

0695.

347
D37
T. 1

VÍCTOR DE SANTO

EL PROCESO CIVIL

TOMO IV

PRUEBA DE CONFESIÓN (Parte primera)

TEORÍA GENERAL. INTERROGATORIO. REQUISITOS
PARA LA EXISTENCIA, VALIDEZ Y EFICACIA DE
LA CONFESIÓN. DIVISIBILIDAD E INDIVISIBILIDAD.
RETRACTACIÓN. PROCEDIMIENTO PROBATORIO

 EDITORIAL
UNIVERSIDAD
BUENOS AIRES
1985

ÍNDICE

ABREVIATURAS	XIX
--------------------	-----

CAPÍTULO I

NOCIONES GENERALES

1. El testimonio en general y la declaración de parte	1
a) El testimonio como fuente de prueba	1
b) La declaración de parte como acto procesal	2
1) Declaraciones procesales y extraprocesales	2
2) Declaraciones orales y documentales	2
3) Declaraciones espontáneas y por interrogatorio	3
4) Declaraciones formales e informales	3
5) Declaraciones con finalidad probatoria y con finalidad consti- tutiva, informativa o aclaratoria	4
I) Declaraciones procesales	4
a') Con finalidad probatoria	4
b') Sin finalidad probatoria	4
II) Declaraciones extraprocesales	5
a') Con finalidad probatoria	5
b') Sin finalidad probatoria	5
6) Declaraciones procesales por interrogatorio libre o informal y regulado o formal del juez o de la contraparte	5
2. El interrogatorio de las partes en el proceso civil	6
a) Necesidad del interrogatorio libre o informal	6
b) Interrogatorio informal con finalidad aclaratoria	10
c) Interrogatorio con finalidad probatoria	17
1) Interrogatorio informal con finalidad probatoria	16
I) El interrogatorio informal en la doctrina	17
II) Características	18
2) Interrogatorio formal con finalidad probatoria	20
I) Clasificación	20
II) Antecedentes históricos	21
3. Concepto y requisitos de la confesión	24
a) Qué se entiende por confesión	24
1) Declaraciones consignadas en documentos extraprocesales	24
2) Declaraciones formuladas en escritos procesales	24
3) Declaraciones verbales	24

4) Conclusiones	24
b) Requisitos de la confesión	25
4. Requisitos para la existencia de la confesión	25
a) Debe consistir en una declaración de parte	25
1) Concepto de parte	27
2) Principios inherentes a la calidad de parte	20
I) Principio de dualidad	31
II) Principio de igualdad	32
III) Principio de contradicción	33
3) Distintas clases de partes	33
I) Respecto de su composición	33
II) Respecto de su recíproca situación	34
III) Respecto del grado de vinculación	34
IV) Respecto de la amplitud de sus facultades procesales	35
4) Procesos voluntarios	36
5) Capacidad para ser parte	37
I) Concepto	37
II) Diversas hipótesis	38
a') Personas físicas	38
b') Personas jurídicas	38
1') Personas jurídicas de carácter público	39
2') Personas jurídicas de carácter privado	40
3') Estados extranjeros	44
6) Capacidad procesal	45
I) Concepto	45
II) Diversas hipótesis	46
a') Incapaces procesales absolutos	46
b') Incapaces procesales relativos	47
1') Menores adultos	47
2') Menores emancipados	52
3') Inhabilitados	53
4') Penados	53
5') Concursados y fallidos	54
7) Procesos con pluralidad de partes	54
I) Generalidades	54
II) Régimen legal	55
III) Litisconsorcio	55
a) Concepto y clases	55
1') Litisconsorcio activo, pasivo y mixto	55
2') Litisconsorcio facultativo y necesario	56
3') Originario y sucesivo	56
b) Reglas comunes	56
1') Recusación	57
2') Costas	57
3') Plazos	57
4') Caducidad de la instancia	58
c) Reglas individuales	58
1') Deberes procesales	58
2') Absolución de posiciones	58

IV) Litisconsorcio necesario	59
a') Concepto	59
b') Integración de la litis	60
1') Procedimiento	61
2') Suspensión del trámite del proceso	62
3') Consecuencias de la falta de integración	63
c') Efectos	63
d') El denominado litisconsorcio necesario impropio	64
V) Litisconsorcio facultativo	65
a') Concepto	65
1') Causas de su formación	65
2') Contenido de la sentencia	66
b') Efectos	66
VI) Intervención de terceros	69
a') Concepto	69
b') Fundamento	69
c') Distintos tipos	70
d') Calidad de parte del tercero	70
e') Reglas comunes	70
f) Intervención voluntaria	71
1') Distintos tipos	71
2') Intervención principal o excluyente	71
I') Concepto y caracteres	71
II') Procedimiento y efectos	74
3') Intervención adhesiva simple	76
I') Concepto y caracteres	76
II') Posición procesal	77
III') Procedimiento y efectos	78
4') Intervención adhesiva litisconsorcial	80
I') Concepto y caracteres	80
II') Posición procesal	80
III') Procedimiento y efectos	81
g') Intervención coactiva	81
1') Concepto y caracteres	81
2') Distintas hipótesis	83
3') Citación del sujeto pasivo de una eventual pre- tensión regresiva o del colegitimado	83
4') Citación de evicción	86
I') Concepto	86
II') Turbación del derecho adquirido	86
III') Turbación procedente de la ley	88
IV') Privación total o parcial del derecho	88
V') Sentencia	88
VI') Reconocimiento extrajudicial del derecho del tercero	89
VII') Extinción de la responsabilidad	89
VIII') Oportunidad de la citación	93
IX') Notificación de la citación	95
X') Actitudes que puede asumir el citado	95

XI') Naturaleza del litisconsorcio	96
XII') Efectos de la citación	97
XIII') Presentación extemporánea del citado ...	98
XIV') Citación de otros causantes	98
5') Citación del legitimado para intervenir (<i>nominatio auctoris</i>)	99
6') Citación del tercero pretendiente	101
I') Oportunidad y requisitos de la citación ...	101
II') Suspensión del procedimiento	102
h) Tercerías	102
1') Concepto	102
2') Diferencia con la intervención principal o excluyente	102
3') Clases	103
4') Requisitos	104
I') Competencia	104
II') Personería de los apoderados y domicilio ..	105
III') Prueba de la verosimilitud del derecho ..	105
IV') Deducción extemporánea	107
V') Reiteración de tercerías desestimadas	108
VI') Sustanciación	109
VII') Facultades de las partes	110
VIII') Intervención del tercerista en el proceso principal	111
5') Efectos	111
I') Ampliación o mejora del embargo	111
II') Connivencia entre el tercerista y el embargado	111
6') Tercería de dominio	112
I') Oportunidad	113
II') Efectos	114
III') Prueba del dominio	115
IV') Levantamiento del embargo sin tercería ...	116
7') Tercería de mejor derecho	118
I') Oportunidad	120
II') Efectos	121
III') Prueba del mejor derecho	122
8) Modificación de las partes	122
I) Nociones generales	122
II) Sucesión procesal	122
a') Régimen legal	122
b') Concepto y clases	123
c') Sucesión a título universal	123
I') Concepto	123
2') Sucesión de personas físicas	124
3') Sucesión de personas de existencia ideal	125
d') Sucesión a título particular	126
III) Otros tipos de modificación de partes	128
a') Transformación	128
b') Extromisión	128

9) Sustitución procesal	129
I) Concepto	129
II) Diferencias con otras figuras jurídicas	129
a') Representación	129
b') Sucesión	130
III) Distintos tipos de sustitución	131
IV) Caracteres	131
V) Diversos supuestos	132
VI) La pretensión subrogatoria	133
a') Requisitos de admisibilidad	133
b') Procedimiento	134
c') Sentencia	137
1') Incomparecencia del deudor	137
2') Comparecencia del deudor	137
3') Alcance	137
4') Ejecución	138
b) Debe tratarse, en principio, de una declaración personal	138
c) Debe tener por objeto hechos	139
d) Los hechos deben ser favorables a la otra parte	141
e) Debe referirse a hechos personales del confesante o a su conocimiento de hechos ajenos	148
f) La declaración debe tener significación probatoria	150
g) Debe ser consciente	151
1) Distintas acepciones de la expresión "voluntariedad de la confesión"	152
I) Voluntariedad y conciencia	152
II) Voluntariedad y declaración libre	152
III) Voluntariedad y reconocimiento de hechos desfavorables	152
IV) Voluntariedad y prueba a favor del adversario	152
V) Voluntariedad y renuncia al derecho material	152
2) Tesis sustentadas por la doctrina	152
I) Doctrina que exige el <i>animus confitendi</i> como intención de renunciar al derecho material que se deduce del hecho respectivo	153
II) Doctrina que exige el <i>animus confitendi</i> como intención de renunciar al derecho procesal (o a la facultad) de probar en contra del hecho confesado	154
III) Doctrina que exige el <i>animus confitendi</i> como intención de suministrarle a la contraparte la prueba del hecho	155
IV) Doctrina que exige el <i>animus confitendi</i> como intención de reconocer la verdad del hecho	157
V) Doctrina que exige el conocimiento del carácter desfavorable del hecho confesado	159
VI) Doctrina que exige únicamente la voluntariedad genérica de todo acto jurídico	161
h) Debe ser expresa y terminante	170
i) Debe ser prestada por persona jurídicamente capaz	173

j) Debe estar libre de procedimientos violentos o artificiales que destruyan la voluntariedad del acto	174
k) Debe ser seria	175
5. Requisitos para la validez de la confesión	175
a) Capacidad plena del confesante	176
1) Menores adultos	177
2) Concurados y fallidos	178
3) Dementes, sordomudos e inhabilitados	178
4) Penados	178
5) Representantes legales, gerentes, administradores y mandatarios en general	179
b) Libre voluntad del confesante	179
c) Cumplimiento de las formalidades de tiempo, modo y lugar (confesión provocada)	180
d) Inexistencia de otras causales de nulidad (confesión judicial) ...	181
6. Requisitos para la eficacia de la confesión	181
a) Disponibilidad objetiva del derecho o de la obligación derivada del hecho confesado	181
b) Legitimación para el acto (representantes o apoderados)	182
c) Conducencia de la confesión como medio de prueba del hecho confesado	184
d) Pertinencia del hecho confesado en relación con la causa	185
e) Alegación del hecho por las partes	186
f) Licitud de la causa y del objeto de la confesión	186
g) Ausencia de vicio de la voluntad del confesante	188
h) Ausencia de prohibición legal para investigar el hecho	189
i) Posibilidad física y metafísica del hecho confesado	189
j) Ausencia de contradicción entre el hecho confesado y otro notorio	190
k) Ausencia de contradicción entre el hecho confesado y las máximas generales de la experiencia	190
l) Inexistencia de presunción de derecho o cosa juzgada en contrario	191
m) Inexistencia de prueba en contrario, cuando la ley la autoriza ...	191
n) Prueba del hecho confesado (confesión extrajudicial)	192
ñ) Oportunidad procesal de su ocurrencia (confesión judicial espontánea) o de su prueba (confesión verificada en otro proceso o extrajudicialmente)	192
7. Requisitos especiales de la confesión judicial	193
a) Debe formularse a un juez en ejercicio de sus funciones	193
b) El juez debe ser competente, si lo exige expresamente la ley ...	193
c) No es necesario que ocurra en el mismo proceso, salvo que la ley lo exija	194
8. Diferencias y analogías entre la confesión, la admisión y el reconocimiento	198
a) Confesión y admisión	198
b) Confesión y reconocimiento	201
1) Diferencias	202
2) Analogías	203
c) Admisión y reconocimiento	203

1) Diferencias	203
2) Analogías	204
d) Doctrina nacional	204
9. Naturaleza jurídica de la confesión	216
a) La confesión como declaración bilateral de voluntad, de naturaleza sustancial y negocial, de derecho privado	216
b) La confesión como declaración unilateral de voluntad, de naturaleza sustancial y negocial, de derecho privado	218
c) La confesión como un acto de voluntad y, por lo tanto, como un negocio jurídico, de naturaleza procesal, y no un medio de prueba	219
d) La confesión como acto de voluntad o de negocio procesal y de medio de prueba	221
e) La confesión como acto de naturaleza sustancial, pero no negocial, y sin que revista carácter de medio de prueba	223
f) La confesión como acto de naturaleza sustancial, pero no negocial, y que reviste carácter de medio de prueba	223
g) La confesión como acto de naturaleza procesal y de derecho público, no negocial, pero sin revestir el carácter de medio de prueba	227
h) La confesión como declaración de verdad, de naturaleza procesal, y medio de prueba	230
i) La confesión como declaración de ciencia, de naturaleza procesal y medio de prueba	231
10. Qué es en definitiva la confesión	238
11. Clasificación	239
a) Judiciales y extrajudiciales	239
b) Espontáneas y provocadas	241
c) Expresas y tácitas	242
d) Verbales y escritas	243
e) Simples, calificadas y complejas	243
f) Divisibles e indivisibles	244
12. Sujetos del acto confesorio	245
a) Sujeto activo	245
b) Sujeto pasivo	245
c) Sujeto destinatario	246
d) Sujeto contradictor	247
13. Disponibilidad de la confesión	247
14. Fundamento del mérito probatorio de la confesión	248
15. Divisibilidad e indivisibilidad de la confesión	249
a) Qué debe entenderse por divisibilidad o indivisibilidad de la confesión	250
b) Cuándo es divisible la declaración de parte. Diversos sistemas ..	250
1) Sistema de la divisibilidad absoluta	251
2) Sistema de la indivisibilidad absoluta	251
3) Sistema de la indivisibilidad relativa	253
4) Sistema de la libre apreciación judicial de la divisibilidad ..	260
c) Cuándo existe confesión calificada o compleja indivisible	261
d) Cuándo existe confesión compuesta, divisible	262
e) Casos en que se prescinde del hecho agregado	264

f) Prueba en contrario del hecho confesado	264
g) La admisión, el reconocimiento y las excepciones	274
16. Retracción de la confesión	275
a) Concepto	275
b) Innecesariedad de la aceptación de la parte contraria	276
c) "Revocabilidad" o "retractabilidad" de la confesión	276
d) Causas de la retractación de la confesión	281
1) Error de hecho	281
2) Cuándo existe error de hecho o error de derecho	282
3) La prueba del error de hecho	284
I) Doctrina que exige la prueba del error y de la realidad contraria	284
II) Doctrina que exige únicamente la prueba de la falsedad objetiva del hecho confesado	288
a') Prueba de la inculpabilidad del error	293
b') Ausencia de requisitos	293
e) Otras cuestiones relacionadas con el retracto de la confesión	294
1) Error por lapsus de lenguaje oral o escrito (error ostativo)	294
2) Dolo del adversario o de terceros	294
3) Confesión simulada o fraudulenta	298
4) Confesión obtenida por violencia física, psicológica o moral ..	298
5) Incapacidad del confesante	301
6) Confesión ficta	302
17. Las posiciones o el interrogatorio de parte	303
a) Antecedentes históricos	303
b) Naturaleza jurídica del interrogatorio	307
c) Hechos sobre los cuales debe versar el interrogatorio	308
1) Hechos de carácter personal	309
2) Hechos de carácter vergonzoso o criminal	309
d) Quiénes pueden ser citados a absolver posiciones	310
e) Redacción de las preguntas	314
f) Cuándo se considera que el ponente confiesa	315
g) Naturaleza jurídica de la citación	315
h) Incumplimiento de la carga de comparecer (primera hipótesis de confesión ficta)	316
i) El juramento previo	318
j) Forma de las respuestas	320
k) Negativa a responder o hacerlo con evasivas (segunda hipótesis de confesión ficta)	321
1) Naturaleza jurídica de la exigencia legal de responder	321
2) Consecuencias del silencio o de la renuencia a responder ca- tegóricamente	322
l) Valoración de las respuestas	323
18. La confesión extrajudicial	325
a) Concepto	325
b) Requisitos	325
c) Requisito especial: su prueba oportuna	326
d) Forma de probarla	327
e) Naturaleza	329

f) Divisibilidad	330
g) Valoración judicial	330

CAPÍTULO II

PROCEDIMIENTO PROBATORIO

I

ABSOLUCIÓN DE POSICIONES

19. Concepto	333
a) Qué se entiende por absolución de posiciones	333
b) Régimen del CPN	336
20. Oportunidad para ofrecerla	336
a) Proceso principal	337
1) Primera instancia	337
I) Proceso ordinario	338
II) Procesos sumario y sumarísimo	338
III) Juicio ejecutivo	338
2) Segunda instancia	339
I) Proceso ordinario	339
II) Procesos sumario y sumarísimo	339
b) Incidentes	340
1) Excepciones previas	340
I) Proceso ordinario	340
II) Procesos sumario y sumarísimo	340
2) Cuestiones incidentales en general	341
21. Audiencia de absolución de posiciones	341
22. Sujetos de la absolución de posiciones	355
a) Quiénes pueden solicitarla	355
b) Quiénes pueden ser citados	357
1) Personas físicas	357
I) Litigante capaz	357
II) Litigante incapaz	361
2) Personas de existencia ideal	361
I) Citación a quien carece de facultades	363
II) Pluralidad de representantes	364
a') Domicilio del absolvente	367
b') Prohibición de absolver posiciones	367
III) Personas jurídicas estatales	367
a') Régimen legal	367
b') ¿Deben desterrarse las ficciones en el Código Pro-	
cesal?	368
1') El poder del Estado	370
2') El funcionario y la absolución de posiciones	371
3') Desigualdades entre las partes	373
4') Divergencias y modificaciones	374

	5') Decadencia de la absolución de posiciones	376
	6') Auge de la interrogación	379
23.	La declaración de un litisconsorte a requerimiento del otro	380
	a) Doctrina que admite la declaración testimonial	380
	b) Doctrina que admite la prueba de confesión	383
	c) Doctrina que rechaza toda forma de declaración	388
	d) Críticas	388
	1) Doctrina que admite la declaración testimonial	388
	I) Primer aspecto vulnerable	388
	II) Segundo aspecto vulnerable	390
	III) Tercer aspecto vulnerable	391
	2) Doctrina que admite la prueba de confesión	392
	I) Primer aspecto vulnerable	392
	II) Segundo aspecto vulnerable	393
	3) Doctrina que rechaza toda forma de declaración	393
	4) Conclusiones	394
	e) Nuevo replanteo del problema	394
	1) Fundamentos	395
	2) Posibilidades legales de aplicación	397
	3) Aplicación práctica del sistema	400
	I) Procedencia	400
	II) Procedimiento	401
	III) Valoración judicial de las preguntas	403
	IV) Ventajas del sistema	404
24.	Posiciones	405
	a) Concepto	405
	b) Reconocimiento del hecho por el ponente	405
	c) Forma de las posiciones	406
	1) Deben formularse por escrito	407
	2) Deben ser claras y concretas	407
	3) Deben contener un solo hecho	408
	4) Deben ser redactadas en forma afirmativa	408
	5) Deben versar sobre puntos controvertidos	408
	d) Presentación del pliego de posiciones	409
	1) Reserva	409
	2) Presentación previa	409
	e) Citación del absolvente	411
	1) Desconocimiento del domicilio real	412
	I) Ignorancia anterior	412
	II) Ignorancia posterior	413
	2) Absolvente domiciliado fuera de la sede del juzgado	413
	I) Domicilio a 300 km. o más	413
	II) Domicilio a menos de 300 km.	414
	a') Absolvente enfermo	415
	b') Absolvente domiciliado fuera del país	415
	3) Forma de la citación	415
	I) Fundamento de la regulación legal	416
	II) Notificación por cédula	417
	III) Apercebimiento	418

IV) Anticipación	419
a') Régimen del CPN	419
b') Códigos provinciales	419
V) Notificación del ponente	420
VI) Notificación del rebelde	420
a') Tesis de la notificación automática	421
b') Tesis de la notificación por cédula	422
c') Conclusiones	424
4) Ausencia del país	425
f) Examen del absolvente	426
1) Lugar del acto	426
I) Principio general	426
II) Enfermedad del declarante	427
a') Procedimiento	427
b') Justificación de la enfermedad	428
2) Formas del acto	430
I) El juramento previo	431
II) Ampliación del pliego	431
III) Posiciones defectuosas o inconducentes	432
IV) Posición confusa	432
V) Reconocimiento de documentos	432
VI) Forma de las respuestas	433
a') Intervención del letrado del absolvente	434
b') Absolución de litisconsortes	435
VII) Contenido de las respuestas	435
VIII) Negativa a responder	437
a') Primera hipótesis	437
1') Cuándo es impertinente la posición	438
2') Valoración de la impertinencia	439
b') Segunda y tercera hipótesis	439
IX) Absolventes múltiples	439
X) Preguntas recíprocas	440
a') Significado y alcance	441
b') Quiénes pueden formularlas	442
c') Preguntas del letrado a su patrocinado	443
d') Resultados en la práctica	443
XI) Documentación de la audiencia	444
a') Contenido del acta	444
b') Grabación	445
g) Caducidad de la prueba	445
1) Incomparecencia del ponente sin dejar pliego	445
2) Incumplimiento de la carga de urgir las diligencias probatorias	448
I) Concepto	448
II) Opiniones de la doctrina	449

II

EFECTOS Y ALCANCES DE LA CONFESIÓN

25. Fuerza probatoria de la confesión expresa	465
---	-----

a) Efectos de la confesión expresa	465
1) Configura una prueba tasada	465
2) Constituye plena prueba	466
3) Litisconsorcio	468
I) Necesario	468
II) Voluntario	468
b) Alcance de la confesión expresa	468
1) Situación de duda	468
2) Indivisibilidad de la confesión	470
c) El perjurio	473
26. Confesión ficta	475
a) Apertura del pliego	477
b) Configuración	477
1) Primera hipótesis: incomparecencia del absolvente	478
2) Segunda hipótesis: comparecencia del absolvente pero guardando silencio o respondiendo evasivamente	479
3) Otras hipótesis	479
c) Efectos de la confesión ficta	480
d) Alcance de la negativa de los hechos afirmados en la demanda	481
e) Confesión ficta de ambas partes sobre los mismos hechos	483
27. Retracción de la confesión	483
a) Impropiedad del término "revocación"	483
b) Régimen legal	484
c) Causales	484
1) Error de hecho	484
2) Dolo	486
3) Violencia física o moral	486
d) Procedimiento	487

III

CONFESIÓN EXTRAJUDICIAL

28. Régimen legal	488
a) Efectos	488
1) Primera hipótesis: confesión frente al adversario o su representante	488
I) Existencia de prueba escrita	489
II) Inexistencia de prueba escrita	489
a') Simples hechos	489
b') Reconocimiento de obligaciones	490
2) Segunda hipótesis: confesión frente a terceros	490
b) Confesión prestada en otro juicio	490
c) Confesión prestada ante la autoridad policial	490
ÍNDICE ALFABÉTICO DE MATERIAS	495
CITAS LEGALES	503
BIBLIOGRAFÍA	505