

# I N D I C E

PREFACIO .....	VII
----------------	-----

## PARTE PRIMERA

### SISTEMA DE LA JURISDICCIÓN Y DEL PROCESO CIVIL

#### SECCIÓN I

#### EL DERECHO Y SU ACTUACIÓN

Capítulo I. — CONCEPTO DEL DERECHO OBJETIVO, SU FINALIDAD, SUS CARACTERES .....	3
1. Concepto del derecho objetivo: el derecho objetivo como tutela de bienes y de intereses, y como coordinación y limitación de intereses y de voluntades .....	3
2. El derecho como mandato: naturaleza y carácter del imperativo jurídico .....	4
3. El derecho objetivo como reglamentación obligatoria y eventualmente coactiva de voluntades y de acción. Coacción psicológica o coacción física o mecánica .....	7
4. Las normas jurídicas como normas reguladoras de los modos y las formas del operar humano. Caracteres de las normas jurídicas .....	11
Capítulo II. — CONCEPTO DE LOS DERECHOS SUBJETIVOS, SUS CARACTERES Y SU ESTRUCTURA .....	15
1. Bien, interés y finalidad .....	15
2. Bienes de primer grado y bienes de segundo grado. Autonomía de los bienes y de los intereses de segundo grado, y posibilidad de que ellos constituyan el elemento sustancial de un derecho subjetivo autónomo ..	18
3. Interés jurídico y derecho subjetivo: concepto del derecho subjetivo ..	20
4. Elementos del derecho subjetivo .....	21
5. Clasificación y estructura de los derechos subjetivos .....	22
6. Diferencia entre interés jurídico y derecho subjetivo .....	25
7. Varias especies de intereses: intereses legítimos u ocasionalmente protegidos, e intereses simples .....	26
8. Poderes, potestades y derechos subjetivos; examen de estas distinciones ..	28
9. Deberes y obligaciones jurídicas: correlación entre derechos subjetivos y obligaciones jurídicas .....	29
10. Las relaciones jurídicas .....	30
11. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales .....	31

Capítulo III.— EL PROBLEMA DE LA ACTUACIÓN DEL DERECHO .....	35
1. El derecho objetivo y su realización normal .....	35
2. El problema de la actuación del derecho .....	36
3. Las funciones para la actuación del derecho: declaración de certeza y ejecución coactiva .....	40
4. El órgano de la actuación del derecho .....	40
5. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales .....	42
Capítulo IV.— CONCEPTO DE LA FUNCIÓN JURISDICCIONAL .....	47
1. Transición .....	47
2. Concepto general de la función jurisdiccional .....	47
3. El interés del Estado en el ejercicio de la jurisdicción .....	48
4. Objeto de la jurisdicción .....	48
5. Caracteres formales de la jurisdicción .....	50
6. La actividad jurisdiccional y su carácter de actividad sustitutiva .....	51
7. Definición de la jurisdicción .....	53
8. Opiniones dominantes acerca del concepto de jurisdicción y crítica de ellas .....	53
9. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales .....	65
Capítulo V.— DISTINCIONES Y RELACIONES ENTRE LA FUNCIÓN JURISDICCIONAL Y LAS DEMÁS FUNCIONES DEL ESTADO .....	67
§ 1. <i>Función jurisdiccional y función legislativa</i> .....	67
1. Transición .....	67
2. Diferencia conceptual entre la función legislativa y la función jurisdiccional .....	67
3. Relaciones entre la función legislativa y la función jurisdiccional. Si la actividad jurisdiccional es forma de producción de declaración del derecho .....	69
4. Relaciones entre la función legislativa y la función jurisdiccional en sus manifestaciones prácticas .....	72
5. Control jurisdiccional sobre la constitucionalidad de la ley .....	74
6. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales .....	77
§ 2. <i>Función jurisdiccional y función administrativa</i> .....	78
1. Concepto y naturaleza de la función administrativa y la función jurisdiccional .....	78
2. Distinción entre función administrativa y función jurisdiccional ..	80
3. Relaciones entre función jurisdiccional y función administrativa ...	82
Capítulo VI.— DISTINCIONES DE LA JURISDICCIÓN .....	87
1. Criterios fundamentales para las distinciones de la jurisdicción: según la "calidad" o la "cantidad" de las relaciones jurídicas .....	87
2. A) Según la calidad: jurisdicción civil y jurisdicción penal: diferencias ..	88
3. Relaciones entre la jurisdicción civil y la jurisdicción penal .....	89
4. B) Según la cantidad de las relaciones jurídicas: jurisdicción ordinaria y jurisdicción especial .....	92
5. Relaciones entre la jurisdicción ordinaria y la jurisdicción especial ...	93

6. Jurisdicción civil y jurisdicción administrativa .....	94
7. La llamada jurisdicción especializada de los tribunales ordinarios .....	95
8. Jurisdicción de derecho y jurisdicción de equidad .....	96
9. Jurisdicción contenciosa y jurisdicción voluntaria (remisión) .....	98
10. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales .....	99

## SECCIÓN II

## EL PROCESO CIVIL Y LA JURISDICCIÓN

## Capítulo I. — CONCEPTO DEL PROCESO CIVIL .....

1. Concepto de proceso en general: concepto del proceso civil como momento dinámico del desenvolvimiento de la jurisdicción .....	113
2. Finalidad del proceso civil .....	114
3. Varios tipos de proceso .....	117
4. El proceso civil y las actividades de los órganos jurisdiccionales cuasiprocesales: la jurisdicción voluntaria .....	120
5. A) Esencia de la jurisdicción voluntaria .....	121
6. B) Casos de jurisdicción voluntaria .....	124
7. C) Órganos de la jurisdicción voluntaria: el procedimiento en cámara de consejo .....	128
8. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales .....	131

## Capítulo II. — DEROGACIÓN A LA JURISDICCIÓN DE LOS ÓRGANOS JURISDICCIONALES NORMALES: EL PROCESO ARBITRAL .....

1. La función jurisdiccional como vocación exclusiva de los órganos ordinarios de la jurisdicción .....	135
2. Carácter excepcional y complementario de la jurisdicción arbitral, frente a la inderogabilidad de la jurisdicción .....	137
3. Naturaleza de la jurisdicción arbitral y de la función de los árbitros y críticas a las teorías que niegan el carácter jurisdiccional de la función de los árbitros .....	138
4. El compromiso arbitral, su naturaleza, sus efectos y sus requisitos .....	140
5. Objeto del contrato de compromiso y sus requisitos .....	146
6. Forma del compromiso .....	148
7. Compromiso y cláusula compromisoria .....	149
8. Las partes compromitentes y su capacidad .....	153
9. Los árbitros, su capacidad y requisitos .....	153
10. El procedimiento arbitral: a) obligaciones de las partes, derechos y poderes de ellas; b) obligaciones de los árbitros, derechos y poderes de ellos .....	155
11. Cesación del compromiso .....	159
12. El laudo arbitral .....	160
13. Ejecutoriedad del laudo arbitral y poderes del pretor en relación con el decreto de ejecutoriedad .....	162
14. Medios para impugnar el laudo arbitral .....	164
15. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales .....	166

## SECCIÓN III

## EL DERECHO PROCESAL CIVIL EN EL SISTEMA DEL DERECHO

Capítulo I. — CONCEPTO Y DEFINICIÓN DEL DERECHO PROCESAL CIVIL Y SUS RELACIONES CON LAS OTRAS RAMAS DEL DERECHO .....	179
1. Planteamiento del problema .....	179
2. El derecho procesal civil como vocación exclusiva del Estado. La costumbre como fuente del derecho procesal civil. Si puede haber un derecho procesal civil autónomo de entidades colectivas distintas del Estado ...	179
3. Posición del derecho procesal civil frente a la distinción del derecho en público y privado. Concepto y carácter del derecho público .....	181
4. El derecho procesal civil como conjunto de normas de derecho público ..	185
5. Si pueden existir normas procesales de carácter de derecho privado ...	187
6. El derecho procesal civil y las otras ramas del derecho público: A) derecho procesal civil y derecho constitucional; B) derecho procesal civil y derecho administrativo; C) derecho procesal civil y derecho eclesiástico; D) derecho procesal civil y derecho financiero .....	188
7. El derecho procesal civil como derecho formal. Concepto del derecho formal. Diferencia entre el derecho formal y el derecho sustancial o material	192
8. Las normas de derecho procesal civil como normas instrumentales o normas de medio .....	194
9. El derecho procesal civil y el derecho procesal penal .....	196
10. El derecho procesal civil y el derecho procesal comercial .....	197
11. El derecho procesal civil y el derecho internacional .....	199
12. El derecho procesal civil y las normas de derecho interno en materia internacional .....	200
13. Conclusión .....	201
Capítulo II. — INTERPRETACIÓN DE LAS NORMAS PROCESALES .....	203
1. La interpretación de las normas jurídicas en general y la de las normas procesales en particular .....	203
2. Naturaleza y carácter de las normas acerca de la interpretación .....	204
3. Aplicación de los principios generales en materia de normas procesales	207
4. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales .....	211
Capítulo III. — VALOR DE LAS LEYES PROCESALES EN EL ESPACIO Y EN EL TIEMPO .....	215
1. A) Valor de las leyes procesales en el espacio; límites a la eficacia de la ley procesal respecto de la extensión de la jurisdicción sobre el territorio del Estado .....	215
2. Límites relativos a la cualidad de los sujetos: condición del extranjero en Italia .....	215
3. Límites determinados por la naturaleza de la relación en litigio .....	217
4. La cualidad de Estado extranjero como límite de aplicabilidad de las normas procesales .....	219
5. Límites provenientes de las relaciones entre el Estado Italiano y la Santa Sede .....	219

6. B) Valor de las leyes procesales en el tiempo; cómo surge el problema y en qué casos se manifiesta ..... 220
7. Las relaciones que median entre la antigua y la nueva ley procesal .. 221
8. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales ..... 223

## PARTE SEGUNDA

### ESBOZO HISTÓRICO SOBRE EL DERECHO PROCESAL CIVIL

- Capítulo único. — DESENVOLVIMIENTO DEL PROCESO CIVIL HASTA NUESTROS DÍAS 229
1. El proceso romano y el proceso germánico en Italia ..... 229
  2. Resurgimiento del proceso romano: sus causas, su elaboración. Proceso común; su origen ..... 230
  3. El proceso común y los procesos sumarios ..... 232
  4. Ulterior desenvolvimiento hasta nuestros días ..... 235
  5. El Código de Procedimiento Civil de 1865 ..... 237
  6. El nuevo Código de Procedimiento Civil y las reformas posteriores ... 238

## PARTE TERCERA

### LAS RELACIONES JURÍDICAS QUE NACEN DEL DESENVOLVIMIENTO DEL PROCESO CIVIL

- Capítulo I. — EL DERECHO DE JURISDICCIÓN DEL ESTADO Y LA OBLIGACIÓN DE SOMETERSE A LA JURISDICCIÓN POR PARTE DEL CIUDADANO .... 243
1. Transición ..... 243
  2. El elemento sustancial del derecho de jurisdicción del Estado: naturaleza y carácter de dicho interés ..... 243
  3. El elemento formal del derecho de jurisdicción del Estado: el poder de voluntad reconocido al Estado, de perseguir su finalidad procesal .... 245
  4. La obligación de los ciudadanos de someterse a la jurisdicción del Estado 246
  5. Crítica a las teorías que creen que no se trata de un verdadero derecho subjetivo del Estado, sino de un simple poder o de una potestad ..... 247
- Capítulo II. — LA OBLIGACIÓN DE LA JURISDICCIÓN DEL ESTADO Y EL DERECHO DEL CIUDADANO DE PRETENDER LA PRESTACIÓN DE LA ACTIVIDAD JURISDICCIONAL ..... 251
- § 1. *Teoría de la acción* ..... 251
1. El derecho de jurisdicción del Estado y la obligación de la jurisdicción en general ..... 251
  2. Naturaleza y carácter de la prestación jurisdiccional: a) es una prestación obligatoria; condiciones y presupuestos con que puede hacerse valer el derecho a la prestación ..... 253

3. b) Tiene por contenido la acción positiva del Estado, orientada a declarar la certeza del derecho incierto o controvertido o a realizar coactivamente el derecho, una vez que haya sido legalmente declarado cierto	257
4. c) Tiene carácter complejo y único: el doble grado de jurisdicción no invalida el carácter único de la prestación	258
5. La relación jurídica de acción propiamente dicha: carácter jurídico de la pretensión del actor a que se conceda la prestación jurisdiccional. Se compone de una serie de <i>facultates exigendi</i>	259
6. Independencia y autonomía de la relación jurídica de acción frente a la relación jurídica sustancial	261
7. El derecho de acción como relación obligatoria con elementos indeterminados, pero determinables	264
8. Definición del derecho de acción	272
§ 2. <i>Examen crítico de las distintas teorías acerca de la acción</i>	272
1. Transición	272
2. Imposibilidad de concebir el derecho de acción como una facultad inherente al derecho de personalidad (Kohler)	272
3. Imposibilidad de concebir el derecho de acción como un derecho privado o como un aspecto del mismo derecho material (Savigny, Satta, Redenti)	276
4. Imposibilidad de concebir el derecho de acción como un derecho potestativo (Chiovenda, Weismann, Calamandrei)	278
5. Imposibilidad de concebir el derecho de acción como un derecho de obrar concreto (teoría de la pretensión a la tutela jurídica)	282
6. Imposibilidad de concebir el derecho de acción como un derecho público subjetivo del ciudadano frente al órgano jurisdiccional (oficio) y no frente al Estado (Carnelutti)	285
7. Imposibilidad de concebir el derecho de acción como un poder jurídico y no como un derecho subjetivo (S. Romano, Zanzucchi)	288
8. Conclusión	291
§ 3. <i>Distinciones y clasificaciones de las acciones</i>	292
1. Transición	292
2. Criterios para la distinción y clasificación de las acciones: conforme a la naturaleza de las prestaciones jurisdiccionales pedidas, o conforme a la naturaleza de las relaciones jurídicas sustanciales que constituyen objeto de la providencia jurisdiccional pedida	292
3. A) En relación con las prestaciones jurisdiccionales requeridas: a) acciones de pura declaración de certeza. Declaración positiva o negativa de certeza; b) acciones de condena. Diferencia entre acción de declaración de certeza y acción de condena; c) acciones ejecutivas; d) acciones cautelares	293
4. Las llamadas acciones constitutivas	302
5. Las llamadas acciones con prevalente función ejecutiva	305
6. B) En orden a las relaciones jurídicas sustanciales que constituyen el objeto mediato de la acción: 1) acciones civiles y acciones comerciales; 2) acciones reales y acciones personales; 3) acciones mobiliarias y acciones inmobiliarias; 4) acciones de estado; 5) otras distinciones; 6) acciones mixtas	307
7. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales	309

Capítulo III. — EL DERECHO DEL DEMANDADO DE CONTRADICIR MEDIANTE EXCEPCIONES Y DEFENSAS .....	315
1. La relación jurídica de contradicción en juicio (excepción y defensa). Carácter jurídico en la pretensión del demandado a que se le conceda la prestación jurisdiccional. Autonomía e independencia de la pretensión del demandado frente a la del actor (derecho de acción) .....	315
2. Paralelismo y relaciones entre la pretensión del actor y la del demandado. Independencia de la pretensión del demandado respecto de la relación de derecho sustancial .....	317
3. Exposición y crítica de las varias construcciones relativas al derecho del demandado de contradecir en juicio .....	320
4. El medio técnico para el ejercicio del derecho de contradecir del demandado: concepto de la excepción .....	322
5. Distinciones de las excepciones: A) excepciones de derecho sustancial y excepciones de derecho procesal; B) excepciones perentorias y excepciones dilatorias; C) excepciones referentes a los sujetos y excepciones referentes a los actos procesales; D) excepciones denunciabiles de oficio (excepciones en sentido amplio) y excepciones denunciabiles a instancia de parte (excepciones en sentido estricto o en sentido sustancial). Inexactitud de tal distinción; E) excepciones simples y excepciones reconvencionales .....	324
6. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales .....	328
Capítulo IV. — INTERÉS PARA ACCIONAR .....	337
1. El interés del particular en la intervención del Estado para la declaración de certeza o la realización coactiva de los intereses tutelados por el derecho objetivo. Cómo surge tal interés. Sus relaciones con los intereses sustanciales tutelados por el derecho objetivo: interés en la declaración de certeza e interés en la realización coactiva .....	337
2. Caracteres de tal interés: a) es un interés secundario o de segundo grado; b) independiente y autónomo; c) abstracto y general; d) inmutable; e) no patrimonial .....	339
3. Concepto del interés para accionar y para contradecir en juicio, en relación con el ejercicio de una acción particular .....	341
4. Cómo se determina el interés para accionar y para contradecir frente al ejercicio de un derecho particular de acción y de contradicción en juicio .....	343
5. El interés para accionar en las acciones de pura declaración de certeza, en las acciones de condena, en las acciones ejecutivas y en las acciones cautelares .....	344
6. Requisitos del interés para accionar, o para contradecir en juicio: a) debe ser un interés concreto; b) debe ser un interés actual .....	345
7. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales .....	346
Capítulo V. — LA LEGITIMACIÓN PARA ACCIONAR .....	351
1. La demanda judicial como medio formal de determinación de los sujetos del derecho de acción y de contradicción .....	351
2. Insuficiencia de dicho medio y necesidad de buscar criterios generales para la determinación de tales sujetos .....	351

3. Las normas sobre la legitimación para accionar, como criterios fundamentales para la determinación de los sujetos del derecho de acción y de excepción .....	352
4. Carácter y naturaleza de tales normas .....	353
5. Diversas manifestaciones de la legitimación. Legitimación activa y legitimación pasiva. Legitimación en sentido amplio y legitimación en sentido estricto (legitimación para intervenir) .....	354
6. Mayor determinación del concepto de legitimación. Crítica a las teorías acerca de la legitimación .....	357
7. Necesidad de buscar un criterio más satisfactorio en virtud del cual determinar la legitimación. La titularidad de la relación o del estado jurídico objeto de la acción como criterio normal para la determinación de los sujetos legitimados. Titularidad activa y titularidad pasiva de la relación jurídica. Titularidad "efectiva" y solamente "afirmada" ....	357
8. Ventajas que presenta el criterio adoptado en relación con las distintas categorías de acciones y su unicidad: acciones de declaración de certeza; acciones de condena; acciones cautelares; acciones constitutivas .....	360
9. La titularidad de la relación jurídica como criterio para determinar la legitimación en las acciones ejecutivas .....	363
10. Examen del criterio adoptado en cuanto a la categoría de acciones en las cuales no parece encontrarse coincidencia entre el titular de la relación jurídica y el titular de la acción .....	363
11. La legitimación de los sujetos no titulares de las relaciones jurídicas sustanciales, como casos que pueden entrar bajo el concepto de sustitución procesal. Crítica de dicho concepto .....	364
12. El pretendido fenómeno de la sustitución procesal como aspecto del fenómeno más general de la no coincidencia entre titular del interés y titular de la voluntad .....	365
13. Legitimación normal y legitimación extraordinaria .....	367
14. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales .....	368

Capítulo VI.— LOS ELEMENTOS DEL DERECHO DE ACCIÓN Y EL PROBLEMA DE LA IDENTIFICACIÓN DE LAS ACCIONES .....

1. Transición .....	373
2. Los elementos del derecho de acción: a) los sujetos del derecho de acción. b) el objeto del derecho de acción: objeto inmediato y objeto mediato. c) la <i>causa petendi</i> .....	373
3. El problema de la identificación de las acciones o de las causas; su influencia en varios institutos del derecho procesal .....	375
4. La litispendencia .....	376
5. La continencia de causa .....	376
6. La conexión: conexión subjetiva; conexión objetiva propia; conexión objetiva impropia. La conexión objetiva propia; definición y varios casos: accesoriedad; garantía; prejudicialidad; compensación; reconvención ...	377
7. Conexión objetiva impropia .....	378
8. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales .....	379

Capítulo VII.— LOS MEDIOS PARA IMPUGNAR LAS SENTENCIAS .....

1. Acciones y medios para impugnar las sentencias. Carácter complejo y único de la prestación jurisdiccional .....	385
2. El sistema del doble grado de jurisdicción .....	386

3. El procedimiento de formación de la voluntad del Estado y los medios para impugnar las sentencias .....	387
4. Naturaleza jurídica de la sentencia sujeta a recurso .....	389
5. Varios medios para impugnar las sentencias. Si puede todavía existir la distinción entre medios ordinarios y medios extraordinarios .....	394
6. La apelación: concepto y divisiones .....	397
7. El recurso de casación: concepto y divisiones .....	399
8. La revocación: su concepto y su estructura .....	401
9. La oposición del tercero; concepto y distinciones .....	402
10. La regulación de competencia (remisión a la teoría de la competencia) .	404
11. Cuestiones prácticas y referencias jurisprudenciales (remisión a la Parte Especial) .....	404

Capítulo VIII. — LA DENOMINADA RELACIÓN JURÍDICA PROCESAL .....

1. La relación jurídica procesal. Si es útil y provechoso dicho concepto ..	405
2. Relación de derecho público judicial y relación jurídica procesal ....	407
3. Caracteres de dicha relación .....	410
4. Distinciones .....	410