ESTUDIOS DE DERECHO PROCESAL

POR

MANUEL SERRA DOMINGUEZ

Catedrático de Derecho Procesal de la Universidad de Santiago

EDICIONES ARIEL

Esplugues de Llobregat

BARCELONA

© Manuel Serra Domínguez, Barcelona 1969
Depósito legal: B. 1519-1969
Impreso en España

1969. — Ediciones Ariel, S. A., Av. J. Antonio, 108. Esplugues de Llobregat (Barcelona)

A Conchita

ÍNDICE

I

NOCIONES FUNDAMENTALES

1. *Interpretación de las normas procesales* 11
   1. Concepto de interpretación 11
   2. Peculiaridades de la interpretación 12
   3. Los criterios de interpretación 15
2. *Jurisdicción* 20
   1. Necesidad lógica de la Jurisdicción 20
   2. La llamada relatividad de la Jurisdicción 21
   3. Teorías sobre la Jurisdicción 23
      A) Teorías subjetivas 24
      B) Teorías objetivas 28
      C) Teorías de la sustitución 36
      D) Teorías mixtas 43
   4. La Jurisdicción como determinación irrevocable del Derecho en lo concreto 49
   5. Actos jurisdiccionales puros y por conexión 50
   6. Jurisdicción y legislación 51
   7. Jurisdicción y Administración 55
3. *El juicio jurisdiccional* 63
   1. El misterio del juicio 63
   2. Dificultades del estudio 66
   3. Limitaciones e insuficiencia del silogismo judicial 68
   4. Complejidad del juicio jurisdiccional 71
      A) Juicios históricos 72
      B) Juicios lógicos 75
      C) Juicios críticos o de valor 76
   5. El juicio jurisdiccional y la Ley positiva 94
   6. Función del juicio en la doctrina moderna 99
   7. Modernas orientaciones de la doctrina italiana 104
   8. Simultánea aplicación de la Ley y creación de Derecho en el juicio jurisdiccional 109

4. *Evolución histórica y orientaciones modernas del concepto de acción* 118
1. Correlaciones entre los conceptos de acción y jurisdicción 118
2. Evolución histórica 123
3. La pretensión de tutela del derecho de WACH 126
4. CHIOVENDA: La acción como derecho potestativo concreto frente al adversario 127
5. La acción como derecho abstracto frente al Estado 129
6. Síntesis de las teorías abstracta y concreta: BETTI y LIEBMAN 131
7. Evolución del concepto de acción en la doctrina de SATTA 134
8. Simplificación actual de la problemática de la acción 139
9. La acción en la doctrina procesal española 142
10. La pretensión procesal 146
11. Conclusiones reasuntivas 150

II

DERECHO PROCESAL CIVIL

A) PROCESO DE DECLARACIÓN

a) *Sujetos procesales*

5. *Organización y funciones de la Inspección de Tribunales* 163
1. Concepto 163
2. Sujetos de la Inspección 165
3. Funciones de la Inspección 170
4. Ejercicio de la Inspección 172
5. Inspección de las Magistraturas de Trabajo 174
6. *El intérprete jurado* 176
1. Concepto y fuentes 176
2. Sujetos 178
3. La interpretación de lenguas en el proceso civil 179
4. La interpretación de lenguas en el proceso penal 181
7. *La inhibitoria* 183
1. Concepto y crítica 183
2. Sujetos 185
3. Presupuestos 190
A) Pendencia de un proceso ordinario o de un preproceso encaminado a prepararlo 191
B) Que el proceso pendiente no haya sido terminado por sentencia firme 192
C) No mediar sumisión expresa ni tácita al Juzgado o Tribunal que conoce del proceso 193

D) No haber formulado con carácter previo la declinatoria 193
4. Procedimiento 194
A) Proposición 194
B) Discusión judicial 195
C) Decisión 197
D) Recursos 199
5. Efectos 200
A) Suspensión del proceso principal 200
B) Validez de las actuaciones practicadas hasta la decisión de las competencias 201
C) Remisión de los autos al Juez competente 202
D) Declaración de las costas 203
6. La inhibitoria en el proceso penal 204
7. La inhibitoria en los conflictos de jurisdicción 205

8. *Intervención de terceros en el proceso* 207

1. Concepto 207
2. Regulación de la intervención en los Derechos alemán e italiano 211
3. Categorías de intervención: sus diferencias 213
4. Intervención principal: concepto y presupuestos 215
5. El litigio entre pretendientes 217
6. Dinámica de la intervención principal 218
7. La intervención principal en el Derecho positivo español 219
8. Intervención litisconsorcial: Concepto 221
9 Naturaleza jurídica del interviniente litisconsorcial 223
10. Supuestos de intervención litisconsorcial 225
A) Admitidos en nuestro Derecho positivo 225
B) No previstos directamente en nuestro Derecho positivo 228
11. Intervención litisconsorcial provocada 233
A) Intervención de los coherederos 233
B) "Laudatio" o "nominatio actoris" 234
C) Intervención del vendedor en el proceso de evicción 236
12. Dinámica de la intervención litisconsorcial 238
A) Momento de la intervención 238
B) Relación entre el interviniente y la parte litisconsorcial 239
C) Incidente de intervención 242
D) Procedimiento 242
E) Efectos de la sentencia respecto del interviniente 243
13. Intervención adhesiva simple: concepto y fundamento 243
14. Legitimación del interviniente adhesivo 245
15. Ejemplos de intervención adhesiva simple 246
16. Dinámica de la intervención adhesiva 249

9. *Intervención del vendedor en el proceso de evicción* 251

1. La intervención de terceros en el proceso 252
2. La intervención del vendedor en el proceso de evicción 254
3. La "llamada en garantía" en la doctrina italiana 258
4. Estudio comparativo de las legislaciones española e italiana 262

5. La "litisdenuntiatio" en la legislación y en la doctrina alemanas 266
6. La citación del garante en la legislación y en la doctrina francesas 268
7. Derecho positivo español: Acumulación eventual de la acción de garantía a la de evicción 269
8. Concepto de la intervención del vendedor 275
9. Naturaleza jurídica y fundamento 276
10. La intervención como medio de extensión de los efectos de cosa juzgada de la sentencia 278
11. La intervención como provocación a la intervención adhesiva 278
12. La intervención como defensa 282
13. El concepto de defensa 283
14. Aplicación del concepto de defensa al derecho positivo español 289
15. Sujetos del proceso de evicción. El vendedor 294
16. Emplazamiento de evicción al Estado 300
17. La condición de garante en la venta judicial 302
18. Modificaciones de los sujetos en el proceso de evicción 303
19. Alteración de partes 305
20. Objeto del proceso 306
21. Presupuestos esenciales de la intervención 309
22. Estudio dinámico de la intervención 311
23. Período de alegaciones 315
24. Período probatorio 322
25. La sentencia y los medios de impugnación 324
26. Las costas procesales 326

10. *Impugnación de honorarios* 328

1. Consideraciones generales 328
2. Régimen de la impugnación de honorarios 328
A) Sujetos de la impugnación 328
B) Objeto de la impugnación 329
C) Causas de impugnación 332
D) Procedimientos para la impugnación 334
3. La impugnación de honorarios en el proceso penal 340
4. La impugnación de honorarios en el proceso laboral 342
5. La impugnación de honorarios en el proceso militar 343
6. La impugnación de honorarios en el proceso contencioso-administrativo 344
7. La impugnación de honorarios de peritos 345

b) *Objeto*

11. *Concepto de la incompetencia de jurisdicción en nuestro Derecho positivo* 346

1. Consideraciones generales 346
2. La incompetencia de jurisdicción en el proceso civil: 347

A) La excepción dilatoria del art. 533, 1.º, LEC 347
B) Contenido de la excepción y procedimiento 350
C) Artículos 1464, 1692, 6.º, y 1693, 6.º, LEC 352
3. La incompetencia de jurisdicción en el proceso penal 353

12. *Contribución al estudio de la prueba* 355
1 Notas introductivas 355
2. Concepto general de prueba 355
3. Orientaciones doctrinales en torno al concepto jurídico de prueba 356
4. Características específicas de la prueba jurídica 359
5. El período de conversión. Fase de traslación. La prueba testifical, de confesión en juicio, documental y percepción judicial 360
6. Fase de fijación. Máximas de experiencia. Los peritos. Las presunciones 361
7. El período de comparación. La carga de la prueba 364
8. Conclusiones 366

13. *Reflexiones sobre una reciente concepción probatoria* 367
1. Inescindibilidad jurídica de la teoría y la práctica 367
2. Preocupaciones modernas en torno a la prueba. La Escuela Barcelonesa de Derecho Procesal 368
3. Problemática de la prueba 370
4. La prueba como juicio de probabilidad 371
5. Instrumentos probatorios: testimonios, documentos y piezas 372
6. Presunciones, pericia y valoración de la prueba 373
7. Semiótica jurídica o ciencia de los indicios 374
8. El proceso como instrumento de prueba 375
9. Conclusión 376

14. *Interrogatorio de preguntas* 377
1. Concepto, acepciones y crítica 377
2. Contenido del interrogatorio 378
3. Procedimiento 381
A) Presentación 381
B) Resolución 381

15. *Interrogatorio de repreguntas* 383
1. Función y concepto 383
2. Escritura y secreto 384
3. Contenido y forma 386
4. Procedimiento 388

16. *Nombramiento de peritos por insaculación* 390
1. Concepto de insaculación 390
2. Precedentes históricos 390
3. La insaculación en el nombramiento de peritos 391

17. *Incongruencia civil y penal* 393
1. Evolución histórica y concepto 393
2. Fundamentos de la incongruencia 395

3. Elementos de la incongruencia: 397
A) Pretensiones de las partes 397
B) La sentencia 399
4. Ámbito de la incongruencia 400
A) Incongruencia en relación a las cuestiones de hecho 400
B) Incongruencia en relación a los fundamentos de derecho 403
5. Clases de incongruencia 407
6. Incongruencia en cuanto a las cosas 408
7. Incongruencia en cuanto a los casos 409
8. Incongruencia en cuanto al modo 410
9. Supuestos especiales de incongruencia 411
A) Sentencias absolutorias o condenatorias 411
B) Pluralidad de pretensiones 413
C) La incongruencia en segunda instancia 417
10. Denuncia de la incongruencia: 419
A) Mediante los recursos ordinarios 419
B) La incongruencia como motivo de casación 420
C) La incongruencia en los recursos de injusticia notoria, revisión y suplicación 423
11. La incongruencia en el proceso penal 424

c) *Impugnación*

18. *Imposición de costas en segunda instancia* 433
19. *Violación de ley y doctrina legal* 438

d) *Procedimiento*

20. *Impulso procesal* 445
1. Concepto 445
2. El impulso procesal en el proceso civil 446
A) Antecedentes 446
B) Régimen actual 446
C) Dilaciones 447
3. El impulso procesal en el proceso penal 449
A) El principio de impulso oficial 449
B) Vigencia del principio 452
C) El impulso en delitos perseguidos a instancia de parte 453
21. *Interpelación judicial* 455
1. Concepto e historia 455
2. La interpelación judicial en el Derecho positivo 456
3. Presupuestos 457
4. Efectos 458
22. *Actos procesales ineficaces* 459
1. Concepto de la ineficacia y clases 459
2. Actos inexistentes: ineficacia automática 460
3. Ineficacia insubsanable: nulidad absoluta 461

4 Nulidad relativa 464
5. Anulabilidad de los actos procesales 465
6. Efectos de la ineficacia de un acto procesal respecto de los restantes 465
7. Subsanación de actos procesales 466

23. *Actos procesales irregulares* 468
1. Concepto y acepciones 468
2. Supuestos de actos procesales irregulares 469
3. Sanción; correcciones disciplinarias 474

24. *Proceso de retracto* 478
1. Especialidades del proceso de retracto 478
2. Naturaleza jurídica del proceso de retracto 479
3. Ámbito del proceso de retracto 480
4. Presupuestos del ejercicio de la acción de retracto 481
5. Documentos que deben acompañarse a la demanda de retracto 482
6. Plazo de ejercicio de la acción de retracto 484
7. Acto de conciliación 487
8. Consignación del precio o fianza de consignarlo cuando sea conocido 488
9. Compromiso de no vender la cosa retraída en un cierto tiempo 490
10. Litisconsorcio pasivo necesario 491
11. Procedimiento del juicio de retracto 492

e) *Medidas cautelares*

25. *La intervención judicial de bienes litigiosos* 493
1. Concepto 493
2. Naturaleza jurídica 495
3. Presupuestos de la intervención judicial 496
A) Que se formule o haya formulado una demanda 497
B) Que la acción ejercitada sea reivindicatoria 497
C) Que se pretenda la reivindicación de minas, montes, plantaciones o establecimientos industriales 498
D) Que se presenten los documentos justificativos del derecho 498
4. Requisitos 500
5. Procedimiento de la intervención judicial 500
6. Desarrollo de la intervención. Facultades de interventor e intervenido 505
7. Incidentes no surgidos en la intervención 506
8. Incidentes no previstos en la Ley 507
A) Realización por el demandado de un acto de explotación sin previo conocimiento del interventor 508
B) Remoción del interventor 508
C) Retribución del interventor 509
9. Sustitución de la intervención: fianza 509
10. Alzamiento de la intervención 512

B) Proceso de ejecución

26. *Juicio ejecutivo* 517
1. Formación histórica y función actual 517
2. El título ejecutivo. Autonomía de la acción ejecutiva 519
3. Naturaleza jurídica del juicio ejecutivo 522
4. Jurisdiccionalidad del juicio ejecutivo. Alcance de la cosa juzgada 525
5. Estructura del juicio ejecutivo 526
A) Presentación de la demanda y del título ejecutivo 526
B) Análisis del título y despacho de la ejecución 528
C) Inicio de la ejecución 530
D) Suspensión de la ejecución 531
E) Reanudación de la ejecución 531
F) Procedimiento de apremio 531
6. Incidente eventual de oposición. Clases: 531
A) Incidente ordinario de oposición 532
B) Incidente de oposición en el proceso ejecutivo cambiario 535
C) Incidente de oposición en el juicio ejecutivo fundado en negocios de comercio 537

27. *Inembargabilidad de bienes* 538
1. Concepto y clases 538
2. Inembargabilidad de los bienes no patrimoniales 538
3. Inembargabilidad de los bienes inalienables: 539
A) Bienes públicos o sagrados 540
B) Bienes privados 540
4. Bienes inembargables "strictu sensu" 543
A) Inembargabilidad por razón del sujeto 544
B) Inembargabilidad por motivos sociales 545
5. Inembargabilidad de los bienes destinados al servicio público y de los de interés nacional 549
6. La inembargabilidad del artículo 273 del Estatuto de la Propiedad Industrial 551
7. Embargo de sueldos y pensiones 551
8. Control de la inembargabilidad 555

28. *Emplazamiento de los cómplices en el expediente de la quiebra* 557

29. *Efectos procesales de la insolvencia* 563
1. Concepto y distinciones 563
2. La insolvencia en el proceso civil de declaración 563
3. La insolvencia en los procesos de ejecución singular y universal 564
4. La insolvencia en el expediente de suspensión de pagos 565
5. La insolvencia en el proceso penal 567

C) Proceso arbitral

30. *Naturaleza jurídica del arbitraje* 571

31. *El proceso arbitral* 584

1. La ley española sobre Arbitrajes de Derecho privado 584
2. Ámbito del juicio arbitral 586
a) Procesos especiales 586
b) Procesos pendientes ante los Tribunales ordinarios 587
c) Existencia de una controversia 590
3 Sujetos del arbitraje. Los árbitros 590
a) Naturaleza jurídica 590
b) Nombramiento 592
c) Capacidad 592
d) Legitimación 593
e) Funciones 594
f) Retribución 594
g) Responsabilidad 595
4. Procedimiento del arbitraje de derecho 596
a) Alegaciones de las partes 596
b) Contraalegaciones de las partes 597
c) Práctica de la prueba 597
d) Informe de las partes 599
e) Sentencia 599
5. Recurso de casación contra el laudo arbitral 601
a) Recurso de casación por infracción de Ley 601
b) Procedimiento del recurso de casación por infracción de Ley 602
c) Recurso de casación por quebrantamiento de forma 606
6. Procedimiento del arbitraje de equidad 607
a) Audiencia de las partes 608
b) Presentación de pruebas 608
c) Contenido del laudo arbitral 608
d) Formación del laudo arbitral 609
7. Recurso de nulidad contra el laudo arbitral 610
8. Acción de nulidad del laudo arbitral en el procedimiento ordinario 612
9. Ejecución del laudo arbitral 614

D) La jurisdicción voluntaria

32. *Naturaleza jurídica de la jurisdicción voluntaria* 619
1. Origen histórico 619
2. Naturaleza jurídica 620
A) No jurisdiccional 621
B) Actividad administrativa 621
C) Actividad genuinamente jurisdiccional 623
D) "Tertium genus" 632
E) Actividad negocial 633
3. Actos de jurisdicción voluntaria en el Derecho positivo español 633
A) Actos constitutivos 634
B) Actos homologadores 634
C) Actos de mera documentación 634

D) Actos de simple presencia 634
4. Carácter administrativo de la jurisdicción voluntaria 635
5. Fundamento de su atribución a los Tribunales 638
6. Diferencias accidentales con los actos administrativos 639
7. Ausencia de cosa juzgada en la jurisdicción voluntaria 640

33. *Informaciones para dispensa de ley* 643

34. *Informaciones para perpetua memoria* 650

35. *El interventor judicial en la Ley de Suspensión de Pagos* 657
1. Concepto, naturaleza jurídica y clases 657
2. Funciones del interventor judicial 658
3. Presupuestos de actuación de los interventores 664
4. Derechos y deberes de los interventores 667
5. Procedimiento de actuación de los interventores 668

III

DERECHO PROCESAL PENAL

a) *Sujetos*

36. *El imputado* 673
1. Concepto 673
2. Nacimiento y cesación de la calidad de imputado 674
3. Capacidad procesal y legitimación del imputado 676
4. Determinación, identificación y reconocimiento del imputado 681
5. Presencia del imputado en el proceso 688
6. Derechos del imputado en el sumario, en el período intermedio y en el juicio oral 690
7. Pluralidad sucesiva y simultánea de imputados 693
8. Representación y defensa del imputado. Autodefensa 695

b) *Objeto*

37. *Función del indicio en el proceso penal* 699
1. Formación histórica y acepciones 699
2. Concepto de indicio y su relación con la presunción 702
3. Regulación positiva de los indicios 704
4. Clases de indicios 706
5. Dinámica de la presunción judicial en el proceso penal 709

38. *Incomunicación de detenidos* 712

c) *Procedimiento*

39. *La instrucción en los procesos penal y civil: el sumario* 716
1. Concepto y acepciones 716
2 La instrucción criminal: el sumario. Función 717
3. Naturaleza jurídica 720

4. Sujetos de la instrucción 723
5. Requisitos de la instrucción: 782
A) Lugar 728
B) Tiempo 729
C) Forma. El secreto de la instrucción 730
6. Procedimiento instructorio 732
A) Iniciación 733
B) Desarrollo 734
C) Conclusión 735
7. La instrucción de las partes acusadoras y del Magistrado Ponente 736
8. La instrucción en el proceso civil 737

40. *Declaración del imputado e indagatoria* 739
1. Concepto 739
2. Naturaleza jurídica 739
3. La declaración del imputado en el sumario y en el juicio oral 742
4. Garantías de la voluntariedad y de la espontaneidad de la declaración 743
5. Requisitos de la declaración 745
6. Procedimiento 745

41. *Informe oral* 747
1. Concepto 747
2. Características generales 747
A) Orden expositivo 747
B) Brevedad 748
C) Lenguaje 749
D) Respeto 749
3. Requisitos del informe 750
4. El informe en el proceso civil 751
5. El informe en el proceso penal 753

42. *El juicio oral* 755
1. Formación del proceso penal 755
2. Dificultades doctrinales y positivas para la regulación del proceso penal 757
3. Principios informadores del proceso penal 759
4. El juicio oral como único proceso penal jurisdiccional 764
5. Estructura del juicio oral 772
6. Formulación de la pretensión 773
a) Norma del escrito de calificación 774
b) Necesidad del escrito de calificación 774
c) Contenido de la calificación definitiva 776
d) Calificación de las partes acusadoras 777
e) Posiciones a adoptar por las partes acusadas 777
f) Calificación de las partes acusadas 779
7. Período probatorio 779
a) Proposición de la prueba 779
b) Admisión o denegación de la prueba. Recursos 780

c) Práctica de la prueba 781
8. Período de conclusiones 781
a) Informes de las partes 781
b) Sentencia 782
9. Suspensión y aplazamiento del juicio oral 783

43. *Información suplementaria* 785
1. Concepto 785
2. Presupuestos 786
3. Momento procesal hábil para instarla 789
4. Procedimiento. Recursos 789

44. *El procedimiento especial para los delitos de injurias* 792
1. Fuentes legales 792
2. Procesos por injuria o calumnia tramitados por el procedimiento ordinario 793
3. Especialidades del procedimiento 794
A) Presupuesto general de procedibilidad 794
B) Presupuesto específico de procedibilidad en las injurias y calumnias proferidas en juicio 795
C) Condiciones de procedibilidad 796
a) Renuncia y perdón 796
b) Desistimiento y caducidad 796
D) Legitimación activa 796
E) Acto de conciliación previo 797
F) Documentos que deben aportarse a la querella 799
G) Procedimientos 801
1. Injurias y calumnias cometidas mediante la imprenta, el grabado u otro medio mecánico de publicidad 801
2. Injurias y calumnias inferidas por escrito 802
3. Injurias y calumnias proferidas verbalmente 803