

ROBERTO OMAR BERIZONCE
JUAN CARLOS HITTERS
EDUARDO DAVID OTEIZA
Coordinadores

EL PAPEL DE LOS TRIBUNALES SUPERIORES

SEGUNDA PARTE

 RUBINZAL - CULZONI
EDITORES

ÍNDICE SUMARIO

Índice general	7
Colaboradores	9

II. CASACIÓN

UNA RIFORMA DELLA CASSAZIONE CIVILE?

por Michele Taruffo

1. La riforma che non c' è	15
2. Quale nomofilachia?	19
3. Un nuovo fetuccio: il principio di Diritto	24
4. Natura ed efficacia del principio di Diritto	30
5. Ancora in bilico tra Cassazione e terza istanza	37
6. Il contralbero sulla motivazione	41
7. Qualche conclusione	45

LA FALACIA DE LA FUNCIÓN NOMOFILÁCTICA DE LA CASACIÓN

por Jorge Fábrega Ponce

1. Tesis tradicional	49
2. Nuevas tendencias	50

ALGUNAS REFLEXIONES SOBRE LA FUNCIÓN DE LOS TRIBUNALES DE CASACIÓN

por Ángela Ester Ledesma

I. Introducción	57
II. El rol de la Corte Suprema de Justicia	60
III. El derecho al recurso	63
IV. Lineamientos marcados a partir del fallo "Casal"	66
V. Las denominadas cuestiones de hecho y de derecho	68
VI. En síntesis	73

RECURSO DE CASACIÓN CIVIL EN GUATEMALA

por Mario Aguirre Godoy

I. Antecedentes	75
II. Concepto. Notas distintivas. Fundamento	77
III. Tipos de casación	79
IV. Resoluciones y procesos en que es admisible la casación	80
1. Rama constitucional	80
2. Rama civil	80
3. Rama mercantil	82
4. Rama administrativa	82
5. Rama laboral	84
V. Motivos de la casación	84
VI. Infracciones de fondo	87
VII. El concepto de ley en casación	89
VIII. Diversos modos de infracción de las normas	93
IX. Errores de Derecho y de hecho en la apreciación de la prueba	95
X. Concepto del documento y del acto auténtico	97
XI. Interpretación de los negocios jurídicos	100
XII. Máximas de experiencia y standards jurídicos	101
XIII. Infracciones de forma	107

XIV. El procedimiento de casación	112
1. Fase de interposición	112
2. Término para interponer el recurso	113
3. Requisitos para la interposición del recurso	114
4. Fase de admisión	115
5. Fase de sustanciación	117
6. Fase de decisión	117
XV. Recursos. Desistimiento. Publicidad	120

LA JUSTICIA EN EL CASO CONCRETO ANTE LA CORTE

Un caso especial de poligrafía por Jaime Greif

I. Introducción	123
II. Cortes de Derecho. Finalidades públicas y privadas	125
a) Cortes Supremas especiales	125
III. Finalidades públicas y privadas	126
a) Fines públicos	126
b) Las Cortes Supremas	127
b.1) La competencia originaria de la Corte	127
b.2) Las Cortes Constitucionales autorregulables	127
b.3) Los modos de actuación de las Cortes	128
b.3.1) Las Cortes de apelación	128
b.3.2) El acceso a las Cortes	128
IV. Primeras conclusiones	129
V. El alcance de las decisiones de la Corte	129
a) El recurso de casación en materia civil	130
a.1) Procedencia del recurso	130
a.1.1) Resoluciones impugnables	130
a.2) Improcedencia del recurso	131
a.3) Causales de casación	133
a.4) Trámite del recurso	134
a.5) Legitimación	134
a.6) Requisitos	134
a.7) Admisibilidad	134
a.8) Efectos	135
a.9) Procedimiento ante la Corte	135
a.10) Contenido de la sentencia	136
a.11) Costas y costos	136
a.12) Publicidad	137
b) Código Procesal Civil Modelo para Iberoamérica	137
b.1) Los remedios planteados	138
b.2) La incidencia de la oralidad en la casación	139
c) Conclusiones iniciales en materia de casación	140
VI. La casación penal	142
VII. El recurso de revisión	143
a) En el ámbito civil	143
b) En el Código Modelo y en el CGP	143
c) El recurso de revisión penal en la ley de 1909 y en el Código Procesal Penal	143
d) Los supuestos habituales de revocación	144
d.1) Trámite de la acción	149
d.2) Desarrollo del proceso	149
d.3) La sentencia de revisión	150
d.4) Efectos de la sentencia	151

VIII. Inconstitucionalidad de la ley	151
a) Introducción	151
b) Vías para plantear la inconstitucionalidad	151
c) Legitimación para promover la inconstitucionalidad	152
d) Los efectos del fallo	152
e) El procedimiento	152
f) La sentencia	152
g) Conclusiones	153
IX. El régimen jurídico de las libertades	154
X. Conclusiones generales	154

EL RECURSO DE CASACIÓN Y EL ACCESO A LA JUSTICIA EN EL DERECHO URUGUAYO

por Ángel Landoni Sosa

1. Las finalidades del recurso de casación	157
1.1. Introducción	157
1.2. La función revisora o nomofiláctica	158
1.3. La función de uniformizar la jurisprudencia	158
1.4. La justicia del caso concreto como finalidad de la casación	161
2. Sentencias susceptibles del recurso de casación y casos en que no procede	165
2.1. Procedencia (art. 268)	165
2.2. Improcedencia	167
2.2.1. Sentencias que decreten medidas cautelares (art. 269, num. 1)	167
2.2.2. Sentencias recaídas en asuntos que admiten un proceso posterior sobre la misma cuestión (art. 269, num. 2)	168
2.2.3. Sentencias recaídas en asuntos cuyo monto no supere el importe equivalente a 4.000 Unidades Reajustables	169
2.2.4. Las sentencias de segunda instancia que confirmen en todo y sin discordia a las sentencias de primera instancia	170
3. Las causales de casación	171
3.1. Los motivos del recurso	171
3.2. La infracción o errónea aplicación de normas de Derecho	173
3.3. Hipótesis de infracción o errónea aplicación de las normas de Derecho en el fondo	174
3.4. Límites	175
3.4.1. Hecho y Derecho	175
3.4.2. El error de Derecho debe determinar lo dispositivo de la sentencia	178
3.4.3. La infracción a las reglas legales de valoración de la prueba	178
3.4.4. La Suprema Corte de Justicia y el <i>iura novit curia</i>	182
3.5. Hipótesis de infracción o errónea aplicación de las normas de Derecho en la forma	183
3.6. Límite	185
4. Caracteres del recurso	185
4.1. Formalismo en la interposición	185
4.2. Legitimación	186
4.3. Control de la admisibilidad	187
4.4. Procedimiento ante la Suprema Corte de Justicia	187
4.5. Efectos del recurso	188
5. Conclusiones	189

**REFLEXIONES SOBRE EL RECURSO DE CASACIÓN
Y LAS PRUEBAS DE OFICIO**
por Jairo Parra Quijano

1. Explicación	191
2. Pinceladas sobre la casación en Colombia	191
3. Tensión entre el formalismo del recurso y la ideología de la verdad en el proceso civil	193
4. El giro ideológico de la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de Colombia en materia de las pruebas de oficio y el recurso de casación	196
5. Afirmar que no se configura error de derecho por faltar al deber de decretar pruebas de oficio es un retroceso ideológico, aunque signifique ser coherente con lo que significa error de derecho (yerro probatorio)	199
6. Es posible invocar la nulidad como causal de casación, por haber decretado una prueba de oficio y dictar sentencia sin haberla practicado	200
7. Conclusiones generales	204

**"RÉQUIEM" POR LA MEJOR CASACIÓN CIVIL DEL MUNDO
(Y POR OTRAS CREACIONES PROCESALES HISPANAS)**

por José Luis Vázquez Sotelo

I. Introducción	205
II. Menosprecio legislativo de las instituciones procesales creadas por nuestros jurisconsultos: el apedazamiento y desaparición formal del juicio ejecutivo	206
III. La supresión de las "diligencias para mejor proveer"	208
IV. Menosprecio legislativo de órganos jurisdiccionales de creación española. La desaparición de la Justicia de Distrito y la próxima "Justicia de Proximidad"	211
V. La desaparición de las Audiencias Territoriales al organizarse los Tribunales Superiores de Justicia	215
VI. La casación española y su carácter autóctono. Sus notas configuradoras	219
VII. La supuesta influencia francesa	224
VIII. Superioridad de la casación española	230
IX. Su desconocimiento por Calamandrei, Cappelletti y otros autores	233
X. La opinión de Castán y la final de Calamandrei	236
XI. Un problema endémico: la masificación de recursos	238
XII. La próxima sepultura de nuestra casación. La introducción de la "jurisprudencia vinculante". La sustitución de la casación por un recurso con función exclusiva de "unificación de doctrina" fundada en el "interés casacional" mostrado en la "contradicción" de la sentencia con la jurisprudencia o con "otras sentencias", además de un recurso "en interés de la ley"	241
	251

**III. INCIDENCIA DE LA JURISDICCIÓN
DE LOS TRIBUNALES SUPRANACIONALES**

INCIDENCIA DE LA JURISDICCIÓN DE LOS TRIBUNALES SUPRANACIONALES
por Juan Carlos Hitters

I. Dimensión supranacional del proceso y de la justicia	271
A. Introducción	271
B. El Derecho Procesal Transnacional	274
C. La defensa en juicio (<i>due process of law</i>)	277
II. Influencia de la jurisdicción de los tribunales supranacionales en el Derecho interno	282
A. El <i>ius cogens</i> internacional	282
B. Deber de los Estados de "adaptar" el Derecho interno. Valor de los tratados	285

III. La Corte Interamericana de Derechos Humanos. Jurisprudencia. Últimos pronunciamientos	287
A. Funciones de la Comisión Interamericana según la Corte	287
B. <i>Iura curia novit.</i> Principio de congruencia atenuado	289
C. Principio de irretroactividad de la Convención. Competencia <i>ratione temporis.</i> Interpretación flexible	290
D. Contralor del Derecho interno por parte de la Corte Interamericana	291
E. Responsabilidad internacional del Estado	292
F. Permeabilidad en el Derecho argentino	295
G. Novedosos temas que ha abordado la Corte Interamericana de Derechos Humanos en los últimos tiempos	298
IV. Conclusiones	301

**INCIDENCIA DE LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE INTERAMERICANA
DE DERECHOS HUMANOS EN EL DERECHO INTERNO**
por Osvaldo Alfredo Gozaíni

1. Introducción	307
2. La interpretación judicial	310
3. El juez ordinario y el juez constitucional	314
4. El valor de la jurisprudencia transnacional	319
5. Obligatoriedad de los pronunciamientos	323
6. Subsidiariedad o aplicación directa	329
7. Conclusiones	334

**LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN Y EL SISTEMA
INTERAMERICANO DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS**

Cuestiones de coherencia interpretativa
por Eduardo Oteiza

1. Introducción	339
2. La CSJN y las dificultades para fijar líneas de interpretación	340
3. La jurisprudencia interamericana y sus efectos según la CSJN	351
4. A modo de síntesis	365

EL DERECHO INTERNACIONAL PROCESAL

por Gualberto Lucas Sosa con la colaboración de Ricardo Daniel Sosa Aubone

<i>In limine</i>	367
La Suprema Corte de la Provincia de Buenos Aires: algunos aspectos sobre sus funciones	368
I. Derecho Procesal Constitucional	368
1. Acción de inconstitucionalidad	369
2. Amparo	369
3. Bien de familia	371
4. Buenas costumbres	371
5. Competencia	372
6. Concubinato	373
7. Contaminación. Medio ambiente	376
8. Convención Americana sobre Derechos Humanos	381
9. Convención sobre los Derechos del Niño. Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos. Declaración Universal de Derechos Humanos. Convención Americana sobre Derechos Humanos	382
10. Daños y perjuicios	384
11. Daño moral	384
12. Derecho de peticionar. Beneficio de litigar sin gastos. Igualdad ante la ley	384
13. Derecho Internacional Procesal Penal	386
14. Faltas y contravenciones	392

15. Pacto San José de Costa Rica, Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos, Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre, Código Procesal Penal	392
16. Recurso de queja	394
17. Recurso extraordinario de inconstitucionalidad	394
18. Recurso extraordinario federal	395
II. Colofón	395

IV. CONSTITUCIÓN Y PROCESO

MISIÓN DE LOS TRIBUNALES SUPREMOS NACIONALES

El imperativo constitucional de fundar las sentencias

por Eduardo Néstor de Lázzeri

399	
1. La perspectiva constitucional de la cuestión	401
2. La fundamentación impone la interpretación dinámica de las normas jurídicas	406
3. Justicia, democracia y fundamentación de las sentencias	409
4. Conclusiones. Fundamentación de las sentencias y credibilidad de la justicia	411
5. Una ineludible reflexión final	414

CONSTITUCIÓN Y PROCEDIMIENTO PENAL

por Julio B. J. Maier

415	
1. El concepto del procedimiento penal en un Estado de Derecho Constitucional y su trasformación actual	415
2. El primer y más próximo problema: la unidad política del Derecho Penal (material) con el Derecho Procesal Penal	419
A. La expansión del Derecho Penal	419
B. El modo básico de la expansión y su repercusión procesal	422
3. El problema en el Derecho Procesal Penal: ¿las garantías constitucionales existen?	425
A. El primer problema: las condenas por consenso	425
B. El segundo problema: la ciencia, la técnica y la hipocresía procesal	428
4. Corolario	430

FUNDAMENTACIÓN DAS SENTENCIAS COMO GARANTÍA CONSTITUCIONAL

por Ovídio A. Baptista da Silva

433

¿PUEDE UN JUEZ INADMITIR DE OFICIO UNA DEMANDA POR FALTA DE LEGITIMACIÓN DE LAS PARTES?

por Vicente Gimeno Sendra

463	
1. Introducción	463
2. La legitimación: concepto y fundamento	465
3. Legitimación y "capacidad de conducción procesal"	468
A. La legitimación	468
B. La capacidad de conducción procesal	470
4. Supuestos de capacidad de conducción procesal	472
5. Tratamiento procesal de la falta de legitimación procesal (capacidad de conducción) y material	480
A. El examen de oficio de la legitimación procesal	481
B. La denuncia de la falta de legitimación material	484

TUTELA PROCESAL FRENTE AL RUIDO
por José Almagro Nosete

I. Introducción	487
II. La protección procesal	489
1. Clases de tutela útiles	489
2. Alcance y límites de la jurisdicción civil	491
3. Pretensión de condena para la cesación de los ruidos	493
A. Elementos conceptuales: su alcance genérico	493
B. Relaciones con la llamada "acción negatoria"	493
C. Supuestos fundados en inmisiones vecinales	495
a) Conceptuación	495
b) Legitimación activa	496
c) Legitimación pasiva	496
D. Supuestos fundados en la Ley de Propiedad Horizontal	496
a) Conceptuación	496
b) Legitimación activa	497
c) Legitimación pasiva	497
4. Pretensiones de condena sancionatorias de los ruidos perturbadores, con base contractual (arrendamientos urbanos y de edificación)	497
A. En arrendamientos urbanos	497
B. En relación con las normas de edificación	498
5. Pretensiones de condena al resarcimiento de daños y perjuicios por causa de ruidos perjudiciales	498
6. Pretensión cautelar	499
7. Pretensión provisoria (interdictal)	499
8. Pretensión fundada en violación de derechos fundamentales	500
A. Conceptuación	500
B. Legitimación activa	502
C. Legitimación pasiva	502
III. Otras cuestiones procesales	502
1. Elección del tipo de proceso aplicable	502
2. Reglas de competencia territorial	504
3. La demanda	504
4. Prueba de los hechos y carga probatoria	505
5. Sentencia y ejecución	507

L' INFORMAZIONE DEFENSIVA NELLA COOPERAZIONE GIUDIZIARIA EUROPEA
por Luigi Paolo Comoglio

1. Giusto processo e garanzie minime	509
2. Effettività della tutela ed equivoci concettuali	517
3. Difesa in giudizio e diritto all' informazione processuale	521
4. Garanzie fondamentali e norme procedurali minime, nello spazio giudiziario europeo	526

QUALCHE IDEA SULLE RIFORME DEL PROCESSO CIVILE IN ITALIA
por Federico Carpi

1. Processo civile ed economía	533
2. Le recenti riforme del processo civile in Italia	534
3. Le modifiche della fase introduttiva	535
4. Il processo di primo grado	538
5. La moltiplicazione dei modelli di processo di cognizione	540
6. I rapporti fra il giudice e le parti	542
7. Crisi della cosa giudicata?	543
8. La Corte di cassazione	543
9. I provvedimenti cautelari	544
10. L' esecuzione forzata	545
11. Conclusioni	546

PROCESO Y CONSTITUCIÓN EN EL NUEVO AMPARO PERUANO

por Juan Monroy Gálvez

1. Algunas reflexiones iniciales	547
2. Las actuales relaciones entre Proceso y Constitución. Una propuesta	558
3. El caso nacional	564
4. Algunos imprescindibles antecedentes históricos	569
5. El <i>injunction</i> como modelo para el Amparo peruano	581
6. <i>Injunction, contempt of Court</i> y Amparo peruano	583
7. El procedimiento de Amparo	584
8. La alternatividad o residualidad en el uso del Amparo	589
9. La medida cautelar en el proceso de Amparo	591
10. La actuación de la sentencia de Amparo	597
11. La prohibición de la sustracción de materia y los actos homogéneos en la actuación de la sentencia	600
12. La actuación de la sentencia impugnada y las medidas coercitivas	601
13. La doctrina del precedente (<i>stare decisis</i>)	604
14. Concluyendo	609