

FERNANDO CANOSA TORRADO

Abogado de la Universidad "La Gran Colombia"

LAS EXCEPCIONES PREVIAS

**SU ARGUMENTACIÓN EN
LOS PROCESOS DE EJECUCIÓN
Y DE CONOCIMIENTO**

Cuarta edición

2006



EDICIONES DOCTRINA Y LEY LTDA.

Bogotá D.C.

Índice General

CAPÍTULO I

ACCIÓN, PRETENSIÓN Y EXCEPCIÓN

	Pág.
1. Concepto	1
2. Origen de las excepciones	17
3. El objeto de las excepciones previas	20
4. Las excepciones previas y los presupuestos procesales	23
4.1. Diferencia entre los presupuestos procesales y materiales	30
5. Diferencias entre excepciones previas, perentorias y mixtas	34
6. Las excepciones previas y las nulidades procesales	40
7. Procesos donde proceden excepciones previas	43

CAPÍTULO II

TRÁMITE DE LAS EXCEPCIONES PREVIAS

1. Concepto	47
2. Oportunidad y forma de proponer las excepciones previas	48
3. Las excepciones previas en el proceso ejecutivo	53
4. El <i>nomen juris</i> de la excepción previa	60
5. Trámite y decisión de las excepciones previas	61
6. Vicisitudes del auto que declara probada una excepción previa	65
7. Apelación de providencias que resuelven excepciones previas .	69
7.1. Efectos en que se concede el recurso de apelación	71

CAPÍTULO III
DE LAS CAUSALES DE EXCEPCIÓN
PREVIA EN PARTICULAR

	Pág.
1. Concepto.....	73
2. Carga procesal para alegar las excepciones previas.....	75
3. Excepción previa de falta de jurisdicción	80
(C. de P. C., art. 97, num. 1).....	80
3.1. Cuándo se presenta la falta de jurisdicción	82
3.2. El conflicto de jurisdicción	84
3.3. La falta de jurisdicción no puede ser saneada ni convalidada por las partes	88
4. Excepción previa de falta de competencia	89
(C. de P. C., art. 97, num. 2).....	89
4.1. ¿A qué asuntos se refiere el factor funcional?.....	92
4.2. Trámite para solicitar la nulidad por incompetencia debida al factor funcional	93
4.3. Forma como opera la <i>reformatio in pejus</i> dentro de la competencia funcional	94
4.4. En qué consiste la perpetuidad de competencia (<i>perpetuatio jurisdictionis</i>)	100
4.5. Diferencia entre la perpetuidad de competencia (<i>perpetuatio jurisdictionis</i>) y la competencia privativa ..	100
4.6. Diferencias entre la competencia privativa y competencia “por comisionado”	101
4.7. En qué consiste la competencia por “atracción” o “absorción”	103
4.8. Conflicto de competencia	105
5. Excepción previa de compromiso o cláusula compromisoria	107
(C. de P. C., art. 97, num. 3)	107
5.1. Diferencias entre la cláusula compromisoria y el compromiso	114
5.2. Trámite del proceso de arbitramento	117

	Pág.
6. Excepción previa de inexistencia del demandante o del demandado (art. 97, num. 4 del C. de P.C.)	122
7. Excepción previa de incapacidad o indebida representación del demandante o del demandado (C. de P. C., art. 97, num. 7) ...	126
8. Excepción previa denominada “no haberse presentado prueba de la calidad de heredero, cónyuge, curador de bienes, administrador de la comunidad, albacea y, en general, de la calidad en que actúe el demandante o se cite al demandado” (C. de P. C., art. 97, num. 6)	129
9. Excepción previa de ineptitud de la demanda por falta de requisitos formales o por indebida acumulación de pretensiones (C. de P. C., art. 97, num. 7)	134
9.1. Ausencia de los requisitos de forma	135
9.2. Indebida acumulación de pretensiones	139
10. Excepción previa denominada “habérsele dado a la demanda el trámite de un proceso diferente al que corresponde” (C. de P.C., art. 97, num. 8)	147
11. Excepción previa denominada “no comprender la demanda a todos los litisconsortes necesarios” (C. de P.C., art. 97, num. 9)	154
12. Excepción previa de pleito pendiente entre las mismas partes y sobre el mismo asunto (C. de P. C., art. 92, num. 9)	162
12.1. Cuándo procede la acumulación	166
12.2. Vicisitudes de esta excepción	166
13. Excepción previa denominada «no haberse ordenado la citación de otras personas que la ley dispone citar» (C. de P. C., art. 97, num. 11)	167
14. Excepción previa denominada “haberse notificado la admisión de la demanda a persona distinta de la que fue demandada” (C. de P. C., art. 97, num. 12)	171

CAPÍTULO IV

LAS EXCEPCIONES MIXTAS

1. Concepto	173
2. Excepción mixta de cosa juzgada (C. de P. C., art. 97, inciso final)	178

	Pág.
2.1. Cosa juzgada formal y material	178
2.2. Sentencias que no hacen tránsito a cosa juzgada material	179
2.3. ¿Cuándo surgen la cosa juzgada material y la formal?	180
2.4. La cosa juzgada como excepción	183
2.5. Los efectos de la cosa juzgada penal absolutoria	185
2.5.1. La cosa juzgada penal absolutoria en asuntos contractuales	193
2.6. Deber de alegar la cosa juzgada como excepción	200
2.7. Revisión del segundo fallo	201
2.8. La cosa juzgada como nulidad procesal	202
2.9. La cosa juzgada como motivo de casación	204
2.10. La cosa juzgada y la excepción previa de pleito pendiente	205
2.11. ¿El recurso de revisión debilita la cosa juzgada?	207
2.12. La cosa juzgada opera en sentencias o en autos que decidan definitivamente la controversia	210
3. Excepción mixta de transacción (C. de P. C., art. 97, inc. final)	213
3.1. No se puede transigir sobre el estado civil de las personas .	219
3.2. Trámite de la transacción	220
3.3. ¿El contrato de transacción es susceptible de resolución por incumplimiento?	222
3.4. La acción de nulidad y la rescisoria en la transacción	224
3.5. La providencia que acepta la transacción es auto y no sentencia	226
4. Excepción mixta de caducidad (C. de P.C., art. 97, inc. final).	228
5. Ejemplos de caducidad en materia civil comercial	233

APÉNDICE

PRÁCTICA FORENSE

1.- Excepción previa de falta de competencia por el factor cuantía propuesta como recurso de reposición dentro de un proceso ejecutivo	239
--	-----

	Pág.
2.- Excepción previa de inepta demanda propuesta como recurso de reposición en un proceso ejecutivo (art. 97-7 C.de P. C.)	243
3.- Modelo de incidente de nulidad por indebida notificación al demandado del mandamiento de pago	245
4.- Modelo de incidente de nulidad por falta de competencia funcional	249
5.- Memorial solicitando que previamente a decidir una excepción previa se acompañe una prueba documental	251
6.- Sustentación de recurso de apelación para que sea revocado auto que denegó nulidad por indebida notificación	252
7.- Modelo de recurso de apelación interpuesto contra auto que denegó incidente de nulidad por indebida notificación del demandado	256
8.- Memorial donde se argumentan las excepciones previas de ineptitud de la demanda por falta de requisitos formales y por indebida acumulación de pretensiones	259
9.- Excepción mixta de caducidad propuesta como perentoria	262
10.- Memorial para que se revoque auto que complementa extemporáneamente la revocatoria del mandamiento de pago ..	281
11.- Apelación de auto complementado extemporáneamente por el juzgado	283
12.- Memorial donde se descurre un traslado de excepciones previas propuestas por el demandado equivocadamente como perentorias	284
13.- Memorial donde se descurre una excepción previa de indebida acumulación de pretensiones propuesta equivocadamente por el demandado como perentoria	286
14.- Memorial donde se descurre la excepción previa de falta de jurisdicción llamada equivocadamente por el demandado como falta de competencia	288
15.- Auto del juzgado de familia que declara no probada excepción de falta de competencia	290
16.- Auto que decide una excepción previa de indebida acumulación de pretensiones por acumular en una misma demanda la pena y los perjuicios derivados del incumplimiento	293

- 17.- Memorial donde se solicita fallar unas excepciones previas sin periodo probatorio porque el asunto a decidir es de puro derecho 296
- 18.- Recurso de reposición para que previamente al señalamiento de audiencia del art. 101 del C. de P. C., se decidan las excepciones previas planteadas (art. 99, N° 6 del C. de P. C.) 298
- 19.- Auto que decide recurso de reposición contra el auto que señaló fecha para la audiencia del art. 101 del C. de P. C., para que previamente se decidan las excepciones previas de ineptitud de la demanda por falta de requisitos formales y por indebida acumulación de pretensiones 300
- 20.- Modelo de acción de tutela contra juzgado y tribunal para que se decrete la nulidad de un proceso hipotecario por indebida notificación del demandado 304
- 21.- Modelo de acción de tutela contra juez y tribunal por haber dado al proceso un trámite inadecuado al pretender en la marcha convertir un proceso ejecutivo hipotecario en un ejecutivo mixto 312
- 22.- Demanda de casación para que se declare la nulidad de una sentencia dictada en juicio reivindicatorio por haberse revivido un proceso de pertenencia legalmente fenecido, (art. 140 no. 3 C. DE P.C.) 321