



Índice General

Capítulo I

El derecho procesal como ciencia

1. Introducción	1
2. Enfoques posibles	2
3. La influencia del derecho romano	3
4. Las instituciones germanas	6
5. Estudios sobre procedimiento y ciencia procesal	9
6. El derecho procesal en la exposición de Chiovenda	12
7. ¿Es Chiovenda el creador del derecho procesal científico?	14
8. La evolución del derecho procesal	18

Capítulo II

Función y contenidos del derecho procesal

9. Funciones	23
9.1. La función social del juez en el proceso	25
9.2. La visión denominada "garantista" del proceso	28
9.3. La publicización del proceso civil	30
9.4. El llamado "neoprocesalismo"	32
a) La acción: El dilema del acceso a la justicia	33
b) El proceso	37
c) La jurisdicción	40
9.5. Conclusión	44
10. Contenidos	45
11. Características del derecho procesal	47
12. Naturaleza del derecho procesal	48
13. Autonomía científica	49

Capítulo III

Las normas procesales

14. Normas sustanciales y normas adjetivas	51
15. Interpretación de las normas procesales	53
16. La norma procesal en el tiempo	57
17. Vigencia de la norma procesal en el espacio	59
18. Integración de la norma procesal	60

Capítulo IV

Acción

19. La acción como fundamento del derecho procesal	63
20. La <i>actio</i> del derecho romano	64
21. La escuela clásica	67
22. Autonomía de la acción. La teoría moderna	69
23. Proyecciones de la polémica. La acción como derecho abstracto.	72
24. La acción como derecho concreto	74
25. La acción como derecho potestativo	76
26. La acción como derecho público o privado	78
27. La acción como derecho cívico	79
28. Unidad de la acción	83
29. Relatividad de las teorías de la acción	85

30. Replanteos en la teoría de la acción	86
31. Derivaciones teóricas: el derecho a la sentencia favorable	90
32. Nuestra crítica	91
33. Nuestra opinión acerca de qué es la acción.	92

Capítulo V La pretensión

34. Nociones previas	97
35. La pretensión de tutela del derecho	98
36. La pretensión procesal en Rosenberg	99
37. La "ragione" (pretensión) en Carnelutti	101
38. La tesis de Guasp	102
39. Proyecciones de la teoría de la pretensión	106
40. Pretensión material y pretensión procesal	108
41. Continuidad de la pretensión	112
42. Objeto de la pretensión	113
43. Elementos de la pretensión	115
44. Sujetos de la pretensión	116
45. Resistencia a la pretensión	116
46. Presupuestos de la pretensión	118
47. Clasificación de las pretensiones	118

Capítulo VI Jurisdicción

48. Concepto	121
49. Estado, sociedad y jurisdicción	122
50. La jurisdicción como poder	125
51. La jurisdicción como deber	128
52. Proceso y jurisdicción	129
52.1. Tutela del Derecho Subjetivo	130
52.2. Actuación del derecho objetivo	131
52.3. Legitimación de la actividad judicial	132
52.4. Síntesis	133
53. Teorías sobre la jurisdicción	133
53.1. Teorías subjetivas	135
a) Tutela de los derechos subjetivos	135
b) Naturaleza bélica del proceso	136
c) Justa composición de la litis	136
53.2. Teorías objetivas	138
a) Jurisdicción como precepto y como sanción	139
b) Jurisdicción y garantía de observancia de las normas	140
54. La teoría de la sustitución de Chiovenda	141
55. Teoría de la jurisdicción como satisfacción de pretensiones	145
56. Las teorías sobre la jurisdicción en Argentina	147
57. Síntesis	149
58. Críticas	150
59. Nuestra opinión	152

Capítulo VII La función jurisdiccional

60. Clasificación de funciones en el ejercicio del poder	157
61. Jurisdicción y legislación	158
62. Jurisdicción y administración	159
63. Unidad de la jurisdicción	164
64. Exclusividad de la jurisdicción	165

65. Independencia de la jurisdicción	167
65.1. Sistema de designación de los jueces	167
65.2. Organización de la jurisdicción	169
65.3. Clasificación de la función jurisdiccional	170
66. Jurisdicción contenciosa	171
67. Jurisdicción voluntaria	173
68. Clasificación de los actos de jurisdicción voluntaria.	181

Capítulo VIII El acto jurisdiccional

69. Facultades de la jurisdicción	183
70. Extensión del poder jurisdiccional	186
71. Límites de la jurisdicción	187
72. Jurisdicción y competencia	189
72.1. La justicia nacional	192
72.2. Justicia local, provincial y federal	193
72.3. Prórroga de la competencia territorial hacia jueces extranjeros	194
72.4. Competencia Federal	195
73. Perpetuatio jurisdictionis	196
74. Pacto de foro prorrogado	198
75. Competencia absoluta y relativa	198
76. El acto jurisdiccional	199
76.1. Forma del acto jurisdiccional	200
76.2. Juez natural	201
77. Contenido del acto jurisdiccional	202
78. La sentencia como acto jurisdiccional	204
79. El juicio jurisdiccional	206
80. Nuestra opinión	211

Capítulo IX Proceso

81. Concepto	213
82. Finalidad del proceso	215
82.1. Doctrinas subjetivas	216
82.2. Doctrinas subjetivas: satisfacer pretensiones	217
82.3. Protección del derecho subjetivo	218
83. Doctrinas objetivas	219
83.1. Actuación de la ley	219
83.2. Actuación del Derecho Objetivo	220
83.3. Actuación del Derecho Subjetivo	220
84. Función del proceso	221
85. El proceso como método	223
86. Naturaleza jurídica del proceso	224
86.1. Doctrinas privatistas	224
a) Teoría del Contrato	225
b) Teoría del Cuasicontrato	225
86.2. Doctrinas publicistas	227
a) Teoría de la Relación Jurídica	227
b) Teoría de la situación jurídica	229
c) Teoría de la institución	231
d) Teoría del servicio público	232
e) La teoría del procedimiento	233
86.3. Conclusiones	234
87. Elementos del proceso	235

Capítulo X
Proceso y procedimientos alternativos

88. Formas alternativas al proceso para resolver conflictos	237
89. Diferencias en la técnica de solución	240
90. La mediación	244
90.1. El procedimiento de mediación	245
90.2. Procedimiento aplicable	248
a) Entrega del formulario en término	252
b) Suspensión del trámite	253
c) Autorizados	253
d) Relación entre el formulario de requerimiento y la demanda	254
e) Entrevistas previas	255
f) El plazo de la mediación	256
g) Incomparecencia. Sanciones	257
h) Finalización de la mediación	259
90.3. La etapa de mediación como excepción procesal	260
a) La excepción de mediación inexistente y las nulidades procesales	261
b) Improcedencia de la excepción por el requirente	262
c) Supuestos de finalización de la etapa mediadora	263
90.4. Principios procesales aplicables al trámite de mediación	264
90.5. Formas de la mediación	266
90.6. El perfil del mediador	268
90.7. Situación institucional del mediador	268
90.8. El acuerdo como resultado de la mediación	273
91. La conciliación	274
91.1. Modalidades	275
a) La conciliación preprocesal	275
b) La conciliación procesal	277
91.2. Resultados de la conciliación	278
91.3. Oportunidad para la audiencia de conciliación	279
91.4. El procedimiento en la audiencia	280
91.5. Efectos del acto conciliatorio	282
91.6. Naturaleza del acuerdo	283
91.7. La conciliación en el código federal	284
a) Contenido de la audiencia	285
b) Presencia ineludible del juez en la audiencia	286
c) La conciliación procesal	287
92. El arbitraje	288
92.1. Los principios generales del arbitraje	290
92.2. El arbitraje voluntario	291
92.3. El arbitraje forzoso	291
92.4. El arbitraje jurídico y de equidad	292
92.5. El arbitraje interno e internacional	293
93. Los procedimientos alternativos	294
93.1. El minitrial	295
93.2. El oyente neutral (neutral listener)	296
93.3. El dictamen por expertos	297
93.4. El "adjudicator"	298
93.5. El arbitraje delegado	298
93.6. Juicio por jurado sumario (summary jury trial)	299
94. Proceso y procedimientos	301
94.1. Clasificación en el Derecho Positivo	302
94.2. Nuestra clasificación	303

Capítulo XI **Los sistemas alternativos**

95. Introducción	307
95.1. Vías alternativas o equivalentes al proceso judicial	307
95.2. Características básicas a considerar	308
96. La teoría del conflicto	309
97. La teoría de la negociación	311
98. Actitudes del negociador y soluciones posibles	313
99. La acción en los sistemas alternativos	314
99.1. El acceso a la justicia en los medios alternativos	316
a) Solución extrajudicial	320
b) La actuación no es jurisdiccional	320
99.2. El derecho a ser oído	321
100. La jurisdicción en los sistemas alternativos	322
100.1. No hay proceso iniciado de oficio, sólo procede a pedido de parte	324
100.2. Los medios alternativos tienen base contractual	324
100.3. Los medios alternativos ejercen jurisdicción	325
100.4. Otras opiniones	326
100.5. Nuestra posición	327
101. El proceso en los sistemas alternativos	330
101.1. Diferencias en el método de debate	331
101.2. Nuestra opinión	334

Capítulo XII **La legitimación en el proceso civil**

102. Introducción	335
103. El problema de la acción	336
104. El problema de la jurisdicción.	340
105. Las situaciones jurídicas subjetivas	342
106. Las condiciones que exige la legitimación procesal	345
106.1. La legitimación procesal "ad causam"	347
106.2. La legitimación ad causam y la expectativa a una sentencia favorable	350
106.3. El control de oficio de la legitimación ad causam.	352
106.4. La legitimación ad causam y la pretensión procesal	354
106.5. Tiene legitimación quien invoca la relación jurídica	355
107. Legitimación e interés para actuar	357
107.1. Interés sustancial e interés procesal	360
107.2. El interés como fundamento de la legitimación ad causam	362
108. Clasificación en las legitimaciones para obrar	366
108.1. Legitimación ordinaria	366
108.2. Legitimaciones extraordinarias	366
109. Derechos e intereses a tutelar	367

Capítulo XIII **La protección del interés fuera del proceso civil**

110. Legitimación e interés	371
111. El interés público	373
112. Las categorías jurídicas en el derecho administrativo	375
113. Legitimación y procedimiento administrativo	377
114. La legitimación en el contencioso administrativo	379
115. El interés legítimo en el proceso judicial	380
116. Crítica a la expansión del interés legítimo	381
117. El interés como fundamento de la pretensión	385

Capítulo XIV
La protección de los derechos difusos

118. La defensa de los intereses supraindividuales	387
119. Los derechos difusos son una variación del derecho subjetivo	388
120. Definición de derechos difusos	390
121. Características de los derechos difusos	393
122. Diferencias con otros intereses	394
122.1. Los intereses colectivos	395
122.2. Los intereses legítimos	397
122.3. Los intereses simples	400
123. La protección constitucional de los derechos difusos	402
124. Las asociaciones de defensa de los derechos difusos	404
125. Condiciones para el reconocimiento legal	405
126. Funcionamiento institucional	406
127. Las asociaciones y el derecho a participar	408
128. Acreditación del interés	409
129. La participación efectiva	411
130. Capacidad procesal de los grupos	412
131. Admisión y control	413
132. La admisión del grupo representado	415
133. La representación y sus categorías	416
a) Grupos organizados con interés establecido estatutariamente	417
b) grupos asociados constituidos regularmente que no establecen representación	417
c) grupos indeterminados con representación	418
d) grupos indeterminados sin representación	419
134. Formas de representación para los intereses colectivos	420
135. La representación adecuada	421
136. El "ente exponencial"	422
137. La legitimación por categoría	424
138. La legitimación para obrar y los derechos difusos. Posibilidades	426
138.1. El Ministerio Público	428
138.2. El Defensor del Pueblo	429
a) Formas de actuación	432
b) Intervención procesal	435
c) Intervención voluntaria adhesiva	435
d) Litisconsorcio con las asociaciones	436
e) El problema de la calidad de parte del Ombudsman	436

Capítulo XV
Las partes en el proceso civil

139. Concepto de parte	439
140. Breve explicación de las doctrinas	441
141. La tesis del conflicto para que haya partes	442
142. Nuestro concepto de parte	445
143. Identificación de la parte	446
144. Principios inherentes a la calidad de parte	448
144.1. Dualidad de partes	448
144.2. La contradicción	449
144.3. Igualdad entre las partes	450
145. Clases de parte	451
146. La legitimación directa e indirecta	452
146.1. La sustitución procesal	453
146.2. La sucesión procesal	457

147. La modificación en el número de intervenientes	464
147.1. El litisconsorcio	465
147.2. La intervención de terceros	467
a) Intervención voluntaria	470
b) Intervención principal o excluyente	471
c) Intervención adhesiva simple	472
d) Intervención adhesiva litisconsorcial	473
e) Intervención coactiva	474
147.3. Las tercerías	477

Capítulo XVI Los presupuestos procesales

148. Nociones generales	483
149. Clases de presupuestos procesales	485
150. Control de oficio y excepciones	485
151. Presupuestos procesales para el ejercicio de la acción	486
151.1. Capacidad	486
151.2. La representación en juicio	487
a) La capacidad de los menores	488
b) Los incapaces e inhabilitados	496
c) Los condenados a prisión efectiva	496
d) Concursados y quebrados	496
151.3. La representación necesaria	497
a) La representación de las personas físicas	497
b) El Ministerio Público	499
c) La administración del sucesorio	500
151.4. La representación voluntaria	501
151.5. Representación de los padres	502
151.6. La representación legal	505
152. Jurisdicción y competencia	508
153. Presupuestos procesales para la validez de la pretensión	511
154. Presupuestos procesales del procedimiento	512
155. Presupuestos procesales de la sentencia favorable	514

Capítulo XVII Actos procesales

156. Hechos y actos procesales	517
157. La teoría del negocio jurídico procesal	519
158. La voluntad en los actos procesales	521
159. Vicios de la voluntad y vicios de la buena fe	527
160. Los sujetos de los actos procesales	530
161. Requisitos de los actos procesales	531
161.1. Requisitos de admisibilidad	533
a) Formas de expresión	533
b) Firma	535
c) Copias	537
d) Otras formas de expresión	539
e) Lugar de los actos	539
f) Tiempo de los actos procesales	542
g) Plazos procesales	546
161.2. Requisitos de procedencia	551
161.3. Recepción de los actos procesales	552
162. Clasificación de los actos procesales	558

163. Efectos de los actos procesales	561
163.1. Actos procesales de comunicación	563
163.2. Actos procesales de ordenación	575
163.3. Actos procesales de documentación	576
163.4. Actos procesales típicos	580

Capítulo XVIII Medidas cautelares

164. Definiciones	585
165. Autonomía del proceso cautelar	589
166. Naturaleza de* las medidas cautelares	597
166.1. El derecho a la tutela cautelar	599
166.2. Naturaleza de la providencia cautelar	600
167. Diferencia con otros procedimientos preventivos	602
167.1. La tutela inhibitoria	608
167.2. El amparo como medida cautelar	613
167.3. Los demás procedimientos preventivos	615
168. Clasificación de las medidas cautelares	618
168.1. Tutela común y tutela diferenciada	621
168.2. La tutela preventiva	624
168.3. La tutela anticipatoria	628
168.4. La tutela de satisfacción inmediata	634
169. Presupuestos de las medidas cautelares	640
169.1. Verosimilitud del derecho (<i>fumus bonis iuris</i>)	640
169.2. Peligro en la demora (<i>periculum in mora</i>)	644
169.3. Contracautela	648
a) Destino de la contracautela	651
b) Exención de la contracautela	653
c) Monto de la contracautela	654
d) Mejora de la contracautela	655
e) Clases de cauciones	656
170. Carácter de las medidas cautelares	657
170.1. Sumariedad y cosa juzgada	659
170.2. Provisionalidad	662
170.3. Mutabilidad o variabilidad	663
170.4. Discrecionalidad	666
170.5. Preventividad	668
171. La responsabilidad por las medidas cautelares	669
171.1. Responsabilidad subjetiva	670
171.2. Responsabilidad del Estado	672
171.3. Nuestra opinión	674
171.4. Determinación de la responsabilidad	676
172. Caducidad de las medidas cautelares	677
173. El procedimiento cautelar	679
173.1. La bilateralidad en el procedimiento cautelar	680
173.2. Las medidas cautelares dispuestas de oficio	682
173.3. Competencia	683
173.4. Demanda, legitimación y oportunidad	684
173.5. Trámites previos	685
173.6. Resolución, notificación y recursos	687

Capítulo XIX
Teoría general del embargo

174. Precisión terminológica	689
175. El poder cautelar	690
176. El poder dispositivo del embargante	691
177. Las modalidades del embargo	692
177.1. Procedencia del embargo preventivo	695
a) Deudor sin domicilio en Argentina	696
b) Créditos documentados	697
c) Contratos bilaterales	699
d) Deuda justificada en libros de comercio	700
e) Deuda sujeta a plazo o condición	703
177.2. El embargo preventivo en situaciones específicas	704
a) Conflictos patrimoniales entre herederos, condóminos o socios	705
b) Conflictos de locación	707
c) Privilegios sobre muebles e inmuebles	708
d) Otras acciones	711
177.3. El embargo preventivo en la demanda de escrituración	713
177.4. El embargo preventivo derivado de situaciones procesales	715
a) La rebeldía	715
b) La confesión y el reconocimiento	717
c) Sentencia favorable	720
178. El embargo ejecutivo	720
179. El embargo ejecutorio	723

Capítulo XX
Las medidas cautelares en particular

180. El secuestro	725
180.1. El secuestro directo	726
180.2. El secuestro indirecto o complementario	728
180.3. El secuestro sancionatorio	730
180.4. El mandamiento de secuestro	731
181. La intervención judicial	733
181.1. Intervención judicial y administración provisoria	737
181.2. El interventor recaudador	740
181.3. El interventor informante	743
181.4. El interventor administrador	745
181.5. Disposiciones comunes a toda clase de intervención.	748
181.6. Honorarios del interventor	750
182. Inhibición general	751
182.1. La inhibición de bienes como medida subsidiaria del embargo	752
182.2. Requisitos de la inhibición	753
182.3. Requisitos registrales	754
182.4. Alcance y preferencias	756
182.5. La inhibición voluntaria	757
183. La anotación de litis	758
183.1. Oportunidad de la pretensión	760
183.2. Requisitos de admisibilidad	761
183.3. Modalidades	761
184. Prohibiciones y ejecuciones	762
184.1. La prohibición de innovar	763
a) Presupuestos generales de admisión	766
b) Requisitos propios	767
c) Extensión a otros litigios	769
184.2. La medida cautelar innovativa	772

185. La prohibición de contratar	777
185.1. Presupuestos	779
185.2. Alcance de la medida	780
185.3. Notificación	782
185.4. Caducidad automática	783
186. La medida cautelar genérica o innominada	783

Capítulo XXI Bienes y cosas ante las medidas cautelares

187. La afectación de bienes, cosas y personas	787
188. El embargo de cosas	789
188.1. La titularidad de la cosa	789
188.2. La transmisión del objeto embargado	790
188.3. Clasificación de bienes que no pueden afectarse	792
a) Los créditos por alimentos (art. 374, Código Civil).	792
b) El usufructo de los padres sobre los bienes de los hijos	793
c) El bien de familia	793
d) Los sueldos y jornales	794
e) Otras exclusiones legales	795
188.4. Los bienes inembargables	795
a) El lecho cotidiano	797
b) Sepulcros	798
189. El embargo y secuestro en cajas de seguridad	800
189.1. La naturaleza jurídica del contrato bancario que provee de una caja de seguridad	802
189.2. El secuestro del contenido	804
189.3. La titularidad de los bienes encontrados	805
189.4. La perturbación a la intimidad	806
190. El depósito de cosas	810
190.1. El depósito proveniente del embargo	810
190.2. Obligaciones del depositario	811
190.3. La toma a embargo de bienes. Responsabilidades y controles	813
191. El derecho de retención	814

Capítulo XXII Medidas cautelares contra el Estado

192. El control de legalidad	819
193. La suspensión del acto administrativo	821
194. El artículo 195 bis derogado por la Ley 25.587	826
194.1. La ley "antigoteo"	827
194.2. Improcedencia de la prohibición de innovar	831
194.3 Incongruencia entre el fin de la medida con los hechos que la motivan	833
194.4. Eliminación de facultades jurisdiccionales	833
194.5. La muerte de la medida autosatisfactiva	836
194.6. Excepciones	837
194.7. Sumas depositadas en el Banco Central	839
194.8. Recursos	841
195. La tutela cautelar contra la administración	843
195.1. Tutela diferenciada	847
195.2. Presupuestos de las cautelares contra la administración	848
195.3. La inembargabilidad de los bienes públicos	852

Capítulo XXIII
Medidas cautelares en el arbitraje

196. El arbitraje y la jurisdicción	855
197. El poder cautelar en el arbitraje	856
197.1. Dificultades	860
197.2. Posibilidades	861
198. Requisitos y presupuestos	863
199. Oportunidad para disponer medidas cautelares	864

Capítulo XXIV
Las personas ante las medidas cautelares

200. La protección de personas	865
201. Alimentos provisорios urgentes	867
202. Litisexpensas	869
203. Atribución de la vivienda familiar	871
204. La guarda cautelar de personas	875
204.1. Competencia	879
204.2. Legitimación	880
204.3. Medidas complementarias	881
205. La guarda del Código Civil	882

Capítulo XXV
Otras medidas cautelares

206. Las medidas cautelares en materia de marcas	889
206.1. Legitimación	891
206.2. Alcance de las precautorias	895
206.3. Contracautela	898
206.4. Graduación de la contracautela	899
206.5. La caución del art. 35	900
206.6. Mejora o sustitución de la contracautela	902
206.7. Caducidad de la medida cautelar. Mediación obligatoria	902
207. Las medidas cautelares en la propiedad industrial	905
208. Las medidas provisionales en el Sistema Interamericano de Derechos Humanos	909