

## ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo (La gestión conciliatoria: ciencia de la experiencia y de la paciencia)</i> .....	9
<i>Palabras iniciales</i> .....	13
<i>Prefacio</i> .....	17
<i>Exordio</i> .....	21
<i>El bambú japonés</i> .....	27
<i>Introducción</i> .....	29

### Capítulo I

#### EL DISEÑO DE LA CONCILIACIÓN JUDICIAL Y LA CONCILIACIÓN EXTRAJUDICIAL EN EL PERÚ

1.1. Etimología .....	37
1.2. La conciliación extrajudicial .....	42
1.2.1. Antecedentes históricos .....	42
1.2.2. El diseño de la Ley N° 26872 y sus grandes reformas .....	45
1.2.2.1. Antecedentes .....	45
1.2.2.2. Naturaleza jurídica .....	47

1.2.2.2.1. La conciliación extrajudicial como institución .....	47
1.2.2.2.2. La conciliación extrajudicial como acto jurídico .....	48
1.2.2.3. Principios Rectores .....	50
1.2.2.3.1. Principios éticos .....	50
1.2.2.3.2. Principios procesales .....	51
1.2.2.4. Características .....	52
1.2.3. Panorama de la conciliación extrajudicial obligatoria .....	53
1.2.3.1. Aplicación de la obligatoriedad en el tiempo .....	54
1.2.3.2. Aplicación de la obligatoriedad en el espacio: ámbito territorial restringido .....	55
1.2.3.3. La reforma confusa. El retorno del requisito de admisibilidad al requisito de procedencia y la obligatoria concurrencia para el solicitante e invitado .....	57
1.2.3.4. Conciliación facultativa .....	61
1.2.3.5. Conciliación improcedente .....	65
1.2.3.6. Las materias conciliables en la conciliación extrajudicial .....	73
1.2.3.6.1. Los derechos disponibles .....	74
1.2.3.6.2. Los derechos indisponibles .....	75
1.2.3.6.3. Derecho de familia .....	78
1.2.3.6.3.1. La tenencia .....	78
1.2.3.6.3.2. Interés superior del niño ...	79
1.2.3.6.3.3. Conciliación en las Defensorías Municipales del Niño y Adolescente - DEMUNAS .....	80

1.2.3.6.3.4. La Ley de Conciliación Fiscal en asuntos de derecho de familia .....	81
1.2.3.6.3.5. La Ley N° 29227 y su reglamento .....	82
1.2.3.6.4. Derecho laboral .....	83
1.2.3.6.5. Derecho penal .....	84
1.2.4. El acta de conciliación y su rectificación .....	88
1.3. La conciliación intraprocesal .....	93
1.3.1. Las Leyes Orgánicas del Poder Judicial .....	93
1.3.2. El Código Procesal Civil de 1993 .....	94
1.3.3. El modelo conciliatorio del Código Procesal Civil .....	96
1.3.4. El modelo conciliatorio real .....	96
1.3.5. Algunas técnicas para la conciliación judicial .....	97
1.3.6. El acuerdo de la Sala Plena de la Corte Suprema de fecha 22 de diciembre de 2005 .....	100
1.3.7. La conciliación judicial con las modificatorias introducidas por el Decreto Legislativo N° 1070 .....	102
1.4. Un paralelo entre la conciliación judicial y la conciliación extrajudicial .....	103
1.4.1. Fundamento constitucional y normas reguladoras .....	104
1.4.2. Confidencialidad y publicidad. Valor probatorio .....	105
1.4.3. Carácter personal y conciliación por apoderados .....	108
1.4.4. El lugar de la audiencia .....	109
1.4.5. La fórmula conciliatoria .....	111
1.4.6. El tiempo de preparación de la audiencia .....	112
1.4.7. Las versiones de las partes y la oportunidad de la audiencia .....	113

1.4.8. Materias conciliables .....	114
1.4.9. Limitación y flexibilidad de los acuerdos .....	115
1.4.10. Las suspensiones de las Audiencias .....	116
1.4.11. La oportunidad de la audiencia .....	116
1.4.12. Reflexiones finales .....	123
1.5. La conciliación extrajudicial obligatoria como derecho constitucional y como límite al derecho fundamental a la tutela judicial efectiva .....	123
1.5.1. El derecho fundamental a la tutela judicial efectiva .....	124
1.5.1.1. El Proyecto de Ley N° 1868 .....	124
1.5.1.2. La tutela judicial efectiva en la normatividad .....	125
1.5.2. Constitucionalidad de los medios alternativos de resolución de conflictos .....	129
1.5.2.1. Antecedentes constitucionales .....	129
1.5.2.2. Conciliación y autocomposición .....	130
1.5.2.3. La conciliación es un acto voluntario .....	134
3.4. La conciliación extrajudicial no infringe el artículo 62 de la Constitución .....	135
1.5.3. La conciliación extrajudicial como límite razonable a la tutela judicial efectiva .....	137
1.6. El procedimiento conciliatorio .....	140
<i>Desiderata</i> .....	141

## Capítulo II LA CONCILIACIÓN Y SUS PROBLEMAS DE APLICACIÓN

2.1. Los problemas de aplicación de la conciliación extrajudicial .....	143
2.1.1. Conciliadores extrajudiciales vs. abogados: crónica de un enfrentamiento innecesario .....	143

2.1.2. El carácter personal del acto conciliatorio de las personas naturales: una opción legislativa .....	149
2.1.2.1. Carácter personal del acto conciliatorio .....	149
2.1.2.1.1. Improcedencia de la conciliación mediante apoderados en la Ley N° 26872 .....	153
2.1.2.1.2. Una ejecutoria suprema singular .....	154
2.1.2.1.3. La conciliación extrajudicial mediante apoderados como propuesta .....	159
2.1.2.2. La conciliación por apoderados .....	161
2.1.2.3. La conciliación por apoderados en la reforma de la Ley N° 26872 modificada por el Decreto Legislativo N° 1070 .....	162
2.1.2.4. Algunos otros casos por los que debería flexibilizarse la regla .....	166
2.1.2.4.1. El caso de los ciegos, sordos y mudos .....	166
2.1.2.4.2. El caso de los testafierros .....	167
2.1.3. Las formas de conclusión del procedimiento conciliatorio .....	169
2.1.4. Exigencia o presentación inoficiosa de actas de conciliación .....	172
2.1.4.1. Responsabilidad compartida .....	173
2.1.4.2. Incidencias del saneamiento procesal .....	174
2.1.5. La prescripción y la caducidad en la Ley de Conciliación: una distorsión innecesaria .....	176
2.1.5.1. La prescripción y la caducidad en el Código Civil .....	176
2.1.5.2. La prescripción en la Ley de Conciliación y su Reglamento .....	178
2.1.5.3. Los antecedentes legislativos de la regulación....	179

2.1.5.4. Críticas a la regulación de la prescripción y la caducidad .....	182
2.1.5.5. Alternativas de solución .....	187
2.1.6. La nulidad del acta de conciliación extrajudicial y del acuerdo conciliatorio .....	189
2.1.6.1. La nulidad del acta de conciliación acarrea la nulidad del acuerdo conciliatorio en el ordenamiento de la Ley N° 26872 .....	189
2.1.6.2. La anulación, nulidad o ineficacia del acuerdo conciliatorio .....	195
2.1.6.2.1. Anulación por violencia o intimidación ....	196
2.1.6.2.2. Nulidad por la causal de objeto jurídicamente imposible. La nulidad de los acuerdos conciliatorios que versan sobre derechos indisponibles ..	198
2.1.6.2.2.1. Declaración de herederos .	199
2.1.6.2.2.2. Títulos supletorios .....	200
2.1.6.2.2.3. Nulidad de acto jurídico...	202
2.1.6.2.3. Ineficacia por exceso de los límites de las facultades conferidas al representante ...	203
2.1.7. El acta de conciliación como título de ejecución.....	204
2.1.8. El acta de conciliación como título ejecutivo y a la vez título de ejecución .....	206
2.1.9. El juez competente para la ejecución de un acta de conciliación con acuerdo total o parcial .....	206
2.1.10. El drama de los títulos ejecutivos o de ejecución inejecutables .....	209
2.1.11. Los efectos del acuerdo conciliatorio frente a terceros..	210
2.1.12. La conciliación extrajudicial en materia de alimentos: ¿obligatoria o facultativa? .....	212
2.2. Los problemas de aplicación de la conciliación judicial .....	214

2.2.1. El valor probatorio de los ofrecimientos conciliatorios ...	214
2.2.2. La dirección de la audiencia conciliatoria e imparcialidad del Juez .....	220
2.2.3. La obligatoriedad de la fórmula conciliatoria .....	222
2.2.4. Debe facilitarse la adopción de cualquier acuerdo lícito ..	226
2.2.5. La imposición de multas desincentiva la conciliación .....	227
2.3. La conciliación extrajudicial en las sentencias del Tribunal Constitucional: un vistazo a algunos problemas entre sus operadores .....	228
2.3.1. Caso número uno: Capacitadores vs. Ministerio de Justicia. Vías previas y derechos tutelados por el amparo. La autodeterminación informativa .....	229
2.3.2. Caso número dos: Centros de Conciliación vs. Ministerio de Justicia .....	232
2.3.2.1. Amparo contra normas y control difuso .....	232
2.3.2.2. Improcedencia del amparo para ejecutar una sentencia de amparo anterior .....	238
2.3.3. Caso número tres: Usuarios vs. Centros de Conciliación .....	240
2.3.3.1. Legitimidad para obrar pasiva .....	240
2.3.3.2. Nulidad o anulabilidad del acuerdo conciliatorio: materias conciliables y conciliación improcedente ....	241
2.3.3.3. Violación al debido proceso y de la cosa juzgada ....	244
2.3.3.4. Violación al derecho de defensa .....	245
2.3.3.5. Improcedencia del amparo para defender el derecho a la posesión .....	246
2.3.4. Caso número cuatro: Usuarios vs. Poder Judicial. El hábeas corpus y el acta de conciliación como requisito de admisibilidad .....	247
2.3.5. Reflexiones finales .....	248
El rito .....	250

### Capítulo III ALTERNATIVAS DE SOLUCIÓN

3.1. Destruyendo mitos (o de cómo convertir a los MARC's en herramientas útiles y necesarias para dinamizar la función jurisdiccional en el Área Andina) .....	251
3.1.1. El rito .....	251
3.1.2. Introducción .....	251
3.1.3. Los mitos .....	252
3.1.3.1. Primer mito: el monopolio estatal judicial .....	253
3.1.3.2. Segundo mito: los abogados son enemigos de los MARC's .....	254
3.1.3.3. Tercer mito: los MARC's deben ser manejados sólo por los abogados .....	254
3.1.3.4. Cuarto mito: arbitraje para los ricos, conciliación para los pobres .....	256
3.1.3.5. Quinto mito: los MARC's son la solución al problema de la carga procesal del Poder Judicial ...	257
3.1.3.6. Sexto mito: los jueces son corruptos pero los justiciables, abogados, árbitros y los conciliadores no .....	258
3.1.3.7. Séptimo mito: a los jueces no les interesan los MARC's .....	259
3.1.3.8. Octavo mito: el mito del avocamiento indebido .	261
3.1.3.9. Noveno mito: el mito del legislador .....	261
3.1.4. Desafiando al rito, destruyendo mitos .....	262
3.2. Las propuestas del ANJ, la Ceriajus y del Poder Judicial: una oportunidad para fortalecer la conciliación extrajudicial y la conciliación judicial .....	264
3.2.1. El Acuerdo Nacional por la Justicia (ANJ) .....	264
3.2.2. La Ceriajus .....	265



3.2.2.1. Metodología de trabajo .....	265
3.2.2.2. El Informe Final de la Ceriajus .....	266
3.2.2.3. Proyecto de ley .....	268
3.2.2.4. Críticas .....	268
3.2.3. El Plan de Trabajo de la Presidencia del Poder Judicial 2007-2008 .....	269
3.2.4. Las deficientes propuestas del legislador .....	271
3.2.4.1. Proyectos de Ley presentados a marzo de 2005 ..	271
3.2.4.2. Dictamen de diversos Proyectos de Ley con Texto Sustitutorio a marzo de 2005 .....	274
3.2.4.3. Proyecto de Ley 3829-2009-PE de febrero de 2009 .....	283
3.3. Las cifras de la conciliación extrajudicial .....	287
3.3.1. Una visión negativa .....	287
3.3.2. Una visión objetiva .....	288
3.4. Algunas sugerencias para mejorar la conciliación extrajudicial ..	294
3.4.1. Debe tenerse claro el rol del conciliador y el rol del abogado .....	294
3.4.1.1. El rol del conciliador .....	294
3.4.1.2. El rol del abogado .....	296
3.4.1.2.1. El abogado del centro de conciliación extrajudicial .....	296
3.4.1.2.2. El abogado como asesor de las partes en el procedimiento conciliatorio .....	299
3.4.1.2.3. Es indispensable el compromiso de los abogados con la conciliación .....	303
3.4.2. Debe difundir y mejorarse el servicio conciliatorio .....	304
3.4.3. Debe combatirse la atomización de los centros de conciliación y a los malos operadores .....	307

3.4.4. Debe mirarse adentro antes que afuera .....	309
3.4.5. Debe reconocerse que la solución de los problemas no sólo está en la normatividad .....	311
3.5. Algunas sugerencias para mejorar la conciliación judicial.....	313
3.5.1. Debe tenderse un puente de oro entre los jueces y los conciliadores extrajudiciales .....	313
3.5.2. Debe formarse jueces conciliadores .....	314
3.5.3. Debe fomentarse los avenimientos en ejecución de sentencia .....	317
3.5.4. Debe fomentarse los avenimientos aun tratándose de pretensiones que versen sobre derechos no disponibles ....	327
Sueña .....	330

**Capítulo IV**  
**UN EVANGELIO LLAMADO CONCILIACIÓN:**  
**PERSONAJES BÍBLICOS, HÉROES LITERARIOS Y**  
**HÉROES REALES DE LA JUSTICIA**  
**ORDINARIA Y LA CONCILIACIÓN**

4.1. Un evangelio llamado conciliación .....	332
4.2. Susana y el Juicio de Daniel.....	336
4.3. El juicio de Salomón .....	344
4.4. El niño que supo fallar mejor que el Cadí.....	347
4.5. Elogio a Sancho Panza por un Juez .....	368
4.6. Rosendo Maqui: A propósito de las cualidades personales del Juez, la prueba de oficio, los medios probatorios atípicos, el derecho consuetudinario y los Jueces de Paz .....	382
4.7. El Poder Judicial y los medios alternativos: tributo a Miguel Antonio de la Lama, un Juez conciliador .....	397
4.8. San Ivo de Bretaña, patrono de los abogados: Un Juez conciliador .....	404
<i>Conclusiones</i> .....	417

## ANEXOS

Anexo 1: Los Marc's en las sagradas escrituras .....	421
Antiguo testamento .....	421
Nuevo testamento .....	425
Anexo 2: Apéndice 32 .....	427