

2.2 CONTESTACIÓ A LA DEMANDA.-

2.2.1 PROCEDIMENT CIVIL. JUDICI ORDINARI.

. Per Matèria:

- Inclou les reclamacions que han d'anar per matèria segons l'art. 249 LEC.

. Per quantia:

- Inclou les reclamacions de +6.000 € que han anat a Monitori i el demandat ha presentat escrit d'oposició.
- Inclou les reclamacions de +6.000 que no han anat a Monitori perquè no compleixen els requisits d'aquest procediment (deute dinerari, vençut i exigible).

Un cop presentada la Demanda en el S.C.P. i assignada pel torn de distribució en el Jutjat que pertorqui, el LAJ primer farà una **Diligència de Presentació de la Demanda** (en aquest document s'identifica el procediment, qui ho presenta i les parts), seguidament el LAJ examinarà la demanda i si està tot correcte i és compleixen tots els requisits de: Jurisdicció i competència, Postulació, Legitimació i s'han presentat les còpies de la Demanda i dels documents probatoris; és a dir que no s'hagi detectat cap error processal, dictarà **Decret** en què s'admetrà a tràmit la demanda i se li donarà trasllat al demandat, amb la Cèdula de Citació a termini (emplaçament), perquè aquest la contesti en el termini de vint dies hàbils. Junt amb la **Cèdula de citació a termini**, al demandat, se li donarà també còpia del Decret, de la Demanda i dels documents probatoris.

En el supòsit que hi hagi algun error processal el LAJ, ho comunicarà al demandant mitjançant **Diligència d'Ordenació**, perquè ho corregeixi.

No obstant això, el LAJ ha de donar compte al Jutge, perquè aquest resolgui l'admissió amb **Interlocutòria** en els casos següents (art. 404 LEC):

- Quan estimi falta de jurisdicció o competència del Jutge.
- Quan la demanda tingui defectes formals i no els hagi solucionat l'actor en el termini concedit pel LAJ per a fer-ho.

Un cop realitzada la **Contestació de la Demanda**, el LAJ en un termini de 3 dies convocarà a les parts a una audiència (**vista prèvia** al judici) que s'haurà de celebrar en un termini de 20 dies des de la data de la convocatòria. (art 414 LEC)

Una vegada s'hagin admès les proves que es considerin convenients, el Jutge procedirà a fixar la data del judici (sempre que l'assenyalament es pugui fer en el mateix acte, tenint en compte les necessitats de l'agenda programada d'assenyalaments; sinó és així ho fixarà el LAJ) i s'haurà de celebrar en el termini d'un mes a partir de la data que s'hagi celebrat l'Audiència (vista prèvia). A sol·licitud de part, aquest termini es podrà ampliar a 2 mesos, quan tota la prova o gran part d'aquesta, s'hagi de realitzar fora de la seu del Jutjat, és a dir fora del partit judicial. (art 429.2 LEC).

FASES
El judici ordinari consta de les fases següents (articles 399 de la LEC i següents): • Demanda. • Contestació en vint dies. • Audiència prèvia al judici: el LAJ., convocarà a les parts a una audiència que es fa a vint dies des de la convocatòria, en què s'intenta que les parts arribin a un acord o, si escau, examinar qüestions processals, fixar l'objecte de la controvèrsia i proposar i admetre proves (articles 414 de la LEC i següents). • Judici (en el termini d'un mes a comptar de la conclusió de l'audiència, o dos mesos si la prova s'ha de practicar fora del partit judicial). • Sentència en el termini de vint dies a comptar del judici.

2.2.2 CONTESTACIÓ A LA DEMANDA. Definició.

Constitueix la resposta del demandat a la petició del demandant. Es formularà seguint el mateix esquema que la demanda, malgrat que els fets s'hauran de redactar amb l'objectiu de la defensa del demandat.

2.2.3 ACTITUDS POSSIBLES DEL DEMANDAT DAVANT DE LA DEMANDA.

1-No comparèixer, es declara en el judici com a rebel i es pressuposa un cert reconeixement del dret de l'altra part, malgrat que no pot considerar-se com a culpable.

El Lletat de l'A.J. ha de declarar en rebel·lia (art. 496.1 de la LEC) el demandat que no hagi comparegut en el termini assenyalat, aleshores es seguirà amb el procediment i es notificarà al demandat per correu o per edictes (en el cas de domicili desconegut, després de fer els esbrinament necessaris). Després d'aquesta notificació, no se li fa cap altra, excepte la que posa fi al procés (normalment, una sentència).

2- Comparèixer i assentir, és la declaració feta pel demandat, s'anomena assentiment, és per tant una declaració de voluntat acceptant per la part demandada la petició concreta formulada pel demandant i que origina la finalització del procés, mitjançant sentència estimatòria, a excepció d'algun supòsit. En aquest cas no hi ha un veritable judici, donat que el Jutge no ha de decidir res i es limita a transcriure la pretensió (sol·licitud) acceptada, l'únic judici de valor que ha de fer és el de veure que la pretensió formulada és susceptible d'admetre assentiment.

3- Comparèixer i oposar-se a la demanda. la negació s'ha de fer de forma expressa (compareixent i fent-ho per escrit), negant els fets; a diferència de l'admissió que es pot fer de forma tàcita (mitjançant la incompareixença del demandat). En aquest cas correspon a l'actor (demandant) la càrrega de la prova, és a dir provar cadascun dels fets al·legats.

4- Pot ésser que s'admetin els fets, malgrat que no sigui la postura d'assentiment, doncs es pot estar d'acord amb els fets, però no amb el tractament jurídic que se li dona. Es podran al·legar les excepcions.

2.2.4 EXCEPCIONS I TIPUS.

- EXCEPCIÓ. Definició.

Excepció és qualsevol mitja de defensa que utilitza el demandat per excloure l'acció del demandant (la petició).

La part demandada haurà d'al·legar les excepcions amb les quals podrà pretendre:

-Inadmissió de la Demanda.- Excepció Processal.

-Desestimació de la Demanda.- Excepció Material.

-EXCEPCIÓ PROCESSAL O DILATÒRIA.

Són aquelles que es refereixen a la vàlida constitució de la relació jurídica/processal i pretenen posar de manifest que en el procés no es donen tots els pressupostos processals necessaris perquè el Jutge pugui començar a conèixer el fons de l'assumpte.

-TIPUS D'EXCEPCIONS PROCESSALS O DILATÒRIES.

1. Falta de competència: objectiva, funcional o territorial.

La falta de competència objectiva o per raó de la matèria, pot ser que el coneixement de la demanda correspongui a d'altres òrgans jurisdiccionals o a tribunals estrangers, o bé a arbitratges o mediadors.

La falta de competència funcional es pot donar és dona quan es presenta malament una demanda (es fa davant d'un Tribunal enlloc d'un Jutjat o bé quan es presenta malament un Recurs i es fa davant d'un Jutjat enlloc d'un Tribunal).

La falta de competència territorial, que haurà de ser d'acord a les normes imperatives o bé en el domicili del demandat.

Totes elles podran ser apreciades d'ofici pel Jutge mitjançant interlocutòria, o bé podran ser al·legades per la part demandada amb l'escrit de Declinatòria i resoltes pel Jutge amb Interlocutòria.

2. Falta de personalitat en l'actor (demandant), per manca de qualitats necessàries per comparèixer en un judici o per no acreditar el caràcter o representació amb el que se'l reclama (**falta de legitimació**). Serà al·legat pel demandat.

3. Falta de personalitat en el procurador de l'actor per insuficiència o il·legalitat del poder. (**Postulació**).

Procediment Civil: Qui pot representar és el procurador mitjançant l'escriptura d'atorgació de poders. L'advocat és qui s'encarregarà de la defensa.

Procediment Social: pot representar l'advocat, Graduat Social, Diplomats en Relacions Laborals, o qualsevol altra persona (el treballador pot actuar directament representar-se ell mateix, malgrat que això no és recomanable, doncs es necessita algú que tingui coneixement de lleis laborals).

La L.E Civil., diu que tota escriptura de poders que s'utilitzi davant d'un Tribunal de Justícia haurà d'estar degudament validada (en castellà "bastanteada").

4. Falta de personalitat en el demandat per no tenir el caràcter o representació amb que se'l demanda o bé l'existència d'altres persones que haurien d'haver estat demandats i no ho han estat. Es refereix a la falta de legitimació passiva i també al litisconsorci passiu necessari.

Exemple: Un treballador és acomiadat, aquest treballa en l'empresa Brasília, aquesta empresa es ven a Borges, malgrat que el treballador creu que s'ha venut a Nestlé; aleshores interposa una demanda a Brasília i Nestlé.

-L'advocat de Nestlé al·legarà l'excepció processal per falta de legitimació passiva, doncs no és responsable de res.

-L'advocat de l'empresa Brasília al·legarà l'excepció processal per falta de litisconsorci passiu necessari, doncs hi ha també una altra empresa subsidiàriament civil també responsable.

Tanmateix en el procediment Social, la LRJS, determina en l'article 103.2 "Que si es fa una demanda d'acomiadament contra una persona a la que de forma errònia se li ha atribuït la qualitat d'empresari, i s'ha acreditat en el judici que el veritable empresari era una altra persona, el treballador podrà promoure una nova demanda contra aquesta persona, de forma que no començarà a comptar el termini fins que es sàpiga exactament qui és l'empresari".

5. La Litispèndencia en el mateix o en un altre Jutjat o Tribunal competent. Es refereix a la impossibilitat que es realitzi un posterior procés amb les mateixes parts i amb la mateixa pretensió, sempre i quan no es tracti d'un recurs.

Aquí es poden donar dos supòsits:

5.1 Que en el primer Jutjat encara no s'hagi dictat Sentència, llavors s'al·legarà en el segon Jutjat l'excepció per Litispèndencia, donat que l'existència d'un judici en un Jutjat impedeix lògicament que s'iniciï un altre amb les mateixes parts i pretensions.

5.2 Que en el primer Jutjat s'hagi dictat ja sentència, llavors s'al·legarà en el segon Jutjat l'excepció per cosa ja jutjada, sempre i quan no es tracti de cap recurs.

Pot ésser que a l'estar pendent un procés davant d'un Jutjat del Social s'interposi aquest plet en un altre Jutjat.

Exemple: Un treballador se l'acomiada per robar diners de l'empresa i es posa una denúncia en la Comissaria de Policia.

En aquest cas es posen en marxa dos procediments.

-Penal.

-Social.

En aquesta situació no hi ha Litispèndència, doncs es donen les mateixes persones però les pretensions són diferents.

La Litispèndència té un caràcter preferent i ha d'ésser al·legada abans del judici. No pot ésser examinada d'ofici.

6. La prescripció i la caducitat.

Les dues es refereixen a un pas del temps.

La prescripció la llei la determina com un període de temps durant el qual es podrà adquirir o perdre un dret.

El termini de la caducitat és un període molt curt, un supòsit de caducitat és donar en l'acomiadament, doncs el període per fer la Demanda al Jutjat del Social és de 20 dies hàbils.

La caducitat solament es pot suspendre, mai interrompre, és a dir que el termini queda congelat durant un determinat període, com és el cas del temps que utilitzem per la sol·licitud d'advocat d'ofici, passat aquest, el termini torna a comptar. Exemple: si hi han 20 dies per fer la Contestació de la Demanda (Procediment Ordinari) i hem presentat la sol·licitud d'advocat d'ofici, el temps que hem perdut fins que no se l'han assignat, aquest no compta, és a dir hi ha una suspensió.

La prescripció es tracta de terminis més llargs, com pot ser el cas de matèria social en la reclamació de salaris, que és un any, però si es fa una reclamació extrajudicial (davant de Notari), aquest termini es torna a ampliar un any més.

7. Defecte legal en la forma de proposar la Demanda. Raons de caràcter formal. (falta de còpies de la Demanda i documents probatoris, s'hauran de presentar tantes còpies com parts implicades en el procés).

8. Falta de reclamació prèvia. En el procediment laboral: quan es tracti d'empresa falta de presentació de la papereta al S.M.A.C.

Aquestes dues últimes la (7) i (8) és molt difícil que es donin en el procediment social (vista oral), així ve recollit en la Jurisprudència.

La LRJS diu "que el LAJ advertirà a la part dels defectes u omissions que s'hagin donat a l'hora de redactar la demanda, a fi que es corregeixin en un termini de 4 dies, si no s'arxivarà el cas".

9. La submissió de qüestions litigioses a Arbitratge. Les parts quedaran sotmeses en les qüestions del litigi a Arbitres. Exemples: Síndic de Greuges, reclamacions a la Junta Arbitral de Consum.

10. Les declinatòries (manca de jurisdicció del Tribunal on s'ha interposat la demanda) es proposaran com a excepcions processals o dilatòries.

Procediment Civil:

La declinatòria s'haurà de proposar en els 10 dies primers dins del termini per contestar la Demanda (P. Ordinari/ P. Verbal). Això provocarà la suspensió del procediment fins no s'hagi resolt aquesta qüestió.

Procediment Social:

En aquest procediment no es donen efectes dilatoris, doncs el demandat coneixerà per primera vegada si s'estima o no l'excepció quan es dicta sentència. Aleshores quan el demandat comparegui en la vista oral, el que primer farà són les al·legacions sobre les excepcions i després es tractarà el fons de l'assumpte.

-EXCEPCIONS MATERIALS, PEREMPTÒRIES O DEFENSES.-

Es refereixen al fons de l'assumpte. El demandat mai pretén que la Demanda sigui desestimada perquè no s'admeti a tràmit si no el que pretén és que la pretensió exercitada per l'actor no estigui protegida en l'aspecte material, és a dir per les lleis.

Els fets que interposa l'actor s'anomenen **fets constitutius**.

Exemple: Un treballador que en la seva empresa tots finalitzen la jornada laboral a les 16 hores i ell ho fa a les 17 hores, reclama hores extres.

Les excepcions materials al·legaran nous fets. Aquestes són:

1- **Fets impositius:**

Recollits per les normes que impedeixen des de l'inici que els fets al·legats pel demandant produeixin l'efecte sol·licitat.

Exemple: En el cas anterior que es demana hores extres, qui ho fa és un directiu; aleshores està subjectes a les normes d'alts directius, en la qual es contempla que cobren un sou per si fan hores de més, i no és possible reclamar en cap moment les hores extres.

2- **Fets extintius:**

Els fets que al·lega el demandant són vàlid malgrat que després han sorgit fets extintius que deixen sense efecte els fets constitutius.

Exemple: En el cas anterior el demandat és a dir l'empresari al·lega que ha pagat les hores extres reclamades mitjançant un rebut.

3- **Fets excloents:**

Els fets constitutius que al·lega el demandant han produït els seus efectes, malgrat que el demandat al·lega una norma que els exclou.

Exemple: El Sr. que realitza hores extres, les reclama als dos anys; aleshores l'empresari al·legarà prescripció. (El termini màxim per reclamar salaris és d'un any).

Els fets impositius i extintius es podran advertir pel propi Jutge si no els al·legues la part demandada, en canvi els fets excloents solament els podrà al·legar el demandat i en cap moment ho podrà fer el Jutge.

2.2.5 RECONVENCIÓ.

El demandat podrà formular reconvenció sempre que els fets en què es fonamenta siguin competència del Jutge al qual se li ha interposat la demanda.

En la reconvenció el demandat formula una pretensió contra el demandant, produint-se una acumulació de fets; malgrat que la reconvenció es realitza en la Contestació a la Demanda, no és tanmateix un mitja d'oposició a la demanda, el demandat no es limita a demanar que la demanda sigui desestimada, si no que a més a més demana la condemna del demandant.

Existeixen dos processos en un únic procediment que es resoldran en una única sentència. El demandant del primer procés és converteix en el segon en demandat i el demandat del primer procés es converteix en demandant del segon.

La reconvenció s'haurà de fer de forma:

Explícita:

El demandat manifesta expressament que formula reconvenció i la desenvolupa després de contestar la demanda, s'adjunta junt amb la Contestació a la Demanda.

Donat que la reconvenció és una nova demanada, haurà d'estar subjecta a les normes de la Demanda i en el cas que hi hagués algun defecte o omissió, el LAJ, tindrà l'obligació d'advertir-ho.

La reconvenció s'haurà de fer en la Contestació a la Demanda, després no es podrà fer, malgrat que si es podrà iniciar la pretensió en un altre plet.

Les excepcions i la reconvenció, es discutiran en el mateix moment i de la mateixa forma que la qüestió principal del plet i seran resoltes en una única sentència.

En el procediment social el demandat no podrà formular reconvenció a menys que així ho hagués expressat en els actes de conciliació prèvia (S.M.A.C.).