



ÍNDICE SUMARIO

Introducción.	7
Prólogo a la segunda edición.	9

SECCIÓN PRIMERA

CAPÍTULO ÚNICO GENERALIDADES

1. El proceso cautelar.	13
2. Instrumentalidad de las medidas cautelares	19
3. El orden público cautelar	22
4. Orden público e intervención de oficio	27
5. El "decisionismo" argentino y el abuso en el proceso cautelar.	32
6. Las medidas oficiosas de precaución desde el campo sustancial	36
7. La pretensión revocatoria.	37

SECCIÓN SEGUNDA

REVOCACIÓN DE LA PRETENSIÓN CAUTELAR EN EL ÁMBITO PATRIMONIAL

CAPÍTULO I LEVANTAMIENTO

1. Provisoriedad de la decisión cautelar.	41
2. Hipótesis de levantamiento.	43
2.1. Circunstancias sobrevivientes.	43
2.1.1. Nulidad del trámite principal.	43
2.1.2. Perención de instancia.	44
2.1.3. Cesación de la rebeldía.	44
2.1.4. Revocación de la rebeldía.	45
2.1.5. Desistimiento.	45
2.1.6. Actor que no paga el impuesto de justicia.	46
2.1.7. Falta o insuficiencia de contracautela.	46
2.1.8. Revocación del auto de procesamiento.	47
2.1.9. Sentencia adversa al embargante.	48
2.1.10. Caducidad de la instancia.	48
2.1.10.1. Caducidad de instancia del principal.	48
2.1.10.2. Caducidad de instancia del incidente de medida cautelar.	49
2.1.11. Cumplimiento de la obligación.	49
2.1.12. Levantamiento al solo efecto de escriturar.	50
2.1.13. Concurso del deudor.	53
2.1.14. Fallecimiento del deudor.	53
2.2. Circunstancias originarias.	54
2.2.1. Bienes de propiedad de un tercero.	54
2.2.2. Bienes inembargables.	55
2.2.2.1. Bienes de uso indispensable.	56
2.2.2.2. Instrumentos necesarios para la profesión, arte u oficio.	61
2.2.2.3. Sepulcros.	67
2.2.2.4. Bienes exceptuados de embargo por la ley.	68
2.2.2.5. Otras hipótesis de levantamiento por inembargabilidad.	71
2.2.2.6. Levantamiento por inhabilidad del órgano.	73
2.2.2.7. Levantamiento del embargo preventivo.	73

3. Responsabilidad en caso de abuso o exceso cautelar.	74
3.1. Naturaleza de la responsabilidad.	74
3.2. Naturaleza del daño.	76
3.3. Hipótesis que importan abuso o exceso en la conducta del beneficiario de la medida.	76
3.3.1. Medida obtenida sin derecho.	77
3.3.2. Trámite irregular	77
3.4. Daños y perjuicios causados por el levantamiento improcedente o irregular.	78
4. Trámite para reclamar la reparación.	79
5. Presupuestos para la condena.	81
6. Oportunidad del planteo.	82
7. Caducidad de la acción especial y prescripción de la acción común.	82
8. Excepciones a la conminación de responder.	82
9. Levantamiento de medidas cautelares decretadas en procesos voluntarios.	83
10. Levantamiento de medidas cautelares dispuestas en el proceso penal.	83
11. Oposición a medidas cautelares decretadas en relación al Derecho Industrial.	84

CAPÍTULO II

TRÁMITE PARA EL LEVANTAMIENTO

1. Titular de la pretensión revocatoria cautelar.	87
1.1. La sociedad.	87
1.2. Los afectados	89
1.3. El tercero.	91
2. Formas de su ejercicio.	91
2.1. Recurso.	92
2.1.1. Clase.	93
2.1.2. Efectos.	95
2.1.3. Plazo de interposición.	95
2.1.4. Impugnación por ambas partes.	95
2.1.5. La apelación y la emergencia económica.	96
2.1.6. Recurso extraordinario federal.	97
2.2. Incidente.	98
2.2.1. Presupuestos de admisibilidad.	100
2.2.1.1. Fundamentación.	100
2.2.1.2. Ofrecimiento de la prueba.	101
2.2.2. Trámite.	101
2.2.2.1. Competencia.	101
2.2.2.2. Oportunidad.	102
2.2.2.3. Recusación.	102
2.2.2.3.1. Recusación sin expresión de causa.	102
2.2.2.3.2. Recusación con expresión de causa.	103
2.2.2.4. Sustanciación.	103
2.2.3. Presupuestos de atendibilidad	103
2.2.4. Resolución.	105
2.2.5. Recursos.	105
2.2.5.1. Ordinarios.	105
2.2.5.2. Extraordinarios.	105
2.3. Tercería.	106
2.3.1. Presupuestos de admisibilidad formal.	107
2.3.2. Declaración de inadmisibilidad.	110
2.3.3. Efectos sobre el principal.	110
2.3.4. Contra quién se deduce.	111
2.3.5. Trámite.	111
2.3.6. Resolución	112

2.3.7. Recursos.	112
2.3.7.1. Ordinarios.	112
2.3.7.2. Extraordinario federal.	112
2.3.8. Costas.	113
2.3.9. Honorarios.	113
2.4. Levantamiento de embargo sin tercería.	113
2.4.1. Naturaleza del trámite.	113
2.4.2. Procedimiento.	114
2.4.2.1. Plazo de interposición.	114
2.4.2.2. Sustanciación.	115
2.4.2.3. Resolución.	115
2.4.2.4. Recursos.	115

CAPÍTULO III MODIFICACIÓN

1. Mutabilidad de las medidas cautelares.	117
2. Ampliación y mejora.	119
2.1. Legitimación y presupuestos.	120
3. Reducción.	122
4. Sustitución.	124
4.1. Sustitución de medida cautelar.	125
4.1.1. Casos.	126
4.1.1.1. Hipótesis legales.	126
4.1.1.2. Hipótesis jurisprudenciales.	127
4.1.1.2.1. Sustitución de secuestro por fianza.	127
4.1.1.2.2. Sustitución de derecho de retención por embargo.	127
4.1.1.2.3. Sustitución de la inhibición general por el seguro de caución.	128
4.1.1.2.4. Sustitución de embargo sobre dinero por seguro de caución.	128
4.2. Sustitución de bienes.	129
4.2.1. Casos.	130
4.2.1.1. Hipótesis legales.	130
4.2.1.1.1. Peligro de pérdida o desvalorización.	130
4.2.1.1.2. Bienes necesarios para el funcionamiento de la empresa.	131
4.2.1.1.3. Muebles de un establecimiento comercial o industrial y de uso de la casa habitación.	133
4.2.1.2. Hipótesis de hecho.	134
4.2.1.2.1. Sustitución de una cosa por otra.	135
4.2.1.2.2. Sustitución de una cosa por dinero y viceversa.	136
5. Sustitución de la contracautela.	138
5.1. Modificación de la contracautela en origen.	139
5.2. Modificación por circunstancias superveniens.	139
5.2.1. Sustitución de dinero en efectivo por acciones.	139
5.2.2. Sustitución de la caución real por la póliza de seguro de caución.	140

CAPÍTULO IV TRÁMITE PARA LA MODIFICACIÓN

1. Naturaleza del trámite.	141
2. Legitimación	142
3. Oportunidad para promover la incidencia.	143
4. Competencia.	144
5. Sustanciación.	146
6. Prueba.	147
7. Resolución.	149

8. Impugnaciones.	149
8.1. Ordinarias.	149
8.2. Extraordinarias.	150

CAPÍTULO V CADUCIDAD

1. Fundamentos de la caducidad.	153
2. Hipótesis legales.	156
2.1. Caducidad de las medidas ordenadas. y efectivizadas antes del proceso.	156
2.1.1. La regla general.	157
2.1.2. Criterios de aplicación.	166
2.1.3. Supuestos especiales	166
2.1.3.1. Cesación de la prohibición de contratar.	166
2.1.3.2. Caducidad del embargo preventivo.	167
2.1.3.3. Cesación de la intervención judicial.	168
2.1.3.4. Extinción de la anotación de la litis.	168
2.1.3.5. Suspensión de las medidas cautelares en caso de concurso.	168
2.1.3.6. Embargo de créditos.	169
2.1.3.7. Inhibición.	169
2.1.3.8. Secuestro prendario.	170
2.2. Caducidad de las medidas ordenadas y efectivizadas durante el proceso.	170
3. Trámite para la declaración de caducidad.	172
3.1. Recursos.	172
3.2. Sanciones accesorias.	172
3.3. Las costas.	173
3.4. Los daños y perjuicios.	173
4. Prohibición de proponer nuevamente la medida.	174

CAPÍTULO VI NULIDAD

1. Conceptos preliminares.	175
2. El principio general.	176
3. Vicios concernientes a la génesis de la decisión.	177
3.1. Defectos en la actuación del órgano jurisdiccional.	177
3.2. Defectos en la actuación de las partes.	181
4. Nulidad de resolución.	182
4.1. Vicios concernientes al contenido de la decisión.	183
4.2. Vicios concernientes a las formas extrínsecas.	185
5. Nulidad del trámite de ejecución de la medida.	186
5.1. Por falta de notificación.	186
5.2. Por falta de contracautela.	187
5.3. Por vicios en el trámite.	188
6. Formas de reclamar la nulidad.	190
6.1. Incidente.	190
6.2. Recursos.	190
6.2.1. Ordinarios.	190
6.2.2. Extraordinarios.	191
6.2.3. Reposición in extremis.	191

CAPÍTULO VII

COSTAS Y HONORARIOS EN EL PROCESO DE REVOCACIÓN CAUTELAR

1. Principios generales.	193
2. Excepciones.	196
3. Costas en particular.	196
3.1. En el trámite del levantamiento.	196
3.2. En el trámite de la modificación.	200
3.3. En el trámite de la caducidad.	202
3.4. En el trámite de la tercería.	203
3.5. En el trámite de la nulidad.	204
4. Honorarios.	205
5. Recursos en materia de costas y honorarios.	206

SECCIÓN TERCERA

LA CONTROVERSIA CAUTELAR EN EL ÁMBITO EXTRAPATRIMONIAL

CAPÍTULO I

GENERALIDADES

1. Explicación de la añadidura a la primera edición.	209
2. Adecuación de la resistencia a la distinta configuración de la cautela.	210
3. Competencia.	211
3.1. Principio general.	211
3.2. En la tutela ambiental.	211
3.3. En la protección de los derechos personalísimos.	212
4. Legitimación.	212
5. Contracautela.	213
5.1. En el ámbito de los derechos humanos.	213
5.2. En la protección de personas en conflictos familiares.	214
5.3. En los procesos de incidencia colectiva.	215
5.4. En los conflictos entre el administrado y la administración.	215
6. Efectos de las decisiones cautelares para el legitimado activo.	215
7. Recursos. Clase y efectos.	216
7.1. Recursos ordinarios.	217
7.2. Recurso extraordinario federal.	217
7.2.1. Medidas rechazadas.	217
7.2.2. Agravio equivalente a sentencia definitiva.	218
7.2.3. Cuestión federal suficiente.	219
7.2.4. Gravedad institucional.	220

CAPÍTULO II

LA CONTROVERSIA CAUTELAR EN EL ÁMBITO DE LOS DERECHOS HUMANOS FUNDAMENTALES

1. El hombre como sujeto de derechos básicos.	223
2. Las instancias nacional y supranacional.	224
3. Los límites del tema.	225
4. Derecho a una vida digna.	225
5. Respeto a la integridad física y psíquica.	228
5.1. Integridad física.	231
5.1.1. Las zonas grises.	232
5.1.1.1. Cotejo de información genética.	233
5.1.1.2. Control de intoxicación alcohólica.	236
5.1.1.3. Adicciones y tráfico de drogas.	242
5.1.1.3.1. Consumo.	243
5.1.1.3.2. Tráfico.	246
5.1.1.4. Pruebas de H.I.V.	248

5.1.1.5. Estreptococo Grupo B Agalactia.	253
5.1.1.6. Vacunación.	254
5.1.1.7. Exámenes prenupciales.	255
5.1.1.8. Transfusiones de sangre.	256
5.2. Integridad psíquica.	258
6. Soberanía sobre el propio cuerpo.	260
6.1. Derecho a una muerte digna.	260
6.1.1. El concepto de "muerte digna" a partir de los principios.	260
6.1.2. El concepto de "muerte digna" a partir de las reglas.	261
6.1.3. El concepto de "muerte digna" a partir de la norma legislada.	262
6.2. Derecho a rehusar, limitar o estimular la procreación.	264
6.2.1. Esterilización.	264
6.2.2. Aborto.	265
6.2.3. Fecundación asistida.	269
7. Derecho a la identidad	270
8. Derecho a la intimidad	271
9. Igualdad y no discriminación.	275
10. Protección urgente y efectiva de los derechos humanos.	276
10.1. Medidas cautelares y medidas provisionales.	277
10.1.1. Cautelares.	279
10.1.2. Provisionales.	280
10.2. Legitimación.	281
10.2.1. Legitimación activa.	281
10.2.2. Legitimación pasiva.	281

CAPÍTULO III

LA CONTROVERSIA CAUTELAR EN LOS CONFLICTOS FAMILIARES	283
1. Prevención metodológica.	284
2. Controversias cautelares no patrimoniales.	285
2.1. Protección personal en la crisis matrimonial.	286
2.1.1. Atribución del hogar.	286
2.1.1.1. Retiro o exclusión.	288
2.1.1.1.1. Exclusión compulsiva.	288
2.1.1.1.2. Retiro voluntario.	291
2.1.1.2. Reintegro.	292
2.1.1.2.1. Reintegro voluntario.	292
2.1.1.2.2. Reintegro no voluntario.	293
2.2. Presupuestos de la postulación cautelar en la crisis conyugal.	294
2.3. Presupuestos de atendibilidad.	295
2.3.1. Verosimilitud del derecho.	295
2.3.2. Peligro en la demora.	296
2.3.3. Contracautela.	296
2.4. Resistencia a la pretensión cautelar no patrimonial en la crisis conyugal.	296
2.4.1. Causales de levantamiento o sustitución.	297
2.4.1.1. Cesación o modificación de las circunstancias que determinaron la medida.	298
2.4.1.2. Satisfacción o frustración de la pretensión principal.	300
2.4.1.3. Caducidad.	300
2.5. Trámite de la oposición.	300
2.5.1. Legitimación para resistir.	301
2.5.2. Contracautela.	301
2.6. Admisibilidad de la oposición.	301
2.7. Impugnaciones.	302
2.7.1. Recursos.	302
2.7.2. Incidente.	302

3. Protección personal de otros miembros del grupo familiar.	303
3.1. Menores.	303
3.1.1. Protección del menor en el ámbito familiar.	304
3.1.2. Protección del menor en el ámbito de la sociedad.	308
3.1.3. Recaudos de postulación.	309
3.1.3.1. Competencia.	309
3.1.3.2. Contracautela.	310
3.1.3.3. Sustanciación.	310
3.1.3.4. Resolución.	311
3.1.3.5. Resistencia a la pretensión cautelar respecto de menores.	311
3.1.3.6. Recursos.	312
3.2. Violencia intrafamiliar.	312
4. Protección personal de incapaces e inhabilitados.	315
4.1. Proceso de insania.	316
4.1.1. Medidas sobre los bienes.	316
4.1.2. Medidas sobre las personas.	317
4.1.3. Recaudos de procedencia.	317
4.1.3.1. Verosimilitud.	317
4.1.3.2. Peligro en la demora.	318
4.1.3.3. Contracautela.	318
4.1.4. Causales de levantamiento o sustitución.	319
4.2. Proceso de inhabilitación	319
4.2.1. Medidas cautelares en el proceso de inhabilitación.	320
4.2.1.1. Presupuestos de postulación.	320
4.2.1.1.1. Competencia.	320
4.2.1.1.2. Legitimación.	321
4.2.1.1.3. Documentación.	321
4.2.1.2. Presupuestos de procedencia.	321
4.2.1.2.1. Verosimilitud.	322
4.2.1.2.2. Peligro en la demora.	322
4.2.1.2.3. Contracautela.	323
4.2.2. Clase y extensión de la tutela.	323
4.2.2.1. Sobre los bienes.	323
4.2.2.2. Sobre las personas.	324
4.2.3. Resistencia a la pretensión cautelar en el proceso de inhabilitación.	324
5. Controversias cautelares de contenido patrimonial.	325
5.1. En la crisis matrimonial.	327
5.1.1. Presupuestos de admisibilidad.	328
5.1.1.1. Verosimilitud.	328
5.1.1.2. Peligro en la demora.	329
5.1.1.3. Contracautela.	330
5.1.1.4. Legitimación.	330
5.1.2. Clase y extensión de la cautela en la pretensión patrimonial.	330
5.1.2.1. Clase.	330
5.1.2.2. Extensión.	330
5.1.2.2.1. Naturaleza de los bienes.	330
5.1.2.2.2. Lapso.	332
5.1.3. Oposición del cónyuge afectado.	332
5.1.3.1. Contracautela.	333
5.1.3.2. Caducidad.	333
5.1.4. Impugnaciones.	335
5.2. Pretensión alimentaria.	335
5.2.1. Alimentos provisorios.	336
5.2.2. Juicio por alimentos.	339
5.2.2.1. Cuotas futuras.	341

5.2.2.2. Cuotas atrasadas.	342
5.2.2.3. Cuotas adicionales.	343
6. Resistencia a la acción cautelar en la pretensión alimentaria.	344
6.1. Causales de inexigibilidad de alimentos.	344
6.1.1. Inactividad del alimentado en la gestión de cobro de cuotas vencidas.	344
6.1.2. Prescripción.	346
6.1.3. Causales de inexigibilidad entre los cónyuges.	346
6.1.4. Cesación de la prestación alimentaria respecto de los hijos y otros parientes.	347
6.2. Medios para el levantamiento de medidas cautelares en el juicio por alimentos.	347
6.2.1. Recursos.	347
6.2.2. Incidente.	348
7. Pretensiones resistidas en el proceso sucesorio.	348
7.1. En las acciones de defensa de la herencia.	348
7.1.1. Acción de petición de herencia.	349
7.1.2. Acción posesoria hereditaria.	349
8. La protección cautelar en la defensa de la herencia.	350
8.1. Legitimación.	353
8.1.1. Activa.	353
8.1.2. Pasiva.	353
8.2. Competencia.	354
8.3. Clase y extensión de la cautela.	354
8.3.1. Embargo preventivo.	354
8.3.2. Anotación de litis.	356
8.3.3. Prohibición de innovar.	356

CAPÍTULO IV

CONTROVERSIA CAUTELAR EN LOS PROCESOS DE INCIDENCIA COLECTIVA

1. Ubicación sistemática.	357
2. Conceptuación.	358
3. Protección de los derechos de los pueblos originarios.	361
3.1. Legitimación cautelar activa.	362
3.1.1. Los afectados.	362
3.1.2. El defensor del pueblo.	364
3.1.3. Sujetos privados colectivos.	364
3.2. Legitimación cautelar pasiva.	364
3.3. Competencia.	365
3.4. Naturaleza de la cautelar despachada.	366
3.5. Presupuestos de procedencia.	366
3.6. Duración de las medidas.	367
4. Protección del ambiente.	368
4.1. Fundamentos de la protección cautelar.	370
4.2. Competencia.	372
4.2.1. En razón del territorio y de la materia.	372
4.2.2. En razón de las personas.	374
4.3. Legitimación cautelar.	376
4.3.1. Legitimación activa.	376
4.3.2. Legitimación pasiva.	378
4.4. Presupuestos de admisibilidad	378
4.4.1. Contracautela.	378
4.4.2. Exposición clara de los hechos fundantes de la protección cautelar.	379
4.5. Presupuestos de procedencia.	380
4.5.1. Peligro en la demora.	381
4.5.2. Verosimilitud.	382
4.6. Los diversos rostros de la tutela ambiental.	383

5. Protección de los derechos del consumidor y del usuario.	390
5.1. Competencia.	391
5.2. Legitimación.	392
5.2.1. Legitimación activa.	392
5.2.1.1. El consumidor o el usuario.	392
5.2.1.2. Asociaciones de consumidores o usuarios.	392
5.2.1.3. La autoridad de aplicación nacional o local.	394
5.2.1.4. El defensor del pueblo.	395
5.2.1.5. El Ministerio Público Fiscal.	397
5.2.2. Legitimación pasiva.	398
5.3. Trámite	398
5.4. Procedencia de la protección cautelar.	401
6. Resistencia a la pretensión cautelar en los procesos de incidencia colectiva.	404
6.1. Los principios del "análisis económico del Derecho".	404
6.2. Los intereses difusos como sistema de incentivos.	405
6.3. Cesación de las circunstancias que habilitaron la medida.	406
6.4. Terminación del proceso por sentencia.	407
7. El ejercicio procesal de la oposición.	409

CAPÍTULO V

LA CONTROVERSIAS CAUTELAR ENTRE EL ADMINISTRADO Y LA ADMINISTRACIÓN

1. Actividad desplegada por la Administración Pública.	411
2. Colisión entre la presunción de legitimidad del acto administrativo y la "zona de interés" del particular.	412
3. Control judicial sobre el obrar de la Administración Pública.	413
4. La pretensión cautelar y la Administración Pública	415
5. Diversos géneros de pretensión cautelar en las controversias con la Administración.	416
5.1. Suspensión de la ejecución del acto administrativo.	417
5.1.1. Los precedentes restrictivos.	417
5.1.1.1. Presunción de legitimidad del acto administrativo.	417
5.1.1.2. Agotamiento de la vía administrativa previa.	419
5.1.1.3. Funcionamiento regular y continuo de la actividad del Estado.	421
5.1.1.4. Coincidencia en el objeto de la pretensión cautelar y la de fondo.	423
5.1.2. Los precedentes permisivos.	424
6. La doctrina autoral.	428
7. La habilitación normativa para la suspensión del acto como medida cautelar.	429
7.1. Presupuestos de admisibilidad formal.	429
7.2. Presupuestos de procedencia.	431
7.3. Trámite, resolución y recursos.	431
8. Otras medidas.	432
8.1. Innovativa y prohibición de innovar.	432
8.2. Embargo.	434
8.3. Autosatisfactiva.	434
9. Medios para oponerse a la pretensión cautelar.	435

CAPÍTULO VI

RESISTENCIA A LOS USOS IMPROPIOS DE LAS MEDIDAS CAUTELARES

1. Garantías en el "debido proceso cautelar".	439
2. Conceptuación de las anomalías.	440
3. Hipótesis jurisprudenciales.	443
4. Resistencia al abuso cautelar.	445
4.1. Intervención oficiosa de la jurisdicción.	446
4.1.1. Afectación de los fines del Estado.	446
4.1.2. Perjuicios o gravámenes innecesarios.	452

4.2. Resistencia de parte interesada.	453
5. Medios para el ejercicio de la oposición.	453
6. Excepciones a la regla de la "no conformidad".	454
 BIBLIOGRAFÍA	 459