

MEDIDAS CAUTELARES



2DA. EDICIÓN ACTUALIZADA Y AMPLIADA

TOMO I

CLAUDIO M. KIPER

Director

Coautores

EDUARDO CECININI
MARTÍN MIGUEL CULACIATI
JOSÉ BENITO FAJRE
ANDRÉS FRAGA
ALEJANDRO L. IRIARTE
CLAUDIO M. KIPER
HERNÁN H. PAGÉS
MANUEL J. PEREIRA
LAURA RAGONI
JOSÉ MARÍA SALGADO

ÍNDICE GENERAL

Pág.

PARTE GENERAL

CAPÍTULO I

CONCEPTO. OBJETO. CLASIFICACIÓN. CARACTERES

POR CLAUDIO M. KIPER

I. El proceso cautelar. Función. Comparación con los otros tipos de proceso.....	3
II. La prevención del daño	6
III. Nociones generales	11
IV. Requisitos de carácter general	13
1. Verosimilitud del derecho (<i>Fumus boni iuris</i>).....	13
A) Actos administrativos	15
2. Peligro en la demora (<i>Periculum in mora</i>)	16
3. Requisitos	18
4. Exigibilidad	18
5. Demostración	19
6. Contracautela.....	19
7. No están sujetas a la mediación previa obligatoria.....	19
V. Contracautela	19
1. Disposiciones legales. Función de la contracautela. Naturaleza....	20
2. Medidas cautelares y conducta procesal.....	23
3. Graduación de la contracautela	23
4. Tipos de contracautela.....	25
5. Caución del abogado	27
6. Exención de la contracautela	28
A) Personas solventes.....	28

	Pág.
B) Parte a la que se le ha concedido el beneficio de litigar sin gastos	29
C) Medidas cautelares solicitadas por encargados judiciales	31
D) Proceso laboral	32
E) Recurso extraordinario	32
7. Mejora o sustitución de la contracautela	32
A) Mejora	32
B) Sustitución	34
C) Efectos de la apelación	34
D) Notificación	34
VI. Caracteres de las medidas cautelares	35
1. No constituyen un fin en sí mismas	35
2. Prescendencia del contradictorio previo	37
3. Conocimiento limitado y por información unilateral	38
4. Son provisionales	39
5. Decisión no precluyente de la futura procedencia	41
6. No tiene incidencia directa sobre el curso de la relación procesal	41
7. Ejecutabilidad inmediata	42
8. Son fungibles o mutables	42
9. Complementariedad	42
10. Caducidad	43
11. Urgentes	43
VII. Clasificaciones	44
1. Para Carnelutti	44
2. Para Zanzucchi	45
3. Para Goldschmidt	45
4. Impostación de las medidas cautelares en el sistema de Guasp	46
5. Clasificación generalmente aceptada	47
6. Clasificación con incidencia práctica	47
A) Por sus condiciones de procedibilidad	48
B) Por el destino de su efecto jurídico	49
C) Por el grado de autonomía de las medidas cautelares	49
D) Por su vinculación, en cuanto a la promoción del proceso principal	49
E) Por su voluntariedad	49
F) Por la fuente	49
G) Otras clasificaciones	50

	Pág.
VIII. Decretar una medida cautelar es función jurisdiccional	50
IX. Medida cautelar automática	54
X. Límites de la facultad de peticionar y decretar medidas cautelares. Criterio judicial para el otorgamiento. La llamada "humanización del proceso"	54
XI. Medidas precautorias y defensa en juicio. Mantenimiento "sine die" de providencias cautelares	57
XII. A favor de quién se decreta la medida cautelar. Legitimación activa	60
XIII. Jurisprudencia	61
XIV. ¿Contra quién?	64
XV. ¿Sobre qué bienes se hacen efectivas?	64
XVI. Las medidas cautelares y la Interrupción del curso de la caducidad de instancia	65
XVII. Anotación de medidas preventivas en otra jurisdicción	67
1. Comparación de las medidas cautelares con otros procesos urgentes	68
2. Legislación en el Mercosur. Protocolo de Medidas Cautelares (Ouro Preto 1994, aprobado por ley 24.579)	68
XVIII. La jurisdicción auxiliar de la Corte Internacional de Justicia respecto del dictado de medidas cautelares	74
XIX. Las medidas precautorias en el ámbito del Sistema Interamericano de Protección de los Derechos Humanos	75

CAPÍTULO II

REQUISITOS. REGLAS PROCESALES. COMPETENCIA.
TASA DE JUSTICIA. MODIFICACIÓN. CADUCIDAD
Y CANCELACIÓN. HABILITACIÓN DE FERIA

POR CLAUDIO M. KIPER

I. Oportunidad y pedido de las medidas cautelares	77
II. Trámites previos. Información sumaria	79
1. El art. 197, CPCCN	79
2. Reserva de las actuaciones	82
3. Conocimiento del importe reclamado en el momento de la traba	82
4. Habilitación de feria	82
III. Cumplimiento de las medidas cautelares	83

	Pág.
IV. Notificación de las medidas precautorias	83
V. Competencia	87
1. Revisión de una medida cautelar dispuesta por otro juez en juicio distinto.....	88
2. Medida decretada por juez incompetente.....	90
3. Competencia cuestionada al pedir el levantamiento del embargo preventivo.....	92
4. Juez competente para el levantamiento	93
5. Subsistencia condicionada del embargo decretado por juez incompetente	94
6. Arbitraje.....	94
7. Medida sobre un registro extranjero	95
8. Asignación de juzgado	96
VI. Habilitación de feria.....	96
VII. Tasa de justicia.....	100
VIII. Carácter provisional. Modificación de las medidas	101
1. Facultades de la parte que ha obtenido la medida cautelar.....	102
A) Ampliación	102
B) Mejora.....	104
C) Sustitución.....	104
D) Acumulación	105
2. Facultades de quien padece la medida cautelar	105
A) Levantamiento	105
B) Levantamiento directo del embargo, sin que se requiera proceso de tercería	107
C) Adquirente de la cosa embargada	108
D) Reducción.....	109
E) Sustitución.....	109
F) Desacumulación	113
3. Sustanciación.....	114
4. Facultades del juez	114
5. Peligro de pérdida o desvalorización	116
6. Establecimientos industriales o comerciales	118
IX. Caducidad.....	119
1. Caducidad de pleno derecho.....	120
2. Fundamento.....	123
3. Curso del plazo	123

	Pág.
4. "Demanda".....	126
5. Caducidad automática del embargo decretado por juez incompetente o cuando se anula el procedimiento ejecutivo.....	127
6. Excepciones	128
7. Mediación	130
8. Inscripción registral de medidas cautelares.....	132
A) Inmuebles.....	132
B) Técnica del registro de inhibiciones y anotaciones personales	136
C) Automotores.....	137
D) Otras cosas muebles registrables.....	137
9. Caducidad de inscripciones	138
A) Inmuebles.....	139
B) Automotores.....	140
C) Aeronaves	141
D) Marcas.....	141
X. Medidas cautelares y arbitraje	142
1. Ubicación de la norma en la teoría del arbitraje.....	142
2. Medidas cautelares.....	142
3. Medidas compulsorias	147
4. Medida tendiente a impedir la constitución del Tribunal Arbitral..	151

CAPÍTULO III

COSTAS. HONORARIOS. RECURSOS

POR MANUEL J. PERBIRA

I. Introducción	153
II. Algunas premisas básicas	154
III. Oportunidad en que se define la imposición de costas	157
IV. Incidencias vinculadas a la medida cautelar	162
1. Principios generales	162
2. Vencimiento parcial y mutuo.....	163
3. Allanamiento.....	164
4. Imposición de costas en los incidentes de sustitución de medidas cautelares.....	164
V. Medidas superfluas o innecesarias.....	166

	Pág.
VI. Deudor que cumple como consecuencia de la medida cautelar	168
VII. Gastos incluidos en las costas de una medida cautelar	168
VIII. Imposición de costas en medidas autosatisfactivas	169
IX. Costas, medidas cautelares y defensa del consumidor	172
X. Jurisprudencia	174
1. Costas de la medida cautelar siguen la suerte del juicio principal ..	174
2. Pago provisorio de honorarios del interventor recaudador a quien solicitó la medida	176
3. Costas según resultado incidencia generada con motivo de la cautelar	176
4. Costas incluidas en la medida cautelar	176
5. Costas no incluidas en la medida cautelar	177
6. Medida cautelar superflua	177
7. Levantamiento de embargo. Costas por su orden	178
8. Allanamiento al levantamiento de embargo. Costas a la actora	178
9. Alcance del embargo	178
10. Levantamiento de embargo. Costas en el orden causado	179
11. Caducidad de la medida cautelar. Costas a la actora	179
12. Medida autosatisfactiva	179
XI. Honorarios	180
1. Oportunidad de la regulación	180
2. Interpretación del art. 27, ley 21.839	181
3. Base regulatoria	186
4. Porcentajes	188
5. Medidas cautelares en juicios ejecutivos	190
6. Incidencias que pueden derivarse de una medida cautelar	191
A) Medida no admitida	191
B) Medida admitida	191
C) Pedido de modificación de la medida	192
D) Planteo o incidente de levantamiento de cautela	193
E) Reinscripción de la cautelar	193
7. Medidas cautelares en particular	193
A) Embargo	194
B) Secuestro	194
C) Honorarios del interventor judicial	194
D) Inhibición general de bienes y anotación de litis	195
E) Prohibición de innovar y de contratar	196
F) Guarda de menores e incapaces	196

	Pág.
G) Cancelación de documentos	197
H) Secuestro de documentación	197
8. Protección del honorario y medidas cautelares	197
A) Honorarios regulados y firmes	197
B) Honorarios regulados que no se encuentran firmes	198
C) Inexistencia de regulación	198
9. El proyecto de reforma a la Ley de Honorarios	199
XII. Jurisprudencia	201
1. Oportunidad de la regulación	201
2. Aplicación del art. 27 de la ley 21.839	202
3. Protección del honorario	203
4. Base regulatoria	204
5. Honorarios. Veedor judicial	205
6. Levantamiento de medida cautelar	207
XIII. Medidas cautelares y recursos	207
1. Introducción	207
2. Diferencia entre los recursos y el incidente de levantamiento	208
3. Recurso de reposición	208
XIV. Recurso de apelación subsidiaria	212
XV. Recurso de apelación directa	214
XVI. Recurso de nulidad	216
XVII. Recurso ordinario de apelación ante la Corte Suprema	217
XVIII. Recurso extraordinario federal	218

PARTE ESPECIAL

MEDIDAS CAUTELARES EN PARTICULAR

CAPÍTULO IV

EMBARGO PREVENTIVO. FORMA. OBJETO. PRIORIDAD. LEVANTAMIENTO. MODIFICACIÓN. AMPLIACIÓN

POR ANDRÉS FRAGA

I. Concepto	223
II. Clases	224
III. Efectos	225

	Pág.
1. Alcances de la preferencia	227
IV. Presupuestos.....	229
1. Verosimilitud del derecho.....	230
2. Peligro en la demora.....	231
3. Contracautela.....	232
V. Supuestos de procedencia.....	233
1. Que el deudor no tenga domicilio en la República.....	233
2. Instrumento público o privado atribuido al deudor.....	234
3. Embargo preventivo fundado en un contrato	236
4. Deuda justificada por libros de comercio o facturas	237
A) Libros de comercio	237
B) Corretaje	237
C) Factura conformada	238
5. Deuda sujeta a condición o plazo	239
6. Embargo preventivo a pedido de coheredero, condómino o socio.....	240
A) Pedido del coheredero	240
B) Pedido por el condómino.....	241
C) Pedida por el socio.....	242
7. Embargo preventivo pedido por el propietario o locatario.....	242
8. Embargo preventivo pedido por la persona a quien la ley reconoce privilegios.....	244
9. Embargo preventivo pedido por quien pretenda demandar por reivindicación, petición de herencia, nulidad de testamento o simulación.....	245
A) Acción reivindicatoria	245
B) Petición de herencia	246
C) Nulidad de testamento	247
D) Simulación.....	247
10. Demanda por escrituración.....	249
11. Embargo solicitado en virtud de la rebeldía del demandado	252
12. Embargo frente a la confesión del demandado	253
13. Embargo solicitado en virtud de una sentencia favorable	255
VI. Procedimiento	256
1. Embargo dentro de la jurisdicción	258
2. Embargo en otra jurisdicción	259
3. Suspensión del embargo.....	260
4. Depósito de los bienes embargados	260

	Pág.
5. Obligaciones del depositario	262
VII. Embargabilidad e inembargabilidad.....	263
1. Principios Generales	263
2. Bienes muebles de uso indispensable y necesario	263
3. Bienes muebles que resultan instrumentos necesarios para la profesión, arte u oficio.....	270
4. Bienes exceptuados de embargo por ley	274
A) Bienes del Estado Nacional, provincial o municipal.....	274
B) Estados extranjeros. Misión diplomática	276
C) Iglesia Católica	277
D) Iglesias disidentes	279
E) Sepulcros	279
F) Ley concursal	280
G) Salarios y sueldos.....	281
H) Sueldos, salarios, pensiones y jubilaciones de los empleados y obreros de la administración nacional, provincial y municipal.....	282
I) Honorarios.....	284
J) Jubilaciones, retiros y pensiones	284
K) Bien de Familia.....	285
L) Inmuebles adquiridos con préstamos del Banco Hipotecario	288
M) Bienes de la sociedad conyugal	288
N) Usufructo	289
O) Usufructo de los padres sobre los bienes de los hijos	290
P) Cuota de sociedad de responsabilidad limitada	290
Q) Derechos hereditarios	291
R) Derechos.....	291
S) Cuotas alimentarias	292
T) Bienes que se encuentran en una caja de seguridad	292
VIII. Levantamiento del embargo	293
IX. Sustitución	294
X. Tercería.....	295
1. Tercería o levantamiento de embargo sin tercería.....	296
2. Clases de Tercería	298
A) Tercería de dominio.....	298
B) Tercería de mejor derecho	299
C) Juicio incidental	300
3. Efectos sobre el principal de la tercería de dominio.....	302

	Pág.
4. Procedencia de la tercería de dominio	303
A) Inmuebles.....	303
B) Muebles no registrables.....	304
C) Automotores.....	305
D) Cuenta bancaria.....	306
E) Semovientes	306
F) Animales de raza.....	307
G) Buques	307
H) Aeronaves	309

CAPÍTULO V

SECUESTRO

POR LAURA RAGONI

I. Concepto.....	311
1. Clases de secuestro.....	312
A) Secuestro como medida cautelar	312
2. Requisitos generales.....	317
3. Verosimilitud del derecho.....	317
4. Peligro en la demora.....	318
5. Contracautela.....	318
6. Instrumentalidad.....	319
7. Facultades del juez	320
A) Secuestro como medida sancionatoria.....	320
B) Secuestro como medida de ejecución	321
8. Secuestratario: Designación, obligaciones y derechos.....	322
9. Figuras afines	323
A) Secuestro como medida conservatoria de prueba.....	323
B) El embargo.....	328
C) El depósito.....	329
D) Restitución de cosas	329

CAPÍTULO VI

INTERVENCIÓN JUDICIAL

POR CLAUDIO M. KIPER

I. Características generales	331
1. Introducción	331

	Pág.
2. Denominación.....	332
3. Regímenes legales	334
4. Diversas clases de intervenciones.....	334
A) Interventor-recaudador.....	335
B) Interventor informante.....	335
C) Interventor-veedor.....	335
D) Interventor-administrador.....	336
E) Interventor-coadministrador.....	336
5. Competencia.....	337
6. Titulares de la facultad de pedir la intervención.....	337
7. Efectos procesales de la medida.....	337
8. Sujetos que pueden ejercer el cargo de interventor-administrador.....	338
9. Transformación de la simple intervención en administración judicial	339
10. Intervención judicial complementaria de un embargo	339
11. Intervención judicial complementaria de la prohibición de innovar	341
12. Intervención judicial múltiple. Acumulación o coexistencia de medidas cautelares.....	341
13. Improcedencia de la medida cautelar	342
14. Constitucionalidad. Recurso extraordinario.....	343
15. Intervenciones fundadas en la potestad judicial de esclarecer los hechos.....	344
16. Intervención judicial y amparo	345
17. Intervención judicial, libertad de prensa e inviolabilidad de la propiedad	345
18. Alcances del art. 1295, Cód. Civil.....	346
19. La intervención judicial y el consorcio de propietarios.....	347
20. Intervención de sociedades comerciales.....	348
A) Jurisprudencia sobre intervención en materia societaria	354
21. La intervención en las sociedades civiles	357
22. La intervención en las mutuales.....	358
23. El régimen de la legítima y la intervención judicial.....	358
24. La intervención en el fuero laboral	359
II. Interventor recaudador.....	359
1. Alcances de este tipo de intervención.....	359
2. Presupuestos de procedencia de este tipo de intervención.....	361
3. Facultades específicas	362

	Pág.
4. Delimitación de las atribuciones.....	362
5. Obligación de rendir cuentas.....	362
6. Tercería.....	363
7. Noción de "rentas" o "frutos".....	363
III. Interventor informante.....	364
1. Descripción de la figura.....	364
2. Condiciones de admisibilidad.....	365
IV. Disposiciones comunes a toda clase de intervención.....	366
1. Disposiciones comunes.....	367
2. Requisitos para ser interventor.....	367
3. Criterio restrictivo.....	368
4. Designación, por el interventor, de empleados o colaboradores ..	369
5. Gastos.....	370
6. Contracautela.....	371
V. Deberes del interventor. Remoción.....	371
1. Pautas a las que debe ajustar su labor el interventor.....	371
2. Desempeñar personalmente el cargo.....	372
3. Presentar informes.....	373
4. Evitar medidas innecesarias o perjudiciales.....	373
5. Remoción.....	374
VI. Honorarios del interventor.....	375
1. Pautas fijadas por el art. 227 del Código Procesal Civil y Comercial de la Nación.....	375
2. Finalidad de la norma.....	376
3. Derecho del interventor a percibir honorarios. Responsables del pago.....	376
4. Forma y oportunidad de la regulación y cobro.....	378
5. Pacto de honorarios.....	379
6. Escala y monto.....	380
7. Elementos a valorar para la regulación.....	381
8. Derecho a percibir honorarios aunque nada hubiera recaudado	382
9. Pérdida del derecho a honorarios.....	382
10. Responsabilidad penal del administrador judicial.....	382
VII. Jurisprudencia.....	383
1. Naturaleza jurídica y caracteres de la intervención judicial.....	383
2. Requisitos de admisibilidad.....	384
3. Honorarios del interventor judicial.....	389
VIII. Valoración final.....	390

CAPÍTULO VII

INHIBICIÓN GENERAL DE BIENES

POR ALEJANDRO L. IRIARTE

I. Concepto.....	391
II. Régimen legal.....	393
III. Clases.....	394
1. Judicial.....	394
2. Voluntaria.....	394
IV. Caracteres.....	394
V. Requisitos y procedimiento.....	395
VI. La inhibición en distintos procesos.....	399
1. Ejecuciones.....	399
2. Procesos de familia.....	400
3. Concursos y Quiebras.....	400
VII. Efectos.....	401
VIII. Sustitución, reinscripción, extinción y levantamiento.....	403
IX. Fallecimiento del deudor.....	405
X. Recursos.....	405
XI. Daños y perjuicios.....	406

CAPÍTULO VIII

ANOTACIÓN DE LITIS

POR HERNÁN H. PAGÉS

I. Noción.....	407
II. Origen y antecedentes.....	408
III. Presupuestos de procedencia.....	409
1. Carácter de los bienes cautelados.....	409
2. Demanda iniciada.....	409
3. Verosimilitud del derecho.....	412
4. Peligro en la demora.....	412
5. Contracautela.....	413
6. Autonomía de la medida.....	413
IV. Efectos de su traba.....	414

	Pág.
V. Supuestos típicos.....	414
1. Expropiación de inmuebles.....	414
2. Escrituración y usucapión.....	415
3. Interdicto de adquirir.....	415
4. Retrocesión.....	415
5. Petición de herencia.....	415
6. Simulación.....	415
7. Divorcio y disolución de la sociedad conyugal.....	416
8. Nulidad de escritura.....	416
9. Filiación o impugnación de la paternidad.....	417
10. Bienes situados en otra jurisdicción.....	417
11. Registro de acciones.....	417
VI. Extinción o caducidad de la medida.....	418
VII. Anotación de litis y prelación registral.....	419

CAPÍTULO IX

PROHIBICIÓN DE INNOVAR. PROHIBICIÓN DE CONTRATAR

POR EDUARDO CECININI

I. Prohibición de innovar.....	421
1. Concepto y fundamento. Finalidad y caracteres.....	421
2. Efectos.....	424
3. Extensión y casuística.....	424
A) Actos administrativos.....	425
B) Actos judiciales.....	426
C) Régimen patrimonial del matrimonio.....	427
D) Interdicto de retener.....	427
E) Intereses difusos - Medio ambiente.....	427
F) Compraventa.....	428
G) Procesos de incapacidad.....	428
H) Impuestos.....	428
4. Nuevas perspectivas. Medida cautelar innovativa.....	429
A) ¿Variante de la medida de no innovar o medida autónoma?..	430
B) Casuística.....	431
5. Amparo, prestaciones de salud y medida cautelar innovativa.....	432
6. Internet y derechos personalísimos.....	435
7. El llamado corralito financiero.....	436
8. Regalías.....	438

	Pág.
II. Prohibición de contratar.....	438
1. Concepto, finalidad y caracteres.....	438
2. Caducidad.....	440
3. Crítica.....	440
4. Fuentes: la ley y el contrato.....	441
5. Ejecución forzada.....	441
6. Casuística.....	442

CAPÍTULO X

MEDIDAS CAUTELARES NO ENUMERADAS. CAUTELAR
GENÉRICA O INNOMINADA. TUTELA ANTICIPADA.
MEDIDAS AUTOSATISFACTIVAS

POR JOSÉ BENITO FAJRE

I. Medida cautelar genérica.....	445
1. Concepto. Generalidades. Objeto.....	445
2. Presupuestos. Alcance.....	449
II. Jurisprudencia.....	454
III. La tutela anticipada.....	458
1. Concepto. Efectos.....	458
IV. Medida cautelar autosatisfactiva o autónoma.....	465
1. Concepto. Generalidades.....	465
2. Objeto.....	472
V. Diferencia con las medidas cautelares.....	474
VI. Aspectos que caracterizan la medida.....	475
VII. Jurisprudencia.....	476
1. En general.....	476
2. Casos en los que se rechazó la medida autosatisfactiva.....	479
VIII. Breve noción acerca de las medidas anticautelares.....	482

CAPÍTULO XI

PROTECCIÓN DE PERSONAS. PROTECCIÓN
CONTRA LA VIOLENCIA FAMILIAR

POR HERNÁN H. PAGÉS

I. Introducción.....	485
----------------------	-----

	Pág.
II. El antiguo art. 234, Cód. Procesal.....	486
III. El nuevo art. 234, Cód. Procesal.....	489
IV. Ley 26.061. Sistema de Protección Integral de los Derechos de las Niñas, Niños y Adolescentes.....	492
V. Juez competente.....	498
VI. Legitimación.....	498
VII. Medidas complementarias.....	499
VIII. Protección contra la violencia familiar.....	499
1. Introducción.....	499
2. La ley 24.417 de Protección contra la Violencia Familiar.....	501
3. Potestades judiciales protectorias en materia de violencia familiar.....	503
4. La Oficina de Violencia Doméstica (OVD) dependiente de la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	505
5. La ley 26.485.....	507

CAPÍTULO XII

RESPONSABILIDAD POR LA TRABA INDEBIDA
DE MEDIDAS CAUTELARES

POR JOSÉ MARÍA SALGADO

I. Consideraciones generales.....	511
II. Origen de la responsabilidad.....	511
III. Análisis de la responsabilidad.....	512
1. Tesis objetivista.....	514
2. Tesis subjetivista.....	520
IV. Nuestra opinión.....	524
V. Los ordenamientos procesales.....	528
1. Código Procesal Civil y Comercial de la Nación.....	528
A) Supuestos objetivados.....	531
B) Supuestos excluidos.....	532
2. Los Códigos provinciales.....	533
VI. Acción expedita.....	535
VII. Procedimiento.....	538
1. Declaración de ilegitimidad de la medida.....	540

	Pág.
2. Oportunidad del reclamo.....	541
3. Tipo de procedimiento.....	542
VIII. Prescripción de la acción.....	542

CAPÍTULO XIII

MEDIDAS CAUTELARES EN LOS PROCESOS DE FAMILIA

POR MARTÍN MIGUEL CULACIATI

I. Introducción.....	545
1. Aclaraciones preliminares.....	545
A) Acerca de la metodología a seguir en la exposición.....	547
2. Nociones generales.....	548
3. Clasificación y enunciación.....	550
4. Características principales.....	552
A) Su instrumentalidad (o accesoriadad).....	552
B) Su provisoriedad.....	554
C) Su mutabilidad o flexibilidad.....	554
D) Su otorgamiento "in audita pars".....	556
E) Su temporalidad (o sujeción a un plazo de caducidad).....	558
5. Presupuestos de admisibilidad.....	559
A) La verosimilitud del derecho invocado.....	560
B) El peligro en la demora.....	562
C) La contracautela.....	565
6. Caducidad de las medidas cautelares.....	571
7. Acumulación de medidas cautelares.....	574
PRIMERA PARTE - MEDIDAS CAUTELARES DURANTE LA VIGENCIA DE LA SOCIEDAD CONYUGAL.....	575
I. Nociones Generales.....	575
1. Introducción.....	575
2. Breve aproximación al régimen patrimonial del matrimonio.....	575
II. Acción de Fraude entre cónyuges.....	577
1. Su regulación normativa actual y el derecho proyectado.....	577
2. Fraude entre cónyuges y fraude a los acreedores.....	579
3. Momento de interposición de la acción de fraude.....	581
4. Posibles actividades fraudulentas del cónyuge.....	582
A) Actos de disposición de bienes no registrables.....	582

	Pág.
B) Actos de disposición de bienes registrables	583
C) Actos de administración.....	583
D) Utilización fraudulenta de sociedades comerciales.....	584
E) Medidas cautelares en el marco de la acción de fraude	585
SEGUNDA PARTE - MEDIDAS CAUTELARES EN EL PROCESO DE DIVORCIO Y SEPARACIÓN PERSONAL	593
I. Nociones Generales	593
1. Introducción	593
2. Juez competente	594
II. Medidas cautelares sobre los bienes	595
1. Protección de la ganancialidad frente al conflicto matrimonial....	595
2. Las medidas de seguridad sobre los bienes	596
A) Apuntes sobre la interpretación normativa	597
B) Alcance y extensión de la tutela patrimonial.....	598
C) Vicisitudes de la solicitud de medidas sobre los bienes	599
D) Duración de las medidas trabadas en el divorcio	600
3. Presupuestos de admisibilidad	601
4. Medidas cautelares en particular	603
A) Embargo Preventivo	603
B) Secuestro de bienes	609
C) Inhibición general de bienes	611
D) Prohibición de innovar.....	613
E) Prohibición de contratar	617
III. Medidas cautelares sobre las personas	618
1. Peculiaridades de las medidas de protección	618
2. Presupuestos de admisibilidad	619
3. Medidas cautelares en particular	620
A) Atribución de la vivienda	620
B) Alimentos provisorios.....	626
C) Tenencia provisional de menores de edad	631
D) Régimen provisorio de visitas	637
TERCERA PARTE - MEDIDAS CAUTELARES EN EL JUICIO DE ALIMENTOS.....	641
I. Nociones Generales	641
1. Juicio de alimentos. Aproximación	641
2. Procedimiento. Principales características	642
A) Juez competente y mediación previa obligatoria	642
B) La actuación de las partes y la audiencia preliminar	644

	Pág.
C) La sentencia.....	646
II. Medidas cautelares en el juicio de alimentos	647
1. Medidas cautelares para garantizar cuotas futuras	647
2. Medidas cautelares en particular	648
A) Embargo preventivo	649
B) Secuestro de bienes	652
C) Inhibición general de bienes	652
D) Anotación de litis	653
E) Intervención judicial	654
F) Prohibición de innovar.....	655
3. Alimentos provisorios. Remisión	655
CUARTA PARTE - MEDIDAS CAUTELARES EN LOS PROCESOS DE INSANIA E INHABILITACIÓN.....	657
I. Nociones Generales	657
1. Cambio de paradigmas en la protección de las personas con padecimientos mentales	657
2. Marco teórico. Restricciones a la capacidad de obrar	659
3. Proceso de interdicción por insania e inhabilitación	661
A) Aproximación terminológica	661
B) Breves apuntes sobre las vicisitudes del proceso	661
C) La revisión periódica de la sentencia	663
II. Medidas cautelares en los juicios de declaración de incapacidad e inhabilitación.....	665
1. Medidas de cautela sobre las personas.....	665
2. Medidas cautelares sobre los bienes.....	666
A) Medidas cautelares en particular	668
B) Funciones, facultades y limitaciones del curador ad bona	670
C) Inventario, intervención judicial en la administración y otras medidas cautelares	671
D) Prohibición de innovar.....	672
3. Regulación proyectada.....	672

MEDIDAS CAUTELARES



2DA. EDICIÓN ACTUALIZADA Y AMPLIADA

TOMO II

CLAUDIO M. KIPER

Director

Coautores

AURELIO AMMIRATO
ALFONSO BUTELER
PAULA M. CICCHINO
FERNANDO GUDIÑO
GERMÁN D. HIRALDE VEGA
ALEJANDRO L. IRIARTE
CLAUDIO M. KIPER
CLAUDIO FABIÁN LOGUARRO
MARÍA TERESA MARTÍN YÁÑEZ
GLORIA M. PASTEN DE ISHIHARA
CARLOS A. PORTHÉ
NADIA RUSSO
JOSÉ MARÍA SALGADO
HARRY SCHURIG
PABLO A. TEMPONI

THOMSON REUTERS

LA LEY

ÍNDICE GENERAL

Pág.

CAPÍTULO XIV

MEDIDAS CAUTELARES CONTRA EL ESTADO

POR AURELIO AMMIRATO Y PABLO A. TEMPONI

I. Concepto.....	1
II. Fundamentos constitucionales.....	4
1. Tutela judicial efectiva.....	4
2. Acceso a la justicia.....	7
3. Derecho de defensa y debido proceso.....	9
4. Seguridad jurídica.....	10
5. Igualdad procesal.....	10
6. Conclusión.....	12
III. Caracteres jurídicos.....	12
1. Instrumentalidad.....	13
2. Sumariedad.....	14
3. Provisionalidad/Mutabilidad/Flexibilidad.....	16
4. La bilateralidad previa.....	21
5. Vigencia de las medidas cautelares contra el Estado.....	23
6. Recursos.....	25
7. Caducidad.....	26
8. Competencia.....	28
9. Superposición con el objeto principal de la acción.....	31
10. Superposición con el objeto de otra causa.....	37
11. Cláusula de la vida digna.....	39
IV. Aspectos sustanciales: requisitos de procedencia de las medidas cautelares.....	40
1. Verosimilitud del derecho (o <i>fumus bonis iuris</i>).....	41
2. Peligro en la demora (o <i>periculum in mora</i>).....	46

3. Interrelación entre verosimilitud y peligro.....	52
4. Contracautela.....	53
A) Finalidad.....	53
B) Tipos de cauciones	56
C) Regulación legal.....	60
D) Mejora, sustitución y exención de la contracautela.....	61
V. La consideración del interés público como requisito de admisibilidad de las medidas cautelares contra el Estado	62
VI. Distintos supuestos	67
1. Medida cautelar suspensiva	67
2. Medida cautelar autónoma.....	71
3. Medida cautelar positiva.....	72
4. Medida de no innovar	75
5. Medida precautelar	76
6. Medida autosatisfactiva	77
7. Medida cautelar y crisis.....	84
8. Medida cautelar y renta pública.....	87
9. El régimen de la ley 26.854.....	91
A) Suspensión de los efectos de un acto estatal	91
B) Medida positiva.....	92
C) Medida de no innovar	92
D) Medidas cautelares solicitadas por el Estado.....	93
VII. Ámbito material de aplicación de la ley	94
VIII. Jurisprudencia	94
IX. Conclusiones finales	99

CAPÍTULO XV

MEDIDAS CAUTELARES EN EL DERECHO AMBIENTAL

POR CARLOS A. PORTHÉ

I. Introducción	101
II. Principios básicos.....	102
III. El rol del juez.....	103
IV. La legitimación procesal.....	106
V. La objetivación de la responsabilidad civil	109
1. Amplitud cautelariva	110

VI. Costas	116
VII. Vía procedimental.....	117
VIII. Bibliografía.....	120

CAPÍTULO XVI

MEDIDAS CAUTELARES EN LA ACCIÓN DECLARATIVA DE INCONSTITUCIONALIDAD

POR JOSÉ MARÍA SALGADO

I. Planteo	123
II. Pretensión declarativa, ausencia de orden de condena y sistema cautelar.....	125
III. Pretensión declarativa y petición cautelar	126
IV. La recepción en la jurisprudencia de la Corte	128
V. La evolución oscilante en el Alto Tribunal.....	129
VI. Síntesis	149
VII. Otra mirada: las leyes sospechosas de inconstitucionalidad	150
VIII. Final.....	158

CAPÍTULO XVII

CONCURSO PREVENTIVO, PEDIDO DE QUIEBRA, QUIEBRA

POR CLAUDIO M. KIPER

I. Medidas trabadas con anterioridad.....	159
II. Las medidas cautelares en el acuerdo preventivo extrajudicial	164
III. Medidas en el concurso preventivo	165
1. Inhibición general de bienes	165
A) Reglas generales.....	165
B) Levantamiento	166
C) Responsabilidad del Estado.....	168
2. Separación de la administración.....	168
3. Suspensión de actos administrativos.....	174
4. Cautelares en las acciones recuperatorias.....	175
5. El recupero de aportes societarios	175
IV. Pedido de quiebra	176

	Pág.
V. Medidas durante la quiebra	180
1. Desapoderamiento.....	181
2. Incautación de bienes.....	185
3. Inhabilitación	188
4. Incautación de la correspondencia	189
5. Interdicción de viajar al exterior	190
VI. Suspensión cautelar de la sindicatura	191
VII. Extensión de la quiebra.....	192
VIII. Acciones de responsabilidad.....	193
IX. Medidas cautelares atípicas.....	194

CAPÍTULO XVIII

MEDIDAS CAUTELARES EN LA ACCIÓN DE AMPARO CONTRA AUTORIDADES PÚBLICAS

POR ALFONSO BUTELER

I. Introducción	197
II. La cautelarización de la justicia administrativa.....	197
III. La protección cautelar en la ley 16.986.....	200
IV. Aplicación de la ley 26.854 a las acciones de amparo	200
V. Análisis de la ley 26.854.....	202
1. Introducción	202
2. Ámbito de aplicación	202
3. Exclusiones.....	203
4. Contracautela.....	210
5. Principio de idoneidad cautelar	210
6. Acerca de la prohibición de que el objeto cautelar coincida con la demanda.....	210
7. El informe previo	212
8. Vigencia temporal de las medidas cautelares	213
9. Medidas cautelares tipificadas	215
A) Suspensión de los efectos de un acto estatal	216
B) Medidas cautelares positivas (art. 14).....	220
C) Medida de no innovar (art. 15).....	226
D) Medidas cautelares solicitadas por el Estado (arts. 16 y 17)....	227
VI. Conclusiones	227

CAPÍTULO XIX

MEDIDAS CAUTELARES EN EL DESALOJO

POR ALEJANDRO L. IRIARTE

I. El juicio de desalojo	229
II. La desocupación inmediata	230
III. Naturaleza jurídica	231
IV. Caracteres	233
V. Requisitos para su procedencia	233
1. Traba de la <i>litis</i>	234
2. Verosimilitud en el derecho	234
3. Peligro en la demora.....	236
4. Contracautela.....	236
VI. Reconocimiento judicial.....	238
VII. Forma de llevar a cabo el lanzamiento	239
VIII. Facultades de la persona que recupera la tenencia.....	240
IX. Problemas para notificar la sentencia definitiva	241
X. Inconstitucionalidad.....	241
XI. Daños y perjuicios. Multa	242
XII. Recursos.....	243

CAPÍTULO XX

MEDIDAS CAUTELARES EN EL PROCEDIMIENTO LABORAL

POR GLORIA M. PASTEN DE ISHIHARA
Y CLAUDIO FABIÁN LOGUARRO

I. Introducción	245
II. Normativa aplicable.....	247
1. Art. 61, ley 18.345	247
2. Art. 62, ley 18.345	250
3. Art. 62 bis, ley 18.345	255
III. Análisis del sistema de medidas cautelares	257
1. Generalidades.....	257
2. Requisitos.....	257
3. Características y finalidad de las cautelares	258

	Pág.
4. Diferenciación.....	259
5. Competencia.....	259
6. Información sumaria.....	260
7. Recursos	260
8. Responsabilidad por medidas cautelares.....	260
9. Cautelares contra el Estado.....	260
IV. Jurisprudencia relevante.....	261
1. Concepto y diferencias con las autosatisfactivas	261
2. Requisitos de admisibilidad	262
3. Sustitución de embargos.....	265
4. Bienes no indispensables susceptibles de embargo.....	267
5. Carácter provisional	268
6. Sentencia favorable	268
7. Criterios subjetivos de la cosa juzgada	268
8. Interposición ante órgano judicial incompetente	269
9. Supuestos específicos.....	269
A) La responsabilidad de directores y socios	269
B) El bien de familia	269
C) La licencia de taxi.....	270
D) El secuestro de correos electrónicos	270
10. Actividad sindical	271
11. Procesos electorales	276
12. Inhibición general de bienes	277
13. <i>Ius variandi</i>	277
14. Créditos postconcursoales.....	278
15. Declaración de quiebra.....	279
16. Intimación trámites jubilatorios.....	279

CAPÍTULO XXI

LAS MEDIDAS CAUTELARES EN EL DERECHO
DE LA SEGURIDAD SOCIAL

POR MARÍA TERESA MARTÍN YÁÑEZ

I. Introducción: El proceso urgente y las medidas cautelares.....	281
1. Las medidas autosatisfactivas	283
2. El recurso de amparo y la medida cautelar	285
II. La limitación de las medidas cautelares: el art. 195 del CPCCN y la ley 26.854.....	288

	Pág.
III. La dinámica de la Seguridad Social	295
IV. El Sistema de Seguridad Social	296
1. Principios	297
2. Autonomía.....	298
3. Garantías constitucionales	300
V. La tutela judicial efectiva	303
1. Los tratados internacionales.....	303
2. El debido proceso	305
3. El concepto de plazo razonable.....	307
4. Activismo y garantismo	310
VI. Requisitos. Jurisprudencia.....	312
1. El peligro en la demora	314
2. Verosimilitud del derecho	317
3. La exigencia de la irreparabilidad del daño	320
4. El argumento de la identidad de objeto y el anticipo de jurisdicción	323
VII. Algunas cuestiones procesales conexas	328
1. Procedencia del recurso extraordinario	328
2. Caución	329
3. Habilitación de instancia	329
4. Presunción de legitimidad	330
VIII. El futuro de las medidas cautelares y el debido proceso en el fuero de la seguridad social.....	331
1. El Fuero de la Seguridad Social	332
2. Los procedimientos: la ley 24.463	333
3. Algunos datos estadísticos	336
4. Nuestra opinión	337
IX. Bibliografía.....	339

CAPÍTULO XXII

MEDIDAS CAUTELARES EN MATERIA TRIBUTARIA

POR HARRY SCHURIG

I. Medidas cautelares solicitadas por el Fisco	341
1. Medidas cautelares en ejecución fiscal.....	341
A) Delimitación del ámbito de la ejecución fiscal federal.....	341
B) El embargo ejecutivo en materia tributaria	345
C) Aspectos constitucionales de la ejecución fiscal tributaria.....	349

	Pág.
D) Otras características.....	356
E) Los efectos derivados de "Intercorp".....	368
F) Operativa actual para los embargos diligenciados a entidades financieras.....	371
G) Orden de prelación de medidas.....	373
H) Solidaridad bancaria.....	377
2. Medidas cautelares dictadas contra el contribuyente durante la instancia administrativa de verificación de deuda.....	378
A) Embargo preventivo: oportunidad y requisitos.....	378
B) Requisitos de procedencia y papel del juez.....	380
C) Operativa actual.....	383
D) Sustitución y levantamiento del embargo.....	385
E) Jurisprudencia.....	386
F) Tribunales competentes y tributos alcanzados.....	388
G) Costas y daños.....	389
3. Medidas cautelares en procesos infraccionales.....	391
A) Clausura preventiva.....	391
B) Interdicción y secuestro de mercadería.....	394
II. Medidas cautelares dictadas contra el Fisco.....	396
1. Aspectos generales.....	396
2. Antecedentes jurisprudenciales.....	398
3. Análisis crítico de la ley 26.854.....	400
III. Reflexión final.....	403

CAPÍTULO XXIII

MEDIDAS CAUTELARES Y DERECHO DE SEGUROS

POR GERMÁN D. HIRALDE VEGA

I. Introducción.....	405
II. Medidas cautelares genéricas y Derecho de Seguros.....	407
1. La verosimilitud del derecho y la intervención de la aseguradora.....	407
2. El peligro en la demora.....	412
3. La insolvencia de las aseguradoras.....	415
4. Contracautela.....	418
5. Seguros de caución.....	419
III. Medidas cautelares en particular.....	420
1. Embargo.....	420

	Pág.
A) Embargo de los bienes del asegurado.....	420
B) Embargo de los bienes de la aseguradora.....	421
2. Medidas anticautelares.....	424
3. Secuestro.....	425
A) El secuestro de la denuncia del siniestro.....	425
4. La medida autosatisfactiva del artículo 68 de la Ley de Tránsito 24.449.....	427
5. Gastos sanatoriales.....	430
6. Gastos de sepelio.....	431
7. La obligación legal autónoma y las limitaciones en los montos por gastos de sanatorio y sepelio impuestas por la Superintendencia de Seguros de la Nación.....	431
8. El plazo del pago de los gastos.....	435
9. La repetición del pago de los gastos.....	435
10. La subrogación de los gastos.....	436
11. Las costas de la acción.....	436
12. Medidas autosatisfactivas. La doctrina del fallo "Pardo".....	438
13. Derechos de incidencia colectiva y medidas cautelares en Derecho de Seguros.....	440

CAPÍTULO XXIV

MEDIDAS CAUTELARES Y DERECHO DEL CONSUMIDOR

POR PAULA M. CICCINO

I. El hombre y el derecho del consumidor.....	443
II. Necesidad de cautela.....	445
III. La problemática en los procesos colectivos.....	447
1. Las cautelares en los procesos colectivos.....	450
2. Legitimación: la representatividad adecuada.....	451
IV. Los legitimados en la Constitución Nacional, en la ley 24.240 y en la 26.854.....	456
1. Consumidor o usuario.....	457
2. Asociaciones de consumidores.....	459
3. Autoridad de aplicación nacional o local.....	460
4. Ministerio Público.....	460
5. Defensor del Pueblo.....	461
6. El Estado Nacional en materia de servicios públicos.....	461

	Pág.
7. Conclusión	462
V. Legitimación pasiva: el caso del Estado Nacional a la luz de la ley 26.854	462
VI. Relación entre el procedimiento administrativo y el proceso judicial..	463
VII. Verosimilitud del derecho	464
VIII. Peligro en la demora	466
IX. Contracautela	467
X. Peligro de irreversibilidad de la medida.....	470
XI. Medida autosatisfactiva	472
XII. Tutela sustancial inhibitoria.....	475
XIII. Medidas preventivas dictadas por la autoridad de aplicación	476
XIV. Deber de información.....	478
XV. Derecho a la seguridad de los productos y servicios en las relaciones de consumo	479
XVI. Oferta al público	480
XVII. Trato digno y no discriminatorio	481
XVIII. Garantías	481
XIX. Términos abusivos y cláusulas ineficaces	482
XX. Servicios públicos domiciliarios	482
XXI. Palabras de cierre	485
XXII. Bibliografía.....	486

CAPÍTULO XXV

MEDIDAS CAUTELARES Y DERECHO INFORMÁTICO

POR FERNANDO GUDIÑO Y NADIA RUSSO

I. Introducción	489
II. Derecho informático. Conceptualización	492
III. Cuestiones de competencia	494
IV. Las medidas cautelares en el derecho informático. Generalidades....	499
V. La responsabilidad en el ámbito del Derecho informático. Su relación con las medidas cautelares.....	500
1. Responsabilidad en el ámbito contractual.....	502

	Pág.
2. Responsabilidad extracontractual por contenidos lesivos en la red	505
A) Generalidades. Contenidos lesivos en la red. Derechos involucrados	505
B) Contenidos lesivos en la red. Sujetos. Responsabilidad por daños causados. Los "motores de búsqueda"	507
VI. Las medidas cautelares en particular	516
1. Buscadores	516
A) Generalidades	516
B) Contenidos lesivos	520
C) Derecho a la imagen. Los "thumbnails"	543
2. Redes sociales	546
A) Introducción.....	546
B) Facebook.....	547
C) Red social Facebook y medidas cautelares. La jurisprudencia	551
D) Los "blogs". Otras redes sociales. Medidas cautelares.....	557
3. Hábeas data.....	559
A) Introducción.....	559
B) Protección de los datos personales: las medidas cautelares en la ley 25.326	562
C) Protección de los datos personales mediante otras medidas cautelares.....	573
D) Un interesante fallo que ordena el cese de la restricción de acceso de datos de un funcionario público en un buscador de Internet	573
E) El envío de spam. Su inclusión en la LPDP.....	574
F) Los buscadores de Internet y la LPDP.....	576
4. Otros supuestos	578
VII. Protección cautelar de los nombres de dominio en Internet	581
VIII. Protección cautelar de programas de computación (software)	594
1. Marco legal en el país	594
2. Medidas anticipadas	598
IX. Medidas cautelares en procesos penales	603
X. Consideraciones finales.....	608
XI. Bibliografía.....	610

MEDIDAS CAUTELARES



2DA. EDICIÓN ACTUALIZADA Y AMPLIADA

TOMO III

CLAUDIO M. KIPER

Director

Coautores

GUSTAVO ALBANO ABREU

MARÍA ISABEL BENAVENTE

MARTÍN BENSADON

MAURICIO BORETTO

DIEGO CHAMI

STELLA MARIS CORRENTE

ANDREA V. DI SILVESTRE

LAURA G. IGLESIAS

GABRIEL CÉSAR LOZANO

GABRIEL HERNÁN QUADRI

MARCELA P. SOMER

FEDERICO ANDRÉS VILLALBA DÍAZ

THOMSON REUTERS

LA LEY

ÍNDICE GENERAL

Pág.

CAPÍTULO XXVI

LAS MEDIDAS CAUTELARES EN EL ÁMBITO DEL DERECHO DEPORTIVO

POR GUSTAVO ALBANO ABREU Y GABRIEL CÉSAR LOZANO

I. Introducción	1
II. Los deportistas aficionados o amateurs en el fútbol argentino.....	1
1. Principios más relevantes contenidos en el Reglamento General de la Asociación del Fútbol Argentino	1
2. El fichaje	3
3. La restricción a la movilidad del jugador aficionado.....	6
4. Coexistencia de los reglamentos deportivos con las normas estatales y valores en juego.....	7
III. Los futbolistas profesionales en la República Argentina	8
1. Evolución hacia el reconocimiento de la naturaleza laboral de la relación entre el futbolista profesional y su club.....	8
2. Principales aspectos de la regulación del contrato de futbolista profesional.....	10
IV. La transferencia de futbolistas y el "derecho de propiedad" de los clubes	12
V. Medidas cautelares vinculadas con deportistas amateurs	14
1. Introducción	14
2. Fundamentos jurisprudenciales	15
VI. Medidas cautelares vinculadas con deportistas profesionales	20
1. Introducción	20
2. Medidas cautelares destinadas a obtener la habilitación provisional del futbolista profesional en caso de conflicto laboral con su club.....	21

	Pág.
3. Medidas cautelares solicitadas por acreedores, por la que se obtiene una "inmovilización" del registro federativo de jugadores de los clubes deudores	25
4. Medidas cautelares solicitadas por futbolistas profesionales, a fin de obtener la "liberación" de las medidas referidas en el punto anterior.....	27
5. Otro tipo de medidas cautelares vinculadas con futbolistas profesionales.....	30

CAPÍTULO XXVII

MEDIDAS CAUTELARES Y MENORES DE EDAD

POR STELLA MARIS CORRENTE

I. Introducción	33
1. Nociones generales. Menores de edad	33
II. Medidas cautelares sobre las personas menores de edad	36
1. El "antiguo artículo 234 del Código Procesal.....	36
2. Medidas de Protección de Derechos de la Niñez y Adolescencia . Medidas de protección e intereses difusos.....	41
3. Patria potestad	43
A) Tenencia provisoria	43
B) Régimen de visitas provisorio	47
C) Restricciones judiciales al deber-derecho de comunicación..	47
D) Alimentos	49
E) Elección del colegio de un menor	52
4. Filiación. Inscripción de un menor como hijo de dos mujeres	54
5. Restitución internacional de menores.....	55
6. Derecho a la vivienda. Desalojo	57
7. Derecho a la salud	59
A) Ejercicio de los derechos y toma de decisiones en materia de salud de los menores de edad. Autonomía de la voluntad.....	60
B) Consentimiento Informado	62
C) La llamada "muerte digna"	63
D) El Proyecto de Código Civil y Comercial.....	64
8. Internet y redes sociales. Derecho sobre la propia imagen y privacidad	65
9. La prohibición de difusión de datos inherentes a menores de edad involucrados en causas judiciales.....	66

10. Otros derechos patrimoniales del niño	70
III. Medidas cautelares en la violencia familiar	71
IV. Medidas cautelares y daños y perjuicios por hechos ilícitos	73

CAPÍTULO XXVIII

MEDIDAS CAUTELARES EN LOS PROCESOS DE SALUD MENTAL

POR ANDREA V. DI SILVESTRE

I. Consideraciones generales.....	77
1. Breve aproximación a la problemática de la salud mental	77
2. Marco legal vigente.....	78
II. Procesos de salud mental. Generalidades.....	79
III. Medidas cautelares en los procesos de salud mental.....	80
1. Presupuestos	81
2. Contracautela.....	84
3. Medidas cautelares sobre los bienes.....	85
A) Designación del curador provisorio.....	86
B) Inhibición general de bienes	90
C) Otras medidas cautelares	91
4. Medidas cautelares sobre la persona	92
A) Medidas cautelares respecto de las personas a la luz de la ley 26.657 y su decreto reglamentario 603/2013	92
B) Falta de adecuación del art. 629 del Código Procesal a las disposiciones de la ley 26.657	94
IV. Reforma proyectada	96

CAPÍTULO XXIX

MEDIDAS CAUTELARES Y PROPIEDAD INTELECTUAL

POR FEDERICO ANDRÉS VILLALBA DÍAZ

I. Introducción	97
II. El derecho de autor	98
III. Objeto de las medidas cautelares en el derecho de autor.....	99
IV. Las medidas cautelares en el derecho de autor	100
V. Presupuestos de admisibilidad. Requisitos para interponer una medida cautelar. Verosimilitud en el derecho. Peligro en la demora. Contracautela o fianza	102

	Pág.
1. Verosimilitud en el derecho. Acreditación de calidad de autor o titular de derecho de autor.....	102
2. Acreditación de formalidades a fin de requerir tutela cautelar sobre una obra	103
3. Medidas cautelares en defensa de los derechos morales.....	106
4. Tutela cautelar sobre las obras extranjeras.....	107
5. Fianza previa. Excepciones. Sociedades de autores y productoras de bienes culturales.....	108
VI. Decretos reglamentarios aplicables a medidas cautelares requeridas por sociedades de gestión colectiva.....	109
VII. Medidas preventivas según la modalidad de explotación de la obra .	110
VIII. Legitimación para solicitar las medidas cautelares.....	112
IX. Requisitos para que una obra pueda ser amparada	114
1. El objeto del derecho de autor es la obra pero no las ideas	115
2. Es condición esencial de la protección que la obra presente signos de originalidad.....	115
3. La tutela de la obra no está sujeta a mérito	116
X. Medidas precautorias previstas en el art. 79 de la ley	116
1. La suspensión del uso del repertorio	116
2. El secuestro de los ejemplares ilícitos.....	118
XI. Medida cautelar genérica	119
XII. Respecto al peligro en la demora	120
XIII. Respecto a la verosimilitud del derecho.....	122
XIV. La aplicación de las medidas cautelares contempladas en los tratados internacionales.....	123
XV. Las medidas cautelares previstas en acuerdo sobre los aspectos de los derechos de propiedad intelectual relacionados con el comercio	124
XVI. Medidas cautelares sobre uso de imagen.....	126

CAPÍTULO XXX

MEDIDAS CAUTELARES Y PROPIEDAD INDUSTRIAL
(PATENTES)

POR MARTÍN BENSADON

I. Medidas cautelares disponibles para el titular de una patente de invención.....	131
--	-----

	Pág.
II. Medidas de secuestro, constatación y embargo	132
III. Las medidas cautelares "innovativas" de la Ley de Patentes	136
1. Las reformas introducidas en el año 2004 por la ley 25.859. Nuevos requisitos	141
2. Existencia de una razonable probabilidad de que la patente, si fuera impugnada de nulidad por el demandado, sea declarada válida	142
3. Acreditación sumaria de que cualquier retraso en conceder tales medidas causará un daño irreparable al titular	146
4. Acreditación de que el daño que puede ser causado al titular excede el daño que el presunto infractor sufrirá en caso de que la medida sea erróneamente concedida.....	152
5. Existencia de una probabilidad razonable de que se infrinja la patente.....	153
6. Designación previa de un perito oficial para que se expida sobre la validez de la patente y existencia de infracción en un plazo de quince días	153
7. Fianza o garantía equivalente que sea suficiente para proteger al demandado y evitar abusos	156
8. Concesión de la medida cautelar <i>inaudita altera parte</i>	157
9. Conclusión con respecto a la reforma introducida en el régimen de las medidas cautelares	160
IV. Otras medidas cautelares o de prueba anticipada	162
1. El "incidente de explotación"	162
A) Relación entre el incidente de explotación y las medidas precautorias de la segunda parte del art. 83 de la Ley de Patentes. La reforma de la ley 25.859	163
B) Funcionamiento del incidente de explotación.....	165
2. Medidas cautelares en frontera	168
V. Desobediencia de la medida cautelar	169
VI. Conclusión.....	170

CAPÍTULO XXXI

DERECHOS PERSONALÍSIMOS Y MEDIDAS CAUTELARES

POR MARÍA ISABEL BENAVENTE

I. Introducción	173
II. Derechos personalísimos. Concepto. Caracteres	173
III. Clasificación de los derechos personalísimos	177

	Pág.
IV. Tutela inhibitoria. Medidas cautelares como herramientas de la función preventiva de la responsabilidad civil	178
V. Procesos urgentes, cautelares, tutelas anticipadas y medidas autosatisfactivas.....	181
1. Tutela urgente. Distintas clases	181
2. Tutela anticipada. Requisitos de procedencia	184
3. Medidas autosatisfactivas	187
VI. Derechos a la vida y a la integridad física. Partes no renovables del cuerpo humano. Trasplantes de órganos y materiales anatómicos....	190
1. Introducción	190
2. Células madre	197
3. Consentimiento informado. El caso Albarracini.....	200
VII. Derecho a la intimidad	204
1. Introducción	204
2. Libertad de prensa y derecho a la intimidad. El problema de la censura previa.....	211
3. Los menores, su derecho a la intimidad y el consentimiento para disponer de los derechos personalísimos	215
VIII. Responsabilidad de los buscadores de Internet por daños causados a la intimidad. Medidas cautelares en defensa de los derechos personalísimos	218
IX. Derecho al honor y libertad de expresión	222
X. Derecho a la imagen, libertad de expresión y medidas precautorias ..	226
XI. Derecho a la identidad y medidas cautelares	227
XII. Consideraciones finales.....	229

CAPÍTULO XXXII

MEDIDAS CAUTELARES: EMBARGO DE BUQUES
Y AERONAVES

POR DIEGO CHAMI

I. Embargo de buques	231
1. Introducción	231
2. Soluciones de derecho internacional privado. Legislación aplicable al embargo y tribunal competente para decretarlo	232
3. Casos de embargo.....	233
A) Embargo preventivo de buque nacional.....	233

	Pág.
B) Embargo preventivo de buque extranjero	235
4. Casos del art. 532, inc. b), embargo de buques extranjeros por créditos generados en el país en utilidad de otro buque. Artículos 533 y 534.....	237
A) Condominio	237
B) Buques locados o bajo fletamento a tiempo.....	237
5. Embargo ejecutivo.....	238
6. Supuestos especiales de embargo	238
A) Abordaje y asistencia y salvamento.....	238
B) Transporte de mercaderías	239
7. Interdicción de salida	239
8. Contracautela y otras medidas	240
9. Cese del embargo; fianza sustitutiva.....	241
10. Responsabilidad del embargante.....	242
11. Inembargabilidad	242
A) Inembargabilidad absoluta: buques públicos.....	243
B) Inembargabilidad relativa	244
12. Caducidad del embargo	246
13. Convenios internacionales	246
A) Convención de Bruselas de 1952 sobre embargo de buques..	246
B) Convenio internacional sobre el embargo preventivo de buques de Ginebra de 1999	247
II. Embargo de aeronaves.....	249
1. Código Aeronáutico.....	249
2. Convención para la unificación de ciertas reglas relativas al embargo preventivo de aeronaves, Roma, 1933	252

CAPÍTULO XXXIII

LAS MEDIDAS CAUTELARES EN EL DERECHO CONSTITUCIONAL

POR LAURA G. IGLESIAS

I. Introducción	253
II. ¿Medidas cautelares o sistemas cautelares?	254
III. La tutela preventiva, una deuda pendiente en el campo del anticipo de la jurisdicción	256
IV. Las medidas cautelares y sus fundamentos constitucionales	258
V. Las medidas cautelares en los procesos constitucionales	262

	Pág.
1. En el amparo	262
Anotación jurisprudencial	265
2. En el hábeas data	266
Anotación jurisprudencial	267
3. En el hábeas corpus	269
A) Hábeas corpus en la Provincia de Buenos Aires: Procedencia	271
B) Anotación jurisprudencial	271
VI. Las medidas cautelares en el sistema de control de constitucionalidad	274
VII. Las medidas cautelares en la designación de autoridades electivas y magistrados del Poder Judicial	277
1. Ley de subrogancias	279
2. Anotación jurisprudencial	281
VIII. Medidas cautelares contra el Estado	283
Anotación jurisprudencial	286

CAPÍTULO XXXIV

CADUCIDAD DE LAS MEDIDAS CAUTELARES Y PROCESOS DE FAMILIA

POR MARCELA P. SOMER

I. Introducción	289
II. Particularidades de las medidas cautelares en los procesos de familia	289
III. El régimen de caducidad de las medidas cautelares con anterioridad a la Ley de Mediación 26.589	293
IV. El régimen de caducidad en el art. 207 del Código Procesal modificado por la ley 26.589	297
V. Conclusiones	308

CAPÍTULO XXXV

LAS MEDIDAS CAUTELARES EN EL PROCESO CIVIL Y COMERCIAL DE LA PROVINCIA DE BUENOS AIRES

POR GABRIEL HERNÁN QUADRI

I. Objeto y alcances del análisis	311
---	-----

	Pág.
II. Normas generales (Capítulo III, Sección 1)	312
1. Oportunidad y presupuesto	312
2. Competencia	313
3. Trámites previos, decreto, cumplimiento y recursos	317
4. Contracautela	326
5. Notas caracterizantes de las medidas cautelares: instrumentalidad, accesoriedad, provisionalidad y cuestiones conexas	337
6. Atenuación de los eventuales efectos perjudiciales de las medidas cautelares	342
7. Caducidad	344
8. Responsabilidad	352
III. Embargo preventivo (Capítulo III, Sección 2)	354
1. Supuestos de procedencia	354
2. Materialización de la medida	371
3. Preferencias	372
4. Bienes inembargables	374
IV. Secuestro (Capítulo III, Sección 3)	381
V. Intervención judicial (Capítulo III, Sección 4)	384
1. Diferencias entre el CPCPCBA y el CPCPCN	384
2. Supuestos de procedencia	385
3. Interventor recaudador	387
4. Interventor administrador	388
5. Veedor	390
6. Gastos y honorarios	391
VI. Inhibición general de bienes y anotación de litis (Capítulo III, Sección 5)	394
1. Inhibición general de bienes	394
2. Anotación de litis	402
VII. Prohibición de innovar. Prohibición de contratar (Capítulo III, Sección 6)	405
1. Prohibición de innovar	405
2. Prohibición de contratar	408
VIII. Medida cautelar genérica (Capítulo III, Sección 7)	410
IX. Normas subsidiarias (Capítulo III, Sección 7)	411
X. Protección de personas (Capítulo III, Sección 8)	411

CAPÍTULO XXXVI

MEDIDAS CAUTELARES EN LA PROVINCIA DE MENDOZA

POR MAURICIO BORETTO

I. Preliminares.....	415
II. Ubicación sistemática de las medidas cautelares en el Código Procesal Civil de la Provincia de Mendoza	416
III. Regulación de las medidas cautelares en el Código Procesal Civil de Mendoza: aspectos generales.....	417
IV. Clasificación de las medidas cautelares en el Código Procesal Civil mendocino.....	418
V. Normas generales aplicables a las medidas precautorias (Capítulo I del Título VI del Código Procesal Civil de Mendoza)	419
1. Trámites comunes (art. 112).....	419
2. Sustitución de la medida precautoria (art. 113).....	439
3. Ventas de bienes sujetos a una medida precautoria.....	441
4. Medidas no previstas.....	443
VI. Medidas para asegurar la ejecución y conservativas (Capítulo II del Título VI del Código Procesal Civil de Mendoza)	446
1. Embargo preventivo	449
A) Preliminares: aspectos generales	449
B) Requisitos	454
C) Bienes embargables.....	455
D) ¿Cómo se materializa esta medida cautelar?.....	463
2. Secuestro	463
A) Preliminares: aspectos generales	463
B) Requisitos de procedencia	464
C) Procedimiento.....	465
3. Intervención judicial	465
A) Concepto	466
B) Recaudos de procedencia	467
C) Especies de "intervención"	468
D) La figura del custodio judicial.....	470
4. Prohibición de contratar	471
A) Definición.....	472
B) Contornos de esta medida	472
5. Prohibición de innovar.....	473

A) Concepto y consideraciones generales.....	473
B) Requisitos	476
6. Anotación de la litis	481
A) Concepto y caracteres de la medida.....	484
B) Consecuencias jurídicas.....	485
7. Inhibición	486
A) Concepto y caracteres	486
B) Presupuestos	488
C) Consecuencias	489
VII. Medidas para aseguramiento de pruebas, seguridad de personas y conservación de cosas o satisfacción de necesidades urgentes (Capítulo III del Título VI del Código Procesal Civil de Mendoza)	491
1. Instrucción preventiva	492
A) Concepto y contornos de la figura.....	492
B) Recaudos de procedencia	493
C) Trámite	494
D) Pruebas que pueden instruirse preventivamente	496
2. Guarda de personas.....	496
3. Depósito de cosas	500
A) Concepto y caracteres de la figura.....	500
B) Recaudos	501
4. Alimentos provisorios	501
Concepto y caracterización	502
5. Litisexpensas.....	505
A) Definición.....	505
B) Trámite	506
VIII. "Quid" del desalojo anticipado	506
1. Preliminares.....	506
2. Caracterización del "desalojo anticipado"	509