LAS APELACIONES Y LOS CRITERIOS ADOPTADOS EN EL RAMO CIVIL

Rosa Mariella Josabeth Rivera Acevedo

Es común que cualquiera de las partes que no está conforme con lo resuelto por un juez de primer grado impugne a través de los medios de defensa que señala la ley y en cuanto a esto es función de las Salas que conocen de las impugnaciones planteadas, interpretar, integrar, aplicar criterios y crear criterios con el objeto de resolver conforme a derecho y cubrir esas situaciones que se dan cuando no es pertinente aplicar cierta norma a una situación concreta, lo que hace necesario un razonamiento lógico y la toma de decisiones para establecer criterios.

Los tribunales que conocen en apelación, deben aplicar los criterios adoptados por la Corte de Constitucionalidad y/o establecer criterios originarios, que resultan avalados cuando queda firme la resolución, con el objeto de unificar los mismos y que sean aplicables a los casos en particular, con situaciones similares.

En relación al tema es posible plasmar en el presente trabajo algunos de los criterios adoptados en situaciones similares y que se dan con cierta frecuencia, como lo es la aplicación del *artículo 13 de la Ley del Organismo Judicial* en los temas de la procedencia o no de la apelación como medio de impugnación. El criterio adoptado es el dictado por la Corte de Constitucionalidad en diversas sentencias, que favorecen la aplicación del citado artículo, es decir que en cuanto a la apelación, los incidentes que se den dentro del proceso son apelables si la ley así lo establece para el proceso principal, de tal manera que la suerte del incidente corre la misma suerte del proceso principal, atendiendo a la primacía de las disposiciones especiales de las leyes que prevalecen

sobre las disposiciones generales. Constantemente el agravio invocado por la parte apelante es que, la ley aplicable es el artículo 140 de la *Ley del Organismo Judicial*.

El criterio adoptado es que los incidentes que se den dentro del proceso son apelables si la ley así lo establece para el proceso principal.

Derivado de lo dispuesto en el artículo citado, es que se ha hecho la diferencia con el incidente que se tramita en cuerda separada, pues cuando es así, entonces si, la resolución es apelable según la disposición ya señalada, en tanto que si se tramita dentro del mismo expediente, lo procedente

para la impugnación de las resoluciones que se den dentro del mismo dependerán del proceso principal del que se trate.

RESOLUCIONES ORIGINARIAS DE LOS TRIBUNALES COLEGIADOS

Susceptibles de pedir reposición. Derivado de un proceso en particular, se ha estimado que lo procedente sería que el juez de primer grado no de trámite al recurso en el caso que el mismo no sea el procedente, pues de lo contrario, da lugar a que sea el tribunal colegiado el que se pronuncie respecto a que no entrará a conocer sobre el recurso. Esa resolución que dicta el tribunal colegiado, es originaria de tal tribunal y por lo tanto es susceptible de reposición a la luz de lo que establece el *artículo 145 de la Ley del Organismo Judicial*. Lo resuelto en ese sentido tiene su argumentación y asidero legal en lo expresado por el ponente de tal resolución (avalado por los demás miembros del tribunal) quien en oposición al argumento que debe interpretarse como "auto

originario" de una Sala de Corte de Apelaciones, aquella resolución que ha sido proferida por dicho órgano en la sustanciación de la segunda instancia y ello no comprende las resoluciones que se refieran al conocimiento de los recursos interpuestos por las partes procesales, el cual literalmente dice: "para resolver el recurso, el tribunal estima necesario precisar si la resolución impugnada mediante Reposición constituye o no auto originario, toda vez que de ello depende el conocimiento del fondo del medio de impugnación objeto de la presente resolución. Para precisar a qué se refiere el concepto de 'autos originarios', debe observarse que la Corte de Constitucionalidad, en sentencia de fecha once de octubre de mil novecientos noventa y tres, dictada en expediente número 321-93, indicó que el recurso de reposición procede contra los autos originarios de los tribunales colegiados, "siendo los que surgen en la tramitación que del proceso lleve a cabo la Sala en segunda instancia, pero motivados, no por el conocimiento en grado, sino por una cuestión o incidente que nace precisamente en la segunda instancia; luego, en *sentencia dictada el dieciséis de marzo de dos mil diez, dentro del expediente número 4694-2009, dijo*"...*Los autos originarios de los tribunales colegiados son las resoluciones que ponen fin a un artículo o a cuestiones que no son de mero trámite planteadas desde su origen en las Salas de la Corte de Apelaciones y con ocasión o motivo de encontrarse el proceso en segunda instancia...*"; y en *sentencia de fecha once de junio de dos mil quince, expediente 5607-2014, la indicada Corte precisa el concepto de auto originario, en los siguientes términos: " Respecto a los autos originarios, Mario Aguirre Godoy, los define como: "aquellos que surgen en la tramitación que del proceso lleve a cabo la Sala en Segunda Instancia, pero motivados no por el conocimiento en grado, sino por una cuestión o incidente que nace precisamente en la Segunda Instancia. Así por ejemplo no puede ser auto originario el que dicta la Sala al conocer en apelación de una resolución, o al resolver un ocurso de hecho; pero sí lo será el que dicte con motivo de excepciones interpuestas en Segunda Instancia".* Atendiendo las anteriores explicaciones, el tribunal concluye que la resolución atacada mediante reposición, es un auto originario en vista de que: **a)** se produjo como consecuencia de que el Juez de primer grado envió en alzada a este tribunal para su conocimiento, el recurso de apelación interpuesto en contra de la resolución de fecha once de noviembre de dos mil quince, pronunciada en primera instancia, siendo esa la razón por la cual se conoció en esta instancia de tal caso; **b)** la resolución pronunciada por esta Sala no se refiere al trámite normal del recurso de apelación, sino surgió por una

consideración de este tribunal vinculado a un examen de procedibilidad respecto a tal recurso."

Se concluye entonces, que el criterio de la Sala es claro en cuanto a este tema y el mismo será el prevalente en tanto no haya orden en contrario.

Un tema más resultó del proceso referido con anterioridad, y es el referente a la apelación que se plantea en contra de la declaratoria sin lugar de la aclaración y/o ampliación, cuando en realidad debe plantearse en contra de la resolución que resuelve el fondo del asunto, sin embargo, puede darse el caso que la aclaración y/o ampliación modifique de manera sustancial la resolución y entonces el afectado se ve en la necesidad de impugnar ambas, aunque la primera en realidad no le cause agravio y sea la segunda la que le ocasiona agravio. Es el criterio que la impugnación debe ser en contra de la primera, ampliada por la segunda y no únicamente de la segunda, aun cuando la primera no ocasione agravio. Es el criterio también que la aclaración o ampliación que se haga de una resolución, no debe alterar de ninguna manera el fondo del asunto, pues de lo contrario habría vicio en el procedimiento y en el derecho de defensa.

JUICIO SUMARIO SOBRE ARRENDAMIENTO Y DESHAUCIO

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 243 del Código Procesal Civil y Mercantil, "solo son apelables los autos que resuelvan las excepciones previas y la sentencia. Para que se conceda el recurso de apelación, el arrendatario apelante debe acompañar a su solicitud el documento que compruebe el pago corriente de los alquileres o haber consignado la renta dentro del juicio." En este tipo de procesos, se debe entender que si es la parte demandante quien plantea la apelación, esta debe ser conocida. Por el contrario, si es el demandado, éste deberá acompañar a su solicitud el documento que compruebe el pago corriente de los alquileres o haber consignado la renta dentro del juicio. Cuando leemos que el capítulo II se refiere a los juicios sobre arrendamiento y desahucio, lógico es también que no se exigirá que se acompañe el documento referido, cuando únicamente se trate del desahucio de una persona o de varias, pero que por cualquier razón no ha convenido en pagar renta.

RESOLUCIONES SUSCEPTIBLES DE SER APELADAS

Para tratar el tema, se considera necesario referirse a la apelación en cada uno de los procesos por separado, pues cada uno tiene su normativa especial respecto del recurso, aun cuando existan normas de carácter general que lo regulan.

El título III del Libro Sexto que se refiere a la impugnación de resoluciones judiciales, establece la procedencia de la apelación y específicamente el artículo 602 del Código Procesal Civil y Mercantil establece: "Salvo disposición en contrario, únicamente son apelables los autos que resuelvan excepciones previas que pongan fin al proceso y las sentencias definitivas dictadas en Primera Instancia, así como los autos que pongan fin a los incidentes que se tramiten en cuerda separada.

Las resoluciones que no sean de mera tramitación dictadas en los asuntos de jurisdicción voluntaria son apelables.

El término para interponer la apelación es de tres días y deberá hacerse por escrito."

Es muy importante lo dispuesto en cuanto al límite de la apelación pues de conformidad con la ley, ésta debe considerarse solo en lo desfavorable al recurrente y que haya sido expresamente impugnado y por lo tanto el tribunal superior no puede enmendar o revocar la resolución en la parte que no es objeto del recurso, salvo que la variación en la parte que comprenda el recurso, requiera necesariamente modificar o revocar otros puntos de la resolución apelada.

El recurso de apelación tiene sus etapas propias, sin embargo, en algunos procesos estas etapas no son las mismas que en los otros y por eso la importancia también de separarlos para la mejor comprensión de la presente guía práctica.

PRUEBAS ANTICIPADAS

En lo referente a la preparación del juicio, pueden las partes pedirse recíprocamente declaración jurada sobre hechos personales conducentes, lo mismo que reconocimiento de documentos privados, sin embargo, de conformidad con la ley el Juez puede también admitir otras pruebas anticipadas, además de las que se mencionan en el apartado de pruebas anticipadas del Código Procesal Civil y Mercantil, si las estima oportunas y conducentes.

La resolución que da trámite a un memorial para diligenciar prueba anticipada, es susceptible de solicitar su revocatoria por parte del interesado, esto por virtud de tratarse de un decreto pues según lo dispuesto en *el artículo 141 de la Ley del Organismo Judicial*, que se refieren a la clasificación de las resoluciones, éstas resoluciones que son de

Es muy importante lo dispuesto en cuanto al límite de la apelación pues, de conformidad con la ley, ésta debe considerarse solo en lo desfavorable al recurrente y que haya sido expresamente impugnado.

mero trámite son decretos y según lo dispuesto en el *artículo 146 de la misma ley* que claramente establece que los decretos son revocables por el tribunal que los dictó; y tanto la solicitud como su tramitación se sujetarán a lo dispuesto por el artículo que antecede, éstos decretos son revocables y por lo tanto obviamente no son susceptibles de ser apelados.

De conformidad con el *artículo 105 del Código Procesal Civil y Mercantil*, el juez podrá admitir otras pruebas anticipadas, además de las que se mencionan en esta sección, si las estima oportunas y conducentes. Las resoluciones del juez en esta materia serán apelables solo en cuanto niegan las medidas solicitadas.

La ley establece que lo que resuelva el juez en cuanto a estas otras pruebas anticipadas que pudieran ser admitidas, si las estima oportunas y conducentes son apelables.

Con esta disposición se estima que en estos casos el recurso de apelación esta limitado a estas resoluciones en cuanto nieguen la medida solicitada, entendiéndose que las otras resoluciones que se den dentro de este proceso no lo son, sino en todo caso, son susceptibles de nulidad y los autos que resuelvan las nulidades son apelables. La nulidad se interpone en base a lo que dispone el *artículo 613 del Código Procesal Civil y Mercantil* y el auto que resuelve la nulidad es apelable según lo dispone el *artículo 615 del mismo código*.

JUICIO ORDINARIO

Las contiendas que no tengan señalada tramitación especial en el Código Procesal Civil y Mercantil, se ventilarán en juicio ordinario (*art. 96*).

La Demanda debe contener con claridad y precisión los hechos en que se funde, las pruebas que van a rendirse, los fundamentos de derecho y la petición. La omisión de los requisitos legales obliga al juez a repeler de oficio las demandas que no contengan estos, expresando los defectos que hayan encontrado.

Contra esta resolución que emita el juez, el medio de impugnación pertinente es el recurso de revocatoria, en atención a la disposición del **artículo 146 de la Ley del Organismo Judicial** que establece la revocatoria de los decretos.

En cuanto a la apelación, la parte conducente del **artículo 602 del Código Procesal Civil y Mercantil**, establece: "Salvo disposición en contrario, únicamente son apelables los autos que resuelvan excepciones previas que pongan fin al proceso y las sentencias definitivas dictadas en primera instancia, así como los autos que pongan fin a los incidentes que se tramitan en cuerda separada. Las resoluciones que no sean de mera tramitación dictadas en los asuntos de jurisdicción voluntaria son apelables..."

La fundamentación de la apelación es lo más importante de este recurso, toda vez que a los jueces no les es dado pronosticar los motivos del reclamo que se tiene que analizar y es que tampoco se puede analizar más allá de lo pedido, debido al límite de la apelación plasmado en el **artículo 603 del Código Procesal Civil y Mercantil** y es por ello que siempre deberá ser la apelación un crítica precisa, concreta, razonada y seria que exprese las inconformidades en lo resuelto, pues los juzgadores no pueden enmendar o revocar la resolución en la parte que no es objeto del recurso.

El momento procesal para la expresión de agravios, en este proceso es permitido apelar sin expresar agravios y en segunda instancia se otorga la oportunidad al apelante para hacerlo.

JUICIO SUMARIO

Se tramitan en juicio sumario los asuntos de arrendamiento y de desocupación; la entrega de bienes muebles que no sean dinero; la rescisión de contratos; la deducción de responsabilidad civil contra funcionarios y empleados públicos; los interdictos y los que por disposición de la ley o por convenio de las partes deban seguirse en esta vía.

En cuanto a las resoluciones que son apelables, salvo disposición en contrario, únicamente son apelables los autos que resuelvan excepciones previas que pongan fin al proceso y las sentencias definitivas dictadas en primera instancia, así como los autos que pongan fin a los incidentes que se tramitan en cuerda separada. Las resoluciones que no sean de mera tramitación dictadas en los asuntos de jurisdicción voluntaria son

La fundamentación de la apelación es lo más importante de este recurso, toda vez que a los jueces no les es dado pronosticar los motivos del reclamo que se tiene que analizar, y es que tampoco se puede analizar más allá de lo pedido.

apelables, pero según disposición del **artículo 235 del Código Procesal Civil y Mercantil**, cualquiera de las partes que interponga apelación de una resolución que no sea la sentencia, incurrirá en el pago de las costas y en una multa de veinticinco quetzales que le impondrá el Tribunal de Segunda Instancia, si se confirma la resolución o se declara improcedente el recurso.

El recurso se interpone en primera instancia y es el juez de primera grado quien debe establecer la procedencia o no del mismo y si el interponente no está conforme con la resolución del juzgador, entonces deberá plantear su queja.

En cuanto a los juicios sobre arrendamiento y desahucio, están las disposiciones especiales en cuanto a la apelación, según lo dispone el **artículo 243 del Código Procesal Civil y Mercantil**, solo son apelables los autos que resuelvan las excepciones

previas y la sentencia. Para que se conceda el recurso de apelación, el arrendatario apelante debe acompañar a su solicitud el documento que compruebe el pago corriente de los alquileres o haber consignado la renta dentro del juicio.

Pero que sucede en el caso en que la pretensión del actor es únicamente el desahucio, porque no se debe renta, porque no se le quiere cobrar renta, o por cualquier otra situación en la que no se esté cobrando la renta. En estos casos, se considera que se puede conceder el recurso de apelación sin necesidad de acompañar los documentos requeridos por la ley o bien, cuando el apelante es la parte actora, no se estima pertinente requerir tal documentación.

PROCESOS DE EJECUCION VIA DE APREMIO

En estos procesos solamente podrá deducirse apelación contra el auto que no admita la vía de apremio y contra el que aprueba la liquidación.

La ley nada dice respecto de la audiencia que señala el tribunal superior, en relación a los procesos en vía de apremio, sin embargo, el apartado especial para los juicios ejecutivos si determina que el tribunal superior señalará día para la vista dentro de un término que no exceda de cinco días. En cuanto a esto, la Corte de Constitucionalidad ha expresado que el momento procesal oportuno para expresar los agravios en los juicios ejecutivos en la vía de apremio, es cuando se plantea la apelación ante el juez de primer grado, toda vez que al elevarse a la Sala jurisdiccional correspondiente, ésta deberá señalar de una vez día y hora para la vista y no se da una oportunidad anterior para expresar agravios, lo que sucede en aras del principio de economía procesal y en virtud de lo dispuesto en el *artículo trescientos treinta y cinco (335) del Código Procesal Civil y Mercantil*. Este proceso solo reconoce la etapa de vista en alzada y allí sólo se podrá alegar respecto de las motivaciones o agravios expresados en el recurso, es decir, cuando en el trámite de la apelación sólo se contemple la posibilidad de conceder la vista, el recurso de apelación debe ser interpuesto con expresión de agravios, para que en la instancia mencionada anteriormente, se produzca la respuesta a los motivos que fundaron la apelación, esto según lo resuelto por la Corte Suprema de Justicia en sentencia de fecha once de octubre del año dos mil once dictada dentro del expediente doscientos ochenta y dos mil once.

JUICIO EJECUTIVO

Según el *artículo trescientos treinta y cuatro (334) del Código Procesal Civil y Mercantil*, en el juicio ejecutivo únicamente el auto en que se deniegue el trámite a la ejecución, la sentencia y el auto que apruebe la liquidación serán apelables.

El *párrafo segundo del citado artículo*, establece claramente que el tribunal superior señalará día para la vista dentro de un término que no exceda de cinco días, pasado el cual resolverá dentro de tres días, so pena de responsabilidad personal.

Lo dispuesto en el citado artículo significa que el momento procesal oportuno para expresar los agravios es cuando se plantea la apelación ante el juez de primer grado, pues al elevarse a la Sala jurisdiccional correspondiente, ésta señala día y hora para la vista y no se da una oportunidad anterior para expresar agravios.

El juzgado de primera instancia normalmente otorga el recurso y lo eleva al tribunal superior aún cuando no se ha expresado agravios en la interposición de la apelación, pero en realidad es el *A quo* quien debería de rechazarlo por no contener expresión de agravios. Esto obliga a que sea el tribunal superior quien emita resolución el cual no se le da trámite en esta instancia al recurso.

En las ejecuciones especiales, de sentencias extranjeras y ejecución colectiva el procedimiento es el mismo.

EL CONCURSO NECESARIO DE ACREEDORES Y LA QUIEBRA

Lo resuelto en estos procesos es susceptible de apelación conforme lo dispuesto en el *artículo seiscientos dos (602) del Código Procesal Civil y Mercantil* en virtud que no existen disposiciones especiales en cuanto a los medios de impugnación.

OTROS MEDIOS DE IMPUGNACION QUE SE CONOCEN EN LAS SALAS DE APELACIONES

- OCURSOS

Una vez resueltos por el tribunal superior no son susceptibles de apelación, sino de reposición según lo estipulado por el *artículo ciento cuarenta y cuatro (144) de la Ley del Organismo Judicial* y conforme el procedimiento establecido en el *artículo ciento cuarenta y cinco (145) siguiente*.

- **RECUSACIONES**

Las Salas de Apelaciones conocen por disposición de la ley de las recusaciones en contra de los jueces de primer grado, según lo que dispone el *artículo ciento veintinueve (129) de la Ley del Organismo Judicial*.

- **IMPEDIMENTO**

El Juez se inhibe de oficio y remite las actuaciones al tribunal superior para que resuelva.

- **EXCUSAS**

El trámite de la excusa esta establecido en el *artículo ciento veintiséis (126) de la Ley del Organismo Judicial*. El juez que tenga causa de excusa lo hará saber a las partes y estas cuando se les notifiquen o dentro de las veinticuatro horas manifestaran por escrito si la aceptan o no. Si las partes no se pronuncian, se tendrá por aceptada y el juez elevará los autos al tribunal superior quien deberá pronunciarse únicamente para designar al Juez que conocerá.

- **ASISTENCIAS**

Cuando el tribunal es competente y le es requerida la asistencia, una vez comprobado que efectivamente no se dio cumplimiento a lo ordenado, se procede a resolver favorablemente y refiriéndose exactamente a los puntos que no se han cumplido y en su caso, como deben cumplirse. En caso de verificar que si hubo cumplimiento de lo ordenado se resolverá en ese sentido.

- **ACCION CONSTITUCIONAL DE AMPARO**

Cuando de conformidad con la ley las Salas son competentes para conocer.

- * Se procede a recibir el expediente y a revisar que el memorial de interposición cumpla con los requisitos que la ley establece.
- * En caso de no cumplir con algún requisito se emite resolución solicitando que se cumpla con lo que se indique (previo).
- * Cumplido lo requerido, se admite para su trámite y se solicitan los antecedentes o informe circunstanciado a la autoridad denunciada, o ambas cosas.
- * Con los antecedentes se califican los presupuestos procesales que establece la ley y se resuelve sobre la procedencia del amparo provisional.
- * Se continúa con el trámite establecido en la ley hasta dictar la sentencia.

- * Las sentencias son apelables ante la Sala y se elevan a donde corresponde.

Sobre la autora

ROSA MARIELLA JOSABETH RIVERA ACEVEDO

Magistrada Vocal I de la Sala Quinta de la Corte de Apelaciones del Ramo Civil y Mercantil del Departamento de Guatemala