

345.7  
A577

R.1034

HUGO ALSINA

TRATADO  
TEORICO PRACTICO  
DE  
DERECHO PROCESAL  
CIVIL Y COMERCIAL

SEGUNDA EDICION

III  
JUICIO ORDINARIO



EDIAR SOC. ANON. EDITORES

BUENOS AIRES

1958

TRATADO DE DERECHO PROCESAL  
CIVIL Y COMERCIAL

ÍNDICE DEL TOMO TERCERO (\*)

Advertencia ..... V

CAPÍTULO XV

JUICIO ORDINARIO

DISPOSICIONES PRELIMINARES

REGLAS COMUNES.	Pág.
1. Aplicación de las reglas del juicio ordinario a los casos no legislados especialmente .....	1
2. Aplicación subsidiaria de las reglas del juicio ordinario en los juicios especiales .....	2
DILIGENCIAS PREPARATORIAS.	
3. Fundamento .....	6
4. Juramento sobre hechos relativos a la personalidad ....	8
5. Exhibición de cosas muebles .....	11
6. Exhibición de testamento .....	13
7. Exhibición de títulos .....	14
8. Exhibición de documentos comunes .....	15
9. Declaración de testigos .....	16
10. Facultad de apreciación del juez .....	18
11. Carácter limitativo de la enumeración .....	19

CAPÍTULO XVI

DEMANDA

GENERALIDADES.

1. Concepto ..... 23

\* Ver al final del tomo sexto el índice alfabético por materias, y la bibliografía.

	Pág.
2. Importancia .....	25
3. Casos en que la demanda es obligatoria .....	25
4. Efectos de la demanda .....	26
5. Modificación de la demanda .....	28
 <b>CONTENIDO Y FORMA DE LA DEMANDA.</b>	
6. Concepto .....	30
7. Individualización del demandante (art. 71, inc. 1º) .....	31
8. Individualización del demandado (art. 71, inc. 2º) ..	33
9. Cosa demandada (art. 71, inc. 3º) .....	34
10. Exposición de los hechos (art. 71, inc. 4º) .....	34
11. Exposición del derecho (art. 71, inc. 5º) .....	38
12. La petición (art. 71, inc. 6º) .....	39
13. Requisitos de forma .....	41
14. Consecuencias de su omisión .....	42
 <b>DOCUMENTOS QUE DEBEN ACOMPAÑARSE.</b>	
15. En general .....	44
16. Documentos habilitantes .....	44
17. Documentos en que se funde el derecho .....	45
18. Consecuencia de la omisión .....	52
 <b>DOCUMENTOS NUEVOS O DESCONOCIDOS.</b>	
19. En general .....	54
20. Documentos posteriores a la demanda .....	54
21. Documentos anteriores, pero desconocidos .....	54
22. Documentos relacionados en la demanda .....	54
23. Oportunidad para su agregación .....	55

## CAPÍTULO XVII

### CITACIÓN Y EMPLAZAMIENTO

#### NOCIONES PREVIAS.

1. Concepto .....	57
2. Contenido del traslado .....	60

	<u>Pág.</u>
3. Demandado con domicilio en la sede del Juzgado . . . .	62
4. Demandado con domicilio fuera de la sede del Juzgado	65
5. Demandado de nombre o domicilio ignorado . . . . .	66
 <b>TÉRMINOS DEL EMPLAZAMIENTO.</b>	
6. Preliminar . . . . .	67
7. Demandado notificado en la sede del Juzgado . . . . .	68
8. Demandado notificado fuera de la sede del Juzgado ..	68
9. Demandado notificado por edictos . . . . .	70
 <b>EFFECTOS DEL EMPLAZAMIENTO.</b>	
10. En general . . . . .	70
11. Situación normal . . . . .	71
12. Demandado que comparece y no contesta la demanda	71
13. Demandado que no comparece . . . . .	72
 <b>CAPÍTULO XVIII</b> <b>LAS EXCEPCIONES</b>	
 <b>PRINCIPIOS GENERALES.</b>	
1. Origen y desenvolvimiento . . . . .	75
2. Concepto . . . . .	78
 <b>EXCEPCIONES DILATORIAS.</b>	
3. Enumeración . . . . .	86
4. Incompetencia de jurisdicción . . . . .	88
5. Falta de personería . . . . .	92
6. Litispendencia . . . . .	101
7. Defecto legal . . . . .	110
8. Arraigo . . . . .	115
9. Evicción . . . . .	125
10. Procedimiento . . . . .	131
 <b>EXCEPCIONES PERENTORIAS.</b>	
11. Concepto . . . . .	144

	Pág.
12. Cosa juzgada .....	146
13. Transacción .....	148
14. Prescripción de treinta años .....	149
15. Procedimiento .....	150
 DEFENSAS PREVIAS.	
16. Concepto .....	152
17. Beneficio de inventario .....	152
18. Beneficio de excusión .....	152
19. Días de llanto .....	153
20. Beneficio de competencia .....	153
21. Condenaciones del posesorio .....	154
22. Cuestiones prejudiciales .....	154
 CAPÍTULO XIX	
CONTESTACIÓN DE LA DEMANDA	
 GENERALIDADES.	
1. Concepto .....	173
2. Término .....	175
3. División .....	182
 FORMAS DE LA CONTESTACION.	
4. Requisitos externos .....	182
5. Contenido: <i>a)</i> Texto legal; <i>b)</i> Allanamiento; <i>c)</i> Reconocimiento del hecho y desconocimiento del derecho; <i>d)</i> Desconocimiento del hecho y del derecho; <i>e)</i> Oposición de excepciones .....	184
6. Documentos que deben acompañarse .....	193
7. Efectos de la falta de contestación .....	196
 RECONVENCIÓN.	
8. Concepto .....	200
9. Diferencias con la compensación .....	201

	<u>Pág.</u>
10. Condiciones de admisión .....	205
11. Quiénes pueden reconvenir .....	209
12. Oportunidad para deducirla .....	211
13. Procedimiento .....	212
14. Efectos .....	214
 CONCLUSIÓN DE LA CAUSA PARA PRUEBA O FALLO.	
15. Texto legal .....	215
16. Allanamiento .....	216
17. Cuestiones de puro derecho .....	216
18. Cuestiones de hecho .....	218
19. Oposición de excepciones .....	219
20. Reconvencción .....	220
 CAPÍTULO XX	
PRUEBA	
 GENERALIDADES.	
1. Necesidad de la prueba .....	221
2. Concepto .....	224
3. Grados del conocimiento .....	225
 TEORÍA GENERAL DE LA PRUEBA.	
4. Necesidad de una teoría general de la prueba .....	227
5. El conocimiento y los distintos medios de prueba ..	227
6. Clasificación de los medios de prueba .....	230
7. Régimen legal de la prueba .....	231
 OBJETO DE LA PRUEBA.	
8. Prueba de los hechos .....	239
9. Prueba del derecho .....	240
10. Hechos que deben probarse .....	241
11. Hechos cuya prueba no es necesaria .....	246
12. Prueba de los hechos negativos .....	251

	<u>Pág.</u>
<b>CARGA DE LA PRUEBA.</b>	
13. Concepto .....	253
14. Distribución de la carga de la prueba .....	255
15. Inversión de la prueba .....	259
16. Ausencia de prueba .....	261
<b>TÉRMINO DE PRUEBA.</b>	
17. Término ordinario .....	262
18. Término extraordinario: <i>a)</i> Concepto; <i>b)</i> Juicios en que procede; <i>c)</i> Diligencias que lo autorizan; <i>d)</i> Caracteres; <i>e)</i> Requisitos; <i>f)</i> Procedimiento; <i>g)</i> Costas .....	267
19. Término de ampliación .....	274
<b>PROCEDIMIENTO.</b>	
20. Apertura de la causa a prueba .....	275
21. Oposición de las partes .....	277
22. Hechos nuevos .....	279
23. Ofrecimiento y admisión de la prueba .....	285
24. Recepción de la prueba .....	288
25. Negligencia .....	290
<b>APRECIACIÓN DE LA PRUEBA.</b>	
26. Oportunidad .....	301
27. Reglas para su valoración .....	301
28. Prueba compuesta .....	303
29. Pruebas producidas en otro juicio .....	305

## CAPÍTULO XXI

### CONFESIÓN

#### PRINCIPIOS GENERALES

1. Conceptos .....	308
2. Definición .....	309
3. Fundamentos .....	310

	<u>Pág.</u>
4. Caracteres .....	310
5. Diferencias con la convención, la ratificación y el reconocimiento .....	311
<b>ELEMENTOS DE LA CONFESIÓN.</b>	
6. Principios generales .....	313
7. Capacidad: <i>a)</i> Concepto; <i>b)</i> Regla común; <i>c)</i> Menor de edad; <i>d)</i> Menor emancipado; <i>e)</i> Mujer casada; <i>f)</i> Dementes y sordomudos; <i>g)</i> Fallidos y concursados; <i>h)</i> Cedente; <i>i)</i> Sociedad; <i>j)</i> Mandatarios; <i>k)</i> Solidaridad .....	313
8. Objeto: <i>a)</i> Concepto; <i>b)</i> Hechos personales del confesante; <i>c)</i> Hechos del conocimiento del confesante; <i>d)</i> Casos en que el derecho puede ser materia de confesión .....	318
9. Voluntad: <i>a)</i> Concepto; <i>b)</i> Importancia .....	320
<b>CLASIFICACIÓN DE LA CONFESIÓN.</b>	
10. Concepto .....	321
11. Judicial o extrajudicial .....	321
12. Espontánea o provocada .....	322
13. Expresa o tácita .....	324
14. Verbal o escrita .....	324
15. Simple, calificada o compleja .....	325
16. Divisible o indivisible .....	326
<b>ABSOLUCIÓN DE POSICIONES.</b>	
17. Generalidades .....	326
18. Formación histórica .....	328
19. Legislación comparada .....	329
20. Oportunidad para proponer la diligencia .....	333
21. Quiénes pueden pedir absolución de posiciones ....	335
22. Quiénes están obligados a absolver posiciones: <i>a)</i> Partes; <i>b)</i> Incapaces; <i>c)</i> Mujer casada; <i>d)</i> Cedentes; <i>e)</i> Concurados y fallidos; <i>f)</i> Mandatarios; <i>g)</i> Funcionarios públicos; <i>h)</i> Sociedades .....	336
23. Posiciones: <i>a)</i> Elementos; <i>b)</i> Concepto; <i>c)</i> Relación y contenido; <i>d)</i> Reserva de las posiciones; <i>e)</i> Modificaciones y ampliaciones de las posiciones .....	346

	<u>Pág.</u>
24. Citación del absolvente: <i>a)</i> Petición; <i>b)</i> Forma de la notificación; <i>c)</i> Lugar de la notificación; <i>d)</i> Término de la notificación; <i>e)</i> Apercebimiento expreso; <i>f)</i> Citación al domiciliado fuera del asiento del juzgado; <i>g)</i> Enfermedad o edad avanzada del citado; <i>h)</i> Incomparencia del citado .....	349
25. Desarrollo de la audiencia: <i>a)</i> Apertura del acto; <i>b)</i> Presencia del ponente; <i>c)</i> Recepción de las posiciones por el juez; <i>d)</i> Juramento; <i>e)</i> Respuesta por el absolvente; <i>f)</i> Forma de contestación; <i>g)</i> Posiciones estimadas impertinentes; <i>h)</i> Interrogación recíproca; <i>i)</i> Acta; <i>j)</i> Agregados y rectificaciones .....	357
26. Segundas posiciones .....	364
27. Reconocimiento de documentos .....	365
28. Posiciones en segunda instancia .....	366
29. Negligencia del ponente .....	367
 FUERZA PROBATORIA DE LA CONFESIÓN.	
30. Oportunidad para su apreciación .....	368
31. Criterio de apreciación .....	369
32. Divisibilidad de la confesión .....	371
33. Valor de la <i>facta confessio</i> .....	375
34. Revocación de la confesión .....	380
35. Confesión prestada en otro juicio .....	382
36. Perjurio .....	384
 CONFESIÓN EXTRAJUDICIAL.	
37. Concepto .....	386
38. Fuerza probatoria .....	386

## CAPÍTULO XXII

## PRUEBA INSTRUMENTAL

## PRINCIPIOS GENERALES.

1. Concepto .....	391
-------------------	-----

	Pág.
2. Caracteres .....	393
3. Evolución histórica .....	396
4. División .....	397

**INSTRUMENTOS PÚBLICOS.**

5. Enumeración .....	397
6. Agregación en juicio .....	400
7. Fuerza probatoria: <i>a)</i> Distinción; <i>b)</i> Elementos externos; <i>c)</i> Contenido; <i>d)</i> Distintas clases de enunciaciones; <i>e)</i> Caracteres fundamentales .....	404
8. Expedientes judiciales y administrativos .....	408

**INSTRUMENTOS PRIVADOS.**

9. Concepto: <i>a)</i> Formalidades; <i>b)</i> Firma; <i>c)</i> Instrumento no firmado; <i>d)</i> Impresión digital; <i>e)</i> Doble ejemplar .....	412
10. Agregación en juicio: <i>a)</i> Principio general; <i>b)</i> Obligación de exhibir el documento; <i>c)</i> Cartas misivas dirigidas a terceros; <i>d)</i> Cartas confidenciales; <i>e)</i> Correspondencia íntima; <i>f)</i> Cartas científicas o literarias; <i>g)</i> Oportunidad para la agregación .....	417

**AUTENTICACIÓN.**

11. Concepto .....	427
12. Reconocimiento judicial: <i>a)</i> Reconocimiento voluntario; <i>b)</i> Citación del firmante; <i>c)</i> Segunda citación; <i>d)</i> Audiencia; <i>e)</i> Reconocimiento de firma de terceros; <i>f)</i> Reconocimiento por apoderado <i>g)</i> Reconocimiento por sucesores; <i>h)</i> Instrumentos firmados a ruego; <i>i)</i> Instrumento firmado por ciego; <i>j)</i> Instrumentos firmados por incapaces .....	428

**COMPROBACIÓN.**

13. Diversos medios .....	434
14. Comprobación por testigos .....	436

	<u>Pág.</u>
15. Cotejo: <i>a)</i> Concepto; <i>b)</i> Organización de la prueba; <i>c)</i> Documentos indubitados; <i>d)</i> Realización de la diligencia .....	437
 FUERZA PROBATORIA.	
16. Principios generales .....	444
17. Autenticidad .....	445
18. Fecha cierta .....	445
19. Contenido .....	448
 REDARGUCIÓN DE FALSEDAD.	
20. Concepto .....	449
21. Quién debe promoverla .....	451
22. Preparación .....	451
23. Comprobación .....	452
24. Efectos .....	453
 LIBROS DE COMERCIO	
25. Nociones previas .....	453
26. Operaciones entre comerciantes .....	455
27. Operaciones entre comerciantes y no comerciantes ..	456
28. Exhibición de libros .....	457
29. Procedimiento .....	460
 OTRAS CLASES DE LIBROS	
30. Libros de la administración pública .....	461
31. Libros de sociedades civiles .....	462
 OTRAS CLASES DE INSTRUMENTOS.	
32. Prueba por informes .....	462
33. Prueba telefónica .....	465
34. Prueba fotográfica .....	466
35. Prueba telegráfica .....	467
36. Prueba fonográfica .....	469

CAPÍTULO XXIII  
PRUEBA PERICIAL

NOCIONES PREVIAS.

1. Concepto de la prueba pericial .....	471
2. Evolución histórica .....	474
3. Importancia .....	475
4. División .....	475

PERITOS.

5. Definición .....	476
6. Diferencias .....	476
7. Requisitos: <i>a)</i> Edad; <i>b)</i> Sexo; <i>c)</i> Corporaciones; <i>d)</i> Título; <i>e)</i> Incompatibilidades .....	478
8. Derecho a retribución .....	482
9. Responsabilidad: <i>a)</i> Civiles; <i>b)</i> Penales .....	482

ORGANIZACIÓN DE LA PRUEBA.

10. Procedencia .....	483
11. Procedimiento: <i>a)</i> Ofrecimiento; <i>b)</i> Audiencia; <i>c)</i> Obligación de contribuir a la diligencia .....	485
12. Objeto: <i>a)</i> Concepto; <i>b)</i> Hechos sobre los que puede recaer; <i>c)</i> Investigaciones en el cuerpo humano ....	489
13. Designación de los peritos: <i>a)</i> Antecedentes; <i>b)</i> Disposiciones del código de procedimiento de la Capital; <i>c)</i> Perito único; <i>d)</i> Pluralidad de parte; <i>e)</i> Disposiciones de la ley 50 .....	493
14. Aceptación del cargo: <i>a)</i> Notificación; <i>b)</i> Carácter facultativo; <i>c)</i> Término; <i>d)</i> Forma; <i>e)</i> Juramento ....	503
15. Recusación: <i>a)</i> Oportunidad; <i>b)</i> Causas legales; <i>c)</i> Procedimiento; <i>d)</i> Efecto .....	505
16. Renuncia de los peritos .....	508
17. Desistimiento de la prueba .....	508

	<u>Pág.</u>
<b>DESARROLLO DE LA PRUEBA.</b>	
18. Modo de practicar el examen .....	509
19. Asistencia de las partes .....	511
20. Facultades de los peritos .....	512
<b>INFORME DE LOS PERITOS.</b>	
21. Obligación de expedirse .....	513
22. Término para presentar el informe .....	514
23. Contenido del informe .....	515
21. Disidencia .....	518
25. Agregación del informe .....	<b>518</b>
26. Explicaciones de los peritos .....	518
<b>FUERZA PROBATORIA.</b>	
27. Sistema del código .....	520
28. Régimen de la ley 50 .....	523
29. Impugnación de la pericia .....	523
30. Negligencia .....	525

#### CAPÍTULO XXIV

### PRUEBA TESTIMONIAL

#### GENERALIDADES.

1. Concepto .....	530
2. Caracteres .....	531
3. Importancia .....	532
4. Objeto .....	534

#### TESTIGOS.

5. Definición .....	536
6. Condiciones: <i>a)</i> Capacidad; <i>b)</i> Extraneidad; <i>c)</i> Citación judicial; <i>d)</i> Conocimiento; <i>e)</i> Reglas legales ....	537
7. Clasificación: <i>a)</i> Hábiles; <i>b)</i> Sospechosos; <i>c)</i> Inhábiles; <i>d)</i> Excluidos .....	541

	Pág.
8. Obligación de declarar: <i>a)</i> Principio general; <i>b)</i> Secreto profesional .....	544
9. Obligación de comparecer: <i>a)</i> Principio general <i>b)</i> Causas de excusación; <i>c)</i> Excepciones; <i>d)</i> Prueba de la causal invocada; <i>e)</i> Otros impedimentos .....	549
10. Indemnización .....	556

ADMISIBILIDAD.

11. Generalidades .....	557
12. Prueba de los hechos: <i>a)</i> Principio general; <i>b)</i> Excepciones; <i>c)</i> Prueba del pago .....	558
13. Prueba de los contratos .....	562
14. Casos en que la prueba instrumental está prescripta <i>ad solemnitatem</i> .....	562
15. Casos en que la prueba de testigos está prohibida ..	563
16. Limitaciones de la prueba testimonial en razón del valor del contrato: <i>a)</i> Principio general; <i>b)</i> Alteraciones en la cantidad; <i>c)</i> Modificaciones al contrato .....	564
17. Excepciones: <i>a)</i> Imposibilidad de obtener la prueba por escrito; <i>b)</i> Principio de prueba por escrito; <i>c)</i> Prestación por una de las partes .....	567

OFRECIMIENTO.

18. Disposición legal .....	577
19. Forma del ofrecimiento .....	577
20. Término para el ofrecimiento .....	578
21. Individualización de los testigos .....	580
22. Número .....	582
23. Desistimiento .....	585
24. Interrogatorio .....	586

RECEPCIÓN.

25. Citación .....	588
26. Ante quién se presta declaración .....	592
27. Examen previo del interrogatorio .....	595

	Pág.
28. Orden de las declaraciones .....	596
29. Juramento .....	597
30. Generales de la ley .....	599
31. Examen .....	601
32. Razón del dicho .....	607
33. Reconocimiento de documentos .....	608
34. Careo .....	609
35. Producción fuera del juzgado .....	611
36. Negligencia .....	616
37. Nulidad .....	618

## TACHAS.

38. Concepto .....	620
39. División .....	623
40. Tachas absolutas: 1º) Enajenación mental; 2º) Ebriedad consuetudinaria; 3º) Falta de industria o profesión honesta conocida; 4º) Quebrado fraudulento; 5º) Condenado a pena corporal; 6º) Falso testimonio .....	625
41. Tachas relativas: 1º) Parentesco; 2º) Relación de dependencia; 3º) Interés en el pleito; 4º) Comunidad o sociedad; 5º) Crédito o deuda; 6º) Beneficios o dádivas; 7º) Recomendación sobre la causa; 8º) Amistad o enemistad; 9º) Ebriedad .....	629
42. Quién puede oponer la tacha .....	633
43. Oportunidad para oponerla .....	635
44. Prueba .....	636
45. Apreciación .....	638
46. Tachas de tachas .....	638

## APRECIACIÓN DE LA PRUEBA TESTIMONIAL.

47. Sistema de valoración .....	639
48. Teoría de la crítica del testimonio .....	640
49. Elementos de apreciación .....	642
50. Testigo singular .....	647
51. Testigos necesarios .....	649

CAPÍTULO XXV

INSPECCIÓN OCULAR

GENERALIDADES.

1. Concepto .....	651
2. Importancia .....	653
3. Objeto .....	654
4. Procedencia .....	655
5. Quién puede ordenarla .....	657
6. Quién debe efectuarla .....	657
7. Oportunidad .....	658
8. Necesidad de la intervención de las partes .....	659

PROCEDIMIENTO.

9. Resolución .....	660
10. Citación .....	661
11. Diligencia .....	661
12. Concurrencia con otros medios de prueba .....	662
13. Gastos .....	663

CAPÍTULO XXVI

JURAMENTO

GENERALIDADES.

1. Concepto .....	665
2. Clasificación .....	667
3. Formas .....	668

JURAMENTO DECISORIO.

4. Concepto .....	670
5. Objeto .....	671
6. Oportunidad .....	672
7. Capacidad .....	672
8. Procedimiento .....	673

	Pág.
JURAMENTO SUPLETORIO.	
9. Concepto .....	674
10. Requisitos .....	674
11. Jurisprudencia .....	676

## CAPÍTULO XXVII

## PRESUNCIONES

## GENERALIDADES.

1. Importancia .....	681
2. Indicio y presunción .....	683
3. La presunción como prueba .....	686
4. División .....	686

## PRESUNCIONES JUDICIALES.

5. Generalidades .....	687
6. Clasificación .....	688
7. Condiciones de admisión .....	689
8. Carga de la prueba .....	691
9. Jurisprudencia .....	691

## PRESUNCIONES LEGALES.

10. Concepto .....	696
11. División .....	698

## CAPÍTULO XXVIII

## CONCLUSIONES DE LA CAUSA PARA DEFINITIVA

## AGREGACIÓN DE LAS PRUEBAS.

1. Casos en que no procede la apertura de la causa a prueba	701
2. Informe del actuario en las cuestiones de hecho ....	702

---

	Pág.
3. Vencimiento del término probatorio .....	703
4. Agregación de las pruebas .....	703
5. Diligencias pendientes .....	705

**ALEGATOS.**

6. Concepto .....	707
7. Término para su presentación .....	708
8. Designación de letrado .....	714

**LLAMAMIENTO DE AUTOS.**

9. Agregación de los alegatos .....	715
10. Cierre de la discusión .....	715