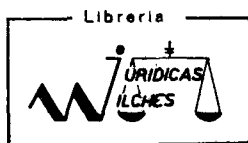


BENIGNO H. CABRERA ACOSTA

Conjuez y ex fiscal del Tribunal Superior de Bogotá.
Profesor titular de las materias en las universidades
Libre e Incca de Colombia.

TEORIA GENERAL DEL PROCESO Y DE LA PRUEBA

Segunda edición



Bogotá — Colombia
1 9 8 8

ÍNDICE GENERAL

	Pág.
Prólogo	V

Sección primera

ASPECTOS GENERALES

CAPÍTULO I

ORIGEN, NATURALEZA, OBJETO Y FIN DEL DERECHO PROCESAL. TEORÍA GENERAL DEL PROCESO

1. Nociones generales	3
2. Objeto del derecho procesal	5
3. Teoría general del proceso	6

CAPÍTULO II

SISTEMAS PROCESALES

1. Historia	7
2. El proceso romano	7
3. El proceso germano	8
4. El proceso común	10
5. Características de los sistemas acusatorio e inquisitorio	11
6. Dispositivo o acusatorio	11
7. Inquisitorio	12
8. Procesos mixtos	13

	Pág.
<i>Proceso penal actual</i>	13
<i>Proceso civil actual</i>	13
SISTEMA PROCESAL COLOMBIANO	
<i>El proceso español</i>	14
1. Legislación para los territorios de América ...	15
2. Leyes posteriores a la Independencia15
CAPÍTULO III	
LA LEY PROCESAL	
1. Definición	18
2. La ley procesal en el tiempo	18
3. La ley procesal en el espacio	19
CAPÍTULO IV	
PRINCIPIOS FUNDAMENTALES DEL DERECHO PROCESAL Y DEL PROCEDIMIENTO	
<i>A) Principios fundamentales del derecho procesal</i>	
1. Carácter exclusivo y obligatorio de la función jurisdiccional	21
2. Independencia absoluta de los funcionarios judiciales	21
3. Imparcialidad rigurosa de los jueces	22
4. Igualdad de las partes frente a la ley procesal ..	23
5. Necesidad de oír al demandado o sindicado ...	25
6. Publicidad del proceso	25

Pág.

B) *Principios fundamentales del procedimiento*

1. Obligatoriedad de los procedimientos establecidos en la ley	26
2. Principio dispositivo e inquisitivo	26
3. Principio de la impulsión del proceso	27
4. Principio de la economía procesal	28
5. Principio de la preclusión o de la eventualidad.	29
6. Principio de la concentración	30
7. Principio de la inmediación	30
8. Principio de la oralidad y la escritura	31
9. Principio de que las sentencias no crean derechos sino que se limitan a declararlos	32
10. Principio de la verdad procesal	32
11. Principio de la cosa juzgada	33
12. Principio del interés para intervenir en un proceso	33
13. Principio del contradictorio o de la audiencia bilateral	34
14. Principio de la impugnación	34
15. Principio de la tarifa legal de pruebas, de la libre convicción y de la persuasión racional	35
16. Principio de las dos instancias	36
17. Principio de la lealtad y buena fe	37
18. Principio de la carga de la prueba	37

CAPÍTULO V

FUNCIÓN Y ORGANIZACIÓN JUDICIAL

A) FUNCIÓN JUDICIAL		Pág.
1. Definición y características		38
<i>Permanente</i>		38
<i>General</i>		38
<i>Exclusiva</i>		38
<i>Definitiva</i>		39
2. Cómo se realiza la función judicial		39
B) ORGANIZACIÓN JUDICIAL		
1. Su integración		39
2. Corte Suprema de Justicia		40
3. Tribunales superiores de distrito judicial		40
4. Conjueces		41
5. Juzgados superiores y de menores		42
6. Juzgados de circuito y de instrucción criminal .		42
7. Juzgados municipales y territoriales		42
8. Jurisdicción ordinaria y jurisdicción especial ..		42

CAPÍTULO VI

LA JURISDICCIÓN

1. Noción	44
2. Conceptos	44
<i>Como ámbito territorial</i>	44
<i>Como competencia</i>	44

	Pág.
<i>Como poder</i>	45
<i>Como función</i>	45
3. Objeto y elementos formales	46
4. Poderes que emanan de la jurisdicción	51
a) <i>Poder de decisión</i>	51
b) <i>Poder de documentación</i>	52
c) <i>Poder de coerción</i>	52
d) <i>Poder de ejecución</i>	53
5. Unidad de la jurisdicción	53
6. Clasificación de la jurisdicción	53
a) <i>Jurisdicción ordinaria y especial</i>	54
b) <i>Jurisdicciones especiales</i>	55
<i>La jurisdicción contencioso-administrativa</i> .	55
<i>La jurisdicción penal militar</i>	55
<i>La jurisdicción penal aduanera</i>	55
<i>La jurisdicción disciplinaria</i>	55
<i>La jurisdicción canónica</i>	56
c) <i>Jurisdicción contenciosa y jurisdicción voluntaria</i>	57
7. Adquisición, pérdida, suspensión, derogación, usurpación y delegación de la jurisdicción	60
a) <i>Adquisición</i>	60
b) <i>Pérdida de la jurisdicción</i>	60
c) <i>Derogación de jurisdicción</i>	62
d) <i>Suspensión de jurisdicción</i>	62
e) <i>Usurpación de la jurisdicción</i>	62
f) <i>Delegación de jurisdicción</i>	63
8. Conflictos de jurisdicción	63

CAPÍTULO VII

LA COMPETENCIA

Pág.

1. Naturaleza	65
2. Jurisdicción y competencia	65
3. Principio de la <i>perpetuatio jurisdictionis</i>	67
4. Factores determinantes de la competencia	67
a) <i>Factor objetivo</i>	68
b) <i>Factor subjetivo</i>	68
c) <i>Factor funcional</i>	69
d) <i>Factor de conexión</i>	69
e) <i>Factor territorial</i>	70
5. Fuero o foro	70
a) <i>Fuero general</i>	71
b) <i>Fuero real</i>	71
6. Concurrencia del fuero general con el fuero real.	72
7. Competencia privativa y preventiva	72
8. Competencia legal y competencia por delegación.	73
9. Pérdida de la competencia	73
10. Suspensión de la competencia	74
11. Conflicto de competencia	74

CAPÍTULO VIII

EL PROCESO

1. Concepto y definición	75
2. Naturaleza jurídica	76
3. Teorías contractuales del proceso	76

	Pág.
a) <i>La teoría contractual pura</i>	77
b) <i>La teoría cuasicontractual</i>	77
4. El proceso como relación jurídica	77
5. El proceso como situación jurídica	78
6. El proceso como institución jurídica	79
7. Elementos del proceso	80
8. Crisis del proceso	81
9. Objeto y fin del proceso	81
10. Clasificación de los procesos	81

CAPÍTULO IX

LA ACCIÓN

1. Noción	84
2. Evolución histórica y naturaleza jurídica de la acción	85
<i>La acción como elemento del derecho material</i> .	85
3. La acción como derecho autónomo	87
4. Teorías de la acción como derecho concreto y derecho abstracto de obrar	88
I. <i>Teorías de la acción como derecho concreto de obrar</i>	
a) <i>Adolfo Wach y la teoría de la acción como derecho a la tutela jurídica</i>	89
b) <i>Giusseppe Chiovenda y la teoría de la acción como derecho potestativo</i>	90
c) <i>Piero Calamandrei y la teoría de la relatividad de la acción</i>	92

II. <i>Teorías de la acción como derecho abstracto de obrar</i>	
a) <i>Carnelutti y la teoría de la acción como derecho subjetivo procesal</i>	94
b) <i>Eduardo J. Couture y la teoría de la acción como poder jurídico</i>	97
c) <i>Ugo Rocco y la teoría de la acción como el derecho a la prestación de la actividad jurisdiccional del Estado</i>	98
d) <i>Hernando Devis Echandia y su concepto de acción</i>	100
e) <i>Carlos Ramírez Arcila y su concepto sobre la acción</i>	101
5. Elementos de la acción	102
6. Consideraciones sobre el tema	103

CAPÍTULO X

EL DERECHO DE CONTRADICCIÓN

1. Noción	106
2. Conductas emanadas de la contradicción	106
3. Objeto y fin del derecho de contradicción	108

CAPÍTULO XI

LA PRETENSIÓN

1. Noción	109
2. Naturaleza jurídica	111

CAPÍTULO XII

OPOSICIÓN A LA PRETENSIÓN

	Pág.
1. Noción	119
2. Elementos de la oposición a la pretensión	119
3. De las defensas en general y de las distintas conductas del demandado	120
4. De la excepción	120
5. Clasificación de las excepciones	120
6. Demanda de reconvención	123
7. Otras formas de oposición	123
8. Defensa del imputado	124

CAPÍTULO XIII

LA LEGITIMACIÓN EN LA CAUSA
Y EL INTERÉS PARA OBRAR

1. Legitimación en la causa. Noción. Naturaleza y definiciones	125
2. El interés para obrar. Noción. Conceptos	128

CAPÍTULO XIV

PRESUPUESTOS PROCESALES

1. Naturaleza y concepto	130
2. Su institución en Colombia	130

Sección segunda

SUJETOS DEL PROCESO

CAPÍTULO I

Pág.

LOS SUJETOS PROCESALES

1. Clases de sujetos	137
2. Distintos sujetos de los diferentes procesos . . .	137
3. Clasificación de los sujetos de la relación procesal	138
4. Distinta posición del juez y las partes en el proceso	138

CAPÍTULO II

EL JUEZ

1. Principal sujeto del proceso	139
2. Poderes del juez	139
3. Deberes del juez	140
4. Responsabilidades del juez	141
a) <i>Responsabilidad disciplinaria</i>	141
b) <i>Responsabilidad penal</i>	141
c) <i>Responsabilidad civil</i>	142

CAPÍTULO III

LAS PARTES

1. Noción	144
2. Demandante y demandado. Actor y opositor . .	145
3. Igualdad de las partes en el proceso	145

	Pág.
4. Distintas clases de partes	146
5. Sucesión procesal	147
6. Litisconsorcio	147
7. Litisconsorcio necesario	148
8. Litisconsorcio facultativo	149
9. Litisconsorcio cuasinecesario	149
10. Capacidad para ser parte	150
11. Capacidad para comparecer al proceso. Representación	151
12. Derecho de postulación	152
13. Poder o contrato de mandato	153
14. Agencia oficiosa procesal	153
15. Responsabilidad y deberes de las partes y apoderados	154

CAPÍTULO IV

LOS TERCEROS Y SU INTERVENCIÓN

1. Naturaleza	155
2. Clasificación de terceros	155
1. <i>Indiferentes</i>	156
2. <i>Intervinientes</i>	156

A. INTERVENCIÓN PRINCIPAL

I. <i>Voluntaria</i>	157
a) <i>Litisconsorcial</i>	157
b) <i>Tercerías. Simple</i>	157

	Pág.
<i>Ad excludendum</i>	158
c) <i>Llamamiento ex officio</i>	159
II. <i>Forzosa</i>	160
a) <i>Integración del contradictorio</i>	160
b) <i>Denuncia del pleito</i>	161
c) <i>Llamamiento en garantía</i>	162
d) <i>Laudatio nominatio auctoris</i>	162
B. INTERVENCIÓN SECUNDARIA	
Segunda división de los terceros intervinientes .	163
3. Incidentales	164
Cuadro que representa a los terceros	165

CAPÍTULO V

MINISTERIO PÚBLICO

1. Naturaleza	166
2. Funciones	167
3. Impedimentos	167

Sección tercera

ACTOS PROCESALES Y TEORÍA DE LA PRUEBA

CAPÍTULO I

ACTOS PROCESALES

1. Noción	171
2. Requisitos del acto procesal	172
3. Importancia y efecto de las formas procesales .	172

CAPÍTULO II

ACTOS DE INTRODUCCIÓN

	Pág.
1. La demanda	174
2. Importancia de la demanda	175
3. Requisitos de la demanda	175
4. Admisión, inadmisión y rechazo de la demanda.	176
5. Contestación de la demanda	177
6. Requisitos de la contestación de la demanda ..	177
7. Demanda de reconvencción	178
8. Allanamiento a la demanda	178
9. Reforma, adición y retiro de la demanda	178

CAPÍTULO III

ACTOS DE INSTRUCCIÓN

1. Noción	180
2. División	180
1. <i>Actos de impulsión</i>	181
2. <i>Actos de aseguramiento</i>	182
3. <i>Actos probatorios</i>	183
4. <i>Actos de alegación</i>	183
a) <i>Concepto</i>	183
b) <i>Naturaleza jurídica</i>	184
c) <i>Tipos de alegaciones</i>	184
d) <i>Requisitos de la alegación</i>	185
e) <i>Efectos de la alegación</i>	186

CAPÍTULO IV

LA PRUEBA EN GENERAL

1. Concepto	187
2. Definiciones	187
3. Aspectos de la prueba judicial	189
a) <i>Medio de prueba</i>	189
b) <i>Probar</i>	189
c) <i>Objeto y tema de la prueba</i>	190
<i>Objeto</i>	190
<i>Tema o necesidad de la prueba</i>	190
<i>Thema probandum</i>	190
<i>Thema probandi</i>	190
4. Hechos que no necesitan prueba	190
5. Fin de la prueba	191
6. Actividad probatoria	191
<i>Procedimiento</i>	191
1. <i>Fase de la producción de la prueba</i>	192
a) <i>Averiguación</i>	192
b) <i>Aseguramiento</i>	192
c) <i>Proposición y presentación</i>	192
d) <i>Admisión, ordenación y decreto de la prueba</i>	193
e) <i>Recepción y práctica de la prueba</i>	193
2. <i>Fase de la asunción de la prueba</i>	193
<i>Sujetos y órganos de la actividad probatoria</i> .	193
3. <i>Fase de la valoración</i>	193
7. Sistemas de valoración o apreciación de las pruebas judiciales	194

	Pág.
a) <i>Tarifa legal</i>	194
b) <i>Libre apreciación</i>	194
8. Principios generales de la prueba judicial	196
1. <i>Necesidad de la prueba</i>	196
2. <i>Principio de la unidad de la prueba</i>	197
3. <i>Principio de la comunidad o adquisición</i> ..	197
4. <i>Principio de la contradicción</i>	197
5. <i>Principio de la formalidad y legitimidad de la prueba</i>	197
6. <i>Principio de la originalidad de la prueba</i> ..	197
7. <i>Principio de la libertad de la prueba</i>	198
8. <i>Principio de la pertinencia y conducencia de la prueba</i>	198
9. <i>Principio de la naturalidad o espontaneidad en la práctica de la prueba</i>	198
10. <i>Principio dispositivo e inquisitivo</i>	199
9. De la carga de la prueba	199
<i>Carga procesal</i>	199
10. Carga de la prueba. Noción. Historia	199
11. Reglas generales de distribución de la carga de la prueba	200
a) <i>Tesis que impone al actor la carga de probar.</i>	200
b) <i>Teoría que impone la prueba a quien afirma.</i>	200
c) <i>Tesis que exige al demandante probar los hechos</i>	200
d) <i>Teoría de lo normal y de lo anormal</i>	200

	Pág.
e) <i>Teoría que impone la carga de la prueba a quien pretende innovar</i>	200
f) <i>Teoría que recurre a la naturaleza constitutiva de los hechos</i>	200
g) <i>Teoría que impone a cada parte la carga de probar los presupuestos o supuestos de hecho</i>	201
h) <i>Teoría que distribuye la carga de probar</i> ..	201
12. Regulación de la carga de la prueba en los Códigos de Procedimiento Civil y Civil	201
13. Clasificación de las pruebas	201
a) <i>Según su función</i>	202
b) <i>De acuerdo con su estructura</i>	202
c) <i>Conforme a como se aducen al proceso</i>	202
d) <i>Según su asunción</i>	202
e) <i>Según la valoración</i>	202
f) <i>Según su contradicción</i>	203
g) <i>Según su resultado</i>	203
h) <i>Según su origen</i>	203

CAPÍTULO V

DE LOS MEDIOS DE PRUEBA EN PARTICULAR

1. Declaración de parte	204
<i>Naturaleza</i>	204

I. Confesión

a) <i>Naturaleza jurídica</i>	204
b) <i>Definición</i>	204

	Pág.
c) <i>Clasificación</i>	204
d) <i>Requisitos</i>	205

II. Interrogatorio de parte

a) <i>Naturaleza jurídica</i>	205
b) <i>Quién puede pedir el interrogatorio</i>	205
c) <i>Cómo se solicita</i>	205

III. Efectos jurídicos de la citación

Clases de confesión. Aspectos de ésta

a) <i>Confesión ficta o presunta</i>	206
b) <i>Divisibilidad de la declaración de parte e indivisibilidad de la confesión</i>	206
c) <i>La confesión en materia penal</i>	207

IV. Divisibilidad e indivisibilidad de la confesión

2. Juramento como medio especial de prueba	208
a) <i>Naturaleza jurídica</i>	208
b) <i>Clases</i>	209
3. Testimonio de terceros	209
a) <i>Naturaleza jurídica</i>	209
b) <i>Definición</i>	210
c) <i>Deber de testimoniar</i>	210
d) <i>Excepciones al deber de testimoniar</i>	210
e) <i>Inhabilidades</i>	210
f) <i>Testigos sospechosos</i>	211

	Pág.
g) <i>Tacha</i>	211
h) <i>El testimonio en materia penal</i>	212
4. Dictamen pericial	213
a) <i>Naturaleza jurídica</i>	213
b) <i>Necesidad del dictamen</i>	213
c) <i>Perito</i>	213
d) <i>Diferencias con la confesión y el testimonio.</i>	213
e) <i>Petición, decreto de la prueba y posesión de los peritos</i>	213
f) <i>Práctica de la prueba</i>	214
g) <i>Contradicción</i>	214
h) <i>Apreciación del dictamen</i>	214
i) <i>Dictamen pericial en el Código de Procedimiento Penal</i>	215
5. Inspección judicial	215
a) <i>Naturaleza jurídica</i>	215
b) <i>Solicitud, decreto y práctica de la prueba</i> ..	216
c) <i>Inspección según el Código de Procedimiento Penal</i>	216
6. Documentos	217
a) <i>Naturaleza jurídica</i>	217
b) <i>Documentos ad solemnitaten o ad substantiam actus o ad probationem</i>	217
c) <i>Documentos auténticos</i>	217
d) <i>Clasificación de los documentos</i>	218
e) <i>Importancia y ventaja de la prueba documental</i>	219

	Pág.
f) <i>Manera de allegar el documento al proceso..</i>	219
g) <i>Indivisibilidad del documento</i>	220
h) <i>Valor probatorio de los documentos</i>	220
1. <i>Documento público</i>	220
2. <i>Documento privado auténtico</i>	220
3. <i>Documento privado no auténtico</i>	221
i) <i>Tacha de documentos</i>	221
j) <i>Documentos según el Código de Procedimiento Penal</i>	221
7. <i>Indicios</i>	221
a) <i>Naturaleza</i>	221
b) <i>Diferencia entre indicio y presunciones judiciales</i>	222
c) <i>Importancia</i>	222
d) <i>Clasificación</i>	223
8. <i>Los indicios en el Código de Procedimiento Penal</i>	225

CAPÍTULO VI

ACTOS DE COMUNICACIÓN PROCESAL

1. <i>Noción</i>	226
2. <i>Notificaciones</i>	226
3. <i>Clases de notificaciones</i>	226
4. <i>Importancia de las notificaciones</i>	229

CAPÍTULO VII

ACTOS DE DECISIÓN

	Pág.
1. Noción	230
2. Sentencias	230
3. Clases de sentencias	232
4. Forma y contenido de los autos y de las sentencias	233
5. Autos	233
6. Aclaración, corrección y adición de las providencias	233
7. Ejecutoria, ejecución, cosa juzgada	234

CAPÍTULO VIII

LA COSA JUZGADA

1. Noción	236
2. Naturaleza jurídica	237
3. Fundamentos sobre la cosa juzgada	238
a) <i>Teoría de la ficción de la verdad</i>	239
b) <i>Teoría de la presunción de la verdad</i>	240
c) <i>Teoría cuasicontractualista</i>	240
d) <i>Teoría italiana</i>	240
e) <i>Teoría colombiana</i>	241
4. Cosa juzgada formal y cosa juzgada material ..	242
5. Consecuencias de la cosa juzgada	242

CAPÍTULO IX

ACTOS DE IMPUGNACIÓN

Pág.

1. Noción	243
2. Diferentes recursos en los distintos procedimientos	244
I. <i>Procedimiento civil</i>	244
II. <i>Procedimiento penal</i>	244
III. <i>Procedimiento laboral</i>	244
IV. <i>Procedimiento contencioso-administrativo</i>	245
3. Recursos en materia civil	245
a) <i>Reposición</i>	245
b) <i>Apelación</i>	246
1. <i>En el efecto suspensivo</i>	246
2. <i>Efecto devolutivo</i>	246
3. <i>Efecto diferido</i>	246
c) <i>Consulta</i>	247
d) <i>Súplica</i>	247
e) <i>Queja</i>	247
f) <i>Recurso de anulación de laudos arbitrales</i> ..	248
g) <i>Casación</i>	248
h) <i>Revisión</i>	250
4. Recursos en material penal	251
a) <i>Reposición</i>	251
b) <i>Apelación</i>	251
c) <i>Consulta</i>	252
d) <i>Recurso de hecho</i>	252
e) <i>Recurso extraordinario de casación</i>	252
f) <i>Recurso extraordinario de revisión</i>	253

	Pág.
5. Recursos en materia laboral	253
a) <i>Reposición</i>	253
b) <i>Apelación</i>	253
c) <i>Recurso de hecho</i>	253
d) <i>Consulta</i>	254
e) <i>Casación</i>	254
f) <i>Recurso de homologación</i>	254
g) <i>Homologación de laudos arbitrales especiales.</i>	254
6. Recursos en lo contencioso-administrativo	255
a) <i>Reposición</i>	255
b) <i>Apelación</i>	255
c) <i>Queja</i>	255
d) <i>Súplica</i>	255
e) <i>Consulta</i>	255
f) <i>Recurso extraordinario de revisión</i>	255
g) <i>Recurso extraordinario de anulación</i>	256
h) <i>Recurso extraordinario de súplica</i>	256

CAPÍTULO X

CAUSALES DE INTERRUPCIÓN, SUSPENSIÓN Y TERMINACIÓN ANORMAL DE LOS PROCESOS CIVILES

1. Noción	257
2. Causales de interrupción	257
3. Causales de suspensión	258
4. Terminación anormal del proceso	259
a) <i>Transacción</i>	259
b) <i>Desistimiento</i>	260
c) <i>Perención</i>	260

CAPÍTULO XI

NULIDADES PROCESALES

Pág.

1. Noción	262
2. Nulidad procesal y nulidad sustancial	262
3. Clases de nulidades procesales	263
4. Requisitos para alegar la nulidad	264
5. Incidente de nulidad	264
6. Nulidades en materia penal, laboral y contencioso-administrativo	265
a) <i>En lo penal</i>	265
b) <i>Nulidades en lo contencioso-administrativo</i> ..	266
c) <i>Nulidades en lo laboral</i>	266

CAPÍTULO XII

INCIDENTES

1. Noción	267
2. Clases	267
3. Procedencia, oportunidad y trámite	268
4. Rechazo	269
5. Repercusión del incidente en el proceso	270
6. Cuestiones accesorias dentro de un incidente ..	270
7. Incidentes en particular	271
I. <i>Incidente de conflicto de competencia</i>	
a) <i>Noción de conflicto</i>	271
b) <i>Trámite</i>	271
c) <i>Quién dirime el conflicto</i>	272

II. <i>Incidente de impedimentos y recusaciones</i>	Pág.
a) <i>Noción</i>	272
b) <i>Causales</i>	272
<i>Afecto</i>	273
<i>Interés directo o indirecto en el negocio</i> ...	273
<i>Animadversión</i>	273
<i>Amor propio del juez</i>	273
c) <i>Trámite</i>	273
d) <i>Oportunidad y procedencia de la recusación.</i>	274
III. <i>Incidente de acumulación de procesos</i>	
a) <i>Noción</i>	274
b) <i>Clases</i>	275
c) <i>Trámite</i>	276
IV. <i>Incidente de condena in genere</i>	
<i>Procedimiento de liquidación</i>	277

CAPÍTULO XIII

FORMAS PROCESALES

1. <i>Noción</i>	280
2. <i>Términos judiciales</i>	281
3. <i>Clasificación</i>	281
<i>Bibliografía</i>	283