

345.926

M878

3a ed/1983

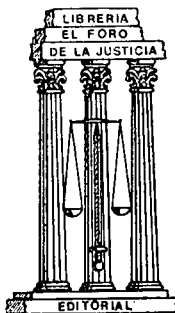
EJ. 3

HUMBERTO MURCIA BALLEEN

Magistrado de la Corte Suprema de Justicia

# RECURSO DE CASACION CIVIL

*Tercera edición*



Librería El Foro de la Justicia  
Bogotá - Colombia  
1 9 8 3

# INDICE GENERAL

## Parte Primera

### LOS ASPECTOS GENERALES DE LA CASACION COMO RECURSO

	Pág.
<b>I - INTRODUCCION</b>	
1. Justificación de la Casación como medio impugnativo de la sentencia .....	3
2. Los litigios y su terminación .....	7
3. Los recursos .....	8
a) Concepto .....	8
b) Fundamentos .....	10
c) Naturaleza .....	11
d) Clases .....	12
4. Recursos ordinarios y extraordinarios .....	12
5. Semejanzas entre los recursos ordinarios y extraordinarios .....	15
a) Interés .....	15
b) Oportunidad .....	16
c) Providencias judiciales .....	16
6. Diferencias entre los recursos ordinarios y extraordinarios .....	17
a) Limitación de motivos o causales .....	17
b) Actividad jurisdiccional .....	18
7. La casación y la revisión .....	18
a) Semejanzas .....	18
b) Diferencias .....	19
8. Los recursos según sus efectos procesales .....	20
9. Recursos negativos y positivos .....	21
<b>II - NATURALEZA DE LA CASACION</b>	
1. Sus limitaciones .....	25
2. En Colombia también es recurso limitado .....	26
a) Sentencias .....	26
b) Causales y motivos .....	27
c) Actividad del juez .....	27
3. La casación es recurso y no acción independiente .....	29
4. La casación no es tercera instancia .....	31
5. Algunas críticas al principio tradicional de la casación .....	36
6. La casación "per saltum" no es una segunda instancia del proceso .....	38

	Pág.
<b>III - FINES Y CARACTERISTICAS DE LA CASACION</b>	
1. La tutela del derecho objetivo y la unificación de la jurisprudencia	41
2. Transformación histórica de los fines	42
3. Fin público	43
4. Fin privado	46
5. El recurso en interés de la ley	50
6. Los rasgos peculiares del recurso	54
a) Interés público	54
b) Recurso extraordinario	55
c) Recurso limitado	55
d) Recurso formalista	56
e) No es recurso de instancia	58
f) Recurso de efecto devolutivo	59
g) No siempre es recurso positivo	60
h) Fin renovador	60

## Parte Segunda

### LA HISTORIA DE LA CASACION Y DERECHO COMPARADO

<b>I - ANTECEDENTES REMOTOS</b>	
1. Origen de la casación	65
2. En el derecho romano	67
3. La querella "nullitatis insanabilis"	68
4. En el derecho germánico	69
<b>II - LA CASACION FRANCESA. SU EVOLUCION HISTORICA</b>	
1. Prenotandos	71
2. Historia y función del recurso	71
a) El recurso ante el consejo del rey	72
b) El recurso ante el tribunal de casación	73
c) El recurso ante la Cour de Cassation	75
1º La conquista de su soberanía	75
2º La ampliación de su poder de control	76
3º La conquista de un procedimiento rápido	77
3. Organización de la Corte de Casación	77
4. Pluralidad de Salas	78
<b>III - LA CASACION FRANCESA. RASGOS MAS SOBRESALIENTES</b>	
1. Decisiones susceptibles de casación	81
2. Legitimación para recurrir	82
3. Objeto de la casación	83
4. Casos o causales de casación	93
a) Violación de la ley	84
b) La incompetencia	85
c) Exceso de poder	85
d) La inobservancia de formas de procedimiento	85
5. Formas de violación de la ley	86
a) Falta de aplicación	86

	Pág.
b) La aplicación indebida .....	86
c) La interpretación errónea .....	87
6. El procedimiento ante la Corte de Casación .....	87
a) Procedimiento ordinario .....	87
b) Procedimientos especiales .....	88
7. Los fallos de la Corte de Casación .....	89
8. El procedimiento de reenvío .....	89
9. Efecto no suspensivo del recurso .....	91
<b>IV - LA CASACION EN ITALIA</b>	
1. Su evolución histórica .....	93
2. El Código de Procedimiento de 1865 .....	94
3. La Corte de Casación .....	95
4. Algunos aspectos de la casación italiana .....	96
a) Decisiones susceptibles de impugnación .....	96
b) Motivos de casación .....	97
c) El procedimiento ante la Suprema Corte .....	98
d) El contrarecurso .....	99
e) La decisión del recurso .....	100
f) El procedimiento de reenvío .....	101
g) El efecto devolutivo del recurso .....	101
<b>V - LA CASACION EN ESPAÑA. EVOLUCION HISTORICA Y CARACTERISTICAS</b>	
1. Antecedentes remotos .....	103
2. El Tribunal Supremo de Justicia .....	104
3. Notas distintivas de la casación española .....	105
a) Interés público .....	105
b) Recurso no extraordinario .....	106
c) Casación por errónea apreciación de pruebas .....	107
d) Eliminación del sistema de reenvío .....	108
<b>VI - LA CASACION EN ESPAÑA. TRAMITE Y DECISION DEL RECURSO</b>	
1. Observación general .....	111
2. La fase de preparación .....	112
3. La fase de interposición .....	114
4. La fase de admisión .....	115
5. La fase de sustanciación .....	119
6. La fase de decisión .....	120
<b>VII - LA CASACION EN ALEMANIA</b>	
1. Su origen y evolución histórica .....	121
2. Características de la casación civil en Alemania .....	122
a) Decisiones recurribles .....	123
b) Objeto del recurso .....	124
c) Apreciación de hechos .....	124
d) Interposición y motivación del recurso .....	125
e) Examen previo de admisibilidad .....	125
f) La decisión del tribunal de casación .....	126

	Pág.
VIII - LA CASACION EN AMERICA	
1. Prenotandos .....	129
Sección primera. La casación en Uruguay	
2. Su evolución histórica .....	130
3. Providencias recurribles .....	131
4. Causales de casación .....	132
5. Interposición del recurso .....	133
6. Examen previo de admisibilidad .....	133
7. La sentencia de casación .....	134
Sección segunda. La casación en Venezuela	
8. Su evolución histórica .....	135
9. Decisiones susceptibles de casación .....	135
10. Motivos del recurso .....	136
11. Apreciación de hechos .....	137
12. Interposición del recurso .....	138
13. La admisión del recurso .....	138
14. Formalización del recurso .....	138
15. Sentencia de casación y reenvío .....	139
Sección tercera. La casación en Argentina	
16. En el orden local o provincial .....	139
17. En el orden nacional .....	143
Sección cuarta. La casación en Colombia	
18. El nacimiento de la casación .....	144

### Parte Tercera

## LA CASACION CIVIL EN COLOMBIA

I - DECISIONES SUSCEPTIBLES DE SER IMPUGNADAS	
EN CASACION	
1. Naturaleza de ellas .....	149
2. Un radical cambio jurisprudencial .....	150
3. Reiteración jurisprudencial de la novísima doctrina .....	164
4. Vacilación de la jurisprudencia .....	172
5. Derecho comparado y conclusión .....	173
6. Sentencias recurribles en casación .....	174
7. Naturaleza de los procesos .....	176
8. Casación "per saltum". Derecho comparado .....	177
9. Procesos sobre propiedad marcaría .....	178
10. Sentencias proferidas en procesos de trámite inadecuado .....	180
11. De algunas sentencias que por su contenido requieren técnica especial para impugnarse en casación .....	184
a) Sentencia inhibitoria .....	184
b) Sentencia aprobatoria de la partición .....	189
II - LEGITIMACION PARA RECURRIR EN CASACION	
1. Prenotandos .....	199
2. Primero: Partes en el proceso .....	200
a) Demandante y demandado .....	200
b) Terceros intervinientes .....	201

	Pág.
c) Ministerio público .....	206
d) El sustituto procesal .....	207
3. Segundo: El perjuicio .....	208
a) El agravio al recurrente debe aparecer en la parte resolutiva del fallo .....	210
b) Del perjuicio causado por algunas sentencias .....	212
c) La sentencia totalmente confirmatoria .....	212
d) Sentencias proferidas en grado de consulta .....	214
e) Sentencias que deciden pretensiones acumuladas .....	215
f) Sentencia inhibitoria .....	217
g) La condena en costas .....	217
h) Efectos de la casación interpuesta por un litisconsorte .....	218
<b>III - CUANTIA PARA LA CASACION</b>	
1. La cuantía de la demanda .....	221
2. La cuantía del interés para recurrir en casación .....	224
3. Casación del litigante cuyo interés es inferior a trescientos mil pesos .....	227
4. Justiprecio de la cuantía del recurso .....	229
5. Cuantía del recurso en casos de acumulación .....	235
6. La sentencia en procesos que versan sobre el estado civil .....	237
7. A la Corte le está vedado inadmitir el recurso de casación por motivo de la cuantía .....	239
<b>IV - MOTIVOS DE CASACION</b>	
1. Su carácter taxativo .....	243
Sección primera. Errores del juez en la aplicación de la ley .....	244
2. Errores "in judicando" .....	248
3. Los yerros de valoración probatoria .....	251
4. Los errores "in judicando" deben reflejarse en la parte resolutiva de la sentencia .....	251
5. Errores "in procedendo" .....	253
Sección segunda. Causales de casación .....	254
6. Causales y cargos en casación .....	256
7. Autonomía de las causales .....	258
8. Clasificación de las causales .....	259
9. Errores del juez y las causales para su corrección en este recurso .....	261
10. Independencia de los cargos .....	261
11. En casación no hay cargos subsidiarios de otros .....	263
<b>V - CAUSAL PRIMERA</b>	
1. Norma de derecho sustancial .....	265
2. Historia legislativa .....	265
3. Requisitos .....	267
4. Norma de derecho sustancial .....	268
5. Concepto de norma de derecho sustancial .....	268
6. Disposiciones nacionales que tienen categoría de norma de derecho sustancial .....	275
a) Violación de los preceptos constitucionales .....	276
b) Violación de decretos con fuerza de ley .....	278
c) Decretos reglamentarios .....	278

	Pág.
d) Normas jurídicas no nacionales .....	279
e) Violación de la ley extranjera .....	279
f) Violación de la ley canónica .....	281
g) Violación de tratados internacionales .....	282
h) Leyes derogadas .....	282
i) Violación de la costumbre .....	284
j) Violación de los principios generales de derecho .....	287
7. Derecho comparado y conclusión .....	289
<b>VI - CAUSAL PRIMERA. CONCEPTOS DEL QUEBRANTO DE LA NORMA SUSTANCIAL</b>	
1. ¿Qué es la violación del derecho sustancial? .....	291
2. ¿Qué es concepto de violación? .....	292
3. Conceptos o especies de la infracción .....	293
4. Algunas críticas a la clasificación trimembre .....	295
5. Falta de aplicación .....	299
6. Aplicación indebida .....	303
7. Interpretación errónea .....	306
8. Incompatibilidad de los conceptos de violación .....	309
9. Algunas reglas de técnica atinentes al concepto de violación .....	310
10. Derecho comparado y conclusión .....	313
<b>VII - CAUSAL PRIMERA. VIOLACION DIRECTA E INDIRECTA DE LA NORMA JURIDICA SUSTANCIAL</b>	
1. Observación previa .....	315
Sección primera. Violación directa.	
2. ¿Cuándo se produce? .....	318
3. Error sobre la existencia o validez de la norma .....	319
4. Error sobre el significado de la norma .....	319
5. Error de relación entre el hecho concreto y el que la ley considere hipotético .....	320
6. Actividad del recurrente en la acusación por vía directa .....	321
Sección segunda. Violación indirecta.	
7. Qué se entiende por violación indirecta de la norma jurídica sustancial .....	324
8. Actividad del recurrente en la acusación por vía indirecta ..	326
9. El tema de los hechos en casación .....	327
10. Soberanía del juez de instancia en la apreciación de las pruebas .....	330
11. Algunas reglas de técnica relacionadas con las dos vías de violación de la ley .....	331
12. Derecho comparado y conclusión .....	341
<b>VIII - CAUSAL PRIMERA. ERRORES DE APRECIACION PROBATORIA</b>	
1. Sus clases .....	343
Sección primera. Error de hecho .	
2. Casos en que se presenta .....	345
3. Requisitos .....	348
Sección segunda. Error de derecho.	
4. ¿En qué consiste? .....	356
5. Casos en que se presenta .....	357

	Pág.
6. También debe ser trascendente .....	364
7. La apreciación de las pruebas en conjunto .....	365
8. Algunas reglas de técnica para denunciar los dos errores de apreciación probatoria .....	369
<b>IX - CAUSAL PRIMERA. MANERA DE ATACAR LA APRECIACION DE LOS MEDIOS DE PRUEBA.</b>	
1. Observación previa .....	379
2. Interpretación de la demanda introductoria del proceso .....	379
3. Interpretación de la contestación a la demanda .....	383
4. Interpretación de los contratos .....	384
5. Apreciación de la confesión .....	389
6. Apreciación de testimonios .....	394
7. Aplicación de presunciones legales .....	398
8. Apreciación de indicios .....	399
9. Apreciación del dictamen pericial .....	400
10. Apreciación de la inspección judicial .....	402
<b>X - CAUSAL PRIMERA. MEDIOS NUEVOS EN CASACION</b>	
1. Cuestiones de derecho y de hecho .....	403
2. Cuestiones nuevas en casación .....	405
3. La calificación de los hechos es cuestión jurídica .....	410
4. Concepto de "medio nuevo" .....	411
5. Razones para desechar los medios nuevos en casación .....	413
6. Casos en que no se presentan medios nuevos .....	415
7. Condiciones de admisibilidad en casación del medio de puro derecho .....	417
8. Casos de medios nuevos .....	418
9. Críticas a la teoría de los medios nuevos .....	422
<b>XI - CAUSAL SEGUNDA. INCONGRUENCIA</b>	
1. Historia legislativa .....	423
2. Los límites de la sentencia .....	425
3. Principio de la congruencia o consonancia del fallo .....	430
4. El fundamento de la incongruencia como causal de casación .....	431
5. La "plus petitio" y la incongruencia .....	433
6. Naturaleza de la causal de incongruencia .....	433
7. Cómo se determina la incongruencia .....	436
8. Vacilación de esta jurisprudencia .....	446
9. Las decisiones oficiosas del juez y la inconsonancia .....	447
a) Resolución sobre peticiones implícitas .....	448
b) Sentencia inhibitoria .....	449
c) Resolución sobre excepciones de mérito .....	451
10. No hay incongruencia en el fallo absolutorio .....	454
11. La incongruencia en el caso de acumulación de pretensiones .....	456
12. Algunas reglas de técnica para alegar la causal segunda de casación .....	461
13. Derecho comparado y conclusión .....	463

<b>XII - CAUSAL TERCERA. DISPOSICIONES CONTRADICTORIAS DE LA SENTENCIA</b>		Pág.
1. Historia legislativa .....		467
2. Fundamento como causal de casación .....		468
3. Naturaleza de la causal y la cosa juzgada .....		471
4. La contrariedad debe existir en la parte resolutive de la sentencia .....		475
5. Derecho comparado y conclusión .....		479
<b>XIII - CAUSAL CUARTA. LA "REFORMATIO IN PEJUS"</b>		
1. Fundamento y concepto de esta causal de casación .....		481
2. Historia jurisprudencial .....		486
3. Naturaleza de la causal .....		487
4. Prohibitivo de la "reformatio in pejus" .....		488
5. La no reformatión en perjuicio también es aplicable en casación .....		489
6. Derecho comparado y conclusión .....		490
<b>XIV - CAUSAL QUINTA. NULIDAD PROCESAL</b>		
1. Su fundamento jurídico .....		491
2. Carácter taxativo de las nulidades procesales .....		492
3. Improcedencia de la llamada nulidad constitucional .....		493
4. Nulidades procesales alegables en casación .....		495
a) Falta de jurisdicción .....		495
b) Falta de competencia .....		497
c) Usurpación de competencia .....		498
d) Actuación en proceso interrumpido o suspendido .....		501
e) Omisión de los términos de pruebas o de alegar .....		503
f) Trámite inadecuado .....		505
g) Indevida representación de las partes .....		508
h) Falta de notificación del demandado .....		510
i) Falta o defectuosa notificación o emplazamiento de quienes deben ser citados como parte .....		511
j) Nulidad originada en la sentencia .....		514
5. Algunas reglas de técnica para alegar la causal quinta de casación .....		516
<b>XV - INTERPOSICION Y CONCESION DEL RECURSO</b>		
1. Juez competente .....		519
2. Oportunidad para proponer la casación .....		520
3. Modos de interponer la casación .....		525
4. Concesión o denegación del recurso .....		526
5. Ejecución provisional de la sentencia recurrida en casación ..		528
6. Juez competente para declarar desierto el recurso, por el no suministro de lo necesario para copias .....		533
7. Otro cambio jurisprudencial importante .....		537
8. Reiteración de esta jurisprudencia .....		541
9. Acumulación de pretensiones patrimoniales a las del estado civil .....		542
10. La ejecución provisional ante la prosperidad del recurso ...		543

	Pág.
11. Recurso de queja .....	543
12. Derecho comparado y conclusión .....	547
<b>XVI - EL PROCEDIMIENTO EN CASACION</b>	
1. Observación previa .....	549
Sección primera. Tramitación del recurso.	
2. Admisión .....	549
3. Traslado para la demanda .....	554
4. Deserción del recurso .....	556
5. Desistimiento del recurso .....	559
6. Presentación de la demanda de casación .....	559
7. Traslado al opositor .....	564
8. Audiencia .....	565
9. Incidentes en casación .....	566
a) Nulidad .....	566
b) Amparo de pobreza .....	567
c) Reconstrucción de expedientes .....	567
d) Retención de expedientes .....	567
e) Suspensión e interrupción del proceso .....	568
10. Derecho comparado y conclusión .....	569
<b>XVII - EL PROCEDIMIENTO EN CASACION</b>	
Sección segunda. Fundamentación del recurso.	
1. Concepto y finalidad .....	571
2. La demanda de casación .....	573
3. Requisitos formales de la demanda .....	577
4. Requisitos de técnica .....	581
5. Corrección y adición de la demanda de casación .....	584
6. Interpretación de la demanda .....	586
7. Derecho comparado y conclusión .....	588
<b>XVIII - EL PROCEDIMIENTO EN CASACION</b>	
Sección tercera. La decisión del recurso.	
1. Los fallos de la Corte de Casación .....	591
2. Estructura formal de la sentencia de casación .....	593
3. Examen de las causales .....	594
4. Casación parcial .....	596
5. Ratificación doctrinaria .....	597
6. La "reformatio in pejus" en casación .....	597
7. Caso de abstención .....	598
8. Efectos de los fallos de casación .....	599

### Parte Cuarta

#### LAS COMPLEJIDADES DE LA CASACION Y SUS CRITICAS

1. Advertencia previa .....	607
2. Atribuciones de la Corte de Casación y carácter limitativo del recurso .....	608

	Pág.
3. El formalismo de la casación .....	614
a) En Francia .....	614
b) En España .....	616
c) En otros países .....	618
4. Algunas críticas al formalismo de la casación .....	619
5. En Colombia también se critica el formalismo de la casación .....	627
6. Nuestro concepto .....	630