

La prueba en acción II. Estrategias procesales en materia probatoria

Directores: Frederic Munné Catarina y Carlos de Miranda Vázquez

J.M. Bosch Editor /2022

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

ABREVIATURAS	17
PRESENTACIÓN (<i>Frederic Munné Catarina</i>).....	19
¿CUÁNDO HE DE SOLICITAR EL INTERROGATORIO DE LA PARTE CONTRARIA Y CUÁNDO ES MEJOR NO HACERLO? (<i>Mercè Caral Pons</i>)	21
1. Introducción	21
2. La importancia del interrogatorio de parte	23
3. ¿Cómo valorarán los jueces el interrogatorio de las partes?	24
4. ¿Cómo valorar el interrogatorio de parte cuya certeza es contradicha por otros medios de prueba?	26
5. ¿Cómo valorarán los jueces la <i>ficta admissio</i> ? ¿Qué parámetros debe utilizar el Juez para hacer uso de esta facultad en la práctica? ¿Cabe la <i>ficta admissio</i> en los supuestos de rebeldía procesal? No practicándose el interrogatorio por incomparecencia de la parte, ¿es necesario que el abogado enuncie las preguntas que se proponía formular?.....	27
5.1. <i>Ficta admissio</i> en caso de incomparecencia de la parte citada para el interrogatorio.	27
5.2. <i>Ficta admissio</i> en caso de respuestas evasivas e inconcluyentes	29
6. ¿Resultan útiles los interrogatorios? ¿Son siempre necesarios?	30
7. Antes de decidir sobre si proponer el interrogatorio de parte o no, analizar el supuesto de hecho, el objeto del proceso y la acción ejercitada en relación con el resto de pruebas aportadas.	31

www.librotecnia.cl

8. ¿Cuáles son los objetivos del interrogatorio de parte?.....	32
9. Preparación del interrogatorio, tanto de la parte oponente, como de tu parte.....	32
¿CUÁNDO DEBO PEDIR EL INTERROGATORIO DE LA PARTE CONTRARIA Y CUÁNDO ES MEJOR NO HACERLO EN EL PROCEDIMIENTO CIVIL? (<i>Jorge Azagra Malo</i>)	35
1. Advertencia inicial e introducción.....	35
2. Caracteres principales del interrogatorio de partes	36
3. No puede proponerse de forma automatizada.....	38
4. El interrogatorio de parte puede ser un medio de prueba útil ...	40
5. Conclusiones	44
¿CUÁNDO DEBO PEDIR LA PRUEBA TESTIFICAL Y CUÁNDO ES MEJOR NO HACERLO? BREVES NOTAS PARA LA PRÁCTICA PROCESAL (<i>Silvia García López</i>)	45
1. Introducción: la relevancia de la prueba testifical y su función real de acreditar hechos controvertidos	45
2. Cuestiones a considerar antes de proponer la prueba testifical: análisis de la idoneidad de los testigos y valoración <i>ex ante</i> de la consideración judicial.....	47
3. Conclusión y breves notas para la práctica	51
¿CUÁNDO DEBO PEDIR LA PRUEBA TESTIFICAL Y CUÁNDO ES MEJOR NO HACERLO? OTRAS CUESTIONES PRÁCTICAS (<i>Ana Ribó López</i>).....	53
1. No conozco la identidad del testigo: ¿Lo propongo? ¿Cómo?....	53
2. No conozco el domicilio del testigo: ¿Lo propongo? ¿Cómo?....	55
3. Puedo proponer muchos testigos: ¿Cómo evitar que no sean admitidos todos? ¿Es conveniente proponer muchos testigos? .	56
4. Tengo dudas de que mi testigo resulte creíble, ¿Lo propongo?..	57

5. Mi testigo tiene relación con alguna de las partes, ¿Puedo proponerlo? ¿Es conveniente?	57
6. Careo de testigos: ¿es útil?	59
7. Testifical de personas jurídicas: ¿puedo proponerla por escrito?	60

¿CÓMO ESCOGER AL MEJOR TESTIGO Y CÓMO PREPARAR SU INTERVENCIÓN? (<i>Javier Prieto</i>)	63
1. Liminar	63
2. Un paso previo: utilidad, en términos de estrategia, de la prueba testifical	65
3. El método de elección.....	67
3.1. Introito: análisis de la capacidad legal y la capacidad personal.....	67
3.2. El concepto de sana crítica	68
3.3. El primer parámetro legal: la razón de ciencia del testigo .	69
3.4. El segundo parámetro legal: las circunstancias concurrentes.	71
3.5. El tercer parámetro legal: la tacha y su resultado	72
3.6. Otros parámetros habituales.....	73
4. La preparación del testigo.....	74
5. Coda.....	76
6. Bibliografía.....	77

CÓMO INTERROGAR EFICAZMENTE A TU TESTIGO Y AL DE LA PARTE ADVERSA (<i>Guillermo Bayas Fernández</i>).....	79
1. Introducción: el interrogatorio, una habilidad olvidada	80
2. Aspectos comunes al interrogatorio del testigo propio y del testigo adverso	81
2.1. Contenido de las leyes procesales españolas sobre interrogatorio de testigos.....	81
2.2. Las preguntas generales de la ley.....	82
2.3. Requisitos de contenido de las preguntas.....	82

www.librotecnia.cl

2.4. Requisitos de forma de las preguntas	83
2.5. ¿Conviene protestar si el tribunal inadmite alguna de nuestras preguntas?.....	84
2.6. Las preguntas por parte del tribunal.....	84
2.7. Tipos particulares de declaración testifical.....	86
3. El interrogatorio del testigo propio	86
3.1. Objetivos y riesgos del interrogatorio de nuestros testigos	86
3.2. Preparación del testigo	87
3.3. Tipo y orden de nuestras preguntas	88
3.4. El contrainterrogatorio de nuestros testigos y las preguntas del tribunal	89
3.5. Cuándo protestar por preguntas del abogado contrario.....	90
4. El interrogatorio del testigo adverso	90
4.1. Objetivos razonables del interrogatorio de un testigo de la otra parte	90
4.2. Cuestiones previas	91
4.3. Un método: llevar al interrogado al punto de estrés	92
4.4. Cuándo recoger el fruto de nuestro interrogatorio.....	95
4.5. Cómo actuar ante la mentira y las respuestas evasivas	96
4.6. Saber cuándo hay que dejar de preguntar	96
5. Material de apoyo	97
5.1. ¿Preguntas redactadas o lista de hechos?.....	97
5.2. ¿Ordenador o notas manuscritas?.....	99
6. Reflexión final: un litigador ha de saber improvisar	99
7. Bibliografía.....	100

¿QUÉ CONVENCE –DE VERDAD– A UN JUEZ DEL INTERROGATORIO DE LA PARTE Y DEL TESTIGO? (<i>Roberto García Ceniceiros</i>)	103
1. Factores que inciden en la prueba de interrogatorio de parte	103
2. Reglas de valoración de la prueba de interrogatorio de parte	106

3. Factores que inciden en la valoración de la prueba testifical.....	107
4. Reglas de valoración de la prueba testifical.....	108
5. Credibilidad de las declaraciones de partes y testigos	110
6. Práctica de pruebas mediante videoconferencia.....	111
7. Conclusiones	116
¿QUÉ CONVENCE –DE VERDAD– A UN JUEZ DEL INTERROGATORIO DE LA PARTE Y DEL TESTIMONIO? UNA TRIPLE VISIÓN JUDICIAL (<i>Maribel Hernando Vallejo</i>).....	119
1. Introducción	119
2. Investigado/acusado que decide no declarar	121
3. Declaración de testigos	123
4. Testigo único y declaración de la víctima-testigo.....	124
5. Mujeres víctimas de violencia de género	131
¿QUÉ DEBE CREER EL JUEZ DE UN TESTIGO? (<i>Xavier Abel Lluch</i>).....	135
1. Introducción	135
2. Algunas consideraciones previas.....	136
2.1. Clases de testigos	136
2.2. La distinción entre interpretar, motivar y valorar.....	138
2.3. La regla del art. 376 LEC	140
2.4. Los indicios de calidad en la percepción, retención y declaración.....	141
3. La motivación de la credibilidad del testimonio	145
3.1. Argumentos a favor de la credibilidad.....	145
3.2. Argumentos en contra de la credibilidad.....	147
4. El supuesto particular de la audiencia de los NNyA	150

LA PRUEBA DOCUMENTAL. ¿QUÉ DOCUMENTOS APORTAR Y CUÁLES NO? (<i>Marta Gispert</i>)	153
1. Introducción	153
2. La estrategia de inundar el caso de documentos o la máxima «menos es más»	154
3. La presentación de las comunicaciones intercambiadas entre abogados	156
4. El requerimiento judicial de aportación de documentación sensible o confidencial	158
5. La norma de preclusión del artículo 732 de la LEC relativo a la solicitud de medidas cautelares	160
LA PRUEBA DOCUMENTAL EN EL PROCEDIMIENTO CIVIL (<i>Jordi Sánchez Sánchez-Crespo</i>)	163
1. El concepto de documento	163
2. Tipos de documentos	163
3. Aportación de documentos: momento, forma, valoración e impugnación	166
3.1. Momento.....	166
3.2. Forma aportación	168
3.3. Fuerza probatoria e impugnación	168
4. Exhibición de los documentos (arts. 328 a 334 LEC).....	170
5. Prueba documental en la apelación (460 LEC)	171
¿QUÉ HAY QUE HACER PARA CONSEGUIR LOS DOCUMENTOS QUE TIENE LA PARTE CONTRARIA? (<i>Gonzalo Serrano Fenollosa</i>)	173
1. Presupuesto de partida.....	173
2. La obtención de documentos a través de la práctica de las diligencias preliminares del artículo 256 de la Ley de Enjuiciamiento Civil	174

3. Las diligencias preliminares para la comprobación de hechos de los artículos 36 y 129 de la Ley de Competencia Desleal y de la Ley de Patentes, respectivamente.....	176
4. Las medidas de acceso a fuentes de prueba en procesos para el ejercicio de acciones por daños derivados de infracciones del derecho de la competencia	176
5. La exhibición de documentos prevista en el artículo 328 de la Ley de Enjuiciamiento Civil	178
6. Alcance subjetivo de la petición de exhibición de documentos del artículo 328 de la Ley de Enjuiciamiento Civil.....	179
7. Requisitos formales de la solicitud de exhibición de documentos del artículo 328 de la Ley de Enjuiciamiento Civil.....	180
8. Solicitud de exhibición de documentos por terceros del artículo 330 de la Ley de Enjuiciamiento Civil como mecanismo de refuerzo o de verificación de la exhibición de documentos entre las partes.....	182
QUÈ ESPERA UN JUTGE D'UN DICTAMENT PERQUÈ SIGUI CONVINCENT? (<i>Francisco Javier Pereda Gámez</i>)	185
1. Introducció	186
2. La nova (incompresa, al meu parer) Llei d'Enjudiciament Civil	189
3. La captació: les qualitats d'un bon peritatge	192
4. La interpretació: instruments d'anàlisi de les argumentacions pericials.....	195
5. La valoració: els referents valoratius.....	200
6. Especial consideració de la norma jurisprudencial com a referent	203
7. La utilitat: l'argumentació aplicativa.....	205
¿CUÁNDO UN JUEZ DEJA DE CREER EN UN DICTAMEN PERICIAL? (<i>Berta Pellicer Ortiz</i>).....	209
1. Introducción	209
www.librotecnia.cl	

2. El juez frente al dictamen pericial antes de la celebración del juicio o vista	210
3. El juez frente al dictamen pericial durante la celebración del juicio o vista	212
4. Valoración de la prueba pericial.....	213

EXAMEN EXPERIMENTAL: LA VALORACIÓN DE UN INMUEBLE POR PARTE DE AGENTES DE LA PROPIEDAD INMOBILIARIA (<i>Juan Antonio Andino López, Frederic Munné Catarina y Rafael Orellana de Castro</i>)	217
---	-----

1. Breve marco teórico	217
2. Descripción del experimento	220
3. Resultado y metodología utilizada por los Agentes de la Propiedad Inmobiliaria	222
3.1. Primer perito (valoración de 440.550 Euros).....	224
3.2. Segundo perito (valoración de 496.700 Euros).....	225
3.3. Tercer perito (valoración de 429.900 Euros).....	226
4. Conclusiones y valoración del experimento	227

ANÁLISIS EXPERIMENTAL SOBRE LOS SMARTS LEGAL CONTRACT EN EL ÁMBITO DE LA PRUEBA Y VALORACIÓN DE LOS HECHOS (<i>Manuel Richard González, Berta Pellicer Ortiz y Silvia Badiola Coca</i>)	229
---	-----

Introducción: la aplicación de la tecnología a la prueba y la toma de decisiones en el proceso	229
--	-----

LA TECNOLOGÍA <i>BLOCKCHAIN</i> MÁS ALLÁ DE LAS CRIPTOMONEDAS: FUNCIONAMIENTO, UTILIDADES Y RETOS EN EL SECTOR JURÍDICO (<i>Silvia Badiola Coca</i>).....	233
---	-----

1. Introducción	233
2. La tecnología <i>blockchain</i>	236
2.1. Origen y evolución de la tecnología <i>blockchain</i>	236

2.2. El funcionamiento de la tecnología <i>Blockchain</i>	238
2.3. La tecnología <i>Blockchain</i> en el sector legal	240
3. Conclusiones	247

EL VALOR PROBATORIO DEL CONTENIDO DE LA *BLOCKCHAIN* (Berta Pellicer Ortiz)

1. Introducción. La cadena de bloques como una base de datos íntegra e inmutable	249
2. La cadena de bloques como fuente de prueba, frente al medio de prueba	250
3. ¿Qué información puede proporcionar la cadena de bloques?... ..	251
4. La eficacia probatoria de los documentos o datos alojados en una <i>blockchain</i>	252

LOS SMART «CONTRACTS» (Manuel Richard González)

1. Los Smart Contracts ¿Qué son?	257
2. ¿Dónde se ejecutan? Smart Contracts, Blockchain y Ethereum	260
3. Clases de Smart contract: Los Tokens virtuales (NFTs): Objetos visuales, Criptogatos, Cryptopunks y otras especies	263
4. Los Smart legal Contracts: concepto y características	266
5. Aplicaciones de los Smart Legal contracts	270
5.1. Introducción	270
5.2. En el ámbito del internet de las cosas (IoT)	271
5.3. En el sistema financiero. Principalmente en el marco de redes semipúblicas o restringidas	272
5.4. Otros usos: protocolos jurídicos en el ámbito de la Justicia	274
6. Conclusiones. Problemas jurídicos que plantea la creación, implementación y ejecución de los Smart Legal Contracts. El papel de los abogados a este respecto	275

www.librotecnia.cl