RAFAEL HERNÁNDEZ CANELO

TEORÍA GENERAL DEL PROCESO



JURISTA EDITORES

TEORÍA GENERAL DEL PROCESO

Rafael Hernández Canelo

JURISTA EDITORES E.I.R.L.

RAFAEL HERNÁNDEZ CANELO

Doctor en Derecho y Ciencia Política

Ex Magistrado, Profesor Principal de la Facultad de Derecho y Ciencias Políticas de la Universidad Nacional Pedro Ruiz Gallo, Titular de las Cátedras de Teoría General del Proceso, Derecho Procesal Civil, Filosofía del Derecho, Derecho Romano, y Derecho Comparado

TEORÍA GENERAL DEL PROCESO

JURISTA editores

© **TEORÍA GENERAL DEL PROCESO**

© Jurista Editores E.I.R.L, 2020

Editado por:
Jurista Editores E.I.R.L.
Jr. Miguel Aljovín Nº 201 - Lima - Perú.
Teléfono: 4276688 / 4266303 / 4281072
20459059424

Primera Edición - Setiembre 2020
Tiraje: 1000 ejemplares

Diseño y diagramación: *Carlos García*
Diseño de cubierta: *Marco A. Arcos Paredes*

© Derechos de Autor Reservados conforme a Ley
Hecho el Depósito Legal en la Biblioteca
Nacional del Perú: N° 2020-03367

ISBN: 978-612-4366-98-7

Impreso por:
JURISTA EDITORES EIRL
Petit Thouars N° 1207 - Lima - Perú.
Setiembre 2020

ÍNDICE GENERAL

INTRODUCCIÓN 23

PRIMERA PARTE

ASPECTOS GENERALES Y EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL PROCESO

CAPÍTULO I
CONCEPTOS FUNDAMENTALES DEL DERECHO PROCESAL

1. Origen del Proceso 31
2. El Régimen de la Autodefensa 33
3. La Autocomposición 35
4. La Heterocomposición 35
5. La Teoría del Proceso 36
6. Derecho Procesal 37
7. Denominación y Creación del Curso 38
8. Contenido de la Teoría General del Proceso 39
9. Naturaleza del Derecho Procesal 41
10. Objeto Procesal 44
11. Método 45
12. Autonomía. Evolución de las Teorías sobre la Naturaleza Jurídica del Proceso y de la Acción 46
13. Derecho y Proceso 50
14. Derecho Procesal y Derecho Material 52
15. Fin del Proceso 53
16. La Función Jurisdiccional 53

CAPÍTULO II

EL PROCESO EN LAS CIVILIZACIONES DE LA ANTIGÜEDAD

1. Referencias 57
2. El Derecho en Caldea Asiria 58
   2.1. El Código de Hammurabi 58
   2.2. El Código de Asurbanipal 63
3. El Derecho Griego 66
4. El procedimiento Judicial Ateniense: Sus Principios Generales 70
5. El Derecho Egipcio 73
6. Derecho Hebreo. Los Tribunales de Justicia 81
7. El Proceso de Jesús 86

CAPITULO III

LOS PROCEDIMIENTOS EN EL DERECHO ROMANO

1. Interpretación del Derecho Romano 95
2. Magistraturas Republicanas 97
3. Jueces 102
4. Tribunales Colegiados 103
5. Procedimiento Civil Romano 105
   5.1. Reseña Histórica del Procedimiento Civil Romano 105
   5.2. El Procedimiento de las Legis Actiones 108
   5.3. El Procedimiento Formulario 112
   5.4. La Cognitio Extra Ordinem 127
6. El Procedimiento Penal Público Romano 131

CAPÍTULO IV

EL PROCESO GERMANO

1. Generalidades 149
2. Fuentes de Estudio 150
3. Composiciones Judiciales.- La Venganza 152
4. Desarrollo del Proceso 153
5. La Friedlosigkeit 154
6. La prueba en el Proceso Germánico 156
7. La Ley S*álica* 162

CAPÍTULO V

LEGISLACIÓN HISPÁNICA

1. El Fuero Juzgo o el Libro de los Jueces 165
2. La Obra Legislativa de Alfonso X el Sabio (1220-1284) 169
   - 2.1. El Libro de las Leyes o C**ódigo de las** Siete Partidas 170
   - 2.2. Contenido de las Siete Partidas 172
   - 2.3. Extracto de la Tercera Partida: De la Justicia, que es Orden de Juicio para Desembargar los Pleitos 175
3. El Proceso en los Ordenamientos Españoles Posteriores a la Partida III 193
4. La Nueva Recopilación 194
5. La Novísima Recopilación de las Leyes de España 196
6. El C**ódigo** Civil de 1889 198
7. La Ley de Enjuiciamiento Civil de 1881: Antecedentes y Estructura 200
8. Ley de Enjuiciamiento Civil de 2000 203

CAPÍTULO VI

DESARROLLO DEL PROCESO CIVIL EN LA EDAD CONTEMPORÁNEA

1. Nociones Generales 207
2. Legislación Francesa 209
   - 2.1. Le Code Civil Français 209
   - 2.2. Le Code de Procedure Civile de 1806 215
   - 2.3. Le Nouveau Code de Procedure Civil 219
3. Zivilprozessordnung (Z.P.O.) de 1877 (la Ordenanza Procesal Civil Alemana) 220
4. El Código de Procedimiento Civil Italiano de 1865 223
5. El Código Procesal Civil Italiano de 1940 227
6. El Reglamento de Franz Klein de 1895 233

CAPÍTULO VII

DERECHO PROCESAL CANÓNICO

1. Concepto del Derecho Procesal Canónico 237
2. Naturaleza y Fundamento 238
3. El Proceso Canónico 239
4. Caracteres Generales del Proceso Canónico 242
5. Competencia de la Potestad Judicial 245
6. Sujetos de la Potestad Judicial y Tribunales 245
7. Proceso Contencioso Ordinario 246

CAPÍTULO VIII

EL PROCESO INGLÉS

1. Aspectos Generales 253
2. Las Fuentes Creadoras del Derecho Inglés: El Common Law y la Equity 256
3. El Derecho Jurisprudencial 259
4. La Carta Magna 260
5. El Juez Inglés 262
6. Los Tribunales Ordinarios – Tribunales Inferiores 264
7. Los Tribunales Ordinarios – Tribunales Superiores 266
8. Procedimientos Judiciales 270
9. Procedimientos Civiles 271
10. Procedimiento de lo Criminal 277
11. El Derecho Constitucional. El Ordenamiento Político de los Estados Unidos. 281
12. El Poder Legislativo. El Congreso Federal 283
13. La Cámara de Representantes y el Senado 284
14. La Legislación Federal 286
15. El Derecho Penal. Jurisdicción Federal y la Estatal 287
16. Los Delitos y las Penas 288

CAPÍTULO IX

ESCUELAS DEL DERECHO PROCESAL

1. La Escuela Exegética o de los Procedimentalistas 291
2. La Escuela Científica o Sistemática.- Escuela Procesalista Alemana 294
3. Surgimiento de la Ciencia del Derecho 300
4. La Escuela Italiana del Proceso 305
5. La Escuela Española 310
6. La Escuela Iberoamericana 312
7. La Unidad Fundamental del Proceso 332

CAPÍTULO X

SISTEMAS JURÍDICOS Y SISTEMAS PROCESALES

1. Visión General 337
2. Los Sistemas Procesales Contemporáneos 341
   2.1. El Proceso Romano y sus Grandes Ramificaciones 342
   2.2. El Sistema del Common Law 345
   2.3. El Sistema Soviético 346
   2.4. Los Sistemas Orientales 353

2.4.1.Sistema Chino 353
2.4.2.Sistema Hindú 360
2.4.3.Sistema Musulmán 367
3. Visión General del Derecho Procesal Civil Americano 376
4. Sistema Procesal Privatístico 377
5. Sistema Procesal Publicístico 378
6. Diferencia entre los Sistemas Privatístico y Publicístico 379
7. Modelos o Sistemas Procesales Penales 380
7.1. Sistema Acusatorio 380
7.2. Sistema Inquisitivo 381
7.3. Sistema Mixto 382

CAPÍTULO XI

EL PROCESO EN EL DERECHO PERUANO

1. El Proceso en el Perú Prehispánico 385
2. El Proceso en la Colonia 395
3. Estructura del Derecho Indiano 397
3.1. Generación de la Ley para Indias 397
3.2. Características y Vigencia de la Ley de Indias 398
3.3. Las Fuentes Directas del Derecho Indiano 399
3.4. Las Fuentes Indirectas del Derecho Indiano 401
3.5. Orden de Prelación del Derecho de Indias 402
3.6. La Administración de Justicia 402
4. La Fundación del Cabildo en Indias 407
5. Los Alcaldes 408
6. El Proceso Civil en el Perú y en Latinoamérica 409
7. Código de Enjuiciamientos en Materia Civil de 1852 413
8. Código de Procedimientos Civiles de 1912 416
9. Código Procesal Civil de 1993 420
10. Código de Enjuiciamientos en Materia Penal de 1863 425
11. Código de Procedimientos en Materia Criminal de 1920 428
12. Código de Procedimientos Penales de 1940 430
13. Código Procesal Penal de 1991 434
14. Código Procesal Penal del 2004 437

SEGUNDA PARTE

INSTITUCIONES JURÍDICAS PROCESALES

CAPÍTULO I
PRINCIPIOS PROCESALES

I. Aspectos Generales 453
II. Concepto de Principios Procesales 454
III. Funciones de los Principios Procesales 457
IV. Características de los Principios Procesales 457
V. Fines de los Principios de Derecho Procesal 459
VI. Naturaleza Jurídica de los Principios Procesales 459
VII. Principales Principios Procesales 460
1. Principio de Escritura 460
2. Principio de Oralidad 461
3. Principio Dispositivo 462
4. Principio de Iniciativa de Parte 462
5. Principio de Eventualidad 463
6. Principio de Igualdad Procesal de las Partes 464
7. Principio de Gratuidad en el Acceso a la Justicia 464
8. Principio de Exclusividad y Obligatoriedad de la Función Jurisdiccional 465
9. Principio de Independencia de los Órganos Jurisdiccionales 465
10. Principio de Imparcialidad 466
11. Principio de Contradicción o Audiencia Bilateral 467
12. Principio de Publicidad 468
13. Principio de Obligatoriedad de los Procedimientos Establecidos en la Ley 468
14. Principio de la Motivación de las Resoluciones Judiciales 469
15. Principio de la Cosa Juzgada 469
16. Principio de Defensa Privada 470
17. Principio de Congruencia Procesal 471
18. Principio de la Impugnación Privada 472
19. Principio de Dirección Judicial del Proceso 472
20. Principio de Impulso de Oficio 473
21. Principio de Inmediación 473
22. Principio de Concentración 475
23. Principio de Buena Fe y de Lealtad Procesal 476

24. Principio de Probidad 477
25. Principio de Adquisición Procesal 478
26. Principio de Vinculación y Elasticidad 479
27. Principio de Economía Procesal 480
28. Principio de Celeridad Procesal 480
29. Principio de Integración Procesal 480
30. Principio de Preclusión 481
31. Principio del Debido Proceso 481
32. Principio de Saneamiento Procesal 483
33. Principio Inquisitivo 484
34. Principio Acusatorio 484
35. Principio de Doble Instancia 485
36. Principio Iura Novit Curia 485
37. Principio del derecho a la Tutela Jurisdiccional 487
38. Principio de la Valoración de los Medios Probatorios 487

CAPÍTULO II

EL PROCESO COMO INSTRUMENTO DE LA FUNCIÓN JURISDICCIONAL

1. Definición del Derecho Procesal Civil 491
2. Concepto de Proceso 492
3. Concepto de Proceso Civil 494
4. Concepto de Proceso Penal 496
5. Teoría General Unitaria del Derecho Procesal 498
6. Objeto y Fines del Proceso 502
7. Fuentes del Derecho Procesal Civil 506
8. Objeto del Procesal Civil 511
9. Los Motores del Proceso 512
10. Proceso y Procedimiento 514
11. Diferencias entre Proceso y Procedimiento 516
12. Clasificación del Proceso Civil en el Derecho Peruano 518
13. Proceso Civil y Proceso Penal 522

CAPÍTULO III

LA JURISDICCIÓN

1. Nociones Generales 529
2. Definición 530
3. Presupuestos para el Ejercicio de la Jurisdicción 534
4. Características y Elementos de la Jurisdicción 535

5. Poderes que Emanan de la Jurisdicción 538
6. Teorías sobre la Naturaleza Jurídica de la Jurisdicción 540
7. Clasificación de la Jurisdicción 543
8. Relación entre Jurisdicción y Administración 544
9. L**ímites entre la** Jurisdicción y la Administración en la Sentencia Civil 547

CAPÍTULO IV

LA COMPETENCIA

1. Aspectos Históricos de la Jurisdicción y Competencia 553
2. Definiciones de la Competencia 555
3. Jurisdicción y Competencia en la Legislación Peruana 556
4. División y Clases de Competencia 559

CAPÍTULO V

LA ACCIÓN Y LA PRETENSIÓN PROCESAL

1. Historia 569
2. Definiciones del Derecho de Acción 572
3. Naturaleza Jurídica de la Acción 575
4. Elementos del Derecho de Acción 578
5. Condiciones de la Acción 580
6. Clasificación de las Acciones 582
7. La Pretensión Procesal 586

CAPÍTULO VI

PRESUPUESTOS PROCESALES

1. Generalidades 589
2. Presupuestos Procesales 591

CAPÍTULO VII

LA PRUEBA

1. Concepto o Noción Procesal de la Prueba 595
2. Referencia Histórica de la Prueba 600
3. Sistemas de Apreciación Probatoria 608
4. Las Pruebas en el Código de Procedimientos Civiles 609
5. Los Medios Probatorios en el Código Procesal Civil 613
6. El Significado del Valor de la Carga de la Prueba en el Proceso Civil 614
7. La Noción de Prueba Trasciende el Campo del Derecho 615
8. Todo Juicio de Verdad se reduce Lógicamente a un Juicio de Verosimilitud .. 618

TERCERA PARTE

SUJETOS DE LA RELACIÓN JURÍDICO PROCESAL Y ACTOS PROCESALES

CAPÍTULO I
EL JUEZ, EL MINISTERIO PÚBLICO, EL ABOGADO Y PERSONAS AUXILIARES

1. Concepto de Juez 623
2. Caracteres Generales 626
3. Clasificación de los Poderes del Juez 627
4. Las Virtudes del Juez 628
5. Los Deberes del Juez 630
6. El Problema del Conocimiento del Hecho Histórico y la Actividad del Juez .. 633
7. Anatomía del Juez Atosigado 635
8. Organización del Sistema Judicial Peruano 639
9. El Ministerio Público 647
10. Función del Ministerio Público en el Código Procesal Penal 651
11. El Abogado Patrocinador. Historia 654
12. Ejercicio Profesional del Abogado 671
13. Los Auxiliares Jurisdiccionales 675
14. Los Órganos de Auxilio Judicial 675

CAPÍTULO II
LAS PARTES

1. Terminología 677
2. Nociones Generales de las Partes 678
3. Concepto de Parte Procesal 679
4. Parte en Sentido Material y en Sentido Formal Procesal 683
5. Capacidad para ser Parte 687
6. Capacidad para ser Parte en el Proceso 690

CAPÍTULO III
ACTOS PROCESALES Y RECURSOS IMPUGNATIVOS

1. Hechos y Actos Procesales 693
2. Actos Jurídicos Procesales 694
3. Forma de los Actos Procesales 697
4. Resoluciones Judiciales 701

5. La Sentencia 702
6. Aclaración y Corrección de Resoluciones 704
7. Recurso de Apelación 707
8. Recurso de Casación 720
9. Legislaciones que Aceptan el Sistema de la Casación en Forma Originaria (Casación Francesa) 735
10. El Recurso de Casación en el Código Procesal Civil Peruano 738

CAPÍTULO IV

LA COSA JUZGADA

1. Concepto de la Cosa Juzgada 741
2. Fundamentos y Naturaleza de la Cosa Juzgada 742
3. Cosa Juzgada y Proceso 744
4. Cosa Juzgada y Jurisdicción 745
5. Cosa Juzgada Material y Formal 745
6. Cosa Juzgada y Certeza 747
7. La Excepción de Cosa Juzgada 748
8. Importancia de la Cosa Juzgada 751

BIBLIOGRAFÍA 753