

Prueba, valoración y decisión

Autor: Sebastián Bravo Ibarra

Editorial Librotecnia /2022

www.librotecnia.cl

Prólogo del profesor Álvaro Awad S.	9
Introducción	13
1. Precisiones terminológicas sobre el concepto de prueba	19
1.1. Polisemia y relaciones entre significados	19
1.2. Problemas asociados a los diferentes significados .	22
1.3. Aclaraciones e imposturas conceptuales	24
a) Sobre la prueba de los hechos	24
b) Sobre la prueba del derecho	26
2. Psicología de la decisión judicial y algunas notas sobre el rol de la argumentación jurídica en materia probatoria	29
2.1. Consideraciones sobre el razonamiento judicial en materia probatoria	29
2.1.1. Razones, conocimiento directo e indirecto	29
2.1.2. Razonamiento sobre el derecho y razonamiento sobre hechos	31
(a) Objeto del razonamiento	32
(b) Estructura del razonamiento	33
(c) Obtención del conocimiento	36
2.2. Intuición y pensamiento deliberativo en materia probatoria	36

www.librotecnia.cl

2.2.1.	El abandono de las convicciones	36
2.2.2.	Aporte de la neurociencia	39
2.2.3.	Aporte de la psicología.	42
2.2.4.	El rol de la argumentación jurídica	52
2.2.4.1.	Justificación interna y justificación externa	52
2.2.4.2.	Motivación-actividad y motivación-documento.	54
2.2.4.3.	Atomismo y holismo	56
3.	Problemas probatorios jurisprudenciales	59
3.1.	Primer problema: la propagación del “considerando residual”	60
3.1.1.	Presentación del problema.	60
3.1.2.	Problema normativo	63
3.1.3.	Problema lógico/epistémico.	67
3.2.	Segundo problema: el riesgo de la “valoración negativa”	70
3.2.1.	Presentación del problema.	70
3.2.2.	Problema normativo	75
3.2.3.	Problema epistémico	79
3.3.	Tercer problema: resabios de prueba tasada en la valoración testimonial de la sentencia penal	83
3.3.1.	Presentación del problema.	83
3.3.2.	El fantasma del artículo 384 del Código de Procedimiento Civil	85
3.3.3.	Propuesta desde la psicología del testimonio	91
3.3.3.1.	Planos evaluativos del testimonio.	91
3.3.3.2.	Modelo CBCA	95
3.3.4.	Algunas notas desde la psicología de la comunicación: elementos no verbales, paraverbales y su incidencia sobre la “interpretación” de la prueba.	101

3.3.5.	Credibilidad objetiva, subjetiva y persistencia en la incriminación	110
3.4.	Cuarto problema: ¿son realmente útiles los hechos a probar fijados en una interlocutoria de prueba? . .	117
3.4.1.	Presentación del problema	117
3.4.2.	El objeto de la interlocutoria de prueba . .	118
(a)	Recepción de la causa a prueba . .	118
(b)	Fijación de los puntos de prueba o hechos a probar	120
3.4.3.	Análisis y desarrollo a partir de las decisiones de tribunales de primera instancia	122
3.4.3.1.	Fijación <i>ex ante</i> de los hechos a probar y réplica de fórmulas estandarizadas	123
3.4.3.2.	Omisión y relegación de los hechos a probar en la estructura argumentativa de la valoración de la prueba	128
3.4.4.	La real utilidad de los hechos a probar . . .	132
3.4.5.	Posibles explicaciones sobre la ausencia de interlocutoria de prueba en el proceso penal	134
3.5.	Quinto problema: problemas conceptuales sobre los estándares probatorios.	138
3.5.1.	Presentación del problema	138
3.5.2.	Equivocidad en el concepto de duda razonable	139
3.5.3.	El estándar del sobreseimiento definitivo y su lógica contraintuitiva	146
3.6.	Sexto problema: algunas dificultades probatorias de la prueba científica: sobre el examen de pureza de la droga y otras pericias relacionadas en el proceso penal.	151
3.6.1.	Presentación del problema	151

www.librotecnia.cl

3.6.2.	Presupuestos probatorios sine qua non para la obtención de una sentencia condenatoria en materia de drogas	152
3.6.3.	Dificultades probatorias sobre el examen de pureza de la droga	154
3.6.3.1.	Principales tendencias jurisprudenciales sobre el examen de pureza	154
3.6.3.2.	Concepto y metodología del examen de pureza	157
3.6.3.3.	Dificultades probatorias según el tipo de droga	159
3.6.4.	Dificultades probatorias sobre la pericia de peligrosidad de la droga.	161
3.6.4.1.	Sobre la finalidad y necesidad de la pericia: experiencia jurisprudencial	161
3.6.5.	Sobre la tentación de omitir la valoración o de reconducirla al perito	166
3.6.6.	Propuesta.	168
3.6.6.1.	En relación con el examen de pureza	168
3.6.6.2.	En relación con el informe de peligrosidad	170
3.6.6.3.	En relación con la tentación de omitir la valoración o de reconducirla al perito.	172
3.7.	Séptimo problema: el peligro de la exclusión temática.	173
3.7.1.	Presentación del problema.	173
3.7.2.	Algunas formulaciones de la exclusión temática.	175
3.7.3.	Tratamiento jurisprudencial.	177
3.7.4.	Matices conceptuales e implicancias procesales	181

3.8.	Octavo problema: el reduccionismo de las reglas de la lógica.	184
3.8.1.	Presentación del problema.	184
3.8.2.	Algunas precisiones sobre las reglas “aristotélicas” de la lógica clásica	185
3.8.3.	Otras reglas de la lógica clásica.	187
3.8.4.	Reglas de la lógica moderna.	194
3.8.5.	Conexión entre las reglas de la lógica y la teoría de la argumentación jurídica . . .	196
4.	Propuesta general: verdad, valoración y decisión. . .	201
4.1.	Importancia de la búsqueda de la verdad en el proceso judicial y mínimos para una teoría racionalista de la prueba.	201
4.2.	Verdad procesal y verdad material	207
4.2.1.	Objeciones normativas y epistemológicas a la búsqueda de la verdad	209
4.2.2.	Respuesta a las objeciones normativas y epistemológicas	210
4.2.2.1.	Respuesta a las objeciones normativas.	210
4.2.2.2.	Respuesta a las objeciones epistemológicas	219
4.2.3.	Explicaciones analógicas sobre el rol del juez en la búsqueda de la verdad	221
4.2.4.	Un pequeño rebrote de verifobia	225
4.3.	Valoración de la prueba	231
4.3.1.	Conceptos jurisprudenciales y doctrinarios .	231
4.3.1.1.	Conceptos jurisprudenciales . . .	232
4.3.1.2.	Conceptos doctrinarios	234
4.3.1.3.	Concepto final.	238
4.3.2.	Determinación del valor epistémico de los medios de prueba	242
4.3.3.	Medios de prueba orales versus medios de prueba escritos	245

4.3.4.	Medios de prueba de representación directa versus medios de prueba de representación indirecta.	256
4.3.5.	Medios de prueba sin representación	262
4.3.6.	Medios de prueba científicos versus medios de prueba no científicos.	267
4.3.6.1.	Sobre la importancia de la distinción para la fase de valoración de la prueba	267
4.3.6.2.	Sobre el exceso de confianza que comúnmente se otorga a la prueba científica.	269
4.3.6.3.	Algunas notas sobre los criterios Daubert y su utilidad para la valoración de la prueba científica	275
4.3.6.4.	Algunas consideraciones sobre el rol del juez en relación con la prueba científica.	285
4.3.7.	Análisis de las relaciones lógicas entre los enunciados fácticos: tablas cronológicas, método de Wigmore, heurigrama y otras técnicas análogas	289
4.4.	Decisión probatoria: falsos positivos, falsos negativos y factores de incidencia en la distribución del riesgo de error en los estándares de prueba	306
4.4.1.	Equivocidad jurisprudencial en el concepto de estándar.	307
4.4.2.	El concepto de estándar a nivel doctrinario	314
4.4.3.	Encuentro y desencuentro al interior de un estándar: diferenciación cuantitativa y cualitativa y distribución del riesgo de error	319

4.4.4.	La distribución del riesgo de error como punto de encuentro	324
4.5.	Factores que inciden en la distribución del riesgo de error	328
4.5.1.	Importancia de las consecuencias de la decisión	328
4.5.2.	Críticas sobre las consecuencias de la decisión como único factor de incidencia en la distribución del riesgo de error e importancia del grado de conocimiento esperable del juez dentro de las condiciones de la decisión	332
4.5.3.	Desestimación de otros factores de incidencia en la distribución del riesgo de error	337
4.5.4.	Compatibilizando las consecuencias con el grado de conocimiento esperable como factores de distribución: un intento por ir a nivel micro en la formación de un estándar	341
4.6.	Fuerza probatoria de la hipótesis y relevancia para la especificación de un estándar: de lo adjetivo a lo superlativo	347
4.7.	Sobre la posibilidad de construir estándares objetivos y precisos.	351
4.8.	Propuesta concreta.	362
4.8.1.	Exclusión recíproca hipotética como guía de reformulación	367
4.8.2.	Seis fórmulas para seis categorías	376
	• Categorías y estándares en orden ascendente.	378
4.9.	Conclusiones	389

www.librotecnia.cl

5.	Régimen recursivo y aproximaciones <i>de lege lata</i> para el control de la valoración y decisión probatorias	391
5.1.	Consideraciones preliminares	391
5.2.	Recursos ante la justicia civil	393
5.2.1.	Casación en el fondo y normas reguladoras de la prueba	394
5.2.2.	Casación en la forma y su concurrencia ante la falta de razonamiento	399
5.2.3.	La apelación y sus múltiples aplicaciones como mecanismo de control	401
5.3.	Recursos ante la justicia de familia	410
5.3.1.	La casación en el fondo y su compatibilidad con el procedimiento de familia	410
5.3.2.	Algunas particularidades de la casación en la forma	413
5.3.3.	El recurso de apelación y su aplicación bajo un sistema reformado	415
5.4.	Recursos ante la justicia laboral	419
5.4.1.	Particularidades y aplicaciones del recurso de nulidad	419
5.4.2.	La apelación como mecanismo de control excepcional	423
5.4.3.	El procedimiento monitorio: un caso recalcitrante	425
5.5.	Recursos ante la justicia penal	431
5.5.1.	Algunas discrepancias categoriales	431
5.5.2.	Aplicaciones del recurso de nulidad	433
5.5.3.	Breves consideraciones sobre el recurso de apelación	446
5.6.	Palabras finales	450
	Bibliografía	451