

MIGUEL ENRIQUE  
ROJAS GÓMEZ

# TEORÍA DEL PROCESO

2.<sup>a</sup> EDICIÓN

UNIVERSIDAD EXTERNADO DE COLOMBIA

## CONTENIDO

AGRADECIMIENTOS	17
PRÓLOGO	19
PRESENTACIÓN DE LA 2. <sup>a</sup> EDICIÓN	21
PRESENTACIÓN DE LA 1. <sup>a</sup> EDICIÓN	23
CAPÍTULO PRIMERO	
NOCIONES PRELIMINARES	
I. Ubicación	27
II. Autocomposición y heterocomposición	28
III. Concepto de derecho procesal	30
IV. Justificación y fin del derecho procesal	31
CAPÍTULO SEGUNDO	
EL DERECHO PROCESAL Y EL IMPERIO DEL ORDEN JURÍDICO	
I. Preámbulo	35
II. Relación entre el régimen procesal y el imperio del sistema normativo	35
CAPÍTULO TERCERO	
LA JURISDICCIÓN	
I. Anotación preliminar	41
II. Concepto	45
III. Fines específicos de la jurisdicción	46
IV. Características de la jurisdicción	47
A. Singularidad	47
B. Exclusividad	48
C. Independencia	52
D. Concreción	53
E. Permanencia	53
F. Imparcialidad	54
G. Perennidad	55

v.	Elementos de la jurisdicción	55
	A. Elemento subjetivo	56
	B. Elemento objetivo	56
	C. Elemento teleológico	56
	D. Elemento coercitivo	57
vi.	El juez	57
	A. Poderes del juez	59
	1. Poder de decisión	59
	2. Poder de coerción	59
	3. Poder de investigación	60
	4. Poder de ejecución	60
	B. Imparcialidad del juzgador	60
	C. Responsabilidad del juez (autoridad y funcionario)	62
vii.	Clasificación de la jurisdicción	66

## CAPÍTULO CUARTO

## DERECHO DE ACCIÓN

i.	Preámbulo	69
ii.	Elementos y concepto	71
	A. Sujetos	72
	B. Objeto	73
	C. Causa	74
	D. Definición	75
iii.	Tratamiento de la acción en el derecho positivo	77
iv.	Ejercicio de la acción	80
v.	Acumulación de acciones o ejercicio conjunto de acciones	81
vi.	Clasificación de la acción	83
vii.	La pretensión	83
	A. Elementos de la pretensión	84
	1. El elemento subjetivo	85
	2. El elemento objetivo	86
	3. La causa	88
	B. Clases de pretensiones	89
	1. Pretensiones propias e impropias	90
	2. Pretensiones declarativas, constitutivas, de condena, ejecutivas y liquidatorias	91
viii.	La demanda	94

## CAPÍTULO QUINTO

## DERECHO DE CONTRADICCIÓN

I.	Notas preliminares	99
II.	Ejercicio del derecho de contradicción	101
	A. Guardar total inactividad	102
	B. Manifestar asentimiento	102
	C. Repeler la pretensión	103
	D. Asumir una postura neutral	103
	E. Formular una nueva pretensión en contra del actor	103
III.	Oposición	104
IV.	Excepción	106
	A. Excepciones definitivas y excepciones temporales	107
	B. Excepciones propias y excepciones impropias	107

## CAPÍTULO SEXTO

## INTERÉS PARA OBRAR Y LEGITIMACIÓN EN LA CAUSA

I.	Generalidades	111
II.	Interés para obrar	111
III.	Legitimación en la causa	112
	A. Concepto	112
	B. La ausencia de legitimación en la causa	115
	C. Especies de legitimación en la causa	115

## CAPÍTULO SÉPTIMO

## EL PROCESO

I.	Preámbulo	119
II.	Concepto y estructura del proceso	120
III.	Carácter instrumental del proceso	122
IV.	Función del proceso	124
V.	El proceso y otros conceptos afines	124
	A. Proceso y procedimiento	125
	B. Proceso y litigio	125
	C. Proceso y juicio	126
VI.	Elementos del proceso	126
	A. La pretensión	126
	B. El juez	127
	C. El procedimiento	127
	D. La solución (sentencia)	128

vii.	Sujetos del proceso	129
viii.	Hecho procesal y acto procesal	130
ix.	Deberes, cargas y obligaciones procesales	132
x.	Las instancias del proceso	134
xi.	Garantías procesales fundamentales	147
	A. El proceso como garantía fundamental	147
	B. Acceso a la jurisdicción	148
	C. El debido proceso	150
	1. Oportunidad de contradicción	151
	2. Juez competente	153
	3. Observancia plena de las formas del debate	154
	4. Sujeción de la decisión a la norma sustancial preexistente	155
	D. La defensa	156
	E. Presunción de inocencia y presunción de buena fe	158
	F. Independencia del juez	162
	G. Imparcialidad del juzgador	163
	H. Tutela judicial efectiva	165
	I. Motivación de la sentencia	166
	J. Impugnación de la sentencia	167
	K. Improcedencia de juzgamiento múltiple	168
	L. Garantía de no autoincriminación	169
xii.	Clases de procesos	170

CAPÍTULO OCTAVO

LAS DECISIONES JUDICIALES

i.	Anotación preliminar	177
ii.	La sentencia	178
iii.	Las providencias interlocutorias	182
iv.	Ejecutabilidad, ejecutoria, cosa juzgada e inmutabilidad de las providencias judiciales	182

CAPÍTULO NOVENO

CONVOCATORIA DE LOS INTERESADOS AL PROCESO

Y COMUNICACIÓN DE LAS DECISIONES JUDICIALES

i.	Convocatoria de los interesados	189
ii.	Comunicación de las decisiones judiciales	191

CAPÍTULO DÉCIMO

LA IMPUGNACION

I.	Generalidades	195
II.	Los recursos	196
	A. La motivación de los recursos	196
	B. Clases de recursos	198
	1. Las razones para impugnar	199
	2. El funcionario que desata el recurso	199
	C. Los diversos medios de impugnación	199
	1. La reposición o reconsideración	200
	2. La apelación	200
	3. La casación	203
	4. La revisión	205

CAPÍTULO UNDÉCIMO

LA COMPETENCIA

I.	Prenotandos	209
II.	Criterios para asignar competencias	210
	A. La especialidad	210
	B. El lugar donde se origina el pleito	212
	C. Las características del objeto de la pretensión	213
	D. La calidad de los sujetos de la pretensión	213
	E. La función asignada al juez respecto del pleito	214
III.	Desplazamiento de la competencia	214
IV.	Delegación de la competencia (las comisiones)	217

CAPÍTULO DUODÉCIMO

MEDIDAS CAUTELARES

I.	Importancia de las medidas cautelares	221
II.	Presupuestos sustanciales de las medidas cautelares	223
	A. Verosimilitud del derecho invocado	224
	B. El riesgo por la demora del trámite	224
III.	Características de las medidas cautelares	225
	A. Jurisdiccionalidad	225
	B. Instrumentalidad	226
	C. Provisionalidad	226
IV.	Clases de medidas cautelares	226
V.	Las contracautelas	228

## CAPÍTULO DECIMOTERCERO

## EFICACIA DE LA ACTUACION PROCESAL

I.	Aspectos generales	233
II.	Existencia del acto procesal	235
	A. Concepto	235
	B. Consecuencias de la inexistencia del acto	239
III.	Validez del acto procesal	241
	A. El concepto de nulidad procesal	244
	B. Situaciones generadoras de nulidad procesal	245
	C. Alegación de la nulidad y convalidación de la actuación procesal irregular	248
	D. Declaración judicial de la nulidad procesal	249
	E. Consecuencias de la invalidez del acto procesal	249
IV.	Oponibilidad de la actuación procesal	250
V.	Otros aspectos de la eficacia de la actuación procesal	250

## CAPÍTULO DECIMOCUARTO

## FUENTES DEL DERECHO PROCESAL

I.	Principios generales del derecho procesal	253
	A. Concepto de principio del derecho procesal	254
	B. Características de los principios generales	256
	1. Universalidad	256
	2. Perpetuidad	257
	3. Siempre se persigue su realización	258
	C. Funciones de los principios generales del derecho procesal	258
	1. Función informadora	259
	2. Función integradora	259
	3. Función interpretativa	260
	D. Los principios generales y las reglas técnicas	261
	E. Los principios generales y los sistemas procesales	262
	F. Enunciación de los principios generales del derecho procesal	263
	1. Lealtad procesal	263
	2. Economía procesal	264
	3. Contradicción	266
	4. Igualdad	266
	5. Imparcialidad	268
	6. Eficacia	269

G.	Las reglas técnicas del procedimiento	270
1.	Oralidad y escritura	270
2.	Publicidad y reserva	273
3.	Concentración y desconcentración	274
4.	Mediación e inmediatez	275
5.	Única instancia y múltiple instancia	277
6.	Preclusión o eventualidad	279
7.	Conciliación	279
II.	La ley procesal	281
A.	Alcance de la ley procesal en el espacio	282
B.	Alcance de la ley procesal en el tiempo	283
C.	Alcance de la ley procesal en relación con las personas	285
D.	Interpretación de la ley procesal	286
III.	El negocio jurídico	286
IV.	La jurisprudencia	287
V.	La doctrina	288
VI.	La costumbre	288

#### CAPÍTULO DECIMOQUINTO

##### EVOLUCIÓN DEL DERECHO PROCESAL

I.	Anotación preliminar	293
II.	El proceso en Grecia	293
III.	El proceso romano	294
A.	La etapa del <i>ordo iudiciarum privatorum</i>	294
1.	Las acciones de la ley	294
2.	El procedimiento formulario	295
B.	El procedimiento extraordinario ( <i>cognitio extraordinem</i> )	297
C.	El proceso germano	298
D.	El proceso común (romano-canónico o ítalo-canónico)	299
E.	El proceso hispano	300
F.	El proceso moderno	301
G.	El proceso iberoamericano	301

#### CAPÍTULO DECIMOSEXTO

##### SISTEMAS O MODELOS PROCESALES

I.	Preámbulo	307
II.	Principales características de los modelos dispositivo e inquisitivo	308



A. Iniciación del proceso	309
B. Impulso del proceso	309
C. Disposición del derecho en litigio	310
D. Iniciativa probatoria	310
E. Congruencia del fallo	311
F. Control de las decisiones judiciales	311
G. Efectos de la cosa juzgada	312
CAPÍTULO DECIMOSÉPTIMO	
LAS FAMILIAS PROCESALES	
I.    Anotación preliminar	315
II.   El proceso europeo	315
III.  El proceso en el <i>common law</i>	316
IV.   El proceso en los países socialistas	317
V.    El proceso en España e Iberoamérica	317
CAPÍTULO DECIMOCTAVO	
REFLEXIONES ACERCA DE LA JUSTICIA JUDICIAL EN COLOMBIA	
I.    Preámbulo	323
II.   La organización judicial	323
III.  El proceso judicial	327
A. La reglas técnicas en el proceso judicial colombiano	327
1. Oralidad y escritura	328
2. Concentración y desconcentración	329
3. Reserva y publicidad	329
4. Mediación e intermediación	330
5. Única instancia e instancia múltiple	332
6. Eventualidad	334
7. Conciliación	334
B. El proceso judicial y las familias procesales	336
C. El proceso judicial y los sistemas procesales	338
D. El futuro próximo del proceso judicial	339
BIBLIOGRAFÍA	341