	730
d) El apoyo de la Informática en la formación y la ordenación de datos probatorios.....	730
4. El cambio de soporte y las relaciones jurídicas.....	731
a) El soporte papel y la Informática	731
b) El soporte como elemento contingente	731
c) Tecnología y sentidos	732
d) El teletrabajo	732
5. El documento electrónico y sus derivados	734
a) Documento y campos magnéticos	734
b) Problemas y soluciones del documento electrónico	734
6. Aplicaciones de la Informática.....	735
a) ¿Qué es Internet?.....	739
b) ¿Para qué sirve Internet?	740
c) Normas sobre Internet en la Argentina	740
d) ¿Cómo funciona Internet?.....	741
1) Módem (<i>modulator-demodulator</i> ; <i>modulador-demodulador</i>).....	741
2) <i>Host</i> (anfitrión) o <i>server</i> (servidor)	741
3) <i>Gateway</i> (entrada).....	741
4) PSI (proveedor de servicios informáticos).....	741
5) Navegador	741
6) Nube.....	742
7) URL (<i>Universal Resource Locator</i> , “localizador universal de recursos”).....	742
e) <i>Significado de los términos</i>	742
1) Hipertexto.....	742
2) World Wide Web (www, “gran telaraña mundial”).....	743

3) Sitio y página.....	743
4) Tipo de dominio	743
5) País.....	743
f) Uso de la <i>web</i>	743
g) El correo electrónico.....	744
h) El correo electrónico y los contratos. La prueba	746
i) El correo electrónico y la correspondencia.....	747

B) FIRMA ELECTRÓNICA Y FIRMA DIGITAL.

7. Nociones generales	750
a) Firma digital y firma electrónica en la ley argentina.....	754
b) Cómo se crea y se controla la firma digital.....	755
c) La cuestión de los instrumentos públicos y la firma electrónica o digital.....	756
d) La escritura pública y el protocolo digitales.....	758
e) El sistema administrativo	760

C) TRANSFERENCIAS ELECTRÓNICAS

8. Transferencia de datos informatizados	763
a) Normas comunes en el lenguaje de transferencia electrónica.....	764
b) La cuestión en la Argentina	764
c) El convenio interjurisdiccional nacional/provincial	765
9. Transferencia electrónica de fondos.....	765
a) Tipos de transferencia.....	766
b) Modalidades.....	766
c) Cajeros automáticos.....	767
d) Responsabilidad	768
e) Campo nacional e internacional.....	769
f) La prueba.....	770

D) PROTECCIÓN DEL “HARDWARE” Y DEL “SOFTWARE”

10. La normativa vigente	771
a) Protección del <i>hardware</i>	771

b) Protección del <i>software</i>	772
c) Países periféricos.....	775
d) Nombres de dominio.....	775
e) Normativa actual.....	777

E) REGISTROS

11. Los registros y el derecho a la intimidad.....	777
a) Documento en Derecho Informático y en Derecho Procesal....	777
b) Registros e Informática.....	778
c) Ventajas y desventajas de los registros.....	779
d) La intimidad.....	779
e) La libertad de expresión y los datos sensibles.....	783
f) La responsabilidad y la prueba.....	783
g) La intimidad y la invasión en la información de las personas.....	784
h) Los Registros en el hábeas data.....	785

**F) LA PRUEBA EN LA INFORMÁTICA
Y SUS EFECTOS EN EL PROCESO**

12. Informática y Derecho Penal.....	785
a) Recolección de prueba informática en el Derecho Penal.....	786
1) Recaudos.....	786
2) Computación forense.....	788
b) Estudio y dificultades.....	789

G) LOS DELITOS Y LOS CONTRATOS ELECTRÓNICOS

13. Caracterización.....	789
a) Concepto sobre los delitos informáticos.....	790
b) Clasificación.....	790
c) Las conductas.....	796
14. El delito informático en la Argentina.....	797
a) La protección penal del <i>software</i>	797
b) La prueba en el lavado de dinero.....	798

c) Hábeas data y delito.....	801
d) Síntesis de las normas penales en hábeas data.....	802
15. El ciberdelito y la reforma del Código Penal por la ley 26.388.....	803
a) Pornografía infantil y adolescente.....	803
b) Violación de secretos y privacidad.....	804
c) Estafa informática.....	806
d) Daños.....	808
e) Seguridad en los medios de comunicación.....	809
f) Delitos sobre medios probatorios.....	809
g) Informaciones falsas sobre datos personales.....	810
16. La prueba en los delitos informáticos.....	810
17. Contratos informáticos.....	815
a) Contratos informáticos de consumo.....	817
1) Utilización de medios electrónicos.....	817
2) Ofertas por medios electrónicos o similares.....	818
3) Contratos celebrados fuera de los establecimientos comerciales y a distancia.....	818
4) Excepciones al derecho de revocación.....	819
b) Análisis del contrato informático.....	819
c) Contratos preliminares.....	820
d) Características de los contratos informáticos. Adhesión. Obligaciones de medió y de resultado.....	820
e) Cuestión particular del <i>software</i>	822
18. Tipos de contratos.....	823
a) Contratos estipulados por computadora.....	823
b) Contratos de uso de banco de datos.....	824
c) Contratos de mantenimiento.....	825
d) Contrato de leasing.....	825
e) Otros contratos.....	827
19. El <i>e-commerce</i> o comercio electrónico.....	827
a) Certificados digitales.....	829
b) Dificultades de la contratación <i>online</i>	829
1) Imputabilidad de declaración de voluntad.....	829
2) Distribución de riesgos.....	830

3) Formación del consentimiento	830
4) Lugar y tiempo de celebración.....	831
5) Grados de utilización del medio digital.....	831
c) Los operadores o sujetos informáticos.....	832
d) Dificultades para la clasificación de estos contratos	833
e) Compra con tarjetas de crédito. Dinero electrónico.....	834
f) Reglas aplicables.....	834

H) LA INFORMÁTICA Y SU APOYO AL PROCESO Y LA PRUEBA

20. La Informática, las pruebas por declaración, el proceso oral y la videgrabación.....	834
a) Actas por computadora.....	835
b) Computadora y audiencias	836
c) La introducción de la informática en el sistema judicial y el desarrollo durante el COVID-19	837
d) Implementación del sistema digital en la Provincia de Buenos Aires	840
21. Características de la prueba informática.....	844
a) La prueba informática como prueba compleja	845
b) Aplicación de los medios no previstos	845
c) Libertad de las formas	847
d) Los momentos de la prueba y la Informática.....	848
e) Permanencia e inalterabilidad del documento.....	851
f) La videgrabación y la teleconferencia.....	852
g) La Informática y la pericia.....	854
h) Algunas conclusiones	856
22. Inteligencia artificial.....	859
a) La etapa de la Informática	863
b) Robótica y robots	864
c) La etapa inicial, blanda, débil o estrecha	865
d) La etapa fuerte o IA general	867
e) Los problemas	869
f) Las etapas posteriores	870
ÍNDICE GENERAL.....	871