

JOSÉ ROBERTO JUNCO VARGAS

Abogado egresado de la Universidad Santo Tomás.
Especializado en Derecho Procesal en la Universidad del Rosario.
Profesor universitario. Juez Civil del Circuito de Santa Fe de Bogotá.
Miembro del Colegio de Jueces de Santa Fe de Bogotá.

LA CONCILIACIÓN

Aspectos Sustanciales y Procesales

Tercera Edición
Ampliada y actualizada

- * Civil
- * Laboral
- * Administrativo
- * Penal
- * Casuística
- * Comercial
- * Agrario
- * Familia
- * Problemática

Comentarios a la ley 23 de 1991, art. 101 del C. de P. C., leyes 446 de 1998
y 497 de 1999, sobre los **jueces de paz** y art. 39 del C. de P. P.

Ediciones
Jurídica Radar
Santa Fe de Bogotá, D. C.

TABLA DE CONTENIDO

	Pág.
Prólogo a la primera edición	VII
Presentación a la tercera edición	IX
CAPÍTULO I	
INTRODUCCIÓN	1
CAPÍTULO II	
COMENTARIOS PRELIMINARES	
1. Historia de la conciliación en el derecho	7
2. La conciliación y su aparición en Colombia	12
a) Normas de derecho canónico	12
b) Derecho laboral	13
c) En derecho civil	14
d) En derecho de familia	15
e) En derecho agrario	16
f) En materia de lo contencioso administrativo	16
3. Filosofía que orienta la conciliación	16
4. Criterios encontrados en relación con la conciliación	19
CAPÍTULO III	
LA CONCILIACIÓN COMO INSTITUCIÓN JURÍDICA	
1. Generalidades	27
2. El conciliador	27

	Pág.
¿Quién es el conciliador?	27
a) Debe ser imparcial	28
b) Es un tercero	28
c) Debe conocer el conflicto	28
d) Debe ser orientador y dirigente	28
e) Debe ser atento	29
f) Debe ser experto	29
g) Debe conocer las partes	29
h) Respetable	30
Clases de conciliadores	30
a) Conciliadores oficiales	31
El juez	32
El inspector de trabajo	32
Los inspectores de tránsito	32
Los alcaldes o inspectores de policía	33
El defensor de familia	33
Los comisarios de familia	33
El fiscal	33
Otros	34
b) Conciliadores privados	34
c) Conciliadores unitarios	37
El conciliador-juez	37
Calidad de los conciliadores en general	39
3. La conciliación, método y mecanismo alternativo de solución de conflictos	40
Generalidades	40
Concepto	40
Concepto general	40
Concepto de conciliación en las distintas áreas del conocimiento	40

	Pág.
a) Concepto comercial	41
b) Concepto psicológico	41
c) Concepto jurídico	42
Clases de conciliación	45
a) Por el número de partes	45
b) Por el resultado	46
c) Por el momento de celebración	46
d) Por la iniciativa	47
e) Por su naturaleza	47
f) Por su aprobación	47
g) Por su contenido jurídico	48
h) Doctrinaria	49
i) Clasificación legal	49
4. Fines de la conciliación	50
5. Aspectos que comprende la conciliación	54
Precisión	54
Aspectos psicológicos	54
El conciliador	55
Características del proceso objeto de conciliación	56
Manejo de la situación	57
Contacto	57
Definición de contexto	57
Definición del problema o conflicto	58
Interacción	58
Propuesta de solución	59
Cierre	59
El aspecto psicológico y su aplicación dentro del proceso judicial	60
Técnicas y actitudes del conciliador	61

	Pág.
Aspecto sociológico	62
Aspecto filosófico	64
Aspecto de autoridad	66
Aspecto jurídico	67
a) Es un acto jurídico sustancial	67
b) Es un elemento necesario	68
c) Elemento obligatorio	68
d) Acto de todos los sujetos procesales	69
e) Acto de autonomía de la voluntad de las partes	69
f) Expuesta a la perentoriedad	70
g) Es un acto procesal	70
6. La conciliación y los demás mecanismos alternativos de solución de conflictos	71
Generalidades	71
Importancia de los mecanismos alternativos de solución de conflictos	73
La conciliación y el proceso de negociación	74
Conciliación y la amigable composición	77
La conciliación y el arbitraje	82
La agencia oficiosa	86
Conciliación y transacción	88
1) Por su naturaleza jurídica	89
2) Por su obligatoriedad	89
3) Por los sujetos que intervienen	90
4) Por la clase de acto	90
5) Por su formalidad	90
6) Por el instrumento que la contiene	91
7) Por el alcance de las concesiones	91
8) Corolario a lo anterior	91
9) Por el objeto que comprende	92

	Pág.
10) Por su invalidación	92
11) Por el mecanismo de invalidación	93
12) Por aprobación u homologación	93
13) Por la necesidad	94
14) Por el caso del litisconsorcio	94
15) Por la representación	95
16) Por ser presupuesto procesal	95
17) Como excepción	96
18) Por su ejecutividad	96

CAPÍTULO IV
ASPECTOS JURÍDICO-SUSTANCIALES
DE LA CONCILIACIÓN

1. Generalidades	99
2. Características de la conciliación	100
Es solemne	100
Es bilateral	100
Onerosa	101
Es conmutativa	101
Es de libre discusión	102
Es acto nominado	102
3. La conciliación y sus requisitos de existencia, validez, oponi- bilidad y eficacia	102
Condiciones de existencia de la conciliación	102
a) La voluntad	105
b) El consentimiento	106
c) El objeto	108
d) Formalidad solemne del acto	109
Requisito especial de existencia de la conciliación	111
Condiciones de validez en la conciliación	112

	Pág.
Generalidades	112
Requisito de capacidad	114
La condición de la capacidad en la conciliación	116
a) Respecto a las partes	117
b) Los representantes legales y estatutarios	118
c) La capacidad y la condición del conciliador	119
La voluntad	120
Definición	120
La voluntad en la conciliación	123
El consentimiento como requisito de validez	124
Concepto	124
El disentimiento y su manejo	126
El consentimiento en la conciliación	128
Los vicios del consentimiento	130
Vicios del consentimiento en la conciliación	132
El objeto	133
Concepto genérico de objeto en los actos	133
El objeto en nuestra legislación	134
Presupuestos para el objeto en la ley	135
El objeto de la conciliación y de conciliación	137
La causa	142
Generalidades	142
La ilicitud en la causa	144
La causa en la conciliación	144
Plenitud de las formalidades	146
Precisión	146
El formalismo en la formación de ciertos actos jurídicos ..	146
El formalismo como requisito de validez y su diferencia con el requisito de existencia	148
El formalismo en el acto de conciliación	149

	Pág.
La conciliación y la oponibilidad	152
Alcances	152
Los actos jurídicos frente a terceros	152
Operancia de la oponibilidad e inoponibilidad de los actos ...	153
Cómo opera esa oponibilidad	153
La inoponibilidad en la conciliación	154
La conciliación y los requisitos de eficacia en los actos	156
La conciliación y el fenómeno de la eficacia	156
Generalidades	156
La ineficacia del acto conciliatorio	157
4. Interpretación del acto conciliatorio	158
Generalidades	158
En el acto conciliatorio	160
5. La calificación a que se somete la conciliación	162
6. La conciliación frente a la prescripción y la caducidad	163
Generalidades	163
Efectos de la conciliación frente a la prescripción	164
Conciliación y la caducidad	169

CAPÍTULO V

ASPECTOS JURÍDICO-PROCESALES DE LA CONCILIACIÓN

1. Generalidades	173
2. La conciliación en el derecho procesal	174
Precisión	174
La conciliación como institución de derecho procesal	176
La conciliación como presupuesto procesal	178

	Pág.
a) La conciliación como requisito o presupuesto para accionar	179
b) La conciliación como presupuesto procesal antes del proceso, dentro o fuera de él	184
c) La conciliación como presupuesto procesal obligatorio dentro del trámite o proceso	185
d) La conciliación como acto dispositivo o liberatorio de las partes	186
3. Evolución de la conciliación en el derecho procesal	186
4. Principios de procedimiento que desarrolla la conciliación	189
Precisión	189
Principios de procedimiento	190
a) Desarrollo del principio de la preclusividad	190
b) De la economía procesal	190
c) De la oralidad	191
d) De la inmediación	191
e) De la persuasión racional	192
5. Generalidades procesales sobre la conciliación	192
Precisión	192
Características procesales	193
a) Es instrumento procesal	194
b) Mecanismos de solución de conflictos	194
c) Su celebración no proviene de la mera autonomía de la voluntad de las partes	195
d) Presencia de un tercero, mediador o conciliador	196
e) El acuerdo proviene de las partes	197
f) Es obligatorio	198
La conciliación como forma de derogación o como forma de suspensión de la competencia	199
De la cláusula conciliatoria	201

	Pág.
6. Los sujetos procesales en la conciliación	202
Generalidades	202
Las partes	203
Precisión	203
Conformación de las partes en la conciliación	203
Los representantes	205
Capacidad para ser parte en la conciliación	207
Capacidad para comparecer a la conciliación	208
Los terceros intervinientes	217
Precisión	217
Situaciones	218
Actitud procesal del conciliador ante la presencia de terceros	220
Importancia de la intervención de terceros	222
El conciliador	222
Precisión	222
Aspectos procesales de la actuación de los distintos conciliadores	225
El juez	225
Las demás autoridades	226
Los centros de conciliación	228
Los conciliadores en equidad	230
Los jueces de paz	233
Los directores de centros de arbitraje	234
7. Actos procesales en la conciliación	234
Precisión	234
Actos preparatorios y su trámite	235
a) Formas de actos preparatorios en trámite de conciliación antes del proceso judicial	235
b) Formas de actos preparatorios en trámite conciliatorio dentro del proceso judicial	237

	Pág.
Actos de ejecución de la conciliación	239
Actos de decisión o de valoración conciliatoria	244
a) Audiencia de conciliación celebrada ante el mismo juez de conocimiento o que está tramitando el litigio	246
✦ b) Conciliación celebrada ante inspectores de trabajo o similares	246
c) Decisiones en conciliación en materia administrativa	246
d) Decisiones por parte del defensor de familia	248
e) Caso de la conciliación celebrada dentro del proceso, pero ante centros de conciliación, consultorios jurídicos o conciliadores en equidad	249
f) Conciliación celebrada antes del proceso judicial en centros de conciliación, consultorios jurídicos o conciliadores en equidad	249
Actos sancionatorios derivados del trámite conciliatorio	251
Precisión	251
A. Actos sancionatorios en trámites de conciliación antes de proceso judicial	252
1) Trámite conciliatorio ante centros de conciliación, consultorios jurídicos o conciliadores en equidad	252
2) En proceso conciliatorio ante el defensor de familia	254
3) Sanciones en materia contenciosa administrativa	255
4) Sanciones en trámites conciliatorios laborales	257
5) En materia civil, comercial o agraria	258
B. Actos sancionatorios en el trámite de conciliación dentro del proceso judicial	258
Sanciones pecuniarias	259
Sanciones jurídicas	260
Otras situaciones sancionatorias como efecto del trámite conciliatorio judicial	265

	Pág.
C. Forma y momento procesal en el que se imponen las sanciones	266
D. Exoneración de las sanciones	268
8. Procedencia u objeto de conciliación	269
Precisión	269
Procedencia de la conciliación en materia civil	270
Evolución	270
Situación actual de procedencia en civil	272
Precisión	272
Los casos en que no procede la conciliación en materia civil	273
Procedencia específica	275
Procedencia de la conciliación en otras materias	276
En el derecho agrario	276
En derecho de familia	277
Precisión	277
Procedencia de la conciliación judicial en materia de familia	278
En derecho administrativo	281
En laboral	284
En los procesos arbitrales	286
En los procesos concursales	286
Procedencia de la conciliación ante la no contestación de demanda	287
9. Momento de celebración de la conciliación	288
Precisión	288
Momento de celebración en materia civil	289
Evolución	289
Situación actual	290

	Pág.
Conciliación sin petición de las partes, sino como acto procesal necesario	291
Cuándo hay petición especial de las partes	294
En los procesos ejecutivos	295
En los procesos verbales	295
Momento de celebración en otras materias	297
En derecho administrativo	297
En procesal laboral	300
En la materia de familia	301
En materia agraria	302
Del caso de la solicitud de conciliación antes del proceso en materia civil	302
10. La conciliación en el C. de P. C., leyes 23 de 1991, 446 de 1998 y 497 de 1999	302
Precisión	302
Cambios o modificaciones que ha tenido el artículo 101 del C. de P. C. respecto a la conciliación	303
La conciliación como diligencia previa	305
La conciliación ante los jueces de paz	306
Objeto de la conciliación en la jurisdicción de paz	308
11. Efectos de la conciliación	311
Efectos sustanciales	311
Precisión	311
La conciliación y el fenómeno de la prescripción	312
Efectos procesales de la conciliación	317
Precisión	317
La cosa juzgada	318
Precisión	318
Alcances de la cosa juzgada	320

	Pág.
La cosa juzgada en la conciliación	320
Cuándo se dice que en materia de conciliación se producen los efectos de cosa juzgada	323
Constituye título ejecutivo	325
La terminación del proceso	326
Excepciones a la terminación del proceso por la conciliación	329
Efectos procesales y sustanciales de la no conciliación	334
Precisión	334
Casos y efectos de no conciliación	335
12. Vicios que se pueden presentar en la conciliación y su forma de subsanar	338
13. La conciliación y los incidentes y trámites especiales	340

CAPÍTULO VI

TRAMITE DE LA CONCILIACIÓN

1. Introducción	343
2. Trámite de la conciliación extrajudicial	344
Precisión	344
Trámite de la conciliación extrajudicial ante conciliador institucional (centro de conciliación)	344
a) Trámite de la conciliación institucional en materia civil	345
b) Trámite de conciliación institucional en materia laboral ...	351
c) trámite conciliatorio institucional en materia de familia	353
d) Trámite conciliatorio institucional en el área de la jurisdicción de lo contencioso administrativo	355
e) Trámite conciliatorio institucional en derecho penal	359
Trámite de la conciliación extrajudicial administrativa (ante autoridades administrativas en ejercicio de sus funciones conciliatorias)	360

	Pág.
a) Trámite de la conciliación administrativa en materia de derecho de familia	361
b) Trámite de la conciliación administrativa laboral	363
c) Trámite de la conciliación administrativa en materia de lo contencioso administrativo	364
d) Trámite de la conciliación administrativa prejudicial ante las demás autoridades administrativas	367
3. Trámite de la conciliación judicial	368
Precisión	368
Trámite de la conciliación judicial en las distintas áreas	368
a) Aspectos prácticos en la conciliación judicial civil	369
b) Aspectos prácticos de la conciliación judicial en materia laboral	373
c) Aspectos prácticos en la conciliación judicial en derecho de familia	374
d) Aspectos prácticos de la conciliación judicial en materia de la jurisdicción de lo contencioso administrativo	374
4. Trámite de la conciliación en equidad	376
Precisión	376
5. Trámite de la conciliación ante los jueces de paz	377
Precisión	377
Trámite de la conciliación ante los jueces de paz	377

CAPÍTULO VII

PROBLEMÁTICA DE LA CONCILIACIÓN

1. Introducción	381
2. Problemática por la definición y desinformación de la conciliación	383
Precisión	383
Indefinición y desinformación en la ley	384

	Pág.
Indefinición y desinformación en el conciliador	384
Indefinición y desinformación en los representantes judiciales .	387
La indefinición y desinformación en las partes	388
a) La falta de disposición y la conciliación	389
b) Falta de conocimiento de las posiciones	389
c) Falta de conocimiento de la celebración misma	390
3. Problemática de la imprevisión	392
Precisión	392
Imprevisión en la ley	392
Imprevisión en las partes	392
Imprevisión en el conciliador	394

CAPÍTULO VIII

CASUÍSTICA DE LA CONCILIACIÓN

Precisión	395
Caso uno. Representación para conciliar	396
Comentario	396
Caso dos. Litisconsorcios y terceros en la conciliación	398
Comentario	398
Caso tres. Litisconsorcio facultativo y terceros	399
Comentario	399
Caso cuatro. Intervención de terceros en la audiencia	400
Comentario	400
Caso cinco. Presencia de terceros no reconocidos	401
Comentario	401
Caso seis. La conciliación prejudicial, suple la procesal o no	402
Comentario	402
Caso siete. Procedencia de señalamiento de nueva fecha	403
Comentario	403

	Pág.
Caso ocho. Contenido y forma de la citación	405
Comentario	405
Caso nueve. El acto conciliatorio como medio de prueba	406
Comentario	406
Caso diez. Se aplica el artículo 103 de la ley 446 de 1998 al pro- ceso verbal en cuanto a las sanciones	408
Comentario	409
Caso once. Hay sanciones ante convocatoria oficiosa o a solicitud de las partes, según el artículo 101 de la ley 446	410
Comentario	410
Caso doce. Consecuencias de vicios en una voluntad conciliadora	411
Comentario	411
Caso trece. Procede la revocación del acto en la conciliación	413
Comentario	413
Caso catorce. Pruebas después de la audiencia de conciliación	415
Comentario	415
Caso quince. Utilidad práctica de la evacuación de interrogatorio de parte dentro de la audiencia preliminar o de conciliación	416
Comentario	416
Caso dieciséis. Consecuencias de la inasistencia injustificada de las dos partes	417
Comentario	418
Caso diecisiete. Cambio de procedimiento por la conciliación	419
Comentario	420
Caso dieciocho. Contenido del auto que impone sanciones, mo- mento en que se efectivizan las sanciones	421
Comentario	422
Caso diecinueve. La presunción del artículo 103 de la ley, libera de la etapa probatoria	423
Comentario	423

	Pág.
Caso veinte. La conciliación y las excepciones previas en los ejecutivos	425
Comentario	425
Caso veintiuno. Procedencia de la sanción pecuniaria a los apoderados	426
Comentario	426
Caso veintidós. Casuística en los casos de restitución	428
Comentario	429
Caso veintitrés. Casuística en procesos ejecutivos	434
Comentario	435
Caso veinticuatro. Manejo de los criterios por la incomparecencia a la audiencia de conciliación	439
Comentario	440
Caso veinticinco. El fenómeno de la retractación y el desistimiento	446
Comentario	447

CAPÍTULO IX

LA CONCILIACIÓN EN MATERIA PENAL

1. Generalidades	451
2. La función del derecho penal y la conciliación	452
3. Las nuevas posiciones político-criminales y la conciliación	453
4. El enfoque de la víctima en la conciliación penal	455
5. La conciliación en el derecho procesal penal	456
Precisión	456
6. Antecedentes inmediatos de la conciliación penal	457
7. Delitos en los que procede la conciliación	457
8. Etapas de la actuación penal en que procede la conciliación en materia de delitos	461

	Pág.
9. Oportunidades en las que procede la conciliación dentro de la actuación penal	461
10. La conciliación extrajudicial y su convalidación dentro de la actuación penal	463
11. El acuerdo sobre el monto de la indemnización propuesta por la parte inculpada	464
12. Sujetos procesales que intervienen en la conciliación en materia de delitos	465
13. Efectos procesales de la conciliación en materia penal	474
14. Las interpretaciones que surgen del modelo conciliatorio adoptado	476
15. La conciliación en materia de contravenciones penales	484
Paralelo entre la audiencia de conciliación civil y la penal	487
a) En cuanto a sus finalidades	487
b) En cuanto a la intervención de las partes y sus apoderados	488
c) En cuanto al rol del funcionario judicial	488
d) Otros aspectos	490
La conciliación y otras figuras procedimentales afines	490
La conciliación y el desistimiento de la querrela	491
La conciliación y la indemnización integrada	492
Problemática	494
a) En cuanto a la adecuación típica del hecho denunciado ...	494
b) En cuanto a la pluralidad de sujetos procesales	495
En cuanto a las actuaciones por varios delitos	497