

ÍNDICE GENERAL

Capítulo 11

Apelación y segunda instancia

1.	El recurso de apelación en el marco de los medios impugnativos	5
2.	Principios que rigen los medios de impugnación	6
	a) Principio de libre impugnación. Limitaciones y correcciones a la regla	7
	b) Principio de legalidad	10
	b.1) Principio de especificidad	10
	b.2) Principio de canjeabilidad de los medios impugnativos	12
	b.3) Criterio de interpretación. El delicado equilibrio de los principios de legalidad, derecho de defensa, informalismo y dirección del proceso. El adecuado y estricto cumplimiento de los roles legales de los sujetos del proceso	17
	c) Principios de concentración, eventualidad y preclusión	18
	c.1) Principios de concentración y eventualidad.	18
	c.2) Principios de preclusión y convalidación	19
	c.3) El principio de preclusión. Concepto. Formas de preclusión. Aplicación práctica del principio	20
	d) Principio de economía procesal	34
	e) Principio de proporcionalidad	35
3.	Aproximación al concepto del recurso de apelación	38
4.	Elementos subjetivos de la apelación	39
	4.1. Los sujetos litigantes, intervinientes o no en el proceso, y los sujetos alcanzados por la cosa juzgada	39
	a) Necesaria aclaración liminar. La promiscuidad del lenguaje.	39
	b) Las partes	41
	1º) Reseña	41
	2º) Parte simple y parte plural. Los diversos tipos de litisconsorcio	41
	3º) Los Defensores y el Ministerio Público	45
	4º) Los representantes, los sucesores, los sustitutos procesales	46
	c) Los terceros	50

1º) Terceros coadyuvantes o excluyentes y terceros citados coactivamente	50
2º) Terceros ubicados en las categorías del art. 218.3 CGP ..	51
3º) Terceros llamados mediante emplazamiento genérico u otra forma de noticia	51
4º) Terceros con un interés especial: el denunciante en el proceso de insania y el denunciante en el proceso aduanero	52
5º) Algunos sujetos que tienen legitimación para recurrir por su eventual condición de parte en un proceso conexo o por tener un interés específico no necesariamente vinculado con el proceso principal	53
d) Los sujetos afectados por la cosa juzgada u otra decisión judicial	54
1º) Los sujetos mencionados en el art. 218.2 CGP	54
2º) El tercero afectado por la medida cautelar	55
3º) El tercero condenado sin haber sido demandado	55
4º) El tercero afectado por una resolución dictada en un proceso fraudulento	56
4.2. El interés y el agravio	58
a) Concepto de agravio y su vinculación con el interés	58
b) Ubicación del vicio en el fallo. Agravio del vencedor. La apelación de los fundamentos	59
c) Expresión de agravios. El incumplimiento de la carga de la debida fundamentación implica la pérdida de la facultad de impugnar. Los agravios implícitos	62
1º) Cuando no hay escrito de apelación ni apelación	64
2º) Cuando no se fundan los agravios	65
3º) Los agravios implícitos	66
d) Agravio total o parcial	68
1º) Concepto	68
2º) Agravio parcial, cosa juzgada parcial y ejecución parcial	69
e) Agravio actual y agravio eventual	70
f) Adhesión a la apelación	74
1º) Concepto	74
2º) Requisitos de la adhesión	75
3º) Dependencia de la apelación adhesiva de la principal ..	77
5. Elementos objetivos	77
a) Providencias apelables. Resolución jurisdiccional	77
b) Objeto del agravio. Los vicios o defectos que constituyen el agravio	80
1º) Errores de hecho y de Derecho. Dificultad de su distinción y su relativa importancia en el recurso de apelación	80
2º) Errores de Derecho: <i>in iudicando</i> e <i>in procedendo</i>	81
3º) Errores <i>in iudicando</i>	82

4º) Errores <i>in procedendo</i> : errores en la aplicación de la norma de Derecho en cuanto a la forma	88
5º) La convalidación. Efectos en la pérdida del recurso	89
6º) Los errores relativos a la prueba	91
6. Requisitos de tiempo, forma y lugar	94
7. Los efectos del recurso de apelación	96
7.1. Introducción	96
a) Planteo general	96
b) Necesidad de la reforma	97
7.2. Efecto devolutivo	99
a) Concepto	99
b) Alcance del efecto devolutivo	100
7.3. Efecto suspensivo	101
a) Concepto	101
b) Configuración legal del efecto	102
c) Alcance. Competencia residual del <i>a quo</i>	104
7.4. Efecto no suspensivo	106
a) Concepto	106
b) Configuración y trámite	107
c) Facultades del tribunal <i>ad quem</i>	109
7.5. Efecto diferido	111
a) Concepto	111
b) Fundamento del instituto	112
c) Trámite	113
d) Alcance. Independencia	113
7.6. Providencia compleja que daría lugar a la concesión de la apelación con varios efectos	117
8. Procedimiento del recurso de apelación	120
8.1. Fase ante el tribunal <i>a quo</i> del recurso de apelación contra sentencias definitivas	120
a) Competencia	120
b) Interposición. Plazo. Escrito fundado	121
c) Ofrecimiento de prueba	122
d) Sustanciación del recurso. La adhesión a la apelación	122
e) Control de admisibilidad del recurso. Potestades del órgano <i>a quo</i> . Alcance de su competencia, franqueo de la alzada y posibilidad de revisión de lo resuelto. Recurso de los litigantes ..	124
f) Actuación de los litigantes cuando el órgano <i>a quo</i> continúa interviniendo	128
8.2. Fase ante el tribunal <i>a quo</i> del recurso de apelación de sentencias interlocutorias. Particularidades	128
8.3. Fase ante el tribunal superior	130
a) Recepción del expediente y control básico. El estudio de los autos	130

b)	El Acuerdo en los órganos colegiados: decisión anticipada, convocatoria a audiencia, discordia	130
9.	El objeto de la alzada. Poderes-deberes del tribunal <i>ad quem</i>	131
9.1.	Sobre las diversas cuestiones que componen el objeto de la alzada	131
a)	Planteo general	131
b)	Medidas indispensables y controles básicos. La competencia. La eventual recusación. Régimen de notificaciones	134
1°)	La restricción de la notificación a domicilio en la segunda instancia	134
2°)	El relevo de la incompetencia. Calificación liminar y provisoria. Límite temporal para relevar la incompetencia del tribunal colegiado	134
3°)	El incidente de recusación	137
4°)	Las medidas indispensables	138
9.2.	El reexamen de admisibilidad	139
a)	Los poderes-deberes del órgano <i>ad quem</i>	139
b)	El error de los interesados	141
9.3.	Relevamiento de las nulidades en segunda instancia. La declaración de nulidad absoluta. El control de regularidad formal del proceso	142
a)	Marco normativo	142
b)	El control de oficio de la regularidad formal del proceso	144
c)	Ejemplos de declaración de nulidad absoluta	144
1°)	Por haber suspendido el ejercicio de la jurisdicción, sin causa legal habilitante, ni pedido de parte	144
2°)	Por haber delegado un acto propio de la función jurisdiccional	145
3°)	Por haberse emplazado a persona fallecida. Extensión de la nulidad que no alcanza a los sucesores demandados originariamente	145
4°)	Por vulneración del derecho de defensa: no se consideró la contestación de la demanda-acusación efectuada por un codemandado en el proceso aduanero. Extensión de la nulidad	147
9.4.	El relevo de la ausencia de un presupuesto procesal, de un proceso previo o prejudicial o de la insubsistencia de las condiciones de la acción	148
a)	Marco normativo y rasgos comunes de las situaciones	148
b)	Nulidad por ausencia de un presupuesto procesal: la existencia de cosa juzgada. Su relevo en la segunda instancia pese a la inapelabilidad de la providencia que dio origen a la alzada	149
c)	Falta de pronunciamiento por desaparición del objeto	153
d)	La caducidad de la medida cautelar no deja sin objeto la alzada relativa a la imposición de la cautela	153

9.5. El objeto de la segunda instancia. Primera aproximación: su coincidencia con el objeto de la primera instancia. Los puntos omitidos en la sentencia apelada. Los agravios. Los principios de <i>tantum devolutum</i> , <i>quantum appellatum</i> y de <i>non reformatio in peius</i> . . .	155
a) El objeto de la segunda instancia no puede exceder el de la primera instancia. El tribunal <i>ad quem</i> debe pronunciarse sobre los puntos omitidos en la sentencia apelada	155
b) Los agravios. Los principios <i>tantum devolutum</i> , <i>quantum appellatum</i> y de <i>non reformatio in peius</i>	159
9.6. Poder-deber de pronunciarse sobre intereses, daños y perjuicios y otras cuestiones derivadas de hechos posteriores a la sentencia de primera instancia. Hechos nuevos	162
9.7. La utilización del art. 216 CGP para reformar decisiones adoptadas por sentencias interlocutorias firmes	169
9.8. La decisión de mérito común y corriente: cuando se revoca, confirma o se reforma total o parcialmente la sentencia de primera instancia	170
9.9. Potestad de pronunciarse sobre el mérito del asunto, aunque el fallo apelado no se hubiese pronunciado al invocar razones excluyentes. El reenvío	173
9.10. La declaración de cuestiones de mérito de carácter preceptivo preteridas en la primera instancia	176
9.11. Prueba en segunda instancia. Los distintos supuestos	176
a) Prueba solicitada por las partes: oportunidad, medios, calificación de admisibilidad, recursos	176
b) La prueba que el tribunal dispone de oficio o que diligencia en los casos de haberse dispuesto diligencias para mejor proveer en primera instancia o cuando revoca una decisión de primer grado o cuando dispone prueba sobre un hecho nuevo o cuando requiere o recaba prueba sobre las condiciones de admisibilidad de una prueba documental de fecha anterior a la conclusión de la causa	179
1º) Iniciativa probatoria común (arts. 24 num. 4) y 5), 25 y 344 CGP) y diligencias para mejor proveer (arts. 193 y 194). Deslinde	179
2º) Prueba en segunda instancia en función de la iniciativa probatoria propia de todo órgano judicial	180
3º) Prueba dispuesta en segunda instancia al tenor del art. 193.2 inc. 3	182
4º) Pruebas que se diligencian por el tribunal <i>ad quem</i> al revocar una decisión adoptada con efecto diferido al no proceder el reenvío. Algunos correctivos para limitar la extensión de la nulidad	183
5º) Prueba sobre los hechos nuevos alegados en segunda instancia	187

6°) Prueba que el tribunal requiere o recaba para probar la ausencia de conocimiento de la existencia del documento de fecha anterior.	187
9.12. Los recursos contra la sentencia del tribunal de segunda instancia	188
9.13. La potestad cautelar del órgano <i>ad quem</i>	190
a) Noción sobre el poder cautelar genérico	190
b) Reseña de los órganos judiciales superiores que están habilitados a dictar medidas cautelares en procesos especiales . . .	193
c) Medidas cautelares adoptadas cuando el proceso se halla en etapa de apelación	194
c.1. Marco regulatorio. Fin, alcance y objetivo de la adopción de medidas en segunda instancia	194
c.2. Necesario deslinde de competencias. Principios y criterios aplicables	195
c.3. Los efectos de la apelación y sus consecuencias para la determinación de la competencia	196
d) Medidas cautelares adoptadas cuando el proceso se halla en etapa de casación	201
e) Contenido del poder cautelar en segunda instancia o en etapa de casación. Tipos de medidas que pueden adoptarse	202
f) Modificaciones en el procedimiento. Cómputo de la caducidad. Imposibilidad de reproposición de la medida que caducó si no se acredita la modificación de las circunstancias. Régimen recursivo. Trámite de las medidas provisionales	204
g) Potestades de los órganos judiciales para la adopción, modificación, sustitución y cese de la medida cautelar	206
h) Control de oficio de los presupuestos. Los órganos de segunda instancia también gozan de este poder. Principios dispositivo y de congruencia en el ámbito cautelar	207
i) Contenido de la medida. Control de la idoneidad, oportunidad y proporcionalidad de la medida	208
j) Potestad de disponer la modificación, sustitución y cese de la medida	209
k) Institutos particulares que efectivizan el poder cautelar genérico. Su conexión con el acceso a la Justicia y con el principio de tutela efectiva	210
k.1. El criterio de la jurisdicción más próxima. La competencia de urgencia. La cooperación judicial internacional en materia cautelar	210
k.2. No existe nulidad de la cautela dictada por un órgano incompetente	212

Capítulo 12

Otros recursos y otros medios impugnativos

1.	Objetivo de este abordaje. Enumeración descriptiva	213
2.	Aclaración y ampliación	218
3.	Reposición	219
	a) Clarificaciones en el trámite	219
	b) Revalorización de la reposición	219
4.	Casación	220
5.	Revisión	223
	a) Amplificación de las causales	223
	b) Plazos	223
6.	Recurso de queja	223
7.	Incidentes	226
	a) Normas generales	226
	b) El incidente en audiencia	227
	c) El incidente fuera de audiencia	227
	c.1) La estructura. Las modificaciones en el tracto y en las consecuencias de la incomparecencia a la audiencia	227
	c.2) El régimen recursivo	230
	c.3) Los gastos causídicos	230
	7.4. Incidentes nominados	231
	a) Recusación	231
	b) Rendición de cuentas	232
	7.5. El incidente de liquidación de sentencia de condena al pago de una suma ilícida	232
a)	La necesaria interpretación de los fallos dictados	232
	b) Naturaleza del proceso liquidatorio. Su distinción con el proceso de ejecución	233
	c) Significación de la remisión del art. 378 al Capítulo II del Título III de este Libro	234
	d) Necesidad del proceso liquidatorio: solo cuando existe insuficiencia probatoria del <i>quantum debeatur</i>	235
	e) Objeto del proceso liquidatorio	236
	f) Objeto de la prueba en el proceso de liquidación. La prueba del <i>an debeatur</i>	238
	g) No existe afectación de la cosa juzgada en caso de ausencia de condena	240
	h) Procedimiento	243
	1º) Los actos de proposición del proceso incidental. La carga de la afirmación. La carga de la contradicción. Los efectos de la incontestación de la demanda liquidatoria	243
	2º) El trámite incidental. La audiencia. La incomparecencia de las partes	245

3º) Valoración de la prueba. Las bases de la sentencia liquidatoria. Valoración de la conducta endoprosesal de los litigantes	246
4º) La sentencia de liquidación	248
5º) Los medios de impugnación: reposición, apelación y casación	248
6º) Los gastos causídicos	251
7º) La ejecución parcial	253

Capítulo 13

La etapa de ejecución. La ejecución parcial de la sentencia

.....	255
-------	-----