

La prueba en acción. Estrategias procesales en materia probatoria

Director: Joan Picó i Junoy

J.M. Bosch Editor /2019

www.librotecna.cl

ÍNDICE

PRESENTACIÓN (<i>Joan Picó i Junoy</i>).....	19
CUÁNDO DEBO PEDIR EL INTERROGATORIO DE LA PARTE CONTRARIA Y CUÁNDO ES MEJOR NO HACERLO? (<i>Marta Gis-pert</i>).....	21
1. Planteamiento de la cuestión.....	21
2. La norma general, a priori: no solicitar esta prueba	22
3. Supuestos en que sí puede convenir	25
4. Conclusión.....	27
INTERROGATORIO DE PARTE (<i>Jordi Sánchez/Sánchez-Crespo</i>)	29
¿ CUÁNDO DEBO PEDIR LA PRUEBA TESTIFICAL Y CUÁNDO ES MEJOR NO HACERLO? BREVE EXCURSO SOBRE LA PRUEBA TESTIFICAL EN EL PROCESO CIVIL (<i>Victor Mercedes</i>).....	35
1. Introducción	35
2. ¿Cuándo es conveniente proponer la prueba de testigos? El test de idoneidad objetiva y subjetiva y de impacto favorable en la valoración judicial de la prueba.....	36
2.1. Idoneidad objetiva del medio de prueba testifical.....	37
2.2. Idoneidad subjetiva de la persona del testigo	38
2.3. Pronóstico de impacto favorable en la valoración judicial de la prueba.....	41
2.4. El acceso y disposición del testigo en el proceso.....	42

www.librotecna.cl

PERTINENCIA Y UTILIDAD DE LA PRUEBA TESTIFICAL (<i>Gonzalo Serrano Fenollosa</i>)	43
1. Breve introducción	43
2. Cuándo debo pedirla y cuándo no	44
¿ES ADMISIBLE LA RENUNCIA A LA PRUEBA TESTIFICAL ADMITIDA? (<i>Joan Picó i Junoy</i>)	47
1. Introducción	47
2. Alcance del principio de adquisición procesal	48
3. La tradicional admisibilidad doctrinal y judicial de la renuncia a la prueba testifical admitida pero no practicada	48
4. Revisión crítica de esta doctrina	49
5. Recomendación final	52
6. Orientación bibliográfica	52
CÓMO ELEGIR AL MEJOR TESTIGO Y PREPARARLO (<i>Jordi Estallega del Pino</i>).....	53
1. Introducción	53
2. Estrategia de la prueba testifical	54
2.1. Las dos preguntas	54
2.2. El informe final	55
3. Selección del testigo	56
3.1. Fiabilidad del testigo	56
3.2. Ejemplo de aplicación del TFT	57
4. Preparación del testigo.....	59
4.1. Introducción	59
4.2. Relato libre.....	60
4.3. Preguntas de orientación (abiertas)	61
4.4. Preguntas dirigidas (cerradas)	62
5. Bibliografía.....	63

CÓMO INTERROGAR A TU TESTIGO Y AL DE LA PARTE ADVERSA (<i>Oscar Fernández León</i>).....	65
1. Unas pinceladas sobre el interrogatorio en el sistema anglosajón.....	65
2. El interrogatorio de testigos en España.....	67
3. ¿Podemos los abogados importar las reglas del <i>cross-examination</i> a nuestra práctica profesional?.....	68
4. La asimetría de técnicas al interrogar	69
5. La importancia de las preguntas.....	70
5.1. Preguntas abiertas	70
5.2. Preguntas amplias, abiertas o extensas	71
5.3. Preguntas amplias parciales	72
5.4. Preguntas cerradas.....	72
5.5. Preguntas cerradas neutras	73
5.6. Preguntas cerradas afirmativas	73
5.7. Preguntas cerradas negativas.....	74
5.8. Preguntas cerradas informativas.....	74
6. El interrogatorio directo	75
6.1. Objetivos	75
6.2. Preparación del testigo	77
6.3. Preguntas	79
6.4. Testimonio	82
6.5. Aproximación al testigo	82
6.6. Orden	82
6.7. Duración.....	83
6.8. Ritmo.....	83
6.9. Protagonista	83
6.10. Comportamiento.....	84
6.11. Control del testigo	84
6.12. Lenguaje	84
7. El contrainterrogatorio	87
7.1. Objetivos	87
www.librotecna.cl	

7.2. Objetivos defensivos.....	87
7.3. Objetivos de ataque	91
7.4. Preparación del testigo	93
7.5. Preguntas	93
7.6. Testimonio	97
7.7. Aproximación al testigo	97
7.8. Orden	99
7.9. Duración.....	100
7.10. Ritmo	100
7.11. Protagonista	101
7.12. Comportamiento.....	101
7.13. Control del testigo	103
7.14. Lenguaje	104
7.15. Técnicas destructivas del contrainterrogatorio	107
8. Bibliografía.....	113
8.1. Monografías.....	113
8.2. Artículos.....	114

MODELO HOLÍSTICO DE EVALUACIÓN DE LA PRUEBA TESTIFICAL (HELPT) (<i>Antonio L. Manzanero y José Luis González</i>)	117
1. Introducción	117
2. La evaluación holística de la prueba testifical	118
3. Evaluación de la declaración	124
3.1. Evaluación de los factores de influencia (evaluación del expediente).....	124
3.2. Evaluación de la capacidad y análisis de los factores de influencia	124
3.3. Obtención de las declaraciones.....	126
3.4. Análisis / evaluación de la declaración	127
4. Evaluación de la identificación.....	130
4.1. Capacidad para identificar y análisis de factores de influencia.....	130

4.2. Obtención de la descripción y confección de retratos	131
4.3. Prueba de identificación.....	131
4.4. Análisis pericial de las ruedas de reconocimiento	131
5. Limitaciones en la aplicación de los análisis de credibilidad	134
6. Referencias	136
¿QUÉ CONVENCE A UN JUEZ DEL INTERROGATORIO DE LA PARTE Y DEL TESTIGO? (<i>Rosa María Méndez Tomás</i>)	143
1. Interrogatorio de parte	143
1.1. Punto de partida.....	143
1.2. Visión judicial	145
2. Interrogatorio de testigos	148
2.1. Razón de ciencia ofrecida por los testigos.....	148
2.2. Circunstancias que concurran en los testigos.....	149
2.3. Las tachas formuladas y los resultados de la prueba que sobre éstas se hubiera practicado	150
2.4. Sobre la forma de declarar los testigos	151
¿QUÉ CREE EL JUEZ –DE VERDAD– DEL INTERROGATORIO DE TESTIGOS? (<i>Xavier Abel Lluch</i>)	153
1. Introducción	153
2. Algunas premisas a modo de contextualización	154
3. Factores de ponderación a favor de la credibilidad del testigo....	155
4. Factores de ponderación en contra de la credibilidad del testigo	157
5. Conclusiones	158
LA PERCEPCIÓN DE LA CREDIBILIDAD DEL TESTIGO. LA PERSPECTIVA EN LA JURISDICCIÓN PENAL (<i>Jaume García Mendaza</i>)	161
1. Introducción	161
2. Factores que influyen en la percepción de la credibilidad del testigo.	164

www.librotecna.cl

2.1. Régimen general en la LECrim	164
2.2. Factores comunes a otros procedimientos judiciales	165
2.3. Factores propios del proceso penal	167
¿QUÉ DOCUMENTOS APORTO Y CUÁLES NO? (<i>Alejandro Ferreres Comella</i>)	175
1. Introducción	175
2. ¿Debe el demandante anticipar la prueba documental que permita acreditar la vigencia de su acción y la subsistencia de su derecho a reclamar?	180
3. ¿Cuándo y cómo debo acompañar los documentos necesarios para impugnar los criterios científicos o técnicos utilizados por el perito de la contraparte o por el perito judicial?	181
4. La tutela colectiva –también la «impropia»– y el dilema del demandado sobre la aportación –o no aportación– de la prueba documental relativa a los casos subyacentes.....	184
5. Por último, algunas cuestiones prácticas en relación con la forma de aportación de la prueba documental.....	186
ESTRATEGIAS EN LA PRUEBA DOCUMENTAL (<i>Mercè Caral</i>)	191
1. ¿Qué documentos apporto y cuáles no?	191
2. ¿Qué hacemos si del análisis de la documentación resulta algún documento que no es plenamente favorable a los intereses del cliente? ¿Lo ocultamos si estamos seguros de que no lo tiene la parte contraria, o lo presentamos? ¿Qué hacemos si dudamos de que obre en poder de la adversa?	196
¿QUÉ HACER PARA CONSEGUIR LOS DOCUMENTOS QUE TIENE LA PARTE CONTRARIA? (<i>Silvia García López y Berta Tixis</i>)	199
1. Introducción	199
2. Vías de actuación en fase extrajudicial.....	200
3. Vías de actuación en fase judicial	202

3.1. Antes del inicio del procedimiento judicial.....	202
3.2. Durante el procedimiento judicial.....	205
¿QUÉ HACER PARA CONSEGUIR LOS DOCUMENTOS EN PODER DE LA PARTE CONTRARIA EN LOS PROCEDIMIENTOS DE RECLAMACIÓN DE DAÑOS DERIVADOS DE INFRACCIONES DEL DERECHO DE LA COMPETENCIA? (<i>Ana Ribó</i>)	207
¿QUÉ ESPERA UN JUEZ DE UN BUEN DICTAMEN PARA SER CONVINCENTE? (<i>Pablo Izquierdo Blanco</i>).....	215
1. Introducción	216
2. Diferencias entre las expectativas del órgano judicial y las del letrado/parte que contrata al perito	216
3. El dictamen y el informe	217
4. Necesidad del perito (art. 335.1 LEC).....	217
5. El dictamen pericial.....	218
5.1. Conocimientos necesarios del perito para emitir el dictamen.....	218
5.2. Credibilidad del dictamen.....	218
5.3. Forma de redactar el dictamen escrito	219
6. Aspectos formales que ha de contener el dictamen	220
6.1. Identificación del perito	220
6.2. Identificación de la parte que le contrata o encarga.....	220
6.3. Formulación de no comprenderle causa de tacha legal	220
6.4. Juramento o promesa de decir verdad (promesa de honor)	221
6.5. Forma de emisión del dictamen.....	222
6.6. Conclusiones. Sencillez, claridad expositiva, mensaje claro y sin dudas interpretativas	222
7. Fecha del informe.....	222
8. Fuentes de formación de la opinión: identificación de las operaciones periciales y reconocimiento del objeto de la pericia	223
8.1. Fuentes de formación de la opinión de carácter externo.....	223

www.librotecnia.cl

8.2. Fuentes de formación de la opinión de carácter interno	223
9. Qué no ha de contener un dictamen pericial y qué siempre contiene	224
9.1. Documentos sometidos a plazo de presentación	224
9.2. Opiniones de testigos	224
9.3. Error entre la fecha del siniestro y la de inspección pericial	224
9.4. El dictamen sobre la base del examen de la documentación, al margen del reconocimiento pericial	224
10. La actuación del perito en el acto del juicio o vista. Su dictamen pericial y credibilidad a contraste	225
10.1. ¿Puede un perito –de parte o procesalmente designado– negarse a contrastar sus opiniones con otro perito –de parte o procesalmente designado– en el juicio o la vista?	226
10.2. En caso de negativa, ¿puede ser compelido a ello, <i>ex art.</i> 247 LEC? ¿Y apercibirsele de una posible multa por falta de la debida colaboración judicial?	227
10.3. En el caso de permitírsele la declaración conjunta de varios peritos en el acto del juicio y/o vista	228
 ¿CUÁNDO UN JUEZ DEJA DE CREER EN UN DICTAMEN PERICIAL? (<i>Carmen Ortiz Rodríguez</i>)	 233

EXAMEN EXPERIMENTAL DE LA CREDIBILIDAD DE LOS DICTÁMENES PERICIALES (<i>Manuel Richard González, Xabier Abel Lluch, Rafael Orellana de Castro y Berta Pellicer Ortiz</i>)	239
1. Introducción sobre la investigación jurídica	239
2. Diseño y estructura del experimento	243
2.1. Hipótesis: qué pretendemos probar	245
2.2. Diseño y estructura del experimento	245
3. Práctica del experimento	249
4. Resultados y valoración	249
5. Conclusiones	250

Anexos	254
EXAMEN DE UN NUEVO MÉTODO DE DETECCIÓN JUDICIAL DE LA MENTIRA (<i>Joan Picó i Junoy, Carlos de Miranda Vázquez y Juan Antonio Andino López</i>)	267
1. Marco teórico	268
2. Experiencia judicial	273
3. Planteamiento práctico: ensayo clínico	274
3.1. Introducción	274
3.2. Material, método y resultados	274
HEURIGRAMA 2.0. (<i>Juan Antonio Andino López</i>)	277
1. Introducción	277
2. El heurigrama del Prof. Lluís Muñoz Sabaté.....	278
3. Revisando el heurigrama para el procedimiento civil.	281
LA INFLUENCIA DE LA PSICOLOGÍA DEL TESTIMONIO EN LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA TESTIFICAL DEL MENOR DE EDAD EN EL PROCESO CIVIL (<i>Itziar Lafita Secanilla</i>).....	287
1. Introducción	287
2. La prueba testifical en el proceso civil. El testimonio infantil....	289
2.1. Breve evolución histórica del papel y la credibilidad del menor de edad como testigo.....	290
2.2. El testimonio infantil a los ojos de la ley actual. Art. 261 LEC.....	292
3. La valoración de la prueba testifical en el proceso civil y su problemática. Art. 376 LEC	295
4. Posible ayuda de la prueba testifical frente a la valoración de la declaración del menor	299
4.1. La modificación del artículo 376 LEC. La propuesta por parte de la doctrina	300
4.2. El complemento de la prueba pericial	302

www.librotecnia.cl

4.2.1. Aspectos procesales del dictamen del perito experto en psicología del testimonio.....	303
4.2.2. La prueba pericial del psicólogo experto en la psicología del testimonio del menor	304
4.2.3. La exactitud del testigo menor de edad	304
4.2.4. La credibilidad del testigo menor de edad	305
4.2.5. La prueba pericial del experto en microexpresiones.	307
5. Conclusiones	311
6. Bibliografía.....	312

www.librotecna.cl