

## ÍNDICE SUMARIO

### II

#### LITIS. PROCESO

	<u>Pág.</u>
1. Carácter funcional y carácter estructural de la actividad judicial .....	5
2. Declaración de certeza como finalidad del proceso ....	6
3. Actuación del derecho como finalidad del proceso ....	9
4. Litis .....	11
5. Composición de la litis .....	13
6. Novedad del concepto de litis .....	16
7. Inidoneidad de la acción para constituir el contenido del proceso .....	17
8. Inidoneidad de la relación jurídica para constituir el contenido del proceso .....	18
9. Litis y contradicción .....	19
10. Proceso sin litis .....	20
11. Proceso de condena y proceso de declaración de certeza constitutiva sin litis .....	22
12. Proceso propio y proceso impropio .....	23
13. Relación entre litis y proceso .....	24
14. Razones .....	25
15. Cuestiones .....	26
16. Proceso integral y proceso parcial .....	27
17. Demanda .....	28
18. Interés en accionar .....	28
19. Utilidad del concepto de litis .....	30

#### APUNTES SOBRE LA SUCESION EN LA LITIS

1. Modificación subjetiva del proceso y modificación subjetiva en la litis .....	35
2. Sucesión en la relación jurídica y sucesión en la litis .....	36
3. Sucesión .....	38
4. Relación jurídica, litis, proceso .....	43
5. Aplicación del concepto de sucesión a la relación jurídica, a la litis, al proceso .....	46

**EL CONCEPTO DE LITIS EN EL PROCESO PENAL**

1. Inexistencia de la litis entre imputado y ministerio público .....	53
2. Existencia de la litis entre imputado y parte lesionada .....	54

**TODAVIA SOBRE LA LITIS EN EL PROCESO PENAL**

1. Parte material y parte formal en el proceso penal ..	59
2. Derecho y pretensión en el proceso penal .....	61
3. Formulación de la pretensión en la obra del ministerio público .....	63

**CONTRA EL PROCESO FRAUDULENTO**

1. Fraude unilateral y fraude bilateral en el proceso ...	68
2. Proceso fraudulento y proceso simulado .....	70
3. Remedios preventivos contra el proceso fraudulento ..	72
4. Consideraciones sobre la legitimación activa en el proceso de gravamen .....	75
5. La oposición de la parte .....	76
6. La oposición del tercero .....	78
7. y la acción del ministerio público, como remedios represivos .....	79

**NATURALEZA DEL PROCESO DE QUIEBRA**

1. Carácter procesal de la quiebra .....	83
2. Carácter voluntario del proceso de concordato .....	84
3. Carácter voluntario del proceso de quiebra .....	87
4. Carácter ejecutivo del proceso de quiebra .....	89
5. Carácter jurisdiccional del proceso de concordato ...	90

**III****PRUEBA****PRUEBAS CIVILES Y PRUEBAS PENALES**

1. Unidad fundamental del proceso civil y del proceso penal .....	97
2. Identidad de la prueba en lo civil y en lo penal desde el punto de vista de la estructura .....	99
3. Id. desde el punto de vista de la función .....	103
4. Colocación sistemática de las normas sobre la búsqueda, inspección y valoración de las pruebas .....	105

	<u>Pág.</u>
5. Diferencia entre proceso civil y proceso penal en cuanto a la búsqueda de las pruebas; la carga de la prueba	106
6. Diferencia entre proceso civil y proceso penal en cuanto a la inspección .....	110
7. Id. en cuanto a la valoración de las pruebas .....	112
8. De la pericia .....	118

#### PRUEBA TESTIFICAL DEL PAGO

1. Presentación del tema .....	127
2. Exclusión del pago de la categoría de los contratos ..	128
3. Inadmisibilidad de una extensión del art. 1341 del Cód. civil fuera de los límites de la convención .....	133
4. Noticia sobre los trabajos preparatorios del art. 1341	135

#### PRUEBA TESTIFICAL DE HECHOS INVEROSIMILES EN MATERIA DE COMERCIO

1. Valor del criterio de la verosimilitud de los hechos a probar .....	139
2. La verosimilitud en régimen de prueba libre .....	140
3. Inverosimilitud e imposibilidad .....	141
4. La verosimilitud y el art. 1341 del Cód. civil .....	142
5. La verosimilitud en el juicio encomendado al juez por el art. 44 del Código de comercio .....	143

#### PODERES Y DEBERES DEL JUEZ EN TEMA DE PERICIA

1. Planteamiento de la cuestión .....	149
2. La posición del juez frente a las <i>fuentes</i> y a los <i>medios</i> de prueba .....	150
3. Límites de la discrecionalidad del poder del juez en tema de pericia .....	151

#### CONTRA LA PRUEBA TESTIFICAL

1. La cuestión acerca de la previa valoración de la prueba testifical .....	157
2. Peligros de la prueba testifical para la rapidez del proceso .....	158
3. Y para la justicia de la sentencia .....	159
4. Rechazo de la propuesta de testimonio sobre hechos inverosímiles .....	160

**LA PRUEBA DE LA SOCIEDAD COMERCIAL IRREGULAR**

1.	Planteamiento del problema .....	165
2.	Indicación de las normas que hay que emplear para su solución .....	166
3.	Libertad de la prueba de la existencia de la sociedad por parte de los terceros .....	166
4.	Límites a la prueba testifical de la existencia de la sociedad por parte de los socios .....	167
5.	La reacción de los jueces contra las reglas legales de prueba .....	167
6.	Insuficiencia del argumento sacado de no estar la prueba escrita establecida bajo pena de nulidad .....	168
7.	La prueba de la existencia de la sociedad como prueba de una convención .....	169
8.	Aplicabilidad del art. 87 del Código de comercio a las sociedades irregulares .....	169
9.	Compatibilidad de las disposiciones de los arts. 98 y 99 con la disposición del art. 53 del Código de comercio .....	171
10.	Inexistencia de los pretendidos inconvenientes de la limitación de prueba .....	171
11.	Diferencia entre la posición de los terceros y la posición de los socios en materia de prueba de la existencia de la sociedad .....	175
12.	Prueba de la sociedad y prueba de la asociación en participación .....	176

**IV****SENTENCIA. COSA JUZGADA. RECURSOS****LA SENTENCIA CONDICIONAL**

1.	Distinción entre condiciones de la sentencia y condiciones del derecho que es objeto de la tutela otorgada con la sentencia .....	185
2.	Análisis de la influencia del juramento prestado o rehusado sobre la eficacia de la sentencia <i>si iuraverit</i> ..	186
3.	Id. con particular referencia al fallo material .....	188
4.	Id. a la ejecución forzada y a la hipoteca judicial ....	190
5.	Id. al transcurso de los plazos para las impugnativas .....	192
6.	La aparente condicionalidad de la sentencia de declaración de certeza y lo incompleto de la declaración de certeza .....	193
7.	Admisibilidad de las sentencias de incompleta declaración de certeza según el derecho positivo .....	197



	Pág.
8. Las sentencias provisionales .....	198
9. Condición y sentencias constitutivas .....	200
10. Condición y sentencia de condena: análisis de la sentencia de condena .....	203
11. Las sentencias de condena anticipadas .....	205
12. Las sentencias de condena con caución .....	208
13. Las sentencias definitivas pronunciadas mientras pende el juicio de impugnativa sobre la interlocutoria y análogas .....	209

### CAPITULO (EXTREMO) DE SENTENCIA

1. Capítulo (extremo) de sentencia y capítulo (extremo) de demanda .....	215
2. Capítulo (extremo) y cuestión .....	216
3. Determinación de las cuestiones .....	221
4. Cuestión y litis .....	223
5. La solución de las cuestiones como contenido del fallo .....	223
6. Solución de las cuestiones y vencimiento .....	224
7. Definición del capítulo (extremo) de sentencia .....	226
8. <i>Reformatio in peius</i> en el proceso civil .....	227
9. <i>Reformatio in peius</i> en el proceso penal .....	230

### INTERPRETACION AUTENTICA DE LA SENTENCIA

1. Interpretación de la sentencia en general e interpretación auténtica en especial .....	235
2. Interpretación de la sentencia impugnada por parte de la Corte de casación .....	236
3. Eficacia de la interpretación de la sentencia impugnada hecha por la Corte de casación para rechazar el recurso .....	239
4. Carácter auténtico de esa interpretación .....	240

### CARACTER DE LA SENTENCIA DE QUIEBRA

1. Carácter de la sentencia de quiebra pronunciada en contradictorio o sin contradictorio .....	245
2. Objeciones al concepto de la sentencia de quiebra como providencia ejecutiva .....	246
3. Refutación de la opinión según la cual la sentencia de quiebra es una providencia administrativa .....	247
4. Refutación de la opinión según la cual la sentencia de quiebra es una providencia jurisdiccional .....	247

	<u>Pág.</u>
5. Demostración de su carácter de providencia ejecutiva	252
6. Exclusión del carácter cautelar .....	260
7. Admisibilidad del pronunciamiento de la quiebra sin contradictorio en virtud del recurso del acreedor que ha demandado a juicio al deudor para la declaración de su quiebra .....	262

#### TODAVIA SOBRE LA NATURALEZA DE LA SENTENCIA DE QUIEBRA

1. Objeción contra el carácter ejecutivo de la sentencia de quiebra tomada de la falta de título ejecutivo ....	265
2. Objeción contra el carácter jurisdiccional de dicha sentencia tomada de la oposición .....	268
3. Exclusión del carácter cautelar de esa misma sentencia	271

#### EXCESO DE PODER

1. Noción literal del exceso de poder .....	275
2. Distinción lógica entre exceso de poder e incompetencia	275
3. Indistinción lógica entre exceso de poder y violación de ley .....	277
4. Distinción jurídica entre estas dos nociones .....	286
5. Crítica de la definición del exceso como ejercicio de poder en forma que de él se siga la nulidad absoluta del acto .....	287
6. Id. como todo vicio de actividad que no sea vicio de competencia .....	287
7. El exceso de poder (judicial) como poder ejercitado para un fin no judicial .....	288
8. Análisis de esta noción .....	291
9. La gravedad del error del juez como síntoma del exceso de poder .....	292
10. El juicio de equidad y la revocación o modificación de un acto administrativo como hipótesis eventuales de exceso de poder .....	295
11. Unidad de la noción del exceso en el campo judicial y en el campo administrativo .....	299
12. El exceso de poder como vicio causal del acto administrativo y del acto judicial .....	300

#### LIMITES DE LA DENUNCIA DEL "ERROR IN IUDICANDO" EN CORTE DE CASACION

✓ 1. El <i>error in iudicando</i> como error de percepción o error de deducción .....	306
---	-----

	<u>Pág.</u>
2. Límites prácticos del control del <i>error in iudicando</i> por parte del juez de apelación .....	308
3. Límites jurídicos de ese mismo control por parte de la Corte de casación .....	309
4. Distinción de las tres sedes del <i>error in iudicando</i> ; error en la posición de la norma, en la posición del hecho y en la aplicación de la norma al hecho .....	309
5. Error en la posición de la norma jurídica .....	311
6. Error en la posición de una regla de experiencia a que se remite una norma jurídica .....	311
7. Error en la aplicación de la norma jurídica al hecho .....	312
8. Error en la definición jurídica del hecho .....	313
9. Error en la definición técnica o vulgar .....	313
10. Error en la definición debida a una falsa percepción del hecho .....	316
11. Error en la posición del hecho dependiente de una falsa percepción .....	318
12. Posición del hecho mediante el silogismo probatorio ..	319
13. Error en la consecuencia del silogismo probatorio; control bajo la forma de la censura sobre la existencia de la motivación .....	322
14. Error en la posición de la regla de experiencia que constituye la premisa del silogismo probatorio .....	324
15. Error en la posición o en la aplicación de la regla jurídica que constituye la premisa del silogismo probatorio .....	327
16. Conclusión .....	328
17. Insuficiencia de la distinción entre actividad perceptiva y actividad deductiva, y entre los varios miembros de la sentencia .....	329

#### CONDENA GENERICA AL RESARCIMIENTO DEL DAÑO

1. Las cuestiones de la litis por resarcimiento del daño y la escisión del proceso .....	333
2. Límites de la escindibilidad del proceso .....	334

#### PODERES DE LA CORTE DE CASACION EN TEMA DE COSA JUZGADA

1. Interpretación del art. 517, n. 8, Cód. proc. civil ....	339
2. Poderes de la Corte de casación en tema de <i>errores in procedendo</i> y de <i>errores in iudicando</i> .....	340



## EFICACIA DIRECTA Y EFICACIA REFLEJA DE LA COSA JUZGADA

### I

	<u>Pág.</u>
1. La opinión común acerca de la eficacia del fallo contra los terceros adquirentes de la cosa litigiosa .....	345
2. Distinción entre eficacia directa y eficacia refleja del fallo .....	346
3. Extensión subjetiva de la eficacia directa del fallo ..	349

### II

1. Eficacia directa y eficacia refleja del fallo según Betti	353
2. Distinción entre terceros verdaderos y propios y terceros aparentes .....	355
3. Inadmisibilidad de la distinción entre terceros jurídicamente indiferentes y terceros jurídicamente interesados .....	356

## EFICACIA, AUTORIDAD E INMUTABILIDAD DE LA SENTENCIA

1. Autoridad y eficacia de la sentencia .....	365
2. Limitación de la eficacia directa de la sentencia ....	367
3. Eficacia indirecta de la sentencia .....	371
4. Inmutabilidad de la sentencia .....	374
5. Limitación de la inmutabilidad de la sentencia .....	376
6. Distinción, en cuanto a los límites, entre eficacia e inmutabilidad de la sentencia .....	377

## BALANCE DE UNA POLEMICA

1. Eficacia e inmutabilidad de la sentencia .....	382
2. Límites de la eficacia de la sentencia .....	383
3. Límites de la inmutabilidad de la sentencia .....	384

## REFLEXIONES SOBRE LA CONDICION JURIDICA DE LA SENTENCIA SUJETA A IMPUGNACION

1. Subordinación de la imperatividad de la sentencia a su inmutabilidad .....	389
2. Subordinación de la imperatividad de la sentencia a la aquiescencia del vencido .....	391
3. ¿Exclusión de la inmutabilidad como efecto de la impugnación? .....	392



	<u>Pág.</u>
4. Extinción del proceso de impugnación por imposibilidad del fin .....	393
5. ¿Ineficacia en tal caso de la sentencia impugnada? ..	394
6. Crítica de la opinión afirmativa .....	394
7. Inadmisibilidad de la subordinación de la eficacia de la sentencia a su inmutabilidad .....	395
8. Distinción entre eficacia e imperatividad de la sentencia .....	396

#### CARACTER Y LIMITES DE LA OPOSICION A LA SENTENCIA QUE DECLARA LA QUIEBRA

1. La sentencia, que declara la quiebra, como providencia ejecutiva .....	401
2. Consecuencia de esta naturaleza en cuanto al contradictorio y a la demanda .....	404
3. Carácter y límites de la oposición a la declaración de quiebra .....	405

#### SOBRE LA "REFORMATIO IN PEIUS"

1. El método integral en el estudio del proceso .....	412
2. Capítulos (extremos) de la sentencia y cuestiones de la litis .....	413
3. <i>Reformatio in peius</i> y gravamen parcial .....	417
4. La <i>reformatio in peius</i> en el juicio de reenvío .....	418
5. La <i>reformatio in peius</i> y el efecto devolutivo de la apelación .....	419
6. La <i>reformatio in peius</i> en el proceso penal .....	420

#### LA INTERPRETACION DE LOS CONTRATOS Y EL RECURSO DE CASACION

1. La tesis de la incensurabilidad en sede de casación de la aplicación de las reglas legales de interpretación de los contratos .....	423
2. Las reglas de interpretación como reglas de experiencia .....	425
3. El problema de la introducción de las reglas de experiencia en el derecho .....	427
4. Libertad y limitación en la elección de las reglas de interpretación .....	429
5. Eficacia jurídica de las reglas legales de interpretación de la ley .....	431
6. Conveniencia de limitar la elección de las reglas de interpretación de los contratos .....	435

	<u>Pág.</u>
7. Eficacia jurídica de las reglas legales de interpretación de los contratos .....	438
8. Las reglas legales de interpretación y la distinción entre normas imperativas y normas dispositivas .....	440
9. Destino de las reglas legales de interpretación .....	442
10. Reglas legales de interpretación y reglas legales de prueba .....	442

## V

## ESTUDIOS SOBRE EL ARBITRAJE

## ARBITRAJE EXTRANJERO

1. Planteamiento de la cuestión sobre la capacidad de delibación (reconocimiento) del laudo extranjero y sobre la eficacia del laudo extranjero no susceptible de delibación .....	452
2. Capacidad de delibación (reconocimiento) del laudo extranjero en cuanto haya pronunciado sobre materia extraña a la competencia exclusiva de la autoridad italiana o en cuanto la competencia internacional sea prorrogable .....	454
3. Eficacia del compromiso como prórroga de jurisdicción, dada la jurisdiccionalidad de la función de los árbitros .....	456
4. Objeciones contra esa eficacia tomadas de la naturaleza no jurisdiccional del juicio por árbitros .....	457
5. Inexistencia de un poder jurisdiccional de los árbitros en el derecho italiano .....	458
6. Jurisdiccionalidad del poder de los árbitros en el derecho alemán .....	462
7. La sentencia en el proceso arbitral italiano como acto complejo .....	469
8. El compromiso en el sistema italiano como prórroga de jurisdicción .....	473
9. Duda sobre la eficacia del laudo extranjero no destinado a hacerse ejecutivo en Italia como laudo impropio .....	476
10. Exclusión del problema sobre la conversión del compromiso propio en compromiso impropio .....	477
11. Exclusión de la eficacia procesal del compromiso impropio .....	478
12. Incertidumbre de las opiniones acerca de su eficacia material .....	479

	<u>Pág.</u>
13. Insuficiencia del argumento en favor de esa eficacia sacado de la libertad de las convenciones .....	481
14. Identidad fundamental de la obligatoriedad de la sentencia y del contrato .....	482
15. Distinción entre <i>arbíter</i> y <i>arbitrator</i> .....	486
16. Admisibilidad tanto del compromiso propio como del compromiso impropio para decidir sobre un conflicto de intereses simples .....	497
17. Inadmisibilidad del compromiso impropio para decidir sobre una controversia jurídica .....	499
18. Motivos de la diferente disciplina formal de la composición del conflicto de intereses simples y de la controversia jurídica .....	501
19. Conclusión .....	504

#### ARBITROS Y ARBITRADORES

1. Presentación del tema .....	509
2. Inadmisibilidad de una distinción fundada en la diversidad de las reglas del juicio (equidad o derecho) .....	510
3. Distinción entre controversia económica y controversia jurídica .....	513
4. Inadmisibilidad de la distinción fundada en la diversa naturaleza del poder (pronunciamiento sobre la disensión y pronunciamiento sobre el acuerdo de las partes) .....	516
5. <i>Arbitrium boni viri</i> y <i>arbitrium merum</i> .....	521
6. Intervención del arbitrador en la formación del contrato .....	522
7. Firma en blanco del laudo por parte de los litigantes .....	524

#### PARA UNA REFORMA DEL ARBITRAJE

1. La crisis de la administración judicial y el problema de los jueces .....	529
2. Distribución de las sedes judiciales .....	531
3. Ventajas y defectos del arbitraje .....	532
4. Poderes para asegurar la verdad y la disponibilidad de las pruebas .....	534
5. Plazo para el pronunciamiento del laudo .....	534
6. <i>Querela nullitatis</i> .....	535
7. Control sobre la elección de los árbitros .....	535
8. Costo del juicio arbitral .....	537
9. Unidad funcional del fallo y del juicio ordinario ....	538



### JUICIO ARBITRAL EN TEMA DE ACCIDENTES DEL TRABAJO

1. Planteamiento de la cuestión .....	543
2. Inadmisibilidad del compromiso para la resolución de las litis relativas a accidentes de trabajo .....	544
3. Ineficacia de la homologación del compromiso .....	545
4. Inadmisibilidad de la cláusula compromisoria .....	545
5. Limitación objetiva del arbitraje médico previsto por el art. 115 del reglamento de accidentes .....	546
6. Inaplicabilidad del art. 115 a la cláusula compromisoria .....	548

### CLAUSULA COMPROMISORIA Y COMPETENCIA DE LOS ARBITROS

1. La opinión corriente acerca de la competencia de los árbitros sobre las cuestiones relativas a la existencia o validez del contrato a que se adhiere la cláusula compromisoria .....	555
2. Relación entre la cláusula compromisoria y el contrato .....	556
3. Límites de la competencia de los árbitros para juzgar de la existencia o de la eficacia del contrato .....	558
4. Competencia de los árbitros sobre las cuestiones relativas a la extinción del contrato .....	560
5. Comparación entre la cláusula compromisoria y la derogación convencional de la competencia por razón del territorio .....	561

### APENDICE

CARTA A MIS HIJOS.....	565
------------------------	-----

---

INDICE ALFABETICO DE MATERIAS DE LA OBRA .....	573
--	-----

---