



**Universidad Nacional Mayor de San Marcos**

**Universidad del Perú. Decana de América**  
**Facultad de Derecho y Ciencia Política**  
**Unidad de Posgrado**

**El principio del iura novit curia en la separación de  
cuerpos por causal y divorcio**

**TESIS**

Para optar el Grado Académico de Magíster en Derecho con  
mención en Derecho Civil y Comercial

**AUTOR**

**Claudia Rosario KAGAMI ISHIKAWA**

Lima, Perú

2015

## **RESUMEN DE TESIS:**

“El principio del iura novit curia en la separación de cuerpos  
por causal y divorcio”

**CLAUDIA ROSARIO KAGAMI ISHIKAWA**

El problema principal de mi investigación es ¿cómo aplican e interpretan el iura novit curia los tribunales peruanos en los procesos de divorcio y separación de cuerpos por causal? Y algunas de mis preguntas secundarias son: ¿cómo deberían los tribunales peruanos interpretar los límites al iura novit curia? ¿Se transgrede el iura novit curia si es que se aplica el artículo 358 del Código Civil? ¿Qué relación tiene el iura novit curia con el valor justicia? ¿Cuál es la relación del iura novit curia con el principio de congruencia procesal?. Las respuestas a estas interrogantes las desarrollaremos en las conclusiones.

En la introducción de la tesis partimos analizando los principios constitucionales de protección a la familia y promoción al matrimonio, llegando a establecerse que cuando los tribunales peruanos aplican el iura novit curia, no se transgreden dichos principios.

La tesis está dividida en tres capítulos, el primero donde se analiza al iura novit curia, señalando sus antecedentes, los supuestos y límites de aplicación, y la relación que tiene con el principio de congruencia procesal, contradicción, debido proceso, entre otros. Además de analizar el iura novit curia, en la jurisprudencia peruana, jurisprudencia extranjera y diferentes sentencias del Tribunal Constitucional peruano.

En el segundo capítulo de la tesis, se trata el tema del divorcio y la separación de cuerpos por causal, analizando las causales contempladas en nuestra legislación, y analizando sus antecedentes, evolución y efectos. Además de analizar legislación extranjera que han tenido influencia en nuestro país, tales como Argentina, España, Italia, entre otros.

En el tercer capítulo de la tesis, se analiza el iura novit curia en los procesos de divorcio y separación de cuerpos por causal, citando doctrina nacional y extranjera, Además de analizar el artículo 358 del Código Civil, e indicando los resultados de la investigación realizada en el Archivo de la Corte Superior del Callao.

En cuanto a la investigación realizada en el Archivo de la Corte Superior del Callao, debo señalar que mi tesis es dogmática, y que la información obtenida en la Corte solo me ha servido de apoyo para sustentar mi investigación. En los meses de octubre y noviembre del año 2006, después de la solicitud correspondiente, procedí a ubicar los expedientes de divorcio y separación de cuerpos en el Archivo de la Corte. Los expedientes correspondían a los procesos iniciados entre los años 2000 a 2005, sin embargo también se encontraron expedientes de años anteriores que habían sido desarchivados por aquellos años por lo que se encontraban en la misma ubicación Todos estos expedientes han entrado en el cómputo. Es así, que encontramos 585 expedientes de divorcio y separación de cuerpos en el Archivo de la Corte. Después de ubicarlos, procedí a revisarlos, dándome con la sorpresa que ninguno de aquellos menciona y mucho menos aplica el iura novit curia.

Al analizar las materias señaladas, llegamos a las siguientes conclusiones:

- 1.) El iura novit curia es un principio complejo. Por la casuística analizada se manifiesta el poco conocimiento que tienen los jueces de dicho principio. Sin embargo, creo que más que un desconocimiento, su inaplicación se debe la falta de criterio con que debe aplicarse. Por lo anterior, se sugiere que el iura novit curia sea aplicado por los jueces, ya que declarar el divorcio o la separación de cuerpos, por una causal no invocada no implica un cambio en el petitorio, sino más bien la correcta aplicación del principio. Los criterios de aplicación serían los siguientes:
  - En primer lugar, si uno de los cónyuges ha demandado por ejemplo divorcio por causal de adulterio, citándose la norma pertinente (art. 333 inc. 1), pero de los hechos descritos y probados se advierte que se trata de la causal de conducta deshonrosa (art. 333 inc. 6), el juez hará lugar a la demanda, admitiéndola y calificando correctamente la

causal que apareció descrita en la demanda, aunque indebidamente denominada, y deberá declarar el divorcio por causal de conducta deshonrosa.

- En segundo lugar, cuando por ejemplo se demanda por causal de violencia psicológica (art. 333 inc. 2), y fundamenta y prueba los hechos de esta causal y la denomina correctamente, sin embargo, en la fundamentación jurídica invoca la causal que aparece descrita en el art. 333 inc. 4. El juez deberá admitir la demanda por la causal de violencia psicológica y deberá corregir la fundamentación jurídica señalando que la norma correcta es el art. 333 inc. 2.
  - Un tercer caso, sería cuando el demandante no invoca ninguna causal de divorcio o separación de cuerpos, pero describe los hechos y presenta las pruebas pertinentes, el juez en este caso encuadrará los hechos en la causal correspondiente.
- 2.) Si bien al aplicar el artículo 358 del Código Civil, se transgrede el iura novit curia, es una potestad otorgada al juez concedida por la propia norma. En tal caso, considero conveniente que el juez debe verificar que las causales estén debidamente acreditadas.
- 3.) El iura novit curia es comúnmente aplicado por los juzgadores foráneos, realizando un análisis exhaustivo del principio en mención aplicado al caso concreto, hecho que no sucede con nuestros tribunales. Se recomienda, que nuestros magistrados apliquen o al menos analicen el iura novit curia y no solo lo mencionen como viene sucediendo actualmente en las sentencias.
- 4.) La justicia es un conjunto de valores sobre las cuales se basa la sociedad y el Estado. La justicia como valor, significa que se le da a cada quien lo que le corresponde, busca el bienestar propio y el de la sociedad. Si los jueces peruanos aplicaran el iura novit curia en los procesos de divorcio o separación de cuerpos por causal, se daría a cada quien lo que le corresponde, respetando los derechos de libertad

de elegir e igualdad entre las partes, más aún si la parte demandada reconviene.

- 5.) No se transgrede el principio de congruencia cuando el juez aplica el iura novit curia, por cuanto la congruencia es la que mantiene la conformidad del fallo del juzgador con las peticiones o excepciones de las partes, y por el iura novit curia no se somete al juez a la calificación jurídica invocada por las partes.

## **SUMMARY OF THE THESIS:**

“The principle of iura novit curia in legal separation  
and divorce”

**CLAUDIA ROSARIO KAGAMI ISHIKAWA**

The main problem of my research is How to apply and interpret the principle of iura novit curia in legal separation and divorce proceedings Peruvian Courts? And some of my secondary questions are: How should Peruvian Courts to interpret the limits of the principle of iura novit curia? Is the principle of iura novit curia is transgress the article 358 of the Civil Code apply? How does the principle of iura novit curia with the value of justice? What is the relationship between the principle of iura novit curia and the congruency principle? The answer to these questions will develop in the conclusions.

In the introduction to the thesis I start by analyzing the constitutional principles of family protection and promoting marriage, reaching established that when the Peruvian Courts apply the principle of iura novit curia, none of these principles are violated.

The thesis is divided into three chapters. The first chapter where the principle of iura novit curia is analyzed, indicating their background, assumptions and limits of application, and the relationship with the congruency principle, the rights of defense and due process, among others. Besides analyzing the principle of iura novit curia in Peruvian jurisprudence, foreign cases and some sentences of the Peruvian Constitutional Court.

In the second chapter, the subject of divorce and legal separation are developed, analyzing the grounds for divorce set out in our legislation, and its history, evolution and effects. In addition to analyzing foreign legislation that have influenced our country such Argentina, Spain, Italy and others.

In the third chapters of the thesis, the principle of *iura novit curia* is discussed in divorce proceedings and legal separation, citing national and foreign doctrine. Besides analyzing the article 358 of the Civil Code and indicating the results of research in the archives of the Superior Court of Callao.

Regarding research in the archives of Superior Court of Callao, I must point that my thesis is dogmatic and that information obtained in Court has only served me to support my research. In the months of October and November 2006, after the request, I proceeded to locate divorce files and legal separation files in the archive of the Court. The files corresponded to the proceedings initiated in the years 2000-2005; however, I also found files of previous years that had been unarchived at that time. So, I found 585 divorce and legal separation files in the archive of the Court. After placing them, I proceeded to check them; giving me the surprise that none of those files mentioned much less applied the principle of *iura novit curia*.

When we analyze the issues indicated, we come to the following conclusions:

1.) The principle of *iura novit curia* is a complex principle. For the analyzed casuistry little knowledge is manifested by judges. However, I think more than ignorance, failure to apply due to the lack of professional judgment to be applied. Therefore, I suggest that the principle of *iura novit curia* is applied by judges because declare the divorce or legal separation for a ground not invoked doesn't imply a change in the request but rather the correct application of the principle. Application criteria would be the following:

- First, for example, if one spouse suing for divorce on grounds of adultery, citing the relevant rule (article 333 sub – clause 1) but the facts described and proven it notice that this is the ground of dishonorable conduct (article 333 – sub clause 6), the judge allowed the lawsuit and he must correctly qualified the ground that appeared

described in the lawsuit, although improperly called and he shall declare the divorce for ground of dishonorable conduct.

- Second, for example, divorce is claimed by ground of psychological violence and the complaint bases and proven the facts for this ground and he called correctly, however, in the legal basis invoked the ground which is described in article 333 sub – clause 4. The judge must admit the lawsuit on the grounds of psychological violence and he must correct the legal basis indicating that the correct rule is the article 333 sub – clause 2.
- Third, for example when the complainant doesn't invoked any grounds for divorce or legal separation but describes the facts and presents relevant evidence, the judge in this case will enclose the facts in the corresponding grounds.

2.) Although when applying article 358 of the Civil Code, the principle of *iura novit curia* is violated, this is a power granted to the judge by the rule itself. In this case, I consider it useful that the judge must verify that the grounds are properly proven.

3.) The principle of *iura novit curia* is commonly applied by foreign judges, performing a thorough analysis of that principle applied to the case, a fact that doesn't happen with Peruvian Courts. It's recommend that our Courts apply or at least analyze the principle of *iura novit curia* and not just mention it as is currently happening with the sentences.

4.) Justice is a set of values on which society is based. Justice as a value means that you give everyone his due and seeks the own welfare and that of society. If Peruvian judges apply the principle of *iura novit curia* in divorce proceedings and legal separation, every person would have his due, respecting the right of freedom of choice and the right of equality, even more if the defendant presents a counterclaim.



5.) The congruency principle is not violated when the judges applies the principle of iura novit curia because the congruency is what keeps conformity with the judge's ruling request or exceptions, and by the principle of iura novit curia, the judges aren't subject for the legal qualification invoked by the parties.