

AUGUSTO M. MORELLO

LA
PRUEBA

TENDENCIAS MODERNAS

SEGUNDA EDICIÓN AMPLIADA



ABELEDO-PERROT

TABLA DE CONTENIDO

Pórtico a la Segunda Edición

Pórtico a la Primera Edición

Capítulo 1. NUESTRO MODELO PROBATORIO (EN LO CIVIL Y COMERCIAL)

I.	Aproximación al núcleo de estas reflexiones	1
II.	Los poderes del juez y sus límites	4
III.	Tendencias modernas	8
IV	Ajustes y avances	13
V.	Precisiones	16
VI.	Casi sin darnos cuenta, son innumerables las innovaciones receptadas en nuestro sistema probatorio general	20
VII.	La apertura de la Corte para el control sobre la evaluación de la prueba	22
VIII.	Conclusiones	28

Capítulo 2. EL DERECHO A LA PRUEBA EN EL PROCESO CIVIL

I.	Enclave y precisiones	31
II.	El juez y la verdad jurídica objetiva. Su problemática hoy	37
III.	Eficacia (racionalización) de la gestión o administración de la prueba	42
IV.	Las grandes líneas y las preocupaciones centrales	45
V.	Deber constitucional de motivar las sentencias de un modo adecuado	50
VI.	Primeras conclusiones	52

Capítulo 3. LOS PODERES DEL JUEZ EN LAS REFORMAS PROYECTADAS Y SU IMPACTO EN EL ÁMBITO DE LA PRUEBA

I.	Las reformas procesales. Tiempos e ideologías	55
II.	La de Franz Klein (1895), en su proyección histórica	58
III.	Lo propuesto, entre nosotras, en estas horas	63
IV.	Sin dudas sobre su filiación liberal en la versión moderna, social y democrática	67
V.	El coto de la prueba queda amarrado a lo anterior. Los poderes de dirección, exploración (investigación) y gestión probatoria. Un nuevo equilibrio más realista	70

Capítulo 4. VARIACIONES

I.	Algunas notas del panorama actual	73
II.	Aspectos relevantes y disensos en los enfoques	76
III.	Límites de la interpretación	79
IV.	Otros registros	79
V.	Reflexiones de cierre	79

Capítulo 5. VISIÓN SOLIDARISTA DE LA CARGA DE LA PRUEBA

(La cooperación con el órgano, sin refugiarse en el solo interés de la parte)

I.	Ideas dominantes	83
II.	Visión individualista	85
III.	Replanteo solidarista	87
IV	Conclusiones	90

Capítulo 6. DISTRIBUCIÓN DE LA CARGA DE PROBAR Y FLEXIBILIZACIONES DE LOS PRINCIPIOS PROCESALES

I.	Abriendo el tema	93
II.	El pendular del sendero que recorre la carga de probar	94
III.	Necesidad de las flexibilizaciones	98
IV	Terminación	99

Capítulo 7. PRUEBA SORPRESIVA

I.	La vigilancia activa de las partes	101
II.	El iura curia novit y sus límites	103
III.	Las resoluciones judiciales (instructorias, de dirección y sentenciales) no deben 'sorprender' a las partes, afectando su defensa	104
IV.	La prueba que se incorpora al expediente en el contexto de esos estándares	106
V.	Conclusión	109

Capítulo 8. LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS PROFESIONALES LIBERALES Y LA PRUEBA DE LA CULPA

A)	Visión general desde el vértice del artículo 1625 del anterior proyecto de unificación de la legislación civil y comercial	111
I.	Enmarcamiento del tema	111
II.	Alternativa que se propone	113
III.	Fundamentos	116
IV.	Primeras conclusiones	120
B)	Prudente morigeración de las posiciones extremas	121
I.	Una disidencia interesante	121
II.	En rededor del tema de fondo	122
III.	La voz de uno de los ministros de la Corte Suprema	123
IV.	Retomo a un nuevo equilibrio	126
C)	El proyecto de unificación del derecho privado, de 1998	129
D)	Hacia un compendio (en tránsito) de guías orientadoras	129
I.	Cierre y síntesis	129

Capítulo 9. GESTIÓN PROBATORIA

I.	Insistencia en la significación práctica del tema	133
II.	Gestión probatoria. (Puntos en ajuste)	135
III.	Valoración (matices)	141

Capítulo 10. LA PRUEBA CIENTÍFICA

I.	Introducción	149
II.	Aproximaciones	152
III.	Hacia su caracterización	154
IV.	Valoración. Método y límites	156
V.	Conclusiones de cierre	158

Capítulo 11. EL ROL DE LOS USOS SOCIALES EN LA INTERPRETACIÓN DE LA PRUEBA Y DE LOS FENÓMENOS DEL PROCESO

I.	Aproximaciones	161
II.	Arbitraje internacional. Cláusula atributiva de competencia (art. 17, Convenio de Bruselas, de 27 de setiembre de 1968)	162
III.	La prueba científica. Respaldo en un cierto convencimiento generalizado entre la comunidad científica	165
IV.	El mensaje	167

Capítulo 12. LA COMPLEJIDAD DE LAS NUEVAS CUESTIONES COMERCIALES Y SU PRUEBA

I.	Confesión previa	169
II.	La materia en consideración. Actualidad	169
III.	Los desafíos	170
IV.	Necesidad de enfoques multidisciplinarios	172
V.	Zonas de fractura	173
VI.	El derecho mercantil, la aceleración del tráfico y el derecho procesal	174

Capítulo 13. PROBLEMAS PROBATORIOS EN EL ÁMBITO DEL AGRUPAMIENTO SOCIETARIO

I.	Aproximaciones y enmarcamiento del tema	177
II.	Posiciones	179
III.	Conclusiones	182

Capítulo 14. EL JUEZ ANTE LA PRUEBA

I.	Director activo. Deberes a ejercer de oficio	185
II.	Durante la gestión probatoria	188
III.	En el acto sentencial	194

Capítulo 15. APRECIACIÓN DE LA PRUEBA. MODERNIDAD DEL TEMA

I.	Espacios que se ganan y adecuaciones que se producen en materia probatoria	203
II.	Europa en el modelo de evaluación racional de la prueba	204
III.	El juez y los valores	211
IV.	Conclusiones	212

Capítulo 16. SOLUCIONES EN CASOS ARDUOS. INTERPRETACIÓN MALEABLE

I.	A qué apuntamos	215
II.	Los carriles apropiados	216
III.	El apoyo de las presunciones en determinados procesos	218
IV.	Elasticidad en su captación	219
V.	Litigios con matices espinosos. Jurisprudencia de vanguardia	221
VI.	Los 'dilemas' probatorios	226
VII.	Hacia un imprescindible sinceramiento	230
VIII.	Puntualizaciones complementarias	230

Capítulo 17. EL ABOGADO ANTE LA SENTENCIA DEFINITIVA QUE HA MERITADO ERRÓNEAMENTE LA PRUEBA, O LA HA OMITIDO

I.	La determinación de alzarse contra ese fallo	235
II.	Plan táctico. Manifestaciones de la arbitrariedad probatoria	239
III.	Precisiones	240
IV.	Procedibilidad del recurso extraordinario	243
V.	Muestras de la tendencia revisora	245
VI.	Valoración inadecuada y por tal descalificable en la instancia extraordinaria	249
VII.	Observaciones de interés	252
VIII.	Final	257

Capítulo 18. EL ABOGADO INVESTIGADOR

I.	El proceso clásico románico-germánico y la sociedad actual	259
II.	Aperturas	260
III.	Posibilidades. ¿Hacia otro tipo de proceso?	263

Capítulo 19. LA PRUEBA DESDE LA PERSPECTIVA DEL DENOMINADO DERECHO PROCESAL CONSTITUCIONAL*(Expresiones y trama en la jurisprudencia orientadora)*

I.	La prueba es elemento esencial de la defensa	267
II.	Cómo se comporta la Corte Suprema frente a las manifestaciones probatorias	269
III.	Exigencias y cualidades para oír el absurdo y la arbitrariedad denunciados en el recurso extraordinario	279
IV.	Terminación	281

Capítulo 20. LA CASACIÓN DE BUENOS AIRES Y LA PRUEBA

I.	Sana crítica y prueba en conciencia	283
II.	Precisiones y armonización de principios en conflicto	287
III.	Apreciación	290
IV.	Testigos	291
V.	Informes	294

VI.	Documental	294
VII.	El comportamiento de las partes durante el proceso	295
VIII.	Poderes-deberes y cargas. Límites	295
IX.	De nuevo sobre 'la insuficiencia	297
Capítulo 21. LA CORTE SUPREMA Y LA PRUEBA (I)		
I.	Introducción	299
II.	Despliegue complementario de lo expuesto en el capítulo decimoctavo	303
III.	Los contactos del Tribunal con la materia probatoria	309
IV.	La Corte Suprema y lo nuclear de la prueba (los estándares; las grandes líneas-guías de la jurisprudencia)	315
V.	Precisiones que ayudan a la mejor preparación técnica de los escritos en los que se propone el control o revisión de la prueba	320
Capítulo 22. LA CORTE SUPREMA Y LA PRUEBA (II)		
I.	Prosecución	323
II.	El Tribunal ante la prueba	324
III.	Comprensión anticipada	326
IV.	Prueba adquirida por medios ilícitos (Los 'frutos del árbol venenoso')	327
V.	Desarrollos jurisprudenciales	332
Capítulo 23. APLICACIONES PRÁCTICAS QUE NO SON REDUCCIONISMOS		
I.	Acotaciones preliminares	341
II.	Variantes en la Jurisdicción o acompañamiento	342
III.	Otras aperturas y corrimientos	350
IV	Terminación	355
Capítulo 24. LA PRUEBA EN LA CORTE SUPREMA. CONSOLIDACIÓN DE SU DOCTRINA, 2001		
I.	Los indicadores más importantes en el plano teórico de punta	357
II.	Reafirmación en la Corte	359
III.	Reflexiones mirando al futuro	365
Capítulo 25. COMPLEMENTOS ÚLTIMOS QUE NO SON SECUNDARIOS		
I.	El abogado ante las nuevas exigencias en materia probatoria	369
II.	Revalorización de las presunciones	371
III.	Medios atípicos	372
IV.	El juez ante las nuevas dificultades de la prueba	373
V.	Utilización de las pruebas	377
VI.	Flexibilización en la tarea evaluativa	377
Capítulo 26. A MANERA DE CIERRE		
I.	Conclusiones válidas para la altura actual	379
Índice de autores		
		387
Índice analítico		
		393