

LUIZ GUILHERME MARINONI

# TUTELA INHIBITORIA

Traducción de  
Laura Criado Sánchez

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO  
2014

# ÍNDICE

	Pág.
<b>PRÓLOGO</b> .....	11
<b>PRÓLOGO A LA EDICIÓN ESPAÑOLA</b> .....	15
<b>I. INTRODUCCIÓN</b> .....	17
1. EL PROCESO CIVIL CLÁSICO Y LA AUSENCIA DE TUTELA JURISDICCIONAL PREVENTIVA .....	17
2. CONSIDERACIONES INICIALES ACERCA DE LA TUTELA INHIBITORIA ATÍPICA .....	20
<b>II. LA TUTELA INHIBITORIA ANTE LA DISTINCIÓN ENTRE ILÍCITO DAÑOSO Y ACTO CONTRARIO A DERECHO</b> .....	25
1. LA TUTELA INHIBITORIA Y LA CUESTIÓN DEL ILÍCITO .....	25
2. LA TUTELA INHIBITORIA Y EL ACTO CONTRARIO A DERECHO .....	29
3. LA TUTELA INHIBITORIA Y EL PRESUPUESTO DE LA CULPA .....	31
4. LA IMPORTANCIA DE LA TUTELA INHIBITORIA FRENTE A LAS NORMAS DE PROTECCIÓN DE DERECHOS FUNDAMENTALES .....	33
<b>III. LA ACOTACIÓN DE LA TUTELA INHIBITORIA FRENTE A LAS TUTELAS DECLARATIVA, CAUTELAR Y LA CONDENA DE FUTURO</b> .....	35
1. TUTELA INHIBITORIA Y TUTELA DECLARATIVA .....	35
2. TUTELA INHIBITORIA Y TUTELA CAUTELAR .....	37
3. TUTELA INHIBITORIA Y CONDENA DE FUTURO .....	49
<b>IV. FUNDAMENTOS Y ASPECTOS ESTRUCTURALES Y FUNCIONALES DE LA TUTELA INHIBITORIA</b> .....	55
1. LA TUTELA INHIBITORIA ESTÁ FUNDADA EN UN PRINCIPIO GENERAL DE PREVENCIÓN .....	55

	Pág.
2. DERECHO A LA TUTELA INHIBITORIA Y DERECHO FUNDAMENTAL A LA PREDETERMINACIÓN DE LAS TÉCNICAS PROCESALES NECESARIAS PARA SU OBTENCIÓN .....	62
3. TUTELA INHIBITORIA FRENTE A LA AMENAZA DE COMISIÓN, REPETICIÓN Y CONTINUACIÓN DEL ILÍCITO.....	64
4. TUTELA INHIBITORIA NEGATIVA Y TUTELA INHIBITORIA POSITIVA.....	67
5. TUTELA INHIBITORIA QUE IMPONE UN HACER FUNGIBLE ...	71
6. LA PLASTICIDAD DE LA TUTELA INHIBITORIA Y LOS LÍMITES PARA LA IMPOSICIÓN DEL HACER Y DEL NO HACER.....	73
A) Breve observación inicial .....	73
B) Los principios del medio idóneo y la menor restricción posible como vectores para el adecuado uso de la tutela inhibitoria.....	73
7. TUTELA INHIBITORIA CONTRA EL ILÍCITO CONTINUADO Y TUTELA DE REMOCIÓN DEL ILÍCITO .....	77
8. LA FUNGIBILIDAD DE LA TUTELA INHIBITORIA.....	79
A) Breves observaciones sobre el principio de congruencia entre las pretensiones y la sentencia .....	79
B) Los arts. 461 del CPC y 84 del CDC como excepciones del principio de que la sentencia debe ajustarse a las pretensiones.....	80
C) La subrogación de una obligación en otra para la obtención de la tutela específica o el resultado práctico equivalente al del cumplimiento .....	81
D) El poder decisorio del juez y el principio de efectividad.....	83
E) El poder decisorio del juez y el principio de necesidad.....	85
F) Fungibilidad de la tutela inhibitoria y fungibilidad de la tutela de seguridad .....	86
9. LA SOLICITUD DE TUTELA INHIBITORIA Y LAS VIOLACIONES DE EFICACIA INSTANTÁNEA SUSCEPTIBLES DE REPETICIÓN EN EL TIEMPO.....	87
<b>V. LA PRUEBA EN LA ACCIÓN INHIBITORIA.....</b>	<b>91</b>
1. LÍMITES DE LA COGNICIÓN JUDICIAL Y DE LA PRUEBA EN LA ACCIÓN INHIBITORIA.....	91
2. «JUICIO INSTRUMENTAL», PRESUNCIÓN, «JUICIO RESULTADO», «JUICIO PROVISIONAL» Y «JUICIO DEFINITIVO».....	93
3. EL CONTROL DE LA ADMISIÓN DE LA PRUEBA PARA DEMOSTRAR EL HECHO INDICIARIO.....	94
4. LA IMPORTANCIA DEL SENTIDO COMÚN EN EL RAZONAMIENTO FUNDADO EN LA PRUEBA INDICIARIA .....	95
5. LA IMPORTANCIA DEL SENTIDO COMÚN EN LA FORMACIÓN DEL JUICIO A PARTIR DE LA PRESUNCIÓN .....	95
<b>VI. TUTELA INHIBITORIA ANTICIPADA .....</b>	<b>97</b>
1. CONSIDERACIONES PREVIAS .....	97
2. EL MENOSCABO DE LA REGLA DE LA <i>NULLA EXECUTIO SINE TITULO</i> .....	98

	Pág.
3. FUNDAMENTO Y PRESUPUESTOS DE LA TUTELA INHIBITORIA ANTICIPADA EN LA ACCIÓN INHIBITORIA .....	103
4. LA PRUEBA Y LA TUTELA INHIBITORIA ANTICIPADA .....	104
5. MOMENTO DE LA CONCESIÓN DE LA TUTELA INHIBITORIA ANTICIPADA.....	105
6. JUSTIFICACIÓN PREVIA Y TUTELA INHIBITORIA ANTICIPADA. LA TUTELA INHIBITORIA ANTICIPADA Y EL PRINCIPIO DE PROBABILIDAD. LA CUESTIÓN DE LA IRREVERSIBILIDAD.....	107
7. LA FUNGIBILIDAD DE LA TUTELA INHIBITORIA ANTICIPADA. LA POSIBILIDAD DE MODIFICACIÓN Y REVOCACIÓN DE LA TUTELA INHIBITORIA ANTICIPADA.....	108
8. LA FUNGIBILIDAD DE LA TUTELA INHIBITORIA ANTICIPADA. LA POSIBILIDAD DE QUE LA TUTELA INHIBITORIA ANTICIPADA MANTENGA SU EFICACIA EN CASO DE SENTENCIA DESESTIMATORIA.....	110
9. LA POSIBILIDAD DE MODIFICACIÓN Y REVOCACIÓN DE LA TUTELA INHIBITORIA ANTICIPADA.....	111
10. POSIBILIDAD DE QUE LA TUTELA INHIBITORIA ANTICIPADA MANTENGA SU EFICACIA EN CASO DE SENTENCIA DESESTIMATORIA.....	112
11. LA EVIDENTE DISTINCIÓN ENTRE TUTELA INHIBITORIA ANTICIPADA Y TUTELA CAUTELAR.....	113
<b>VII. SENTENCIA Y TUTELA INHIBITORIA.....</b>	<b>117</b>
1. CONSIDERACIONES PREVIAS .....	117
2. LA FINALIDAD REPRESIVA DE LA SENTENCIA CONDENATORIA .....	118
3. LA SENTENCIA CONDENATORIA Y SU CORRELACIÓN CON LA EJECUCIÓN FORZOSA.....	123
4. MOTIVACIONES CULTURALES DE LA SENTENCIA CONDENATORIA .....	127
A) El principio <i>nemo ad factum praecise cogi potest</i> .....	127
a) Observaciones previas .....	127
b) La tesis que relaciona la diversidad del trato que se da a la no comparecencia a juicio con la diferente evolución del uso de las medidas coercitivas para garantizar el cumplimiento de la sentencia en Alemania y Francia.....	128
c) El sistema feudal y su reflejo en el uso de los medios de coerción sobre la persona .....	130
d) La preservación de la autoridad del Estado como fundamento del uso de las medidas de coerción.....	131
e) El <i>Code Napoléon</i> y su influencia sobre el concepto de sentencia condenatoria .....	135
f) Los valores ocultos en el art. 920 del CC de 1916.....	137
B) La concepción liberal de jurisdicción como función meramente declarativa y su reflejo en el concepto de sentencia condenatoria .....	140
C) La expansión del concepto de obligación y la universalización de la sentencia condenatoria.....	143
5. LA NATURALEZA DE LA SENTENCIA VINCULADA A LA COERCICIÓN INDIRECTA.....	148
6. LA SENTENCIA EJECUTIVA, LA TUTELA DE LOS DERECHOS REALES Y LA TUTELA CONTRA EL ACTO CONTRARIO A DERECHO .....	154

	Pág.
7. LA INEFECTIVIDAD DE LA SENTENCIA CONDENATORIA PARA LA TUTELA DE LOS DERECHOS ABSOLUTOS. LA CORRELACIÓN ENTRE LA TUTELA INHIBITORIA Y LA ESTRUCTURA DEL DERECHO SUSTANCIAL: CRÍTICA .....	158
8. LA RELATIVIZACIÓN DEL BINOMIO DERECHO-PROCESO Y LA VUELTA SOBRE EL TEMA DE LA «TUTELA DE LOS DERECHOS» .....	162
9. CLASIFICACIÓN DE LAS SENTENCIAS Y DE LAS TUTELAS .....	170
10. PREMISAS PARA UNA CLASIFICACIÓN DE LAS TUTELAS IMPREGNADA POR EL DERECHO MATERIAL .....	173
11. ESBOZO DE UNA CLASIFICACIÓN DE LAS TUTELAS IMPREGNADA POR EL DERECHO MATERIAL .....	180
<b>VIII. CONCLUSIONES</b> .....	199
<b>BIBLIOGRAFÍA</b> .....	201