

RAÚL NÚÑEZ OJEDA
NICOLÁS CARRASCO DELGADO

DERECHO, PROCESO Y ECONOMIA

**Una introducción al Análisis
económico del Derecho procesal civil**

Prólogo de
Francisco Ramos Méndez

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO
2022

Quedan rigurosamente prohibidas, sin la autorización escrita de los titulares del «Copyright», bajo las sanciones establecidas en las leyes, la reproducción total o parcial de esta obra por cualquier medio o procedimiento, comprendidos la reprografía y el tratamiento informático, y la distribución de ejemplares de ella mediante alquiler o préstamo públicos.

© Raúl Núñez Ojeda y Nicolás Carrasco Delgado
© MARCIAL PONS
EDICIONES JURÍDICAS Y SOCIALES, S. A.
San Sotero, 6 - 28037 MADRID
☎ (91) 304 33 03
www.marcialpons.es
ISBN: 978-84-1381-358-5
Depósito legal: M. 9.496-2022
Diseño de la cubierta: ene estudio gráfico
Fotocomposición: JOSUR TRATAMIENTO DE TEXTOS, S. L.
Impresión: ELECÉ, INDUSTRIA GRÁFICA, S. L.
Polígono El Nogal - Río Tiétar, 24 - 28110 Algete (Madrid)
MADRID, 2022



ÍNDICE

	Pág.
AGRADECIMIENTOS	7
PRÓLOGO. PROYECCIONES ECONÓMICAS DE LA ACCIÓN PROCESAL, LA JURISDICCIÓN Y EL PROCESO	11
CAPÍTULO I. LA ACCIÓN PROCESAL	15
1. EL CONCEPTO DE ACCIÓN EN EL DERECHO PROCESAL.....	15
1.1. Introducción	15
1.2. Dualismo y monismo en el concepto de acción procesal	16
1.3. Algunas posiciones influyentes en la historia del Derecho procesal sobre la acción	19
1.4. Nuestra posición.....	20
2. CONDICIONES DE ADMISIBILIDAD DE LA ACCIÓN	21
3. ELEMENTOS DE LA ACCIÓN.....	23
4. ANÁLISIS ECONÓMICO DEL DERECHO EN RELACIÓN CON LA ACCIÓN	26
4.1. ¿Negociar o ir a juicio?	26
4.1.1. Introducción y marco teórico	26
4.1.2. ¿Bajo qué supuestos las partes estarán dispuestas a negociar o alcanzar un acuerdo?.....	29
4.2. ¿Cuándo una persona racional ejercería su derecho a accionar?	40
4.3. ¿Qué consecuencias genera la decisión de demandar en los costos sociales involucrados en un litigio?.....	44
4.4. ¿Tiene justificación económica el derecho a accionar?.....	51

	Pág.
CAPÍTULO II. EL PROCESO	57
1. INTRODUCCIÓN.....	57
1.1. El proceso como solución institucional al conflicto.....	57
2. CONCEPTO Y FINES DEL PROCESO CIVIL.....	61
3. NATURALEZA JURÍDICA DEL PROCESO.....	66
4. ELEMENTOS DEL PROCESO.....	71
5. CLASIFICACIÓN DE LOS PROCESOS.....	72
6. ESTUDIO DEL ÓRGANO JURISDICCIONAL.....	75
7. EL PROCESO Y SUS COSTOS.....	83
8. OBJETIVOS DEL PROCESO.....	90
8.1. El proceso como un juego.....	90
8.1.1. El proceso como juego único como vía para reducir las divergencias entre las partes.....	94
8.1.1.1. Juego cooperativo finito sin reglas (cooperar o apropiar).....	96
8.1.1.2. Juego procesal único con reglas (juego de reivindicación).....	98
8.1.2. El proceso como juego único como vía de interiorización...	100
CAPÍTULO III. JURISDICCIÓN	109
1. INTRODUCCIÓN.....	109
2. ALGUNOS CONCEPTOS.....	110
3. CARACTERÍSTICAS DE LA JURISDICCIÓN.....	111
4. ¿QUIÉN EJERCE LA JURISDICCIÓN?.....	114
5. IDENTIFICACIÓN DEL ACTO JURISDICCIONAL.....	116
6. EVOLUCIÓN DE CONCEPTO DE JURISDICCIÓN.....	116
6.1. Algunas consideraciones básicas acerca de las diferencias entre el sistema del <i>civil law</i> y <i>common law</i> en el entendimiento de la labor jurisdiccional.....	116
6.2. La tradición positivista de la jurisdicción en el <i>civil law</i>	121
7. LOS MOMENTOS DE LA JURISDICCIÓN.....	129
8. NATURALEZA. LA JURISDICCIÓN ¿ES UN BIEN PÚBLICO O UN BIEN PRIVADO?.....	133
8.1. Ideas generales sobre el entendimiento de la administración de justicia como bien público.....	133
8.2. Argumentos de la tesis privatista para sostener que la administración de justicia no constituye un bien público desde la perspectiva de la oferta.....	134

	Pág.
8.3. Argumentos de la tesis privatista para sostener que la administración de justicia no constituye bienes públicos desde la perspectiva de la demanda.....	135
8.4. Las deficiencias de la tesis privatista desde la perspectiva de la demanda de servicios judiciales	138
8.5. Las deficiencias desde la perspectiva de la demanda de servicios judiciales	142
9. EQUIVALENTES JURISDICCIONALES	144
10. LÍMITES DE LA JURISDICCIÓN	146
11. ÁMBITO DE LA JURISDICCIÓN.....	147
11.1. Jurisdicción no contenciosa o voluntaria	147
11.2. Facultades conexas a la jurisdicción	153
CAPÍTULO IV. DEBIDO PROCESO.....	159
1. INTRODUCCIÓN AL DEBIDO PROCESO CIVIL	159
2. BREVE ANÁLISIS DE LAS GARANTÍAS CONSTITUCIONALES MÁS RELEVANTES EN EL PROCESO CIVIL.....	164
2.1. El derecho de defensa.....	164
2.2. El derecho a un procedimiento oral y público	166
2.3. El derecho a una sentencia motivada	168
2.4. El derecho a un proceso sin dilaciones indebidas	172
2.5. Derecho a los recursos legalmente previstos.....	173
2.6. Un juez independiente e imparcial desde una perspectiva de eficiencia	183
3. DISTINCIÓN ENTRE PRINCIPIOS Y GARANTÍAS. SU APLICACIÓN AL PRINCIPIO DISPOSITIVO Y APORTACIÓN DE PRUEBA.	188
3.1. Planteamiento del problema	188
3.2. Una cuestión de garantía (imparcialidad) y principios (iniciativa probatoria del juez)	195
4. EFICIENCIA PROCESAL Y DEBIDO PROCESO	200
5. IMPARCIALIDAD, TRIBUNALES ACCIDENTALES Y EFICIENCIA.	212
5.1. Oferta final y arbitraje convencional.....	212
5.2. Consideraciones de eficiencia de oferta final	214
5.3. Problemas de imparcialidad	216
BIBLIOGRAFÍA.....	219