

ALDO ZELA VILLEGAS  
Abogado



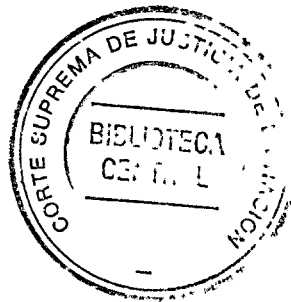
# LA TUTELA PREVENTIVA DE LOS DERECHOS

(como manifestación de la tutela  
diferenciada)

Prólogo de  
Juan José Monroy Palacios

Biblioteca de la Corte Suprema	
Nº de Orden	119.035
Ubicación	J4347

PALESTRA EDITORES  
LIMA - 2008



## ÍNDICE

Prólogo.....	9 ✓
Prefacio .....	21

### CAPÍTULO I:

#### TUTELA DIFERENCIADA Y TUTELA INHIBITORIA: NOCIONES INTRODUCTORIAS ✓

1.1. La necesidad de una real y efectiva tutela de los derechos.....	28
1.2. ¿En qué consiste el derecho a la tutela diferenciada? ...	32
1.2.1. Hacia una definición preliminar de tutela diferenciada .....	33
1.2.2. La tutela diferenciada como derecho .....	40
1.2.3. Fundamento constitucional de la tutela diferenciada .....	43
1.3. Algunas manifestaciones de la tutela diferenciada.....	44
1.3.1. Tutela represiva y tutela preventiva .....	45
1.3.2. Tutela resarcitoria y tutela específica.....	48
1.4. Primer acercamiento a la tutela inhibitoria .....	53
1.4.1. Planteamiento de la problemática.....	53
1.4.2. Derecho a la indemnidad y tutela inhibitoria ..	54
1.5. Epílogo al capítulo I: «El honor perdido de Katharina Blum» .....	55

**CAPÍTULO II:**  
**BREVE RESEÑA HISTÓRICA SOBRE**  
**LA TUTELA INHIBITORIA ✓**

2.1. Premisa.....	58
2.2. El mito de la incoercibilidad del hacer.....	58
2.2.1. El derecho romano y las medidas coercitivas ..	59
2.2.2. El derecho intermedio y la mal entendida incoercibilidad del hacer.....	64
2.2.3. La experiencia francesa y la codificación de la incoercibilidad del hacer.....	67
2.3. La evolución de la tutela inhibitoria típica.....	70
2.4. La actualidad de la tutela inhibitoria.....	75
2.4.1. El panorama normativo del ordenamiento peruano .....	75
2.4.2. El panorama de la doctrina y la legislación contemporánea.....	80

**CAPÍTULO III:**

**HACIA UNA TEORÍA DE LA TUTELA INHIBITORIA ✓**

3.1. El concepto de tutela inhibitoria.....	86
3.2. La tutela inhibitoria como remedio contra el ilícito: los postulados de la doctrina italiana. Estado de la cuestión.....	89
3.3. Crítica a la teoría del ilícito de la doctrina italiana.....	89
3.3.1. La problemática en torno al concepto de ilícito civil.....	90
3.3.2. El ilícito y la importancia de la distinción entre reglas y principios .....	92
3.3.3. El rol de la culpa y de la amenaza del daño en el sistema jurídico .....	95
3.4. Reformulación de la teoría sobre la tutela inhibitoria: el enfoque funcionalista del análisis económico del derecho .....	98
3.4.1. Reglas de propiedad y reglas de responsabilidad	99
3.4.2. La fórmula Hand y los postulados de R. Posner .	103
3.4.3. La prevención de accidentes en el pensamiento de G. Calabresi.....	112
3.4.4. El tratamiento de las «injunctions» en A. M. Polinsky.....	117

3.5. ¿Cuándo otorgar una tutela inhibitoria? .....	121
3.6. Reflexiones finales.....	123
3.7. Epílogo al capítulo III: «El club de la pelea» .....	125

**CAPÍTULO IV:**

**LOS ÁMBITOS DE APLICACIÓN DE LA TUTELA INHIBITORIA ✓**

4.1. Premisa.....	128
4.2. La tutela inhibitoria de los derechos individuales no patrimoniales o con función no patrimonial.....	128
4.2.1. El derecho al honor y la libertad de información	131
4.2.2. El derecho al trabajo y el despido arbitrario.....	135
4.3. La tutela inhibitoria de los derechos colectivos y difusos.....	139
4.3.1. La tutela del medio ambiente .....	140
4.3.2. Tutela del consumidor .....	144
4.3.3. Tutela de la salud.....	146
4.4. La tutela inhibitoria de los derechos individuales de carácter patrimonial.....	148
4.5. Epílogo al capítulo iv: «el rey de los pleitos».....	154

**CAPÍTULO V:**

**EL ITER PROCESAL DE LA TUTELA INHIBITORIA ✓**

5.1. La vía procedimental de la tutela inhibitoria.....	160
5.1.1. El proceso constitucional.....	161
5.1.1.1. El proceso de amparo.....	159
5.1.1.2. El proceso de hábeas corpus .....	166
5.1.2. El proceso civil .....	168
5.1.2.1. El proceso civil ordinario y el proceso sumario..	169
5.1.2.2. La problemática de las medidas cautelares ....	170
5.1.2.2.1. La medida cautelar preventiva y la fórmula de Posner .....	175
5.1.2.3. Crítica a las llamadas medidas autosatisfactivas	182
5.2. Mecanismos de actuación de sentencias.....	198
5.2.1. Ejecución forzada.....	199
5.2.2. Medidas coercitivas en el derecho comparado	200
5.2.2.1. El ordenamiento francés.....	200
5.2.2.2. El ordenamiento norteamericano.....	202



5.2.2.3. El ordenamiento alemán.....	203
5.2.3. Las medidas coercitivas en el ordenamiento nacional.....	205
5.2.3.1. Prisión civil: La conveniencia de la adopción de medidas coercitiva de carácter penal.....	209
5.2.3.2. Algunas consideraciones de aplicación práctica	218
ÍNDICE DE AUTORES.....	223 ✓
BIBLIOGRAFÍA.....	231 ✓