

# 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 I

LA CIENCIA DEL PROCESO. BIBLIOGRAFÍA PROCESAL.  
RECUERDO DE PROCESALISTAS. EL DERECHO EN LA LITERATURA.

FRANCISCO MUJICA  
DONACION



EDICIONES JURÍDICAS EUROPA-AMÉRICA

Buenos Aires

LIBRERÍA EDITORIAL TEMIS LTDA.

Calle 13 No. 6-45

# ÍNDICE SUMARIO

## EL DERECHO PROCESAL

### VISION PANORAMICA DEL DERECHO PROCESAL CIVIL ARGENTINO

I - INTRODUCCIÓN .....	3
1. Antecedentes del presente trabajo: sus fechas .....	3
2. Las diferentes manifestaciones del desenvolvimiento jurídico: doctrina, legislación, jurisprudencia .....	6
3. La legislación procesal argentina: principio que la informa .....	6
4. El fenómeno jurisprudencial argentino .....	7
II - ETAPA PROCEDIMENTALISTA .....	12
5. El estudio del procedimiento civil. Sus orígenes .....	12
6. Influencias .....	13
a) Influencia española .....	14
b) Influencia francesa .....	15
c) Influencia italiana .....	15
d) Carácter de estas tres influencias .....	15
III - DEL PROCEDIMENTALISMO AL PROCESALISMO .....	17
7. La escuela alemana .....	17
8. La escuela italiana .....	18
9. La importancia de Tomás Jofré en el derecho procesal argentino. "El descubrimiento" de Chiovenda .....	21
10. Aceptación de la escuela italiana .....	22
11. La década de 1930 a 1940 .....	22
12. El congreso de Córdoba, exponente del procesalismo .....	24
13. El congreso pro juicio oral .....	24

IV - EN PLENO PROCESALISMO .....	25
14. Máxima producción argentina: 1941-1942. Las obras de Alsina, Couture, Lascano y Podetti .....	25
a) El Tratado de Alsina .....	27
b) Jurisdicción y competencia, de Lascano .....	29
c) Fundamentos del derecho procesal civil, de Couture .....	30
d) Teoría y técnica del proceso civil, de Podetti .....	31
15. Método de examen de estas obras .....	32
16. La acción .....	33
a) Visión general .....	33
b) Alsina .....	35
c) Couture .....	36
d) Podetti .....	37
17. La excepción .....	40
a) Alsina .....	40
b) Couture .....	40
c) Armonía entre los conceptos de ambos tratadistas .....	41
18. La jurisdicción .....	42
19. El proceso .....	43
a) Cuestión de fondo y cuestión terminológica .....	43
b) Diferentes maneras de concebir el proceso .....	43
c) Posición de nuestros tratadistas .....	44
20. La sentencia .....	44
a) Concepto general de la misma en nuestros autores .....	44
b) La sentencia como acto de la voluntad y como acto de la inteligencia .....	45
c) El problema de si la sentencia declara o crea el derecho .....	47
d) Clasificación de las sentencias .....	49
21. La codificación en ese período .....	50
a) El código de Córdoba .....	51
b) El código de Santa Fe .....	52
c) El código de Santiago del Estero .....	54
V - EL PROCESALISMO DE 1942 EN ADELANTE .....	55
22. Se acentúa la influencia italiana .....	55
23. La resistencia .....	57
24. Las traducciones .....	58
25. La Revista de derecho procesal: una obra americana .....	61
26. La visita de profesores europeos .....	62
a) Italianos .....	63
b) Españoles .....	63
27. Paralelismo, no influencia, de los estudiosos españoles .....	64

28. Las obras más importantes .....	67
29. La presencia en Europa .....	68
30. La pérdida de eminentes estudiosos .....	69
31. La jurisprudencia en este período .....	70
VI - LA CODIFICACIÓN .....	71
32. Los proyectos .....	71
a) Couture .....	71
b) Reimundín (El Congreso de Salta) .....	75
c) Podetti .....	77
33. Los códigos .....	78
a) Jujuy .....	79
b) La Rioja .....	80
c) Mendoza .....	81
34. La reforma del código de la capital federal .....	82
A) Cómo se llevó a cabo. La reforma total y la reforma parcial .....	82
B) La ley 14.237 .....	83
a) Principios que la informan .....	83
b) Explicación de esos principios .....	86
a') Principio de dirección del proceso .....	86
b') Principio de igualdad .....	86
c') Principio de celeridad y economía .....	87
d') Principio de buena fe .....	88
e') Principio de inmediatez .....	88
f') Principio de la carga procesal .....	90
c) Preceptos importantes de la ley .....	90
C) La nueva reforma .....	94
a) El período de ensayo .....	94
b) La posibilidad de esperar .....	94
D) El decreto-ley 23.398. Sentido de esa reforma .....	94
E) Situación actual de la legislación procesal .....	96
F) Posibilidad de reforma .....	96
VII - FINAL .....	97
35. La corriente procesalista sigue su marcha .....	97

BIBLIOGRAFIA PROCESAL  
 RECUERDO DE PROCESALISTAS  
 EL PROCESALISMO EN EL RIO DE LA PLATA

FUNDAMENTOS DEL DERECHO PROCESAL CIVIL DE  
 EDUARDO J. COUTURE

SESION DE 27 DE JUNIO DE 1944 DEL INSTITUTO DE BIBLIOGRAFIA DEL COLEGIO DE ABOGADOS DE BUENOS AIRES	103
FUNDAMENTOS (Notas bibliográficas)	123
FUNDAMENTOS (Traducción al portugués) (Nota bibliográfica)	125
FUNDAMENTOS (Segunda edición). (Nota bibliográfica)	128
INTRODUCCION AL ESTUDIO DEL PROCESO CIVIL (Nota bibliográfica)	135
ESTUDIOS DE DERECHO PROCESAL CIVIL (Nota bibliográfica)	142
EDUARDO J. COUTURE (Nota necrológica)	147
COUTURE Y SU OBRA PROCESAL (25 años de labor)	151
COUTURE EN EL PANORAMA DEL DERECHO PROCESAL	187
EDUARDO J. COUTURE, UN POETA DEL DERECHO	197
PROLOGO A LA TERCERA EDICION DE FUNDAMENTOS DEL DERECHO PROCESAL CIVIL	203

PROCESALISTAS ARGENTINOS

TOMAS JOFRE, MANUAL DE PROCEDIMIENTO (CIVIL Y PENAL)	215
--	-----

ALSINA

LOS CONCEPTOS DE "ACCION" Y DE "PROCESO" EN LA  
 DOCTRINA DEL PROFESOR HUGO ALSINA — SU SITUACION  
 DENTRO DEL PANORAMA PROCESAL DE NUESTRA  
 E P O C A

PROPÓSITO

1. Amplitud	223
2. Capítulos fundamentales y espacios grises	224
3. Los conceptos de acción y proceso dentro del panorama general de la ciencia procesal	225
4. Materiales utilizados: alemanes e italianos	225
5. La primera escuela de derecho procesal	225

I. PANORAMA PROCESAL

6. El Derecho procesal no tiene historia. El <i>procedimiento</i> , la <i>procedura</i> (italiana) y la <i>procédure</i> (francesa). - Derecho <i>sustantivo</i> y derecho <i>adjetivo</i> .....	226
7. La acción .....	227
8. La liberación del derecho procesal; sus límites .....	227
9. Quiénes la llevaron a cabo: los alemanes: Chiovenda .....	228
10. El 3 de febrero de 1903 momento estelar de la ciencia procesal .....	230
11. La escuela italiana; su evolución .....	231
12. La muerte de Chiovenda; persistencia de su obra .....	232
13. La tendencia publicística .....	232
14. El proceso; el procedimiento; el juicio .....	233
15. La teoría contractual .....	234
16. La teoría de la relación jurídica .....	234
17. La teoría de la situación jurídica .....	235
18. Teoría de Carnelutti .....	236
19. Balance de la situación doctrinal. Esperanza .....	236

II. LA DOCTRINA DEL PROFESOR ALSINA

A) La acción .....	238
a) Teoría de la acción .....	238
20. El concepto de acción. Diferentes manifestaciones dentro del libro .....	238
21. Acción y jurisdicción .....	240
22. Elemento procesal y elemento sustancial de la acción .....	240
23. La doctrina del profesor Alsina en relación con las de Chiovenda y Carnelutti .....	241
b) Clasificación de las acciones .....	242
24. Bases para la clasificación. Unidad del concepto. El criterio científico y la situación legislativa .....	242
25. Clasificación por razón del elemento procesal. Las sentencias declarativas, las ejecutivas y las precautorias .....	244
26. Subdivisión de las primeras: de condena, constitutivas y de certeza .....	245
27. Preocupaciones terminológicas .....	247
28. Clasificación por razón del elemento sustancial. Influencia del concepto clásico de acción .....	249
c) Identificación de las acciones .....	251
29. Dificultades para abandonar la doctrina de Chiovenda. Utilización de la doctrina clásica .....	251
d) Las condiciones de la acción .....	253
30. Punto de vista opuesto al del derecho romano .....	253
B) El proceso .....	253
31. Situación del profesor Alsina ante las varias teorías. La elección ..	253
32. Clasificación de los procesos .....	254

### III. SITUACIÓN DE LA DOCTRINA DEL PROFESOR ALSINA DENTRO DEL PANORAMA PROCESAL

- |   |     |
|---|-----|
| 33. Carácter del libro del Profesor Alsina. Opiniones sobre su posible eclecticismo .....             | 255 |
| 34. Lugar del panorama procesal en que se ubican los conceptos examinados .....                       | 257 |
| 35. El profesor Alsina, procesalista de la escuela de Chiovenda. Justificación de este criterio ..... | 257 |

#### LA NUEVA EDICION DEL "TRATADO" DE ALSINA

(*Quince años de mutuas influencias en el campo del proceso civil*)

- |  |     |
|--|-----|
| 1. La aparición del <i>Tratado</i> de Alsina .....                                       | 261 |
| 2. El momento científico en el desarrollo de nuestros estudios .....                     | 263 |
| 3. La quinta edición del Manual de Jofré y las obras de Couture, Lascano y Podetti ..... | 264 |
| 4. Una nueva visión del proceso civil .....  | 266 |
| 5. Los conceptos de acción y de proceso en la doctrina de Alsina .....                   | 266 |
| 6. Otros conceptos fundamentales .....   | 273 |
| 7. La influencia mutua .....   | 276 |
| 8. La influencia de Alsina .....   | 277 |
| a) En la legislación .....   | 277 |
| b) En la jurisprudencia .....  | 278 |
| c) En la doctrina .....  | 278 |
| 9. La influencia sobre la obra de Alsina .....   | 279 |
| a) De la legislación .....   | 279 |
| b) De la jurisprudencia .....  | 279 |
| c) De la doctrina .....  | 279 |
| 10. Cómo se manifiestan materialmente las influencias de la nueva edición .....          | 280 |
| 11. La gravitación internacional del <i>Tratado</i> de Alsina .....                      | 281 |
| a) Gravitación en América .....  | 281 |
| b) La presencia en Europa .....  | 282 |
| 12. El procesalismo americano .....  | 283 |
| DAVID LASCANO, JURISDICCION Y COMPETENCIA .....  | 285 |
| J. RAMIRO PODETTI. TEORÍA Y TÉCNICA DEL PROCESO CIVIL .....                              | 289 |

#### CODIGO PROCESAL CIVIL DE LA PROVINCIA DE MENDOZA

- |   |     |
|---|-----|
| 1. Antecedentes .....   | 296 |
| 2. El autor .....   | 296 |
| 3. La arquitectura del código .....   | 297 |
| 4. Diferencias entre el Proyecto del Poder Ejecutivo y el Código de Mendoza ..... | 298 |

5. Distribución de las materias .....	299
6. El estilo. La terminología .....	300
7. Las líneas fundamentales del Proyecto y del Código .....	301
EL CÓDIGO PROCESAL CIVIL DE LA PROVINCIA DE MENDOZA VISTO POR QUIEN NO EJERCE LA ABOGACÍA .....	306
HA MUERTO EL DOCTOR JOSÉ RAMIRO PODETTI .....	314
MANUEL IBAÑEZ FROCHAM, LOS RECURSOS EN EL PROCESO CIVIL .....	319
RICARDO REIMUNDIN, LA REFORMA PROCESAL CIVIL EN LA PROVINCIA DE SALTA .....	325
A. VELEZ MARICONDE y SEBASTIAN SOLER, PROYECTO DE CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO PENAL PARA LA CAPITAL FEDERAL .....	329
ALFREDO VELEZ MARICONDE, CODIGO PROCESAL PENAL DE MENDOZA .....	333

PROCESALISTAS DE AMÉRICA

LUIS MUÑOZ MORALES .....	347
RAFAEL DE PINA, TRATADO DE LAS PRUEBAS CIVILES .....	349
RAFAEL DE PINA y JOSE CASTILLO LARRAÑAGA, INSTITUCIONES DE DERECHO PROCESAL CIVIL .....	352
JOSE CASTILLO LARRAÑAGA-RAFAEL DE PINA, INSTITUCIONES DE DERECHO PROCESAL CIVIL .....	353
RAFAEL DE PINA, DERECHO PROCESAL (TEMAS) .....	354
RAFAEL DE PINA, CURSO DE DERECHO PROCESAL DEL TRABAJO .....	356
LUIS LORETO, SENTENCIA EXTRANJERA DE DIVORCIO Y SOLICITUD DE EXEQUATUR .....	359
ALFREDO BUZOID, A AÇÃO DECLARATÓRIA NO DIREITO BRASILEIRO .....	361
ALFREDO BUZOID, DO AGRAVO DE PETIÇÃO NÔ SISTEMA DÔ CÓDIGO DO PROCESSÔ CIVIL .....	368
MANUEL URRUTIA SALAS, MANUAL DE DERECHO PROCESAL ..	370
ROBERTO MOLINA PASQUET, CONTEMPT OF COURT .....	374
SECUNDINO TORRES GUDIÑO, PANORAMA DEL DERECHO CIVIL PANAMEÑO .....	381

PROCESALISTAS DE ESPAÑA

RAFAEL DE PINA, PRINCIPIOS DE DERECHO PROCESAL CIVIL .....	387
LEONARDO PRIETO CASTRO, EXPOSICIÓN DEL DERECHO PROCESAL CIVILE DE ESPAÑA .....	389
LEONARDO PRIETO CASTRO, TRATADO DE DERECHO PROCESAL ..	398
MANUEL DE LA PLAZA, DERECHO PROCESAL CIVIL ESPAÑOL ..	404
MANUEL DE LA PLAZA, DERECHO PROCESAL CIVIL ESPAÑOL ..	410
VICTOR FAIREN GUILLEN, LA TRANSFORMACIÓN DE LA DEMANDA EN EL PROCESO CIVIL .....	412

VICTOR FAIREN GUILLEN, EL DESISTIMIENTO Y SU BILATERALIDAD EN PRIMERA INSTANCIA .....	414
VICTOR FAIREN GUILLEN, EL JUICIO ORDINARIO Y LOS PLENARIOS RÁPIDOS (LOS DEFECTOS EN LA RECEPCIÓN DEL DERECHO PROCESAL PENAL COMÚN; SUS CAUSAS Y CONSECUENCIAS EN DOCTRINA Y LEGISLACIÓN ACTUALES) .....	416
CARLOS VIADA LOPEZ PUIGCERVER, LECCIONES DE DERECHO PROCESAL PENAL .....	421

## PROCESALISTAS DE ITALIA

### CALAMANDREI

DOS PRODUCCIONES DE CALAMANDREI, ISTITUZIONI DI DIRITTO PROCESSUALE CIVILE SECONDO IL NUOVO CODICE .....	427
DELLE BUONE RELAZIONI FRA I CIUDICI E GLI AVVOCATI NEL NUOVO PROCESSO CIVILE. DUE DIALOGHI .....	439
PIERO CALAMANDREI, LA ILLEGITTIMITA COSTITUZIONALE DELLE LEGGI NEL PROCESO CIVILE .....	441
HA MUERTO PIERO CALAMANDREI .....	443

### CALAMANDREI, EL HOMBRE Y LA OBRA

I. SU MUERTE. CALAMANDREI Y COUTURE .....	447
II. LA VIDA INTENSA DE CALAMANDREI .....	449
a) El profesor .....	449
b) ¿Abogado o juez? .....	452
c) La oratoria .....	453
d) El político .....	453
III. LA OBRA .....	455
a) Bibliografía de Calamandrei .....	455
b) Su obra no jurídica .....	458
c) Calamandrei hombre de escuela .....	459
IV. LO QUE EL DERECHO PROCESAL DEBE A CALAMANDREI ...	464
a) Las grandes obras .....	465
1) La chiamata in garanzia .....	465
2) La casación civil .....	466
3) Providencias cautelares .....	466
4) Las Instituciones .....	467
b) Abogados y jueces .....	467
c) La obra monográfica (los Estudios sobre el proceso civil) .....	469
1) El proceso civil desde el punto de vista del juez que hace justicia .....	469
2) El proceso civil desde el punto de vista del ciudadano que pide justicia .....	470

3) El proceso, donde la jurisdicción (del Estado) y la acción (del particular) se ponen en contacto .....	472
4) La sentencia que pone fin al proceso .....	473
V. FLORENTINIDAD DE LA VIDA Y LA OBRA DE CALAMANDREI	474

CARNELUTTI

OTROS JURISTAS ITALIANOS

TRADUCCIONES

FRANCISCO CARNELUTTI, INSTITUCIONES DEL NUEVO PROCESO CIVIL ITALIANO .....	481
ENRICO ALLORIO, L'ORDINAMENTO GIURIDICO NEL PRISMA DELL'ACCERTAMENTO GIUDIZIALE .....	495
MARIO RICCA-BARBERIS, PER UN NUOVO INDIRIZZO DELLA DOTTRINA PROCESSALE .....	498
I CLASSICI DEL DIRITTO .....	502
SANTI ROMANO, L'ORDINAMENTO GIURIDICO .....	503
BERNARD WINDSCHEID e THEOROR MUTHER, POLEMICA INTORNO ALL' "ACTIO" .....	508
RUDOLF VON JHERING, SERIO E FACETO NELLA GIURISPRUDENZA .....	512

EL DERECHO EN LA LITERATURA

EL DERECHO PROCESAL EN EL QUIJOTE ( <i>El "buen juez" Sancho Panza</i> ) .....	519
EL DERECHO EN LAS "NOCHES ATICAS" DE AULO GELIO	539

LA TORTURA COMO INSTITUCION

(*Examen de un libro*)

1. La tortura como institución judicial .....	559
2. Cómo se formó el libro examinado .....	563
a) Tesis doctoral .....	563
b) La influencia de Calasso .....	563
c) La colección de que forma parte .....	564
d) El método de investigación. La información .....	564
3. Su título y su verdadera extensión .....	566
4. Naturaleza jurídica de la tortura: ¿medio probatorio o pena? .....	567
5. Quién y cuándo podía ordenar la tortura .....	568
6. A quiénes podía aplicarse la tortura .....	568
7. Medios de tortura. Formas de aplicación .....	570
8. Inexistencia y desaparición de la tortura .....	573