

**HUMBERTO MURCIA BALLÉN**  
Ex-Magistrado de la Corte Suprema de Justicia

# **RECURSO DE CASACIÓN CIVIL**

Sexta edición



Ediciones Jurídicas  
**GUSTAVO IBAÑEZ**

## CONTENIDO

Prólogo del autor .....	19
-------------------------	----

### PARTE PRIMERA

#### LOS ASPECTOS GENERALES DE LA CASACIÓN COMO RECURSO

I	INTRODUCCIÓN .....	25
	1. Justificación de la casación como medio impugnativo de la sentencia .....	25
	2. Los litigios y la necesidad de su terminación .....	30
	3. Los recursos .....	32
	a) Concepto .....	32
	b) Fundamentos .....	34
	c) Naturaleza .....	35
	d) Clases .....	37
	4. Recursos ordinarios y extraordinarios .....	37
	5. Semejanzas entre los recursos ordinarios y extraordinarios .....	39
	a) Interés .....	40
	b) Oportunidad .....	40
	c) Providencias judiciales .....	41
	6. Diferencias entre los recursos ordinarios y extraordinarios .....	41
	a) Limitación de motivos o causales .....	41
	b) Actividad jurisdiccional .....	42
	7. La casación y la revisión .....	43
	a) Semejanzas .....	43
	b) Diferencias .....	44
	8. Los recursos según sus efectos procesales .....	45
	9. Recursos positivos y negativos .....	47
II	NATURALEZA DE LA CASACIÓN .....	49
	1. Sus limitaciones .....	49
	2. En Colombia la casación ha sido y hoy continúa siendo un recurso limitado ..	51
	a) Sentencias .....	52
	b) Causales y motivos .....	53
	c) Actividad del juez .....	54
	3. La casación es recurso y no acción independiente .....	57
	4. La casación no es tercera instancia .....	58
	5. La casación y la apelación, según jurisprudencia reciente .....	64
	6. Algunas críticas al principio tradicional de la casación .....	67

	7. La casación <i>per saltum</i> no es una segunda instancia del proceso .....	69
III	FINES Y CARACTERÍSTICAS DE LA CASACIÓN .....	73
	1. La tutela del derecho objetivo y la unificación de la jurisprudencia .....	73
	2. Transformación histórica de los fines .....	75
	3. Fin público .....	76
	4. Fin privado .....	79
	5. El recurso en interés de la ley .....	83
	6. Los rasgos peculiares del recurso .....	87
	a) Interés público .....	87
	b) Recurso extraordinario .....	88
	c) Recurso limitado .....	90
	d) Recurso formalista .....	91
	e) No es recurso de instancia .....	94
	f) Recurso de afecto devolutivo .....	95
	g) No siempre es recurso positivo .....	95
	h) Fin renovador .....	96

## PARTE SEGUNDA

### LA HISTORIA DE LA CASACIÓN Y DERECHO COMPARADO

I	ANTECEDENTES REMOTOS .....	101
	1. Origen de la casación .....	101
	2. En el derecho romano .....	103
	3. La querella <i>nullitatis insanabilis</i> .....	104
	4. En el derecho germánico .....	105
II	LA CASACIÓN FRANCESA .....	107

#### SECCION PRIMERA SU EVOLUCIÓN HISTÓRICA

	1. Prenotandos .....	107
	2. Historia y función del recurso .....	108
	a) El recurso ante el Consejo del Rey .....	108
	b) El recurso ante el Tribunal de Casación .....	109
	c) El recurso ante la Cour de Cassation .....	111
	1º La conquista de su soberanía .....	111
	2º La ampliación de su poder de control .....	112
	3º La conquista de un procedimiento rápido .....	113
	3. Organización de la Corte de Casación .....	113
	a) <i>Le premier president</i> .....	113
	b) Los presidentes de sala .....	114
	c) Los consejeros .....	114
	d) Consejeros referendaires .....	114
	4. Pluralidad de salas .....	115
III	LA CASACIÓN FRANCESA (continuación) .....	117

SECCIÓN SEGUNDA  
*SUS RASGOS MÁS SOBRESALIENTES*

1. Decisiones susceptibles de casación .....	117
2. Legitimación para recurrir .....	118
3. Objeto de la casación .....	119
4. Casos o causales de casación .....	120
a) Violación de la ley .....	120
b) La incompetencia .....	121
c) Exceso de poder .....	121
d) La inobservancia de formas de procedimiento .....	122
e) Fallos o decisiones contradictorios .....	122
5. Formas de violación de la ley .....	122
a) Falta de aplicación .....	122
b) La aplicación indebida .....	123
c) La interpretación errónea .....	123
6. El procedimiento ante la Corte de Casación .....	124
a) Procedimiento ordinario .....	124
b) Procedimientos especiales .....	125
7. Los fallos de la Corte de Casación .....	125
8. El procedimiento de reenvío .....	126
9. La sustentación del recurso .....	127
10. Efecto no suspensivo del recurso .....	128
IV LA CASACIÓN EN ESPAÑA .....	131

SECCIÓN PRIMERA  
*SU EVOLUCIÓN HISTÓRICA Y CARACTERÍSTICAS*

1. Antecedentes remotos .....	131
2. El Tribunal Supremo de Justicia .....	132
3. Las reformas de 1984 y posteriores - La Ley 1ª de 2000 .....	133
4. Algunas notas distintivas de la casación española .....	134
a) Interés público .....	134
b) Recurso extraordinario .....	135
c) Casación por errónea apreciación de pruebas .....	136
d) Eliminación del sistema de reenvío .....	136
5. Principios procesales aplicables a la casación española .....	137
V LA CASACIÓN EN ESPAÑA (Continuación) .....	139

SECCIÓN SEGUNDA  
*TRÁMITE Y DECISIÓN DEL RECURSO*

1. Observación general .....	139
2. Fase de la preparación del recurso .....	140
3. La fase de interposición .....	141

4.	La fase de sustanciación .....	142
5.	Fase de la decisión del recurso .....	142
VI	LA CASACIÓN EN ALGUNOS PAÍSES DE AMÉRICA .....	143
1.	Observación liminar .....	143
2.	La casación en Uruguay .....	144
3.	La casación en Venezuela .....	145
4.	La casación en Ecuador .....	147
5.	La casación en Argentina .....	147
6.	El nacimiento de la casación en Colombia .....	148

### PARTE TERCERA

## LA CASACIÓN CIVIL EN COLOMBIA

I	DECISIONES SUSCEPTIBLES DE SER IMPUGNADAS EN CASACIÓN .....	153
1.	Naturaleza de ellas .....	153
2.	Un radical cambio jurisprudencial .....	155
3.	Reiteración jurisprudencial de la novísima doctrina .....	168
4.	Vacilación de la jurisprudencia .....	176
5.	Retorno a la jurisprudencia tradicional .....	177
6.	Derecho comparado y conclusión .....	179
7.	Sentencias recurribles en casación .....	179
a)	Según la cuantía del negocio .....	180
b)	Casos en que no considera la cuantía .....	180
8.	El Decreto 522 de 1988 y su incidencia jurisprudencial, a la sazón en el artículo 366 del C. de P.C. ....	184
9.	Naturaleza de los procesos .....	183
10.	Sentencias irrecorribles en casación .....	185
11.	Casación <i>per saltum</i> . Derecho comparado .....	186
12.	Procesos sobre propiedad marcaria .....	188
13.	Sentencias proferidas en procesos de trámite inadecuado .....	191
14.	De algunas sentencias que por su contenido requieren técnica especial para impugnarse en casación .....	194
a)	Sentencia inhibitoria .....	194
b)	Sentencia aprobatoria de la partición .....	199
15.	Algunas jurisprudencias en torno a la admisibilidad del recurso de casación .....	209
II	LEGITIMACIÓN PARA RECURRIR EN CASACIÓN .....	213
1.	Prenotandos .....	213
2.	Primero: partes en el proceso .....	214
a)	Demandante y demandado .....	214
b)	Terceros intervinientes .....	216
c)	Ministerio Público .....	221
d)	El sustituto procesal .....	222
e)	Defensor de familia .....	223

3.	Jurisprudencias sobre partes e intervinientes procesales con legitimación para recurrir en casación .....	223
a)	Necesario .....	223
b)	Voluntario .....	224
c)	Intervención adhesiva .....	224
d)	Intervención <i>ad-excludendum</i> .....	224
e)	Ministerio Público .....	225
f)	El Fiscal .....	225
g)	El representado por curador <i>ad-litem</i> .....	225
h)	Defensor de familia .....	225
4.	Segundo: el perjuicio .....	225
a)	¿Cómo debe entenderse este agravio? .....	228
b)	El agravio al recurrente debe aparecer en la parte resolutive del fallo ....	229
c)	Del perjuicio causado por algunas sentencias .....	231
d)	La sentencia totalmente confirmatoria .....	231
e)	Sentencias proferidas en grado de consulta .....	233
f)	Sentencias que deciden pretensiones acumuladas .....	235
g)	Sentencia inhibitoria .....	236
h)	La condena en costas .....	237
i)	Efectos de la casación interpuesta por un litisconsorte .....	238
III	CUANTÍA PARA CASACIÓN .....	241
1.	La cuantía de la demanda .....	241
2.	La cuantía del interés para recurrir en casación .....	245
3.	Casación del litigante cuyo interés es inferior al indicado como límite mínimo de cuantía para este recurso .....	247
4.	Justiprecio de la cuantía del recurso .....	249
5.	Improcedencia del justiprecio pericial de esta cuantía .....	254
6.	Cuantía del recurso en casos de acumulación .....	255
7.	La sentencia en procesos que versan sobre el estado civil .....	258
8.	A la Corte le está vedado inadmitir el recurso de casación por motivo de la cuantía .....	260
9.	Algunas jurisprudencias sobre avalúo pericial del interés para recurrir en casación .....	261
IV	MOTIVOS DE CASACIÓN .....	263
1.	Carácter taxativo .....	263

## SECCION PRIMERA

*ERRORES DEL JUEZ EN LA APLICACIÓN DE LA LEY*

2.	Errores “in <i>judicando</i> ” .....	268
3.	Los yerros de valoración probatoria .....	271
4.	Los errores “in <i>judicando</i> ” deben reflejarse en la parte resolutive de la sentencia .....	272
5.	Errores “in <i>procedendo</i> ” .....	274

SECCIÓN SEGUNDA  
*CAUSALES DE CASACIÓN*

	6. Causales y cargos en casación .....	276
	7. Autonomía e independencia de las causales y de los cargos .....	279
	8. Clasificación de las causales .....	282
	9. Errores del juez y las causales para su corrección en este recurso .....	283
	10. En casación no hay cargos subsidiarios de otros .....	285
	11. Algunas jurisprudencias recientes en torno a las causales de casación .....	286
V	CAUSAL PRIMERA .....	289
	1. Observación liminar .....	289
	2. Historia legislativa .....	289
	3. Requisitos de la causal primera de casación .....	291
	4. Norma de derecho sustancial .....	293
	5. Concepto de norma sustancial .....	294
	6. Dos rectificaciones jurisprudenciales .....	301
	7. Disposiciones nacionales que tienen categoría de norma de derecho sustancial .....	303
	a) Violación de los preceptos constitucionales .....	303
	b) Violación de decretos con fuerza de ley .....	306
	c) Leyes interpretativas .....	307
	d) Decretos reglamentarios .....	307
	e) Normas jurídicas no nacionales .....	308
	f) Violación de la ley extranjera .....	308
	g) Violación de la ley canónica .....	310
	h) Violación de tratados internacionales .....	311
	i) Leyes derogadas .....	312
	j) Violación de la costumbre .....	314
	k) Violación de los principios generales de derecho .....	316
	8. Derecho comparado y conclusión .....	317
VI	CAUSAL PRIMERA (Continuación)	
	CONCEPTOS DEL QUEBRANTO DE LA NORMA SUSTANCIAL .....	319
	1. ¿Qué es la violación del derecho sustancial? .....	319
	2. ¿Qué es concepto de violación? .....	320
	3. Conceptos o especies de la infracción .....	322
	4. Algunas críticas a la clasificación trimembre .....	324
	5. Falta de aplicación .....	327
	6. Aplicación indebida .....	331
	7. Interpretación errónea .....	334
	8. Incompatibilidad de los conceptos de violación .....	337
	9. La eliminación legal de las especies de violación de la norma jurídica sustancial .....	339
	10. Algunas reglas de técnica atinentes al concepto de violación .....	341
	a) La expresión del concepto de la violación no es requisito formal de la demanda .....	341

b)	La indicación del concepto idóneo sí es requisito de prosperidad del recurso .....	342
c)	Frente a las mismas normas, por ser excluyentes es improcedente alegar simultáneamente dos o tres formas de quebranto .....	343
d)	Acusación sucesiva de la norma por conceptos diferentes .....	344
e)	Frente a normas distintas, casos hay en los que deben invocarse simultáneamente conceptos diferentes .....	345
11.	Algunas de las últimas sentencias en torno a conceptos de violación .....	
VII	CAUSAL PRIMERA (Continuación)	
	VIOLACIÓN DIRECTA E INDIRECTA DE LA NORMA JURÍDICA SUSTANCIAL .....	351
1.	Observación previa .....	351
	SECCION PRIMERA	
	<i>VIOLACION DIRECTA</i>	
2.	¿Cuándo se produce? .....	354
3.	Error sobre la existencia o validez de la norma .....	355
4.	Error sobre el significado de la norma .....	356
5.	Error de relación entre el hecho concreto y el que la ley considera hipotético ..	356
6.	Actividad del recurrente en la acusación por vía directa .....	358
	SECCIÓN SEGUNDA	
	<i>VIOLACIÓN INDIRECTA</i>	
7.	¿Qué se entiende por violación indirecta de la norma jurídica sustancial? ..	362
8.	Actividad del recurrente en la acusación por vía indirecta .....	365
9.	El tema de los hechos en casación .....	366
10.	Soberanía del juez de instancia en la apreciación de las pruebas .....	368
11.	Algunas reglas de técnica relacionadas con las dos vías de violación de la ley .....	371
a)	No es preciso indicar la forma de violación .....	371
b)	En el mismo cargo no pueden invocarse simultáneamente las dos formas de infracción .....	371
c)	Necesidad de atacar todos los fundamentos del fallo .....	372
d)	Deber de indicar, singularizándolos, los textos legales sustanciales que se estimen infringidos .....	374
e)	El Decreto 2651 de 1991 no eliminó el principio de la proposición jurídica .....	376
12.	Derecho comparado y conclusión .....	382
VIII	CAUSAL PRIMERA (Continuación)	
	ERRORES DE APRECIACIÓN PROBATORIA .....	383
1.	Sus clases .....	383

SECCIÓN PRIMERA  
*ERROR DE HECHO*

2.	Casos en que se presenta .....	385
3.	Requisitos del error de hecho .....	389
a)	Evidencia del error de hecho .....	390
b)	Transcendencia del error de hecho .....	393

SECCIÓN SEGUNDA  
*ERROR DE DERECHO*

4.	¿En qué consiste? .....	397
5.	Casos en que se presenta el error de derecho .....	399
6.	El error de derecho también debe ser trascendente - Casos juzgados recientemente .....	408
7.	La apreciación de las pruebas en conjunto .....	409
8.	Algunas reglas de técnica para denunciar los dos errores de apreciación probatoria .....	414

**IX CAUSAL PRIMERA (Continuación)**

	MANERA DE ATACAR LA APRECIACION DE LOS MEDIOS DE PRUEBA ...	429
1.	Observación previa .....	429
2.	Interpretación de la demanda .....	429
	Vacilación de la Jurisprudencia .....	437
	Las últimas sentencias de la Corte Suprema en la materia .....	438
3.	Interpretación de la contestación a la demanda .....	441
4.	Interpretación de los contratos .....	443
5.	Apreciación de la confesión .....	448
6.	Apreciación de testimonios .....	453
7.	Apreciación de presunciones legales .....	461
8.	Apreciación de indicios .....	461
9.	Apreciación del dictamen pericial .....	463
10.	Apreciación de la inspección judicial .....	466
11.	Apreciación de documentos privados .....	466
12.	Pruebas decretadas de oficio .....	467

**X CAUSAL PRIMERA (Conclusión)**

	MEDIOS NUEVOS EN CASACIÓN .....	471
1.	Cuestiones de derecho y cuestiones de hecho .....	471
2.	Cuestiones nuevas en casación .....	473
3.	La calificación de los hechos es cuestión jurídica .....	478
4.	Concepto de “medio nuevo” .....	479
5.	Razones para desechar los medios nuevos en casación .....	481
6.	Casos en que no se presentan medios nuevos .....	483
7.	Condiciones de admisibilidad en casación del medio de puro derecho .....	487
8.	Casos de medios nuevos - Sentencias más recientes .....	487
9.	Críticas a la teoría de los medios nuevos en casación .....	493

XI	CAUSAL SEGUNDA	
	INCONGRUENCIA .....	495
	1. Historia legislativa .....	495
	Últimas sentencias sobre hermenéutica de los numerales 1 y 2, del art. 368 del Código de Procedimiento Civil .....	500
	2. Los límites de la sentencia .....	502
	3. Principio de la congruencia o consonancia del fallo .....	505
	4. El fundamento de la incongruencia como causal de casación .....	506
	5. La “ <i>plus petitio</i> ” y la inconsonancia .....	508
	6. Naturaleza de la causal de incongruencia .....	511
	7. ¿Cómo se determina la incongruencia? .....	514
	Un cambio jurisprudencial .....	515
	8. Las decisiones oficiosas del juez y la inconsonancia .....	519
	9. No hay incongruencia en el fallo absolutorio .....	528
	10. La incongruencia en el caso de acumulación de pretensiones .....	532
	11. Algunas reglas de técnica para alegar la causal segunda de casación .....	536
	12. Derecho comparado y conclusión .....	540
XII	CAUSAL TERCERA	
	DISPOSICIONES CONTRADICTORIAS DE LA SENTENCIA .....	541
	1. Historia legislativa .....	541
	2. El fundamento de las disposiciones contradictorias de la sentencia como causal de casación .....	542
	3. Naturaleza de la causal y la cosa juzgada .....	546
	4. La contrariedad debe existir en la parte resolutive de la sentencia .....	548
	5. Jurisprudencias sobre la causal tercera .....	552
	6. Algunas sentencias recientes sobre este especial motivo de casación .....	553
	7. Derecho comparado y conclusión .....	555
XIII	CAUSAL CUARTA	
	LA “ <i>REFORMATIO IN PEJUS</i> ” .....	557
	1. Fundamento y concepto de esta causal de casación .....	557
	2. Historia jurisprudencial de la reformación en perjuicio como motivo de casación .....	561
	3. Naturaleza de la causal .....	563
	4. Excepciones al principio prohibitivo de la “ <i>reformatio in pejus</i> ” .....	564
	5. ¿Dónde debe buscarse este error? .....	566
	6. La reformación en perjuicio y la sentencia inhibitoria .....	567
	7. La no reformación en perjuicio es, si o no, aplicable en casación .....	569
	8. Algunas sentencias recientes de la Corte sobre esta causal cuarta .....	570
	9. Derecho comparado y conclusión .....	572
XIV	CAUSAL QUINTA	
	NULIDAD PROCESAL .....	573
	1. Su fundamento jurídico .....	573
	2. Carácter taxativo de las nulidades procesales .....	574
	3. Improcedencia de la llamada nulidad constitucional .....	576
	Cambio Jurisprudencial? .....	578

	<i>Regreso a la doctrina pristina?</i> .....	578
4.	Nulidades procesales alegables en casación .....	579
	a) Falta de jurisdicción .....	580
	b) Falta de competencia .....	583
	c) Usurpación de competencia .....	585
	d) Actuación en proceso interrumpido o suspendido .....	588
	e) Omisión de los términos de pruebas o de alegar .....	591
	f) Trámite inadecuado .....	593
	g) Indevida representación de las partes .....	599
	h) Falta de notificación del demandado .....	601
	i) Falta o defectuosa notificación o emplazamiento de quienes deben ser citados como parte .....	603
	j) Nulidad originada en la sentencia .....	605
5.	Algunas reglas de técnica para alegar la causal quinta de casación .....	607
	a) La procedencia de la nulidad procesal se subordina a la existencia de interés en el recurrente que la alega .....	607
	b) Las nulidades saneadas son improcedentes en casación .....	608
	c) No es necesario invocar la causal de casación .....	609
	d) Por ser causal autónoma, no debe involucrarse con otra u otras .....	609
	e) No hay necesidad de citar normas de derecho sustancial .....	609
XV	INTERPOSICIÓN Y CONCESIÓN DEL RECURSO .....	611
	1. Juez competente .....	611
	2. Oportunidad para proponer la casación .....	612
	3. Modos de interponer la casación .....	616
	4. Concesión o denegación del recurso .....	617
	5. Remisión del expediente .....	619
	6. Ejecución provisional de la sentencia recurrida en casación .....	620
	a) Excepciones al principio general .....	626
	– Suspensión del cumplimiento mediante caución .....	627
	– La sentencia en recurso doble .....	628
	– La sentencia meramente declarativa .....	628
	– Sentencia sobre estado civil .....	629
	b) No toda sentencia de condena debe cumplirse provisionalmente .....	629
	c) Orden oficiosa de cumplimiento y cargas procesales del recurrente al respecto .....	631
	d) El cumplimiento provisional en caso de recurso parcial .....	632
	e) Casos de cumplimiento diferido a después de la ejecutoria del fallo .....	633
	f) Que la suspensión de cumplimiento, una vez determinada la caución, es irrenunciable? .....	633
	7. El auto fijatorio de la caución es impugnabile. Computo del término para prestarla .....	634
	8. Juez competente para declarar desierto el recurso, por el no suministro de lo necesario para las copias .....	637
	9. Acumulación de pretensiones patrimoniales a las de estado civil .....	638
	10. La ejecución provisional ante la prosperidad de recurso .....	639

11. Recurso de queja .....	640
12. Derecho comparado y conclusión .....	642
XVI EL PROCEDIMIENTO EN CASACIÓN .....	644
1. Observación previa .....	645
SECCIÓN PRIMERA <i>TRAMITACIÓN DEL RECURSO</i>	
2. Admisión .....	645
3. El auto que ilegalmente admite el recurso carece de fuerza vinculante .....	648
4. Traslado para la demanda .....	651
5. Deserción del recurso .....	653
6. El auto que declara la deserción del recurso de casación es impugnabile? ..	655
7. Desistimiento del recurso .....	656
8. Presentación de la demanda de casación .....	657
9. Traslado al opositor .....	662
10. Audiencia .....	663
10. Incidentes en casación .....	664
a) Nulidad .....	664
b) Amparo de pobreza .....	665
c) Reconstrucción de expedientes .....	665
d) Retención de expedientes .....	666
e) Suspensión e interrupción del proceso .....	667
11. Derecho comparado y conclusión .....	667
XVII EL PROCEDIMIENTO EN CASACIÓN .....	669

SECCIÓN SEGUNDA  
*FUNDAMENTACIÓN DEL RECURSO*

1. Concepto y finalidad .....	669
2. La demanda de casación .....	671
3. Reformas legales que reducen el tradicional formalismo de la casación .....	674
4. Requisitos formales de la demanda .....	676
5. Requisitos de técnica .....	685
6. Corrección y adición de la demanda de casación .....	689
7. Interpretación de la demanda .....	691
8. Derecho comparado y conclusión .....	693
XVIII EL PROCEDIMIENTO EN CASACIÓN .....	695

SECCIÓN TERCERA  
*LA DECISIÓN DEL RECURSO*

1. Los fallos de la Corte de Casación .....	695
2. Estructura formal de la sentencia de casación .....	697
3. Competencia de la corte y examen de las causales .....	699

4. Casación parcial .....	702
5. Rectificación doctrinaria .....	703
6. La “reformatio in pejus” en casación .....	704
7. Caso de abstención .....	705
8. Efectos de los fallos de casación .....	707
a) Sentencia desestimatoria .....	707
b) Sentencia estimatoria .....	707
9. El sistema de reenvío .....	708

#### PARTE CUARTA

### LAS COMPLEJIDADES DE LA CASACIÓN

1. Advertencia previa .....	713
2. Atribuciones de la Corte de Casación y carácter limitado del recurso .....	714
3. En Colombia la casación conserva su carácter limitado .....	719
4. El formalismo de la casación .....	720
5. Algunas críticas al formalismo de la casación .....	722
6. En Colombia también se critica el formalismo de la casación .....	726
7. Las reformas legales recientes en Colombia al sistema de casación .....	728
8. Nuestro concepto .....	730
Bibliografía .....	735