

1

LA PRUEBA PERICIAL. NATURALEZA

En la **EXPOSICIÓN DE MOTIVOS** de la **Ley 1/2000**, de 7 de Enero, de **ENJUICIAMIENTO CIVIL** se dice:

"... esta Ley se inclina coherentemente por entender el dictamen de peritos como **medio de prueba en el marco de un proceso**, en el que salvo las excepciones aludidas, **no se impone y se responsabiliza al tribunal de la investigación y comprobación de la veracidad de los hechos relevantes** en que se fundan las pretensiones de tutela formuladas por las partes, sino que es sobre éstas sobre las que recae la carga de alegar y probar".....

.....
"Así la actividad pericial, cuya regulación decimonónica reflejaba el no resuelto dilema acerca de su naturaleza -si **medio de prueba o complemento o auxilio del juzgador-**, responde ahora plenamente a los principios generales que deben regir la actividad probatoria, adquiriendo sentido su libre valoración."

Al propio tiempo, en el artículo **ARTÍCULO 335. 1.** de dicha **Ley** se dice:

"Cuando sean **necesarios conocimientos científicos, artísticos, técnicos o prácticos para valorar hechos o circunstancias relevantes** en el asunto o **adquirir certeza** sobre ellos, **las partes podrán aportar al proceso el dictamen de peritos** que posean los conocimientos correspondientes o **solicitar**, en los casos previstos en esta Ley, **que se emita dictamen por perito designado por el tribunal.**"

- Por otra parte, en el **ARTÍCULO 299.1.4º** de la **L.E.C.**, se dice que **DICTAMEN DE PERITOS** constituye un **MEDIO DE PRUEBA** del que se podrá hacer uso en juicio.

- Se trataría, de acuerdo con lo indicado en la **EXPOSICIÓN DE MOTIVOS** de la **L.E.C.** de un **MEDIO DE PRUEBA** a **DISPOSICIÓN DE LAS PARTES**, puesto que es sobre las que recae **LA CARGA DE ALEGAR Y PROBAR** y **NO SE RESPONSABILIZA AL TRIBUNAL** de la **INVESTIGACIÓN** y **COMPROBACIÓN DE LA VERACIDAD DE LOS HECHOS RELEVANTES** en que se fundan las pretensiones de tutela formuladas por las partes.

- En consecuencia, cabe plantearse la siguiente disyuntiva:

el **DICTAMEN DE PERITOS** ¿pierde entidad como **AUXILIAR DEL JUZGADOR** y pasa a ser, exclusivamente, un **MEDIO DE PRUEBA EN MANOS DE LAS PARTES**?

- Y, finalmente, preguntarse:

¿**QUÉ ES EL DICTAMEN DE PERITOS** ?

- ¿Un **ARMA DE LAS PARTES**?

- ¿UN **AUXILIAR DEL JUZGADOR**?

- Entendemos que **AMBAS COSAS** puesto que, en última instancia, lo que **LAS PARTES PRETENDEN** con el **DICTAMEN PERICIAL** es lograr el **CONVENCIMIENTO DEL JUZGADOR**, es decir **QUE ADQUIERA CERTEZA** sobre hechos o circunstancias relevantes en el asunto, para lo cual precisa de conocimientos científicos, artísticos, técnicos o prácticos de los que carece.

- Sin embargo, es cierto que **tras la entrada en vigor** de la **Ley 1/2000**, de 7 de Enero, de **ENJUICIAMIENTO CIVIL**, son **ÚNICAMENTE LAS PARTES** las que **PUEDEN**, si así lo estiman conveniente, **APORTAR** o **SOLICITAR** al Tribunal **QUE SE APORTE** el **DICTAMEN PERICIAL** al proceso. Salvo contadas excepciones **queda VETADA al TRIBUNAL esta posibilidad** (antiguo “*mejor proveer*”)



¿QUÉ ES UN PERITO?

En el **DICCIONARIO DE LA REAL ACADEMIA ESPAÑOLA DE LA LENGUA** nos encontramos con la siguiente definición:

PERITO, TA. (Del latín peritus)

1. Adj. Entendido, experimentado, hábil, práctico en una ciencia o arte. U.t.c.s.
2. m y f. Ingeniero técnico.
3. *Der.* Persona que poseyendo determinados conocimientos científicos, artísticos, técnicos o prácticos, informa, bajo juramento, al juzgador sobre puntos litigiosos en cuanto se relacionan con su especial saber o experiencia.

Obviaremos la segunda acepción, por no venir al caso, y nos centraremos, por su interés, en la primera y en la tercera de ellas.

La **primera**, por tratarse de su utilización como adjetivo, viene a concretar los requisitos o capacidades que deben concitarse en una persona para alcanzar tal condición y que son el **entendimiento**, la **experiencia**, la **habilidad** y la **práctica** en una ciencia o arte.

La **tercera**, de uso como sustantivo en el ámbito del Derecho, determina, por una parte, cual ha de ser su **función**, esto es **informar, bajo juramento, al juzgador sobre puntos litigiosos** y, por otra, enumera los **requisitos** que debe poseer o reunir para ello, es decir **conocimientos científicos, artísticos, técnicos o prácticos** sobre la materia en cuestión.

Además de todo ello y sin abandonar el **DICCIONARIO DE LA REAL ACADEMIA ESPAÑOLA DE LA LENGUA**, nos encontramos con que éste define las palabras

- **ENTENDIDO** como **sabio, docto, perito, diestro**.
- **EXPERIMENTADO** como **que tiene experiencia**, dicho de una persona.
- **HÁBIL** como **apto para algo**.
- **PRÁCTICO** como **experimentado, versado y diestro para algo**
- **PERICIA** como **sabiduría, práctica, experiencia y habilidad en una ciencia o arte**
- **EXPERTO** como **práctico, hábil y experimentado ▶ sinónimo de PERITO**

▶ En consecuencia y por consideración de estas definiciones se puede concluir que **PARA SER PERITO** (o **EXPERTO**) será imprescindible reunir los siguientes

REQUISITOS:

- **ENTENDIMIENTO** o **SABIDURÍA**, es decir **POSEER LOS CONOCIMIENTOS NECESARIOS** y de acuerdo con el **artículo 340.1** de la L.E.C., **POSEER EL TÍTULO OFICIAL que corresponda a la materia objeto del dictamen y a la naturaleza de éste.** ▶ ▶ **COMPETENCIA**
- **EXPERIENCIA** o **PRÁCTICA**, que, únicamente, las confiere la **ACTIVIDAD A LO LARGO DEL TIEMPO** ▶ ▶ ▶ **EXPERIENCIA**
- **HABILIDAD**, entendida como sinónimo de **APTITUD, PREPARACIÓN, DISPOSICIÓN** e **IDONEIDAD** ▶ ▶ ▶ ▶ **CAPACIDAD**

COMPETENCIA + **EXPERIENCIA** + **CAPACIDAD**
CONOCIMIENTO **PRÁCTICA** **HABILIDAD**

3

LA CONDICIÓN DE PERITO

El tenor literal del **ARTÍCULO 335. 1.** de la **Ley 1/2000**, de 7 de Enero, de **ENJUICIAMIENTO CIVIL** es el que, a continuación, se transcribe:

Cuando sean necesarios conocimientos científicos, artísticos, técnicos o prácticos para valorar hechos o circunstancias relevantes en el asunto o adquirir certeza sobre ellos, las partes podrán aportar al proceso el dictamen de peritos que posean los conocimientos correspondientes o solicitar, en los casos previstos en esta Ley, que se emita dictamen por perito designado por el tribunal.

Por otra parte, en el **ARTÍCULO 340. 1.** de la **Ley 1/2000**, de 7 de Enero, de **ENJUICIAMIENTO CIVIL** se dice:

Los peritos deberán poseer el título oficial que corresponda a la materia objeto del dictamen y a la naturaleza de este. Si se tratare de materias que no están comprendidas en títulos profesionales oficiales, habrán de ser nombrados entre personas entendidas en aquellas materias.

3.1- Por CONSIDERACIÓN de estos preceptos legales y de todo lo anteriormente expuesto, es decir de la propia definición, se puede colegir que **EL TITULADO PERITO ES UN TÉCNICO**, como consecuencia de **su condición de titulado**, **Y UN EXPERTO (= PERITO)** como consecuencia de **su consideración de perito**.

De acuerdo con ello, se pueden hacer las **siguientes reflexiones**:

- 1- En primer lugar y como no puede ser de otra manera, para poder actuar como tales, **LOS PERITOS DEBEN POSEER** los **conocimientos científicos, artísticos, técnicos o PRÁCTICOS** necesarios **para poder aportarlos al proceso**, ya que para tal cometido se les requiere.
- 2- En consecuencia y por **congruencia semántica**, cabe concluir que **no puede, o NO DEBE, SER CONSIDERADO como PERITO** aquel que, **únicamente, POSEE** los conocimientos científicos, artísticos, técnicos, pero **CARECE** de los conocimientos **PRÁCTICOS**.
- 3- Los **conocimientos científicos, artísticos y técnicos**, **los facilita** o debe facilitarlos, en **primer lugar, LA CARRERA** y, por lo tanto, **son los avalados por la obtención del título correspondiente** y, en **segundo lugar**, el **RECICLAJE** y **LA PUESTA AL DÍA**, una vez rematado el periodo académico.
- 4- Sin gran temor a equivocarnos, se puede afirmar que hasta ahora y en España **CARRERA** y **PROFESIÓN tienen**, desgraciadamente, **bastante POCO EN COMÚN**. Y es que **TEORÍA** y **PRÁCTICA son**, evidentemente, **COSAS DIFERENTES**.
- 5- Pero está claro que los **CONOCIMIENTOS PRÁCTICOS**, **únicamente los puede proporcionar** el **EJERCICIO PROFESIONAL**.
- 6- Esto nos lleva a concluir que **para adquirir la CONDICIÓN de PERITO**, es **NECESARIO**, pero **NO SUFICIENTE**, el **CONTAR CON LOS CONOCIMIENTOS CIENTÍFICOS, ARTÍSTICOS y TÉCNICOS correspondientes a la materia objeto del dictamen y a la naturaleza de este**.
- 7- Dicha **CONDICIÓN de PERITO SOLAMENTE SE ALCANZARÁ si, ADEMÁS, se CUENTA CON** los correspondiente **CONOCIMIENTOS PRÁCTICOS**, que, como ya se ha dicho, **sólo se adquieren con el EJERCICIO PROFESIONAL**.

Tras todas estas reflexiones, parece lógico **concluir que la mera OBTENCIÓN del TÍTULO ACADÉMICO, NO HABILITA para adquirir LA CONDICIÓN DE PERITO, si se carece de EXPERIENCIA, condición, ésta, que resulta IMPRESCINDIBLE**. Esta conclusión, a nuestro modo de ver, **obvia**, parece que no es compartida por todos los estamentos con voz en la cuestión (*algún sector de la Judicatura o las Comisiones, Nacional o autonómicas, de la Competencia*)

EXCELENCIA ◀ ↔ ▶ MEDIOCRIDAD

3.2- En otro orden de cosas y por lo que hace a la presente cuestión, procede alguna **reflexión desde el punto de vista** del **DERECHO A LA TUTELA JUDICIAL EFECTIVA**, consagrado en el **ARTÍCULO 24** de nuestra **CONSTITUCIÓN**

Artículo 24 de la CONSTITUCIÓN ESPAÑOLA

1. Todas las personas tienen **derecho a obtener la tutela efectiva de los jueces y tribunales** en el ejercicio de sus derechos e intereses legítimos, sin que, en ningún caso, pueda producirse indefensión.

2. Asimismo, **todos tienen derecho** al Juez ordinario predeterminado por la ley, a la defensa y a la asistencia de letrado, a ser informados de la acusación formulada contra ellos, a un proceso público sin dilaciones indebidas y con todas las garantías, **a utilizar los medios de prueba pertinentes para su defensa**, a no declarar contra sí mismos, a no confesarse culpables y a la presunción de inocencia.

La ley regulará los casos en que, por razón de parentesco o de secreto profesional, no se estará obligado a declarar sobre hechos presuntamente delictivos.

A este respecto y ciñéndonos a la **Jurisdicción Civil** y, por remisión a ésta, de la **Contencioso-Administrativa**, resulta lógico concluir, **en aras del principio dispositivo** que rige el proceso civil, que **habrán de ser LAS PARTES**, si así lo estiman procedente, **LAS ENCARGADAS DE APORTAR SUS RESPECTIVOS DICTÁMENES PERICIALES**, suscritos por los peritos que hayan tenido a bien designar.

Cuestión distinta es cuando se solicita, por las partes, **LA DESIGNACIÓN JUDICIAL DEL PERITO** pues cabe sospechar, como no puede ser de otra manera, que **lo hacen en el convencimiento de que el Perito así designado**, por lo tanto de acuerdo con lo establecido para ello en la L.E.C., **reunirá los conocimientos CIENTÍFICOS, ARTÍSTICOS, TÉCNICOS O PRÁCTICOS Y**, por supuesto, **LA CAPACIDAD DE TRANSMITIRLOS**, exigibles para tal cometido.

En estos casos y con independencia de la POSIBLE RECUSACIÓN si se diesen las circunstancias propicias para ello, **LAS PARTES DEVIENEN CAUTIVAS de la designación que**, de acuerdo con el **artículo 341.1.** de la **L.E.C.** y siguiendo el orden establecido, tras el sorteo anual, en la lista facilitada por el Colegio Profesional correspondiente, **efectúe el Juzgado o Tribunal.**

Esto es así puesto que, **una vez designado el Perito por el Juzgado o Tribunal**, **LA RENUNCIA** que, bien de forma expresa o bien por la vía de no efectuar el depósito de la provisión de fondos que aquel hubiese solicitado y el Juez o Tribunal hubiese admitido, pudieran formular las partes, en el supuesto caso de que a éstas les cupiese alguna duda sobre la capacidad del perito o mantuviesen alguna reticencia sobre su actitud, **se traduce en la IMPOSIBILIDAD DE NOMBRAR A OTRO PERITO**, esto es en la **RENUNCIA A LA PRUEBA PERICIAL.**

3.3- Con independencia de lo comentado hasta ahora y además de todo ello, **para poder ACTUAR como tal, CON LAS EXIGIBLES GARANTÍAS** y ante cualquier instancia Judicial, **EL PERITO**, debería reunir las siguientes

CONDICIONES:

- **ECUANIMIDAD**, lo que implica **INDEPENDENCIA** y **OBJETIVIDAD**
- **AUTORIDAD**, para **PLANTEAR, ARGUMENTAR** y **CONCLUIR**
- **CREDIBILIDAD**, en el sentido de **CAPACIDAD PARA TRANSMITIR** y **CONVENCER**
- **CORRECCIÓN**, entendida como capacidad para **MANTENER**, en todo momento, un **ESCRUPULOSO COMPORTAMIENTO** y **ACTUAR** con el **MÁXIMO RESPETO**, con las partes implicadas, sus defensores y las Instituciones Judiciales.

3.4- En **otro orden de cosas**, y por consideración de que **su intervención va dirigida a personas legas** en la materia sobre la que se pronuncia, **EL PERITO**:

DEBERÁ:

- **UTILIZAR** un **LENGUAJE INTELIGIBLE**, siendo **consciente**, en todo momento, de que ha de **HACERSE ENTENDER POR PERSONAS QUE NO DOMINAN SU JERGA PROFESIONAL**.
- Por lo tanto, **EXPRESARSE EN UN LENGUAJE QUE NUNCA DEBERÁ SER INCOMPENSIBLE, IMPRECISO, SEGADO, TENDENCIOSO o JUSTICIERO**.
- Saber **RECONOCER SUS LIMITACIONES** y, en el caso de desconocer alguna cuestión, ponerlo así de manifiesto. **ES LA ACTITUD MÁS HONESTA** y **NO CONSTITUYE UN DEMÉRITO** en su consideración profesional, sino todo lo contrario.
- Observar el **MÁXIMO RIGOR Y PRECISIÓN** a la hora de **ENUNCIAR Y DESCRIBIR LOS HECHOS, SU ORIGEN o CAUSAS** y **SU POSIBLE SOLUCIÓN**.
- Consecuentemente con ello, **HUIR DE LA MAGNIFICACIÓN o MINIMIZACIÓN ARTIFICIAL** de **LOS HECHOS QUE SOMETEN A SU CONSIDERACIÓN**.

- **DECLINAR SU INTERVENCIÓN** si **DESCONOCE** o **NO DOMINA SUFICIENTEMENTE** el tema, ya que **EL DESCONOCIMIENTO** de la materia **INVALIDA LA ACTUACIÓN DE CUALQUIER PERITO**.
- Ser **CONCISO** y **CONCRETO** en la **ELABORACIÓN DEL DICTAMEN** solicitado, **ciñéndose a su objeto y finalidad** y no confundiéndolo con una tesis doctoral. Una **TESIS DOCTORAL** va **dirigida** a **EXPERTOS en la materia** y un **DICTAMEN PERICIAL** a **LEGOS en la materia**.
- **Exponer** la **JUSTIFICACIÓN MOTIVADA** y la **EXPLICACIÓN** de la **METODOLOGÍA** a seguir.
- **Utilizar** una **ARGUMENTACIÓN LÓGICA, COHERENTE, OBJETIVA, CLARA** y **SECUENCIAL**.
- **Aportar** unas **CONCLUSIONES ESCUETAS, CLARAS** y **CONCISAS**, y **teniendo presente que**, en la mayoría de los casos, **los Dictámenes empiezan a leerse**, precisamente, **por sus conclusiones**.
- **ABSTENERSE de ATRIBUIR RESPONSABILIDADES**
- Y, **siempre y en todo caso, NO OLVIDAR NUNCA** que **EL PERITO:**
 - **NO ES** el **ABOGADO** de ninguna de las partes
 - **NO ES** el **JUEZ** del caso

4

EL PERITO. FORMACIÓN NECESARIA

Si bien se podría argumentar que **LA MERA TITULACIÓN ACADÉMICA** habilita al Colegiado **para actuar** como **Perito**, **la REALIDAD VIENE A PONER EN EVIDENCIA TODO LO CONTRARIO**, en opinión compartida por **los miembros de la Administración de Justicia**, por **reputados Juristas** y por **reconocidos profesionales**.

Hay que **DESECHAR**, de una vez por todas, la creencia, espuriamente extendida, de que la actividad pericial puede formar parte de las **“BOLSAS DE TRABAJO”** de los Colegios Profesionales. La triste y machacona **experiencia**, **ha venido a DEMOSTRAR**, en todas aquellas ocasiones en las que así se ha considerado, **que NI PUEDE, NI DEBE SER ASÍ**. Por el contrario, parece lógico esperar, e incluso desear, que el Colegiado que pretenda dedicarse a esta particular labor profesional, **cuente con un especial interés**, es decir con **VOCACIÓN**, **hacia esta actividad**.

Y es que, para el correcto y, por lo tanto deseable, desempeño de la actividad pericial **resultan indispensables determinados CONOCIMIENTOS ESPECÍFICOS** que, en rigor, resultan **inabarcables**, en profundidad, **durante la etapa académica**, máxime si tenemos en cuenta los Planes de Estudios vigentes hasta hace poco. He de manifestar que desconozco si “Bolonia” va a suponer una mejora en este sentido.

Los estudios que se han venido ofreciendo en nuestras Facultades y Escuelas han estado dirigidos a una **formación académica de carácter teórico** y, las más de las

veces, **ajena al desarrollo de la práctica profesional correspondiente**. En consecuencia, se echa en falta tanto una formación específica en el campo pericial correspondiente, cuyo trasfondo es, siempre, netamente práctico como de los aspectos legales y jurídicos de la actividad profesional titulada.

Hay que ser conscientes, por otra parte, que resulta **imposible**, desde todo punto de vista, poder **garantizar la formación de especialistas** en los escasos **cursos de carrera universitaria** y, en este sentido, el caso de la actividad pericial no constituye una excepción.

Así las cosas entendemos que la **PRÁCTICA PROFESIONAL** y una **ESPECÍFICA FORMACIÓN POSTGRADO** resultan **IMPRESINDIBLES** por lo que hace a la preparación para el estudio, la diagnosis, la valoración y el tratamiento de las cuestiones que, como Peritos, se le van a plantear al profesional colegiado.

Habrán de ser, por lo tanto, **las propias ORGANIZACIONES COLEGIALES** las que, **en solitario** o **en colaboración con otras entidades o instituciones**, **ESTABLEZCAN**, **PROPICIEN** y **AVALEN** los cauces necesarios para alcanzar esta **ESPECIALIZACIÓN PROFESIONAL**.

Hay que **desterrar definitivamente**, y de una vez por todas, la falsa idea de que, con esta actitud, se persigue la creación de “**COTOS CERRADOS**” o de “**NUMERUS CLAUSUS**”, por lo que al ejercicio de una determinada actividad profesional se refiere. Nada más lejos de la realidad. Lo cierto es que **hacen falta “BUENOS PERITOS”**, para poder acabar, de una vez y para siempre, con los “**PERITOS INCOMPETENTES**” y, lo que es peor, con los “**PERITOS MERCENARIOS**”, que **a nadie benefician** y que **a todos nos perjudican** a la larga.

Pues bien, en este sentido, diremos que, **para el EJERCICIO DE LA ACTIVIDAD PERICIAL DEL PROFESIONAL COLEGIADO**, resulta **IMPRESINDIBLE** contar con una **PRÁCTICA PROFESIONAL** efectiva y una **FORMACIÓN ADICIONAL** por lo que respecta a los **aspectos JURÍDICOS** (**FORMACIÓN JURÍDICA**) y, obviamente, una permanente **puesta al día o actualización**, por lo que hace a los **aspectos TÉCNICOS propios de su titulación académica** (**FORMACIÓN TÉCNICA**).

4.1 - PRÁCTICA PROFESIONAL

No nos engañemos, el **conocimiento teórico es una cosa y otra, bien distinta, es la realidad práctica de la actividad** que constituye nuestro quehacer cotidiano como profesionales.

La práctica profesional **permitirá obtener**, de primera mano, **el conocimiento del funcionamiento real de nuestra actividad**, alejada, las más de las veces, del mundo teórico e ideal que se nos presentaba durante nuestra formación académica.

Las dificultades, inconvenientes, impedimentos e imposiciones de toda índole con los que, en la mayoría de los casos, hemos de bregar a diario en nuestra actividad profesional vienen a condicionarla de forma sustancial y habida cuenta de que **los Informes y Dictámenes** que, en condición de Peritos, nos son solicitados, **versan sobre cuestiones prácticas**, forzoso es concluir sobre la necesidad de poseer **tales conocimientos** que, únicamente, **SE LLEGAN A ADQUIRIR CON LA PROPIA EXPERIENCIA DERIVADA DE LA ACTIVIDAD PROFESIONAL**.

4.2 - FORMACIÓN ADICIONAL

Esta formación habrá de **contemplar dos vertientes** perfectamente definidas, en primer lugar, la **jurídica** y **procesal** y, en segundo lugar, la **técnica** y **metodológica** propia y específica de cada profesión.

4.2.1- FORMACIÓN JURÍDICA y PROCESAL

Por lo general, la formación jurídica que se obtiene durante el periodo académico, es decir durante la carrera, es muy escasa, por no decir nula en todas las titulaciones universitarias. En consecuencia, los universitarios, tras la obtención de su correspondiente título, se colegian y **pueden comenzar su actividad profesional sin tener la más mínima formación jurídica** que les permita, no sólo acercarse al mundo de la pericia con garantía de competencia, sino, lo que es más grave todavía, conocer las implicaciones que, en el ámbito jurídico, comporta su propia actividad profesional.

También es cierto que la profundidad de estos conocimientos no ha de ser la de un especialista o licenciado en Derecho, pero sí, al menos, la imprescindible para conocer el marco jurídico en el que se va a desarrollar su actuación profesional y, en el caso de aquellos que, voluntariamente, también quieran dedicarse a la actividad pericial, **la necesaria para tener una idea clara y conocer los principios de la Organización y funcionamiento de las Instituciones Judiciales**. Al fin y al cabo, el Profesional, cuando ejerce de Perito, "**juega fuera de casa**", por lo que es deseable que conozca, al menos de forma elemental, los mecanismos de funcionamiento de los procesos en los que va a intervenir.

En este sentido cabe añadir que la realidad es contundente a este respecto, puesto que son las propias instancias jurídicas las que vienen reivindicando, en numerosas ocasiones y cada vez con mayor fuerza e insistencia, que la actuación del titulado como perito requiere una especialización complementaria a la que, por razón de sus planes de estudios, ha tenido acceso durante su formación académica en su respectiva Facultad o Escuela Técnica.

Desde este punto de vista, se entiende que cualquier **profesional titulado**, que quiera actuar **COMO PERITO**, debería contar con una **FORMACIÓN**, siquiera a nivel elemental, en los **SIGUIENTES ASPECTOS DEL DERECHO**:

- Los fundamentos del Derecho.
- Organización de la Administración de Justicia en España.
- Conceptos fundamentales del Derecho Procesal.
- La naturaleza y cometido de lo distintos intervinientes en el proceso y los actos procesales.
- Jurisdicción Civil → Actuación del Perito.
- Jurisdicción Penal → Actuación del Perito.
- Jurisdicción Contencioso-Administrativa → Actuación del Perito.
- Jurisdicción Laboral o Social → Actuación del Perito.
- Gastos y Costas procesales. Asistencia jurídica gratuita.
- El arbitraje.

LA VÍA PARA llegar a **ADQUIRIR ESTOS CONOCIMIENTOS** habrá de ser **FACILITADA POR LOS PROPIOS COLEGIOS PROFESIONALES**, mediante de la organización de **Cursos específicos, Conferencias, Charlas y Coloquios**.

4.2.2- FORMACIÓN TÉCNICA y METODOLÓGICA

La formación técnica que colegiado alcanza durante la carrera es la que viene avalada por el título obtenido al final de la misma. Una vez rematada ésta, la **práctica profesional** y la **formación continuada**, sea de tipo generalista o especializado, vienen a incrementar el bagaje de sus conocimientos.

No podemos ignorar, a este respecto, que, con **la práctica y el estudio**, “**todos los días aprendemos algo nuevo**”. Sin embargo y por esta misma razón hay que admitir que **nunca llegaremos a saberlo todo**. Ser conscientes de esta situación es la razón por la cual todo profesional responsable tiene el deber de incrementar sus conocimientos mediante la “**formación continua**”.

5

LA DESIGNACIÓN DEL PERITO

Ciñéndonos a las **Jurisdicciones Civil y Contencioso-Administrativa**, por tratarse de aquellas en la que con mayor frecuencia actúan los Peritos, habremos de estar, por lo que hace a tal designación, al contenido del artículo **ARTÍCULO 335. 1. de la LEY 1/2000**, de 7 de Enero, de **ENJUICIAMIENTO CIVIL**:

ARTÍCULO 335

1. Cuando sean necesarios conocimientos científicos, artísticos, técnicos o prácticos para valorar hechos o circunstancias relevantes en el asunto o adquirir certeza sobre ellos, **las partes podrán aportar al proceso el dictamen de peritos** que posean los conocimientos correspondientes o **solicitar**, en los casos previstos en esta Ley, que se emita dictamen por **perito designado por el tribunal**.

De acuerdo con ello, **serán LAS PARTES las que aporten el dictamen de peritos o**, en su caso, **las que soliciten su designación por EL TRIBUNAL**

5.1 - DESIGNACIÓN POR LA O LAS PARTES

La **PARTE** puede estar constituida por una **PERSONA FÍSICA** (individual o colectivamente), una **PERSONA JURÍDICA** (entidad regulada legalmente como tal) o una **ENTIDAD PÚBLICA** (organizaciones de las administraciones públicas).

Los **PERITOS DESIGNADOS POR LAS PARTES** pueden ser objeto de **TACHA** (→ regulada en los **art. 343 de la LEC**), pero **NO DE RECUSACIÓN**.

MOTIVOS de TACHA:

1. Ser cónyuge o pariente por consanguinidad o afinidad, dentro del cuarto grado civil de una de las partes o de sus abogados o procuradores.
2. Tener interés directo o indirecto en el asunto o en otro semejante.
3. Estar o haber estado en situación de dependencia o de comunidad o contraposición de intereses con alguna de las partes o con sus abogados o procuradores.
4. Amistad íntima o enemistad con cualquiera de las partes o sus procuradores o abogados.
5. Cualquier otra que le haga desmerecer en el concepto profesional o como perito.

5.2 - **DESIGNACIÓN POR EL TRIBUNAL** → (art. 339 a 341 de la LEC)

Será a petición de cualquiera de las **PARTES** y si el tribunal lo considera oportuno. En este caso, la **DESIGNACIÓN** se hará en el **plazo de cinco días** a partir de la presentación de la **contestación a la demanda**, con independencia de quien haya solicitado tal designación.

El tribunal designará **UN SOLO PERITO** por cada cuestión o conjunto de cuestiones. Si las **PARTES** están **DE ACUERDO** en **quien ha de ser el PERITO**, el **TRIBUNAL LO DESIGNARÁ**. Si **NO existiese ACUERDO** entre las partes o no se plantease tal posibilidad, el **TRIBUNAL DEBE RECURRIR**, en el **caso de profesiones colegiadas**, **A LA LISTA DE PERITOS FACILITADA**, en el mes de enero de cada año, **POR EL CORRESPONDIENTE COLEGIO PROFESIONAL**. La primera designación de esta lista se hará por sorteo ante el Secretario Judicial.

El **PERITO DESIGNADO POR EL TRIBUNAL** mediante sorteo puede ser objeto de **RECUSACIÓN** (→ regulada en los **art. 124 a 128 de la LEC**).

CAUSAS de RECUSACIÓN:

1. Las establecidas, con carácter general, en Ley Orgánica del Poder Judicial.
2. Además las citadas en el Artículo 124 de la L.E.C.:
 - Haber dado anteriormente y sobre el mismo tema, dictamen contrario a la parte recusante, ya sea dentro o fuera del proceso.
 - Haber prestado servicios, como tal perito, al litigante contrario o ser dependiente o socio del mismo.
 - Tener participación en sociedad, establecimiento o empresa que sea parte del proceso.

En ambos casos y de acuerdo con el contenido del **ARTÍCULO 335.2** de la L.E.C., todo **PERITO**, al emitir el dictamen, “*deberá manifestar, bajo juramento o promesa de decir verdad, que ha actuado y actuará con la mayor objetividad posible, tomando en consideración tanto lo que pueda favorecer como lo que sea susceptible de causar perjuicio a cualquiera de las partes, y que conoce las sanciones penales en las que podría incurrir si incumpliere su deber como perito*”.

De acuerdo con ello, **TODO PERITO**, haya sido **DESIGNADO POR LA PARTE** o lo haya sido **POR EL TRIBUNAL**, tiene la **CONSIDERACIÓN DE PERITO JUDICIAL**.

Así pues y en puridad de criterio **convendría desterrar**, por arcaica e inductora a error, la expresión “**PERITO DE PARTE**” y **sustituirla** por la de “**PERITO DESIGNADO POR LA PARTE**”.

Del mismo modo y en evitación de confusiones, **sería deseable reconocer al perito designado por el tribunal** como “**PERITO DE DESIGNACIÓN JUDICIAL**” y **no**, únicamente, como “**PERITO JUDICIAL**”, ya que, tanto el designado por la parte como el que lo es por designación del tribunal **ostentan tal condición de PERITO JUDICIAL**.

6

PERITO Y COLEGIO PROFESIONAL

En el **ARTÍCULO 341. 1.** de la **Ley 1/2000**, de 7 de Enero, de **ENJUICIAMIENTO CIVIL** se recoge lo siguiente:

ARTÍCULO 341

1. En el mes de enero de cada año se interesará de los distintos **Colegios profesionales** o, **en su defecto**, de entidades análogas, así como Academias e instituciones culturales y científicas a las que se refiere el apartado segundo del artículo anterior el envío de una **lista de colegiados** o asociados **dispuestos a actuar como peritos**. La primera designación de cada lista se efectuará por sorteo realizado en presencia del secretario Judicial, y a partir de ella se efectuarán las siguientes designaciones por orden correlativo.

Una **detenida lectura** del contenido de este artículo sugiere las **siguientes reflexiones**:

- 1- En el caso de **PROFESIONES COLEGIADAS**, la elaboración de **la LISTA DE PERITOS** está **ENCOMENDADA de FORMA EXCLUSIVA** y **EXCLUYENTE** al **COLEGIO PROFESIONAL** correspondiente.
- 2- Por lo tanto, **NO CABE** en los Juzgados **la existencia y EL USO de LISTAS de peritos DISTINTAS a las ELABORADAS y remitidas** por los propios **COLEGIOS**. Lo cierto es que, existir, **existen y se usan** en algunos Juzgados.

- 3- ¿Qué **significa la expresión “DISPUESTOS A ACTUAR COMO PERITOS”**?
¿Se trata de una **cuestión de ACTITUD** o, más bien, **de APTITUD**?
- 4- Desde el **SENTIDO COMÚN** y desde el punto de vista del **DERECHO A LA TUTELA JUDICIAL EFECTIVA**, entendemos, **de forma RESPONSABLE y COHERENTE**, que deberían **CONCITARSE AMBOS ASPECTOS**.
- **ACTITUD**, entendida como **VOLUNTARIEDAD**
 - **APTITUD**, entendida como **PREPARACIÓN**

Aunque, también, **somos conscientes** de que se trata de una **opinión no compartida unánimemente**.

- 5- Sentado que **la ELABORACIÓN DE LAS LISTAS DE PERITOS**, en el caso de profesiones tituladas y colegiadas, es una **cuestión ENCOMENDADA por Ley a los COLEGIOS PROFESIONALES**, habrá que colegir que **éstos pasan a ser GARANTES** y, por lo tanto, **RESPONSABLES de las MISMAS**.

Tras estas primeras reflexiones forzoso es **concluir** que, **SOBRE LOS COLEGIOS PROFESIONALES RECAE**, por imperativo legal, **UNA IMPORTANTE RESPONSABILIDAD**, derivada del mandato constitucional del **derecho de todos los ciudadanos a la tutela judicial efectiva**.

En este sentido procede traer a colación la **OPINIÓN del Magistrado de la Audiencia Provincial de Valencia y Presidente de la Fundación por la Justicia D. JOSÉ MARÍA TOMÁS TÍO**, cuando manifiesta que

“El legislador ha optado por un sistema de garantías, del que responde el propio Colegio profesional, que incluirá en sus listas a quienes estimen que están habilitados y preparados para ello; remitiéndose finalmente a quienes voluntariamente estén dispuestos a realizar tal función pericial. Salvo la exigencia del título, que otorga el sistema educativo homologado por las autoridades españolas; el resto pertenece a las obligaciones que el Colegio, como Corporación pública, asume frente a la Administración de Justicia de responder que la colegiación garantiza el cumplimiento de determinadas obligaciones y la disponibilidad puede exigirse mediante la imposición de determinadas obligaciones formativas en la especialidad de que se trate.”

Es por todo ello, que **habrán de ser los propios COLEGIOS PROFESIONALES**, como **responsables de la elaboración** y puesta a disposición de los órganos de la Administración de Justicia **de las listas de Peritos** y por asunción de las competencias que le son propias, **los que**, a través de sus respectivos órganos de gobierno y sin menoscabo de los derechos de sus colegiados como tales, **ESTABLEZCAN LAS CARACTERÍSTICAS** que habrán de reunir los colegiados **para integrarse en sus listas de Peritos Judiciales**.

Esta exigencia de determinados requisitos, **ni puede ni debe ser considerada como una limitación al ejercicio profesional**, sino, más bien, todo lo contrario, pues **viene a constituir una GARANTÍA** ante el importante **cometido encomendado**, por Ley, **a los Colegios Profesionales**.

Viene al caso, llegados a este punto, recordar las **CONCLUSIONES** de las **VII JORNADAS** conjuntas del **CONSEJO GENERAL DEL PODER JUDICIAL** y el **CONSEJO SUPERIOR DE LOS COLEGIOS DE ARQUITECTOS DE ESPAÑA** celebradas en **PALMA DE MALLORCA** entre los días **12 y 14 de Noviembre de 2009** y **que**, con **carácter bianual** viene organizando la **UNIÓN DE ARQUITECTOS PERITOS Y FORENSES DE ESPAÑA**, pues resultan plenamente **EXPORTABLES A TODAS Y CADA UNA DE LAS PROFESIONES COLEGIADAS**.

Resulta ineludible que los colegios de Arquitectos seleccionen y especialicen a aquellos colegiados que deseen actuar como peritos judiciales. La complejidad de sus cometidos unida a la necesidad de que el desempeño de su función sea fiel y acertado (tanto para el propio profesional como por su incidencia en el prestigio y reconocimiento de la profesión), hacen necesario que solamente aquellos colegiados que se encuentren en condiciones de hacerlo –entendiendo este concepto no sólo en términos de voluntariedad sino también como sinónimo de preparación, experiencia y cualificación- puedan formar parte de aquellas listas que deben ser presentadas conforma a la normativa procesal aplicable.

Sólo de este modo se estará en condiciones de colaborar con la Administración de Justicia en la importante función de auxiliar a Jueces y Tribunales, sentando las bases para que los dictámenes que se elaboren tengan la calidad y, en definitiva, la dosis de acierto imprescindible, evitándose opiniones abiertamente encontradas y contradictorias que no sólo dificultan gravemente la labor jurisdiccional poniendo en peligro el acierto de la resolución que se dicte, sino que desprestigian, al restar credibilidad, el quehacer profesional de los Arquitectos en este ámbito

Los colegios, además, deben asumir labores de control, poniéndose a disposición de los tribunales en orden a analizar supuestos en donde se hayan presentado informes de todo punto irreconciliables, con la finalidad de depurar posibles responsabilidades deontológicas.

Como **CONSECUENCIA** de todo lo que se acaba de exponer, hemos de ser conscientes de la **trascendencia e importancia** de la **TAREA QUE INCUMBE A LOS COLEGIOS** por lo que hace al campo de la pericia y es la constituida por la **OBLIGACIÓN Y EL COMPROMISO INELUDIBLE de PROPORCIONAR** a sus colegiados la **FORMACIÓN CONTINUA Y NECESARIA** para que, **todo el COLEGIADO que VOLUNTARIAMENTE lo desee**, pueda **actuar como PERITO** con las **EXIGIBLES garantías de PREPARACIÓN, EFICACIA y RESPONSABILIDAD**.