

ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO I

LA TEORÍA DEL PROCESO

	PÁG.
1. La teoría general del proceso como disciplina	1
2. La teoría del proceso y el derecho procesal	2
3. La relación jurídica procesal	4
4. El concepto de conflicto	5
5. Maneras de solucionar los conflictos	6
A) Autodefensa	7
B) Autocomposición	7
C) Formas híbridas de composición del conflicto	8
D) Heterocomposición	10
6. Naturaleza del derecho procesal	10
A) El derecho procesal pertenece al llamado derecho público	11
B) El derecho procesal es un derecho formal	12
C) El derecho procesal es un derecho autónomo	14
7. Unidad del derecho procesal	15
A) Corriente diversificadora	16
a) Tesis materialista	16
b) Tesis procesalista	16
c) Tesis jurisdiccionalista	18
B) Teoría unitaria	18
a) La tesis de la unidad diferenciada	18
b) Tesis de la teoría general del proceso	19
c) Tesis de la identidad funcional	19
d) Tesis de Jorge Clariá Olmedo	19
C) Intentos legisladores unitarios	20
8. Ramas en que la praxis suele dividir el derecho procesal	20
9. El objeto de la teoría del proceso	21

CAPÍTULO II

DE LA NORMA PROCESAL

1. Teoría de la norma procesal	23
2. Naturaleza de la norma procesal	23

	PÁG.
A) Hans Kelsen	24
B) Carlos Cossio	26
C) Otro precursor: Karl Binding	27
D) James Goldschmidt	27
E) Piero Calamandrei	28
F) Francesco Carnelutti	29
G) Leonardo Prieto Castro	31
H) Lino Enrique Palacio	31
I) Los nuevos: Jorge A. Clariá Olmedo	32
J) Dante Barrios de Angelis	33
K) Clemente A. Díaz	34
L) Humberto Briseño Sierra	34
LI) Los pasos de la concepción dinámica	35
M) Corolario	37
3. Los aparentes puntos de confluencia de la norma procesal con la norma sustancial	38
A) El asunto	38
B) La doctrina	39
C) Instituciones abstractas e instituciones concretas del derecho procesal	42
D) Otras instituciones de confluencia	45
E) Conclusión	47
4. Clasificación de la norma procesal	48
5. Eficacia o espacio de validez de la norma procesal	49
A) Eficacia de la norma procesal en el tiempo	49
a) Tesis de la ultraactividad de la norma derogada	50
b) Tesis de la retroactividad de la ley procesal	51
B) Eficacia de la norma procesal en el espacio. Ámbito de validez espacial ...	53
C) Otros problemas de eficacia de la ley procesal	54
D) El campo interpretativo o hermenéutica	55
6. Las lagunas procesales y su integración	59
A) El razonamiento por analogía	59
B) Argumento de mayor a menor	63
C) Argumento de menor a mayor	63
7. Manifestaciones o fuentes del derecho procesal	64
A) Fuentes directas o inmediatas	65
B) La costumbre procesal	67
C) La jurisprudencia	68
D) La doctrina procesal	72
E) Otras fuentes	74
F) El derecho histórico	74

CAPÍTULO III

LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO PROCESAL

1. Generalidades en torno a los principios del derecho procesal	75
---	----

	PÁG.
2. Introducción	77
A) La incursión del debido proceso en el ámbito de la filosofía	78
B) Las repercusiones irradiantes de las ideas constitucionales atinentes a las formas del Estado y la sociedad.....	81
a) La sociedad plural	81
b) El Estado constitucional	81
C) El derecho por principios	83
D) El llamado uso alternativo del derecho	84
E) El “Drittwirkung der Grundrechte”	84
F) El significado constitucional de la cláusula de Estado social	86
3. Fundamentos constitucionales del derecho procesal	87
A) Fundamentos republicanos del derecho procesal	88
B) Fundamentos democráticos del derecho procesal	89
a) La garantía de la preeminencia de la Constitución	90
b) La garantía del debido proceso	91
1. El principio de la bilateralidad de la audiencia	93
2. El principio del formalismo	97
4. El principio de la economía procesal	107
a) Economía financiera del proceso	107
b) Simplificación y facilitación de la actividad procesal	108
5. Principio de la moralidad	110
6. Los tipos o sistemas procesales	113
A) Tipos procesales de la organización judicial	114
a) Jueces técnicos o no técnicos	114
b) Instancia única o instancia plural	115
c) Jueces unipersonales o pluripersonales	116
B) Tipos procesales sobre los medios de expresión y las formas de comunicación	116
a) Tipo procesal oral y tipo procesal escrito	116
b) El tipo procesal público y el tipo procesal secreto	119
C) Tipos procesales sobre los poderes del juez y de las partes en la actividad procesal	121
a) El tipo procesal dispositivo	122
1. Postulado del poder de iniciativa del proceso	123
2. Postulado de la conducción del proceso	123
3. Postulado de la presentación del estado de cosas por las partes o delimitación fáctica del “thema decidendum”	123
4. El postulado de investigación	124
b) El tipo procesal inquisitivo	124
c) El sistema dispositivo en el procedimiento penal, también denominado acusatorio	125
d) El sistema inquisitivo en el procedimiento penal	126
e) El sistema mixto penal	126
7. Las reglas (máximas) procesales	129
A) La regla o máxima de la impulsión procesal	129
B) La regla o máxima de la preclusión procesal	130

C) La regla o máxima de la inmediación procesal	130
D) La regla o máxima de la adquisición procesal	131
E) Concentración	131

CAPÍTULO IV

ASPECTO HISTÓRICO

1. El proceso griego	133
2. El proceso romano	134
A) La época del "ordo iudiciarum privatorum"	134
a) El procedimiento de las acciones de la ley	135
b) El procedimiento formulario	136
c) El procedimiento penal en Roma	136
B) La "extraordinaria cognitio"	137
3. El proceso germano	138
4. El proceso romano-canónico	139
5. El proceso hispano	141
6. Síntesis del desenvolvimiento doctrinario del derecho procesal	142
A) Período primitivo	142
B) Período judicialista	143
C) Período procedimentalista	143
D) Período procesalista	144
a) Procesalismo alemán	145
b) Procesalismo italiano	145
c) En Francia	146
d) Procesalismo español	146
e) Procesalismo iberoamericano	146
7. La teoría del proceso en el derecho comparado	147
A) El proceso europeo	147
B) El proceso del "common law"	148
C) El proceso de la familia socialista	148
D) El proceso español e iberoamericano	149
8. Conclusiones	149

CAPÍTULO V

LA JURISDICCIÓN

1. Noticia previa	151
A) En el derecho romano	151
B) La concepción medieval	152
C) La concepción del Estado nacional liberal	154
D) Algunas reflexiones	155
2. Generalidades	158

3. Deslinde de la jurisdicción como función del Estado	160
4. Naturaleza de la jurisdicción	165
A) Criterio orgánico	165
B) Criterio funcional o teleológico	165
C) Criterio formal	167
5. Garantías subjetivas de la jurisdicción	167
A) Independencia	168
B) Juez legal o natural	168
C) Juez técnico	168
6. Cualidades esenciales de la jurisdicción	168
A) Unidad	168
B) Exclusividad	169
7. Formas de ejercer la jurisdicción	169
8. Manifestaciones de la jurisdicción o más propiamente competencias. Órdenes de la jurisdicción	173
A) La denominada jurisdicción penal	174
B) Las denominadas jurisdicciones sociales o magistraturas especializadas	174
C) La jurisdicción contencioso-administrativa	174
D) Jurisdicción penal militar	175
E) Jurisdicción arbitral	175
F) Jurisdicción disciplinaria	176
9. Jurisdicción contenciosa y voluntaria	176
A) Naturaleza de la jurisdicción voluntaria	178
a) La voluntaria es una jurisdicción especial	178
b) La jurisdicción voluntaria es una función administrativa	179
c) La jurisdicción voluntaria es una función especial	179
d) Conclusión	179
10. Los poderes de la jurisdicción	180
A) Elementos de la jurisdicción	180
B) El poder de decisión	181
C) El poder de ejecución o poder de "imperium"	184
D) El poder de coerción	185
E) El poder de instrumentación	185
11. Los equivalentes jurisdiccionales	185
A) El arbitraje	187
B) Conclusiones	188
12. El fallo en equidad	189
13. La organización de la jurisdicción	191
14. Reglas generales a las que responde toda organización judicial	193
A) Normatividad	193
B) Jerarquía	193
C) Sedentariedad	193
D) Permanencia	193
15. Órganos de la jurisdicción: el juez	194

CAPÍTULO VI

LA COMPETENCIA

	PÁG.
1. Generalidades	197
2. Factores de la competencia	200
A) Factor objetivo de competencia	201
B) Factor subjetivo	204
C) Competencia funcional	204
D) Competencia territorial	206
3. La competencia interna	209
4. El desplazamiento de la competencia	209
A) La denominada competencia por conexión ("forum conexitatis")	210
a) Conexidad por coordinación	211
b) Conexidad por subordinación	211
B) Conexidad en razón de la continencia de la causa	211
C) Desplazamiento de competencia por acumulación de procesos o de pretensiones	212
D) Desplazamiento por atracción	212
E) Otros casos de desplazamiento de la competencia	213
a) Recusación de los jueces	213
b) La excusación o manifestación de impedimento de los jueces	214
F) Cambio de radicación del proceso	214
5. Primacía de la competencia	214
6. La "perpetuatio iurisdictionis"	215
7. El fenómeno de la prórroga de la competencia	215
8. Caracteres de la competencia	215
A) De legalidad	215
B) De improrrogabilidad	216
C) De inmodificabilidad	216
D) De orden público	216
E) De indelegabilidad	216
9. Derogación de competencia o desplazamiento por arbitraje	216
A) Generalidades	217
B) Naturaleza del arbitraje	218
C) Objeto y sujetos del arbitramento	220
10. Competencia propia y delegada	221
A) Los sujetos de la comisión	222
B) Objeto	222
11. Otros aspectos de la competencia	223
A) Competencia acumulativa	223
B) Competencia preventiva	223

CAPÍTULO VII

EL DERECHO DE ACCIÓN

1. Introducción	225
-----------------------	-----

	PÁG.
2. La acción en el derecho romano	226
3. Principales teorías acerca de la naturaleza de la acción	227
A) Escuela clásica o monista	227
a) Démolombe	227
b) Garçonnet	227
c) Savigny	228
B) Teorías de la autonomía de la acción	228
C) La polémica Windscheid-Müther y el nacimiento de las teorías autónomas del derecho de acción	228
a) Windscheid	228
b) Theodor Müther	229
c) Réplica de Windscheid a Müther	230
D) Teorías concretas de la acción	231
a) Adolf Wach	231
b) Giuseppe Chiovenda	231
E) Antecedentes de la teoría abstracta	236
F) La Escuela abstracta	236
a) Francesco Carnelutti	236
b) Alfredo Rocco	237
c) Ugo Rocco	237
G) Otras direcciones	240
a) Köhler	240
b) Coviello	240
c) Couture	242
d) Humberto Briseño Sierra	243
4. Conclusiones	247
5. Elementos del derecho de acción	248
A) Sujetos	248
B) Objeto	249
C) Su causa-fin	249
6. El derecho de contradicción	249
7. La así denominada acción penal	250
8. Unidad	252

CAPÍTULO VIII

LA PRETENSIÓN

1. Generalidades	253
2. Estructura de la pretensión procesal	258
A) Elemento subjetivo	258
B) Elemento objetivo	258
C) La actividad	259
a) Petición	259
b) Jurídica	259
c) Fundada	260
D) La "causa petendi"	260
3. Discrepancia doctrinaria acerca de los elementos esenciales de la pretensión ..	261

A) La pretensión como solicitud exclusivamente	261
B) Otro matiz de esta corriente	263
C) La pretensión como solicitud fundada	264
D) La pretensión como solicitud fundada típica	268
E) La tipicidad de la pretensión	270
F) Recapitulación	273
4. La función de la pretensión	274
5. La pretensión procesal como objeto del proceso	274
6. La pretensión en el proceso penal	275
7. Clasificación de las pretensiones	276
8. La resistencia	277

CAPÍTULO IX

EL PROCESO

1. Generalidades	279
2. La terminología	280
3. Problemática	281
A) Teorías privatistas empiristas	283
a) Teorías contractualistas	283
b) Teorías cuasicontractualistas	284
B) La corriente publicista y teorizante	285
C) La tesis de la relación jurídica	286
D) La tesis de la situación jurídica	293
E) Teorías mixtas	296
F) La teoría de Carnelutti	296
G) El proceso como estado de ligamen	296
H) El proceso como entidad jurídica compleja	298
I) El proceso como servicio público	298
J) El proceso como reproducción jurídica de una interferencia real	298
K) El proceso como institución	299
L) El proceso como serie de actos proyectivos	300
M) Conclusiones	302
4. Fin o función del proceso	303
A) Las teorías sociológicas	303
a) Conflictos intersubjetivos puros	304
b) Conflictos entre miembros sociales	304
B) Las teorías jurídicas	306
C) Teoría existencial de Jaime Guasp Delgado	308
D) Conclusión	309
5. La clasificación del proceso	309

CAPÍTULO X

LOS PRESUPUESTOS PROCESALES

1. Generalidades	311
------------------------	-----

	PÁG.
2. Clasificación de los presupuestos procesales	317
A) Presupuestos procesales de la acción	317
B) Presupuestos procesales de la demanda, la denuncia o la querrela	318
C) Presupuestos procesales del procedimiento	319
D) Presupuestos materiales o sustanciales de la sentencia de fondo	320
3. Otras clasificaciones	320
4. El despacho saneador	322
5. Los presupuestos procesales en el derecho penal	323
6. Conclusión	325
7. El presupuesto procesal de la capacidad para ser parte	325
A) Capacidad de goce	325
B) Parte del proceso	325
C) La personalidad	326
8. El presupuesto procesal de la capacidad para comparecer en proceso	329
A) La representación legal y la capacidad de ejercicio	330
B) Capacidad procesal del imputado	332
9. La postulación para pedir	333
A) Honorarios	334
B) Agencias en derecho	334
C) Responsabilidad del apoderado	334
D) El mandato judicial	335
E) Requisitos para su eficacia	335
F) Número de apoderados	336
G) Sustitución	336
H) Facultades del apoderado	336
I) Terminación del mandato	337
10. El presupuesto procesal de la demanda en forma, o debida individualización de la pretensión	337
A) Identificación de la pretensión	340
B) Individualización y sustanciación	341
11. El presupuesto procesal del trámite adecuado	343
12. El presupuesto procesal de la no caducidad del término para proponer la pretensión	345

CAPÍTULO XI

LOS PRESUPUESTOS MATERIALES DE LA SENTENCIA
DE FONDO Y LAS DENOMINADAS
EXCEPCIONES MIXTAS

1. Generalidades	347
2. La debida acumulación de pretensiones	351
A) Teoría del proceso acumulativo	351
B) La conexidad que justifica el proceso acumulativo	353
C) La conexión material y la instrumental	356
D) Acumulación plurilateral	357

E) Acumulación bilateral u objetiva	360
F) Requisitos adicionales al de la conexidad	360
G) La no contradictoriedad entre las pretensiones	361
H) Formas de acumular pretensiones contradictorias	361
I) La indebida conformación del proceso acumulativo	364
J) La reconvencción	365
K) Conexidad en el proceso que sirve al derecho penal	367
3. El presupuesto material de la sentencia de fondo así denominado de legitimación en la causa	369
A) Regla de la legitimación	371
B) El concepto de Humberto Briseño Sierra	372
C) El criterio excepcional de legitimación	377
D) La escisión conceptual de titularidades	379
E) Consagración legal de la legitimación	380
F) Oportunidad para el estudio del presupuesto	382
4. El interés para obrar	382
A) Sustancial	384
B) Concreto	384
C) Serio	384
D) Actual	384
5. Hipótesis de legitimación extraordinaria	387
A) Los patrimonios autónomos	387
B) La herencia	389
C) La sociedad conyugal	390
D) La comunidad	391
E) La masa de bienes del quebrado y del concursado cuando se le separa de la administración de los bienes	391
F) Curaduría de los bienes del ausente	392
G) Curaduría de los bienes del que esté por nacer	392
H) Los bienes secuestrados	392
I) Litisconsorcio necesario	393
J) Sustitución procesal	396
6. Las denominadas excepciones de <i>litis finitae</i>	397
A) La cosa juzgada	397
B) La transacción	397
C) El desistimiento o la renuncia del derecho	398
D) La conciliación	398
7. Otras de las denominadas excepciones mixtas	398
A) La <i>litis pendientiae</i> o pleito pendiente	398
B) Ausencia de prejudicialidad	399
C) Ausencia de pacto arbitral	399
8. Las denominadas defensas temporales	400
9. Los presupuestos de la sentencia favorable, también denominados elementos axiológicos de la pretensión	400

CAPÍTULO XII

INTERVENCIÓN DE TERCEROS

	PÁG.
1. La intervención provocada o forzada	405
A) La cita en garantía	405
B) La denuncia del litigio	407
C) El llamamiento en garantía	408
D) Llamamiento “ex officio”	411
E) La “laudatio” o “nominatio auctoris”	412
2. Intervención voluntaria	414
A) Intervención principal	415
B) Intervención adhesiva	419
C) Conclusiones	428

CAPÍTULO XIII

LA RESISTENCIA A LA PRETENSIÓN

1. Introducción	429
2. Posibles actitudes del demandado	431
A) La contumacia es conducta omisiva	433
B) Actitudes positivas	435
C) Actitudes negativas	438
3. Los defectos de forma del proceso	441
4. Las excepciones previas	443
5. La impugnación por nulidad	444
6. La sentencia inhibitoria	446
7. Las excepciones de fondo o excepciones sustanciales	447
8. La excepción en el proceso penal	448
9. De la llamada excepción reconventional	448
10. Figuras anómalas	450

CAPÍTULO XIV

LOS ACTOS JURISDICCIONALES

1. La actividad procesal	453
2. Las situaciones jurídicas procesales	455
A) El derecho subjetivo	458
B) El poder	459
C) La obligación	459
D) La facultad	459
E) La protección del mero interés	459
F) El deber	459
G) El poder-deber	459

H) La carga	460
I) La sujeción	460
3. Los actos procesales	460
4. Actos y contratos procesales. El negocio jurídico procesal	463
5. Estructura del acto procesal	463
A) Sujetos	464
B) La forma de los actos procesales	465
C) Contenido de los actos procesales	466
6. Clasificación de los actos procesales	466
A) Desde el punto de vista subjetivo	466
B) Por su objeto	468
C) Por su origen	468
7. Valoración de los actos procesales	469
8. Defectos de los actos procesales	469
9. La teoría de las nulidades procesales	470
A) Los sistemas en lo que concierne a las nulidades procesales	471
10. El debido proceso legal	476
11. El derecho de defensa	476
12. La legalidad de las formas	478
13. La nulidad absoluta y la nulidad relativa en el derecho procesal	479
14. La falta de competencia como causal de nulidad	480
15. Los principios que orientan la declaratoria de las nulidades y su convalidación	481
A) Principio de la especificidad	482
B) Principio de la trascendencia	482
C) Principio de protección	483
D) Principio de convalidación	483
E) Principio de la naturaleza residual de las nulidades	484
16. El tiempo en la actividad procesal	484
17. El incidente	485
18. Providencia del juez	486
19. La sentencia	489
A) Primer problema	491
B) Segundo problema	492
20. Firmeza de las providencias	495
21. Ejecución de las providencias	495

CAPÍTULO XV

LA COSA JUZGADA

1. Generalidades	497
2. La problemática de la sentencia injusta	499
3. Corolario	503
4. La cosa juzgada y el proceso jurisdiccional	505
5. Límites del caso juzgado	510
A) Límites subjetivos de la cosa juzgada	511

B) Límites objetivos	514
6. Exordio	515

CAPÍTULO XVI

TEORÍA DE LA ACCIÓN DE TUTELA

1. Deslinde del instituto	517
2. Los derechos constitucionales fundamentales como objeto de la tutela	519
3. Naturaleza del mecanismo de la tutela	522
4. Otras concepciones acerca de la naturaleza de la tutela	529
5. Puntualización en torno al proceso jurisdiccional	531
6. La tutela es una instancia de querrela constitucional	532
7. El objeto del procedimiento: el acto reclamado	533
8. El fallo de la tutela	541
9. Conclusión	543

CAPÍTULO XVII

LOS RECURSOS

1. Nociones generales	545
2. Los recursos	550
3. Principios que regulan el sistema impugnativo	552
A) Finalidad y fundamento de la impugnación	552
B) El doble grado de jurisdicción	552
C) La personalidad de los medios impugnativos	553
D) Principios que restringen la actividad impugnativa	553
4. Los diferentes recursos	554
A) El recurso de reposición	554
B) Súplica	554
C) Apelación	555
D) La queja	557
E) Los recursos extraordinarios	557
Índice de autores	561
Índice de materias	565