

ALBERTO LUIS MAURINO

Demanda civil

Diligencias preliminares. Requisitos. Mediación
Efectos jurídicos de la demanda. Prueba anticipada
Agregación e integración de prueba documental
Notificación. Transformación de la demanda
Contestación. Reconvención. Allanamiento



EDITORIAL ASTREA
BUENOS AIRES - BOGOTÁ

2013

ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo</i>	VII
----------------------	-----

CAPÍTULO PRIMERO

DILIGENCIAS PRELIMINARES A LA DEMANDA

A) DILIGENCIAS PREPARATORIAS DE LA DEMANDA

§ 1.	Objeto. Características	1
§ 2.	Fundamento. Requisitos de admisibilidad	2
§ 3.	Clasificación. Terminología	4
§ 4.	Competencia	4
§ 5.	Rechazo de oficio	4
§ 6.	Diligencias preliminares e informaciones sumarias. Diferencias	5
§ 7.	Regulación legal	5
§ 8.	Carácter de la enumeración	9
§ 9.	Hechos relativos a la personalidad. Declaración jurada del potencial demandado	10
§ 10.	Normas procesales	11
§ 11.	Naturaleza jurídica de la declaración jurada	12
	a) Tesis afirmativa	12
	b) Tesis negativa	13
§ 12.	Procedimiento	13
§ 13.	Alcance del aperecibimiento	14
§ 14.	Declaración jurada sobre la personalidad de terceros	15
§ 15.	Exhibición de cosa mueble	15
§ 16.	Procedimiento de exhibición de cosas e instrumentos	15

§ 17. Exhibición del testamento	16
§ 18. Exhibición de título en caso de evicción	16
§ 19. Exhibición de los documentos de una sociedad, comunidad o indivisión	16
§ 20. Exhibición del título de la ocupación de una cosa ..	18
§ 21. Nombramiento de tutor o curador	18
§ 22. Constitución del domicilio por el eventual demandado	18
§ 23. Mensura judicial	19
§ 24. Citación para el reconocimiento de la obligación de rendir cuentas	19
§ 25. Extravío de documentación	19
§ 26. Plazo de caducidad de las medidas preparatorias ..	19
§ 27. Plazo de la constitución del domicilio	20
§ 28. Recurso de reposición	20
§ 29. Casuística jurisprudencial sobre diligencias preliminares	21

B) MEDIDAS DE PRODUCCIÓN ANTICIPADA DE PRUEBAS

§ 30. Aseguramiento de pruebas	22
§ 31. Campo legal	24
§ 32. Naturaleza	24
§ 33. Metodología en los Códigos procesales	26
§ 34. Sistemas de los Códigos de procedimientos	26
§ 35. Fundamentos	27
§ 36. Requisitos. Citación a la contraria	28
§ 37. Legitimación	29
§ 38. Perdurabilidad de las pruebas anticipadas	29
§ 39. Admisión de otras pruebas anticipadas	29
§ 40. Prueba de testigos	30
a) Noción y antecedentes	30
b) Requisitos específicos	30
1) Edad avanzada del testigo	31
2) Testigo gravemente enfermo	32
3) Testigo próximo a ausentarse del país	32
c) Prueba	33
d) Legitimación procesal para solicitarla. Oportunidad	33
1) Antes del juicio	34
2) Iniciado el proceso	34

e) Trámite y disposiciones aplicables	34
f) Valoración de la prueba testimonial anticipada ..	35
1) En las mismas medidas	35
2) En la sentencia del juicio posterior o proceso en el que se produjo con anticipación a la etapa probatoria	35
§ 41. Reconocimiento judicial	35
§ 42. Informes	35
§ 43. Peligro de alteración de documentos	36
§ 44. Prueba pericial	37
§ 45. Eficacia de la prueba pericial	37
§ 46. Prueba de confesión	38
§ 47. Petición de medidas preliminares, resolución y dili- genciamiento	38
§ 48. Competencia	39
§ 49. Costas	39
§ 50. Sustanciación	40
§ 51. Citación a la contraria. Jurisprudencia	42
§ 52. Prueba pericial	44
§ 53. Negligencia	44
§ 54. Inapelabilidad	44
§ 55. Utilización de la prueba en el proceso subsiguiente	
§ 56. Producción de prueba anticipada después de traba- da la litis	46
§ 57. Ámbito de aplicación y facultades del juez	46
§ 58. Secuestro	47
§ 59. Sanciones conminatorias	48
§ 60. Sanciones por inconducta procesal	48

CAPÍTULO II

CARACTERIZACIÓN GENERAL DE LA DEMANDA

A) CONCEPTO

§ 61. Noción e importancia	49
§ 62. Definiciones	50
§ 63. Etimología	53
§ 64. Antecedentes históricos	53

B) TIPOS DE DEMANDA

§ 65.	Examen doctrinal	55
§ 66.	Naturaleza jurídica. Clase de acto procesal	56

CAPÍTULO III**REQUISITOS DE LA DEMANDA**

§ 67.	Requisitos de admisibilidad y fundabilidad	59
§ 68.	Requisitos formales de la demanda	60
§ 69.	Copias	61
§ 70.	Idioma	62
§ 71.	Requisitos sustanciales o de contenido	62
	a) Nombre del demandante	62
	b) Domicilio del demandante	63
	c) Cambio del domicilio real	64
	d) Nombre y domicilio del demandado	64
§ 72.	Demandados en forma disyuntiva	67
§ 73.	El objeto litigioso. Teorías	68
	a) Rosenberg	68
	b) Lent	69
	c) Nikisch	69
	d) Stein, Jonas y Schönke	70
	e) Bötticher	70
	f) Schwab	70
	g) Doctrina argentina	71
	h) Doctrina latinoamericana	71
§ 74.	La cosa demandada	71
§ 75.	Monto de lo reclamado	74
§ 76.	Tratamiento legal	78
§ 77.	Jurisprudencia	79
§ 78.	Demanda de lo accesorio, prescindiendo de lo principal	80
§ 79.	Fundamentación de la demanda. Doctrinas de la sustanciación y de la individualización	80
	a) Teoría de la sustanciación	81
	b) Teoría de la individualización	81
	c) Tendencia actual	81

§ 80.	Enunciación de los hechos	82
	a) Regulación legal	82
	b) Concepto	82
§ 81.	Exposición del derecho	84
§ 82.	“Causa petendi”	85
§ 83.	Contradicción entre los hechos y el derecho invocados	86
§ 84.	Enunciaciones necesarias	86
§ 85.	Repetición de impuestos y protesta previa	86
§ 86.	Explicación suficiente de los hechos	88
§ 87.	Demanda por escrituración	88
§ 88.	Enunciación de los hechos en los juicios de divorcio	89
§ 89.	Demanda deducida contra el fiador	90
§ 90.	Demanda al solo efecto de interrumpir la prescripción	90
	a) La demanda no debe carecer de contenido ...	91
	b) La demanda debe motorizar el contradictorio	91
§ 91.	Petición	91
§ 92.	Pluspetición inexcusable	94
§ 93.	Pretensión de intereses	95
§ 94.	Desvalorización monetaria	96
§ 95.	Adhesión de un litisconsorte	97
§ 96.	Pago de tasas de justicia	98
§ 97.	Infracciones impositivas constatadas prima facie	104
§ 98.	Impugnaciones por inobservancia de las formas	104
§ 99.	La demanda y el abuso del derecho en el proceso	104

CAPÍTULO IV

LA MEDIACIÓN

§ 100.	Mediación obligatoria previa	107
§ 101.	Inconstitucionalidad de la modalidad de mediación previa obligatoria consagrada por las leyes 24.573 y por la actual ley 26.589	108
§ 102.	Procesos excluidos de la mediación obligatoria prejudicial	109

§ 103.	Exenciones	110
§ 104.	Causas penales	110
§ 105.	Juicio de alimentos, tenencia de menores. Mediación familiar	110
§ 106.	Medidas cautelares	112
§ 107.	Procesos en que la mediación es opcional	114
§ 108.	Principios que rigen la mediación judicial	114
§ 109.	Alcances y cese de la confidencialidad	115
§ 110.	Contenido del acta de mediación	115
§ 111.	Procedimiento de mediación	116
§ 112.	Citación de terceros	118
§ 113.	Plazo de la mediación	119
§ 114.	Audiencias de mediación. Notificación	119
§ 115.	Registro de mediadores	120
§ 116.	Requisitos para ser mediador. Causales de suspensión y separación del Registro	121
§ 117.	Inhabilidades e incompatibilidades	122
§ 118.	Designación del mediador	122
§ 119.	Excusación y recusación del mediador	124
§ 120.	Retribución del mediador y de los profesionales asistentes	125
§ 121.	Concurrencia personal de las partes	126
§ 122.	Fracaso de la mediación. Eficacia. Habilitación de la instancia judicial	127
§ 123.	Registración y fuerza ejecutoria del convenio alcanzado	127
§ 124.	Suspensión de los plazos de prescripción y caducidad	128
§ 125.	Ámbito territorial de aplicación	130
§ 126.	Caducidad de la instancia de mediación	130

CAPÍTULO V

RECHAZO “IN LIMINE” DE LA DEMANDA

§ 127.	Alcance del ejercicio de la facultad	131
§ 128.	Interpretación restrictiva	134
§ 129.	Tratamiento legal	135

§ 130.	La improponibilidad manifiesta de la demanda ..	137
§ 131.	Improponibilidad objetiva de la demanda	138
§ 132.	Improponibilidad subjetiva de la demanda	139
§ 133.	Fundamento	139
§ 134.	Oponibilidad	140
§ 135.	Integración de la litis	141
§ 136.	Aclaración sobre la competencia	141
§ 137.	Efectos	141
§ 138.	Pautas jurisprudenciales	141
	a) Interpretación del juzgador sobre la finalidad de la pretensión	142
	b) Examen de los presupuestos procesales	142
§ 139.	Casuística jurisprudencial	142
	a) Acción de amparo	143
	b) Demanda de alimentos	143
	c) Actos administrativos	143
	d) Demanda insignificante	143
	e) Descripción imprecisa de la cosa deman- dada	143
	f) Solicitud de cambio de nombre	144

CAPÍTULO VI

EFFECTOS JURÍDICOS DE LA DEMANDA

A) PRESENTACIÓN

§ 140.	Efectos procesales	145
§ 141.	Efectos sustanciales	146
	a) Interrupción de la prescripción	146
	b) Impide la extinción de ciertos derechos	152
	c) Determina la prestación debida en las obliga- ciones alternativas	152

B) NOTIFICACIÓN

§ 142.	Efectos procesales	153
§ 143.	Efectos sustanciales	154

CAPÍTULO VII

NOTIFICACIÓN DE LA DEMANDA

§ 144.	Noción	157
§ 145.	Terminología	158
§ 146.	La garantía del debido proceso, el principio de igualdad y emplazamiento	158
§ 147.	Interpretación restringida	160
§ 148.	Lugar	160
§ 149.	Regulación legal	161
	a) Demandado domiciliado o residente en la jurisdicción del juzgado	161
	b) Demandado domiciliado o residente fuera de la jurisdicción	161
	c) Derecho comparado	162
§ 150.	Ampliación y fijación del plazo	163
§ 151.	Demandado incierto o con domicilio o residencia ignorados	163
§ 152.	Emplazamiento por edictos	164
§ 153.	Requisitos	165
§ 154.	Cuándo procede el nombramiento del defensor oficial. Efectos	166
§ 155.	Nombramiento y funciones del defensor oficial ..	166
§ 156.	Obligación facultativa de apelar	167
§ 157.	Notificación al demandado que habita alternativamente en varios lugares	167
§ 158.	Notificación de la demanda en el lugar de trabajo	168
§ 159.	Notificación en el domicilio convencional o de elección	168
§ 160.	Domicilio especial constituido en el contrato	169
§ 161.	Domicilio especial en el contrato prendario	172
§ 162.	Domicilio constituido en un incidente	173
§ 163.	Domicilio de los penados	173
§ 164.	Domicilio fiscal	174
§ 165.	Emplazamiento en juicio de las sociedades constituidas en el extranjero	174
§ 166.	Notificación en las sucursales de las sociedades	175

§ 167.	Notificación a demandados con el mismo domicilio	175
§ 168.	Notificación a apoderados	176
§ 169.	Notificación a varios demandados	176
§ 170.	Notificación de la demanda en el domicilio constituido en otro expediente. Tercerías	178
§ 171.	Persona fallecida. Administrador de una sucesión	179
§ 172.	Demente no declarado	179
§ 173.	Representante convencional	179
§ 174.	Notificación de la demanda en la ley 14.005	180
§ 175.	Notificación de la demanda y de la audiencia de conciliación	180
§ 176.	Entre cónyuges	181
§ 177.	Forma	181
§ 178.	Requisitos del aviso en el diligenciamiento	182
§ 179.	Omisión de acompañar copias	182
§ 180.	Notificación tácita del traslado de la demanda ..	183
§ 181.	Notificación bajo responsabilidad de parte	184
§ 182.	Notificación al demandado con domicilio en el extranjero. Hipótesis inversa	184
	a) Trámite	184
	b) Ley procesal aplicable	185
	c) Hipótesis inversa	186
	d) Casuística jurisprudencial	186
§ 183.	Normas jurídicas internacionales regulatorias de la comunicación de actos procesales	187
	a) Convención sobre Procedimiento Civil adoptada el 1º de marzo de 1954 por la Conferencia de La Haya de Derecho Internacional	187
	b) Convención Interamericana sobre Exhortos o Cartas Rogatorias y Protocolo Adicional adoptados el 30 de enero de 1975 y el 8 de mayo de 1979 por la Primera y Segunda Conferencias Interamericanas de Derecho Internacional Privado	191
§ 184.	Notificación de la demanda a un Estado extranjero. Doctrina judicial	198
§ 185.	Notificación de la demanda contra la Nación	199
§ 186.	Notificación a provincia demandada	201
§ 187.	Nulidad de la notificación de la demanda	201

CAPÍTULO VIII**DEMANDAS CONTRA LA NACIÓN**

§ 188.	Reclamación previa	205
§ 189.	Habilitación de la instancia judicial	206
§ 190.	Adecuación de la demanda a la reclamación administrativa	206
§ 191.	Plazos para demandar al Estado nacional	207
§ 192.	No es una disposición de orden público	208
§ 193.	Extensión del concepto "demandas contra la Nación"	209
§ 194.	Retraso en el pronunciamiento administrativo ...	210
§ 195.	Casos exceptuados del reclamo administrativo previo	211
§ 196.	Jurisprudencia	213

CAPÍTULO IX**TRANSFORMACIÓN DE LA DEMANDA**

§ 197.	Concepto. Terminología. Examen doctrinal ...	217
	a) Fairen Guillén	217
	b) Kisch	218
	c) Rosenberg	218
	d) Schwab	218
	e) Carnelutti	219
§ 198.	Legislación nacional y extranjera	219
§ 199.	Oportunidad procesal para modificar la demanda. Sistemas	221
§ 200.	Modificación de la demanda	222
§ 201.	Cambio de sujetos en el proceso	224
§ 202.	Ampliación de demanda y prescripción	225
§ 203.	Ampliación de la demanda y caducidad de la instancia	225
	a) A favor de la no interrupción	226
	b) A favor de la interrupción	227

§ 204.	Cuotas futuras de la misma obligación	227
§ 205.	Transformación de la demanda y mediación	230
§ 206.	Individualización del demandado designado en forma genérica	231
§ 207.	Análisis jurisprudencial sobre transformación de la demanda	231

CAPÍTULO X

AGREGACIÓN E INTEGRACIÓN DE LA PRUEBA DOCUMENTAL

§ 208.	Aspecto legal	233
§ 209.	Documento. Concepto	236
§ 210.	Distinción en la prueba documental de aportación previa	237
§ 211.	Individualización de la prueba documental no acompañada	239
§ 212.	Documentos redactados en lengua extranjera	240
§ 213.	Agregación de instrumentos privados	240
§ 214.	Hechos no invocados en los escritos constitutivos	241
§ 215.	Notificación	242
§ 216.	Documentos posteriores o desconocidos	242
§ 217.	Oportunidad. Oposición a la agregación	244
§ 218.	Fundamento	244
§ 219.	Conformidad de partes	245
§ 220.	Documento probatorio de la “causa superviniente”	245

CAPÍTULO XI

CONTESTACIÓN A LA DEMANDA

§ 221.	Actitudes del demandado frente a la demanda judicial	247
	a) Conducta positiva	247
	b) Conducta negativa	247

§ 222.	Contestación a la demanda. Concepto	248
§ 223.	Plazo para contestar la demanda. Legislación ..	249
§ 224.	Plazo para contestar cuando la demandada fuere la Nación, una provincia o una municipalidad ..	250
§ 225.	Defensa y excepciones oponibles. Aclaración. Concepto	251
§ 226.	Excepciones y prescripción	252
§ 227.	Oportunidad de oponer la defensa de prescripción	253
§ 228.	Traslado de la prescripción	256
§ 229.	Facultades del juzgador ante el planteo de la excepción de prescripción	256
§ 230.	Carga procesal de la contestación	257
§ 231.	Acreditación de la personería	257
§ 232.	Copias de la contestación	258
§ 233.	Regulación legal de la contestación a la demanda	259
§ 234.	Reconocimiento o negación de los hechos	262
§ 235.	Manifestación sobre los documentos acompañados a la demanda	265
§ 236.	Indivisibilidad del reconocimiento	266
§ 237.	Oposición a la prueba instrumental improcedente	267
§ 238.	Defensas que no requieren reconvención	267
§ 239.	El defensor oficial y el reconocimiento de los hechos y de la prueba	268
§ 240.	Falta de denuncia de la carátula	269
§ 241.	Hechos alegados como fundamento de la defensa	269
§ 242.	Exposición del derecho	270
§ 243.	La petición	270
§ 244.	Contestación tardía	271
§ 245.	La respuesta de expectativa	271
§ 246.	Contestación por el síndico del concurso	271
§ 247.	Falta de contestación de la demanda. Efectos ..	272
§ 248.	Constitucionalidad de la facultad judicial de tener por reconocidos los hechos	278
§ 249.	Incontestación y recurso extraordinario	279
§ 250.	Plazo diferido de contestación	279

§ 251.	Demanda y contestación conjuntas	279
	a) Necesidad de una controversia	280
	b) Límites de la conciliación y la controversia ..	281
	c) Exclusión de las acciones fundadas en el de- recho de familia	281
§ 252.	Contestación espontánea de la demanda	282
§ 253.	Escrito de contestación presentado ante un juz- gado y secretaría incorrectos	283

CAPÍTULO XII

LA RECONVENCIÓN

§ 254.	Terminología	285
§ 255.	Antecedentes históricos	285
	a) Derecho romano	285
	b) Derecho canónico	286
	c) Derecho germánico	286
	d) Derecho francés	286
	e) Derecho español	286
§ 256.	Concepto	287
§ 257.	Requisitos	288
§ 258.	Efectos de la reconvencción	290
§ 259.	Clases	291
§ 260.	Reconvencción subsidiaria	293
§ 261.	Legislación	293
§ 262.	Procedencia	295
§ 263.	El defensor oficial y la reconvencción	300
§ 264.	Reconvencción y acumulación de acciones	300
§ 265.	El divorcio como reconvencción	301
§ 266.	División de condominio, rendición de cuentas y otras acciones	303
§ 267.	Reconvencción y compensación	304
§ 268.	Juicio ejecutivo	306
§ 269.	Agregación de la prueba instrumental	306
§ 270.	Poder para reconvenir	307
§ 271.	Costas y honorarios en el supuesto de reconven- ción	307

§ 272.	Reconvencción y caducidad de la instancia	308
	a) Doctrina	308
	1) Tendencia según la cual la caducidad de instancia no opera independientemente para la demanda y la reconvencción	308
	2) Tendencia según la cual la caducidad de instancia opera independientemente para la demanda y la reconvencción	309
	3) Tendencia ecléctica	309
	4) Nuestra opinión	310
	b) Jurisprudencia	311
	1) La reconvencción no es obstáculo para que el accionado acuse la perención de la demanda	311
	2) Contradicción en el pedido	312
	3) Efectos de la perención decretada a pedido del demandado reconviniendo	312
	4) Interpretación favorable a la subsistencia de las acciones	312
	c) Regulación legislativa	312
	1) Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	312
	2) Código Procesal Civil y Comercial de Tucumán	313
§ 273.	“Reconventio reconventionis”	313
§ 274.	Traslado de la reconvencción y de los documentos	315
§ 275.	Notificación de la reconvencción	315
§ 276.	Excepciones previas	315
§ 277.	Contenido de la contestación	316
§ 278.	Falta de contestación. Efectos	317
§ 279.	Reconvencción del reconvenido	317
§ 280.	Presentación de documentos por el reconvenido	317
§ 281.	Oposición de la excepción de prescripción	318
§ 282.	Casuística jurisprudencial	318

CAPÍTULO XIII

ALLANAMIENTO A LA PRETENSIÓN CONTENIDA EN LA DEMANDA

§ 283.	Concepto. Definiciones	321
	a) Fassi y Yáñez	321

b) Carli	321
c) Falcón	321
d) Guasp	321
e) Goldschmidt	322
f) Alsina	322
g) Carlos y Rosas Lichtschein	322
h) Rosenberg	322
i) Ortells Ramos	322
j) Nuestra posición	323
§ 284. Terminología	323
§ 285. Ubicación metodológica	323
§ 286. Naturaleza jurídica	323
a) Teorías contractualistas	323
b) Teorías procesalistas	324
c) Teorías intermedias	324
§ 287. Caracteres del allanamiento	324
a) Total	324
b) Categórico	325
c) Oportuno	325
d) Incondicionado	326
e) Efectivo	326
§ 288. Paralelo con otras figuras jurídicas	326
a) Admisión	326
b) Confesión	327
c) Reconocimiento	327
§ 289. Allanamiento tácito	328
§ 290. Campo legal	329
a) Normas del derecho argentino	329
b) Normas del derecho extranjero	330
§ 291. Unilateralidad del allanamiento	331
§ 292. El allanamiento requiere una resolución judicial que lo admita	332
a) La sentencia debe pronunciarse de acuerdo a derecho	334
b) El allanamiento no vincula al juez	334
c) Necesidad de abrir la causa a prueba en algu- nos casos	334
d) Allanamiento no simultáneo con el cumpli- miento de la prestación	334
§ 293. Posibilidad de obtener una sentencia favorable. Examen del juez	334
§ 294. Objeto del allanamiento	335
§ 295. Distinción entre pretensión material y procesal ..	337

§ 296.	Sujetos del allanamiento	338
§ 297.	Efectos del allanamiento	338
§ 298.	Efectos del allanamiento en caso de litiscon- sorcio	339
	a) Allanamiento y litisconsorcio voluntario	339
	b) Allanamiento y litisconsorcio necesario	339
§ 299.	Allanamiento e imposición de costas	340
	a) Aspecto legal	340
	b) Aspecto doctrinal	341
	c) Aspecto jurisprudencial	341
	1) División de condominio	341
	2) Rendición de cuentas	342
	3) Juicio de filiación	342
	4) Juicio ejecutivo	343
	5) Casuística	343
§ 300.	El allanamiento en el juicio de desalojo	343
	<i>Bibliografía</i>	345