

Jaime GREIF

**I. *Quo vadis
Justitia?***

**II. Acceso a
la Justicia**



**LIBRERIA
EDITORIA
PLATENSE**

La Plata, 2014

TABLA DE CONTENIDO

CAPÍTULO PRIMERO. ¿QUÉ ES LA JUSTICIA?	
A. Concepto.....	21
I. ¿Qué es la justicia?.....	21
II. Las diversas posiciones teóricas en torno al tema de la justicia.....	24
III. El Derecho como participación en la idea de justicia.....	25
a. La posición de PLATÓN y ARISTÓTELES.....	26
b. El Derecho y la naturaleza humana.....	27
c. El Derecho como orden y paz.....	28
d. El Derecho como parte del orden divino.....	29
IV. El Derecho como hecho histórico.....	29
V. El Derecho positivo contra el Derecho natural.....	30
VI. El Derecho como mandato del soberano. HOBBS.....	30
VII. El Derecho como fundamento de la Constitución. LOCKE y MONTESQUIEU.....	31
VIII. El Derecho como expresión de la razón pura. SPINOZA.....	32
IX. El Derecho como expresión de la voluntad general. ROUSSEAU y KANT.....	33
X. El Derecho como expresión del espíritu. HEGEL.....	34
XI. El Derecho como la ideología de clase. MARX y ENGELS.....	35
XII. Liberalismo filosófico: IHERING y STAMMLER.....	36
XIII. El ocaso de la Filosofía del Derecho: los escépticos, RADBRUCH.....	37
XIV. El Derecho y la Moral.....	38
XV. El renacimiento del Derecho natural.....	39
XVI. La justicia, la igualdad y el hombre común.....	39
XVII. Derecho, autoridad y legitimidad.....	40
B. Principios de justicia.....	41
I. RAWLS.....	41
II. DWORKIN y su postura.....	43

III. FERRAJOLI.....	44
C. La independencia del Poder Judicial.....	46
I. El sistema judicial, su independencia y responsabilidad jurídica.....	46
II. La posición constitucional del sistema judicial.....	49
III. La independencia sustancial.....	49
IV. La independencia personal.....	50
V. La independencia colectiva.....	51
VI. La independencia interna.....	51
VII. La vinculación entre la independencia judicial y la responsabilidad judicial.....	51
VIII. Responsabilidad legal de los jueces.....	52
IX. Responsabilidad pública de los jueces.....	52
CAPÍTULO SEGUNDO. EL ACCESO A LA JUSTICIA	
A. ¿Qué entendemos por acceso a la Justicia?.....	55
B. Punto de partida de nuestra investigación.....	56
C. Principios en virtud de los cuales se asienta el acceso a la Justicia.....	57
D. De los diversos conceptos de la justicia.....	60
E. Más allá de la justicia.....	62
I. Hacia un concepto ético-político incompleto de justicia.....	62
II. El fundamento normativo de un concepto ético-político incompleto de justicia.....	63
a. El aspecto ético.....	63
b. El aspecto “político” del Derecho.....	64
F. Justicia distributiva.....	65
G. El concepto sociopolítico de justicia.....	66
H. La justicia retributiva.....	66
I. La eficacia de la justicia.....	68
J. Igualdad real e igualdad formal.....	69
K. El Proyecto Florencia de acceso a la Justicia (Como programa de reformas y como método de pensamiento).....	70
I. Dimensiones de la “justicia” en las sociedades contemporáneas.....	71

II. La dimensión “social” del Derecho y del “acceso a la Justicia”.....	73
III. El acceso a la Justicia como doble programa de reforma.....	75
a. Como movimiento, tendencialmente de alcance mundial orientado a hacer realidad los “Derechos sociales” creados por el <i>welfare state</i>	75
b. Como racionalización y control del aparato gubernamental y como protección en contra de los abusos de este aparato: simplificación, espíritu de coexistencia, descentralización y participación.....	78
IV. El acceso de la Justicia como nuevo método de pensamiento: la “perspectiva de los consumidores” en análisis jurídico.....	80
CAPÍTULO TERCERO. DESARROLLOS RECIENTES EN LA ORGANIZACIÓN DE SERVICIOS LEGALES (con referencias a América Latina) Prof. Dr. Frederik H. ZEMANS (trascrición parcial)	
A. Revisión histórica.....	83
B. Modelos de actuación.....	84
C. Para-legales.....	85
D. La segunda generación de servicios legales.....	85
E. El tiempo del proceso.....	87
F. Los medios alternativos.....	87
I. Conciliación.....	89
a. Concepto.....	89
b. Naturaleza jurídica.....	90
c. El principio constitucional y el régimen legal.....	91
1. El principio general: el texto constitucional.....	91
2. Las excepciones admitidas legalmente.....	92
d. Competencia.....	94
1. El principio general.....	94
2. Excepciones a la solución de principio.....	94
e. Desarrollo del proceso.....	95
1. Petición.....	95
2. Citación.....	95

3. La audiencia.....	95
4. Documentación.....	96
f. Efectos de la conciliación.....	97
CAPÍTULO CUARTO. CONCILIACIÓN, MEDIACIÓN, ARBITRAJE COMO FORMAS ALTERNATIVAS DE SOLUCIONAR CONFLICTOS DE FAMILIA	
A. Introducción.....	99
B. La revalorización de la mediación.....	102
C. Naturaleza del conflicto y procesos de resolución de desavenencias.....	104
D. Etapas del proceso de mediación.....	112
I. Creación de estructura y confianza.....	112
II. Planeamiento de hechos y “aislamiento” de problemas.....	112
III. Creación de opciones y alternativas.....	113
IV. Negociación y toma de decisiones.....	115
V. Esclarecimiento y redacción de un plan.....	115
VI. Revisión y proceso legal.....	117
VII. Puesta en práctica, análisis y revisión.....	117
E. Mediación familiar y de divorcio.....	118
I. Estructuras y procesos de familias normales.....	118
II. Desarrollo individual y familiar.....	120
III. Desavenencias de divorcio y decisiones.....	121
IV. Mediación de decisiones financieras.....	122
V. Manutención de los hijos.....	123
VI. Manutención conyugal.....	124
VII. División de los bienes.....	124
VIII. Hijos, guarda y visitas.....	125
IX. Situaciones de poder desigual.....	126
F. Conclusiones.....	127
CAPÍTULO QUINTO. LA RELACIÓN ENTRE EL ARBITRAJE Y OTROS MEDIOS DE JUSTICIA ALTERNATIVA	
A. Introducción.....	129
B. Normas legales sobre el arbitraje.....	130
C. Arbitrajes voluntarios y obligatorios.....	131
D. Vinculaciones entre los árbitros y el juez.....	133
E. Sobre las formas del procedimiento arbitral.....	135

F. Contenido de las resoluciones arbitrales.....	137
G. En lo referente al arbitraje voluntario.....	137
H. Diversos tipos de arbitraje voluntario.....	140
I. Posibles arbitrajes voluntarios.....	141
J. La pericia arbitral.....	141
K. ¿Cuál es la vinculación entre arbitraje y conciliación?.....	142
L. Los sistemas de Justicia alternativa.....	143
LL. Eficacia del laudo arbitral.....	144
M. Sobre la “eficacia de la sentencia”.....	144
N. Sobre la coincidencia efectiva entre la eficacia del laudo y la sentencia.....	144
Ñ. Efectos de la cuestión de legitimidad constitucional.....	145
O. Arbitraje de segundo grado.....	146
P. Medios de impugnación.....	146
Q. Relación de los medios de impugnación con la homologación judicial.....	147
R. Sobre el arbitraje internacional.....	147
S. Concesión de eficacia ejecutiva.....	147
T. Régimen sobre atribución de eficacia a los laudos extranjeros.....	148
U. Reconocimiento y ejecución de laudos extranjeros.....	148
V. Criterio de distinción entre laudos nacionales o extranjeros.....	149
W. La litis pendencia ante una jurisdicción extranjera.....	149
X. Incidencia sobre un procedimiento arbitral interno de un arbitraje internacional con igual contenido.....	149
CAPÍTULO SEXTO. LA HUMANIZACIÓN DEL PROCESO	
A. Introducción.....	151
B. El acceso.....	152
CAPÍTULO SÉPTIMO. EL ROL DE LOS JUECES	
A. Introducción.....	157
B. El tema en la actualidad.....	157
I. Nuevas funciones del Juez.....	157
II. La conflictividad colectiva.....	158
III. Las tutelas diferenciadas y urgentes.....	158

IV. La jurisdicción protectora o de acompañamiento.....	159
V. Los conflictos de bagatela.....	160
VI. La sobrecarga de tareas (<i>overload</i>).....	160
VII. La globalización.....	160
VIII. La creciente jurisdiccionalización pese al descreimiento.....	161
IX. El significativo milagro contemporáneo.....	162
X. Los poderes de los jueces.....	162
XI. La función jurisdiccional en su relación con la lógica jurídica.....	163
CAPÍTULO OCTAVO. JUSTICIA Y DEMOCRACIA	
A. Introducción.....	169
B. Análisis primario.....	170
CAPÍTULO NOVENO. LA SITUACIÓN EN URUGUAY	
A. Introducción.....	173
B. La etapa pre-procesal.....	173
C. Los tributos judiciales.....	175
D. Los gastos del proceso que no constituyen tributos.....	177
E. Los honorarios del abogado.....	178
CAPÍTULO DÉCIMO. OTRAS POSIBILIDADES DE ACCESO	
A. Los diversos mecanismos de acceso a la Justicia.....	183
I. La diferenciación.....	184
a. Las costas del juicio.....	184
b. El tiempo del proceso.....	185
c. Ventajas personales de las partes.....	185
B. Obstáculos al acceso.....	186
I. Los problemas prácticos del acceso.....	186
II. La asistencia jurídica a los pobres.....	186
C. Sistemas mixtos.....	187
CAPÍTULO UNDÉCIMO. LAS MEDIDAS ANTICIPATIVAS	
A. Introducción.....	189
B. Las medidas anticipatorias en el Derecho Comparado.....	190
C. Una experiencia viva y reciente: la brasileña.....	195
D. Tutela anticipatoria y abuso del derecho de defensa (El art. 317 CGP se refiere a las medidas anticipadas).....	196
E. Las medidas anticipativas en la doctrina argentina.....	198
F. La tutela diversificada.....	199
G. Reflexiones finales.....	200
H. Las medidas anticipativas. Su recepción en el Derecho uruguayo.....	204
I. La difusión de los proveimientos anticipativos o interinos y su disciplina.....	204
II. La razón del fenómeno y sus riesgos.....	206
CAPÍTULO DUODÉCIMO. EL PROCESO DE ESTRUCTURA MONITORIA	
A. Introducción.....	221
B. Caracteres.....	224
I. La falta de contradictorio.....	225
II. Desplazamiento de iniciativa del contradictorio.....	225
III. Eventualidad del contradictorio.....	225
IV. Contradictorio de impugnación.....	225
V. La inversión estructural del trámite.....	226
C. Finalidad.....	226
D. Naturaleza jurídica.....	226
E. Constitucionalidad.....	227
CAPÍTULO DECIMOTERCERO. EL PROCESO MONITORIO EN EL DERECHO URUGUAYO	
A. Introducción.....	229
B. El monitorio en el CGP.....	229
CAPÍTULO DECIMOCUARTO. EL DEFENSOR DEL PUEBLO: UN TEMA ACTUAL	
A. Introducción.....	233
B. Objeto de la actuación del <i>ombudsman</i>	234
C. El estatuto jurídico del sujeto.....	238
D. El estatuto jurídico del <i>ombudsman</i>	239
E. La actividad del <i>ombudsman</i>	240
F. Sus funciones.....	240
G. Las formas de su accionar.....	242
H. La naturaleza sociológica y jurídica del <i>ombudsman</i>	242
I. La defensa de los derechos humanos por el <i>ombudsman</i>	248
CAPÍTULO DECIMOQUINTO. PROCESOS POSTERIORES AL CGP	
A. Los procesos de reconocimiento y disolución.....	

de la unión concubinaría.....	251
B. Precisión previa.....	252
C. El proceso de reconocimiento de la unión concubinaría.....	253
D. Normas.....	255
E. Sujetos.....	255
a. Sujetos legitimados para inicio del proceso.....	255
F. Tribunales.....	256
G. "Interesados" que no comparecen inicialmente.....	257
H. Ministerio Público.....	261
I. Estructura.....	261
J. Situaciones jurídicas procesales.....	263
K. Actos procesales.....	263
I. Comparecencia inicial.....	263
II. Audiencia para el caso de que no hubiera oposición al trámite voluntario.....	264
III. Audiencia para el caso de que se siguiera la vía extraordinaria.....	265
IV. Sentencia.....	265
V. Alcance de la cosa juzgada en caso de la vía contenciosa.....	266
VI. Alcance de la cosa juzgada en caso de seguirse la vía denominada voluntaria.....	266
VII. Impugnación.....	270
L. Proceso de disolución de unión concubinaría.....	270
I. Objeto.....	271
II. Normas.....	272
III. Sujetos.....	273
a. Sujetos legitimados para inicio del proceso.....	273
IV. Tribunales.....	273
V. Niños y adolescentes hijos nacidos de la unión.....	273
VI. Ministerio Público.....	274
VII. Estructura.....	274
M. Desarrollo del proceso.....	275
I. Demanda.....	275
II. Reconvención.....	276

III. Audiencia.....	276
IV. Sentencia.....	277
CAPÍTULO DECIMOSEXTO. JUZGADOS DE PEQUEÑAS CAUSAS	
A. Extensión de la Justicia a las clases carenciadas: Juzgados Especiales de Pequeñas Causas Civiles.....	279
B. Pequeñas Causas en el Uruguay.....	282
C. Conclusiones.....	283
CAPÍTULO DECIMOSÉPTIMO. PROCESOS DEL CÓDIGO DE LA NIÑEZ Y ADOLESCENCIA	
A. Introducción.....	288
B. Competencia.....	289
C. Capacidad.....	289
D. Procesos.....	290
I. Proceso de Desconocimiento de la Paternidad de la criatura nacida de su mujer dentro de los 180 días siguientes al matrimonio siempre que no: a) haya conocido el embarazo antes de contraer matrimonio o b) haya admitido su paternidad expresa o tácitamente por cualquier medio inequívoco. (226 del Código Civil en redacción dada por el art. 29 del CNA).....	291
II. Proceso de solicitud de Autorización Judicial para Reconocer en caso de menores no casados (art. 30 CNA).....	291
III. Proceso de Tenencia, Recuperación de Tenencia y Guarda (arts. 34 a 37 CNA).....	291
IV. Proceso de Ratificación de Tenencia (art. 37 CNA).....	292
V. Proceso de Visitas (sin acuerdo de partes) (arts. 39 a 44 CNA).....	292
VI. Proceso por incumplimiento en permitir las visitas, en entregar al menor conforme al régimen de visitas o en realizar las visitas (arts. 40 a 44 CNA).....	293
VII. Proceso de Alimentos (arts. 45 a 64 CNA).....	293
VIII. Proceso de Reducción, Aumento y Cese de Pensión Alimenticia (arts. 55 y 56 CNA).....	295
IX. Proceso de Cese de Pensión Alimenticia por mayoría	

de edad (art. 56 CNA).....	296
X. Proceso de Entrega de Menor a persona ajena a la familia biológica (arts. 132 y 133 CNA).....	296
XI. Proceso de Separación Definitiva de Menores de su hogar de origen (arts. 133 y 134 CNA).....	297
XII. Medidas de Protección para Menores con derechos vulnerados o en casos de adicciones o niños que vulneren derechos (arts. 117 a 131 CNA).....	298
XIII. Proceso de Adopción Simple (135 a 143 CNA).....	298
XIV. Proceso de Revocación de la Adopción (138 CNA).....	300
XV. Proceso de Legitimación Adoptiva (144 a 149 CNA).....	300
XVI. Proceso de Adopción Internacional (150 a 157 CNA).....	301
XVII. Proceso de Anulación de la Adopción Internacional (156 CNA).....	303
XVIII. Autorización para viajar (191 a 193 CNA).....	303
XIX. Autorización para viajar de menores adoptados por matrimonios extranjeros (194 CNA).....	303
XX. Acción de Amparo (195 CNA).....	304
XXI. Acción de Defensa de los Derechos de los menores (196 CNA).....	304
XXII. Acción de Investigación de Paternidad o Maternidad (197 a 205 CNA).....	304
XXIII. Proceso de Pérdida, Limitación Suspensión o Rehabilitación de la Patria Potestad (206 a 210 CNA).....	305
CAPÍTULO DECIMOCTAVO. LA SITUACIÓN ACTUAL DEL ACCESO A LA JUSTICIA	
A. Introducción.....	307
B. Otras vertientes de la defensa.....	308
C. Otros organismos se ocupan del acceso.....	309
D. Defensa del consumidor.....	309
I. El proceso para el reclamo judicial en materia de relaciones de consumo.....	309
E. Diversas vías de acceso.....	310

I. Consultorio jurídico de la Facultad de Derecho.....	310
II. Centros de mediación.....	311
III. La Defensoría de Oficio.....	311
IV. El Colegio de Abogados.....	313
V. Análisis del funcionamiento del sistema.....	314
VI. Las propuestas de fondo.....	315
CAPÍTULO DECIMONOVENO. VIOLENCIA DOMÉSTICA	
A. Introducción.....	317
B. Aspectos a resaltar.....	319
C. El procedimiento.....	320
D. Sentencia.....	321
CAPÍTULO VIGÉSIMO. EL DERECHO DE ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA.....	
CAPÍTULO VIGESIMOPRIMERO. LA LEY ACTUAL EN MATERIA DE PROCESO LABORAL	
A. Introducción.....	325
I. Las modificaciones introducidas en la vía ordinaria.....	325
II. Las variaciones en los procesos de menor cuantía.....	326
CAPÍTULO VIGESIMOSEGUNDO. UNA ACTUALIZACIÓN DEL TEMA CON ALCANCE GENERAL: SIMPOSIO MONTE SCOPUS 2008	
A. Introducción.....	329
B. Jueces Nacionales.....	330
I. La significación de la independencia del juez.....	330
II. El Poder Judicial y el Ejecutivo.....	331
III. El Poder Judicial y el Legislativo (el que está en el relacionamiento del Poder Judicial y no con los jueces individualmente).....	334
IV. Términos y naturaleza de las designaciones judiciales.....	335
V. Remoción judicial y disciplinaria.....	336
VI. Los medios de prensa y el Poder Judicial.....	337
VII. Estándares de conducta.....	337
VIII. Asegurando la imparcialidad e independencia.....	339
IX. La independencia interna del Poder Judicial.....	340
C. Jueces internacionales.....	340
X. Independencia.....	340

XI. Designación, elección y nombramiento.....	341
XII. Seguridad de ejercicio.....	341
XIII. Servicios y renovación.....	342
XIV. Privilegios e inmunidades.....	342
XV. Presupuesto.....	343
XVI. Libertad de expresión y asociación.....	343
XVII. Actividad extra judicial.....	343
XVIII. Vínculos anteriores con un caso.....	344
XIX. Vínculos personales con una parte.....	344
XX. Interés en el resultado del juicio.....	344
XXI. Contacto con una parte.....	344
XXII. Limitaciones posteriores.....	345
XXIII. Conocimiento (revelación).....	345
XXIV. Renuncia.....	346
XXV. Apartamiento y descalificación.....	346
XXVI. Inconducta.....	346
XXVII. Jueces <i>Ad-hoc</i>	346
CAPÍTULO VIGESIMOTERCERO. JUECES EN DEMOCRACIA	
A. La judicialización de los conflictos entre órganos de gobierno: el peso creciente del Poder Judicial.....	349
B. Algunos antecedentes referidos al tema.....	352
I. El VII Congreso Internacional de Derecho Procesal-Würzburg 1983.....	352
a. La independencia judicial frente al Legislativo.....	352
b. La independencia judicial frente al Ejecutivo.....	353
c. Independencia de los jueces en forma individual....	353
d. Conclusiones.....	353
II. El Congreso de Coimbra-Lisboa de 1991.....	354
III. La crisis y la independencia judicial.....	362
Anexo. Informe de la Suprema Corte de Justicia Año 2012 (parte pertinente).....	367