

MARÍA DEL SOCORRO RUEDA
Coordinadora

BIBLIOTECA
ENRIQUE LOW MURTRA

DERECHO PROCESAL CIVIL

HORACIO CRUZ TEJADA
JOSÉ ANTONIO CRUZ SUÁREZ
FERNANDO ARRÁZOLA JARAMILLO
JOSÉ JOAQUÍN PLATA ALBARRACÍN
LUIS GUILLERMO ACERO GALLEGO
SAID MOHAMED ROUBY MARTÍNEZ
MARÍA DEL SOCORRO RUEDA FONSECA



Universidad de
los Andes



Bogotá - Colombia
2010

ÍNDICE GENERAL

PARTE PRIMERA

LA JURISDICCIÓN

CAPÍTULO I

LA JURISDICCIÓN: UNA VISIÓN ORGÁNICA

LUIS GUILLERMO ACERO GALLEGO

INTRODUCCIÓN

	PÁG.
1. Importancia del estudio sobre la jurisdicción	3
A) Jurisdicción única estatal frente a pluralidad de jurisdicciones	4
B) La importancia de la jurisdicción estatal	5
C) Explicación metodológica	5
D) Sobre el nombre del capítulo. Una explicación necesaria	6
2. Contra el paradigma de la unicidad de la jurisdicción	7
A) Planteamiento del caso que se analiza	8
B) Repercusiones del caso analizado	10
C) Las ideas hegemónicas en entredicho	13
3. Aproximación a la jurisdicción indígena	14
A) Un planteamiento preliminar: la consagración normativa	14
B) El reconocimiento normativo: ¿atentado a la diversidad?	16
C) El establecimiento de unas normas de convivencia	18
a) Los postulados básicos de la jurisdicción indígena	19
b) Límites a las normas de la sociedad global	19
c) El marco general de la “diversidad en la unidad”	23
4. La “estatalidad” de la jurisdicción	24
A) Primer aspecto: la lucha del Estado por el monopolio de la jurisdicción	24

	PÁG.
B) Fórmulas de acaparamiento jurisdiccional	25
a) Fórmulas de la simple autorización y de limitación de los actos	25
b) Fórmula de la absorción de los actos	26
c) Fórmula de la absorción total	27
C) Configuración de la jurisdicción estatal	28
a) Unión y separación de las partes estática y dinámica	28
b) Regulación de la separación entre la parte estática y di- námica de la jurisdicción	29
c) Morfología de la parte estática de la jurisdicción	30
d) Consideración previa sobre dos errores: la jurisdicción in- dígena y la justicia penal militar	30
e) Los grandes bloques de la parte estática de la jurisdicción	31
5. La judicialización de la política	35
A) Protagonismo de la jurisdicción, intervención de los jueces en la política	35
B) Concepto de judicialización de la política	37
C) Referente histórico de la judicialización a la luz del “judicial review”	39
D) Causas o factores de la judicialización	41
a) Desencanto o el deficiente funcionamiento de las institu- ciones políticas	41
b) Corrupción política	42
c) Fácil acceso a la justicia	42
d) Fortalecimiento del poder judicial	43
e) Particularmente en el caso colombiano: violencia contra los movimientos sociales	43
6. Conclusiones	43
7. Bibliografía	44

CAPÍTULO II

CONFLICTOS DE JURISDICCIÓN

MARÍA DEL SOCORRO RUEDA FONSECA

1. Tratamiento actual del tema en la Ley Estatutaria de la Adminis- tración de Justicia	47
2. Algunas soluciones problemáticas de los conflictos de jurisdic- ción	51
A) El elemento subjetivo y funcional de la competencia en la justicia penal militar	51
a) “Fuego amigo en Jamundí: se generó un conflicto de ju- risdicciones”	54

	PÁG.
B) La jurisdicción especial indígena y su conflicto de jurisdicción	58
a) Marco constitucional y legal de la jurisdicción indígena para resolver los conflictos de jurisdicción	58
b) Asunto sucesoral de un miembro de una comunidad indígena	61
3. La jurisdicción coactiva dentro del marco de la Constitución Política de 1991	64
4. Criterios para determinar el acceso a la justicia arbitral	67
5. Bibliografía	70

CAPÍTULO III

EFECTOS DE LA POLÍTICA DE DESJUDICIALIZACIÓN EN LA FUNCIÓN JURISDICCIONAL

JOSÉ JOAQUÍN PLATA ALBARRACÍN

INTRODUCCIÓN

1. Del derecho fundamental de acceso a la justicia.	73
A) Panorama nacional	73
B) Contexto internacional	77
C) Obstáculos para el acceso a la justicia	80
2. Desjudicialización y mecanismos alternativos de solución de controversias (MASC)	82
3. De la conciliación y el arbitramento como mecanismos alternativos de solución de conflictos	86
A) La conciliación	87
B) El arbitramento	88
4. Bibliografía	89

PARTE SEGUNDA

EL DERECHO DE ACCIÓN

CAPÍTULO I

VICISITUDES DE LA DEMANDA

MARÍA DEL SOCORRO RUEDA FONSECA

1. El cierre de la discusión jurisprudencial de la acumulación de pretensión subsidiaria o eventual	93
2. La interrupción de la prescripción y la inoperancia de la caducidad	96

CAPÍTULO II

MARCO CONSTITUCIONAL DE
LOS MECANISMOS ALTERNATIVOS
DE SOLUCIÓN DE CONFLICTOS

	PÁG.
1. Planteamiento general de la institucionalización de la conciliación como mecanismo de acceso a la justicia	98
2. El alcance de la conciliación respecto al derecho de acceder a la justicia	104
3. Características constitucionales de la conciliación en la jurisprudencia colombiana	105

CAPÍTULO III

MARCO HISTÓRICO-LEGAL
DE LA CONCILIACIÓN CIVIL Y DE FAMILIA

1. ¿Qué se consolidó constitucionalmente con la ley 23 de 1991?	109
2. ¿Qué se consolidó con el decreto 2651 de 1991, desde el punto de vista constitucional?	111
3. Leyes ordinarias y leyes orgánicas. Ley Estatutaria de Administración de Justicia	114
4. ¿Constituyen las normas que establecieron la conciliación como requisito de procedibilidad para acceder a las jurisdicciones de familia, civil y comercial, laboral y contencioso-administrativa una restricción inconstitucional del derecho a acceder a la justicia de la ley 640 de 2001?	116
5. El requisito de procedibilidad en el derecho de civil y de familia	122
6. Algunas jurisprudencias importantes que hicieron el examen constitucional de la conciliación en Colombia	124
7. Conclusiones	127
8. Bibliografía	131

PARTE TERCERA**EL PROCESO CIVIL COMO INSTRUMENTO
DE ACCESO A LA JUSTICIA (VISIÓN
CRÍTICA Y PRAGMÁTICA)****CAPÍTULO I****LA ACTUACIÓN PROCESAL**

FERNANDO ARRÁZOLA JARAMILLO

	PÁG.
1. ¿Son perentorios los términos judiciales?	135
2. Los términos judiciales para el juez	136
A) Normativa	136
B) Alternativas ante la mora judicial.....	139
a) Opción práctica.....	139
b) Opción jurídica	140
3. Términos judiciales para las partes	148
A) Anotaciones	148
B) Tratamiento legal y de la jurisprudencia	150
4. Casos especiales	151
A) Error del juzgado	151
B) La distancia	156
C) Realidad ante el vencimiento de un término judicial	158
D) Corrupción	158
E) Solicitudes y recursos	159
5. Interrupción del proceso	159
6. Perspectivas. Código General del Proceso	163
7. Bibliografía	165

CAPÍTULO II**CAPACIDAD PROCESAL EN COLOMBIA**

SAID MOHAMED ROUBY MARTÍNEZ

1. Sujetos procesales	167
A) Las partes	167
B) Capacidad procesal.....	170
C) Capacidad para ser parte	173

	PÁG.
D) Personas naturales	174
E) El “nasciturus”	176
F) Personas jurídicas	178
2. Bibliografía	180

CAPÍTULO III

TERCEROS INTERVINIENTES EN EL PROCESO

1. Coadyuvancia	181
2. Llamamiento en garantía	183
3. Llamamiento en garantía en derecho administrativo	184
4. Llamamiento “ad excludendum”	187
5. Llamamiento “ex officio”	188
6. Llamamiento al poseedor o tenedor	190
7. Denuncia del pleito	191
8. Intervención de terceros en el proceso penal	194
A) Acción civil en el proceso penal	194
B) Titulares de acción civil en el proceso penal	195
C) Contra quiénes se adelanta la acción civil dentro del proceso penal	195
D) Pretensión indemnizatoria	196
E) Valor legal de la sentencia penal en el campo civil	197
F) Terceros civilmente responsables	198
9. Bibliografía	201

CAPÍTULO IV

EL LITISCONSORCIO

1. Introducción	203
2. Litisconsorcio necesario	205
A) Sobre el papel del juez de la segunda instancia cuando no se integra el litisconsorcio necesario en la primera instancia	207
B) Sobre litisconsorcio en sentencias de revisión de declaración de paternidad	208
C) Sobre litisconsorcio necesario cuando se impugna un contrato en el cual una de las partes es plural	208
D) Sobre el litisconsorcio necesario en caso del fenómeno de unidad de empresa regulado en el Código Sustantivo del Trabajo	208
E) Sobre las consecuencias procesales del litisconsorcio necesario y oportunidad para integrarlo	209

	PÁG.
3. Litisconsorcio facultativo	210
A) Aspectos generales	211
a) Existencia	211
b) Definición	211
c) Fundamento	211
d) Ejemplo en la filiación extramatrimonial	211
4. Litisconsorcio cuasinecesario	214
A) Aspectos generales	214
a) Definición	214
b) ¿Cuándo se presenta?	214
c) Doctrina	215
d) Supuestos.	216
e) Diferencia	216
f) Requisitos	216
g) Pruebas	217
h) Jurisprudencia	217
i) Comparado	219
j) Crítica constitucional	220
5. Situaciones controversiales en materia de litisconsorcio	221
A) Litisconsorcio derivado de las relaciones contractuales y extracontractuales	221
B) Litisconsorcio derivado de las obligaciones solidarias y conjuntas	222
C) Litisconsorcio en los procesos ejecutivos	224
D) Litisconsorcio en los procesos sucesorales	225
E) Litisconsorcios en los contratos que contienen un pacto comisorio o adolecen de nulidad, lesión enorme o simulación	226
F) Pacto comisorio	226
G) Nulidad del contrato	227
H) Lesión enorme del contrato	228
I) Simulación de contrato	229
J) Jurisprudencia	230
6. Bibliografía	231

CAPÍTULO V

PATRIMONIOS AUTÓNOMOS
COMO SUJETOS PROCESALES

1. Introducción	233
2. Capacidad para ser parte	233

	PÁG.
3. Antecedentes del patrimonio autónomo	235
4. Patrimonios autónomos	236
5. Formas de patrimonios autónomos	238
A) La herencia yacente	238
B) Masa del concurso o el deudor ilíquido	240
C) Curaduría de los bienes del que está por nacer	240
D) Sociedad conyugal	240
E) La comunidad	242
F) Curaduría de los bienes del ausente	242
G) Bienes secuestrados	243
H) Fiducia	243
6. Consideraciones finales acerca de la fiducia	254
7. El patrimonio autónomo en Perú	255
8. Conclusión	255
9. Bibliografía	257

CAPÍTULO VI

SUCESIÓN PROCESAL

1. Introducción	259
2. Definición y clasificación de la sucesión procesal	259
3. Sucesión procesal de acuerdo con el Código de Procedimiento Civil	261
4. Modificaciones de las partes durante el proceso y los casos de sucesión procesal	264
A) Sucesión de una parte por sus herederos en causa de muerte	265
B) Sucesión de la parte que muere por el legatario del derecho litigioso o del bien objeto del proceso	265
C) Sucesión de una parte por el cesionario mediante acto entre vivos	266
D) Sucesión de la persona jurídica extinguida por quienes reciben los derechos o asumen las obligaciones materia de juicio	266
E) Sucesión de una parte cuando sus derechos sustanciales se extinguen	267
F) Intervención de terceros sin afectar la posición de las partes demandante y demandada	267
G) Separación o retiro de la persona que vienen actuando en el juicio	268
H) Cambio o supresión del representante o apoderado de una de las partes	268

5. Derecho comparado: ¿cómo opera la sucesión procesal en España?	268
A) Sucesión “inter vivos”	269
B) Sucesión “mortis causa”	270
6. Jurisprudencia de las altas cortes en Colombia	271
A) Corte Constitucional	271
B) Corte Suprema de Justicia	274
C) Consejo de Estado	277
7. Bibliografía	279

CAPÍTULO VII

CONDUCTAS DEL DEMANDADO

HORACIO CRUZ TEJADA

1. Conductas del demandado en el proceso civil	282
A) Oportunidad de defensa del demandado	282
2. Impugnación del auto admisorio de la demanda o del mandamiento de pago	283
3. Guardar silencio	284
4. Allanamiento	286
5. Negativa simple	289
6. Excepciones de mérito	290
A) Trámite y decisión de las excepciones de mérito	292
B) ¿Las excepciones de mérito y la simple negación de los hechos tienen el mismo tratamiento en el proceso de conocimiento y en el proceso ejecutivo?	294
C) Excepción de mérito en el proceso ejecutivo	296
a) Tacha de falsedad del título ejecutivo	297
D) Excepción de prescripción extintiva y adquisitiva	298
7. A falta de requisitos formales de la contestación de la demanda, ¿procede su inadmisión?	299
8. Excepciones previas como remedio procesal	302
A) ¿Cómo se lleva a cabo el trámite y la resolución de las excepciones previas?	303
B) ¿Cuáles son las causales de excepción previa que señala el legislador?	305
a) Falta de jurisdicción	305
b) Falta de competencia	306

	PÁG.
c) Compromiso o cláusula compromisoria	306
d) Inexistencia del demandante o del demandado	308
e) Incapacidad o indebida representación del demandante o del demandado	308
f) Falta de prueba de la calidad en que actúa el demandante o se cita al demandado	309
g) Ineptitud de la demanda	310
h) Trámite inadecuado	311
i) Falta de integración del contradictorio	313
j) Pleito pendiente	313
k) No haberse ordenado citar a otras personas que la ley dispone citar	314
l) Notificarse a persona distinta del verdadero demandado	314
9. Defensa del demandado en cabeza del curador "ad litem"	314
10. Demanda de reconvención	318
11. Bibliografía	322

CAPÍTULO VIII

LA NOTIFICACIÓN DE LAS PROVIDENCIAS JUDICIALES EN EL PROCESO CIVIL

JOSÉ ANTONIO CRUZ SUÁREZ

1. Aspectos generales	324
A) Noción	324
B) Efectos	324
a) Garantiza el debido proceso	324
b) Forma parte de la interrupción de la prescripción e ineficacia de la caducidad	325
c) Genera requerimiento judicial	325
d) Presupuesto del conteo de términos	325
e) Presupuesto de la ejecutoria	325
2. Teorías del acto notificadorio	326
3. Clases de notificaciones	326
A) Personal	326
a) Procedencia	327
b) Procedimiento	327
B) Notificación por aviso	329

	PÁG.
C) Notificación electrónica	330
D) Notificación por llamamiento público	333
a) Notificación al demandado determinado por curador “ad litem”	333
b) Notificación a personas indeterminadas	334
c) Notificación a herederos indeterminados	335
d) Notificación en los trámites liquidatorios	335
E) Notificación por estado	336
F) Notificación por estrados	336
G) Notificación por edicto	337
H) Notificación por conducta concluyente	337
I) Notificación del auto que decreta medidas cautelares	339
J) Autos que no requieren notificación	340
K) Defectos de las notificaciones	340
L) Casuística	342
4. Bibliografía	343

CAPÍTULO IX

MEDIOS DE IMPUGNACIÓN

HORACIO CRUZ TEJADA

1. El derecho a impugnar	344
2. Necesidad de garantizar la impugnación en el derecho internacional de los derechos humanos	345
3. Requisitos de procedencia de los medios de impugnación	347
A) Existencia de una providencia judicial	348
B) Manifestación acerca de la existencia de un error en la decisión judicial	349
C) Ocurrencia de un agravio con la decisión judicial. Legitimación	349
D) Procedencia del recurso	349
E) Formalidades	350
4. ¿Cómo se clasifican los medios de impugnación?	351
A) Horizontales y verticales	351
B) Ordinarios y extraordinarios	352
5. Reconocimiento del juez de sus propios errores	352
A) Finalidad del recurso de reposición	353

	PÁG.
B) ¿Frente a cuáles providencias procede el recurso de reposición?	353
C) Trámite de la impugnación	355
D) ¿Se cumple la providencia atacada por vía de recurso de reposición?	356
6. La Constitución Política y el derecho a la múltiple instancia. Recurso de apelación	357
A) Sustentación de la apelación	359
B) ¿Puede el particular agraviado con la providencia judicial formular recurso de apelación en una oportunidad diferente del término de ejecutoria de la sentencia?	361
C) ¿En cuáles efectos se concede el recurso de apelación?	363
a) Efecto devolutivo	363
b) Efecto suspensivo	365
c) Efecto diferido	365
D) ¿Se justifica la múltiple instancia en Colombia?	365
E) Tendencias de la jurisprudencia frente a la legitimidad de la única instancia en Colombia	367
F) Prohibición de la reforma en perjuicio “non reformatio in peius”	371
7. Otros medios de impugnación	373
A) Recurso de súplica	373
a) Procedencia de la súplica	374
b) Trámite del recurso de súplica	374
B) Recurso de queja	375
a) ¿Cómo se tramita la queja?	376
8. Grado jurisdiccional de consulta	378
A) Principio de prohibición de “reformatio in peius” frente al grado jurisdiccional de consulta en la legislación procesal civil	380
9. Recursos extraordinarios	385
A) Recurso extraordinario de casación	386
a) Fines que persigue la casación	386
b) ¿La función nomofiláctica de la casación desconoce el fin particular del recurso?	387
c) ¿La llamada técnica de casación limita el derecho de acceso a la administración de justicia?	389
d) Interés para recurrir en casación en las acciones de grupo	390
e) Taxatividad de las causales de casación.	397
B) Recurso extraordinario de revisión	404
10. Bibliografía	405

CAPÍTULO X

LAS FORMAS PROCESALES CIVILES Y SU DISTORSIÓN

JOSÉ ANTONIO CRUZ SUÁREZ

	PÁG.
1. De las formas procesales	407
A) Función de las formas procesales	407
B) Eficacia	408
2. Principio de interpretación “pro actione”	410
3. Prevalencia del derecho sustancial sobre las formas	411
4. Exceso ritual y arbitrariedad del procedimiento	412
A) Primer caso	413
B) Segundo caso	413
C) Tercer caso	414
D) Cuarto caso	415
5. Bibliografía	416

CAPÍTULO XI

VIOLACIÓN DE LAS FORMAS PROCESALES

JOSÉ ANTONIO CRUZ SUÁREZ

1. De la violación de las formas	417
2. Efectos de la violación de las formas	417
3. Nulidades procesales	418
A) Principios que las rigen	420
a) La taxatividad	421
b) Convalidación o saneamiento	423
c) Protección	424
B) Nulidades saneables e insaneables	427
C) Manera de decretar las nulidades	428
a) De oficio, a iniciativa del juez, pero allí hay que ver si se trata de nulidades saneables o insaneables	428
b) Por iniciativa de la parte: si el vicio es insaneable, cualquiera puede alegarlo, pero si es saneable únicamente puede plantear la nulidad el agraviado con la irregularidad	429
c) Como recurso de casación, siempre que no se hayan saneado	429
D) Oportunidad para alegar las nulidades	429
4. Bibliografía	430

CAPÍTULO XII

EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD
Y LA TEORÍA DEL ANTIPROCESALISMO

JOSÉ ANTONIO CRUZ SUÁREZ

	PÁG.
1. El principio de legalidad	431
2. Ilegalidad de las providencias judiciales	432
3. Taller de nulidades	435
4. Bibliografía	435
Índice de autores	437
Índice de disposiciones	439