

ÍNDICE GENERAL

Tomo 1

<i>Abreviaturas</i>	XLV
---------------------------	-----

PARTE PRIMERA

TEORÍA GENERAL

CAPÍTULO PRIMERO

INTRODUCCIÓN

A) DELIMITACIÓN DEL CONCEPTO

§ 1. Dificultades para unificar y definir. La prueba	3
a) La filosofía. Concepto	4
b) Ramas de la filosofía actual	4
c) Teoría del conocimiento	5
d) Epistemología	6
e) Los conceptos de Piaget sobre epistemología	7
f) Vertientes de la epistemología	7
§ 2. El conocimiento y la ciencia. Elementos de su definición	8
a) Conocimiento racional	10
b) Sistemático	11
c) Exacto	11
d) Verificable	12
e) Falible	12
f) Objetividad de la ciencia	12

§ 3.	Clasificación de las ciencias	13
a)	Ciencias formales o abstractas	13
b)	Ciencias fácticas o experimentales	14
c)	Ciencias humanas	14
d)	Límites difusos de cada ciencia	15
e)	Síntesis	15
f)	La falsa ciencia. Remisión	16
g)	Diferenciación del derecho	16
§ 4.	La experiencia. Ciencia privada del juez	16
a)	Reglas de la experiencia	17
b)	Conocimiento privado del juez	17
§ 5.	Ciencia y técnica. De la concepción a la aplicación	18
a)	Estadios científicos en el sistema probatorio	19
b)	Estadio teórico-filosófico o científico-teórico	19
c)	Estadio técnico o de aplicación	19
d)	Estadio práctico o de ejecución	20
e)	Método científico	20
§ 6.	La prueba en la ciencia y en la lógica. Su relación con la prueba en el proceso	22
a)	Necesidad de diferenciar la prueba en los distintos campos en que se aplica	22
b)	La lógica y los términos	22
c)	La prueba científica	23
§ 7.	Prueba y derecho probatorio	23
a)	La tesis de Sentís Melendo	24
b)	Otras denominaciones. Conclusión	25
§ 8.	Diferencias sobre el concepto de prueba	25
a)	Diferencias en cuanto a su alcance	26
b)	Diferencias en cuanto al momento	26
c)	Diferencias por el lenguaje	27
d)	Diferencias en cuanto a la pertenencia	27
e)	Conclusión	27
§ 9.	Las definiciones sobre la prueba. Concepto preliminar	27
a)	La faz dinámica de la prueba	28
b)	Definiciones tradicionales históricas	29
c)	Definiciones modernas	30
d)	Otros enfoques modernos	31
e)	Los congresos de derecho procesal	32
f)	Nuestra definición	32
§ 10.	Las pruebas judiciales y su dependencia normativa	33
a)	Noción preliminar	33
b)	La prueba en el proceso	33

	c) Admisibilidad de la prueba	33
	d) Pertinencia de la prueba	34
§ 11.	Disponibilidad de la prueba	34
§ 12.	Clasificación de las pruebas. Utilidad de las clasificaciones sobre pruebas	35
	a) En cuanto a las fuentes	35
	b) En cuanto a los medios	36
	c) Nuestra clasificación de los medios	37
	d) En cuanto a su apreciación	37
	e) Conclusión	37
§ 13.	Sujetos de la prueba	37
	a) En materia civil y comercial	38
	b) Variantes en los distintos procesos según la materia	38
	c) En materia penal	38
§ 14.	La prueba y las facultades del juez	39
	a) La opinión de Morello	39
	b) La cuestión procesal civil	40
	c) La cuestión procesal penal	40
§ 15.	Unidad de la teoría general de la prueba	41
	a) Unidad o diversidad del derecho procesal	41
	b) Concepción separatista	41
	c) La concepción unificadora	42
	d) Problemas para la unificación	42
	e) La cuestión de la prueba en particular	42

B) EVOLUCIÓN HISTÓRICA

§ 16.	Cuestión preliminar	43
	a) Dificultades para historiar la prueba	43
	b) Importancia del estudio histórico	44
	c) La historia de la prueba en el laboratorio humano	44
§ 17.	Los principios. Grecia	45
	a) La prueba en la Ilíada	45
	b) El juramento	47
	c) Los sofistas y Sócrates	47
	d) Aristóteles	50
§ 18.	Roma. Primer período	50
	a) Acciones de la ley	51
	b) Proceso formulario	52
	c) La prueba en el primer período	54

§ 19.	Segundo período romano	54
	a) El proceso extraordinario	54
	b) La quiebra	55
	c) La "cognitio extra ordinem"	56
	d) La prueba en este período	57
§ 20.	El sistema de la prueba posterior al derecho romano clásico. El derecho germano	57
	a) Derecho germano antiguo o período germánico	58
	b) El período franco	59
§ 21.	Formación del proceso común y el sistema de la prueba tarifada o legal	59
	a) El derecho canónico y la prueba legal	60
	b) Evolución del proceso civil	60
	c) La "Clementina Sæpe" y el "Corpus Iuris Canonici"	61
	d) La prueba en este período	62
§ 22.	El proceso penal y el sistema inquisitivo	62
	a) La Inquisición	63
	b) Organización y procedimiento	64
	c) Consecuencias	65
§ 23.	El proceso español	66
	a) Proceso civil	66
	b) Proceso penal	67
§ 24.	La evolución del derecho procesal en Europa	67
	a) El proceso civil luego de la "Clementina Sæpe"	67
	b) El proceso penal mixto	68
	c) El sistema del "common law"	69
§ 25.	La prueba en el derecho procesal en la Argentina ..	71
	a) El proceso indiano	71
	b) Los tribunales del proceso indiano	72
	c) Magistrados y funcionarios complementarios ...	73
	d) El proceso mercantil	74
	e) De la Independencia a la codificación	74
	f) La prueba durante este período	76
	1) Medios de prueba en particular	77
	2) La confesión	78
	3) Los testigos	78
	4) Los instrumentos	79
	5) Inspección ocular y presunciones	79
	6) La pericia	79
§ 26.	La codificación. Los sistemas no penales	79
	a) Normas del sistema federal	80
	b) La legislación procesal civil en el ámbito nacional ..	81

c) Reformas y nuevas normativas	81
d) Reformas recientes	82
1) Procedimiento laboral	82
2) Concursos y quiebras	82
3) Otras normas procesales	83
4) Tendencias actuales en lo procesal	83
5) Mediación	84
6) Procedimiento administrativo	84
e) La prueba en el ámbito del derecho procesal no penal	84
§ 27. La codificación del proceso penal	85
a) Código de Procedimiento en Materia Penal de la Nación	85
b) Código de Procedimiento Penal de la provincia de Buenos Aires	86
c) El Código Procesal Penal de Córdoba de Soler, Peña y Vélez Mariconde	86
d) Las reformas provinciales	88
§ 28. La reforma del sistema nacional y de la provincia de Buenos Aires	89
a) Características del modelo nacional	89
b) El Código Procesal Penal de la provincia de Buenos Aires	91
§ 29. La prueba en el proceso penal y sus actuales dificultades	92

CAPÍTULO II

OBJETO DE LA PRUEBA

A) CARACTERIZACIÓN

§ 30. Nociones preliminares	95
a) Cuestiones comprendidas	96
b) Fines de la prueba	96
§ 31. La importancia de los hechos en el proceso	97
a) Los hechos en el tiempo y en el espacio	98
b) La teoría de la relatividad	98
§ 32. La existencia y el concepto sobre los hechos	99
a) ¿Existen los hechos?	100
b) Hechos y registros	100

	c) Otras concepciones sobre los hechos	101
	d) Conclusión	102
§ 33.	El modelo simplificado. Hechos y objetos de estudio	102
	a) Sector temporal	102
	b) Objetos comprendidos	103
	c) Soporte material	104
	d) Sector de los objetos comprendidos	104
	e) Síntesis	104
§ 34.	El tiempo y los hechos. El pasado y el presente.	
	Hechos, objetos y registros	105
	a) El presente	105
	b) Relaciones con el pasado y el futuro	106
	c) Hechos físicos y hechos mentales	107
	d) Hechos reales y personales	107
	e) La selección de los hechos y sus variantes	107
§ 35.	Los hechos en el tiempo	108
	a) Hechos futuros y realidad	109
	b) El hecho y el proceso	109
	c) Prueba del pasado	110
	d) Hechos futuros e inferencia	110
	e) Los hechos futuros en la ciencia	111
	f) La magia del derecho y el tiempo	111
	g) Los hechos pasados, presentes y futuros como objeto de la prueba	113
§ 36.	Los hechos en el espacio	114
	a) Hawking y las flechas del tiempo	114
	b) Espacio y tiempo en el proceso	115
§ 37.	Variante objetiva-subjetiva	115
	a) El mundo subjetivo y su interrelación	116
	b) Interrelación nula	116
	c) Interrelación parcial	117
	d) Interrelación total	117
	e) Las relaciones y las ciencias	118
§ 38.	La variante general-particular	118
	a) Conocimiento y hechos	118
	b) La visión de cada ciencia	119
	c) El hecho y la función subjetiva	119
	d) Síntesis	120
§ 39.	Formulación de los hechos. El hecho y la afir- mación o su mención	120
	a) Prueba de afirmaciones	121
	b) Interrelaciones de símbolos y percepciones	121
	c) Prueba de los hechos	122
§ 40.	Los hechos del proceso	122

B) LOS HECHOS Y LA PRUEBA

§ 41.	Importancia del tema	123
§ 42.	Hechos excluidos de prueba en general	125
	a) Hechos evidentes	125
	b) Hechos imposibles y hechos improbables	127
	c) Hechos notorios	128
	1) Casos diversos	130
	2) Requisitos	131
	a) Necesidad de alegación	131
	b) Debido proceso legal	131
	c) Prueba	131
	3) Derecho extranjero	132
	4) No constituyen hechos notorios	132
	5) Hechos notorios y carga de la prueba	132
	6) Formas de apreciación de los hechos notorios	133
	7) Notoriedad judicial	133
	d) Distinción con las normas de la experiencia ...	133
	e) Hechos amparados por presunciones legales ...	134
	f) Hechos negativos	135
§ 43.	Exclusión probatoria en particular	137
	a) Normas legales que excluyen la prueba o el medio probatorio	137
	b) Reglas legales y jurisprudenciales que excluyen la prueba	138
	1) La cosa juzgada	138
	2) La prejudicialidad	142
	3) La prueba ilícita	144
	c) Medios de prueba impuros, insuficientes o incompletos	146
§ 44.	Hechos exentos de prueba en el proceso civil en particular	147
	a) No alegados	147
	b) No afirmados	148
	c) No controvertidos	148
	d) Hechos confesados	148
	e) Confesión ficta	149
	f) Hechos admitidos	149
	g) Los hechos exentos de prueba en el proceso penal. El principio de la libertad probatoria ..	149
§ 45.	Prueba del derecho	150
	a) Actos del Poder Judicial. La jurisprudencia ..	151

b) Los convenios colectivos del trabajo	152
c) La costumbre	152
d) La doctrina	153
e) El "amicus curiæ"	153

CAPÍTULO III

EL FIN DE LA PRUEBA. LA "VERDAD" JURÍDICA

§ 46. Concepto	155
a) Objetivos probatorios	155
b) Tipos de objetivos	157
c) Objetivos generales	157
d) Objetivos realizables	158
e) Objetivos operativos	158
f) El principio de congruencia	159
§ 47. La búsqueda del fin probatorio	160
a) Las fases de la verdad judicial	160
b) Doctrinas sobre el fin de la prueba	161
c) Disputas entre los juristas y la enseñanza de Carrió	161
d) Fijación de cuestiones	162
§ 48. La búsqueda de la verdad	163
a) Los sistemas, el objetivo y la verdad	163
b) La verdad y las ciencias experimentales	164
c) Las concepciones sobre que el fin de la prueba es establecer la verdad	165
§ 49. Verdad formal y verdad real	167
a) Choque de verdades	168
b) Proceso dispositivo y proceso inquisitivo	169
c) Proceso civil y proceso penal	169
§ 50. Certeza y persuasión	171
a) La verdad en el sistema científico	172
b) La certeza	173
c) Persuasión	176
§ 51. Fijación de los hechos y probabilidad	177
a) La concepción de Carnelutti	178
b) Certeza y fijación	178
c) Certeza y probabilidades	179
d) La tesis de Taruffo	179

§ 52.	Prescendencia de la prueba. Negociación y mediación	181
	a) Jurisdicción y negociación o mediación	181
	b) Origen de estas instituciones	181
	c) Objetivos de la jurisdicción y de la negociación	182
	d) Negociación (mediación) y verdad	183
	1) Poder	184
	2) Tiempo	184
	3) Información	185
	4) Valor de estos factores	185
	e) Las diferencias finales	185
	f) Procesos civiles sin prueba	186
§ 53.	Prescendencia de la prueba. Proceso penal	187
	a) ¿Hasta dónde puede llegar la mediación en el proceso penal?	188
	b) Exclusiones de la búsqueda de la verdad en el sistema de legalidad	189
§ 54.	La cosa juzgada	193
	a) Cuestiones de estado	193
	b) Conclusión previa	193
§ 55.	La verdad más allá de la cosa juzgada	194
	a) El recurso de revisión en materia penal	194
	b) El recurso de revisión en materia civil o, en general, en materia no penal y la acción autónoma de nulidad	195
	c) Acción autónoma de nulidad de la cosa juzgada	196
	d) XX Congreso Nacional de Derecho Procesal y la revisión de la cosa juzgada	197
§ 56.	Conclusiones	201

CAPÍTULO IV

PRINCIPIOS Y SISTEMAS PROBATORIOS. VISIÓN SISTÉMICA DEL PROCESO

§ 57.	Confusiones entre sistemas y principios en el derecho	203
	a) Los conceptos en la doctrina acerca de los principios	204
	b) Razón de la diversidad de opiniones	205

§ 58.	De la ciencia analítica a la teoría general de los sistemas	206
	a) Método analítico y causalidad	206
	b) Necesidad de la comprensión global	207
	c) El antecedente gestáltico	208
	d) El nacimiento de la teoría general de sistemas. Von Bertalanffy	209
	e) Evolución de la teoría general de los sistemas	209
	f) Opinión de Luhmann	211
§ 59.	Sistema. Concepto	211
§ 60.	Sistemas y aplicaciones	213
	a) Sistemas, empresas, administración e informática	214
	b) El campo social	214
	c) Premisas sistémicas	215
	d) Unidades del sistema en el proceso judicial	216
	e) Sistemas y prueba	217
§ 61.	El sistema y sus elementos	217
	a) Los insumos	217
	b) El procesador	218
	c) El producto	218
	d) Los complementos integradores del sistema	219
	e) El control	219
	f) La retroalimentación	220
§ 62.	Sistemas y subsistemas	220
	a) Relaciones del sistema y los subsistemas	221
	b) El entorno	221
§ 63.	Estructura y función	222
	a) El concepto de estructura	223
	b) Estructura y proceso	224
	c) Estructura y prueba	224
§ 64.	Diversos tipos de sistemas	225
	a) Naturales y humanos o sociales	225
	b) Simples y complejos	225
	c) Determinísticos y probabilísticos (o estocásticos y aleatorios)	225
	d) Permanentes y ocasionales	226
	e) Adaptables y no adaptables	227
	f) Abiertos y cerrados	227
	g) El sistema "proceso judicial"	228
§ 65.	El sistema cerrado como modo analítico de estudio. Extensión de los sistemas abiertos	228
§ 66.	Sistemas, modelos y simulación	229
	a) Simulación	230

b) Sistema y cambios	230
c) Modelo	230
d) Fases de la simulación	230
e) Aplicación al sistema "justicia"	231
f) Incidencia en la prueba	231
§ 67. Sistema, derecho procesal y prueba	231
§ 68. Los principios procesales	233
a) Los principios fundamentales	233
1) Principios constitucionales o constitutivos del Estado	234
2) Las reglas sociales	234
3) La lógica, la ciencia empírica y la social	234
b) Estructura y fuentes de los principios fundamentales	234
§ 69. Los principios derivados o sistemas	237
§ 70. Diferencia y determinación entre principios y sistemas. Interrelación	238
a) Variantes del sistema	238
b) Sistemas generales y probatorios	239
c) Línea divisoria entre principios y sistemas	241
§ 71. Los principios del sistema probatorio	241
a) De la unidad probatoria	242
b) De adquisición de la prueba	242
1) Comunidad probatoria	243
2) Facultades del juez	243
3) Valor de la prueba de un proceso en otro ..	244
4) Exclusión de la prueba ilícita	244
c) De necesidad de la prueba	245
d) De libertad de la prueba	245
e) De la aplicación de las reglas científicas en la prueba	247
f) De la experiencia en materia probatoria	249
g) Del "favor probationis"	250
h) De publicidad	251
i) De veracidad (o principio de la investigación de la verdad)	254
j) Principios de la prueba trasnacional y los derechos humanos	254
§ 72. Los sistemas probatorios	256
a) El sistema por audiencias "versus" los sistemas escritos y orales tradicionales de vista de causa ..	256
b) El sistema de declaración "versus" el sistema de documentación	258

c) El sistema de preclusión "versus" el sistema de unidad de vista	259
d) El sistema de concentración "versus" el sistema de diversidad	259
e) El sistema de continuidad y el sistema discontinuo	260
f) El sistema de intermediación "versus" el sistema de delegación	261
g) Sistema dispositivo (acusatorio), inquisitivo y mixto	263

CAPÍTULO V

CARGA DE LA PRUEBA

§ 73. Concepto. Deber, obligación y carga	267
a) Diferencia de conceptos	267
b) Deber y obligación	268
c) Naturaleza y fuente de la obligación	269
d) Naturaleza y fuente del deber	269
e) Las cargas	270
§ 74. La carga de la prueba en la legislación actual	271
§ 75. Carga procesal y carga de la prueba	272
§ 76. Evolución histórica de la teoría de la carga de la prueba	274
a) El hecho afirmado	275
b) Las Partidas	275
c) Hechos constitutivos, impeditivos y extintivos	276
d) El Código Civil italiano	277
e) "Common law"	277
§ 77. Teorías modernas	278
a) Rosenberg	278
b) Micheli	280
c) Nuestra opinión	281
§ 78. Teoría del Código Procesal Civil y Comercial nacional. El derecho extranjero	281
a) Crítica al requisito de la afirmación	281
b) La ley extranjera	282
c) Formas de conocimiento de la ley extranjera ..	284
§ 79. Las fuentes del derecho y su prueba	285
a) Las leyes	285

	b) Acordadas, reglamentos y resoluciones	286
	c) La jurisprudencia	287
	d) Los convenios colectivos de trabajo	289
	e) La costumbre	289
	f) La doctrina	290
	g) El "amicus curæ" y la prueba del derecho	290
	h) Acordada 28 del 14 de julio de 2004	291
§ 80.	¿Cómo se prueban los distintos tipos de hechos?	292
	a) Inversión de la carga de la prueba	293
	b) Los convenios sobre prueba	295
	c) El nivel de incertidumbre	296
§ 81.	La carga de la prueba en la doctrina argentina ...	297
	a) La visión partidaria	297
	b) La visión judicial	298
	c) Posturas eclécticas	298
§ 82.	La carga de la prueba en la jurisprudencia argen- tina	299
	a) Acción de repetición	300
	b) Beneficio de litigar sin gastos	300
	c) Cargas dinámicas	300
	d) Colaboración y solidarismo probatorio	301
	e) Condominio	302
	f) Cotejo	302
	g) Daños y perjuicios	303
	h) Excepción de falsedad en el juicio ejecutivo .	305
	i) Exclusión hereditaria	305
	j) Facturas	305
	k) Hechos negativos y negativa del hecho	306
	l) Inversión de la carga probatoria	307
	m) Libros de comercio	308
	n) Marcas	308
	ñ) Real malicia	309
	o) Reconciliación	309
	p) Responsabilidad médica	310
	q) Seguros	312
	r) Simulación	312
	s) Tarjeta de crédito	313
	t) Transporte	313
	u) Violación de cajas de seguridad	314
§ 83.	La teoría de las cargas dinámicas	314
	a) "Favor probationis"	315
	b) Peligros de esta teoría	316
	c) La carga dinámica en los procesos colectivos ..	317
	d) Carga de la prueba y simulación de los actos jurídicos	318

§ 84.	La carga de la prueba y los actos de la Administración	320
§ 85.	Distribución de la carga probatoria y los poderes del juez	321
	a) Límites del juez	322
	b) Normativa	323
§ 86.	Constitucionalidad de la carga probatoria	324
§ 87.	La carga de la prueba en el proceso penal	326
	a) Tesis positiva	327
	b) Tesis negativa	328
	c) Tesis intermedia	331
	d) La carga de la prueba respecto de funcionarios públicos	332
	e) Conclusiones	334
§ 88.	La carga de la prueba en la acción (pretensión) civil en sede penal	335
	a) Reclamo en sede penal	335
	b) Ejercicio y decisión sobre la pretensión civil ..	336
	c) Los problemas de la pretensión civil en sede penal	336

CAPÍTULO VI

FACTORES PSICOLÓGICOS

§ 89.	Nociones e ideas preliminares	339
	a) El origen y las escuelas	340
	1) Estructuralismo	341
	2) Psicología de James	342
	3) Otras escuelas	342
	b) Psicoanálisis	343
	c) "Gestalt"	345
	d) El conductismo	346
	e) Psiquiatría y psicología	346
§ 90.	Psicología y pruebas por declaración. Los sentidos	347
	a) Personalidad	348
	b) Conocimiento	348
	c) Percepción	349
	d) Sentidos	349
	e) Memoria	350
§ 91.	Examen psicológico del individuo	352
	a) El enfoque psicológico mediante la teoría de la percepción	352

b) La percepción y su fiabilidad	353
c) La memoria	354
1) Renovación de la memoria	355
2) Ayuda e inhibiciones	356
3) Materiales sin sentido	357
d) Clasificación de la memoria	358
1) Memoria procedimental	358
2) Memoria semántica	359
3) Memoria episódica	359
e) El olvido	359
1) Planos de la memoria	359
2) Sensación de olvido	360
§ 92. La reconstrucción del hecho y cuestiones psicológicas anexas	361
a) El psicodrama	361
b) La programación neurolingüística	363
§ 93. El lenguaje del cuerpo	363
a) Comunicación no verbal	364
b) Comunicación social no verbal	364
c) Comunicación no verbal y psicología	365
d) Conocimiento vulgar y conocimiento científico	366
§ 94. Las enfermedades mentales y los efectos sobre el proceso y la prueba	367
a) Las enfermedades mentales y su clasificación ..	367
b) Neurosis	367
c) Las psiconeurosis o psicopatías	368
d) La psicosis	368
e) Psiquiatría medicolegal	369
§ 95. Las enfermedades, la inteligencia y el proceso de demencia	370
a) Demencia jurídica. Distintas denominaciones ..	372
b) Inteligencia y coeficiente intelectual	372
c) Otras inteligencias	373
§ 96. La prueba en general en el proceso de demencia	374
a) Prueba para la admisibilidad de la pretensión ..	374
b) Decisión por verosimilitud. Internación sin demencia	375
c) Pedido de declaración de demencia con internación previa	377
1) Procesos por incapacidad	377
2) Registro de incapaces	378
d) Valoración de la prueba	378
e) Trámite de la prueba	380

§ 97.	El dictamen médico. Rehabilitación	382
	a) Contenido	383
	b) Rehabilitación	383
§ 98.	La inhabilitación	384
	a) Vías para la inhabilitación	384
	b) Los pródigos	385
	c) Sentencia	387
§ 99.	La sordomudez	387
	a) Incapacidad del sordomudo	388
	b) Examen	388
§ 100.	La inimputabilidad en materia penal	388
	a) Insuficiencia de las facultades	390
	b) Alteraciones morbosas de las facultades mentales. Psicosis y psicopatía	391
	c) El estado de inconsciencia	394
	d) Ebriedad y drogas	395
§ 101.	La psiquiatría y la psicología como elemento de valoración de la conducta y la prueba	395
	a) Concepción técnica	396
	b) Concepción vulgar	397
	c) Otras aplicaciones del concepto	398
§ 102.	Las circunstancias del imputado. Psicología y declaración	399
	a) Incapacidad previa del imputado	399
	b) Incapacidad sobreviniente	400
	c) Delitos que requieren examen mental	401
§ 103.	El sistema estadounidense y la defensa "Tuinky"	401
	a) "Insanity"	401
	b) Distintos casos	402
§ 104.	La verdad, la hipnosis, el narcoanálisis y el detector de mentiras	403
	a) Medios que menoscaban la voluntad	404
	b) Hipnosis y drogas	405
	c) Narcoanálisis médico-forense	406
	d) Detector de mentiras	406
	e) El lenguaje del rostro	407

CAPÍTULO VII

INFLUENCIA DE LA INFORMÁTICA

§ 105.	El impacto de la informática en el mundo jurídico	409
--------	---	-----

	a) Informática y justicia	410
	b) Informática y derecho	410
§ 106.	Distintas zonas de relación entre la informática y el derecho. El derecho informático	411
§ 107.	La informática y el derecho procesal	412
	a) Informática jurídica de gestión	413
	b) Informática jurídica de decisión	413
	c) Resultados	413
§ 108.	Contribuciones de la informática al saneamiento del proceso y la decisión judicial	415
	a) Determinación de fotos trucadas por computadora	416
	b) Modelos y simulaciones	416
	c) Registros y controles	417
	d) El apoyo de la informática en la formación y la ordenación de datos probatorios	417
§ 109.	El cambio de soporte y las relaciones jurídicas ..	418
	a) El soporte papel y la informática	418
	b) El soporte como elemento contingente	419
	c) Tecnología y sentidos	419
§ 110.	El documento electrónico y sus derivados	420
	a) Documento y campos magnéticos	420
	b) Problemas y soluciones del documento electrónico	420
§ 111.	Firma electrónica o digital	421
	a) Cómo se crea y se controla la firma digital ..	426
	1) Solicitud de certificación	427
	2) Creación de claves pública y privada	427
	3) El "hash" y el digesto	428
	4) Recepción del mensaje	428
	5) Autoridad de certificación	429
	6) Requisitos del certificado de clave pública ..	429
	b) La cuestión de los instrumentos públicos y la firma electrónica o digital	431
	c) Los documentos administrativos, el sistema electrónico y la firma digital en la Administración	432
	1) Disposición del jefe de Gabinete	434
	2) Firma digital y otros avances	434
	3) Gobierno electrónico	435
§ 112.	Transferencia de datos informatizados	435
	a) Normas comunes en el lenguaje de transferencia electrónica	436
	b) La cuestión en la Argentina	436

	c) Los documentos notariales	437
	d) Avances en nuestro país	437
§ 113.	Transferencia electrónica de fondos. Cajeros automáticos	444
	a) Tipos de transferencia	444
	b) Modalidades	444
	c) Cajeros automáticos	445
	d) Responsabilidad	445
	e) Campo nacional e internacional	446
§ 114.	Protección del "hardware" y del "software"	447
	a) Protección del "hardware"	447
	b) Protección del "software"	448
	c) Países periféricos	450
	d) Nombres de dominio	451
§ 115.	Los registros y el derecho a la intimidad	452
	a) Documento en derecho informático y en derecho procesal	453
	b) Registros e informática	454
	c) Ventajas y desventajas de los registros	454
	d) La intimidad	455
	e) La libertad de expresión y los datos sensibles	457
	f) El hábeas data. La legislación	458
	g) La responsabilidad y la prueba	459
§ 116.	Hábeas data	459
	a) Alcance de la protección. Fronteras difusas ..	462
	b) Los sistemas de información crediticia	463
	c) Los registros. Tipos	468
	d) Registros en informática	471
	e) Archivos y registros a los que alcanza el hábeas data	472
	f) El concepto de hábeas data	472
	g) Requisitos que deben tener los registros según la ley 25.326	475
	1) Inscripción de archivos	475
	2) Parámetros	475
	3) Consentimiento	478
	4) Informe al titular	480
	h) Emisión de datos	481
	1) Categoría de los datos	481
	2) Datos relativos a la salud	481
	3) Seguridad	482
	4) Confidencialidad	482
	5) Cesión	482

i) Forma de la inscripción y registro	484
j) Aplicación de los medios de prueba	486
k) Medios de prueba en el hábeas data	486
§ 117. La informática, las pruebas por declaración y el proceso oral	487
a) Actas por computadora	488
b) Computadora y audiencias	488
§ 118. Informática y derecho penal	489
a) Recolección de prueba informática en el de- recho penal	489
1) Recaudos	489
2) Computación forense	490
b) Estudio y dificultades	491
c) Delitos informáticos	491
d) Caracterización de los delitos informáticos ...	492
e) Clasificación	493
f) Enumeración ejemplificativa	494
g) Caracterización de las conductas	498
§ 119. El delito informático en la Argentina	500
a) La protección penal del "software"	500
b) El lavado de dinero	501
c) Creación de la Unidad de Información Finan- ciera	502
d) Prueba	503
e) Hábeas data y delito	504
f) Síntesis de las normas penales en hábeas data	505
g) La reforma del Código Penal por la ley 26.388	505
1) Pornografía infantil y adolescente	506
2) Violación de secretos y privacidad	506
3) Comunicaciones electrónicas	506
4) Datos informáticos de acceso restringido	507
5) Publicación perjudicial de comunicación electrónica	507
6) Acceso, publicación y revelación de datos informáticos	508
7) Estafa informática	508
8) Daños	509
9) Seguridad en los medios de comunicación	509
10) Delitos sobre medios probatorios	509
11) Informaciones falsas sobre datos perso- nales	510
§ 120. Contratos informáticos	510
a) Análisis del contrato informático	512
b) Cuestiones preliminares	512

	c) Características de los contratos informáticos. Adhesión. Obligaciones de medio y de resultado	513
	d) Cuestión particular del "software"	514
§ 121.	Tipos de contratos	515
	a) Contratos estipulados por computadora	515
	b) Contratos de uso de banco de datos	516
	c) Contratos de mantenimiento	517
	d) Contrato de leasing	518
	e) Otros contratos	518
	f) La legislación en la Argentina	518
§ 122.	Informática e Internet	520
	a) ¿Qué es Internet?	522
	b) ¿Para qué sirve Internet?	523
	c) Normas sobre Internet en la Argentina	523
	d) ¿Cómo funciona Internet?	524
	e) Significado de los términos	525
	f) Uso de la "web"	526
	g) El correo electrónico	527
	h) El correo electrónico y los contratos. La prueba	529
	i) El correo electrónico y la correspondencia ...	530
	j) Grupos de discusión	532
	k) "Internet Relay Chat"	533
§ 123.	El "e-commerce" o comercio electrónico	534
	a) Certificados digitales	535
	b) Dificultades de la contratación "online"	536
	1) Imputabilidad de la declaración de voluntad	536
	2) Distribución de riesgos	537
	3) Formación del consentimiento	537
	4) Lugar y tiempo de celebración	538
	5) Grados de utilización del medio digital	538
	c) Los operadores o sujetos informáticos	539
	d) Dificultades para la clasificación de estos contratos	540
	e) Compra con tarjetas de crédito. Dinero electrónico	541
	f) Delitos informáticos por Internet	541
§ 124.	Características de la prueba informática	541
	a) La prueba informática como prueba compleja	542
	b) Aplicación de los medios no previstos	543
	c) Libertad de las formas	544

d) Los momentos de la prueba y la informática	545
e) Permanencia e inalterabilidad del documento	547
f) Transferencia electrónica de fondos	549
g) Conclusiones	550

CAPÍTULO VIII

COMUNICACIÓN, LENGUAJE Y PRUEBA

A) COMUNICACIÓN

§ 125. Conceptos generales	553
a) Noción	553
b) ¿Qué es lo que se transmite?	554
c) Ubicación sistemática	554
d) Modos de comunicación	555
§ 126. Distintos tipos de comunicación	555
a) Próxima y distante	555
b) Bidireccional y unidireccional	556
c) Interindividual y de difusión	556
d) Registrada y no registrada	556
e) Electrónica	557
f) Combinación de clasificaciones	557
g) Comunicación especializada y general	558
h) Campo de nuestro estudio	558
§ 127. Naturaleza y función de la comunicación	558
a) Medida comunicativa	559
b) Teoría de la información	559
c) El modelo simplificado	559
§ 128. Factores de la comunicación	560
a) Persuasión	560
b) Comunicación eficiente	561
c) La comunicación en el campo social	562
d) La clasificación de Jakobson	563
e) Determinación de los elementos	564
§ 129. Los elementos de la comunicación y el proceso ..	564
a) Crítica al modelo "emisor - mensaje - receptor"	564
b) Niveles de comunicación	565
c) Elementos básicos	566
d) Emisor y receptor	566
e) Canal	567

	f) Código	568
	g) Mensaje	568
	h) Fenómenos del código del mensaje	568
	i) Las palabras y su combinación	569
	j) Elementos complementarios	569
§ 130.	Codificadores y decodificadores	570
	a) Codificación	570
	b) Funcionamiento de la comunicación	571
	c) Forma de la comunicación, oral y escrita	572
	d) Costo	572
	e) Decodificación	573
	f) La cuestión en el proceso	573
§ 131.	Redundancia	574
	a) Objeto	575
	b) Ventajas y límites	575
	c) La ortografía y la escritura	576
	d) Lenguajes técnicos y formalizados	576
§ 132.	Ruido	577
	a) Casos	577
	b) Relación con la redundancia	578
§ 133.	Contexto y referente	578
	a) Concepto de contexto	578
	b) Concepto de referente	579
	c) El lenguaje real y coloquial	580
§ 134.	Un diagrama de comunicación	581
§ 135.	El modelo gestual. La intermediación	582
	a) Distribución de la comunicación	582
	b) Comunicación no verbal	582
	c) Posturas	583
	d) Modo de obrar	583
	e) Intermediación	584
§ 136.	Comunicación y persuasión	584
	a) Objeto	585
	b) Efectos	585
	c) Apelación	586
	d) Argumentación	586
§ 137.	Ámbito de la comunicación	587
	a) Negociación y mediación	588
	b) Proceso	588

B) EL LENGUAJE Y EL PROCESO

§ 138.	Eficacia de la comunicación. El lenguaje	589
	a) Tipos de lenguaje	589

	b) Concepto y arbitrariedad	590
	c) Comunicación y psicología	591
	d) Antropología	591
	e) Fijación conceptual del lenguaje	591
	f) El lenguaje y el contexto	592
	g) La prueba de las posiciones	593
	h) Eficacia de la comunicación	594
	i) Importancia del mensaje	595
	j) Dicotomía código-mensaje	595
§ 139.	Interferencias del lenguaje	596
	a) Tipos de problemas	596
	b) Niveles de comunicación	597
	c) Lenguaje científico	598
	d) Interferencia general	599
	e) Ambigüedad léxica	600
	f) Ambigüedad pragmática	601
	g) Ambigüedad semántica	601
	h) Ambigüedad sintáctica	601
	i) Vaguedad	602
	j) Acceso al significado	602
	k) Sinonimia	603
§ 140.	La lingüística. De De Saussure y Jakobson	603
	a) Concepto	603
	b) Estructuralismo	604
	c) De Saussure	605
	d) Lengua y habla	606
	e) Estática y dinámica	606
	f) Significado y significante	607
	g) Habla y escritura	608
	h) El cambio de significado	608
	i) Jakobson y el funcionalismo	609
§ 141.	Chomsky	610
	a) Gramática generativa	610
	b) Competencia y actuación	611
	c) Componente sintáctico	612
§ 142.	El discurso y el sistema	613
	a) Desarrollo de las ideas de Matthews	613
	b) Nuevas líneas sobre el discurso	614
§ 143.	La semiótica	616
	a) Peirce	616
	b) Distintos conceptos sobre la materia	619
	c) Barthes y la pertinencia	620
	d) Eco y la semiótica	621
	e) Conclusión	622

§ 144.	Gramática y semántica	622
	a) Confusión entre gramática y semántica	623
	b) Contenido de la semántica	624
	c) Lenguaje perfecto	624
	d) Correlaciones significativas	625
§ 145.	El proceso y el lenguaje	626
	a) El abogado y el lenguaje	627
	b) La oratoria	628
	c) Diferencia entre lengua y escritura	629
	d) Competencia y actuación	629
	e) Evolución de la escritura	630
	f) ¿Para qué el escrito?	631
	g) Precedencia del lenguaje oral y corporal	632
§ 146.	La prueba, la comunicación y el lenguaje	632
	a) Lenguaje procesal	633
	b) Lenguaje oral	633
	c) Elaboración del discurso	633
	d) Esquema escrito-oral del proceso	634
	e) El sistema procesal civil argentino	635
	f) Oralidad y proceso penal	635
	g) Sistema probatorio y lenguaje	636

CAPÍTULO IX

APRECIACIÓN O VALORACIÓN DE LAS PRUEBAS. REGLAS DE LA SANA CRÍTICA

A) CONSIDERACIONES GENERALES

§ 147.	Introducción	637
	a) Hechos: ciencia y vivencia	641
	b) Apreciación de la prueba. Concepto de apreciación	642
	c) Oportunidad de la apreciación. Apreciación total y parcial	642
	d) Inmediación	643
§ 148.	Los sistemas de apreciación	645
	a) Apreciación prohibida y excluida	646
	b) Apreciación tasada	647
	c) Apreciación no tasada	649
	1) Apreciación arbitraria	650

	2) Apreciación libre. Tendencias	651
	3) Apreciación científica	655
	d) Apreciación conjunta	656
§ 149.	La sana crítica	658
	a) Origen histórico	659
	b) El significado de "sana crítica" en el lenguaje natural	660
	c) La sana crítica en otros lenguajes no jurídicos	661
§ 150.	La sana crítica en la doctrina procesal	661
	a) Tesis trialista	662
	b) Críticas a la tesis trialista	663
	c) Tesis dualista	664
	d) Crítica a la teoría dualista	664
§ 151.	Concepción de la jurisprudencia	664
	a) La experiencia y algo más	665
	b) Posición restrictiva	665
	c) Sistemas amplios	666
§ 152.	Legislación	668

B) LAS REGLAS DE LA SANA CRÍTICA EN EL PROCESO CIVIL

§ 153.	Introducción	669
§ 154.	Los hechos y la sentencia. La cuestión de las reglas en el proceso civil	669
	a) Los hechos alegados en tiempo y forma (primera regla)	671
	b) Los hechos controvertidos (segunda regla)	671
	c) La prueba tasada (tercera regla)	672
	d) Ordenamiento estático de los medios probatorios (cuarta regla)	673
§ 155.	La sana crítica en la apreciación de los medios de prueba de modo estático en el proceso civil. Ampliaciones a la cuarta regla	674
	a) Documental	674
	b) Confesión y admisión	674
	c) Pericial	675
	d) Informativa	676
	e) Testimonial	676
	f) Reconocimiento judicial	676
§ 156.	La faz dinámica de los medios. El medio idóneo (quinta regla)	677
	a) Idoneidad del medio probatorio	677
	b) Exposición de la quinta regla	678

§ 157.	Las pruebas en su conjunto (sexta regla)	679
	a) Valor de cada medio	680
	b) Contraposición de los medios	680
	c) Conclusión	681
§ 158.	Las presunciones como amalgama (séptima regla)	681
§ 159.	La duda y la carga de la prueba (octava regla) ...	682
§ 160.	La persuasión y la argumentación (novena regla)	682
§ 161.	Síntesis de las reglas de la sana crítica para el proceso civil	684
§ 162.	Excepciones a las reglas	685
	a) Limitaciones y extensiones de los medios	686
	b) Medios necesarios y excluyentes	686
	c) Límite jurisprudencial de la preclusión	686
	d) Pruebas fuera de plazo	687
§ 163.	La ciencia y la experiencia en las reglas de la sana crítica	687
	a) Lógica	688
	b) Ciencias de la comunicación y lingüística. Psicología	688
	c) Las ciencias experimentales en general	689
	d) Experiencia	689

C) LAS REGLAS DE LA SANA CRÍTICA Y EL PROCEDIMIENTO PENAL

§ 164.	Introducción	690
§ 165.	La verdad penal. Remisión	691
§ 166.	Los hechos (primera regla)	691
§ 167.	Legitimidad y objetividad (segunda regla)	692
§ 168.	La prueba tasada (tercera regla)	693
§ 169.	Ordenación estática de los medios probatorios (cuarta regla)	694
§ 170.	La faz dinámica de los medios. El medio idó- neo (quinta regla)	696
§ 171.	Las pruebas en su conjunto (sexta regla)	697
§ 172.	Los indicios y las presunciones (séptima regla) ..	697
§ 173.	La duda y el principio "in dubio pro reo" (octava regla)	698
§ 174.	La exposición motivada (novena regla)	698
§ 175.	Excepciones	699

D) EL CONCEPTO DE “SANA CRÍTICA” COMO MÉTODO CIENTÍFICO

§ 176.	Caracterización	700
	a) Necesidad del método de apreciación probatoria	700
	b) Concepciones erróneas	701
§ 177.	La apreciación probatoria y el jurado	702
	a) Diferenciación de hechos y derecho	702
	b) Jurado. Concepto. Tipos	703
	c) “Plea bargaining”	704
	d) Limitaciones del jurado	705
	e) Votación y fundamentación del veredicto	705
	f) Idoneidad y competencia	706
§ 178.	Conclusiones	707

PARTE SEGUNDA

MEDIOS PROBATORIOS EN GENERAL

CAPÍTULO X

FUENTES Y MEDIOS DE PRUEBA

A) CARACTERIZACIÓN

§ 179.	Fuentes de prueba. Carnelutti y Sentís Melendo	713
	a) Concepto	714
	b) Clasificación de las fuentes de prueba en reales y personales	714
	c) Hechos históricos	715
	d) Clasificación de Devis Echandía	715
§ 180.	Modalidades de las fuentes probatorias	716
	a) Documentos como fuentes y medios	716
	b) Modalidades del proceso civil y del proceso penal	717

§ 181.	Medios de prueba. Clasificación	718
a)	Definición	719
b)	Enumeración de los medios	720
c)	Clasificación de Bentham	721
d)	Carnelutti y Prieto Castro	722
e)	Guasp, Couture y Döhring	723
f)	El tratamiento en materia penal. Palacio, Gorphe y Mittermaier	724
g)	¿Cómo clasificar los medios?	725
h)	Nuestra clasificación	726
1)	Clarificación de los términos y de los momentos	726
2)	Recolección y medios	727
3)	La clasificación	728
§ 182.	Medios de prueba no previstos	728
a)	Su existencia	729
b)	La ley 14.237, el Código Procesal Civil y Comercial de la Nación y otras normas similares	731
c)	La cuestión en materia procesal penal	732
d)	Excepciones y ejemplos	733
e)	Conclusión	733
§ 183.	El conocimiento privado del juez	734
a)	Conocimiento privado objetivado	734
b)	Facultades del juez frente a la pericia	736

B) DISPONIBILIDAD DE LOS MEDIOS DE PRUEBA

§ 184.	Introducción	737
§ 185.	La regla "nemo tenetur edere contra se"	738
§ 186.	Extensión de la cuestión a medios de prueba en particular	739
§ 187.	La actuación oficiosa en la recolección de pruebas	740

C) RECOLECCIÓN DE PROBANZAS

§ 188.	Introducción	741
§ 189.	Adquisición de las fuentes	741
§ 190.	La recolección en el proceso civil y en el proceso penal	742
§ 191.	Aplicación de los medios de prueba. Remisión	744

**D) LA ACTUACIÓN JUDICIAL PREVIA
EN MATERIA PROBATORIA EN EL PROCESO CIVIL.
PRUEBA ANTICIPADA**

§ 192.	Introducción	744
§ 193.	Diligencias preliminares y prueba anticipada	745
§ 194.	La prueba anticipada en la normativa nacional ..	746
§ 195.	Concepto y objeto	746
§ 196.	Carácter restrictivo. Medios no enumerados	748
§ 197.	Prueba anticipada cautelar. Sistemas cautelares ..	749
§ 198.	Complejidades. Consultor técnico y honorarios ..	752
§ 199.	Sobre las pruebas en particular	752
§ 200.	Requisitos para tomar las medidas de prueba anticipada	753
§ 201.	La absolución de posiciones y la prueba antici- pada	754
§ 202.	Prueba anticipada antes y después de trabada la litis	754
§ 203.	Prueba anticipada y medios no previstos	755
§ 204.	Responsabilidad por incumplimiento	756
§ 205.	Prueba anticipada en las diligencias preparato- rias	756
§ 206.	Caducidad y sanciones	759
§ 207.	Síntesis	760

**E) PRIVATIZACIÓN O TERCERIZACIÓN
DE CIERTAS FUNCIONES JUDICIALES. EL "OUTSOURCING"**

§ 208.	Introducción	760
§ 209.	Requisitos de las fuentes externas	761
§ 210.	Lugares de desarrollo	761
§ 211.	Interrogantes y guías para la tercerización	763
§ 212.	Ejecuciones directas y pruebas	764
§ 213.	Sucesión extrajudicial	765
§ 214.	Prueba extrajudicial en las medidas cautelares ..	765
§ 215.	Actuación directa de los abogados en punto a la prueba	765
§ 216.	Firma de los oficios	766

§ 217.	Jurisdicción y delegación	766
§ 218.	Las facultades cedidas por los ciudadanos al Estado	767
§ 219.	Tercerización externa e interna	767
§ 220.	Conclusiones	768

F) ACTAS

§ 221.	Caracterización	770
§ 222.	En el proceso civil	771
§ 223.	En el proceso penal	772

CAPÍTULO XI

RECOLECCIÓN PROBATORIA Y CUESTIONES COMPLEMENTARIAS

§ 224.	Sistema probatorio	775
--------	--------------------------	-----

A) LA INSTRUCCIÓN EN EL PROCESO CIVIL

§ 225.	Caracterización	777
§ 226.	El cliente y la historia	777
§ 227.	La instrucción civil y sus momentos	778
§ 228.	Análisis del caso	778
§ 229.	Averiguaciones y datos	779
	a) Reglas probatorias	779
	b) Documentos existentes	780
	c) Documentos a construir	781
	d) Cuestiones relacionadas con la construcción documental	782
	e) Investigación de los restantes medios de prueba	783
	f) Cuestiones científicas y técnicas	784
	g) Preparación de la cuestión técnica	784
	h) Averiguaciones y actos procesales. Actitud del demandado	786
	i) Conclusiones	786

B) INSTRUCCIÓN DEL PROCESO PENAL**1) CARACTERIZACIÓN**

§ 230.	Particularidades	786
§ 231.	Instrucción preliminar	787
§ 232.	Poderes del juez	789
§ 233.	Objeto de la instrucción	790
§ 234.	Actuación del fiscal en el sistema nacional	791
§ 235.	Control de la prueba por el Ministerio Público, las partes y sus asistentes	792
§ 236.	Amplitud probatoria y facilidades al querellante por acción privada	796
§ 237.	La actividad instructoria y la comprobación de la existencia de un delito	797
§ 238.	La actividad instructoria y las circunstancias del hecho	798
§ 239.	Sujeto pasivo	799
§ 240.	Calidades del sujeto pasivo	799
§ 241.	Estado mental del imputado	800
§ 242.	La instrucción y el imputado, el detenido y el in- dicado	801
§ 243.	Extensión del daño	802
§ 244.	La protección del campo probatorio y otros ac- tos recolectores	802

**2) ACTUACIÓN DE LA POLICÍA O LAS FUERZAS
DE SEGURIDAD EN LA ACTIVIDAD PROBATORIA**

§ 245.	Introducción	803
§ 246.	El sistema nacional y federal	804
	a) Atribuciones, deberes y limitaciones	805
	b) Secuestro de correspondencia: prohibición ...	807
	c) Comunicación y procedimiento	808
	d) Sanciones	808
	e) Modificaciones generales y particulares	808
	f) Validez de la actividad de prevención	809
§ 247.	La reforma del Chubut	809
§ 248.	Los actos de la policía en el Código Procesal Pe- nal de la provincia de Buenos Aires	811

§ 249. Los actos de la policía judicial en el Código Procesal Penal de la provincia de Córdoba	814
a) Normativa	815
b) Validez para la investigación fiscal	817
§ 250. Conclusiones	817

3) ALGUNOS MEDIOS DE RECOLECCIÓN DE PRUEBAS

§ 251. Registros. Allanamientos	818
a) Naturaleza, ubicación y alcances de la norma ..	819
b) Requisitos generales y objetivos	820
c) Requisitos subjetivos	821
d) Delegación y pedido de orden de allanamiento	822
e) Allanamiento sin orden	823
f) Orden electrónica	824
g) Prueba ilícita	825
h) Otros allanamientos	825
§ 252. Requisa personal	826
a) Supuestos	827
b) Requisa por funcionarios de prevención	827
c) Jurisprudencia posterior	828
§ 253. Secuestro	831
a) Normativa	832
b) Relaciones con otras medidas. Cosas secuestrables	833
c) Cosas que no pueden ser objeto de secuestro	835
d) Sujetos pasivo y activo del secuestro	836
e) Orden de presentación	837
f) Objetos distintos	837
g) Custodia de los objetos secuestrados	838
h) Objetos decomisados. Devolución	840
i) Nulidad y perjuicio	841
§ 254. Intercepción de correspondencia	842
a) Sujetos comprendidos	843
b) Apertura y secuestro de correspondencia	844
c) Tenencia y presentación de la carta o despacho telegráfico	844
§ 255. Intervención de comunicaciones telefónicas	845
§ 256. Intervención de comunicaciones informáticas	850
§ 257. Clausura de locales y cerramiento de lugares	852

CAPÍTULO XII

FRONTERAS DE LA PRUEBA

A) LÍMITES PROBATORIOS

§ 258.	Introducción	855
	a) Una vuelta a los hechos	855
	b) Los registros	856
§ 259.	Las fronteras del sistema probatorio	856
	a) La prohibición absoluta de probar ciertos hechos	857
	1) Razones de la exclusión probatoria absoluta	858
	2) Cosa juzgada y revisión	858
	b) La prohibición relativa de probar ciertos hechos o probarlos por vías determinadas	859
	c) Limitaciones probatorias relativas en el proceso penal	860
	d) La limitación a aplicar ciertos medios probatorios en cualquier caso	860
	e) Calidad o posibilidad del medio. Pertinencia. La prueba compuesta y compleja	862
§ 260.	La cuestión en los países continentales y anglosajones respecto de los medios	864
	a) La situación del proceso penal	864
	b) Conclusiones	865
§ 261.	Medios específicos no especialmente enumerados	866
	a) Fotografía	866
	b) Fotocopias	867
	c) Cinematografía y vídeos	868
	d) Campos magnéticos. Cintas fonomagnéticas y otros sistemas. Grabaciones	868
	e) Cajas negras y computadoras	870
	f) Télex	871
	g) Fax	872
	h) Internet, "correo electrónico", "e-commerce" y su prueba. Remisión	874
§ 262.	La prueba producida en otro proceso	874
§ 263.	Prueba por vía de acumulación. Diversos supuestos	875
	a) Sujeto que no fue parte en el juicio	876

	b) Litisconsorcio	876
	c) Acumulación	876
§ 264.	Prueba producida en un proceso prejudicial civil o penal. La prejudicialidad	878
	a) Distinciones en torno de la prejudicialidad ...	879
	b) Prejudicialidad en general	881
	c) Prejudicialidad y cosa juzgada	881
	d) Prejudicialidad civil respecto de causa penal ..	885
§ 265.	Prueba producida en proceso caducado	886
§ 266.	Prueba producida en un proceso anulado	887
§ 267.	Prueba producida en procesos relacionados	889
	a) Sentencias válidas "erga omnes"	889
	b) Sentencias en los procesos de filiación. Las pruebas científicas	890
	c) Cosa juzgada, prueba y valoración	892
	d) Procesos con personas distintas de las partes originales. Pruebas en el proceso prejudicial	893
§ 268.	Prueba extraprocesal	894
	a) Caracterización	894
	b) La actividad policial y de prevención como prueba extraprocesal	896

B) EL CASO DE LA PRUEBA ILÍCITA

1) CARACTERIZACIÓN

§ 269.	Consideraciones generales	897
§ 270.	El derecho de los Estados Unidos de América y de Canadá	898
	a) Supresión y árbol venenoso	899
	b) La cuestión en Canadá	901
	1) Antecedentes del caso	901
	2) Sentencia	902
§ 271.	Diversas posiciones sobre la prueba ilícita	904
	a) Se aplica la regla de la exclusión	904
	1) Caso "Montenegro"	906
	2) Casos "Charles Hermanos" y "Monticelli de Prozillo"	907
	3) Caso "Fiorentino"	907
	4) Caso "Rayford"	910
	b) No se aplica la regla de la exclusión	910
	c) Se aplica una regla de exclusión atenuada	911

§ 272.	Derivaciones de la regla sobre la exclusión	911
a)	Derivaciones extensivas	911
b)	Derivaciones de atenuación	913
c)	Derivaciones restrictivas	915
§ 273.	Crítica y consideraciones sobre las distintas po- siciones	916
a)	Respecto de la teoría de la exclusión	916
b)	Respecto de la tesis contraria a la teoría de la exclusión	918
c)	Teoría de la proporcionalidad	918
d)	Tesis extensiva del árbol venenoso	919
e)	Tesis restrictiva del cauce independiente	919

2) CASOS PARTICULARES DE PRUEBA ILÍCITA Y CUESTIONES ANEXAS

§ 274.	Introducción	920
§ 275.	Medios de prueba no admitidos. Su diferencia con la prueba no admitida	920
§ 276.	La declaración testimonial excluida por paren- tesco o relación	921
§ 277.	El "testigo necesario"	923
§ 278.	La prohibición de declarar o deber de no declarar	925
§ 279.	Declaración excluida por secreto profesional. El secreto y el secreto profesional	925
§ 280.	Quién califica el secreto. Dispensa. Consecuen- cias de la revelación del secreto	926
§ 281.	Declaraciones excluidas por comprometer al tes- tigo a enjuiciamiento penal o que afecten su ho- nor	929
§ 282.	Grabaciones clandestinas	930
a)	Cámaras ocultas	931
b)	Escuchas telefónicas y penetración en la inti- midad por vía de Internet	932
§ 283.	Interrogatorio policial	934
§ 284.	Testigos de identidad reservada. Agente encu- bierto	934
§ 285.	Testigos menores de catorce años	937
§ 286.	Los avances en la investigación biológica	938
§ 287.	La prueba excluida por investigación del cuerpo humano. Investigación genética	941
§ 288.	Obediencia debida	942

C) LAS FRONTERAS CIENTÍFICAS Y EL CAMPO PROBATORIO

§ 289.	Introducción	944
§ 290.	La matemática y la lógica	944
§ 291.	La física	945
§ 292.	Otras ciencias y técnicas	945
§ 293.	Las fronteras en las ciencias aplicadas en el ámbito profesional	946
	a) Psicología	946
	b) Otros campos del conocimiento	947
§ 294.	Necesidad de que el derecho admita rápidamente la incorporación de los avances científicos	948
	a) La evolución científica y el futuro	948
	b) El pasado y la proyección del presente	948
§ 295.	La falsa ciencia	949
§ 296.	Realidades y ficciones	951
	a) La quiromancia	952
	b) La astrología	952
	c) La teoría de los biorritmos	953
	d) Las plantas sensitivas	954
	e) Los fenómenos parapsicológicos	954
	f) La hipnosis	956

D) CUESTIONES VINCULADAS

§ 297.	Admisibilidad y pertinencia de la prueba en el proceso civil	957
	a) Improcedencia. Hechos de prueba prohibida y hechos ilícitos	959
	b) Admisibilidad y actividad superflua	960
	c) Admisibilidad y actividad dilatoria	960
	d) Audiencias. Prueba superflua posterior	960
	e) Pertinencia y hechos articulados	960
	f) Pertinencia y hechos afirmados	961
	g) Pertinencia y hechos conducentes	961
	h) Pertinencia y pretensión. Controversia	961
	i) La determinación hipotética de la habilidad del medio respecto del hecho a probar	962
	j) Oportunidad de calificación de la pertinencia y la admisibilidad	962

§ 298. Naturaleza y carácter de las normas sobre prueba	963
a) Normas nacionales procesales	965
b) ¿Cuál es entonces la naturaleza de la norma procesal?	966
§ 299. Conclusiones	967

ABREVIATURAS

ac	acuerdo
ALA	"Anales de Legislación Argentina"
AS	Acuerdos y Sentencias de la Suprema Corte de Bs. As.
BBanca	Bahía Blanca (prov. de Buenos Aires)
BJC	Boletín Judicial de Córdoba
BO	Boletín Oficial de la República Argentina
CCivCap	Cámara Civil de la Capital Federal
CCivCor	Cámara Civil y Comercial
CComCap	Cámara Comercial de la Capital Federal
CCrimCor	Cámara Criminal y Correccional
CdDroguay	Concepción del Uruguay (prov. de Entre Ríos)
CFed	Cámara Federal
CNCasPen	Cámara Nacional de Casación Penal
CNCiv	Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil
CNCom	Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial
CNTrab	Cámara Nacional de Apelaciones del Trabajo
CNCrimCorr	Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional
CNTyCivCom	Cámara Nacional Especial en lo Civil y Comercial
CNPenEcon	Cámara Nacional en lo Penal Económico
CNQuComFed	Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil y Comercial Federal
CNQuAdmFed	Cámara Nacional de Apelaciones en lo Contencioso Administrativo Federal
CNQuCrimFed	Cámara Nacional de Apelaciones en lo Criminal y Correccional Federal
CJ	diario "Comercio y Justicia" (Córdoba)
CNUT	Colegio Público de Abogados de la Capital Federal
CPCBA	Código Procesal Civil y Comercial de la provincia de Buenos Aires
CPCN	Código Procesal Civil y Comercial de la Nación