

VICTOR FAIREN GUILLEN

Profesor Emérito de Derecho Procesal de la Universidad
Autónoma de Madrid

Miembro de la Asociación Internacional
de Derecho Procesal

Vicepresidente 1.º Hon. del Instituto Iberoamericano
de Derecho Procesal

DOCTRINA GENERAL DEL DERECHO PROCESAL

(Hacia una teoría y Ley procesal generales)

TB

1 9 9 0

LIBRERIA BOSCH - Ronda Universidad, 11 - BARCELONA

INDICE

Págs.

TEMA I

FUNCION, ESTRUCTURA NATURALEZA JURIDICA CONCEPTO DEL PROCESO

I. MEDIOS DE SOLUCION DE LOS CONFLICTOS INTERSUBJETIVOS	19
1. La autodefensa	19
2. La autocomposición	20
3. La heterocomposición	20
A) El arbitraje	20
B) El proceso	21
II. LA FUNCION DEL PROCESO, SUS ELEMENTOS	22
1. Sujetos	22
2. Objeto	22
3. El conflicto	22
A) La pretensión	23
B) La resistencia	23
III. LA FUNCION DEL PROCESO: SUS CARACTERES. LA SATISFACCION JURIDICA	24
1. Concepto de satisfacción jurídica	24
2. Caracteres de la satisfacción jurídica	26
IV. LA ESTRUCTURA DEL PROCESO: SUS PRINCIPIOS	35
1. El principio del «derecho al libre acceso a la Justicia»	35
2. El principio del derecho a «un Juez imparcial»	36
3. El principio de contradicción o de audiencia bilateral	36
4. El principio de igualdad entre las partes	36
5. Los principios de oficialidad o disponibilidad del proceso	36
6. El principio de la humanización del proceso	37
7. El principio de probidad en el proceso	37

I N D I C E

	<i>Págs.</i>
8. El principio de la eficacia del proceso	37
9. El principio de la mayor aproximación a la verdad material de los hechos	37
10. El principio del respeto a los «Derechos Fundamentales» ...	38
11. La estructura exterior del proceso: el procedimiento	38
V. LA NATURALEZA JURIDICA DEL PROCESO: DIVERSAS DOCTRINAS	39
1. El proceso basado en la «litis contestatio», como contrato ...	39
2. El proceso como cuasi-contrato	40
3. El proceso como relación jurídica	41
4. El proceso como situación o serie de situaciones jurídicas ...	42
VI. CLASES DE PROCESOS	45
A) Por su función	45
1. El proceso declarativo	45
2. El proceso ejecutivo	46
3. El proceso cautelar	46
B) Por su estructura	47
1. Proceso dispositivo y oficial	48
2. Proceso penal acusatorio, inquisitivo o mixto	49
BIBLIOGRAFIA	51

TEMA II

LA EXTENSION DEL DERECHO PROCESAL. SUS FUENTES

I. ENCUADRAMIENTO DEL DERECHO PROCESAL	55
1. La relatividad histórica de los conceptos	55
2. Proceso y Constitución	56
3. El carácter publicístico del proceso y sus consecuencias	59
4. La disponibilidad por las partes de ciertas normas procesales.	60
II. NORMAS PROCESALES Y NO PROCESALES	61
1. El criterio de la colocación sistemática de la norma	61
2. El criterio del contenido y de la función de la norma	61
III. INTERPRETACION DE LAS NORMAS PROCESALES	62
1. El elemento gramatical	62
2. El elemento histórico	63
3. El elemento sistemático	63
4. El elemento teleológico	64

	<i>Págs.</i>
IV. LA INTEGRACION DE LAS NORMAS PROCESALES	64
1. La interpretación analógica	64
V. LA LEY PROCESAL EN EL ESPACIO	65
VI. RETROACTIVIDAD O IRRETROACTIVIDAD DE LAS LEYES PROCESALES	66
VII. FUENTES DEL DERECHO PROCESAL	68
1. La Ley	68
2. La costumbre	68
3. Los principios generales del Derecho	70
4. La jurisprudencia y sus problemas	70
BIBLIOGRAFIA	74

TEMA III

ACCION Y PRETENSION

I. DIVERSIDAD DE ENFOQUES EN CUANTO AL ESTUDIO PROCESAL DE LA ACCION	77
1. La acción	77
2. Doctrinas monistas	78
3. Doctrinas dualistas	79
4. Relatividad del concepto de acción: sus relaciones con lo político	80
5. La acción como derecho cívico de petición	81
6. La pretensión: derecho y acto	85
7. La «acción» y «la pretensión» penales	87
8. Clases de pretensiones	89
A) Pretensiones de cognición	90
a) Las pretensiones de mera declaración	90
b) Pretensiones declarativas de condena	91
B) Pretensiones ejecutivas	91
C) Pretensiones constitutivas	91
D) Pretensiones «en defensa de intereses difusos»	93
BIBLIOGRAFIA	98

TEMA IV

LA JURISDICCION

I. CONCEPTO DE JURISDICCION	101
1. Acepciones de la expresión	101
2. Naturaleza de la jurisdicción	101

I N D I C E

	<u>Págs.</u>
II. DIFERENCIAS ENTRE JURISDICCION, LEGISLACION Y ADMINISTRACION	102
1. Jurisdicción y Legislación	102
2. Jurisdicción y Administración	104
III. LA INDEPENDENCIA DE LA JURISDICCION Y SUS GARANTIAS	105
1. La inamovilidad judicial	106
2. Prohibiciones e incompatibilidades	109
3. Responsabilidades de los Jueces	109
4. Garantías para las partes: abstención y recusación	111
IV. OBLIGACIONES Y DERECHOS DE LOS JUECES Y MAGISTRADOS	113
1. La obligación de administrar Justicia	113
2. Derechos	113
A) De inmunidad	113
B) Honoríficos	114
C) A su independencia económica	114
D) De asociación	115
V. EL PRINCIPIO DE LA UNIDAD DE LA JURISDICCION	116
1. El principio	116
2. Excepciones al mismo	119
A) La Jurisdicción Militar	119
B) Los Tribunales consuetudinarios y tradicionales: el Tribunal de las Aguas de Valencia	119
VI. LIMITES DE LA JURISDICCION	120
1. La territorialidad y sus excepciones	120
2. Sus vínculos	122
3. La «sumisión»	122
VII. LOS «ORDENES JURISDICCIONALES»	122
1. Su necesidad	122
2. Su deslinde y dificultades	123
VIII. CONFLICTOS DE JURISDICCION	123
IX. «CONFLICTOS DE COMPETENCIA»	124
1. Terminología legal inexacta	124
2. Su resolución	124
3. Sus especies	124
4. El procedimiento	125
X. «CUESTIONES DE COMPETENCIA»	125

	<i>Págs.</i>
XI. PROBLEMAS DE LOS ORGANOS JUDICIALES EN LAS COMUNIDADES AUTONOMAS	126
XII. LAS CUESTIONES PREJUDICIALES	128
1. La «conexión»	128
2. Sistemas para resolver las cuestiones prejudiciales	130
XIII. ESPECIES DE JURISDICCION	132
1. Ordinaria y especiales	132
2. Contenciosa y voluntaria	133
BIBLIOGRAFIA	135

TEMA V

ALGUNOS PROBLEMAS EN LA CONSTITUCION DE LOS TRIBUNALES

I. TRIBUNALES DE JUECES TECNICOS O NO TECNICOS EN DERECHO	139
1. Problemas de reclutamiento	140
2. Especies	140
A) Tribunales de Jurados	141
B) Tribunales de escabinos	142
C) Otros tipos de tribunales de «jueces legos»	145
II. JUECES INDIVIDUALES Y COLEGIADOS («TRIBUNALES») ...	145
III. TRIBUNALES EN UNA O VARIAS INSTANCIAS	146
1. El problema de «las instancias»	146
2. Las posibles amplitudes de la segunda instancia	147
3. El problema de las instancias en lo penal	149
BIBLIOGRAFIA	151

TEMA VI

LOS TRIBUNALES ESPAÑOLES

I. LA ORGANIZACION DE LOS TRIBUNALES ESPAÑOLES	155
1. Excesos en el contenido de la Ley Orgánica del Poder Judicial de 1.º de julio de 1985	155
2. Sistemática seguida en esta exposición	157
1) El Tribunal Supremo	157

I N D I C E

	<i>Págs.</i>
2) La Audiencia Nacional	160
3) Los Tribunales Superiores de Justicia	163
4) Las Audiencias Provinciales. Sus múltiples competencias.	167
5) Los Juzgados de Primera Instancia e Instrucción. Sus múltiples competencias	169
6) Los Juzgados de lo Penal	174
7) Los Juzgados de lo Contencioso-Administrativo	174
8) Los Juzgados en materia Social	175
9) Los Jueces de Vigilancia Penitenciaria	175
10) Los Jueces de Menores	176
11) El problema de los Jueces de Peligrosidad	176
12) Los Jueces de Paz. Su problemática	178
13) Los Jueces en régimen de provisión temporal	183
II. LOS AUXILIARES Y COOPERADORES DE LOS TRIBUNALES EN LA OBTENCION DE LA JUSTICIA	184
A) Idea general	184
B) Régimen	184
C) Reclutamiento	185
D) Correcciones disciplinarias	187
III. ADSCRIPCION DE FUNCIONARIOS DE OTROS ORDENES ...	189
IV. PLANTA DEL SECRETARIADO JUDICIAL	189
V. FUNCIONES DE LOS SECRETARIOS JUDICIALES	193
VI. OFICIALES, AUXILIARES Y AGENTES JUDICIALES	197
VII. LA POLICIA JUDICIAL	199
VIII. LOS MEDICOS FORENSES	211
IX. OTROS AUXILIARES	213
X. EXAMEN ESPECIAL DEL MINISTERIO FISCAL	214
XI. EXAMEN ESPECIAL DEL ABOGADO	218
XII. EXAMEN ESPECIAL DEL PROCURADOR	221
XIII. EXAMEN ESPECIAL DEL ACTOR POPULAR	224
BIBLIOGRAFIA	224

TEMA VII

LOS TRIBUNALES DESDE EL PUNTO DE VISTA ADMINISTRATIVO

I. IDEA GENERAL DEL TEMA	227
II. EL CONSEJO GENERAL DEL PODER JUDICIAL	228

	<u>Págs.</u>
1. Competencias	228
2. Planta	230
3. Funciones	236
 III. LAS SALAS DE GOBIERNO DEL TRIBUNAL SUPREMO, TRIBUNALES SUPERIORES DE JUSTICIA Y AUDIENCIA NACIONAL	 237
1. Planta	237
2. Competencias	238
 IV. LOS PRESIDENTES DE LOS TRIBUNALES Y «AUDIENCIAS PROVINCIALES»	 239
1. Ambito de su representación	239
2. Funciones	239
 V. LOS PRESIDENTES DE SALA Y LOS JUECES	 240
 VI. LOS JUECES DECANOS Y LAS JUNTAS DE JUECES	 241
1. Los Jueces Decanos	241
2. Las Juntas de Jueces	241
3. Funciones del Juez-Decano	241
4. El reparto de los asuntos	241
 VII. LA INSPECCION DE LOS JUZGADOS Y TRIBUNALES	 242
 VIII. LAS SECRETARIAS DE GOBIERNO	 243
 IX. LA COOPERACION JURISDICCIONAL	 243
1. La interna española	244
2. La internacional	245
 BIBLIOGRAFIA	 246

TEMA VIII

LA COMPETENCIA DE LOS TRIBUNALES

I. CONCEPTO	247
 II. CLASES DE COMPETENCIA	 248
1. Funcional	248
2. Objetiva	250
1) Por razón de cuantías dinerarias	250
2) Por razón de la naturaleza no dineraria del objeto	251

I N D I C E

	<i>Págs.</i>
3) Competencias penales específicas por razón de los sujetos.	257
4) Competencias sociales específicas por razón del objeto y de los sujetos	258
III. LA COMPETENCIA TERRITORIAL: CUESTIONES DE COMPETENCIA	258
1. Cuestiones civiles de competencia	258
2. Cuestiones penales de competencia	262
3. Cuestiones laborales de competencia	264
4. Cuestiones contencioso-administrativas de competencia	264
BIBLIOGRAFIA	264

TEMA IX

PRINCIPIOS POLITICOS Y TECNICOS DEL PROCESO

I. EL PRINCIPIO DEL DERECHO PROCESAL LEGAL O JURISPRUDENCIAL	268
II. LOS PRINCIPIOS DE UNIDAD O DE SEPARACION DE LOS PROCESOS	269
III. LOS PRINCIPIOS DE LEGALIDAD Y DE OPORTUNIDAD DEL PROCESO	270
IV. PRINCIPIOS QUE AFECTAN DIRECTAMENTE AL INTERIOR DEL PROCESO	273
V. PRINCIPIOS TECNICOS DEL PROCESO	274
BIBLIOGRAFIA	275

TEMA X

PRIMERO: LAS PARTES

I. CONCEPTO	277
II. CAPACIDAD PARA SER PARTE	277
1. Parte en sentido material y formal o procesal	278
2. Capacidad para ser parte en los procesos civil, penal y contencioso-administrativo	280
A) Capacidad para ser parte civil	280
B) Capacidad para ser parte en el proceso laboral	281
C) Capacidad para ser parte en el proceso contencioso-administrativo	281
D) Capacidad para ser parte en el proceso penal	282

	<u>Págs.</u>
III. CAPACIDAD PROCESAL	286
1. La capacidad procesal en el proceso civil	286
A) Personas físicas	287
B) Representación	287
C) Personas jurídicas	287
2. La capacidad procesal en el proceso laboral	288
3. La capacidad procesal en el proceso contencioso-administrativo	288
4. La capacidad procesal en el proceso penal	288
A) Activa	289
B) Pasiva	289
IV. LA LEGITIMACION	290
1. Ideas generales	290
2. La legitimación en el proceso civil	290
3. La legitimación en el proceso laboral	291
4. La legitimación en el proceso contencioso-administrativo	292
5. La legitimación en el proceso penal	293
A) Legitimación activa: el Ministerio Fiscal	293
B) Legitimación activa: el «actor popular»	293
C) Legitimación activa: el acusador privado	294
D) Legitimación pasiva: el delincuente	294
6. La legitimación en el proceso civil de resarcimiento anexo al penal	295
7. Tratamiento legal de la legitimación	296
V. CAPACIDAD DE POSTULACION	297
VI. LA DEFENSA TECNICA	299

SEGUNDO: LA PLURALIDAD DE PARTES

Generalidades	301
I. EL LITISCONSORCIO	301
1. Concepto	301
2. Especies de litisconsorcio	301
A) Voluntario	301
B) Necesario	302
C) Cuasi-necesario	306
II. LA INTERVENCION	310
A) Principal	311
B) Adhesiva	316
C) Forzosa	319

I N D I C E

	<i>Págs.</i>
III. EL CAMBIO O SUSTITUCION DE PARTES	321
BIBIOGRAFIA	323

TEMA XI

LOS ACTOS PROCESALES

I. HECHOS Y ACTOS PROCESALES	329
II. CLASIFICACION DE LOS ACTOS PROCESALES	330
III. LOS PRESUPUESTOS (REQUISITOS) DE LOS ACTOS PROCESALES	331
1. La voluntad y sus vicios	331
2. Los presupuestos procesales	335
3. El tiempo de los actos procesales	341
A) Términos	341
B) Plazos	341
4. El lugar de los actos procesales	343
5. La «forma» de los actos procesales	344
IV. LOS ACTOS PROCESALES DE LAS PARTES	345
1. Actos de postulación (de «obtención»)	345
2. Actos procesales dispositivos (de «causación»)	347
V. LOS ACTOS DEL JUEZ	348
1. Actos de ordenación e impulso	348
2. Actos de resolución	353
A) Providencias	353
B) Autos	354
C) Sentencias	355
3. Elaboración formal de las resoluciones judiciales	364
4. Clasificación de las sentencias	369
5. Actos de coerción directa	370
VI. LOS ACTOS DEL SECRETARIO JUDICIAL	372
VII. LOS ACTOS DE LOS OFICIALES JUDICIALES	375
VIII. ACTOS DE LOS AGENTES JUDICIALES	375
IX. ACTOS DE LOS AUXILIARES JUDICIALES	375
X. ACTOS DE LA POLICIA JUDICIAL	375

	Págs.
XI. ACTOS DE LOS MEDICOS FORENSES	376
XII. ACTOS DE OTROS AUXILIARES DE LOS TRIBUNALES	376
BIBLIOGRAFIA	377

TEMA XII
EL PROCEDIMIENTO

I. CONCEPTO	387
II. SISTEMATICA A SEGUIR	387
III. DIFERENCIACION DE LOS SISTEMAS DE PRINCIPIOS PROCEDIMENTALES POR RAZON DE LAS FACULTADES DE JUECES Y PARTES	388
1. Principios dispositivo y oficial. Sus acepciones	388
2. El principio del «contradictorio» y la carga de la prueba	388
3. Proceso a instancia de parte, o «ex officio»	389
4. Principios de oportunidad y de legalidad	390
5. El principio dispositivo «en el interior» del proceso y procedimiento	391
6. El principio de impulso oficial o de las partes	392
7. El principio de obtención de la «verdad material» o «formal».	392
8. El principio de la prueba legal y la de libre apreciación	395
IV. DIFERENCIACION DE LOS PROCEDIMIENTOS POR SU «FORMA EXTERNA»	395
1. Principios de oralidad y de escritura y de intermediación o mediación	395
A) La oralidad	395
B) La intermediación	398
2. El principio de concentración	400
A) De las actuaciones procesales	401
B) Del contenido del proceso	402
3. El principio de escritura	404
A) El principio rígido de «orden legal de los actos»	405
B) El principio de preclusión «rígida»	405
C) El principio de eventualidad	406
4. Los principios de publicidad	407
A) Para las partes	407
B) General	410
BIBLIOGRAFIA	415

I N D I C E

Págs.

TEMA XIII

LA PRUEBA

I. CONCEPTO	421
II. CLASIFICACIONES POSIBLES DE LA PRUEBA	423
III. FUNCION DE LA PRUEBA	425
IV. FUENTES DE PRUEBA Y MEDIOS DE PRUEBA	428
V. NATURALEZA JURIDICA DE LAS NORMAS DE PRUEBA	429
VI. OBJETO DE LA PRUEBA	430
1. Hechos	430
A) La «ciencia privada del Juez»	431
B) Los hechos confesados o no controvertidos	433
C) Los hechos notorios	436
D) Las «máximas de la experiencia»	437
2. La costumbre	440
3. El Derecho extranjero	441
4. Los hechos protegidos por una presunción legal	441
VII. LA CARGA DE LA PRUEBA	442
1. Ideas generales	442
2. La distribución de la carga de la prueba en lo civil	444
3. Casos de inversión de la carga de la prueba	445
4. La carga de la prueba en el proceso laboral	446
5. La carga de la prueba en el proceso penal	446
VIII. LA APRECIACION DE LA PRUEBA. SUS SISTEMAS	450
1. Prueba tasada o legal	450
2. Prueba «en conciencia» o libre	454
3. Prueba «según las reglas de la sana crítica»	456
IX. MEDIOS DE PRUEBA	457
X. LA PRUEBA ADELANTADA	467
BIBLIOGRAFIA	471

TEMA XIV

LOS MEDIOS DE IMPUGNACION

I. CONCEPTO	479
II. TIPOS DE ERRORES O VICIOS	480

	Págs.
III. LOS REMEDIOS	481
IV. LOS RECURSOS. SU CLASIFICACION	482
V. LA APELACION	483
VI. LA CASACION	486
VII. EL LLAMADO «RECURSO DE REVISION»	492
VIII. EL «RECURSO» DE AUDIENCIA AL REBELDE	495
IX. LOS RECURSOS DE «QUEJA»	496
X. LA NATURALEZA DEL DERECHO DE IMPUGNACION	497
XI. LA NATURALEZA JURIDICA DE LA RESOLUCION IMPUGNADA	501
XII. EL GRAVAMEN	504
XIII. LA «REFORMATIO IN PEIUS»	508
XIV. LOS «EFECTOS» DE LOS RECURSOS	510
BIBLIOGRAFIA	512

TEMA XV

LA COSA JUZGADA

I. GENERALIDADES	515
II. LA COSA JUZGADA «FORMAL» Y LA COSA JUZGADA «MATERIAL»	515
III. LA COSA JUZGADA «FORMAL»	516
IV. LA COSA JUZGADA «MATERIAL»	517
1. Naturaleza jurídica de la cosa juzgada material	518
A) Doctrinas materialísticas	518
B) Doctrina procesalística	520
C) Posición propia	520
D) A apreciar o no «de oficio»	521
V. LIMITES OBJETIVOS DE LA COSA JUZGADA	521
1. En lo civil	521
2. En lo penal	523
VI. LIMITES SUBJETIVOS DE LA COSA JUZGADA	525

I N D I C E

	<i>Págs.</i>
1. En lo civil	525
2. En lo penal	527
VII. EFECTOS DE LAS SENTENCIAS CONSTITUTIVAS	528
VIII. SENTENCIAS QUE SURTEN EFECTOS DE COSA JUZGADA MATERIAL	534
1. Las sentencias de absolución en la instancia	534
2. Las sentencias recaídas en los juicios sumarios	535
IX. LIMITES TEMPORALES DE LA COSA JUZGADA	536
X. TRATAMIENTO DE LA COSA JUZGADA EN EL ORDENAMIENTO ESPAÑOL	536
XI. OTROS EFECTOS DE LAS SENTENCIAS	537
1. Como hecho jurídico	537
1. Como documento público	537
3. Efectos recíprocos de las sentencias civiles y penales	537
4. La ejecutividad de las sentencias	540
BIBLIOGRAFIA	540

TEMA XVI

LAS COSTAS

I. CONCEPTO Y CLASIFICACION	543
II. SISTEMAS DE IMPOSICION DE LAS COSTAS	545
III. CONTENIDO DE LAS COSTAS EN LO CIVIL	561
IV. CRITERIOS PARA LA IMPOSICION DE COSTAS EN EL PROCESO CIVIL	566
V. LAS COSTAS EN EL PROCESO LABORAL	567
VI. CONTENIDO DE LAS COSTAS EN EL PROCESO PENAL	568
VII. CRITERIOS PARA LA IMPOSICION DE COSTAS EN EL PROCESO PENAL	569
VIII. TASACION Y EXACCION DE LAS COSTAS	571
IX. PROCESO ESPECIAL EN FAVOR DE ABOGADOS Y PROCURADORES PARA PERCIBIR SUS HONORARIOS	572
X. LOS DANOS Y PERJUICIOS PROCESALES	573
BIBLIOGRAFIA	575

TEMA XVII

LA GRATUIDAD DE LA JUSTICIA

I. CONCEPTO DEL PROCESALMENTE «POBRE»	577
II. EL FUNDAMENTO DE LA JUSTICIA GRATUITA	594
III. EL BENEFICIO DE JUSTICIA GRATUITA EN ESPAÑA	595
1. El concepto de «insuficiencia de recursos»	595
2. La insuficiencia de recursos en las personas físicas	596
3. El contenido del Beneficio de Justicia Gratuita	599
4. Las «multas procesales»	602
BIBLIOGRAFIA	603