

ADOLFO ALVARADO VELLOSO

SISTEMA PROCESAL

GARANTÍA DE LA LIBERTAD

Tomo I



RUBINZAL - CULZONI
EDITORES

ADOLFO ALVARADO VELLOSO

SISTEMA PROCESAL

GARANTÍA DE LA LIBERTAD

Tomo I



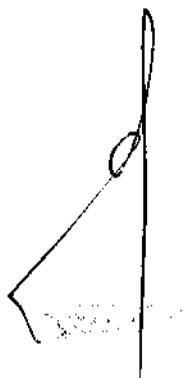
RUBINZAL - CULZONI
EDITORES

ADOLFO ALVARADO VELLOSO

SISTEMA PROCESAL

GARANTÍA DE LA LIBERTAD

Tomo I



RUBINZAL - CULZONI EDITORES

Talcahuano 442 - Tel. (011) 4373-0544 - C1013AAJ Buenos Aires
Salta 3464 - Tel. (0342) 455-5520 - S3000CMV Santa Fe

Adolfo Alvarado Velloso
Sistema procesal – 1ª ed. – Santa Fe : Rubinzal-Culzoni,
2009
v. 1, 672 p. ; 23 × 16 cm
ISBN 978-950-727-980-5
1. Derecho Procesal.
CDD 347.05

RUBINZAL - CULZONI EDITORES
de RUBINZAL Y ASOCIADOS S. A.
Talcahuano 442 – Tel. (011) 4373-0544 – C1013AAJ Buenos Aires

Queda hecho el depósito que dispone la ley 11.723

IMPRESO EN ARGENTINA

A los afectos más importantes de mi vida:

- * *FERNANDO A. POVOLO, mi alter ego, por su fiel amistad y probada lealtad durante tantos años.*
- * *JORGE E. ALVARADO, mi sobrino, ahijado, socio y amigo, por su permanente presencia y apoyo irrestricto a todo lo que hago.*
- * *A mis hijas muy queridas:*
 - *MARIANA C. ALVARADO –mi Manina– que me hizo abuelo de Paloma y Marianito.*
 - *ANDREA A. MEROI, que siempre me enorgullece con su tan particular ángel y constante devoción.*
 - *FLORENCIA PINAZO, que me cuida en todo desde que era casi una niña.*
 - *MARISA G. BERTOSI, que aboga por mí con dedicación y eficiencia cada día más notable.*
 - *ANA CLARA MANASSERO, que posibilita y tanto me ayuda con mi Maestría, exigente de numerosos, complicados y recurrentes encuentros intensivos.*
- * *JORGE ALVARADO VELLOSO, CARLOS N. GARCÍA MONTAÑO y GUILLERMO S. CASIELLO, mis hermanos y amigos de toda la vida.*
- * *Y a SUSANA BEATRIZ PIRIZ, mi compañera absoluta en todo y por siempre.*

Con mi agradecimiento sincero, afectuoso y total.

AAV

La justicia es todo sabiduría,
y la sabiduría es todo orden,
y el orden es todo razón,
y la razón es todo procedimiento,
y el procedimiento es todo lógica.

JACINTO BENAVENTE, *Los intereses creados*
(Acto II, Cuadro III, Escena VII)

Un enunciado es correcto sólo si, dentro de un sistema lógico, está deducido de acuerdo con las reglas lógicas generalizadamente aceptadas para su formulación.

Un enunciado correcto sólo es verdadero si se adecua con el contenido de verdad del sistema al cual pertenece.

Un sistema tiene contenido de verdad según sea la certeza y la completividad de sus posibilidades de coordinación respecto de la totalidad de la experiencia que se realiza.

ALBERT EINSTEIN

ÍNDICE SUMARIO

Presentación	11
--------------------	----

PARTE I

LOS CONCEPTOS PRELIMINARES

CAPÍTULO I

LA CAUSA Y LA RAZÓN DE SER DEL PROCESO Y UNA APROXIMACIÓN A SU IDEA LÓGICA

1. La causa del proceso: el conflicto de intereses.....	25
2. Las posibles soluciones del conflicto intersubjetivo de intereses	28
2.1. La autodefensa	29
2.2. La autocomposición.....	30
2.2.1. Los medios de autocomposición directa (operan sin la ayuda de nadie)	30
2.2.1.1. El desistimiento	30
2.2.1.2. El allanamiento	31
2.2.1.3. La transacción	31
2.2.2. Los medios de autocomposición indirecta (operan con la ayuda de otro).....	31
2.2.2.1. La amigable composición (o simple intento de acercamiento).....	32
2.2.2.2. La mediación	32
2.2.2.3. La decisión	33
2.3. La heterocomposición pública (pura o no conciliativa).....	34

3. La razón de ser del proceso.....	35
4. Una aproximación a la idea lógica de <i>proceso</i>	37
4.1. Las funciones del proceso.....	37
4.2. Las nociones de conflicto, litigio y controversia.....	38
4.3. Una sucinta descripción del método de debate.....	41
4.4. El objeto del proceso.....	43

CAPÍTULO 2

LAS NORMAS DE PROCEDIMIENTO Y SU CREACIÓN EL DERECHO PROCESAL

1. La materia del conocimiento jurídico.....	45
2. Las normas jurídicas.....	52
2.1. Las normas jurídicas determinativas.....	52
2.2. Las normas jurídicas estáticas.....	53
2.3. Las normas jurídicas dinámicas.....	54
3. El concepto de <i>instancia</i> y su clasificación.....	55
3.1. La denuncia.....	57
3.2. La petición.....	58
3.3. El reacertamiento (o la reconsideración).....	59
3.4. La queja.....	60
3.5. La acción procesal.....	61
4. Las diferencias entre <i>proceso</i> y <i>procedimiento</i>	65
5. La creación de la norma de procedimiento.....	66
5.1. El constituyente.....	67
5.2. El particular.....	69
5.3. El legislador.....	70
5.4. El juez.....	71
5.5. La sociedad.....	72
6. El derecho procesal.....	75
6.1. El concepto y el contenido del derecho procesal.....	75
6.2. El carácter del derecho procesal.....	79

CAPÍTULO 3

LOS SISTEMAS DE ENJUICIAMIENTO. INTRODUCCIÓN AL TEMA

1. Introito.....	83
2. El impulso procesal.....	83
3. Los orígenes del problema: un poco de historia.....	86

CAPÍTULO 4

EL SISTEMA INQUISITORIO O INQUISITIVO

1. Antecedentes.....	93
1.1. El Concilio de Letrán y su influencia en la idea de <i>proceso</i>	94
1.1.1. La <i>inquisición episcopal</i>	95
1.1.2. La <i>inquisición papal</i>	96
1.1.3. La <i>inquisición española</i>	100
1.2. La legislación inquisitorial española.....	105
1.3. Las primeras leyes inquisitoriales argentinas.....	109
2. La descripción del sistema inquisitivo.....	110
3. Aplicación del método inquisitivo en las legislaciones de los siglos XVIII, XIX y XX.....	111
3.1. El Reglamento Josefino de 1781.....	111
3.2. La Ordenanza austríaca de 1895.....	112
3.3. La Ordenanza alemana de 1937.....	115
3.4. El Código italiano de 1940.....	116
3.5. La Ley de Procedimiento Civil soviética de 1979.....	121
3.6. La euforia de los autores italianos y alemanes y su influencia en América.....	122
4. La aplicación del método inquisitivo en la Argentina.....	123
4.1. En lo penal.....	130
4.2. En lo civil.....	130

CAPÍTULO 5

EL SISTEMA ACUSATORIO O DISPOSITIVO

1. Antecedentes.....	131
----------------------	-----

2. La influencia de la Carta Magna de Inglaterra en la idea de <i>debido proceso</i>	132
2.1. La Constitución de los Estados Unidos de América	149
2.2. La Revolución francesa (1789)	151
2.3. Las ideas de libertad en América	153
2.4. La Constitución argentina	154
2.5. La legislación argentina	156
3. La descripción del método acusatorio de debate	157
4. La aplicación del método acusatorio en la Argentina	159
4.1. En lo penal	159
4.2. En lo civil	159
5. Anexo	161
5.1. Declaración Universal de Derechos Humanos	161
5.2. Convención Americana sobre Derechos Humanos	166

CAPÍTULO 6

EL SISTEMA MIXTO

1. El sistema mixto	191
2. Conclusiones	194

PARTE 2

LOS CONCEPTOS FUNDAMENTALES

SECCIÓN 1

EN CUANTO A LOS LITIGANTES

CAPÍTULO 7

LA ACCIÓN PROCESAL DEL PRETENDIENTE Y LA REACCIÓN PROCESAL DEL RESISTENTE

1. Introducción al tema: la defensa en juicio	199
2. El concepto de <i>acción procesal</i>	202

3. Los requisitos para el ejercicio válido de la acción procesal	210
3.1. El requisito de existencia de posibilidad de accionar	211
3.2. El requisito de ausencia de caducidad del derecho de accionar ..	213
3.3. El requisito de capacidad jurídica del actor	217
3.4. El requisito de adecuada investidura de la autoridad	218
4. El concepto de <i>reacción procesal</i>	219
4.1. La reacción del demandado civil	220
4.1.1. La abstención del demandado	221
4.1.2. La sumisión del demandado	224
4.1.3. La oposición del demandado	225
4.1.3.1. La contradicción del demandado	227
4.1.3.2. La excepción del demandado	227
4.2. La reacción del reo penal	229
5. Los requisitos generales para el ejercicio válido de la reacción procesal	231
5.1. El requisito general para el ejercicio válido de la reacción del demandado civil	231
5.2. Los requisitos generales para el ejercicio válido de la reacción del reo penal	232
6. La llamada <i>acción penal</i>	233

CAPÍTULO 8

LA PRETENSIÓN PROCESAL

1. El concepto de <i>pretensión procesal</i>	235
2. La clasificación de las pretensiones procesales	238
2.1. Las pretensiones declarativas de derechos	238
2.1.1. Las pretensiones simplemente declarativas o de mera declaración	238
2.1.2. Las pretensiones declarativas de condena	239
2.1.3. Las pretensiones declarativas de constitución (pretensiones constitutivas)	239
2.2. Las pretensiones ejecutivas de prestaciones	239

2.3. Las pretensiones cautelares de prueba de hechos y de derechos.....	240
2.4. Las pretensiones coexistentes	240
3. Los elementos de la pretensión procesal	240
4. La comparación de pretensiones procesales y sus efectos	245
4.1. La indiferencia o independencia de pretensiones	247
4.2. La identidad de pretensiones.....	247
4.3. La conexidad de pretensiones	247
4.3.1. La conexidad simple subjetiva.....	248
4.3.2. La conexidad simple objetiva.....	248
4.3.3. La conexidad simple causal	248
4.3.4. La conexidad mixta objetivo-causal	249
4.3.5. La conexidad mixta subjetivo-causal	249
4.4. La afinidad de pretensiones.....	250

SECCIÓN 2

EN CUANTO AL JUZGADOR

CAPÍTULO 9

LA JURISDICCIÓN

1. La equivocidad del vocablo <i>jurisdicción</i>	255
2. Las funciones que cumple el Estado	256
2.1. La comparación de las distintas funciones del Estado	258
2.1.1. Jurisdicción y legislación	258
2.1.2. Jurisdicción y administración	259
3. El concepto y los elementos de la jurisdicción	262
4. Los actos llamados de <i>jurisdicción voluntaria</i>	266

CAPÍTULO 10

LA COMPETENCIA

.....	271
-------	-----

1. El concepto y los fundamentos de la competencia.....	272
2. Las pautas para atribuir la competencia judicial	273
2.1. La competencia objetiva	275
2.1.1. Las reglas de la competencia objetiva	276
2.1.1.1. La competencia objetiva territorial	276
2.1.1.2. La competencia objetiva material.....	278
2.1.1.3. La competencia objetiva funcional.....	278
2.1.1.4. La competencia objetiva cuantitativa.....	281
2.1.1.5. La competencia objetiva personal	282
2.1.2. Las excepciones a las reglas de la competencia objetiva.....	283
2.1.2.1. La prórroga de la competencia	283
2.1.2.2. El fuero de atracción	286
2.1.2.3. El sometimiento a arbitraje.....	288
2.1.2.4. La conexidad y la afinidad procesal	288
2.1.3. Los caracteres de la competencia objetiva	290
2.2. La competencia subjetiva.....	290
3. Los medios para atacar la incompetencia	291
3.1. Los medios para atacar la incompetencia objetiva	292
3.1.1. Las cuestiones de competencia	293
3.1.1.1. La declinatoria	293
3.1.1.2. La inhibitoria	294
3.1.1.3. Los requisitos comunes a ambas vías	294
3.1.2. La declaración oficiosa de incompetencia	294
3.1.3. Los conflictos de competencia.....	295
3.2. Los medios para atacar la incompetencia subjetiva.....	297
3.2.1. La recusación	298
3.2.1.1. La recusación causada	298
3.2.1.2. La recusación incausada	300
3.2.2. La excusación	302
3.2.3. La dispensa de la causal de excusación.....	304
3.2.4. La actuación posterior	305

SECCIÓN 3
EN CUANTO AL MEDIO DE DEBATE

CAPÍTULO 11

EL PROCESO COMO MÉTODO

1. El concepto de <i>proceso</i>	307
2. La naturaleza jurídica del proceso	311
3. La iniciación y el desarrollo del proceso	313
4. El objeto del proceso	316
5. Los presupuestos del proceso	317
6. La clasificación de los procesos	325
7. El concepto de <i>debido proceso</i>	327
8. Los imperativos jurídicos del proceso	331

CAPÍTULO 12

LOS PRINCIPIOS Y LAS REGLAS TÉCNICAS PROCESALES

1. El problema	335
2. Los principios procesales	339
3. Las reglas técnicas del debate procesal	346
4. Las reglas técnicas de la actividad de sentenciar	359
5. Los sistemas procesales	365

CAPÍTULO 13

LOS ACTOS DEL TRÁMITE PROCESAL

1. El concepto y la estructura del <i>acto procedimental</i>	367
2. Las características del acto procedimental	368
3. La clasificación de los actos procedimentales	372

CAPÍTULO 14

LA REGULARIDAD Y LA IRREGULARIDAD PROCESAL

1. La regularidad del acto procedimental	379
--	-----

2. La irregularidad del acto procedimental	380
3. Los presupuestos de la declaración de nulidad procesal	385
4. Los medios para hacer ineficaz un acto procedimental	393

SECCIÓN 4

LOS SUJETOS PROCESALES

CAPÍTULO 15

LAS PARTES PROCESALES

1. El concepto de <i>parte procesal</i>	395
2. Las calidades esenciales del concepto de parte	397
3. La capacidad de la parte procesal	399
4. La clasificación de las partes procesales	402
5. La legitimación de las partes procesales	404
6. Las modificaciones en la posición de parte	406
6.1. La transformación en la posición de la parte	407
6.2. El reemplazo de los sujetos que ocupan o que deben ocupar la posición procesal	408
6.2.1. La sucesión procesal	408
6.2.2. La sustitución procesal	411
7. La pluralidad de partes y el fenómeno que origina	413
8. El litisconsorcio	415
8.1. El concepto	415
8.2. La clasificación del litisconsorcio	416
8.2.1. La relación litisconsorcial	418
8.2.1.1. El concepto	418
8.2.1.2. Los efectos de la relación litisconsorcial	419
8.2.2. La relación litisconsorcial necesaria	420
8.2.2.1. El concepto	420
8.2.2.2. Los efectos de la relación litisconsorcial necesaria	421

9. La representación procesal	423
9.1. La representación legal o necesaria	424
9.1.1. La representación legal o necesaria de las personas jurídicas	424
9.1.2. La representación legal o necesaria de las personas físicas	425
9.2. La representación convencional o voluntaria	426
10. La gestión procesal	427

CAPÍTULO 16

EL MINISTERIO PÚBLICO

1. El concepto de <i>ministerio público</i>	429
2. La ubicación del ministerio público en el orden estatal	432
3. La composición del ministerio público	434
4. La competencia del ministerio público	436

CAPÍTULO 17

EL JUZGADOR Y SUS AUXILIARES

.....	441
1. El juzgador	442
1.1. El juez	442
1.1.1. Concepto	442
1.1.2. Los requisitos para ser juez	446
1.1.3. Los sistemas para la designación de jueces	447
1.1.4. Las incompatibilidades de los jueces	454
1.1.5. Las garantías y los derechos de los jueces	457
1.1.6. Los deberes de los jueces	464
1.1.6.1. Los deberes funcionales	465
1.1.6.1.1. Los deberes funcionales esenciales ...	465
1.1.6.1.2. Los deberes funcionales legales	468
1.1.6.2. Los deberes procesales de dirección	468

1.1.6.3. Los deberes judiciales de resolución	472
1.1.6.4. El deber judicial de ejecución	487
1.1.7. Las facultades de los jueces	487
1.1.7.1. Las facultades ordenatorias	488
1.1.7.2. Las facultades conminatorias	490
1.1.7.3. Las facultades sancionatorias	493
1.1.7.4. Las facultades decisorias	494
1.1.8. La responsabilidad de los jueces	494
1.2. El árbitro	496
1.2.1. El concepto de arbitraje	496
1.2.1.1. Las clases de arbitraje	498
1.2.1.2. El origen del arbitraje	499
1.2.1.3. Los litigios sometibles a arbitraje	503
1.2.1.4. Los sujetos que pueden promover el arbitraje ..	504
1.2.1.5. El procedimiento arbitral	504
1.2.1.6. La resolución del arbitraje	505
1.2.1.7. La ejecución del laudo arbitral	506
1.2.2. El concepto de árbitro	506
1.2.2.1. Los requisitos para ser árbitro	507
1.2.2.2. Los distintos tipos de árbitros	508
1.2.2.3. Los derechos del árbitro	509
1.2.2.4. Las facultades y los deberes de los árbitros	509
2. Los auxiliares del juzgador	510
2.1. El secretario	510
2.2. Los oficiales y los auxiliares subalternos	512
2.3. Los técnicos	512
2.4. Los defensores letrados	513

CAPÍTULO 18

LOS TERCEROS INTERESADOS QUE SE CONVIERTEN EN PARTES PROCESALES Y SU INTERVENCIÓN PROCESAL

.....	517
-------	-----

1. El concepto de <i>tercero</i>	518
2. El concepto de <i>intervención de terceros</i>	519
3. Los requisitos comunes a todo tipo de intervención de terceros	520
4. Las clases de intervención de terceros	523
4.1. La clasificación de la intervención de terceros de acuerdo con su origen	524
4.1.1. La intervención voluntaria de terceros	524
4.1.2. La intervención provocada de terceros	524
4.1.3. La intervención necesaria de terceros	525
4.2. La clasificación de la intervención de terceros de acuerdo con la actuación que cumplen en el proceso	526
4.2.1. La intervención excluyente de terceros	527
4.2.2. La intervención coadyuvante de terceros	529
4.2.3. La intervención asistente de terceros	530
4.2.4. La intervención sustituyente de terceros	535
5. La intervención provocada de terceros	538
5.1. El concepto y sus caracteres	538
5.2. Los medios para provocar la intervención de un tercero	540
5.3. Los casos de intervención provocada en orden a la finalidad querida por la parte originaria citante	541
5.3.1. La citación para evitar la deducción por el tercero de ciertas defensas en el juicio que eventualmente incoará el citante contra el citado	541
5.3.1.1. La citación por el actor para evitar la deducción por el tercero, en el pleito que eventualmente le incoará, de las defensas personales propias del demandado en el pleito originario	541
5.3.1.2. La citación por el actor o por el demandado para evitar la deducción por el tercero, en el pleito que eventualmente le incoará uno de ellos, de la excepción de negligente o defectuosa defensa del propio citante en el pleito originario	543

5.3.2. La citación por el demandado para lograr que el tercero asuma la defensa del citante en el pleito pendiente y que eventualmente se haga cargo en forma personal e inmediata de las condenaciones que contenga la sentencia que allí se emita	548
5.3.2.1. El caso especial de la figura denominada <i>citación en garantía</i> por la ley argentina en materia de seguros (Nº 17.418)	553
5.3.2.2. El caso especial de la llamada <i>citación de evicción</i>	555
5.3.3. La citación por el demandado para lograr que un tercero lo sustituya en el pleito pendiente por ser el único y verdadero legitimado para asumir el papel de demandado	558
5.3.4. La citación por el actor o por el demandado para lograr la deducción de la demanda que eventualmente teme el citante del tercero citado	560
6. La intervención necesaria	561
7. Las tercerías	562

CAPÍTULO 19

LOS TERCEROS NO INTERESADOS QUE NO SE CONVIERTEN EN PARTES PROCESALES

1. El concepto y la razón de ser de la explicación	563
2. Los terceros que, interviniendo en el proceso, no se convierten en partes del litigio	564
2.1. El testigo	565
2.2. El intérprete y el traductor	567
2.3. El perito	568
2.4. El tasador	569
2.5. El delegado técnico o <i>perito de parte</i>	569
2.6. El depositario judicial	569
2.7. El secuestre	570
2.8. El subastador o martillero	570
2.9. El notario	571

2.10. El diligenciador	572
2.11. La oficina de Correos	572
2.12. El tenedor de un documento que interesa a las partes	572
2.13. El fiador judicial	573
2.14. Las corporaciones profesionales	573
2.15. Los terceristas	574
2.16. El interventor judicial	575
2.17. Los beneficiarios de la tributación fiscal y parafiscal	576

PARTE 3
EL PROCESO JUDICIAL

SECCIÓN 1
SU DESARROLLO

■) LA ETAPA DE AFIRMACIÓN

CAPÍTULO 20
LA DEMANDA JUDICIAL

1. El concepto de <i>demanda</i>	577
2. Los presupuestos de la demanda	578
2.1. El supuesto precedente de la interposición de la demanda judicial	579
2.2. El supuesto consecuente de la interposición de la demanda judicial	579
2.3. Los requisitos para la interposición de la demanda judicial	579
2.3.1. Los requisitos intrínsecos de carácter general	580
2.3.2. Los requisitos intrínsecos específicos de ciertas demandas	584
2.3.3. Los requisitos extrínsecos de carácter general	586
2.3.4. Los requisitos extrínsecos específicos de algunas demandas	588
3. Los efectos jurídicos de la demanda	588

b) LA ETAPA DE NEGACIÓN

CAPÍTULO 21

**LA CONTESTACIÓN DE LA DEMANDA
Y LA OPOSICIÓN DE EXCEPCIONES**

1. El derecho de defensa en juicio	593
2. La oposición del demandado civil	594
2.1. La contradicción del demandado	595
2.2. La excepción del demandado	596
2.2.1. Las excepciones en el proceso civil	596
2.2.1.1. Las excepciones que atacan a la acción procesal	598
2.2.1.2. Las excepciones que atacan a la pretensión procesal deducida en la demanda	617
2.2.1.3. Las excepciones que tienen por objeto lograr la postergación de la emisión de la sentencia	627
2.2.1.4. Las excepciones que atacan a la pretensión de ejecutar un derecho	631
2.2.2. Las excepciones en el proceso penal	633
3. La reconvencción	642
4. Los presupuestos procesales de la contestación de la demanda	642
4.1. El supuesto precedente de la presentación de la contestación de la demanda	643
4.2. El supuesto consecuente de la contestación de la demanda	644
4.3. Los requisitos para la presentación de la contestación de la demanda	644
4.3.1. Los requisitos intrínsecos de carácter general	644
4.3.2. Los requisitos extrínsecos de la contestación de la demanda	647