

Prólogo	15
Agradecimientos	19
Tabla de abreviaturas	23
Introducción	25

Capítulo I

**LA NULIDAD PROCESAL. ESTADO DE LA INSTITUCIÓN
EN LA DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA ACTUAL**

Sección primera: Elaboraciones dogmáticas sobre la nulidad procesal

1. El origen de la nulidad procesal en nuestra legislación	31
1.1. La nulidad procesal regulada a través de los medios de impugnación	33
1.2. La nulidad procesal regulada a través de los incidentes	39
2. Síntesis normativa de nuestro sistema anulatorio	43
3. Breve referencia a la ineficacia jurídica de los actos procesales	44
4. Síntesis del estado actual de la nulidad en el proceso civil	50
5. Naturaleza jurídica de la nulidad	54
6. La teoría intrínseca	56
6.1. El contexto histórico de la aceptación de la nulidad intrínseca en nuestro sistema de enjuiciamiento civil	59
6.2. La dificultad de establecer cuáles son los requisitos de los actos procesales y su incidencia para declarar la nulidad procesal	64
6.3. La incoherencia entre la elaboración dogmática y su aplicación práctica..	68
6.4. La teoría intrínseca carece de límites que obstaculicen o limiten la declaración de ineficacia	71
7. La teoría extrínseca	73
7.1. Las consecuencias generadas por el acto irregular determinan la aplicación de la nulidad	80
7.2. La diferencia o separación entre la invalidez y la ineficacia	85
7.3. La nulidad constituye un juicio de valor de las consecuencias generadas por el acto irregular	90
7.4. La nulidad procesal constituye una técnica instrumental	94
7.5. La hipótesis extrínseca produce un desplazamiento hacia los bienes jurídicos que la nulidad procesal pretende resguardar	100

Sección segunda: Fundamentos del régimen anulatorio en el proceso civil

8. Los fundamentos de las diversas categorías jurídicas de ineficacias	105
8.1. La ausencia de requisitos esenciales del acto	105
8.2. La indisponibilidad de la norma infringida	110
8.3. La identificación de las categorías de ineficacia jurídica de acuerdo con los efectos que producen	116
9. Los inconvenientes que presentan las distinciones anteriores para identificar las diversas especies de ineficacia jurídicas	119

9.1. La inadecuación de los actos procesales a la norma que lo regula no es causa de la nulidad procesal.....	121
9.2. Los presupuestos procesales y su relación con la invalidez procesal.....	123
9.2.1. Presupuestos procesales relativos al órgano jurisdiccional y su incidencia en la invalidez del proceso.....	126
9.2.2. Presupuestos procesales relativos a las partes y su incidencia en la invalidez del proceso.....	129
9.2.3. Presupuestos procesales relativos al procedimiento y su incidencia en la invalidez del proceso.....	131
9.2.4. Conclusión: la falta de un presupuesto procesal puede generar diversas hipótesis de invalidez del proceso.....	134
9.3. La peculiaridad de los actos procesales.....	135
9.3.1. La aptitud del sujeto en relación con el origen del acto procesal ...	137
9.3.2. La manifestación de voluntad, sus posibles vicios y los efectos que generan los actos procesales.....	140
9.3.3. El objeto y la causa de los actos procesales y su incidencia en la invalidez procesal.....	144
9.3.3.1. El objeto del acto jurídico procesal.....	144
9.3.3.2. La causa del acto jurídico procesal.....	146
9.3.3.3. Los problemas que generan la falta de objeto o de causa del acto jurídico procesal.....	149
10. Algunas consideraciones teóricas para construir un régimen anulatorio.....	151
10.1. La manera de hacer efectiva la invalidez. El régimen de ineficacia.....	152
10.2. El efecto de cosa juzgada.....	155
10.3. La instrumentalidad del proceso y de los actos procesales como criterio para valorar la nulidad procesal.....	162
10.4. La diferenciación entre actos del juez y de las partes. La delimitación entre nulidad e inadmisibilidad.....	165
10.5. El especial régimen de conservación de los actos procesales.....	171
11. El concepto de nulidad procesal.....	174

Capítulo II

LA NULIDAD PROCESAL EN EL CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO CIVIL

Sección primera: La nulidad procesal y sus diferencias con otras ineficacias procesales

1. La nulidad como institución perteneciente al derecho en general.....	177
2. Divergencias entre la nulidad procesal y la nulidad civil.....	179
2.1. Introducción.....	179
2.2. Diferente reglamentación.....	181
2.3. Los diferentes elementos a partir de los cuales se construye la nulidad civil y procesal.....	182
2.4. El efecto de cosa juzgada.....	183
2.5. La historia fidedigna del establecimiento del Código Civil permite sostener el diferente ámbito de aplicación de las nulidades civil y procesal.....	189
2.6. La diferente legitimación para impetrarlas.....	192
2.7. Los límites temporales para implostrar la declaración de nulidad.....	193

2.8. Las diversas vías o remedios para obtener la declaración de ineficacia	194
2.9. Posibilidad de convalidación	196
2.10. El problema de ciertos actos que revisten doble carácter	197
3. Divergencias entre la nulidad procesal y la nulidad procesal de derecho público	202
3.1. Introducción	202
3.2. Ámbito de aplicación de la nulidad procesal de derecho público	206
3.3. La función judicial como actividad de auctoritas y no de potestas	211
3.4. La infracción de los principios de legalidad e inavocabilidad	214
3.5. La historia fidedigna del establecimiento del Código de Procedimiento Civil	218
3.6. La transgresión de la cosa juzgada	220
3.7. La transgresión de los límites del sistema anulatorio que impiden declarar la nulidad	227
3.8. La nulidad procesal de derecho público, en el evento que fuese aplicable a los actos jurisdiccionales, no podría operar <i>ipso iure</i>	229
3.9. Algunas consideraciones de carácter práctico que impiden aplicar la nulidad de derecho público al acto jurisdiccional	234
4. La inexistencia y la nulidad procesal	236
4.1. Introducción	236
4.2. Naturaleza jurídica de la inexistencia	239
4.3. Una hipótesis que se suele discutir: La falta de emplazamiento	250
4.4. Diferencias que presenta la inexistencia con la nulidad procesal	254
4.4.1. En cuanto a las causas que las originan	254
4.4.2. En cuanto a la necesidad de declaración judicial	255
4.4.3. En cuanto a la producción y eliminación de los efectos ocasionados por el acto	256
4.4.4. En cuanto a la posibilidad de convalidación e invalidación	256
5. La preclusión y la nulidad procesal	257
5.1. Consideraciones generales sobre la preclusión en nuestro sistema procesal civil	257
5.2. Las divergencias entre la preclusión y la nulidad procesal	261
5.3. El tiempo de los actos procesales como criterio que incide indirectamente en la determinación de la nulidad procesal	263
Sección segunda: la irregularidad de la actividad procesal	
6. La irregularidad en las actuaciones procesales	267
6.1. La irregularidad o defectuosidad del acto como punto de partida de la nulidad	268
6.2. El distinto tratamiento de las irregularidades procesales	269
6.3. Los actos que emanan del órgano jurisdiccional	270
6.4. Los actos que tienen su origen en las partes	275
6.4.1. Los diversos significados de la inadmisibilidad en el Código de Procedimiento Civil	276
6.4.1.1. La inadmisibilidad como sanción transitoria, con posibilidad de subsanar el acto inadmitido, contra los actos de iniciación del proceso que infringen requisitos formales	277
6.4.1.2. La inadmisibilidad como sanción permanente, sin posibilidad de subsanar el acto inadmitido, contra actos procesales	

que no observan alguno de los requisitos que dispone el ordenamiento.....	279
6.4.1.3. La inadmisibilidad como sanción destinada a declarar la in- viabilidad de la pretensión o de un recurso.....	283
6.4.2. La inadmisibilidad y los poderes del juez.....	286
6.4.3. Las características de la inadmisibilidad y sus diferencias con la nul- dad procesal.....	288
6.4.3.1. La inadmisión constituye un juicio o calificación de regu- laridad de los actos de las partes o de terceros en sentido técnico.....	289
6.4.3.2. La inadmisibilidad es predicable respecto de todos los actos de postulación y de causación que emanen de las partes y de terceros en sentido técnico.....	290
6.4.3.3. La calificación de admisibilidad-inadmisibilidad se realiza antes que el acto de parte o de terceros técnicos produzca efectos en el proceso.....	292
6.4.3.4. La declaración de inadmisibilidad impide que el acto pro- cesal produzca sus efectos.....	293
6.4.3.5. Los defectos que motivan la inadmisión de un acto pueden ser subsanables e insubsanables dependiendo de la función que el ordenamiento jurídico asigna a la inadmisibilidad... ..	294
6.4.3.6. Las hipótesis de inadmisibilidad responden a causales varia- das y funciones heterogéneas.....	294
6.4.3.7. Diferencias entre la inadmisibilidad y la nulidad procesal ..	295
6.5. Las irregularidades formales y de contenido.....	296

Sección tercera: las hipótesis de nulidad en el Código de Procedimiento Civil

7. El principio de especificidad en nuestra legislación procesal civil.....	303
7.1. La especificidad en sentido restringido.....	308
7.2. La especificidad en sentido amplio.....	310
7.3. La especificidad en el Código de Procedimiento Civil. Concurrencia de causales de nulidad específicas y genéricas.....	311
8. Las nulidades específicas en el Código de Procedimiento Civil.....	315
8.1. Incidente especial de rescisión de lo obrado por fuerza mayor (art 79 CPC).....	316
8.2. Incidente especial de rescisión de lo obrado por falta de emplazamiento (art. 80 CPC).....	319
8.3. Las hipótesis del recurso de casación en la forma.....	326
8.3.1. Controlar la observancia de ciertos presupuestos procesales relati- vos al órgano jurisdiccional (art. 768 N° 1, 2 y 3 CPC) y al procedi- miento (art. 768 N° 9 en relación con los arts. 795 N° 1 y 800 N° 1 CPC).....	327
8.3.2. Resguardar los derechos y garantías de las partes que se consideran esenciales durante la tramitación del proceso (art. 768 N° 9 en relación con los arts. 795 N° 2 al 7 y 800 N° 2 al 5 CPC).....	330
8.3.3. Controlar la observancia del principio de congruencia procesal y las normas reguladoras de las sentencias (art. 768 N° 4, 5 y 7 CPC).....	333
8.3.4. Controlar la infracción a la cosa juzgada (art. 768 N° 6 CPC).....	334

8.3.5. Controlar la dictación de una sentencia una vez que ha terminado anormalmente el proceso (art. 768 N° 8)	335
8.4. La hipótesis del recurso de casación en el fondo	336
8.4.1. Los errores <i>in procedendo e in iudicando</i>	336
8.4.2. El motivo genérico que permite fundar el recurso de casación en el fondo en materia civil	337
8.4.3. La infracción de ley procesal como causal del recurso de casación en el fondo	341
8.4.4. Los fines del recurso de casación en el fondo	346
8.5. Las hipótesis de la acción de revisión	351
8.5.1. Si se ha fundado en documentos declarados falsos por sentencia ejecutoria, dictada con posterioridad a la sentencia que se trata de rever	353
8.5.2. Si pronunciada en virtud de pruebas de testigos, han sido éstos condenados por falso testimonio dado especialmente en las declaraciones que sirvieron de único fundamento a la sentencia	355
8.5.3. Si la sentencia firme se ha ganado injustamente en virtud de cohecho, violencia u otra maquinación fraudulenta, cuya existencia haya sido declarada por sentencia de término	356
8.5.4. Si se ha pronunciado contra otra pasada en autoridad de cosa juzgada y que no se alegó en el juicio en que la sentencia firme recayó	358
Sección cuarta: La valoración de las consecuencias producidas por el vicio en las diversas hipótesis de nulidad	
9. La valoración de las consecuencias de la irregularidad en los casos de nulidad específica	360
9.1. Valoración de las consecuencias de la irregularidad en el incidente de nulidad por fuerza mayor (art. 79 CPC)	362
9.2. Valoración de las consecuencias de la irregularidad en el incidente de nulidad por falta de emplazamiento (art. 80 CPC)	363
9.3. Valoración de las consecuencias de la irregularidad en las hipótesis del recurso de casación en la forma	365
9.3.1. La existencia de un perjuicio reparable sólo con la invalidación de la sentencia y de su influencia en lo dispositivo de la misma	366
9.3.2. Críticas al sistema de calificación de las exigencias establecidas por el ordenamiento para efectos de acoger el recurso de casación en la forma	369
9.4. Valoración de las consecuencias de los actos ilícitos o fraudulentos en las hipótesis de la acción de revisión en materia civil	377
9.4.1. Naturaleza de la acción de revisión	380
9.4.2. Tratamiento procesal de la acción de revisión en relación a los efectos que origina su estimación	383
9.4.3. La acción de revisión es autónoma respecto de la nulidad procesal	384
10. Las nulidades genéricas como reglas de clausura del sistema anulatorio	389
10.1. El incidente de nulidad general (art. 83 CPC)	390
10.2. La cláusula general de nulidad de oficio (art. 84 inc. 4° CPC)	391
10.2.1. Fundamentos que hacen procedente la apreciación y declaración de nulidad de oficio	392

10.2.2. Los límites objetivos de la nulidad procesal oficial	394
11. La valoración de las consecuencias de la irregularidad en casos de nulidad genérica	400
11.1. El perjuicio o indefensión como criterio general de valoración de los defectos. El denominado principio de trascendencia del perjuicio	401
11.2. Beneficios que implica la regulación de la exigencia de perjuicio como criterio delimitador de la nulidad procesal.....	407
11.2.1. La existencia de perjuicio como criterio delimitador de la nulidad procesal propende a la eliminación los formalismos.....	408
11.2.2. La existencia de perjuicio como criterio delimitador de la nulidad procesal motiva el cumplimiento de las formas procesales	408
11.2.3. La existencia de perjuicio como criterio delimitador de la nulidad procesal fomenta la aplicación del principio de economía procesal.....	409
11.2.4. La existencia de perjuicio como criterio delimitador de la nulidad procesal promueve la conservación de los actos procesales	409
11.2.5. La existencia de perjuicio como criterio delimitador de la nulidad procesal permite explicar el concepto de irregularidad no invalidante.....	410
11.3. Contenido del perjuicio	411
11.3.1. La certidumbre del perjuicio.....	413
11.3.2. La gravedad del perjuicio	415
11.3.3. La relación de causalidad entre la actividad procesal viciada y las consecuencias perjudiciales ciertas y graves	419
11.3.4. La declaración de nulidad procesal debe ser el único medio a través del cual puedan eliminarse las consecuencias perjudiciales ocasionadas a alguno de los litigantes. La nulidad es de <i>ultima ratio</i>	421
Sección quinta: la forma de los actos procesales	
12. La forma de los actos procesales	423
12.1. La función de las formas procesales	425
12.1.1. Constituye una garantía para las partes al asegurarles el respeto de los principios que informan el procedimiento.....	427
12.1.2. Las formas de los actos procesales contribuyen a agilizar y simplificar el proceso.....	429
12.1.3. La forma es la imprescindible garantía contra las corruptelas del órgano y los abusos del poder dispositivo de las partes, por tanto, refrenda el principio de legalidad.....	433
12.2. La interpretación de las formas procesales	433

Capítulo tercero

LOS LÍMITES QUE IMPIDEN LA DECLARACIÓN DE NULIDAD PROCESAL

Sección primera: Consideraciones generales sobre los límites que obstaculizan la declaración de nulidad

1. Introducción.....	439
2. Fundamento de los límites que impiden la declaración de nulidad procesal	440

3. La subsanación y la convalidación como límites que impiden la declaración de nulidad.....	442
--	-----

Sección segunda: la subsanación

4. La subsanación	446
4.1. Función preventiva de la técnica subsanadora	447
4.2. El objeto de la subsanación. Vicios subsanables e insubsanables	449
4.2.1. Los actos omitidos	450
4.2.2. Actos ejecutados por las partes fuera de la oportunidad procesal pertinente	451
4.2.3. Los presupuestos procesales	452
4.2.4. El aporte de la jurisprudencia en la determinación de irregularidades subsanables o insubsanables.....	453
4.2.5. ¿La subsanación sólo procede en los casos expresados por la ley o existe una posibilidad general de subsanar otras hipótesis no reguladas en la ley?	456
4.2.6. Subsanación y preclusión.....	457
4.2.6.1. Ejercicio defectuoso de los actos de parte y de terceros	457
4.2.6.2. Ejercicio defectuoso de potestades del tribunal	463
4.3. El acto subsanador de la irregularidad procesal.....	467
4.3.1. Sujeto que realiza el acto subsanador	468
4.3.2. Contenido del acto subsanador.....	468
4.4. El acto que declara la subsanación	473
4.4.1. Actos de parte	473
4.4.2. Actos del tribunal	474
4.5. Oportunidad para subsanar	474
4.6. Efectos de la subsanación	475
4.7. Las hipótesis de subsanación reconocidas en el Código de Procedimiento Civil	480
4.7.1. La ineptitud del libelo	480
4.7.2. La adecuación del procedimiento a la naturaleza de la acción deducida	484
4.7.3. La inobservancia de las reglas sobre postulación procesal	490
4.7.4. La falta de firma en un escrito judicial y en una resolución judicial	494
4.7.4.1. Falta de firma del representante judicial en un escrito judicial.....	497
4.7.4.1.1. La exigencia de la firma en los escritos judiciales y la posibilidad de subsanación	498
4.7.4.1.2. Conclusión	502
4.7.4.2. La falta de firma en el escrito de la parte y la preclusión del acto procesal ejecutado. Efectos de la posterior firma.....	503
4.7.4.3. Falta de firma del juez o del ministro de fe.....	506
4.7.4.3.1. Falta de firma del ministro de fe.....	508
4.7.4.3.2. Falta de firma del juez	517
4.7.5. La falta de capacidad procesal.....	521
4.7.6. Algunos medios de impugnación y su función subsanadora de defectos o irregularidades procesales.....	527
4.7.6.1. La solicitud de aclaración, rectificación o enmienda.....	529

4.7.6.1.1. La aclaración de algunos puntos oscuros o dudosos de la resolución judicial.....	531
4.7.6.1.2. Salvar las omisiones en que incurrió una sentencia.....	533
4.7.6.1.3. Rectificar los errores de copia, de referencia o de cálculos numéricos que aparezcan de manifiesto en la misma sentencia.....	536
4.7.6.2. La solicitud de reposición	537
4.7.6.3. El recurso de apelación	540
Sección tercera: la convalidación	
5. La convalidación	550
5.1. Convalidación expresa y tácita	550
5.2. Convalidación por cumplimiento del fin del acto.....	553
5.3. Convalidación por preclusión.....	558
5.3.1. Convalidación por preclusión de los vicios de nulidad apreciables de oficio.....	562
5.3.2. Convalidación por preclusión de los vicios de nulidad apreciables por las partes.....	565
5.4. Convalidación de los vicios que adolece la actividad procesal por la cosa juzgada.....	568
5.4.1. Las hipótesis de cosa juzgada aparente.....	573
5.4.2. La cosa juzgada fraudulenta	575
Sección cuarta: la buena fe procesal	
6. La buena fe procesal como límite a la declaración de nulidad	577
Capítulo IV	
LA DECLARACIÓN JUDICIAL DE NULIDAD Y SUS EFECTOS	
1. La declaración de nulidad procesal.....	583
1.1. La necesidad de declarar judicialmente la nulidad procesal.....	583
1.2. Naturaleza mixta de la resolución que pronuncia la nulidad.....	588
1.3. Medios a través de los cuales se pronunciará la nulidad procesal.....	590
2. Efectos de la declaración de nulidad procesal. La extensión de la nulidad	598
2.1. La nulidad de todo el proceso	601
2.2. La nulidad parcial.....	602
2.3. Conservación de los actos inconexos al nulo.....	604
2.4. Conservación de los actos conexos o dependientes cuyo contenido es invariable	606
Conclusiones	609
Bibliografía.....	619
Índice de sentencias.....	643