

JOSE ROBERTO JUNCO VARGAS

Abogado egresado de la Universidad Santo Tomás.  
Especializado en Derecho Procesal en la Universidad del Rosario.  
Profesor universitario. Juez Civil de Santafé de Bogotá.

# LA CONCILIACION

Aspectos Sustanciales y Procesales

**Segunda Edición  
Ampliada y actualizada**

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

Comentarios a la ley 23 de 1991, decretos 2651 de 1991, 171  
y 173 de 1993, art. 101 del C. de P. C. y art. 39 del C. de P. P.

Ediciones  
Jurídica Radar  
Santafé de Bogotá, D. C.

## TABLA DE CONTENIDO

Prólogo a la primera edición .....	Pág. VII
Presentación a la segunda 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 .....	13
a) Normas de Derecho Canónico .....	13
b) Derecho laboral .....	13
c) En derecho civil .....	14
d) En derecho de familia .....	15
e) En derecho agrario .....	15
f) En materia de contencioso administrativo .....	16
3. Filosofía que orienta la conciliación .....	16
4. Criterios encontrados en relación con la conciliación .....	18

### CAPÍTULO III

#### LA CONCILIACIÓN COMO INSTITUCIÓN JURÍDICA

1. Generalidades .....	23
2. El conciliador .....	23

	Pág.
¿Quién es el conciliador?.....	23
a) Debe ser imparcial .....	24
b) Es un tercero .....	24
c) Debe conocer el conflicto .....	24
d) Debe ser orientador y dirigente .....	24
e) Debe ser atento .....	25
f) Debe ser experto .....	25
g) Debe conocer las partes .....	25
h) Respetable .....	25
Clases de conciliadores .....	26
a) Conciliadores oficiales .....	26
El juez .....	26
El inspector del trabajo .....	27
Los inspectores de tránsito .....	27
Los alcaldes o inspectores de policía .....	28
El defensor de familia .....	28
El fiscal .....	28
Otros .....	28
b) Conciliadores privados .....	28
Primero. Los centros de conciliación .....	29
Segundo. Conciliadores en equidad .....	30
c) Conciliadores unitarios .....	30
El conciliador-juez .....	31
3. la conciliación .....	32
Generalidades .....	32
Concepto .....	32
Concepto general .....	32
Concepto de conciliación en las distintas áreas	
del conocimiento .....	33
a) Concepto comercial .....	33
b) Concepto psicológico .....	34
c) Concepto jurídico .....	35
Clases de conciliación .....	37
a) Por el número de partes .....	37

	Pág.
b) Por el resultado .....	38
c) Por el momento de celebración .....	38
d) Por la iniciativa .....	39
e) Por su naturaleza.....	39
f) Por su aprobación .....	39
g) Por su contenido jurídico .....	40
h) Doctrinaria .....	40
4. Fines de la conciliación .....	41
5. Aspectos que comprende la conciliación .....	45
Aspectos psicológicos .....	45
El conciliador .....	46
Características del proceso objeto de conciliación .....	47
Manejo de la situación .....	48
Contacto .....	48
Definición del contexto .....	48
Definición del problema o conflicto .....	49
Interacción .....	49
Propuesta de solución .....	50
Cierre .....	50
El aspecto psicológico y su aplicación dentro del proceso judicial .....	51
Técnicas y actitudes del conciliador .....	52
Aspecto sociológico.....	53
Aspecto filosófico .....	55
Aspecto de autoridad .....	57
Aspecto jurídico .....	58
a) Es un acto jurídico .....	59
b) Es un elemento necesario .....	59
c) Elemento obligatorio .....	59
d) Acto de todos los sujetos procesales .....	60
e) Auto de autonomía de la voluntad de las partes.....	60
f) Expuesta a la perentoriedad .....	61
g) Es un acto procesal .....	62

	Pág.
6. La conciliación y su relación con institutos jurídicos afines y parajurídicos .....	62
Generalidades .....	62
La conciliación y el proceso de negociación .....	63
Conciliación y la amigable composición .....	65
La conciliación y el arbitraje .....	67
Conciliación y la agencia oficiosa .....	71
Conciliación y transacción .....	72
1) Por su naturaleza jurídica .....	73
2) Por su obligatoriedad .....	73
3) Por los sujetos que intervienen .....	74
4) Por la clase de acto .....	74
5) Por su formalidad .....	74
6) Por el instrumento que la contiene .....	75
7) Por el alcance de las concesiones .....	75
8) Corolario a lo anterior .....	75
9) Por el objeto que comprende .....	75
10) Por su invalidación .....	76
11) Por el mecanismo de invalidación .....	77
12) Por aprobación u homologación .....	77
13) Por la necesidad .....	78
14) Por el caso de litisconsorcio .....	78
15) Por la representación .....	79
16) Por ser presupuesto procesal .....	79
17) Como excepción .....	79
18) Por su ejecutividad .....	80

#### CAPÍTULO IV

##### ASPECTOS JURÍDICO-SUSTANCIALES DE LA CONCILIACIÓN

1. Generalidades .....	83
2. Características .....	84
Es solemne .....	84

	Pág.
Es bilateral .....	84
Onerosa .....	85
Es conmutativa .....	85
Es de libre discusión .....	85
Es acto nominado .....	86
3. La conciliación y sus requisitos de existencia, validez y oponibilidad .....	86
Condiciones de existencia de la conciliación .....	86
a) La voluntad .....	89
b) El consentimiento .....	90
c) El objeto .....	91
d) Formalidad solemne del acto .....	92
Requisito especial de existencia de la conciliación.....	93
Condiciones de validez en la conciliación .....	95
Generalidades .....	95
Requisito de capacidad.....	96
La condición de la capacidad en la conciliación .....	98
La voluntad .....	102
Definición .....	102
La voluntad en la conciliación .....	105
El consentimiento como requisito de validez .....	106
Concepto .....	106
El disentimiento y su manejo .....	108
El consentimiento en la conciliación .....	110
Los vicios del consentimiento.....	112
Vicios del consentimiento en la conciliación .....	113
El objeto .....	115
Concepto genérico de objeto en los actos .....	115
El objeto de nuestra legislación .....	116
Presupuestos para el objeto en la ley .....	116
El objeto de la conciliación y de conciliación .....	119
La causa .....	123

	Pág.
Generalidades .....	123
La ilicitud en la causa .....	125
La causa en la conciliación .....	126
Plenitud de la formalidades.....	127
Precisión .....	127
El formalismo en la formación de ciertos actos jurídicos .....	127
El formalismo como requisito de validez y su diferencia con el requisito de existencia .....	129
El formalismo en el acto de conciliación .....	130
La conciliación y la oponibilidad .....	133
Alcances .....	133
Los actos jurídicos frente a terceros .....	133
Operancia de la oponibilidad e inoponibilidad de los actos .....	134
Cómo opera esa inoponibilidad .....	134
La inoponibilidad en la conciliación .....	135
4. Interpretación del acto conciliatorio .....	136
Generalidades .....	136
En el acto conciliatorio.....	138
5. La calificación a que se somete la conciliación .....	140
6. La conciliación frente a la prescripción y la caducidad .....	141
Generalidades .....	141
Efectos de la conciliación frente a la prescripción .....	142
Conciliación y la caducidad .....	147

#### CAPÍTULO V

##### ASPECTOS JURÍDICO-PROCESALES DE LA CONCILIACIÓN

1. Generalidades .....	149
2. La conciliación en el derecho procesal .....	150
Precisión .....	150

	Pág.
La conciliación como institución de derecho procesal .....	152
La conciliación como presupuesto procesal .....	154
a) La conciliación como requisito o presupuesto para accionar .....	155
b) La conciliación como presupuesto procesal antes del proceso, dentro o fuera de él .....	156
c) La conciliación como presupuesto procesal obligatorio dentro del trámite o proceso .....	156
3. Evolución de la conciliación en el derecho procesal .....	157
4. Principios de procedimiento que desarrolla la conciliación .....	160
Precisión .....	160
Principios de procedimiento .....	161
a) Desarrollo del principio de la preclusividad .....	161
b) De la economía procesal .....	161
c) De la oralidad .....	162
d) De la inmediatez .....	162
e) De la persuasión racional .....	163
5. Generalidades procesales sobre la conciliación .....	163
Precisión .....	163
Características procesales .....	164
a) Es instrumento procesal .....	164
b) Mecanismo de solución de conflictos .....	164
c) Su celebración no proviene de la mera autonomía de la voluntad de las partes .....	166
d) Presencia de un tercero, mediador o conciliador .....	166
e) El acuerdo proviene de las partes .....	167
f) Es obligatorio .....	168
La conciliación como forma de derogación o como forma de suspensión de la competencia .....	169
De la cláusula conciliatoria .....	171
6. Los sujetos procesales en la conciliación .....	172
Generalidades .....	172

	Pág.
Las partes .....	173
Precisión .....	173
Conformación de las partes en la conciliación .....	173
Los representantes .....	176
Capacidad para ser parte en la conciliación .....	177
Capacidad para comparecer a la conciliación .....	178
Los terceros intervinientes .....	187
Precisión .....	187
Situaciones .....	189
Actitud procesal del conciliador ante la presencia de terceros .....	190
Importancia de la intervención de terceros .....	192
El conciliador .....	193
Precisión .....	193
Aspectos procesales de los distintos conciliadores .....	196
El juez .....	196
Las demás autoridades .....	197
Los centros de conciliación .....	198
Los conciliadores en equidad .....	201
7. Actos procesales en la conciliación .....	204
Precisión .....	204
Actos preparatorios .....	204
a) Formas de actos preparatorios en trámite de conciliación antes del proceso judicial .....	205
b) Formas de actos preparatorios en trámite conciliatorio dentro del proceso judicial .....	206
Actos de ejecución de la conciliación .....	209
Actos de decisión .....	214
a) Audiencia de conciliación celebrada ante el mismo juez de conocimiento o que está tramitando el litigio...	216
b) Conciliación celebrada ante inspectores de trabajo o similares .....	216
c) Conciliación en materia administrativa .....	216
d) Decisiones por parte del defensor de familia .....	217
e) Caso de la conciliación celebrada dentro del proceso,	

	Pág.
pero ante centros de conciliación, consultorios jurídicos o conciliadores en equidad .....	218
f) Conciliación celebrada antes del proceso judicial en centros de conciliación, consultorios jurídicos o conciliadores en equidad.....	218
Actos sancionatorios derivados del trámite conciliatorio ...	220
Precisión .....	220
A. Actos sancionatorios en trámites de conciliación antes de proceso judicial .....	221
1) Trámite conciliatorio ante centros de conciliación, consultorios jurídicos o conciliadores en equidad .....	221
2) El proceso conciliatorio ante el defensor de familia ...	221
3) Sanciones en materia contenciosa administrativa .....	222
4) Sanciones en trámites conciliatorios laborales .....	223
5) En materia civil, comercial o agraria .....	224
B. Actos sancionatorios en el trámite de conciliación dentro del proceso judicial .....	224
Sanciones pecuniarias .....	225
Sanciones jurídicas .....	226
C. Forma y momento procesal en el que se imponen las sanciones .....	230
D. Exoneración de las sanciones .....	232
8. Procedencia de la conciliación .....	233
Precisión .....	233
Procedencia de la conciliación en materia civil .....	234
Evolución .....	234
Situación actual de procedencia .....	236
Precisión .....	236
Los casos en que no procede la conciliación en materia civil .....	236
Procedencia específica .....	238
Procedencia de la conciliación en otras materias .....	239
En el derecho agrario .....	239

	Pág.
En derecho de familia .....	239
En derecho administrativo .....	242
En laboral .....	243
En los procesos arbitrales .....	244
En el proceso concordatario.....	244
Procedencia de la conciliación ante la no contestación de demanda .....	245
9. Momento de celebración de la conciliación .....	246
Precisión .....	246
Momento de celebración en materia civil .....	246
Evolución .....	246
Situación actual .....	248
Conciliación sin petición de las partes, sino como acto procesal necesario .....	248
Cuándo hay petición especial de las partes.....	251
En los procesos ejecutivos .....	252
En los procesos verbales .....	253
Comentarios a la solicitud de conciliación relacionados en el infra 156 .....	255
Momento de celebración en otras materias .....	256
En derecho administrativo .....	256
En procesal laboral .....	258
En las materias agraria y de familia .....	258
Del caso de la solicitud de conciliación antes del proceso .....	259
10. La conciliación en el C. de P.C., ley 23 de 1991 y decreto 2651 de 1991 .....	259
Precisión .....	259
Cambios o modificaciones que ha tenido el artículo 101 del C. de P. C. respecto a conciliación .....	260
Alcance del artículo 2o. del decreto 2651 de 1991 en procesos judiciales .....	261
Ocurrencia de la perención por el artículo 2o. ....	265

	Pág.
Alternativas del artículo 2o. del decreto 2651 .....	266
La conciliación como diligencia previa .....	268
11. Efectos de la conciliación .....	269
Efectos sustanciales .....	269
Precisión .....	269
La conciliación y el fenómeno de la prescripción .....	271
Efectos procesales de la conciliación .....	276
Precisión .....	276
La cosa juzgada .....	276
Precisión .....	276
Alcances de la cosa juzgada .....	278
La cosa juzgada en la conciliación .....	279
Cuándo se dice que en materia de conciliación se producen los efectos de cosa juzgada .....	281
Constituye título ejecutivo .....	282
La terminación del proceso .....	283
Efectos procesales y sustanciales de la no conciliación .....	289
Precisión .....	289
Casos y efectos de no conciliación .....	290
12. Vicios que se pueden presentar en la conciliación y su forma de subsanar .....	292
13. La conciliación y los incidentes y trámites especiales .....	294

## CAPÍTULO VI

### PROBLEMÁTICA DE LA CONCILIACIÓN

1. Introducción .....	297
2. Problemática por la definición y desinformación de la conciliación .....	299
Precisión .....	299
Indefinición y desinformación en la ley .....	300
Indefinición y desinformación en el conciliador .....	301

	Pág.
Indefinición y desinformación en los representantes judiciales .....	303
La indefinición y desinformación de las partes .....	305
a) La falta de disposición y la conciliación .....	305
b) Falta de conocimiento de las disposiciones .....	306
c) Falta de conocimiento de la celebración misma.....	306
3. Problemática de la imprevisión .....	308
Precisión .....	308
Imprevisión en la ley .....	309
Imprevisión en las partes .....	309

#### CAPÍTULO VII

#### CASUÍSTICA DE LA CONCILIACIÓN

Precisión .....	311
Caso uno. Representación para conciliar.....	312
Comentario .....	313
Caso dos. Litisconsorcios y terceros en la conciliación .....	314
Comentario .....	314
Caso tres. Litisconsorcio facultativo y terceros .....	315
Comentario .....	316
Caso cuarto. Intervención de terceros en la audiencia .....	316
Comentario .....	316
Caso cinco. Presencia de terceros no reconocidos .....	317
Comentario .....	317
Caso seis. La conciliación prejudicial suple la procesal o no .....	319
Comentario .....	319
Caso siete. Procedencia de señalamiento de nueva fecha ...	320
Comentario .....	320
Caso ocho. Contenido y forma de la citación .....	321
Comentario .....	321
Caso nueve. El acto conciliatorio como medio de prueba ...	322
Comentario .....	323
Caso diez. Se aplica el decreto 2691 de 1991 al proceso verbal en cuanto a las sanciones .....	325

	Pág.
Comentario .....	325
Caso once. Hay sanciones ante convocatoria oficiosa o a solicitud de las partes, según el art. 8o. del decreto 2651 .....	326
Comentario .....	327
Caso doce. Consecuencias de vicios en una voluntad conciliatoria .....	328
Comentario .....	328
Caso trece. Procede la revocación del acto en la conciliación .....	329
Comentario .....	330
Caso catorce. Pruebas después del acto de conciliación .....	331
Comentario .....	332
Caso quince. Utilidad práctica de la evacuación de interrogatorio de parte dentro de la audiencia preliminar o de conciliación .....	333
Comentario .....	333
Caso dieciséis. Consecuencias de la inasistencia injustificada de las dos partes .....	334
Comentario .....	335
Caso diecisiete. Cambio de procedimiento por la conciliación .....	336
Comentario .....	336
Caso dieciocho. Es aplicable el art. 2 del decreto 2651 de 1991 a los procesos ejecutivos .....	338
Comentario .....	338
Caso diecinueve. Contenido del auto que impone sanciones, momento con que se efectivizan las sanciones .....	339
Comentario .....	340
Caso veinte. La presunción del art. 10 del decreto, libera de la etapa probatoria .....	341
Comentario .....	341
Caso veintiuno. La conciliación y las excepciones previas en los ejecutivos .....	343
Comentario .....	343
Caso veintidós. Procedencia de la sanción pecuniaria a los apoderados .....	344

	Pág.
Comentario .....	344
Caso veintitrés. Casuística en los casos de restitución .....	346
Comentario .....	347
Caso veinticuatro. Casuística en procesos ejecutivos .....	352
Comentario .....	353
Caso veinticinco. Manejo de los criterios por la incomparecencia a la audiencia de conciliación .....	355
Comentario .....	356

### CAPÍTULO VIII

#### LA CONCILIACIÓN EN MATERIA PENAL

1. Generalidades .....	363
2. La función del derecho penal y la conciliación .....	364
3. Las nuevas posiciones político-criminales y la conciliación .....	365
4. El enfoque de la víctima en la conciliación penal .....	367
5. La conciliación en el derecho procesal penal .....	368
Precisión .....	368
6. Antecedentes inmediatos de la conciliación penal .....	368
7. Delitos en los que procede la conciliación .....	369
8. Etapas de la actuación penal en que procede la conciliación .....	372
9. Oportunidades en las que procede la conciliación dentro de la actuación penal .....	373
10. La conciliación extrajudicial y su convalidación dentro de la actuación penal .....	374
11. El acuerdo sobre el monto de la indemnización propuesta por la parte inculpada .....	376
12. Sujetos procesales que intervienen en la conciliación .....	377
13. Efectos procesales de la conciliación en materia penal .....	386

	Pág.
Paralelo entre la audiencia de conciliación civil y la penal...	398
a) En cuanto a sus finalidades.....	398
b) En cuanto a la intervención de las partes y sus apoderados .....	398
c) En cuanto al rol del funcionario judicial .....	399
d) Otros aspectos.....	400
La conciliación y otras figuras procedimentales afines .....	401
La conciliación y el desistimiento de la querella.....	401
La conciliación y la terminación anticipada del proceso.....	402
Problemática .....	405
a) En cuanto a la adecuación típica del hecho denunciado .....	405
b) En cuanto a la pluralidad de sujetos procesales .....	406
En las actuaciones por varios delitos .....	407
Bibliografía .....	409