

NICETO ALCALÁ-ZAMORA Y CASTILLO

ESTUDIOS DE TEORÍA
GENERAL E HISTORIA
DEL PROCESO
(1945-1972)

TOMO II: NÚMEROS 12-30



UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO

**ESTUDIOS DE TEORÍA GENERAL
E
HISTORIA DEL PROCESO**

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

Serie G: ESTUDIOS DOCTRINALES, núm. 8

NICETO ALCALÁ-ZAMORA Y CASTILLO

INVESTIGADOR EMÉRITO DE LA U.N.A.M.
PRESIDENTE DEL INSTITUTO INTERNACIONAL DE DERECHO PROCESAL

ESTUDIOS DE TEORÍA GENERAL E HISTORIA DEL PROCESO (1945-1972)

TOMO II: NÚMEROS 12-30



UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO
México, 1992

Primera edición: 1974

Primera reimpresión: 1992

**DR © 1992, Universidad Nacional Autónoma de México
Ciudad Universitaria, México, D. F., C. P. 04510**

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

ISBN 968-36-2301-8 (obra completa)

ISBN 968-36-2304-2 (Tomo II)

Impreso y hecho en México

INDICE DEL TOMO II: NÚMEROS 12 a 30

**II. POLITICA Y ACTIVIDAD PROCESALES. SISTEMAS
DE ENJUICIAMIENTO**

12) PROCESO ORAL Y ABOGACÍA	9
I. INTRODUCCIÓN:	9
<i>A) El tema elegido</i>	9
<i>B) Eficacia curativa atribuible a la oralidad</i>	10
<i>C) Los tres grandes males del enjuiciamiento argentino:</i>	11
<i>a) El sistema vigente para la provisión de los cargos judiciales;</i>	11
<i>b) La pluralidad de códigos procesales;</i>	12
<i>c) La falta de un tribunal nacional de casación</i>	13
II. DESARROLLO:	15
<i>D) Importancia secundaria de la oralidad; ligera información bibliográfica</i>	15
<i>E) Sentidos o manifestaciones de la oralidad en el proceso:</i>	16
<i>a) El principio de oralidad;</i>	16
<i>b) El llamado procedimiento oral:</i>	17
<i>a') Principios que lo integran;</i>	17
<i>b') La reforma de Klein en Austria: causas, realización, caracteres y resultados;</i>	19
<i>c') La oratoria forense</i>	24
III. CONCLUSIONES	25
<i>Addenda et Corrigenda</i>	27

13) <i>LAS COMUNICACIONES POR CORREO, TELÉGRAFO, TELEFONO Y RADIO, EN EL DERECHO PROCESAL COMPARADO.</i>	29
1) <i>Delimitación de propósito</i>	29
2) <i>Planteamiento</i>	32
3) <i>Las comunicaciones procesales por correo (inclusive la transmisión de fonopostales)</i>	35
4) <i>Idem por telégrafo</i>	41
5) <i>Idem por teléfono: problemas probatorios</i>	43
6) <i>Idem por radiotelefonía</i>	46
7) <i>Apéndice: posibles repercusiones de la televisión sobre el procedimiento</i>	49
8) <i>Colofón</i>	50
<i>Addenda et Corrigenda</i>	51
14) <i>LOS ACTOS PROCESALES EN LA DOCTRINA DE GOLDSCHMIDT</i>	53
A) <i>Introducción</i>	53
B) <i>Examen, en líneas generales, de la clasificación goldschmidtiana:</i>	55
a) <i>Objeciones a su distribución subjetiva;</i>	56
b) <i>Limitación de panorama;</i>	64
c) <i>Desigualdad en la división</i>	66
C) <i>Actos de parte:</i>	66
a) <i>Cuestión terminológica;</i>	66
b) <i>Actos de obtención (Erwirkungshandlungen);</i>	68
c) <i>Actos de causación (Bewirkungshandlungen)</i>	71
D) <i>Actos judiciales:</i>	72
a) <i>Especificación;</i>	72
b) <i>Resoluciones;</i>	73
c) <i>Fundamentación de los actos procesales</i>	75
E) <i>Notificaciones</i>	77

<i>F) Valoración de los actos procesales</i>	78
<i>G) Palabras finales</i>	79
<i>Addenda et Corrigenda</i>	80
15) PRINCIPIOS TÉCNICOS Y POLÍTICOS DE UNA REFORMA PROCESAL	83
<i>A) Preámbulo</i>	83
<i>B) Principios técnicos</i>	87
<i>C) Principios políticos</i>	101
<i>Addenda et Corrigenda</i>	112
16) PREOCUPACIONES Y DIRECTIVAS FUNDAMENTALES DEL DERECHO PROCESAL CONTEMPORÁNEO	113
<i>A) Propósito y punto de partida</i>	113
<i>B) Preocupaciones y directivas de índole política</i>	115
<i>C) Preocupaciones y directivas de técnica legislativa</i>	129
<i>D) Preocupaciones y directivas de carácter didáctico</i>	130
<i>E) Preocupaciones y directivas de orden doctrinal</i>	132
<i>F) Palabras finales</i>	136
17) CAUSAS Y EFECTOS SOCIALES DEL DERECHO PROCESAL (CIVIL Y PENAL)	139
<i>A) Planteamiento</i>	139
<i>B) El proceso como instrumento de paz social</i>	142
<i>C) El derecho social y la protección procesal de los jurídica o económicamente débiles</i>	145
<i>D) Los inconvenientes sociales del proceso</i>	159
<i>E) Conclusión</i>	161
<i>Addenda et Corrigenda</i>	162

18) <i>LOS PROBLEMAS JURÍDICOS SUSCITADOS POR LA PLANIFICACIÓN ECONÓMICA Y SOCIAL (CON ESPECIAL REFERENCIA A LOS DE INDOLE PROCESAL)</i>	163
A) <i>Planificación y derecho</i>	163
B) <i>Proyecciones sociales y económicas en el área jurídica</i>	170
C) <i>Problemas jurídicos derivados de la planificación económica y social: especial referencia a los de índole procesal</i>	181
19) <i>EXPOSICIÓN, POR UN PROFESOR CONTINENTAL EUROPEO, DE UN CURSO ANGLOAMERICANO SOBRE "EVIDENCIA"</i>	191
A) <i>Justificación del empeño</i>	191
B) <i>Cotejo del "civil law" y del "common law"</i>	192
C) <i>Examen de algunas cuestiones en particular (jurado, elección popular de jueces, legislación judicial relativa al proceso, precedentes)</i>	199
D) <i>Enseñanza del derecho</i>	207
E) <i>Colofón</i>	212
F) <i>Anexo: Programa para un curso sobre "evidencia"</i>	213
<i>Addenda et Corrigenda</i>	216
20) <i>AUTORIDAD Y LIBERTAD EN EL PROCESO CIVIL</i>	217
I) <i>El Autor</i>	217
II) <i>El Libro:</i>	221
a) <i>Capítulo I: El principio dispositivo;</i>	223
b) <i>Capítulo II: Limitaciones tradicionales y ensayos de superación;</i>	228
c) <i>Capítulo III: El juez, director del proceso</i>	236
III) <i>Palabras finales</i>	242
<i>Addenda et Corrigenda</i>	243
21) <i>LIBERALISMO Y AUTORITARISMO EN EL PROCESO</i>	245
A) <i>Realización retrasada de un antiguo propósito</i>	245
B) <i>Alguna reciente literatura sobre el tema</i>	246
C) <i>Criterios de caracterización:</i>	252

a) Enfoque político;	252
b) Planteamiento jurídico;	259
a') Bases determinativas;	261
b') Sinonimia procesal entre "liberal" y "dispositivo", por un lado, y "autoritario" e "inquisitivo", por otro;	264
c') Dialecticidad forense y liberalismo procesal;	278
d') Razonabilidad, y observancia del "debido proceso", como criterios caracterizadores de un enjuiciamiento liberal; ...	279
e') Servicio público judicial y concepción autoritaria del pro- ceso	283
D) <i>¿Pugna o conciliación?</i>	285
<i>Addenda et Corrigenda</i>	290

III. HISTORIA, PENSAMIENTO Y TERMINOLOGÍA PROCESALES

22) EVOLUCIÓN DE LA DOCTRINA PROCESAL	293
A) Introducción	293
B) Periodo primitivo	295
C) Escuela judicialista	296
D) Tendencia de los prácticos	299
E) Procedimentalismo	303
F) Procesalismo científico:	308
a) Procesalismo germánico;	309
b) Procesalismo italiano;	313
c) Procesalismo español;	318
d) Procesalismo iberoamericano	320
<i>Addenda et Corrigenda</i>	326
23) INSTITUCIONES JUDICIALES Y PROCESALES DEL FUERO DE CUENCA	333
A) Introducción:	334
a) Importancia del Fuero;	334

b)	Información previa	335
c)	Finalidad y límites del presente trabajo	340
B)	Exclusión y límites de la jurisdicción:	341
a)	Autodefensa;	341
b)	Inmunidades y derecho de asilo;	344
c)	Situaciones especiales	345
C)	Organización judicial:	346
a)	Indicaciones generales;	346
b)	Juzgador:	347
a')	Juez anual;	347
b')	Alcaldes y jueces fechizos;	350
c')	Jueces superiores y especiales;	351
c)	Auxiliares y cooperadores:	352
a')	Escribano;	352
b')	Andador;	352
c')	Sayón;	353
d')	Corredor;	353
d)	Abogado	354
D)	Desenvolvimiento del proceso:	354
a)	Indicaciones generales:	354
a')	Caracteres distintivos del enjuiciamiento;	354
b')	Repercusiones procesales de la cuantía;	356
c')	Circunstancias de tiempo y lugar;	357
b)	Partes, representación y asistencia;	361
c)	Medidas cautelares:	363
a')	Prendación y prendimiento;	363
b')	Administración de bienes litigiosos;	367
c')	Diferentes clases de fianza (suo pede, otor, sobrelevadores, de salvo);	367

d)	Procedimiento de declaración, hasta llegar a la prueba:	371
	a') Emplazamiento, comparecencia e incomparecencia;	371
	b') Fase polémica y excepciones;	373
e)	Prueba:	374
	a') Generalidades	374
	b') Ordalías:	375
	a'') <i>Riepto</i> :	376
	a''') Relación con el desafío;	376
	b''') Desarrollo;	378
	b'') Hierro candente;	380
	c') Testigos:	381
	a'') Clases, número y cualidades:	381
	a''') Narradores;	382
	b''') Instrumentales;	383
	c''') Fedatarios;	384
	b'') Medidas tendientes a obtener una declaración verídica;	384
	c'') Desarrollo de la prueba;	385
	d') Juramento:	386
	a'') Purgatorio;	386
	b'') Formas especiales;	391
	e') Otros medios de prueba;	392
f)	Sentencia e impugnación:	393
	a') Emisión del fallo;	393
	b') Variantes de la apelación ordinaria;	393
	c') Nulidad por causa de cohecho;	395
	d') Apelación al rey;	395
g)	Juicios y procedimientos especiales;	397
	a') Pleitos entre cristianos y judíos;	397
	b') Otros procedimientos;	398

h) Ejecución:	400
a') Personal;	401
b') Patrimonial;	403
i) Repercusiones pecuniarias del proceso:	404
a') Costas;	404
b') Caloñas	405
E) Palabras finales	411
Addenda et Corrigenda	412
24) ACIERTOS TERMINOLÓGICOS E INSTITUCIONALES DEL DERECHO PROCESAL HISPÁNICO	415
A) Explicación y propósito	415
B) Aciertos terminológicos:	419
a) Redacción;	419
b) Expresividad;	420
c) Precisión técnica	429
C) Aciertos institucionales de carácter orgánico y jurisdiccional: ...	434
a) Jurisdicción y judicatura ordinarias;	434
b) Jurisdicciones especiales;	441
c) Ministerio Público y Abogados del Estado;	446
d) Abogacía libre	449
D) Aciertos institucionales de índole procesal:	451
a) Indicaciones generales;	451
b) Prueba;	455
c) Debate final y sentencia;	458
d) Marcha, detención y fin del proceso;	461
e) Medios impugnativos;	461
f) Ejecución y medidas cautelares;	465
g) Juicios singulares especiales;	466

h) Juicios universales	467
i) Proceso penal	469
E) <i>Conclusión</i>	472
<i>Addenda et Corrigenda</i>	474
25) APORTACIÓN HISPÁNICA A LA DIFUSIÓN DE LA CIENCIA PROCESAL ITALIANA	479
A) <i>Introducción</i>	479
B) <i>Formas de la aportación hispánica:</i>	483
a) Traducciones:	484
a') Primer periodo, hasta la recepción de Chiovenda;	485
b') Segundo periodo, desde la recepción de Chiovenda:	486
a") Libros;	487
b") Artículos de revista;	487
c") Labor traductora de Sentís Melendo;	489
b) Proyección legislativa;	49C
c) Reflejo en la jurisprudencia;	492
d) Prólogos y adiciones a libros traducidos;	493
e) Homenaje de la "Revista de Derecho Procesal" a Chiovenda;. ..	493
f) Trabajos diversos;	494
g) Reseñas bibliográficas;	495
C) <i>Producción española de procesalistas italianos</i>	496
D) <i>Conclusión</i>	497
<i>Addenda et Corrigenda</i>	498
26) MOMENTOS, FIGURAS, PREOCUPACIONES Y TENDENCIAS DEL PROCESALISMO ITALIANO	501
A) <i>Aparición y significado del procesalismo científico</i>	501
B) <i>Procesalismo italiano:</i>	505
a) Estudios de conjunto acerca del mismo;	505

b)	Ascendencia y nacimiento;	508
c)	Lodovico Mortara, elemento de enlace entre la exégesis y el sistema;	511
d)	Giuseppe Chiovenda, fundador y maestro;	512
e)	Discípulos y continuadores de Chiovenda:	521
a')	Calamandrei, Redenti, Liebman;	521
b')	Otros nombres;	528
f)	Francesco Carnelutti, revolucionario genial;	530
g)	Discípulos de Carnelutti;	534
h)	Procesalismo penal;	536
i)	Codificación procesal;	538
j)	Procesalismo colectivo	541
C)	<i>Palabras finales</i>	543
	<i>Addenda et Corrigenda</i>	546
27)	LA INFLUENCIA DE WACH Y DE KLEIN SOBRE CHIOVENDA	547
1)	<i>Justificación</i>	547
2)	<i>Romanismo y germanismo... en la obra de Chiovenda</i>	548
3)	<i>El influjo de Wach</i>	554
4)	<i>El influjo de Klein</i>	561
5)	<i>Conclusión</i>	564
	<i>Addenda et Corrigenda</i>	567

IV. TEMAS DIVERSOS

28)	ENJUICIAMIENTO DE CRÍMENES DE GUERRA	573
A)	<i>Introducción</i>	573
B)	<i>Antecedentes</i>	575
C)	<i>Ojeada bibliográfica</i>	578

<i>D) Análisis de los textos legales:</i>	580
<i>a) Enumeración;</i>	580
<i>b) Técnica legislativa;</i>	582
<i>c) Terminología;</i>	584
<i>d) Inspiración</i>	584
<i>E) Caracteres de la nueva jurisdicción</i>	586
<i>F) Irrecusabilidad del juzgador</i>	592
<i>G) Procedimiento</i>	593
<i>H) Palabras finales y sugerencias de lege ferenda</i>	598
<i>Addenda et Corrigenda</i>	600
29) LEGÍTIMA DEFENSA Y PROCESO	605
<i>A) Disculpa previa</i>	605
<i>B) Enfoque del tema</i>	606
<i>C) Delimitación y orden expositivo</i>	607
<i>D) Legítima defensa sin derivación procesal</i>	608
<i>E) Legítima defensa definida en vía procesal:</i>	610
<i>a) Subsidiaridad penal y procesal de la institución;</i>	611
<i>b) Órgano y momento para la calificación;</i>	611
<i>c) Procesamiento y medidas cautelares;</i>	619
<i>d) Cuestiones atinentes a las partes:</i>	622
<i>a') Responsabilidad penal;</i>	622
<i>b') Responsabilidad civil;</i>	625
<i>e) Problemas probatorios;</i>	625
<i>f) Peculiaridades impugnativas;</i>	631
<i>g) Uso y abuso defensivos de la legítima defensa</i>	633
<i>F) Utilización del proceso como instrumento de real o aparente legítima defensa</i>	634

30) <i>EL MANDATO DE SEGURIDAD BRASILEÑO, VISTO POR UN EXTRANJERO</i>	637
<i>A) Dificultades para cumplir un compromiso ineludible</i>	637
<i>B) Literatura sobre mandato de seguridad, consultable y consultada en México</i>	638
<i>C) Proyección internacional del tema</i>	640
<i>D) Nombre</i>	642
<i>E) Naturaleza:</i>	644
<i>a) Doble configuración, política y jurídica;</i>	644
<i>b) Habeas corpus y mandato de seguridad</i>	647
<i>F) Rama del derecho procesal a que el mandato de seguridad pertenece</i>	649
<i>G) Mandato de seguridad y supremos modos de comprobación jurisdiccional</i>	655
<i>H) Jurisdicción y jurisprudencia en orden al mandato de seguridad.</i>	656
<i>I) Presupuestos constitucionales de la institución</i>	658
<i>J) Extensión del mandato de seguridad</i>	662
<i>K) Cuestiones atinentes a las partes</i>	662
<i>L) Palabras finales</i>	664
<i>SUPLEMENTO FINAL:</i>	667
TOMO I	667
TOMO II	670

Estudios de teoría general e historia del proceso (1945-1972), tomo II, números 12-30, editado por el Instituto de Investigaciones Jurídicas de la UNAM, se terminó de imprimir el día 29 de abril de 1992 en los talleres de IMPRESOS CHÁVEZ, S. A. DE C. V. Se utilizó papel Bond de 70 x 95 de 50 k. en las páginas interiores y cartulina Couché Cubiertas de 169 k. en los forros. La edición consta de 2 000 ejemplares.