

345
535T

R. 916

SANTIAGO SENTÍS MELENDO

De la Carrera Judicial Española. Magistrado. Profesor Titular de Derecho Procesal y Director del Instituto de Derecho Procesal en la Universidad Nacional del Litoral. Profesor Titular de Derecho Procesal Civil en la Universidad Nacional de La Plata.

TEORÍA Y PRÁCTICA DEL PROCESO ENSAYOS DE DERECHO PROCESAL

VOLUMEN II

JUECES Y JURISDICCIÓN. RESOLUCIONES JUDICIALES.
GASTOS DE JUSTICIA.

JUAN FRANCISCO MUJICA
DONACION



EDICIONES JURÍDICAS EUROPA-AMÉRICA

Buenos Aires

LIBRERIA CONSTITUCIONAL S.A.

Calle 13 N° 1045

PO BOX 10000, BUENOS AIRES

INDICE SUMARIO

JUECES Y JURISDICCION

ADMINISTRACION DE JUSTICIA Y CARRERA JUDICIAL

1. El problema de la justicia: de hombres más que de leyes	3
2. Justicia y ciencia jurídica	5
3. Selección de la magistratura	9
4. El espíritu judicial	13
5. Caracteres de la magistratura	15
a) Legalidad y legitimidad	15
b) Permanencia	15
c) Apoliticismo	15
d) Jerarquía	17
e) Coordinación	17
f) Unidad	17
g) Anonimato	18
h) Independencia	18
i) Sentido de responsabilidad	19
j) Sacerdocio	19
6. La carrera judicial	19
a) Ingreso por concurso u oposición	22
b) Escalafón	25
c) No militar en partidos ni organizaciones de carácter político	28
d) Subordinación y protección	29
e) Solidaridad, camaradería	30
f) Homogeneidad	32
g) Espíritu de cuerpo	35
h) Independencia del funcionario judicial	36
i) Responsabilidad del funcionario judicial	37
j) Sacrificio, austeridad	38

VIII

ÍNDICE SUMARIO

7. Las posibilidades de creación de la carrera y el régimen político del país	39
8. La carrera como esperanza más que como realidad inmediata	40
EL NOTARIO Y LA SOLEDAD	43

ETICA FORENSE

LA ETICA DEL JUEZ EN EL PROCESO

1. Objeto o tema de esta lección	59
a) Antecedentes	59
b) El derecho y la justicia	61
c) La ética	63
d) Delimitación	63
2. Campo de la discrecionalidad del juez	64
3. Libertad del juez para adoptar determinadas medidas	66
a) Las medidas para mejor proveer	66
b) Las facultades del juez en orden a la prueba	68
c) El dinamismo del juez	70
d) La carga procesal	71
4. Libertad del juez para calificar conceptos y conductas. La condena en costas	72
5. Libertad del juez para apreciar los elementos probatorios	73
a) El sistema de la sana crítica	73
b) El principio de inmediación	74
c) Saber escuchar: Audiencias; Oidores; Auditores	74
d) La prueba en el sumario criminal	76
e) El juez instructor	77
f) La tortura, institución judicial	77
g) La magistratura judicial del instructor	79
6. Conclusión	79
a) El derecho y la ética	79
b) Los "mandamientos" de Couture	80

EL JUEZ INSTRUCTOR EN LO CIVIL

1. Origen de este trabajo: la ley española de divorcio, de 2 de marzo de 1932	81
2. Un estudio de Carnelutti	83
3. Antecedentes legislativos: el juez delegado	84
a) Argentina	85
b) España	85
c) Francia	86
d) Alemania	86

ÍNDICE SUMARIO

IX

e) Italia	88
4. Del juez delegado al juez instructor	88
5. El juez instructor en el nuevo proceso civil italiano	92
a) Cómo se llega a él	92
b) Sus caracteres esenciales y sus diferencias respecto del juez delegado	94
6. El juez instructor en la ley de divorcio de la República española ..	97
a) Sus diferencias respecto del juez instructor del Código de procedi- miento civil italiano	101
b) Sus caracteres son los que corresponden esencialmente al juez ins- tructor	102
7. Conclusión	105

EXAMEN DE UN LIBRO Y DE UN CONGRESO

(Il Giudice Istruttore nel Processo Civile)

1. Antecedentes	107
2. El <i>incontro</i>	109
3. El libro	111
4. Examen del libro	112

I. NATURALEZA INSTITUCIONAL DEL JUEZ INSTRUCTOR EN LO CIVIL	112
II. ORIGEN DE LA INSTITUCIÓN	118
III. SU ENTRADA EN EL CÓDIGO	122
IV. SU REGULACIÓN	123
V. DEFECTOS DE FUNCIONAMIENTO	127
VI. CAUSAS Y CULPAS	128
a) Causas generales	131
b) Falta de jueces (o exceso de trabajo, que viene a ser la misma causa)	131
c) Falta de personal auxiliar	132
d) Falta de dedicación al trabajo (o vagancia, podríamos decir) de los jueces	132
e) Actuación defectuosa de los abogados	133
VII. REMEDIOS	134
a) Importancia de la persona del magistrado	134
b) Mejor distribución de los tribunales	135
c) No se debe desnaturalizar la institución	135
d) El juez medio	136
e) La abnegación del juez. Especial dedicación al trabajo	137
f) El trabajo metódico	137
g) Colaboración de juez y abogado	140
VIII. PRECLUSIONES	140

IX. CONCLUSIONES	142
5. Enseñanzas	145
6. Ejemplo para la Argentina	147

LA APLICACION DE LA LEY EXTRANJERA EN EL DERECHO ARGENTINO

1. El aforismo " <i>iura novit curia</i> "	149
2. Naturaleza de la ley extranjera	151
3. La situación en el derecho argentino	153
A) La ley extranjera según el Código civil argentino	153
B) La ley extranjera en los Tratados de Montevideo	154
C) Reforma del Código civil	155
4. Formas de llegar al conocimiento de la ley extranjera	158
5. Desconocimiento de la ley extranjera	163
6. La aplicación de la ley extranjera y el recurso de casación	166
7. Conclusión	167

EL AUXILIO ENTRE JUECES DE DISTINTA JURISDICCION

(Justicia nacional y justicia provincial)

1. Antecedentes: el dictamen del procurador general, la resolución de la Corte Suprema y la nota de Prócuro	169
2. El auxilio entre jueces	170
3. Falta de cooperación. Su carácter procesal	171
4. Conflicto. El concepto en la ley 4.055 y en la ley 13.998	172
5. El principio federal, base de nuestra justicia	175
a) La justicia nacional no es superior a las provinciales sino igual a ellas	175
b) No existe superintendencia de la Corte Suprema sobre los organismos judiciales de las provincias	176
6. Contenido de la resolución de la Corte Suprema	176
7. Modos de remediar la falta de cooperación en los distintos casos. La responsabilidad judicial	178
8. El auxilio judicial, fuera de la órbita del conflicto y de la cuestión de competencia	179
9. Conclusión	179
Texto de las resoluciones comentadas	181

FACULTADES DEL SECRETARIO JUDICIAL SEGUN LA LEY 14.237

1. Problema planteado	185
2. Clasificación de las resoluciones judiciales. Terminología	185
3. El art. 20 de la ley 14.237. Antecedentes	188

4. Redacción defectuosa de ese artículo	190
5. Interpretación jurídica	191
6. El art. 6 de la ley. Carácter de la intimación y del apercibimiento que regula	191
Cámara nacional de apelaciones de paz de la capital federal	194

RESOLUCIONES JUDICIALES

REVOCACION DE OFICIO DE LAS RESOLUCIONES JUDICIALES

1. El caso controvertido	197
2. Fundamentos de la resolución del juez y de la cámara. Principio sentado por la cámara	198
3. Antecedentes jurisprudenciales y doctrinales contrarios al principio sentado por la cámara. Falta de uniformidad	199
4. Sistemas en cuanto a la modificabilidad de las ordenanzas o providencias interlocutorias	200
a) El derecho romano	201
b) Las leyes de Partidas	201
c) Las leyes de Enjuiciamiento civil españolas y nuestros códigos de procedimiento	202
d) Algunos códigos europeos	204
5. Preclusión y cosa juzgada	206
6. Conclusión	207
Cámara nacional de apelaciones en lo comercial de la capital federal	210

ACLARATORIA DE SENTENCIA

1. Carácter de la aclaratoria	211
a) La aclaratoria como recurso	212
b) La aclaratoria no tiene carácter de recurso	214
c) La aclaratoria como incidente en el proceso de formación de la sentencia	217
2. Diferentes puntos de vista al contemplar la institución	218
3. Modalidades que presenta la aclaratoria	220
4. Interpretación de las sentencias	222
5. Cómo se inicia la aclaratoria	225
6. De qué resoluciones se puede pedir aclaratoria	227
7. Aspecto de la sentencia contemplado por la aclaratoria	230
8. Pronunciamiento sobre las costas en la resolución aclarada	233
9. Cuándo puede pedirse aclaratoria	236
10. Quién debe conocer de la aclaratoria	237
11. Procedimiento	238
12. Resolución	240
13. Costas	240

14. Notificación de la resolución que recaiga	240
15. Recursos contra la resolución que aclara la sentencia	240
16. La aclaratoria y el término para recurrir de la resolución aclarada	241
17. La aclaratoria como requisito para la interposición de recursos	243
18. Límites de la aclaratoria	247
a) Error material	249
b) Concepto oscuro	252
c) Omisión	253
19. La sentencia examinada	254

INTERPOSICION DE APELACION SEGUN LA LEY 14.237 ... 257

EL ALLANAMIENTO A LA DEMANDA

1. Origen del presente estudio	261
2. Estado de la cuestión	262
3. Nociones previas	263
a) Demanda	263
b) Pretensión jurídica	264
c) Discusión	264
d) Razón	265
e) Equivalente jurisdiccional	265
4. Concepto del allanamiento	266
a) Qué es el allanamiento	266
b) Distinción entre allanamiento y confesión	267
c) Allanamiento y reconocimiento	268
d) Figura jurídica a que corresponde el allanamiento	272
5. Actuación del juez	272
6. Diferencias legislativas	276
a) Legislaciones que regulan el allanamiento	276
b) Legislaciones que sólo excepcionalmente se ocupan del allanamiento	278
c) Legislaciones que no hacen referencia al allanamiento	279
d) Clasificación en dos categorías	279
e) El Proyecto Couture	280
f) La libertad del juez y la actitud del litigante	283
7. Casos excluidos del allanamiento	285
8. Formas del allanamiento	287
a) Allanamiento puro y allanamiento condicional	288
b) Allanamiento total y allanamiento parcial	289
c) Allanamiento genérico	290
d) Allanamiento expreso y allanamiento tácito	290
9. Momento en que se debe formular	293

10. Carácter de la resolución que debe dictarse	294
a) Providencia	294
b) Resolución homologatoria	294
c) Sentencia	296
d) Apelabilidad de la misma	297
e) Contenido de la resolución	298
11. Simulación del proceso	300
12. El allanamiento en las legislaciones en que no está explícitamente regulado	301
13. El allanamiento en los códigos	302
14. Conclusión	302

GASTOS DE JUSTICIA

COSTAS

(Examen de la jurisprudencia reciente)

I. DIFICULTADES DE ORDENAMIENTO DE LA JURISPRUDENCIA EN MATERIA DE COSTAS	307
II. LAS COSTAS. INSTITUCIÓN PROCESAL	308
III. SU REGULACIÓN EN NUESTROS CÓDIGOS	308
IV. NATURALEZA, FINALIDAD Y FUNDAMENTOS DE LAS COSTAS	309
V. CONCEPTO Y EXTENSIÓN DE LA INDEMNIZACIÓN O DEL RESARCIMIENTO	314
VI. CONCLUSIÓN	315
COSTAS. POSIBILIDAD DE IMPONERLAS AL VENCEDOR	
1. Introducción	317
2. Fundamento del pronunciamiento sobre costas	320
3. Concepto de "vencedor" a los efectos de la imposición de costas	321
4. Posibilidad de imponer costas al vencedor	323
A) En el derecho español	323
a) Demandante inútilmente vencedor	324
b) Demandado inútilmente vencedor	325
B) En otros derechos europeos	328
C) En el derecho argentino	331
a) Doctrina general	331
α) Necesidad	332
β) Falta de litis	333
γ) Abuso del derecho	333
b) Casos particulares	334
I. VERIFICACIÓN TARDÍA DE CRÉDITOS EN EL CONCURSO CIVIL	334
II. JUICIO DE MENSURA	335
III. TÉRMINO EXTRAORDINARIO	335

IV. PLUS PETITIO	335
V. CONSIGNACIÓN	337
5. Necesidad de pedir las	338
6. Conclusión	338
Apéndice	339

EL PACTO DE CUOTA LITIS

1. Planteamiento de la cuestión	349
2. Concepto del pacto de cuota litis	350
3. Puntos de vista desde los que el pacto debe contemplarse	352
4. Naturaleza y carácter del pacto de cuota litis	352
5. Modalidades del pacto sobre honorarios	354
6. Elementos integrantes del pacto de cuota litis	358
7. Tiempo de la celebración	361
8. Lugar de la celebración	362
9. Regulación en el derecho positivo	363
A) Principio general	364
B) Disposiciones concretas	365
C) Silencio legislativo	365
10. Criterio de interpretación	365
11. Personas que intervienen	366
12. Celebración del pacto con profesionales jurídicos	367
A) Se rechaza el pacto	367
a) En las legislaciones	367
b) En la doctrina	368
c) En la jurisprudencia	369
B) Se acepta el pacto	370
C) Posición intermedia	373
13. El pacto con no profesionales	375
14. El pacto con profesionales que intervienen sin desempeñar funciones de tales	376
15. La figura del prestanombre	377
16. Aspecto constitucional del problema	379
17. Naturaleza de la nulidad	380
18. Conclusiones	384
19. La sentencia anotada	385

EL ALLANAMIENTO A LA DEMANDA Y LA IMPOSICION DE COSTAS

1. Concepto de allanamiento	387
2. Diferencias entre reconocimiento y allanamiento	388
3. Momento en que el allanamiento se produce	389

ÍNDICE SUMARIO

XV

4. Requerimiento del demandado. El acto de conciliación	389
5. Concepto de vencimiento	390
6. El aforismo <i>iura novit curia</i> y el allanamiento	390
7. Hay siempre vencimiento, habiendo litis (se prescinde del proceso sin litis)	391
8. Forma de terminación del proceso en que se ha producido allanamiento. Sentencia	392
9. Deben aplicarse las reglas generales	392
10. Orientación de la jurisprudencia	392
11. Las sentencias anotadas	393
12. Conclusión	394

COSTAS EN CASO DE ALLANAMIENTO

1. Antecedentes	395
2. El caso planteado	395
3. El vencimiento	396
4. La conducta de las partes	396
5. La solución en el caso particular	397

LAS COSTAS EN EL PROCEDIMIENTO DEL TRABAJO 399