

Prueba Volumen I Teoría General

Autores: Luiz Guilherme Marinoni y Sérgio Cruz Arenhart

Palestra Editores /2022

www.librotecnia.cl

Contenido

1. Introducción.....	13
2. Relaciones entre verdad y prueba.....	17
1. La verdad como un presupuesto para la prueba.....	17
2. Presupuestos del principio de la verdad sustancial.....	20
3. Verdad sustancial y verdad formal.....	25
4. Verdad y verosimilitud.....	29
5. La teoría de Habermas y la verdad.....	43
6. Verdad y procedimiento.....	49
7. El concepto de Michele Taruffo.....	56
8. Verdad, pretensión de verdad y proceso.....	60
3. Finalidad de la prueba.....	65
4. Definición de prueba.....	71
5. La cognición.....	79
1. La importancia de la técnica de la cognición para la construcción de procedimientos adecuados para los casos concretos.....	79
2. La técnica de la cognición.....	82
6. La cuestión del convencimiento judicial.....	109
1. Búsqueda de la verdad y convicción de la verdad.....	109

2.	Convicción de la verdad y participación del juez.....	111
3.	Limitaciones de prueba por el proceso.....	113
4.	La tesis sueca sobre el convencimiento judicial	115
5.	La acentuación de la función de verosimilitud. Överviktsprincip, Überwiegensprinzip y la verosimilitud preponderante.....	116
6.	La tesis de Gerhard Walter.....	118
7.	Objeciones a la tesis de la verosimilitud preponderante	120
8.	El convencimiento judicial y la regla de la carga de la prueba...122	
9.	Los derechos difusos y colectivos y las hipótesis en las que la ley afirma que la sentencia desestimatoria por insuficiencia de pruebas no genera cosa juzgada material	124
7. Consideraciones fundamentales para la adecuada comprensión del tema de la prueba.....		
1.	¿Se prueba un hecho o una afirmación de un hecho?	131
2.	Hecho directo (primario) y hecho indirecto (secundario)	132
3.	Prueba directa y prueba indirecta	133
4.	Precisión de los conceptos de indicio, prueba indiciaria, raciocinio presuntivo y presunción	137
5.	Sobre la presunción y su juicio	140
6.	Juicio sobre el mérito: "juicio final" y "juicio provisorio"	141
7.	Juicio sobre el mérito y "juicio instrumental"	142
8.	Normas de juicio y elementos sobre los cuales el juicio de mérito incide.....	143
9.	Presunción, regla de experiencia y hecho notorio (breve distinción)	146
10.	Fases del procedimiento probatorio	147
8. Hechos que no necesitan prueba.....		
1.	Previa consideración	153
2.	Hechos notorios	153
3.	Confesión	156
4.	No contestación.....	160
5.	Presunción legal de existencia o de veracidad	175

9. Prueba del derecho municipal, estatal, extranjero y consuetudinario	177
1. La carga de demostrar el derecho alegado	177
2. Alegación del derecho.....	178
3. Derecho municipal, derecho estatal y derecho extranjero.....	178
4. Costumbre, hecho notorio y regla de experiencia	179
10. Las presunciones	183
1. Introducción	183
2. Presunciones judiciales	185
3. Presunciones legales relativas.....	191
4. Presunciones legales absolutas.....	195
5. Conflictos entre presunciones.....	198
11. Reglas de experiencia.....	201
1. Reglas de experiencia común y reglas de experiencia técnica	201
2. Reglas de experiencia común y reglas generales retiradas de la experiencia a través de la vía inductiva	202
3. Control de la aplicación de las reglas de experiencia. La importancia de la motivación.....	204
4. Criterios para el control de las reglas de experiencia común.....	206
5. Reglas de la experiencia común respecto de cuestiones técnicas, reglas de experiencia técnica y la necesidad de auxilio de profesional técnico.....	209
6. Criterios para el control de las reglas de la experiencia técnica	210
12. Deber de colaboración para la elucidación de los hechos.....	213
1. Deber de colaboración con el Poder Judicial	213
2. Exclusión del deber de colaboración	214
3. El deber de colaboración y el deber de lealtad procesal	218
4. El deber de lealtad y la fijación de los hechos controvertidos	219
5. Deberes de colaboración impuestos a la parte	221
6. Sanciones a las violaciones de los deberes de colaboración y de veracidad	222
7. Los terceros y el deber de colaboración.....	225

8.	Exigibilidad del deber de colaboración frente a los terceros.....	226
9.	Colaboración de terceros y el contradictorio.....	226
13.	Carga de la prueba.....	229
1.	El sentido de la distribución de la carga de la prueba.....	230
2.	Concepto de carga, carga de la prueba y el riesgo de no producción de prueba.....	235
3.	Hechos constitutivos, impositivos, modificativos y extintivos.....	238
4.	Prueba de los hechos impositivos, modificativos y extintivos y contraprueba.....	243
5.	Carga de la prueba y carga de alegación.....	244
6.	Carga de la prueba en la acción declaratoria negativa.....	246
7.	La decisión de saneamiento, la fijación de los puntos controvertidos y la admisión de las pruebas.....	249
8.	Derecho de producir prueba y carga de la prueba.....	250
9.	El estado de duda, el deber de decidir y la regla de la carga de la prueba.....	252
10.	Los intentos de expulsar la duda: el principio de verosimilitud preponderante y la idea que la falta de convicción judicial hace surgir una sentencia que no produce cosa juzgada. Crítica.....	253
11.	La carga de la prueba, principio de adquisición de la prueba y prueba de oficio.....	258
12.	Poseción de documento y carga de la prueba documental.....	260
13.	Poseción de documento y carga de la prueba pericial.....	261
14.	El procedimiento de exhibición (arts. 396-404, CPC) y el derecho de la parte que se niega a presentar el documento o impugnar su posesión.....	263
15.	La presunción de veracidad del art. 400 del CPC, la inversión de la carga de la prueba y la prueba pericial que no puede ser producida en razón de la no entrega del documento en juicio.....	265
16.	La simple posesión del medio de prueba no es criterio justificativo de la inversión de la carga de la prueba.....	266

17. La negativa a la pericia médica y la inversión de la carga de la prueba	267
18. El rechazo de terceros al examen médico.....	269
19. Las diversas necesidades de derecho material y la posibilidad de tratamiento diferenciado de la carga de la prueba en ausencia de ley	272
20. El Código del 2015 y las situaciones en que el derecho material requiere de un tratamiento diferenciado de la carga de la prueba: reducción de las exigencias de la prueba e inversión de la carga de la prueba	274
21. La inversión de la carga de la prueba en el Código de Defensa del Consumidor.....	278
22. Carga de la prueba, convicción y motivación	285
23. La inversión voluntaria unilateral de la carga de la prueba.....	287
24. Modificación convencional de la carga de la prueba	289
25. Convención sobre la carga de la prueba y el derecho indisponible	292
26. Convención que torna excesivamente difícil a la parte el ejercicio de un derecho	293
14. La reducción de las exigencias de prueba para la formación del convencimiento del juez.....	295
1. Facilitación de la prueba, inversión de la prueba y formación del convencimiento judicial	295
2. La reducción de las exigencias de prueba como consecuencia de la necesidad de viabilizar la tutela jurisdiccional efectiva de los derechos	300
3. La importancia del plano del derecho material para la elaboración de la convicción	301
4. La sociedad de riesgo y la prueba de la causalidad	302
5. La relación de las violaciones de los deberes profesionales y de las normas de protección y de prevención de accidentes con la prueba de la causalidad	304
6. El daño provocado por las llamadas emisiones intolerables y la prueba de la causalidad	311
7. La prueba de la simulación	313

15. Hecho temido y prueba	315
1. La necesidad de alteración del paradigma para comprender la prueba a la luz de la acción inhibitoria.....	315
2. La acción inhibitoria, el daño y la culpa. Art. 497, párrafo único, CPC	320
3. La amenaza y la ilicitud	324
4. La cuestión de la prueba de la amenaza frente al mandato de seguridad y del interdicto prohibitorio.....	326
5. La prueba de la amenaza en el derecho extranjero.....	330
6. Reconstrucción crítica de la prueba de la amenaza	335
16. Prueba ilícita	349
1. Las pruebas típicas y atípicas.....	349
2. La separación entre los planos probatorio y fáctico	351
3. La ilicitud de la prueba ante la existencia o no del proceso, de la naturaleza del derecho violado y de la calidad del agente agresor	353
4. Ilicitud en el plano del derecho material: i) en la obtención de prueba preconstituidas ii) en la obtención de las informaciones consustanciadoras de la declaración de un testigo iii) en la formación y producción de la prueba, y iv) en la utilización de la prueba preconstituida.....	354
5. Ilicitud en el plano del derecho procesal: i) en la admisión de la prueba y ii) en la producción de la prueba.....	355
6. La gravedad de la violación	356
7. La prueba obtenida con violación de reglas procesales que no generará lesión a un derecho fundamental. Consecuencias	358
8. La norma constitucional que prohíbe las pruebas “obtenidas por medios ilícitos”	360
9. Fundamento y significado del art. 5.º, LVI, de la CF	361
10. La opción del proceso penal y la ausencia de opción en el ámbito del proceso civil	362

11. La prohibición de la prueba ilícita en el proceso civil y la regla de la proporcionalidad	364
12. La contaminación de las pruebas vinculadas fáctica y jurídicamente a la ilícita. La teoría de los frutos del árbol envenenado	374
13. Las excepciones a la teoría de los frutos del árbol envenenado: el descubrimiento inevitable (inevitable discovery exception) y el descubrimiento probablemente independiente (hypothetical independent source rule)	375
14. El problema de la obtención de informaciones de modo ilícito y de la prueba testimonial que puede en ella basarse	377
15. La teoría de la descontaminación de lo juzgado	378
17. La motivación	381
1. Introducción	381
2. La prueba y la motivación	382
3. Raciocinio probatorio, decisión y justificación	395
18. La comprensión de algunas "pruebas especiales"	423
1. Introducción	423
2. La prueba escrita	424
3. La prueba del llamado "derecho líquido y cierto"	437
4. La prueba en la tutela anticipada	445
19. El doble grado de jurisdicción, el principio de la oralidad y la prueba	485
20. Revisión de la prueba ante el recurso especial y extraordinario	493
1. Medidas de los criterios jurídicos para la utilización de la prueba y para la formación de la convicción judicial	493
2. Prueba, motivación y calificación jurídica de los hechos	495
3. Prueba esencial para la validez del acto jurídico	497
4. Uso de prueba incompatible con determinado procedimiento	497

5.	Discusión sobre la cualidad de la prueba necesaria para el procedimiento	498
6.	Convicción de verosimilitud	498
7.	Desconsideración de la convicción suficiente.....	500
8.	Reducción de las exigencias de prueba y el derecho material	502
9.	Inversión de la carga de la prueba, verosimilitud de la alegación e hiposuficiencia. El art. 373, par. 1º, del CPC y la "excesiva dificultad" de producir prueba.....	503
10.	Determinación de la credibilidad de la prueba.....	505
11.	Reglas de experiencia y presunciones judiciales.....	506
12.	Inicio de la prueba escrita.....	507
13.	Datos demostrables mediante la prueba documental y pericial	508
14.	Valor de la prueba pericial	509
15.	La cuestión de la coherencia lógica de la decisión.....	510
16.	La congruencia de la decisión.....	510
17.	Error en la comprensión de la prueba en abstracto	511
18.	Prueba ilícita	512
19.	Decisión acerca de los hechos que no dependen de prueba.....	512
20.	Recurso especial y admisión de revisión de condenas en valores onerosos y lesivos	516
21.	La naturaleza de las reglas sobre la prueba.....	519

www.librotecnia.cl