

ABREVIATURAS UTILIZADAS ..... 15

**PRIMERA PARTE: LA JURISDICCION**

**CAPITULO I. EL FUNDAMENTO DE LA JURISDICCION**

I. *Autotutela, autocomposición, heterocomposición y proceso* ..... 21

    A) Autotutela ..... 22

    B) Autocomposición ..... 23

    C) Heterocomposición ..... 24

II. *Proceso y Jurisdicción* ..... 25

    A) ¿Relatividad de la Jurisdicción? ..... 26

    B) Concepto ..... 27

III. *La Jurisdicción como poder* ..... 28

IV. *Potestad jurisdiccional y «auctoritas»* ..... 31

    A) La potestad jurisdiccional ..... 31

    B) La auctoritas ..... 33

V. *La legitimación de la actividad judicial* ..... 34

    A) Diversos sistemas ..... 35

        a) Los sistemas de designación ..... 35

            a') Los jueces legos ..... 35

            b') La Justicia popular ..... 37

            c') La designación ministerial ..... 38

        b) La legitimación a través del proceso ..... 39

    B) La legitimación de la actividad judicial a través de la sumisión del Juez a la Ley, y de su independencia ..... 40

**CAPITULO II. LA INDEPENDENCIA DE LA JURISDICCION**

1. La independencia de la Jurisdicción en nuestro Derecho Positivo ..... 43

    A) Frente a los otros poderes del Estado ..... 44

        a) Garantías que impiden posibles injerencias del Ejecutivo en la organización y competencia de los órganos jurisdiccionales ..... 45

        b) Respeto de la Administración al principio de «jerarquía normativa», y control jurisdiccional de los actos y Reglamentos administrativos ..... 46

        c) La sumisión del Juez al Derecho ..... 47

            a') La vinculación del Juez al Derecho ..... 48

            b') Exclusión de otras funciones propiamente no jurisdiccionales: en particular, el «apoliticismo» de la Magistratura ..... 49

    B) Frente a la sociedad y las propias partes ..... 53

        a) Frente a la sociedad ..... 53

            a') De la LOPJ de 1870 a la Constitución de 1978 ..... 53

            b') Régimen jurídico vigente ..... 55

	<u>Págs.</u>
b) Frente a las partes ... ..	57
C) La independencia del Juez frente a sus superiores y al Gobierno: la inamovilidad judicial ... ..	59
2. Límites actuales a la independencia jurisdiccional ... ..	61
A) Obstáculos metajurídicos ... ..	62
a) Sociológicos ... ..	62
b) Ideológicos ... ..	63
c) Políticos ... ..	65
a') Límites políticos excepcionales ... ..	65
b') Límites políticos ordinarios ... ..	67
B) Limitaciones jurídicas a la independencia judicial ... ..	69
a) La responsabilidad disciplinaria ... ..	69
a') La LOPJ de 1870 y sus disposiciones complementarias ... ..	69
b') Régimen actual ... ..	71
b) El sistema de ascensos: la designación ministerial ... ..	74
3. La crisis del modelo bonapartista de la independencia judicial y sus posibles alternativas ... ..	76
A) Distanciamiento de la Jurisdicción frente al Poder Ejecutivo ... ..	77
B) El reforzamiento de la inamovilidad judicial ... ..	81
C) Afianzamiento de la supremacía del órgano jurisdiccional ... ..	82

### CAPITULO III. LA EXCLUSIVIDAD DE LA JURISDICCION

I. <i>Unidad de Jurisdicción</i> ... ..	85
1. Evolución histórica y estado actual ... ..	86
2. La unidad de la Jurisdicción en nuestro Derecho positivo ... ..	88
a) La unidad de la Jurisdicción como resultado de constituir una función soberana ... ..	89
b) La unidad conceptual de la Jurisdicción ... ..	91
c) Clases de Jurisdicciones y Tribunales españoles ... ..	93
a') Jurisdicción ordinaria y especiales ... ..	93
b') Tribunales ordinarios y especializados ... ..	95
c') Tribunales ordinarios y especiales ... ..	96
a'') Los Tribunales consuetudinarios y tradicionales: el Tribunal de las Aguas de la Vega de Valencia ... ..	97
b'') El Tribunal Constitucional ... ..	98
c'') El Tribunal de Cuentas ... ..	100
d') Tribunales de excepción ... ..	102
II. <i>Monopolio de la Jurisdicción</i> ... ..	107
A) En la fase declarativa ... ..	107
B) En la fase de la ejecución ... ..	108

### CAPITULO IV. LAS FUNCIONES DE LA JURISDICCION

I. <i>La creación judicial del Derecho</i> ... ..	112
II. <i>La creación judicial del Derecho en nuestro ordenamiento positivo</i> ...	115
A) Sus distintas manifestaciones ... ..	115
a) Impropios ... ..	115
a') Las OC del TS y la Fiscalía del TS ... ..	115
b') La solución de los conflictos colectivos de «reglamentación o de intereses» ... ..	116

	<u>Págs.</u>
b) Propios ... ..	116
a') La integración de los estándares y de las «cláusulas generales abiertas» ... ..	116
b') Los juicios de equidad ... ..	117
B) La doctrina del TS como principal expresión de la creación judicial del Derecho español ... ..	117
III. <i>Las funciones de la Jurisdicción en nuestro ordenamiento</i> ... ..	121
1. Riesgos y dificultades que entraña el reconducir a la unidad las diversas funciones de la Jurisdicción ... ..	121
2. Diversas funciones de la Jurisdicción ... ..	123
A) Protección de los derechos subjetivos y resolución de las controversias ... ..	123
B) Control jurídico sobre los particulares y Administración ... ..	124
C) Función de complementación del ordenamiento jurídico ... ..	126

## SEGUNDA PARTE: EL DERECHO DE ACCION

1. Introducción ... ..	129
2. Concepto y notas esenciales ... ..	130
A) Es un derecho subjetivo público ... ..	130
B) Es un derecho público de carácter constitucional ... ..	131
C) Su objeto lo constituye el ejercicio de la actividad jurisdiccional ... ..	133
3. Manifestaciones del derecho de acción ... ..	134
A) Procesos civiles ... ..	134
B) Proceso penal ... ..	135
4. Limitaciones al ejercicio de la acción ... ..	139
A) Obstáculos generales ... ..	140
a) La lentitud del proceso ... ..	140
b) Su onerosidad ... ..	143
c) Ineficacia de la ejecución forzosa ... ..	144
B) Especiales ... ..	145
a) Limitaciones profesionales ... ..	145
b) Cauciones ... ..	147
c) «Solve et repete» ... ..	148

## TERCERA PARTE: EL PROCESO

### CAPITULO I. LA NATURALEZA JURIDICA DEL PROCESO

1. Las doctrinas romanistas y nuestras Leyes de Enjuiciamiento ... ..	155
A) El proceso como contrato ... ..	156
B) El proceso como cuasicontrato ... ..	156
C) Las Leyes de Enjuiciamiento ... ..	157
2. Doctrina clásica ... ..	158
A) El proceso como relación jurídica ... ..	159
B) El proceso como situación jurídica ... ..	162
a) Crítica a la teoría de BULOW ... ..	162
b) Concepción empírico-dinámica del proceso ... ..	163
C) Concepciones menores: en especial, el proceso como institución ... ..	166

	<i>Págs.</i>
3. Estado actual de la doctrina contemporánea ... ..	168
A) Doctrinas sociológicas ... ..	168
B) El proceso como relación jurídica aparente ... ..	170
C) Nuestra posición ... ..	171
<b>CAPITULO II. LOS PRINCIPIOS DEL PROCESO</b>	
I. <i>Principios procesales y procedimentales</i> ... ..	177
1. Proceso y formación social ... ..	177
2. Los principios del proceso ... ..	180
2.1. Principios inherentes a la estructura del proceso ... ..	181
A) Contradicción ... ..	181
B) Igualdad ... ..	183
2.2. Principios relativos a la pretensión y al derecho material subyacente: dispositivo y acusatorio ... ..	187
A) Concepto ... ..	187
a) En el proceso civil ... ..	187
a) Poder de disposición sobre el derecho material ... ..	188
b) Poder de disposición sobre la pretensión ... ..	188
c) Vinculación del Tribunal por las pretensiones de las partes ... ..	188
b) En el proceso penal ... ..	188
A) Acusación pública y popular ... ..	190
B) Atribución de la instrucción y del juicio oral a dos órganos distintos ... ..	191
C) Relativa vinculación del Tribunal a los hechos y a las pretensiones de las partes ... ..	191
D) Vigencia en nuestro sistema procesal ... ..	192
a) Ne procedat iudex ex officio (oportunidad-necesidad) ... ..	193
a') Procesos civiles ... ..	193
b') Proceso penal ... ..	194
b) Ne eat iudex ultra petita partium ... ..	201
2.3. Relativos a la formación del material fáctico en el proceso: aportación e investigación ... ..	205
A) Concepto ... ..	205
B) El proceso civil ... ..	206
C) El proceso penal ... ..	209
a) Instrucción ... ..	210
b) Juicio oral ... ..	212
2.4. Relativos a la valoración de la prueba ... ..	213
a) Concepto y fundamento ... ..	214
b) El proceso civil ... ..	215
c) El proceso penal ... ..	218
3. Los principios del procedimiento ... ..	221
3.1. Relativos a la «forma» de los actos procesales: en especial, la oralidad y la escritura ... ..	221
A) Concepto y evolución histórica ... ..	222
B) Nuestro ordenamiento procesal ... ..	223
C) Ventajas e inconvenientes de la oralidad ... ..	225
3.2. Relativos a la relación entre el Tribunal y el material fáctico: intermediación-mediación ... ..	227

	<u>Págs.</u>
A) Concepto .....	227
B) Nuestro Ordenamiento Procesal .....	228
a) Los procesos civiles .....	228
b) El proceso de trabajo .....	229
c) El proceso penal .....	230
C) Efectos indirectos de la intermediación .....	231
3.3. Otros principios procedimentales (concentración, preclusión, publicidad) .....	232
A) Concentración y preclusión .....	233
a) El proceso civil .....	234
b) El proceso penal .....	235
B) Publicidad .....	236

**CAPITULO III. LA FUNCION DEL PROCESO**

1. Tesis metaprosesales .....	239
2. Doctrinas procesales .....	240
A) Tesis parciales .....	240
B) Tesis unitarias .....	241
C) El proceso como función de satisfacción jurídica .....	241

INDICE DE AUTORES .....	247
-------------------------	-----

Facultad de  
 Jurisprudencia  
 Instituto de  
 Jurisprudencia

JA y JRA.  
 Z  
 LIC  
 LOPI  
 LOPI  
 LOPI  
 LOPI  
 LOPI

ticia.  
 nales.

LPA  
 LPE  
 LPL  
 LPM  
 LPS  
 LRL  
 LRJA  
 LSA  
 LSP  
 LUC  
 MF

Ley de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa.  
 Ley de Organización y Atribuciones de las Administraciones Públicas.  
 Ley Orgánica del Consejo General del Poder Judicial.  
 Ley Orgánica del Estado.  
 Ley Orgánica del Poder Judicial.  
 Ley de Procedimiento Administrativo.  
 Ley de Patrimonio del Estado.  
 Ley de Procedimiento Laboral.  
 Ley de Principios del Movimiento Nacional.  
 Ley de Peligrosidad Social.  
 Ley de Régimen Local.  
 Ley de Régimen Jurídico de las Administraciones del Estado.  
 Ley de Régimen Jurídico de las Sociedades Anónimas.  
 Ley de Suspensión de Pagos.  
 Ley Orgánica del Tribunal Constitucional.  
 Ministerio Fiscal.