

JAMES GOLDSCHMIDT

DERECHO, DERECHO PENAL Y PROCESO

III

EL PROCESO COMO SITUACIÓN JURÍDICA Una crítica al pensamiento procesal

Traducción de
Jacobo López Barja de Quiroga
Ramón Ferrer Baquero
León García-Comendador Alonso

Presentación de
Jacobo López Barja de Quiroga



Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO
2015

ÍNDICE

	Pág.
Presentación , por <i>Jacobo López Barja de Quiroga</i>	15

EL PROCESO COMO SITUACIÓN JURÍDICA

Prólogo	40
----------------------	----

PRIMERA PARTE (CRÍTICA)

La teoría de la relación jurídica procesal

I. El proceso como relación jurídica. Estado de la doctrina	§ 1	45
II. La relación jurídica procesal y los denominados presupuestos procesales		48
1. Derecho alemán vigente	§ 2	48
2. Derecho romano		50
a) El procedimiento <i>in iure</i> y el procedimiento sobre los presupuestos procesales, procedimiento <i>in iudicio</i> y procedimiento sobre la cuestión principal.....	§ 3	50
b) El supuesto contenido de Derecho material de la totalidad de las excepciones en su conjunto.....	§ 4	53
I. La <i>exceptio procuratoria</i> y <i>cognitoria</i>		53
II. La <i>exceptio praeiudicii</i>		54
III. La <i>exceptio litis dividuae</i> y <i>rei residuae</i> . La denominada <i>exceptio fori</i>		69
IV. La <i>exceptio rei in iudicium deductae</i> y <i>rei iudicatae</i> . La <i>exceptio iuris iurandi</i> . La <i>exceptio annalis</i> . La excepcionabilidad general de las excepciones procesales		71
c) El <i>iudicium</i> como supuesta relación jurídica procesal auténtica. Concepto de la denominada obligación procesal	§ 5	74

	Pág.
d) Falta de fuerza de cosa juzgada de la <i>denegatio actionis</i> ; carácter de sentencia de fondo de la <i>sententia iudicis</i>	§ 6 97
3. Derecho germánico, medieval italiano, alemán común y medio europeo; las excepciones que evitan el proceso	§ 7 104
III. La relación jurídica procesal y los denominados deberes procesales.	112
1. Deberes de actuar del Tribunal	§ 8 112
2. Deberes de actuar de las partes	118
a) El deber de defensa y el deber de personación (<i>Einlassungspflicht</i>)	§ 9 118
I. El procedimiento por jurados clásico romano	118
II. El proceso cognitivo, el proceso posclásico, canónico, germánico, italiano y común hasta la JRA	129
III. La carga de personación en el proceso civil moderno (alemán)	134
b) Restantes deberes de actuar de las partes	§ 10 142
I. El supuesto deber de declarar, de realizar afirmaciones o de sustanciar. Deber de probar, deber de declarar sobre un documento aportado o un juramento prestado, deber de prestar juramento, deber de caución, deber de presentación de documentos y deber de información	142
II. El deber de personación, el deber de la carga de prestar el juramento declarativo y de pago de las costas procesales...	148
3. Deberes de omisión de las partes	§ 11 154
La presunción del «deber de permanencia». El deber de abstenerse de mentir y de formulación, a sabiendas, de solicitudes claramente improcedentes y de evitar dilaciones	154
IV. La relación jurídica procesal y los actos procesales.	§ 12 168
V. La relación jurídica procesal y la sucesión procesal. Pluralidad de las relaciones jurídicas procesales	§ 13 178

SEGUNDA PARTE (CONSTRUCTIVA)

El proceso como situación jurídica

I. El concepto empírico de proceso como punto de partida	§ 14 183
II. La cosa juzgada como fin del proceso.	§ 15 188
1. La cosa juzgada no supone dar validez a un precepto jurídico concreto de nueva creación	188
a) La sentencia no es una norma jurídica	188
I. La doctrina de Bülow	188
II. La doctrina de A. S. Schultze, especialmente la creación pretoriana del Derecho	190
III. La doctrina de Danz sobre el «Derecho judicial»	192
IV. La doctrina del Derecho «seleccionado» o «no regulado» (Stammeler, Reichel)	194
V. El libre arbitrio judicial	198

	Pág.
b) La sentencia no es un negocio jurídico (la teoría material de la cosa juzgada)	§ 16 199
I. La obligación romana de resolver	200
II. La eficacia de la cosa juzgada en el Derecho romano	202
III. Sentencias procesales y sentencias constitutivas	206
IV. Los límites subjetivos de la cosa juzgada	209
V. La veracidad de la sentencia; teoría de Pagenstecher sobre el objeto de determinación.	213
VI. La teoría de la cosa juzgada material, una doctrina sobre la eficacia fáctica de las sentencias incorrectas, un producto de la interpretación «metafísica» del proceso	215
VII. Resultados prácticos	222
1. La competencia para litigar del acreedor pignoraticio y del acreedor concursal	222
2. La acción por enriquecimiento del acreedor en la ejecución fallida	224
3. Socios mercantiles, avalistas, deudores pignoraticios, subarrendadores	226
4. Aval y garantía pignoraticia de la prestación declarada con eficacia de cosa juzgada	228
5. Consecuencias de Derecho penal	231
6. Autoridades de la jurisdicción voluntaria y autoridades de la Administración	235
VIII. Punto de vista del Tribunal del imperio	236
2. La cosa juzgada es una «fuerza judicial», la validez judicial de una pretensión (en sentido procesal), como jurídicamente fundada o no fundada, y una forma de aparición del «doble ordenamiento jurídico». No es una «posesión de derecho» y conduce a una doble posibilidad del punto de vista jurídico	§ 17 241
III. Punto de vista de Derecho material (estático) y procesal (dinámico). El punto de vista jurídico procesal (dinámico) como método de la ciencia jurídica procesal	§ 18 256
IV. Los elementos del punto de vista jurídico procesal	278
1. El concepto de situación jurídica (procesal) en general	§ 19 278
2. Los derechos procesales en especial	§ 20 292
a) Sus clases	292
I. Las expectativas	292
II. Las posibilidades	300
III. La liberación de una carga procesal	305
b) Sus características	§ 21 310
I. Se encuentran en relación causal con un acto procesal	310
II. Se encuentran en relación final con una resolución	310
III. Les falta la relación con el deber; su frustración no comprende la antijuridicidad, su realización no excluye la antijuridicidad	312
IV. Las posibilidades procesales no tienen como objeto de constitución relaciones jurídicas, sino situaciones jurídicas, como medio de configuración no de negocios jurídicos, sino de actos procesales	320

	Pág.
V. Los derechos procesales no son de Derecho público; consecuencias para el Derecho procesal «dispositivo».....	321
VI. Derecho formal y material.....	326
Continuación	§ 22 328
VII. La capacidad jurídica procesal (capacidad para ser parte).....	328
VIII. La renunciabilidad de los derechos procesales, un caso de posibilidad de pérdida de posibilidades procesales; especialmente, renuncia a la acción y retirada de la acción.....	328
IX. Plazo temporal de los derechos procesales.....	341
X. La transmisibilidad de los derechos procesales	345
3. Las cargas procesales en particular. La culpa procesal.....	§ 23 355
I. Concepto y significado de las cargas procesales	355
II. Conexión de las cargas procesales y de las posibilidades procesales	356
III. Imputación de los perjuicios procesales por falta de cumplimiento de las cargas procesales	357
IV. Contenido de las cargas procesales.....	360
V. Tipos de cargas procesales.....	362
VI. Falta de cumplimiento de las cargas procesales	363
VII. La culpa procesal	371
VIII. Cargas completas y casi completas	379
IX. Transmisibilidad de las cargas procesales	379
4. La situación jurídica (procesal) y los actos procesales. El significado del acto procesal para la situación jurídica en general.....	§ 24 381
a) Los actos de las partes.....	§ 25 383
I. Los actos de postulación (<i>Erwirkungshandlungen</i>). Su concepto y los valores que les son aplicables.....	383
1. Caracterización de los actos de postulación.....	383
2. Las valoraciones derivadas de la admisibilidad y la fundamentación.....	386
3. La posibilidad de tomar en consideración actos de postulación inadmisibles o infundados	388
4. Su ineficacia frente a otras partes y su toma en consideración en otro proceso	393
5. La legitimación de actos de postulación admisibles o fundados.....	398
b) Los actos de postulación en particular	§ 26 399
I. Las solicitudes.....	399
1. Concepto	399
2. Clases. Especialmente, la solicitud y la oposición.....	401
3. La denominada «petición de toma en consideración»	405
4. Propuesta de prueba y peticiones de prueba	407
5. Las valoraciones de las peticiones	411
a) La admisibilidad	412
i) Las condiciones de la admisibilidad de la acción.....	412
ii) Las condiciones de la admisibilidad de la acusación.....	415
iii) Resolución sobre la admisibilidad.....	424

	Pág.
b) La fundamentación	430
i) Motivación	432
ii) La producción del derecho	436
II. Las afirmaciones	§ 27 438
1. Concepto	438
2. Valoraciones.....	444
III. La aportación de pruebas (<i>Beweisführungen</i>)	§ 28 449
1. Concepto	449
a) La aportación de pruebas como acto de parte	449
b) El desarrollo de sus pasos: propuesta de prueba y exhibición de prueba. Clases de exhibiciones de prueba.	450
i) Práctica de exhibición de objetos perceptibles por los sentidos	451
ii) Práctica de ejecución de comunicaciones perceptibles por los sentidos.....	453
c) Práctica de la prueba y valoración de la prueba, producción de la prueba y recolección de pruebas (investigación probatoria), aseguramiento de la prueba	459
d) El tema probatorio.....	462
e) Prueba y convicción	464
2. Valoraciones.....	465
a) La proposición de la prueba.....	465
i) Su admisibilidad.....	465
ii) Su fundamentación (idoneidad).....	466
b) La práctica de la prueba	469
i) Su admisibilidad (utilizabilidad).....	469
ii) Su fundamentación (fuerza probatoria).....	470
IV. Los actos constitutivos	§ 29 472
1. Propiedades y consecuencias	472
2. Tipos.....	473
a) Declaraciones de voluntad.....	473
i) Acuerdos.....	473
ii) Declaraciones de voluntad unilaterales	474
b) Comunicaciones de voluntad	477
c) Comunicaciones de conocimientos	478
d) Acto real (<i>Realakte</i>)	479
V. Vicios de la voluntad e inhibición de la voluntad en caso de actos de postulación y constitutivos	§ 30 481
1. Defectos de voluntad en los actos de postulación	481
2. Actos de postulación en los negocios jurídicos privados.	483
3. Vicio de voluntad en los actos constitutivos	486
a) Posibilidad de justificación inmediata	486
b) Revocabilidad de alegaciones de actos de parte desfavorables, especialmente de la confesión, allanamiento o reconocimiento y renuncia	487

	Pág.
c) Revocabilidad de las declaraciones bajo juramento...	487
d) Revocabilidad por razones de restitución	488
e) Imposibilidad de toma en consideración de acuerdos procesales, especialmente de las conciliaciones procesales	488
f) Revocabilidad de poderes.....	490
4. Formalidad, conformidad, antijuridicidad e inmoralidad de los actos de parte	490
5. La condicionabilidad de actos de parte (la eventualidad).....	493
a) La eventualidad típica en los actos de postulación, especialmente acumulaciones de acciones eventuales, reconvenções eventuales, formulación de recursos eventuales y balances eventuales	493
b) Restante condicionabilidad de los actos de las partes.	505
c) Los actos del juez	§ 31 509
I. Las resoluciones. Concepto	509
II. Las resoluciones. Parámetros de valoración	511
1. Corrección e incorrección. Errores de observación o defectos de subsunción. Corrección formal o material (incorrección).....	511
2. Posibilidad de toma en consideración (inmodificabilidad o modificabilidad, especialmente, impugnabilidad) o imposibilidad de toma en consideración. Los presupuestos de existencia de las sentencias, especialmente, los presupuestos de su toma en consideración (nulidad de la sentencia). Los presupuestos de toma en consideración de otras resoluciones inmodificables	513
III. Restantes actos del juez.....	523
1. Actos constitutivos	523
a) Comunicaciones de conocimientos	523
b) Actos reales	524
2. Actos que sustituyen a los actos de postulación de las partes.....	524
a) Aportación de pruebas.....	525
b) Instrucción	525
3. Recepción de la audiencia y proposición de prueba (práctica de la prueba).....	525
IV. Relación final de actos de constitutivos judiciales respecto a los actos de postulación de las partes	526
5. Desarrollo de la situación procesal	§ 32 528
a) Situaciones jurídicas preprocesales	528
b) Pendencia jurídica.....	528
c) Personación	529
d) Sustanciación y litigio.....	530
e) Resultado procedimental	530
f) Prueba	531
g) Resultado probatorio	531

	<u>Pág.</u>
h) Eficacia de la sentencia.....	531
i) Revisión procesal, situación de pendencia	532
6. Sucesión en la situación procesal..... § 33	534
Especialmente la sucesión que tiene lugar por causa de ley en la posición formal de parte y la transmisión del proceso	534
7. Igualdad de la situación procesal (litisconsorcio especial) § 34	539
a) Pluralidad de procesos, pero igualdad de situaciones jurídicas.	539
b) Los casos individuales.....	539
c) Los efectos	542
Bibliografía	549
Índice de materias	573