



INDICE SUMARIO

Dedicatoria	V
Prólogo	XIX
Advertencia	XXIII
Siglas	XXV
Introducción	XXVII

ASPECTOS FUNDAMENTALES DEL PROCESO ROMANO

1. La jurisdicción	1
2. Diferentes clases de jurisdicción	2
3. Jurisdicción voluntaria y contenciosa	3
4. Jurisdicción <i>plena</i> y <i>minus plena</i>	3
5. Jurisdicción ordinaria y extraordinaria	4
6. Jurisdicción retenida y delegada; propia y prorrogada	4
7. La Competencia	5
8. El <i>Imperium</i>	6
9. La Acción	7
10. El Proceso Civil Romano	11
11. Los sistemas procesales	12
12. Las dos instancias: <i>in iure</i> e <i>in iudicio</i>	13
13. Naturaleza de la <i>litis-contestatio</i>	14
14. Forma del proceso	16
15. Caracteres generales	18
16. El objeto litigioso	18

LA ORGANIZACIÓN JUDICIAL

17. Evolución	21
18. La magistratura	21
19. El Pretor	22
20. El Juez	24
21. El árbitro (<i>arbiter</i>)	25
22. El Jurado	26
23. Los recuperadores (<i>recuperatores</i>)	26
24. El tribunal de los decenviros (<i>decemviri</i>)	26
25. El tribunal de los centunviro	27
26. Organización judicial durante las acciones de la ley y el sistema formulario	28
27. Organización judicial durante la vigencia del sistema extraordinario	28
28. Lugar y tiempo de la justicia	29
29. Fuentes	31
30. Personalidad de Gaio	33
31. Derecho civil y derecho pretorio	34
32. Derecho de gentes	35

LAS ACCIONES DE LA LEY

33. Caracteres generales	39
34. Precisión	39
35. Formalismo	39
36. Sacramentalidad	40
37. Acciones declarativas y ejecutivas	40
38. <i>Actio per sacramentum</i>	41
39. <i>Actio per iudicis postulationem</i>	43
40. <i>Actio per conditionem</i>	44
41. <i>Actio per manus iniectioem</i>	45
42. <i>Pignoris capio</i>	48

EL SISTEMA FORMULARIO

43. Valor perenne	51
44. Origen histórico	51
45. Causas que motivaron el establecimiento del sistema formulario	52
46. Caracteres del sistema formulario. Formalismo sin sacramentalidad	53

47. Justicia mixta: privada y pública	53
48. Publicidad de las fórmulas	53
49. La fórmula	54
50. Antecedentes	55
51. Estructura	55
52. Partes principales	56
53. La designación (<i>demonstratio</i>)	57
54. La pretensión (<i>intentio</i>)	57
55. La adjudicación (<i>adiudicatio</i>)	58
56. La condena (<i>condemnatio</i>)	58
57. Partes accesorias de la fórmula	59
58. Clasificación de las fórmulas	60
59. Necesidad de la intervención del pretor	60
60. Innovaciones pretorias	61
61. Modificaciones en la fórmula	62
62. Fórmulas con transposición de sujetos	62
63. Acciones prejudiciales	63
64. Acciones <i>in factum</i>	64
65. Aplicación extensiva por el pretor	66
66. Acciones adyecticias	66
67. Acciones útiles	68
68. Acciones ficticias	69
69. Acciones arbitrarias	69
70. Juicios legítimos e <i>imperio continentes</i>	71



INSTANCIAS DEL PROCESO FORMULARIO

71. La doble instancia de un mismo grado	73
72. <i>In ius vocatio</i>	74
73. <i>Vadimonium</i>	74
74. <i>Litis denuntiatio</i>	74
75. <i>Editio actionis</i>	74
76. <i>Litis contestatio</i> . — Teoría contractual	75
77. Relatividad de la teoría contractual sobre la contesta- ción de la demanda	76
78. Efectos de la contestación de la demanda. Teoría de Gaio	77
79. Efecto consuntivo	77
80. Efecto novador	79
81. Otros efectos de la contestación de la demanda	81

82.	Contumacia o rebeldía	81
83.	Principios de la prueba	81
84.	Pruebas ante el magistrado	82
85.	Interrogatorio (<i>interrogatorio in iure</i>)	82
86.	La confesión (<i>confessio in iure</i>)	83
87.	El juramento (<i>iusiurandum in iure</i>)	84

INSTANCIA ANTE EL JUEZ (IN IUDICIO)

88.	Pruebas ante el juez	85
89.	Prueba testimonial	85
90.	Confesión	86
91.	Juramento (<i>iusiurandum</i>)	86
92.	Prueba escrita	87
93.	Otros medios probatorios	88

LA SENTENCIA

94.	Distinción terminológica	89
95.	Fuente de sentencia	89
96.	Forma	90
97.	Obligación de decidir	90
98.	Decisión del jurado	91
99.	Absolución o condena	91
100.	Clasificación	91
101.	Efectos	92
102.	Límites	93
103.	Facultades del juez	93
104.	Vicios	93
105.	Nulidad	94
106.	Condena en costas	94

LA REPRESENTACIÓN JUDICIAL

107.	Personalización de los actos	97
108.	Representantes legales y convencionales	97
109.	El procurador y el agente (<i>procurator</i> y <i>cognitor</i>)	98
110.	Constitución del procurador y del agente	99
111.	Abogados (<i>advocati</i>)	100
112.	Honorarios	101
113.	Penas contra litigantes temerarios	102

LOS RECURSOS

114.	Recursos ordinarios y extraordinarios	103
115.	<i>Intercessio</i> o derecho de veto	103
116.	Revocación por el doble (<i>revocatio in duplum</i>)	105
117.	Restitución íntegra (<i>restitutio in integrum</i>)	105
118.	Apelación (<i>appellatio</i>)	106

LA EJECUCIÓN DE LA SENTENCIA

119.	Evolución del procedimiento de condena	109
120.	La acción de cosa juzgada. Concepto	111
121.	Procedimiento de la acción de la cosa juzgada (<i>actio iudicata</i>)	112
122.	La venta en subasta pública. Concepto	115
123.	Origen histórico	115
124.	Procedimiento	115
125.	Acciones a favor del comprador (<i>emptor bonorum</i>)	116
126.	Prelación de créditos	117
127.	Beneficio de competencia (<i>beneficium competentiae</i>)	117
128.	Cesión de bienes (<i>cessio bonorum</i> o <i>beneficium cessionis</i>)	118
129.	Venta al por menor (<i>distractio bonorum</i>)	118
130.	Efectos	119
131.	Ampliación	119

EL PROCESO EXTRAORDINARIO

132.	Inconvenientes del sistema formulario	121
133.	Roma, ciudad-Estado	121
134.	Importancia del sistema extraordinario	122
135.	Origen histórico	124
136.	Procedimiento administrativo	124
137.	Procedimiento voluntario o no contencioso	126
138.	Sistema provincial	126
139.	Magistrado: menos Pretor y más Juez	127
140.	Los nuevos jurisconsultos	128
141.	El proceso	130
142.	La jurisdicción	132
143.	La acción	133
144.	La excepción	135

DESARROLLO DEL PROCESO EXTRAORDINARIO

145.	Etapas	137
146.	<i>Evocatio y litis denuntiatio</i>	137
147.	<i>Libellus conventionis</i>	139
148.	<i>Litis contestatio</i>	141
149.	Digresión sobre la <i>litis-contestatio</i>	145
150.	Las pruebas	146
151.	Confesión y Juramento	148
152.	Documentos	149
153.	Testigos	151
154.	Experticia y reconocimiento judicial	153
155.	Apreciación de la prueba	156
156.	La sentencia	158
157.	Apelación	162
158.	Súplica (<i>supplicatio</i>)	162
159.	Procedimiento	163
160.	Efectos	164
161.	Contumacia o rebeldía	166
162.	Procedimiento	168
163.	<i>Digresión sobre la contumacia o rebeldía</i>	169
164.	<i>Digresión sobre la perención de la instancia en el proceso moderno</i>	170
165.	La ejecución	170
166.	Teoría de Wenger	172
167.	Idea unitaria del proceso	174
168.	Tercería	174
169.	Arbitraje	175
170.	<i>Digresión sobre la naturaleza del arbitraje</i>	178
171.	Los Abogados	178
172.	Colegios de Abogados	180
173.	<i>Digresión sobre el pacto de cuota-litis</i>	181
174.	Los honorarios	182
175.	Emolumentos de los funcionarios	183
176.	Papel judicial	184
177.	<i>Digresión sobre la economía procesal</i>	184
178.	Proceso moderno: imagen y semejanza del proceso romano	186

SISTEMA DE LAS ACCIONES

179.	Observaciones generales	189
180.	Juicios públicos y juicios extraordinarios	190
181.	Acciones públicas y privadas	191
182.	<i>Digresión sobre la posición del Fiscal del Ministerio Público</i>	192
183.	Acciones penales públicas y privadas	193
184.	Acciones populares	193
185.	<i>Digresión sobre la acción como un poder público</i>	194
186.	<i>Digresión sobre la acción popular. Distinción entre acciones penales públicas y acciones populares</i>	196
187.	Fundamento jurídico	197
188.	La acción popular no es un recurso	198
189.	Antecedentes	199
190.	Colisión y violación	199
191.	Acción y excepción popular	201
192.	Acción y excepción popular contra sentencias inconstitucionales	202
193.	Diferencia entre las acciones públicas y las populares	203
194.	Acciones reales y personales	203
195.	<i>Digresión sobre derechos reales y personales</i>	204
196.	Acciones civiles y pretorias	205
197.	Acciones reales civiles	206
198.	Procedimiento <i>per sponsionem</i>	206
199.	Procedimiento de la apuesta (<i>sacramentum</i>) en el sistema formulario	207
200.	La acción reivindicatoria	208
201.	Acciones confesorias y negatorias	209
202.	La petición de herencia (<i>petitio hereditatis</i>)	211
203.	Digresión sobre la petición de herencia	213
204.	Acciones reales pretorias	214
205.	Acción publiciana	214
206.	<i>Digresión sobre la acción publiciana</i>	216
207.	La acción hipotecaria	216
208.	<i>Digresión sobre la ejecución hipotecaria</i>	218
209.	Acciones personales civiles	219
210.	Condictiones formularias	220
211.	Acción de exhibición (<i>ad exhibendum</i>)	222
212.	Acción dotal (<i>rei uxoriæ</i>)	223
213.	Acciones personales pretorias	225

214.	Acciones por evicción (<i>evictione</i>) y vicios ocultos (<i>rethibitoria</i> y de <i>æstimatio</i>)	227
215.	Legislación moderna	229
216.	<i>Digresión sobre la cita en saneamiento. Concepto</i>	230
217.	Derecho Comparado: legislación italiana, española y argentina	231
218.	Naturaleza jurídica	233
219.	Procedimiento	236
220.	La acción revocatoria o pauliana	238
221.	<i>Digresión sobre la acción pauliana</i>	241
222.	<i>Digresión sobre la naturaleza jurídica de la quiebra</i>	242
223.	La acción por dolo	243
224.	<i>Digresión sobre el dolo y la culpa</i>	245
225.	<i>Digresión sobre los daños y perjuicios procesales. Influjo de los vicios del consentimiento sobre el proceso</i>	245
226.	Daños y perjuicios en el curso del proceso	246
227.	Abuso en el ejercicio del derecho de acción	247
228.	Sanciones a los funcionarios judiciales por perjuicio a las partes	248
229.	Responsabilidad del Estado por servicio de justicia	249
230.	Acción por violencia (<i>quod metus causa</i>)	249
231.	Acción por lugar distinto del convenido (<i>de eo quod certo loco</i>)	250
232.	<i>Digresión sobre la competencia territorial</i>	251
233.	Otras acciones personales pretorias	252
234.	Acciones divisorias	252
235.	Naturaleza de estas acciones	252
236.	Partición de la herencia (<i>familiæ erciscundæ</i>)	255
237.	<i>Digresión sobre patrimonios autónomos</i>	256
238.	La división de la comunidad (<i>communi dividundo</i>)	257
239.	<i>Digresión sobre la comunidad</i>	258
240.	Deslinde de propiedades (<i>finium regundorum</i>)	258
241.	<i>Digresión sobre el deslinde</i>	260
242.	Acciones reipersecutorias, penales y mixtas	262
243.	Acciones reipersecutorias (<i>rei persecundæ actio</i>)	262
244.	Acciones penales (<i>poenæ persecundæ actio</i>)	263
245.	Diferencias entre las reipersecutorias y las penales	263
246.	Acciones mixtas (<i>actio rei et poenæ persecundarum</i>)	263
247.	Concurso de acciones	264
248.	Concurso subjetivo de acciones	265

249.	Concurso objetivo de acciones	265
250.	A) Acumulativo	265
251.	B) Electivo	265
252.	C) Alternativo	266
253.	D) Sucesivo	266
254.	Acumulación de acciones de diferente naturaleza	266
255.	A) Concurso de dos o más acciones reipersecutorias ..	266
256.	B) Concurso de una reipersecutoria y una penal	266
257.	C) Concurso de varias acciones penales	267
258.	<i>Digresión sobre las acciones subsidiarias o eventuales</i> ..	267
259.	Acciones en el tanto, en el duplo, en el triple y en el cuádruple	268
260.	<i>Digresión sobre la condena pecuniaria</i>	269
261.	Acciones perpetuas y temporales. La prescripción	270
262.	Trasmisión de acciones	271
263.	Cesión y delegación de acciones	271
264.	Por sucesión universal	272
265.	<i>Digresión en torno a la moderna clasificación tripar- tita de las acciones y de las sentencias</i>	272
266.	Reparos a la clasificación tripartita	273
267.	Añadidos y modificaciones	274
268.	El Juez: productor del Derecho	274
269.	Origen Romano	275
270.	Acción y sentencia	276
271.	Acción declarativa. Concepto	276
272.	Naturaleza, objeto y caracteres	277
273.	Clasificación	278
274.	Antecedentes en el Derecho Romano	279
275.	Antecedentes en el Derecho Germánico y en el Derecho Italiano Medieval	281
276.	La acción declarativa en el Derecho Procesal Moderno ..	282
277.	La acción y la sentencia declarativa en el Código Arandino	283
278.	La acción declarativa en nuestro c.p.c.	284
279.	La acción constitutiva. Concepto	286
280.	Polémica en torno al poder constitutivo de la sentencia	287
281.	La acción constitutiva en nuestra legislación	288
282.	Acción y sentencia de condena. Concepto	291
283.	Presupuestos de la acción de condena	291

284.	Aplicación en nuestra legislación	293
285.	<i>Astreintes</i>	293
286.	Condena sobre una prestación futura	294

LAS EXCEPCIONES

287.	Concepto	297
288.	Inserción y redacción	298
289.	Origen	299
290.	Fundamento	299
291.	Alegación	301
292.	Defensas de fondo	302
293.	Diferencias entre la defensa de fondo y la excepción	303
294.	<i>Præscriptio</i>	303
295.	Diversas clases de prescripciones	304
296.	Réplica y dúplica	305
297.	Clasificación de las excepciones	305
298.	Excepciones civiles y pretorias	306
299.	Excepciones personales y reales	307
300.	Activas	307
301.	Pasivas	307
302.	<i>Exceptio doli mali</i>	307
303.	Excepciones perentorias y dilatorias	308
304.	<i>Digresión sobre las excepciones</i>	309
305.	Excepciones dilatorias	310
306.	Excepción de incompetencia	311
307.	Falta de capacidad procesal	311
308.	Falta de personería	311
309.	Condición o plazo pendiente	311
310.	Cuestión prejudicial	312
311.	Defecto de forma	312
312.	Defecto de caución o fianza	312
313.	Excepciones de inadmisibilidad	313
314.	Falta de cualidad	315
315.	Cosa juzgada	316
316.	Caducidad de la acción	317
317.	Falta de acción	318
318.	Las excepciones perentorias	319
319.	Efectos de las excepciones	320

LOS INTERDICTOS



320.	Procedimientos pretorios	321
321.	Los Interdictos. Concepto	323
322.	Objeto	324
323.	Fundamento	324
324.	Etimología	324
325.	Origen	324
326.	Clasificación de los interdictos	326
327.	Interdictos prohibitivos, restitutorios y de exhibición	326
328.	Interdictos simples y dobles	327
329.	Interdictos posesorios	327
330.	Interdictos para obtener la posesión (<i>adipiscendæ possessionis</i>)	328
331.	<i>Interdictum quorum bonorum</i>	328
332.	Interdictos para retener la posesión (<i>retinendæ possessionis</i>)	329
333.	Interdictos para recuperar la posesión (<i>recuperandæ possessionis</i>)	330
334.	Procedimiento de los interdictos. Caracteres generales	331
335.	Procedimiento <i>per sponsionem</i>	332
336.	Procedimiento en los interdictos dobles	333
337.	Procedimiento por fórmula (<i>per formulam arbitriam</i>)	334
338.	<i>Digresión sobre las medidas provisionales y el proceso cautelar</i>	335
339.	<i>Digresión sobre interdictos de amparo y de restitución</i>	337

LAS ESTIPULACIONES PRETORIAS

340.	Concepto	341
341.	Clasificación de las estipulaciones pretorias	341
342.	Estipulaciones judiciales	342
343.	<i>Cautio de rato</i>	342
344.	<i>Cautio iudicatum solvi</i>	342
345.	<i>Digresión sobre la caución procesal</i>	343
346.	Denuncia de obra nueva (<i>denuntiatio operis novi</i>) ..	344
347.	Estipulaciones caucionales	345
348.	Caución del daño aún no realizado o daño temido por obra vieja (<i>cautio damni infecti</i>)	346
349.	Estipulaciones comunes	347

LA ENTREGA EN POSESIÓN

350. Concepto	349
351. Casos en que procede la entrega en posesión	350

LA RESTITUCIÓN ÍNTEGRA

352. Concepto	351
353. Diversas clases de restituciones	352
354. Restitución por vicios del consentimiento	352
355. Restitución por haber mediado violencia (<i>restitutio ob metum</i>)	352
356. Restitución por dolo (<i>restitutio ob dolum</i>)	353
357. Restitución por error (<i>restitutio ob errorem</i>)	354
358. Restitución por minoridad (<i>restitutio per ætatem</i>) ..	354
359. Otros casos de restitución (<i>permutatio status, absentia, etcétera</i>)	354
360. Procedimiento de la restitución íntegra	355
361. RETORNO	357
NOTA BIBLIOGRÁFICA	361

ÍNDICES GENERALES

Índice de fuentes	367
Índice alfabético general	377