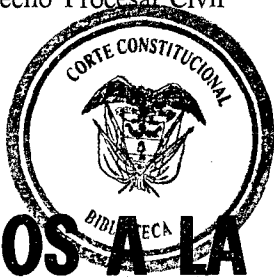


✓
JOSE IGNACIO CASTAÑO GARCIA

Abogado egresado de la Facultad de Derecho de la Universidad de Caldas, docente universitario, asesor del Ministro de Desarrollo Económico, período 1994-1996, tratadista de derecho procesal, articulista en revistas especializadas, integrante del Instituto Colombiano de Derecho Procesal Civil, postulante a integrar el Instituto Iberoamericano de Derecho Procesal Civil



COMENTARIOS A LA REFORMA DEL PROCEDIMIENTO CIVIL

- PROCESOS:
 - PROCESO EJECUTIVO
 - MEDIDAS CAUTELARES
 - DERECHO ALTERNATIVO
- VERBAL DE MAYOR Y MINIMA CUANTIA
- VERBAL SUMARIO

CUADROS TEMATICOS DE RESUMEN, COMPARATIVOS
Y DE ANALISIS NORMATIVO

TOMO II

PARTE ESPECIAL

LIBRERIA
JURIDICA RADAR
EDICIONES

Santa Fe de Bogotá, D. C. - Colombia

INDICE GENERAL

	Pág.
Prólogo	XXXI
Presentación	1

PROCESOS VERBALES

PROCESOS DE MAYOR Y MINIMA CUANTIA

CAPÍTULO I

ESTUDIO SOBRE EL PROCEDIMIENTO VERBAL

Ubicación jurídico-procesal del procedimiento verbal	5
Derecho procesal como ciencia	6
1. Forma oral pura	8
2. Forma escrita pura	13
Principios o reglas máximas que rigen la forma oral	13
Principales reglas máximas del procedimiento verbal .	13
1º) Prelación de la palabra hablada como medio de expresión	14
2º) Utilización limitada de la palabra escrita como factor atenuante del sistema oral puro	14
3º) Inmediación	16
4º) Concentración	18
5º) Segunda instancia para la sentencia y ciertos autos	18

	Pág.
Críticas al sistema oral	19
Características del nuevo procedimiento oral en Colombia.	25
Antecedentes	25
El nuevo procedimiento verbal en Colombia	26
1º) Redistribución de materias o asuntos	26
2º) Dos procedimientos verbales que reemplazan el único anteriormente existente	27

CAPÍTULO II

REAGRUPACION DE ASUNTOS MERCANTILES BAJO PROCEDIMIENTO VERBAL

Jurisdicción especial de comercio-Historia

Antecedentes históricos para una jurisdicción mercantil en Colombia	31
Jurisdicción del comercio. Solución continuada en el de- creto 2282 de 1989	37
Cuadro contentivo de todas las controversias mercantiles con trámite de procedimiento verbal	39

CAPÍTULO III

NUEVO PROCEDIMIENTO ORDINARIO VERBAL DE MAYOR Y MENOR CUANTIA

Demanda, admisión, traslado y contestación (art. 428)..	43
Término de traslado y contestación	44
Notificación del auto admisorio	45
Excepciones previas y de mérito (art. 429)	45
Trámite de las excepciones previas	45

	Pág.
Diferencias en el trámite de excepciones previas	45
Resolución de excepciones previas	45
Oportunidad para resolver sobre excepciones previas.	46
Falta de competencia. Distintas consecuencias.	47
Trámite especial para las excepciones previas del art. 97, numerales 4º, 5º, 6º y 7º	48
Los recursos de apelación y reposición dentro del ordi- nario de mayor y menor cuantía	50
1º) Excepciones previas correspondientes a los nu- merales 4º al 7º del art. 97	51
2º) Excepciones previas de los numerales 1º, 3º y 8º	52
3º) La del numeral 2º del art. 97	52
4º) Las restantes excepciones de los numerales 9º, 10, 11 y 12	52
Excepciones de fondo	53
Trámite de excepciones de fondo	53
Trámite de la única audiencia ha llevarse a cabo en los ver- bales de mayor y menor cuantía (art. 430)	54
Fase de proposición dentro del procedimiento verbal.	57
Actitudes del demandado en la fase de proposición.	58
Actos del juez en la primera fase del procedimiento verbal de mayor y menor cuantía	59
Finalización de la primera fase (art. 430)	60
Citación para interrogatorio de parte, dictamen pericial y recursos contra el auto que niegue estas pruebas (art. 431)	60
Interrogatorio de parte	60

	Pág.
Prueba pericial	61
Efectos procesales sobre negación a decretar la práctica de interrogatorio de parte o dictamen pe- ricial	61
Fase de decisión (art. 432)	61
Momentos procesales a cumplirse dentro de la fase de decisión	62
Primer momento	62
A.—Conciliación y correspondientes conse- cuencias cuando tal evento no se cum- ple	62
Parágrafo 2º, art. 101. (Primera parte)..	63
Estudio sobre la conciliación dentro de la audiencia de los procesos ver- bales de mayor y menor cuantía...	63
Iniciación	64
Cuadro comparativo entre el art. 101, C. de P. C. y la conciliación, confor- me al decreto 2651 de 1991	66
Parágrafo 3º (segunda parte)	68
Estudio integrado del decreto 2651 de 1991 con el parágrafo 3º del art. 101 del Código de Procedimiento Civil	68
I. Conciliación propiamente di- cha	68
II. Interrogatorio a las partes...	70
Reformulación del principio procesal de la preclusión	71
Pensamiento doctrinal colombiano en torno al principio de la preclusión.	71

	Pág.
a) El demandante	75
b) El demandado	76
Pruebas adicionales	76
Parágrafos 5º y 6º (tercera parte)	77
Segundo momento (art. 432, parágrafo 4º)	77
B.—De instrucción, de conocimiento o probatorio propiamente dicho	77
Pruebas del demandante	78
Documental	78
Modelo de actuación judicial	79
Tercer momento	82
C.—Fase de pronunciamiento	82
Anterior ritualidad	82
Preclusión de la fase: Alegaciones de conclusión	83
A manera de conclusión	84
¿Para qué sirven los alegatos de conclusión?	84
¿Por qué existen los alegatos de conclusión en el proceso?	89
Desarrollo del momento procesal de las alegaciones	99
Suspensión de la audiencia	101
Sentencia	101
Costas procesales dentro de los verbales de mayor y menor cuantía	102
a) Anterior art. 455, num. 8	102
b) Sentencias apelables	103

	Pág.
c) Nuevo art. 432, párrafo 6º ...	103
d) Régimen general sobre costas contenido en el art. 392	103
Grabación de todo lo actuado y acta respectiva	104
Nueva legislación sobre grabación de audiencias a partir del decreto 2282 de octubre 7 de 1989	105
Decreto 2651 de 1991. Apertura total a la grabación de audiencias...	106
1º) Ya no es necesaria ninguna auto- rización del juez para proceder- se a grabar diligencias o audien- cias	107
2º) Acta simplificada, tipo recuento ya que el soporte probatorio lo constituye la grabación	107
3º) No hay lugar a desgrabación de las cintas	108
4º) Reconstrucción del material grabado o videograbado	108
Recursos y trámite procesal dentro de los verbales de mayor o menor cuantía	109
A.—Diferenciación de los recursos	110
Recursos ordinarios a proponer dentro de los ver- bales de mayor y menor cuantía	110
B.—Trámite de los recursos	111
a) Recurso de reposición	111
b) Recurso de apelación	111
A.—Apelación de autos	112
a) Oportunidad de interposición del recurso ...	112

	Pág.
b) Efectos en que se concede el recurso	112
1º) El suspensivo	112
2º) El devolutivo	112
Inoperancia del efecto suspensivo dentro de los verbales de mayor y menor cuantía	113
B.—Trámite propio a seguir según el proceso tenga o no necesidad de término probatorio	119
C.—Apelación de la sentencia	119
Momento procesal	119
Equivocada supresión de la ejecutoria de las providencias dentro de los verbales de mayor y menor cuantía	120

PROCESO VERBAL SUMARIO

CAPÍTULO IV

ANTECEDENTES HISTORICOS

Jurisdicción civil	126
Jurisdicción laboral	126
Jurisdicción penal	126
I.—Sistema procesal de occidente	128
A.—Grecia	128
a) Delitos políticos	128
b) Delitos públicos	128
c) Privados	128
B.—Derecho romano	128
A manera de introducción	128

	Pág.
II.—Advenimiento de la forma escrita dentro del sistema procesal de occidente	136
1º) Aparición de la fase extraordinaria en el derecho romano	136
2º) Invaciones bárbaras al territorio romano	138
A.—Características del proceso germano	138
B.—Derecho germano	142
3º) Derecho eclesiástico	143
Proceso verbal sumario: Reacción al proceso común	146
Oralidad: Síntesis para la democratización y unificación del proceso civil	148
Proceso democrático y unificado alternativa para la solución de conflictos	148
a) Necesidad de un proceso unificado	148
b) Democratización del proceso	149
A manera de conclusión	150
El proceso verbal sumario dentro de nuestra legislación...	151
Asuntos a tramitarse bajo el verbal sumario según su naturaleza	151
Cuadro explicativo sobre diferentes asuntos a tramitarse bajo el procedimiento verbal sumario	151
Ejercicio de la acción	156
Exigencia de demanda por escrito dentro de los verbales sumarios	156
Falta de requisitos: Consecuencias	157
Primero. ¿Hay o no consecuencias al incumplimiento de la orden de subsanar la demanda escrita?.	159
Segundo. ¿Hay o no término para subsanar los defectos de la demanda?	159

	Pág.
Tercero. ¿La naturaleza de verbal sumario imposibilita la inadmisión de la demanda escrita?	161
Estudio y análisis de la demanda para asuntos de mínima cuantía	161
A.—Demanda por escrito para asuntos de mínima cuantía	161
Falta de requisitos, saneamiento e inadmisión de la demanda	162
Contradicciones que se pueden dar entre los incisos 2º y último del artículo 436 del Código de Procedimiento Civil	163
B.—Demanda con formulación oral	164
Contestación de demanda	165
Excepciones dentro de los verbales sumarios	165
Procedencia de excepciones previas dentro del proceso verbal sumario	166
Trámite de la audiencia	167
Cuadro explicativo sobre evolución y cambios de la audiencia central de los verbales sumarios	168
Trámites incidentales o especiales que los sustituyen. Actuaciones proscritas en los verbales sumarios	179
Trámites especiales dentro de los ordinarios verbales.	180
1º) Los de prestación, mejora y relevo de cauciones y garantías	180
2º) Nulidad de matrimonio civil	181
3º) Divorcio	181
Con relación al procedimiento	182
Con relación a la sentencia	182

	Pág.
4º) Privación, suspensión y restablecimiento de la patria potestad, remoción del guardador y privación de la administración de los bienes del hijo	183
5º) Interdicción por disipación y rehabilitación del interdicto (Art. 447)	183
6º) Alimentos	183
7º) Reposición, cancelación y reivindicación de títulos-valores	184
8º) Posesorios especiales	181
Procedimientos que no se analizan en esta obra . .	185

PROCESO EJECUTIVO

Introducción	189
------------------------	-----

CAPÍTULO I

OBLIGACIONES CAUSALES

Teoría general de las obligaciones	190
Precisiones doctrinales sobre las obligaciones	191
Derechos reales y derechos crediticios	191
Evolución humana en la solución de conflictos	192
El concepto de obligación en la primitiva Roma	193
Concepción ejecutiva en el derecho romano	193
Concepto abstracto de la obligación	194
Teoría clásica de los derechos reales y los derechos crediticios	195
Concepción del Derecho de Jaime Guasp	196
a) Derechos reales	237
b) Derecho personal o crédito	238

	Pág.
Situación jurídica de las obligaciones en nuestro medio..	238
Efecto de las obligaciones	239

CAPÍTULO II

LA ACTIO EJECUTIVA 243

Cuadro contentivo de los diferentes procesos civiles	245
A manera de conclusión	247

CAPÍTULO III

ESTUDIO Y ANALISIS DEL PROCESO EJECUTIVO
DENTRO DE LA REFORMA AL CODIGO
DE PROCEDIMIENTO CIVIL

Procesos ejecutivos	251
A.—Ejecución de providencias judiciales	251
Características de la ejecución de providencias .	252
Ejecución especial de providencias	254
Ejecución de la sentencia como mandato	255
Ejecución a continuación del proceso donde se hace condena	256
B.—Necesidad de título ejecutivo	265
Definición	265
Cuadro comparativo de las normas sobre pro- ceso ejecutivo contenidas en los dos últi- mos códigos procesales civiles	270
Análisis del artículo 488 del C. de P. Civil....	286
I. Exigencia de una obligación	286
II. Características de la obligación	287

	Pág.
a) Obligación con objeto claramente definido	287
1º) Partes obligadas	287
2º) Con el objeto, cosa o acción debida	288
3º) Con los plazos o términos precisos de cumplimiento	288
b) Expresa existencia del objeto de la obligación	289
c) Exigibilidad de la obligación	289
III. Formalidades probatorias de obligación	291
C.—Estudio de algunos títulos-ejecutivos especiales ..	292
a) Documentos que por mandato legal tienen el carácter de título-ejecutivo	292
b) Desarrollo doctrinal y jurisprudencial de otros documentos como títulos ejecutivos	293
1. Doctrinal	293
2. Fallos o actuaciones judiciales en los cuales se extiende o amplía el concepto de título-ejecutivo	297
Pólizas de incendio y de lucro cesante como título ejecutivo	298
Otros títulos ejecutivos	301
Letra de cambio	303
Negociabilidad de un cheque con nota restrictiva de páguese únicamente a cuenta del primer beneficiario	306
D.—Nuevo trámite ejecutivo	318
I. Figuras jurídicas generales para todos los ejecutivos	318
Diligencias previas	318

	Pág.
a) Reconocimiento de documento	319
Intervención del curador <i>ad litem</i> del demandado dentro de las diligencias de reconocimiento de firma	320
Diligencias especiales sobre reconoci- miento de firma cuando hay designa- ción de curador <i>ad litem</i> al deman- dado	321
b) Requerimiento para constituir en mora .	323
1. Cumplimiento de una carga proce- sal	323
2. Cumplimiento de una función ju- risdiccional	323
Definición de requerimiento judicial	324
Cumplimiento de requerimiento . . .	324
Intervención del curador <i>ad litem</i> . .	325
Demanda ejecutiva sin los efectos liberatorios del artículo 90, inciso 2º del C. de Procedimiento Civil.	325
c) Notificación de la cesión de créditos . .	325
a) Documentos de contenido crediticio de libre circulación	326
b) Obligaciones contenidas en docu- mentos en los cuales contractualmente nada se dice sobre la libre circula- ción y la ley expresamente no los da como endosables	326
Requisitos para la total validez de la cesión de un crédito	327
a) Frente a las partes contratan- tes de la cesión	327

	Pág.
b) Frente a terceros	328
d) Notificación de existencia de los créditos a los herederos	328
Otras modificaciones comunes a todo ejecutivo	329
Cambios introducidos al procedimiento ejecutivo por el artículo 505	329
a) Reformas sobre las formalidades propias del proceso	329
b) Reformas en cuanto recursos	330
1º Términos para la proposición de recursos por parte del demandado	330
Apelación del acto ejecutivo. Diferencias doctrinales	331
a) Actitudes del demandante frente al auto de mandamiento de pago	331
Primera afirmación	333
Segunda afirmación	334
Tercera afirmación	334
Cuarta afirmación	336
Como necesaria conclusión.	337
b) Actitudes del demandado frente al auto de mandamiento de pago	338
Nuevas posibilidades de defensa del demandado dentro del ejecutivo	339

	Pág.
a) Recurrir en reposición o apelación el auto de mandamiento de pago cuando el título ejecutivo no reúna las condiciones y exigencias para él reclamados en el art. 488 del C. de P. Civil	340
b) Alegar una deficiente notificación personal por falta de entrega de las copias ordenadas por ley mediante reposición del auto de mandamiento de pago	343
A manera de conclusión	344
Recursos de reposición y/o apelación como sustituto trámite de excepciones previas para los ejecutivos de mayor y menor cuantía	344
Cambio del trámite exceptivo previo por los recursos de reposición y apelación. Hechos propiciatorios	346
Supresión de excepciones previas. Debate que apenas comienza . .	347
2º Términos para el cumplimiento de la obligación	347
a) Obligaciones de dar o hacer . .	347
b) Obligación de suscribir documentos	348
c) Obligaciones de no hacer	348
d) Pago de sumas de dinero . . .	349

	Pág.
e) Ejecución por obligaciones alternativas	349
3° Términos para la formulación de excepciones	349
a) Procesos de mayor y menor cuantía	349
b) Mínima cuantía	349
II. Procesos ejecutivos de mayor, menor y mínima cuantía	350
1° Cambios introducidos por el decreto 2282 de 1989 frente a los términos procesales en los ejecutivos	350
a) Términos necesarios para el cumplimiento voluntario de la obligación demandada	350
Términos y características del cumplimiento voluntario de la obligación demanda ejecutivamente	351
Características	351
b) Términos para que el demandado pueda formular excepciones	352
a) Frente al acto ejecutivo	353
b) Frente a la obligación demandada	355
c) Términos para el cumplimiento forzado de la obligación	356
Características del cumplimiento forzado de la obligación	356
2° Cambios frente a la ritualidad procesal propiamente dicha	358
a) Ejecución por obligaciones de dar y liquidación de perjuicios	358

	Pág.
b) Cambios en ciertas formalidades procesales	368
1. Notificación de la sentencia.....	368
2. Cambios en cuanto a las excepciones	369
E.—Incidencias del decreto 2251/91 (ley 192 de 1995) sobre los procesos ejecutivos	370
Crítica situación de la legislación procesal civil por el descuidado tratamiento que le da el Ejecutivo	371
F.—A manera de conclusión: La reforma del ejecutivo	372

MEDIDAS PREVENTIVAS

CAPÍTULO I

INTRODUCCION	397
--------------------	-----

CAPÍTULO II

MEDIDAS DE APREHENSION MATERIAL DE BIENES

Etapas dentro de la aprehensión material de bienes	401
A.—Denuncia de bienes	401
I.—Formalidades de la denuncia de bienes ...	402
1º Requisitos formales	402
Petición por escrito	403
Indicación de la dirección donde se hallan los bienes	403

	Pág.
Determinación de la persona y relación de los bienes denunciados	403
2º) Formalidades de fondo	403
Ritualidad de juramento en la denuncia de bienes	404
Constitución de fianza	404
II.—Bienes inembargables	404
Limitantes de orden legal al derecho de prenda general	405
De orden sustantivo	405
Razones morales	406
Razones económicas	406
De orden procesal	407
1) Limitante que de oficio pueda ejercitar el juez al momento de decretar la medida de embargo y secuestro	407
2) Petición de reducción de embargos	409
3) Beneficio de competencia	409
B.—Decreto judicial de aprehensión de bienes	411
I.—Cambios frente a los recursos procedentes contra el auto que resuelve sobre el escrito de medidas previas	411
Oportunidad, causales y recursos	411
a) Demandante	412
Recursos	412
Oportunidad	412

	Pág.
Causas y razones para que el demandante pueda interponer recursos.	413
Si se niegan las medidas	413
Si se ordenan las medidas cautelares	413
b) Demandado	413
Oportunidad, causal y recursos del demandado contra el auto de medidas cautelares	413
Recursos	413
Causas y razones para que el demandado pueda interponer recursos contra el auto de las medidas cautelares	414
a) Argumentos destinados a provocar ante el juez el uso de su facultad de limitar el secuestro de bienes	415
b) Argumentación destinada a acreditar que los bienes muebles afectados con la medida no le pertenecen	415
1) La posibilidad misma de poder proponer los recursos de reposición y apelación..	416
2) Existencia de los principios generales de economía procesal y del contradictorio..	416
i) Principio de la economía procesal	416
ii) Derecho al contradictorio como principio procesal general	417

	Pág.
II.—Supresión del inciso 7° del art. 413 sobre levantamiento de las medidas cautelares de oficio	418
Perención como sanción para la inactividad del demandante	420
C.—Perfeccionamiento de la medida	421
Situaciones prácticas derivadas de la comisión para secuestro de bienes	421

CAPÍTULO III

ACTUACIONES NECESARIAS PARA QUE SE DE EL PAGO DE LA OBLIGACION CON EL PRODUCTO DE LOS BIENES DEL DEMANDADO

A.—Solución de todo conflicto sobre dominio o posesión de los bienes incautados al demandado	423
1.—Momento procesal para alegar la respectiva calidad	424
2.—Vía procesal	426
Siendo el mismo funcionario del conocimiento.	426
Siendo la diligencia mediante comisionado	426
Casos en que la oposición a la diligencia de secuestro da lugar a trámite que sustituye incidente	427
Trámite sustituto	427
Pasos a seguirse dentro del incidente sobre levantamiento de medidas cautelares	428
3.—Resolución y recursos	428
a) Oposición a la diligencia de secuestro	428

	Pág.
Resolución	428
Recursos	429
Demandante	429
Demandado	429
b) Petición de levantamiento de medidas cautelares	429
A. Resolución	429
B. Recursos	429
B.—Avalúo de los bienes secuestrados al demandado ...	430
C.—Formalidades previas al remate de bienes	430
Términos	431
Notificación del traslado al demandado	431
Actividad del demandado dentro de la etapa de liquidación del crédito	432
Señalamiento de fecha y hora para el remate de bienes	432

DERECHO ALTERNATIVO

CAPÍTULO I

INTRODUCCION

Tres afirmaciones como conclusión o propuestas para un debate	439
---	-----

CAPÍTULO II

DERECHO ALTERNATIVO, POSIBILIDAD CREADORA

A.—Marco conceptual	441
---------------------------	-----

	Pág.
I.—Orígenes	441
a) De orden regional	444
La Ilsa	444
b) De orden interno dentro de una nación ...	444
Movimiento A. R. D.	444
II.—Formas de manifestación del derecho alternativo	445
a) Participación ciudadana en la composición de litigios	445
b) Participación ciudadana en aspectos políticos	446
B.—Derecho alternativo como propuesta válida de paz pa- ra las zonas en conflicto	447
Derecho alternativo y paz	447
1º Parar la confrontación armada y dar paso a los diálogos regionales	448
2º Reconocer que para las zonas en conflicto el pro- blema del derecho y la justicia se deben tratar autónómicamente	449
Fundamentos constitucionales a partir de los cuales son posibles las comunidades autóno- mas	451
Relación normativa constitucional	452
Cuadro resumen sobre fundamentos constitucio- nales que favorecen la creación de regiones o provincias autónomas	454
3º Diseño de programas educativos especiales con énfasis en la cultura de la tolerancia y que pro- pendan por la rehabilitación afectiva de las víc- timas de guerra	456
C.—Derecho procesal como medio	457

	Pág.
Prolegómenos del derecho alternativo articulado bajo un procedimiento oral	458
A. De consolidación	458
B. De definición	459
Ley número 284 de 1996, por medio de la cual se prorroga por un (1) año la vigencia del decreto 2651 del 25 de noviembre de 1991, sobre descongestión de despachos judiciales	460
C. De articulación	462
D. De orden educativo	462
Respuesta del derecho procesal a los anteriores prolegómenos	463
Estudio de la audiencia preliminar como dinamizadora de formas del derecho alternativo	464