

Alejandro A. Fiorenza

TÉCNICA PROCESAL

**SOLUCIONES APLICADAS AL
PROCESO CIVIL**

- El proceso en general • Competencia
- Demanda • Sujetos procesales • Prueba
- Medidas cautelares • Sentencia • Recursos
- Procedimiento concursal

Prólogo del Dr. Jorge W. Peyrano

NOVA TESIS
EDITORIAL JURÍDICA

ÍNDICE GENERAL

Prólogo.....	9
--------------	---

CAPÍTULO I — TEMAS RELACIONADOS CON EL PROCESO EN GENERAL

§ 1. <i>El proceso judicial concebido como una empresa epistemológica.....</i>	13
§ 2. <i>El exceso ritual manifiesto y la renuncia del juez a la búsqueda de la verdad jurídica objetiva como supuestos de arbitrariedad procesal.....</i>	21
1. Introducción.....	21
2. El control judicial de constitucionalidad.....	22
3. El recurso extraordinario federal y su ámbito excepcional.....	23
4. La clasificación tradicional.....	25
5. La aparición en escena del exceso ritual manifiesto y de la renuncia consciente a la verdad jurídica objetiva.....	28
5.1. El exceso ritual manifiesto.....	28
5.2. La renuncia voluntaria a la verdad jurídica objetiva.....	31
6. La arbitrariedad procesal.....	35
7. Conclusión.....	38

§ 3. <i>La paradoja procesal</i>	39
§ 4. <i>La dinámica procesal</i>	53
1. Introducción.....	53
2. La carga procesal.....	59
3. El deber procesal.....	63
4. Conclusión.....	64
§ 5. <i>La caducidad de instancia: aspectos generales</i>	67
1. Concepto de caducidad.....	67
2. Finalidad.....	69
3. Fundamentos.....	72
3.1. Fundamento subjetivo.....	72
3.2. Fundamento objetivo.....	73
3.3. Fundamento de interés público.....	74
3.4. Fundamento mixto.....	75
4. Críticas.....	75
5. Interpretación.....	77
 CAPÍTULO II — TEMAS RELACIONADOS CON LA MAGISTRATURA 	
§ 6. <i>Imparcialidad e independencia judicial</i>	83
1. Introducción.....	83
2. La imparcialidad.....	84
3. La independencia.....	94
4. Conclusión.....	98
§ 7. <i>El razonamiento forense durante el proceso: ¿deductivo o inductivo?</i>	101
§ 8. <i>El decoro como exigencia ética del juez</i>	111
1. Introducción.....	111
2. La ética.....	116
3. La ética judicial.....	118

4. El decoro.....	123
5. Conclusión.....	138
§ 9. <i>¿Derecho procesal o judicial?</i>	141

CAPÍTULO III — TEMAS RELACIONADOS CON LA COMPETENCIA JUDICIAL

§ 10. <i>La competencia comercial a la luz del Código Civil y Comercial</i>	155
1. Introducción.....	155
2. Evolución histórica.....	157
3. La justicia nacional y su competencia comercial.....	160
4. La nueva materia comercial.....	162
5. Diversas opciones ante el cambio operado a partir de la entrada en vigencia del Código Civil y Comercial.....	171
5.1. Unificación de la competencia civil y comercial.....	172
5.2. Conservación de la autonomía judicial.....	174
6. Conclusión.....	179
§ 11. <i>¿Cómo deben actuar los jueces ante un conflicto de competencia territorial interprovincial?</i>	183
1. Introducción.....	183
2. El caso en abstracto.....	185
3. ¿Qué derecho ritual debe aplicar el juez?.....	187
4. ¿Quién decide y bajo qué norma en caso de surgir el conflicto?.....	188
5. Conclusión.....	191
§ 12. <i>¿Qué será de los tribunales colegiados de responsabilidad extracontractual?</i>	195
1. Introducción.....	195
2. La competencia de los Tribunales Colegiados de Responsabilidad Extracontractual.....	197
3. La reforma operada por el CCyC en materia de responsabilidad civil.....	202
4. Conclusión.....	207

§ 13. <i>La competencia objetiva con relación a la nueva acción preventiva de daños</i>	213
1. Introducción	213
2. La facultad de los jueces para entender en materia de prevención de daños	219
3. Competencia autónoma: art. 4, CPCC	222
4. Competencia subordinada: art. 5, CPCC	224
5. Conclusión	233

CAPÍTULO IV — TEMAS RELACIONADOS CON LA DEMANDA

§ 14. <i>Demanda: ensayo de un concepto general</i>	237
1. Introducción	237
2. Jurisdicción	239
3. Acción	241
4. Pretensión	243
5. Acto jurídico	247
6. Acto procesal	248
7. Acto jurídico procesal proyectivo	251
8. Conclusión	253
§ 15. <i>La pretensión meramente declarativa</i>	255
1. Introducción	255
2. Denominación	258
3. Nuestro concepto	262
4. Requisitos	265
4.1. Incertidumbre sobre la existencia, alcance, modalidades o interpretación de una relación jurídica	267
4.2. Interés legítimo del pretendiente	272
4.3. Posibilidad de perjuicio o daño a raíz de esa incertidumbre	275
5. Su trámite	276
5. Efectos de la sentencia	279
6. Conclusión	281

§ 16. <i>¿Cuándo puede decirse que una pretensión es procesal?</i>	285
1. Introducción	285
2. La pretensión ("a secas")	286
3. La pretensión jurídica	288
4. La pretensión judicial	290
5. La pretensión procesal	293
6. Addenda: los elementos de la pretensión procesal	296
6.1. El elemento subjetivo	296
6.2. El elemento objetivo	299
6.3. El elemento causal	301
7. Conclusión	303
§ 17. <i>Modificación, cambio y acumulación de pretensiones</i>	305
1. Introducción	305
2. Demanda, acción y pretensión	306
3. Modificación de la pretensión esgrimida en la demanda	310
4. Cambio de la pretensión esgrimida en la demanda	315
5. Acumulación de pretensiones	316
6. Acumulación de autos y procesos	321
7. Litisconsorcio	323
8. Conclusión	325

CAPÍTULO V — TEMAS RELACIONADOS CON LOS SUJETOS PROCESALES

§ 18. <i>La intervención de terceros interesados en el proceso</i>	329
1. Introducción	329
2. Concepto de <i>tercero</i>	330
3. Presupuestos de admisibilidad de la intervención de terceros	335
4. Vías de ingreso del tercero al proceso	341
5. Especies de terceros	347
5.1. Coadyuvante subordinado	348
5.2. Coadyuvante autónomo	352
6. Conclusión	357

§ 19. <i>¿Cuál es el momento oportuno para resolver la declinación de la citación en garantía?</i>	359
§ 20. <i>Consecuencias procesales del pago con subrogación legal</i>	365
1. Introducción	365
2. El pago con subrogación legal	367
3. La sucesión y la sustitución procesal	373
4. La intervención del tercero coadyuvante simple	383
§ 21. <i>La causalidad concurrente como fuente de litisconsorcio necesario</i>	387
1. Introducción	387
2. El fallo	388
3. ¿Concausalidad o cocausación?	391
4. ¿Litisconsorcio o intervención de terceros?	395
5. ¿Qué hacer cuando no se ha integrado la litis?	399
6. La incorrecta utilización del principio pro-víctima	402
7. Conclusión	404
§ 22. <i>La citación en garantía de la compañía aseguradora</i>	405
1. Introducción	405
2. La aseguradora citada en garantía no interviene en el proceso en carácter de parte	408
2.1. La aseguradora es un sujeto procesal eventual	408
2.2. La aseguradora citada en garantía no puede ser sujeto procesal eventual y principal a la vez	411
2.3. Siendo la aseguradora citada en garantía un sujeto procesal eventual, nunca podrá ser parte en el proceso al que es llamada a intervenir	416
2.4. Advertencia	417
3. La aseguradora citada en garantía interviene en el proceso en carácter de tercero coadyuvante autónomo	418
3.1. Concepto de tercero	418
3.2. La citación en garantía no es más que un especial supuesto de intervención de terceros en el proceso	420
3.3. La aseguradora citada en garantía interviene en el proceso como tercero coadyuvante autónomo	422

4. La citación en garantía de la aseguradora al proceso es un supuesto de intervención provocada de terceros	429
4.1. La intervención en el proceso de la aseguradora citada en garantía es siempre voluntaria	429
4.2. La citación de la aseguradora al proceso se lleva a cabo a través del mecanismo instrumentado por el art. 305 CPCCSF	433
5. Conclusión	439

CAPÍTULO VI — TEMAS RELACIONADOS CON LA PRUEBA

§ 23. <i>Los hechos de demostración necesaria</i>	443
§ 24. <i>La reedición de la etapa probatoria en segunda instancia</i>	453
1. Introducción	453
2. El artículo 260 del CPCC de la Nación	455
3. El replanteo	459
3.1. Noción	459
3.2. Su razón de ser	461
3.3. Supuestos en los que procede	465
3.4. Requisitos	472
3.5. Resolución	477
4. Otras pruebas que pueden producirse en segunda instancia	480
§ 25. <i>El valor probatorio de la declaración formulada por un testigo que es "amigo" de facebook de una de las partes</i>	483
1. Introducción	483
2. Artículo 23 de la Ley de Contrato de Trabajo	485
3. Las presunciones legales	488
4. La prueba testimonial	491
5. La idoneidad de los testigos	493
6. La valoración de la prueba testimonial y de la idoneidad de los testigos	496
7. La amistad en Facebook como parámetro a tener en cuenta	499
8. Conclusión	505

§ 26. <i>El estado de inocencia del demandado civil y las pruebas de oficio</i>	509
§ 27. <i>La carga de la prueba en la exclusión hereditaria del cónyuge por separación de hecho</i>	517
1. De la separación de hecho y la exclusión sucesoria	517
2. Antecedentes legislativos de la cuestión.....	520
3. Distinción preliminar.....	522
4. La carga de la prueba.....	526
§ 28. <i>Valoración de la prueba producida en torno de los justos motivos que se deben acreditar para solicitar el cambio de nombre</i>	531
1. Introducción	531
2. Del nombre en general.....	533
3. El cambio de nombre	537
4. El fallo.....	540
5. Comentario.....	545
6. Conclusión.....	549

CAPÍTULO VII — TEMAS RELACIONADOS CON LO CAUTELAR

§ 29. <i>Respecto de la aplicación del art. 286 del CPCC santafesino a las medidas cautelares innovativas</i>	553
§ 30. <i>¿El artículo 66 de la Ley de Contrato de Trabajo regula una prohibición de innovar o una medida cautelar innovativa?</i>	565
§ 31. <i>Una alternativa a la medida antecautelar: la denuncia antecautelar de bienes</i>	571
1. Introducción	571
2. El abuso procesal	572
3. El abuso cautelar.....	574
4. La denuncia antecautelar de bienes.....	577
4.1. Exordio	577
4.2. ¿En qué consiste?	580

5. Conclusión.....	584
--------------------	-----

CAPÍTULO VIII — TEMAS RELACIONADOS CON LA SENTENCIA

§ 32. <i>¿Cuándo es justa una sentencia?</i>	589
1. Introducción	589
2. La función del juez	590
3. La justicia de la decisión.....	592
3.1. La corrección de la elección y la interpretación de la regla jurídica aplicable al caso	594
3.2. La comprobación fiable de los hechos relevantes del caso.....	596
3.3. El empleo de un procedimiento válido y justo para llegar a la decisión.....	598
4. Conclusión.....	603
§ 33. <i>La sentencia y su justificación</i>	605
§ 34. <i>Un acercamiento al concepto de arbitrariedad procesal</i>	617
1. Introducción	617
2. El proceso.....	621
3. El procedimiento debido	624
4. La arbitrariedad procesal	626
5. Conclusión.....	629

CAPÍTULO IX — TEMAS RELACIONADOS CON LA ACTIVIDAD RECURSIVA

§ 35. <i>La apelación implícita de honorarios en el CPCC santafesino</i>	633
1. Introducción	633
2. La regulación de honorarios	634
3. La impugnación.....	636
4. La apelación implícita	640
5. Conclusión	645

§ 36. <i>La deserción del recurso de apelación interpuesto por el defensor de oficio del rebelde. Visión jurisprudencial y doctrinaria en la Provincia de Santa Fe</i>	647
1. Introducción	647
2. Posición mayoritaria adoptada por la jurisprudencia	649
3. Principales posiciones adoptadas por la doctrina	653
4. Nuestra posición	657
5. Addenda: la condena en costas	661
6. Conclusión	662
§ 37. <i>¿Corresponde duplicar el plazo de interposición del recurso de inconstitucionalidad en los casos en que el juzgado de origen se encuentra en sede distinta a la del tribunal de alzada?</i>	665
1. Introducción	665
2. El plazo de interposición del recurso de inconstitucionalidad	666
3. La duplicidad de plazos en materia de apelación	669
4. La duplicidad de plazos en materia de recurso de inconstitucionalidad	671
5. Conclusión	674

CAPÍTULO X — TEMAS RELACIONADOS CON EL PROCEDIMIENTO CONCURSAL

§ 38. <i>El abuso del procedimiento falencial por parte de las personas físicas que carecen de bienes para liquidar en su patrimonio</i>	677
1. Introducción	677
2. El origen del problema	680
3. La entrada a escena del abuso procesal	684
4. La solución: una vuelta de tuerca a los requisitos exigidos para la apertura de la quiebra	689
5. Conclusión	695
§ 39. <i>El fuero de atracción en el salvataje de entidades deportivas</i>	697
1. Introducción	697
2. Regulación positiva	700

3. Teorías doctrinarias	704
3.1. Restringida	704
3.2. Intermedia	706
3.3. Amplia	708
3.4. Amplísima	710
4. Visión jurisprudencial	711
4.1. Restrictiva	711
4.2. Intermedia	713
4.3. Amplia	717
4.4. Amplísima	718
5. Nuestra opinión	721
6. Conclusión	724