

ALBERTO M. ETKIN

ENSAYOS Y ESTUDIOS  
DE  
FILOSOFÍA JURÍDICA  
Y DE  
DERECHO PROCESAL  
CIVIL Y CRIMINAL

Prólogo del Dr.  
RICARDO REIMUNDIN



JUAN FRANCISCO MUJICA  
DONACION

EDITORIAL ARAUJO  
Hipólito Yrigoyen 1966 - Bs. Aires

1948



# INDICE

	Pág.		Pág.
<b>Dos palabras</b> .....	XIII	II. - Artículos originales .....	17
<b>Prólogo por el Dr. Ricardo Reimundín</b> .....	XV	NOTAS PARA UNA TEORÍA DE LAS ACCIONES .....	23
<b>ENSAYOS DE FILOSOFIA JURIDICA</b>		EL ERROR EN EL NOMBRE DE LA ACCIÓN O EXCEPCIÓN: IURA CURIA NOVIT .....	27
LA LÓGICA Y LA VIDA EN EL DERECHO. I	1	JURISDICCIÓN EN MATERIA DE DAÑOS Y PERJUICIOS (Observaciones a dos fallos de la Suprema Corte). 31	31
I. - Presupuestos lógicos .....	1	JURISDICCIÓN CONTENCIOSO - ADMINISTRATIVA y JURISDICCIÓN JUDICIAL .....	35
II. - Las leyes .....	2	ACCIÓN SUBROGATORIA DEL ACREEDOR A QUIEN SE LE HAN TRANSMITIDO JUDICIALMENTE DERECHOS DEL DEUDOR .....	37
III. - Construcción de las leyes ..	3	I. - Derecho comparado .....	37
IV. - La vida y la lógica .....	3	II. - Jurisprudencia de la Capital Federal .....	40
V. - La lógica en el derecho ....	4	III. - Calidad jurídica del acreedor subrogado en los derechos del deudor .....	42
VI. - La variación de las leyes ...	5	IV. - La acción oblicua en la doctrina y jurisprudencia ...	42
VII. - Lo extralógico en el derecho .....	5	V. - La acción del Art. 878 Cód. Procedimientos .....	45
VIII. - La función de justicia .....	6	VI. - El acreedor y la fecha cierta .....	46
IX. - División de poderes en el Estado de derecho .....	7	VII. - Conclusiones .....	47
LOS JUECES Y LA INTERPRETACIÓN DE LAS LEYES .....	9	EL ABOGADO que realiza gestiones que benefician a un tercer acreedor, tiene acción <i>de in rem verso</i> contra éste .....	49
I. - El arbitrio judicial .....	9		
II. - Montesquieu .....	9		
III. - El formulismo jurídico y la libertad .....	10		
IV. - El <i>summum jus</i> . La <i>malitiosa juris interpretatio</i> ....	11		
V. - La equidad. Instituciones inglesas y norteamericanas.	11		
VI. - El absolutismo legal .....	12		
<b>ESTUDIOS DE DERECHO PROCESAL</b>			
“REVISTA DE DERECHO PROCESAL”. 15	15		
I. - Proemio. - El derecho procesal como ciencia autónoma .....	15		

	PÁG.		PÁG.
PROSECUCIÓN DE LA ACCIÓN CIVIL ANTE EL FUERO CRIMINAL, EN EL CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL DE CÓRDOBA. (Su improcedencia. Inconstitucionalidad de los Arts. 16 y 430 de dicho Código) .....	55	Caso de interdependencia de acciones .....	89
I. - El problema .....	55	Casos de independencia de acciones .....	90
II. - Fundamentos del legislador .....	55	Independencia de jurisdicciones .....	91
III. - Carácter de la acción civil. ....	57	Cuestiones prejudiciales ....	92
IV. - Proceso civil y penal ....	57	Jurisprudencia .....	92
V. - Acciones civiles y penales. ....	58	Doctrina .....	93
VI. - El responsable civil .....	60	LOS JUICIOS UNIVERSALES Y SU FUERO DE ATRACCIÓN .....	95
VII. - Principios básicos del proceso civil .....	62	I. - Posición de la cuestión ....	95
VIII. - Legislación y doctrina francesa .....	63	II. - Las soluciones de la Suprema Corte Nacional .....	96
IX. - Legislación y doctrina italiana .....	67	III. - La nueva doctrina de la Corte. Sus argumentos .....	97
X. - Otras legislaciones .....	70	IV. - Crítica de las soluciones de la Corte .....	97
XI. - Doctrina de la Corte Suprema de la Nación .....	70	V. - Críticas de varios autores ..	98
XII. - Doctrina del Superior Tribunal de Córdoba .....	71	VI. - Nuestro estudio: Discriminación de las cuestiones. ....	98
XIII. - Punto de vista del Superior Tribunal .....	76	VII. - Cuestión de competencia ..	98
XIV. - El artículo 29 del Código Penal y las jurisdicciones locales .....	77	VIII. - Acumulación de autos ....	101
XV. - Los artículos 29 del Código Penal y 1096 del C. Civil .....	78	IX. - El fuero de atracción y la ejecución de sentencias ..	102
XVI. - Consecuencias. Inconstitucionalidad por violación del artículo 31 de la Constitución Nacional .....	82	1) Definición de sentencia ..	102
XVII. - Inconstitucionalidad por violación de los arts. 18, 28 y 33 de la Constitución Nacional .....	82	2) Sentencias declarativas y ejecutivas .....	102
XVIII. - Inconstitucionalidad por violación del art. 16 de la Constitución Nacional ...	83	3) Ejecución de sentencias. ....	102
XIX. - Críticas al Código Cordobés .....	86	a) El patrimonio como prenda común .....	102
XX. - Conclusiones .....	86	b) Esencia del derecho real de prenda .....	104
RELACIONES ENTRE LA ACCIÓN CIVIL Y LA ACCIÓN PENAL .....	87	c) El título ejecutivo y la sentencia de trance y remate .....	108
Técnica interpretativa .....	87	d) Transformación del acreedor quirografario en acreedor prendario. ....	109
La interpretación del cap. IV (Arts. 1096 y s.) C. Civil. ....	88	e) El proceso de ejecución. Teoría del embargo .....	110
Fundamentos del cap. IV (artículos 1096 y s.) C. Civil. ....	88	f) Efectos de la sentencia de trance y remate. ....	112
		X. - El concurso de acreedores. ....	113
		XI. - Derecho comparado .....	114
		XII. - La cuestión desde el punto de vista del derecho civil. ....	115
		XIII. - Fuero de atracción del concurso .....	116
		XIV. - Jurisprudencia .....	117
		XV. - Refutación de la doctrina actual de la Corte y de otros autores .....	118

	Pág.
XVI. - Conclusión .....	122
NOTAS SOBRE EL JUICIO EJECUTIVO ..	123
A.— <i>Teoría del juicio ejecutivo</i> ...	123
I. - Concepto de juicio ejecutivo .....	123
II. - Origen histórico del juicio ejecutivo .....	125
B.— <i>Relaciones entre el juicio ejecutivo y el ordinario respecto a la cosa juzgada</i> .....	128
I. - El derecho argentino .....	128
II. - Doctrina y jurisprudencia ..	129
III. - Doctrina de la preclusión ..	132
IV. - Jurisprudencia .....	133
V. - Jurisprudencia contraria ...	134
VI. - Legislación española .....	135
C.— <i>Juicios declarativos y juicios ejecutivos. Excepciones admisibles en el juicio ejecutivo</i> .....	135
I. - La ley y el derecho .....	135
II. - Excepciones que no pueden omitirse .....	136
III. - Carácter de estas excepciones .....	136
IV. - Excepción de falta de acción .....	137
V. - Jurisprudencia .....	138
1. Jurisprudencia sobre falsedad de título .....	139
2. Jurisprudencia sobre inhabilidad de título .....	140
3. Jurisprudencia sobre falta de acción .....	140
4. Jurisprudencia de la Cámara de Apelaciones de Río Cuarto .....	140
5. Jurisprudencia sobre ejecución cambiaria .....	140
D.— <i>El juicio ejecutivo y la excepción de falsedad</i> .....	141
I. - Concepto del juicio ordinario y del ejecutivo .....	141
II. - El título ejecutivo .....	142
III. - La causa del título ejecutivo ..	143
IV. - Acción causal y acción cambiaria en derecho comercial .....	146
E.— <i>Embargo: Concepto. Sentencia de trance y remate</i> ....	147

	Pág.
JUICIO DE APREMIO. - ¿Es necesario que en autos se indique la persona obligada a satisfacer las costas para que proceda la vía de de apremio? .....	149
FUNDAMENTOS de la condenación en costas .....	153
COSTAS E INTERESES. - NATURALEZA DE LA OBLIGACIÓN. - LA DEMANDA POR INDEMNIZACIÓN DE DAÑOS Y LAS COSTAS .....	155
I. - Principios generales .....	155
II. - La demanda por indemnización de daños y las costas .....	156
HONORARIOS MÉDICOS. APRECIACIÓN. COSTAS. INTERESES. PLUS PETITIO. ..	157
I. - Fijación directa por el tribunal, del precio de la locación de servicios .....	157
II. - Los intereses en las demandas por cantidades ilíquidas .....	157
III. - Las costas .....	159
LA FUNCIÓN DEL MARTILLERO EN LOS JUICIOS .....	161
I. - ¿El martillero es mandatario? Carácter del martillero .....	161
II. - Honorarios y gastos del martillero .....	162
FERROCARRILES. - REPOSICIÓN DE SELLADO .....	165
I. - Jurisdicción sobre ferrocarriles .....	165
II. - Carácter jurídico de las concesiones .....	166
III. - Leyes ferroviarias argentinas .....	166
IV. - La ley N.º 5315 .....	167
V. - La exoneración de impuestos .....	167
VI. - Carácter y fundamentos de la ley N.º 5315 .....	168
VII. - Aplicación del artículo 8.º ..	169
VIII. - Distinción entre tasa e impuesto .....	169
IX. - La distinción de la Suprema Corte .....	171

PÁG.	PÁG.
X. - La ley 10.657 .....	171
XI. - Las leyes 5.315 y 10.657 y la ley de sellos .....	173
XII. - La ley Provincial de sellos N.º 3467 ante las Nacionales Nos. 5315 y 10657 ...	175
SOBRE EXCEPCIÓN DE FALTA DE PERSONERÍA Y BASTANTEO DE PODERÉS. 179	
Jurisprudencia sobre transcripción de documentos habilitantes .....	180
Jurisprudencia sobre poderes presentados con posterioridad a la litis contestatio ..	181
PRESCRIPCIÓN: interrupción por demanda .....	183
EL FRAUDE EN LA ACCIÓN PAULIANA. 185	
DECLARATORIA DE HEREDEROS. ¿Es necesaria la partida de matrimonio de los padres en la declaratoria de herederos? .....	189
FILIACIÓN NATURAL. POSESIÓN DE ESTADO. REQUISITOS. PRUEBA ....	191
La prueba de la posesión de estado .....	191
LOCACIÓN DE SERVICIOS: SU PRUEBA. PRUEBA DEL PAGO DE LOS SERVICIOS. 193	
I. - Concepto de la prueba testimonial .....	193
II. - Límite de la prueba testimonial .....	193
III. - Excepciones a la limitación. 194	
IV. - Prestación de los servicios. 194	
V. - Prueba del pago .....	194
VI. - Origen de la restricción ...	196
VII. - Consecuencias .....	196
VIII. - Prueba de la locación de servicios .....	196
IX. - La doctrina .....	197
LA PLUS PETITIO .....	199
I. - Proemio .....	199
II. - El concepto y el problema. 200	
III. - El derecho romano .....	201
IV. - El derecho español y el argentino .....	202
A.—Juicio ordinario .....	202
1. El derecho español .....	202
2. La jurisprudencia argentina en caso de error ....	203
3. La jurisprudencia argentina en caso de dolo .....	205
4. Algunas cuestiones conexas .....	206
a) La plus petitio en la demanda y en la reconvencción .....	206
b) Reclamación extrajudicial anterior .....	206
c) La plus petitio en los daños .....	206
d) Pago parcial .....	208
e) La plus petitio y la prescripción .....	209
f) La plus petitio y los intereses .....	209
B.—Juicio ejecutivo .....	210
1. El derecho español y el argentino .....	210
2. La jurisprudencia argentina .....	212
V. - Influencia de la litis contestatio sobre la plus petitio. 212	
A.—Juicio ordinario .....	213
1. La litis contestatio en el derecho romano .....	213
2. La litis contestatio en el derecho español y en el argentino .....	214
B.—Juicio ejecutivo .....	220
Consecuencias .....	223
La jurisprudencia argentina .....	223
VI. - Fundamentos de la condenación en costas .....	224
1. En general .....	224
2. En la plus petitio .....	224
VII. - Conclusión .....	225
PROCEDIMIENTO EN LAS ACCIONES DERIVADAS DEL CONTRATO DE TRABAJO .....	
I. - Legislación procesal del trabajo en la provincia de Córdoba .....	227
II. - Derecho civil y derecho del trabajo .....	228
III. - Derecho procesal del trabajo. 230	
IV. - Derecho procesal del trabajo en Argentina .....	231

	PÁG.
V. - Exposición de motivos de la ley 3804 .....	232
VI. - Doctrina del fallo comentado .....	233
VII. - Qué se entiende por sueldos o salarios .....	234
VIII. - Contratos a término fijo ...	235
IX. - Violación del contrato a término fijo .....	235
X. - Conclusiones .....	236
<b>RECURSO DE CASACIÓN POR QUEBRANTAMIENTO DE FORMAS EN EL PROCEDIMIENTO CIVIL DE CÓRDOBA</b> .....	239
I. - Recursos extraordinarios y formas de la sentencia ..	239
II. - Origen y alcances del artículo 1334 .....	241
III. - Críticas al sistema de Bellot.	242
IV. - Refutación a estas críticas. Concepto de "cuestión".	243
V. - Breve estudio comparativo.	245
VI. - Aplicación por la jurisprudencia de Córdoba .....	248
VII. - Facultades del tribunal de casación .....	249
VIII. - La doctrina extranjera y la del Superior Tribunal ...	251
IX. - Un ejemplo .....	253
X. - Conclusión .....	254
<b>LA CORTE Y SU FUNCIÓN DE INTERPRETE SUPREMO</b> .....	255
<b>JURISDICCIÓN ACUMULATIVA Y CONCURRENTENTE EN LA PROVINCIA DE CÓRDOBA</b> .....	259
I. - La ley y el derecho .....	259
II. - Fundamentos e importancia de la regla "actor sequitur forum rei" .....	260
III. - ¿Qué son jueces naturales?.	260
IV. - El domicilio y la jurisdicción .....	260
V. - Fundamentos del principio del "forum domicilii" ..	261
VI. - Preeminencia del domicilio.	262
VII. - El legislador no puede crear arbitrariamente el derecho.	263
VIII. - Antecedentes legislativos ..	263
IX. - Fundamentos de la jurisdicción acumulativa .....	264
X. - Jurisdicción en materia penal .....	265
XI. - Conclusión .....	265

	PÁG.
<b>ESTUDIOS DE DERECHO CIVIL Y COMERCIAL</b>	
<b>PARA UNA TEORÍA DE LOS PRIVILEGIOS.</b> 269	
I. - Dos palabras .....	269
II. - Teoría general del privilegio. El <i>jus singulare</i> ....	269
III. - Teoría especial del privilegio <i>Jus preferendi</i> .....	272
IV. - Interpretación del privilegio.	274
<b>EL ABOGADO NO PUEDE ADQUIRIR POR COMPRA O CESIÓN NINGÚN BIEN EN LOS JUICIOS EN QUE HUBIESE INTERVENIDO</b> .....	279
Consecuencias de la prohibición .....	280
El artículo 1361, inciso 6.º	
C. Civil .....	281
El artículo 1361, inc. 4.º .....	282
Caso de excepción .....	283
Teoría de las acciones .....	283
<b>FUNDAMENTOS JURÍDICOS DEL DERECHO SUCESORIO. SUCESIÓN DE LA FAMILIA ILEGÍTIMA</b> .....	285
I. - Fundamentos del derecho de sucesión .....	285
II. - La familia legítima y la natural .....	285
III. - El derecho hereditario en la familia ilegítima .....	286
IV. - Sucesión de los hermanos naturales .....	286
<b>EL DERECHO DE REPRESENTACIÓN EN LA LÍNEA COLATERAL</b> .....	289
I. - Fundamentos .....	289
II. - División por estirpes .....	290
III. - Historia del artículo 3561 ..	291
IV. - Legislación comparada ...	293
V. - Justificación del sistema francés .....	293
VI. - Doctrina en contrario .....	294
VII. - Jurisprudencia .....	296
<b>LA POSESIÓN HEREDITARIA Y EL DOMINIO EMINENTE DEL ESTADO</b> .....	297
I. - Posesión hereditaria .....	297
II. - Reivindicación y posesión ..	298
III. - El Estado como heredero aparente .....	299

	Pág.		Pág.
EL TUTOR DEBE ADELANTAR TODOS LOS GASTOS NECESARIOS PARA LA RENDICIÓN DE CUENTAS .....	301	VI. - Conclusiones .....	331
1. Concepto de tutela .....	301	VII. - Otras consideraciones .....	331
2. Diferencias con la patria potestad .....	301	<i>Segunda parte:</i>	
3. Concepto de las cuentas ..	301	La prescripción en la acción por devolución de fletes .....	333
4. Obligaciones del tutor ...	302	La cesión de cartas de porte ..	335
5. Carácter del artículo 462.	302	RESPONSABILIDAD CIVIL POR UN ACCIDENTE DE TRÁFICO .....	337
6. El Art. 462 y las litis expensas .....	303	I. - Delito criminal y delito civil.	337
7. La doctrina y la jurisprudencia .....	304	II. - Teoría de la culpa subjetiva .....	337
8. Sistemas romano, medieval y moderno .....	306	III. - Teoría del riesgo patrimonial .....	337
9. Fuentes del art. 462 Cód. Civil .....	306	IV. - Teoría de la indemnización.	339
10. Explicación lógica del artículo 462 .....	307	V. - El daño moral .....	339
MODIFICACIONES QUE LA LEY II.357 INTRODUCE EN NUESTRA LEGISLACIÓN. Ensayo de exégesis del artículo 9.º de dicha ley .....	309	VI. - Valor pecuniario de la vida.	339
I. - Al código Civil .....	309	<b>ESTUDIOS DE DERECHO PENAL</b>	
II. - A la ley de matrimonio civil N.º 2393 .....	314	CONCEPTO DE DELITO. - CUERPO DEL DELITO. - PRUEBA DEL MISMO .....	343
III. - Al código de Comercio ...	315	I. - Concepto de cuerpo del delito .....	343
IV. - Al Código Penal .....	316	II. - La prueba del cuerpo del delito .....	344
V. - Algunas opiniones .....	316	III. - El Código de Procedimientos .....	345
VI. - Resumen .....	320	IV. - Requisitos .....	346
PAGO DE LO INDEBIDO Y ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA .....	321	MALVERSACIÓN DE CAUDALES PÚBLICOS .....	347
I. - Pago de lo indebido .....	321	I. - El derecho custodio de la libertad .....	347
II. - Acción de <i>in rem verso</i> ...	322	II. - La función del Juez y la prisión preventiva .....	349
III. - Fundamentos de estas acciones .....	323	III. - Motivación del auto de prisión preventiva .....	349
SOBRE DEVOLUCIÓN DE FLETES POR RETARDO EN EL TRANSPORTE. (Naturaleza jurídica de la acción por devolución de fletes y prescripción de la misma) .....	325	IV. - Delito del art. 260: Malversación .....	351
<i>Primera parte:</i>		V. - Delito del art. 261: Peculado .....	352
I. - Teoría de los daños .....	326	VI. - Elementos del delito de peculado .....	353
II. - Acción por devolución de fletes .....	327	VII. - ¿Ha sido demostrada por prueba casi plena la coexistencia de estos elementos en el "sub-lite"? ...	353
III. - La cláusula penal .....	328	VIII. - El acta de exhibición .....	355
IV. - Teoría del camarista doctor Moyano López .....	328	IX. - Nulidad del acta de exhibición .....	355
V. - La jurisprudencia .....	330	X. - Consecuencias de dicha nulidad .....	357

	PÁG.		PÁG.
XI. - El delito del Art. 263 .....	358	<b>ESTUDIOS VARIOS</b>	
XII. - La voluntad criminal y el daño .....	358	VÉLEZ SÁRSFIELD, ESTILISTA DEL IDIOMA .....	371
XIII. - Petitum .....	358	ESTATUTO DEL ABOGADO .....	377
<b>CHEQUES SIN PROVISIÓN DE FONDOS Y ESTAFA .....</b>	<b>359</b>	I. - Antecedentes .....	378
I. - Elementos del delito del ar- tículo 302, C. P. ....	359	II. - Necesidad y ventajas del es- tatuto .....	378
II. - Término de 24 horas .....	360	III. - Algunas consideraciones le- gales .....	381
III. - Concurso civil .....	360	IV. - Bibliografía .....	382
IV. - Estafa .....	361	a) Proyectos sobre Colegios de Abogados .....	382
<b>PRESCRIPCIÓN DE LA REINCIDENCIA ..</b>	<b>363</b>	b) Leyes extranjeras publi- cadas en revistas argen- tinas .....	383
Comienzo del término .....	363	c) Estudios sobre la abo- gacía .....	383
Término de la prescripción de la reincidencia .....	363	d) Diversos estudios sobre ejercicio de la profesión, arancel, normas de ética, Colegios de Abogados, leyes extranjeras, etc. ..	384
Comienzo del término para prescribir la reincidencia ...	363	PROYECTO DE ESTATUTOS DEL COLEGIO DE ABOGADOS DE RÍO CUARTO ....	387
Fundamentos de la prescrip- ción .....	364	<b>Índice alfabético .....</b>	<b>403</b>
Comienzo del término de la prescripción de la reinci- dencia .....	365		
Conclusiones .....	365		
Sentencia comentada .....	366		