



Director: ALFREDO RAFAEL PORRAS
Coordinadora: MA. MELISA PULIAFITO

CAUTELARES

JURISPRUDENCIA Y DOCTRINA ACTUALIZADA

Genérica. Innovativa. Autónoma. Autosatisfactiva. Anti-cautelar. Cautelares contra el Estado. Cautelares en el CCyC. Cautelares en los Procesos Laboral, de Familia y Ambiental. Cautelares en el Recurso Directo. Cautelar Innovativa como tutela Diferenciada. Acción preventiva. Acción Declarativa de Inconstitucionalidad.

Artac F.; Boulin F.; Brenta M.; Briganti C.; Civit C.; Conte C.; Endeiza C.; Martínez J.; Motta C.; Núñez A.; Ostropolsky C.; Petra S.; Porras A.; Puliafito, J.; Puliafito M.; Salvador J.; Sosa Baccarelli N.



CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TOPOGRAFICA J6261	INVENTARIO 154173



INDICE

PRÓLOGO 7

CAPÍTULO I

INTRODUCCIÓN: MEDIDAS CAUTELARES

I. Concepto 25

II. Finalidad y alcance 30

III. Caracteres 32

IV. Derecho pretendido. Carga de la prueba. Peligro en la demora 33

V. Medida cautelar y los actos administrativos o legislativos 35

VI. Autonomía de las medidas cautelares 36

VII. Presupuestos de las medidas cautelares 39

7.1. Verosimilitud o presunción del derecho 40

7.2. Peligro en la demora 41

7.3. Contracautela 42

VIII. Carácter provisional de la medida cautelar 44

IX. Facultades del juez 45

X. Caducidad 46

XI. Medidas cautelares. Sentencias definitivas. Recurso extraordinario 49

**CAPÍTULO II
MEDIDA CAUTELAR INNOVATIVA COMO
TUTELA DIFERENCIADA. SU VERDADERA
NATURALEZA. SU FINALIDAD TUTELAR EN EL
DERECHO. ANÁLISIS JURISPRUDENCIAL**

I. Introducción	51
II. Tutela clásica y Tutela diferenciada	53
III. La medida innovativa como tutela diferenciada	58
3.1. Su análisis en la Jurisprudencia	63
IV. Comentario al Proyecto del Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	71
V. Conclusión	79

**CAPÍTULO III
MEDIDAS CAUTELARES EN LA ACCIÓN
DECLARATIVA DE CERTEZA**

I. Introducción	81
II. Acción meramente declarativa de certeza	82
2.1. Noción de pretensión declarativa de certeza	82
2.2. La acción declarativa en la legislación y la jurisprudencia argentina	85
III. Las medidas cautelares y la acción declarativa de certeza	88

3.1. Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	88
3.1.1. El primer caso: doctrina negatoria con argumento declarativo	89
3.1.2. Falsa señal de abandono de la doctrina negatoria	90
3.1.3. Reafirmación de la doctrina negatoria con un argumento peregrino	91
3.1.4. El primer precedente afirmativo	92
3.1.5. Regreso a la jurisprudencia negatoria	93
3.1.6. Vuelta al criterio afirmativo y movimiento pendular de la jurisprudencia cortesana	94
3.2. Jurisprudencia nacional	96
IV. Nuestra opinión	99
4.1. El carácter absoluto del argumento declarativo	99
4.2. Apreciación sobre la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	100
4.3. Sobre la ejecutabilidad de las sentencias declarativas	103
V. Proyecto de Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	106

**CAPÍTULO IV
MEDIDA CAUTELAR INNOVATIVA EN EL
DERECHO DE SALUD**

I. Introducción	109
II. La medida cautelar innovativa	112
III. Caracteres	114
IV. Presupuestos	116

4.1. Verosimilitud del derecho	116
4.2. Peligro en la demora	118
4.3. Contracautela	119
4.4. ¿Es el daño irreparable un cuarto requisito?	120
V. El rol del juez	121
VI. Alcance de la cobertura	123
VII. Revisión de la medida	128
VIII. Proyecto de Reforma del Código Procesal Civil y Comercial	131
IX. Conclusión	132

**CAPÍTULO V
EFECTOS DE LA CAÍDA DE LAS MEDIDAS
CAUTELARES INNOVATIVAS**

I. Introducción	135
II. Vacío legal: ausencia de normas procesales y conflictos a los que conlleva	136
III. La declaración de abstracción de objeto en las tutelas anticipatorias	142
IV. Revocación de una medida cautelar con contenido económico y otras prestaciones	149
4.1. Prestaciones con contenido económico	149
4.2. Prestaciones de contenido 'económico' que ameritan un juicio de atendibilidad	157
V. Proyecto del Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	161

VI. Conclusión	163
----------------------	-----

**CAPÍTULO VI
IDENTIDAD DE OBJETO ENTRE LA MEDIDA CAUTELAR
Y LA ACCIÓN DE AMPARO QUE LA CONTIENE**

I. La acción de amparo y su relativo fracaso como proceso más rápido y expedito	165
II. La postura de Nuestro Máximo Tribunal	168
III. Alternativas propuestas por la doctrina	174
IV. Tratamiento en el proyecto de modificación del Cód. Proc. Civ. y Com. Propuesta de unificación	177
V. Conclusión	181

**CAPÍTULO VII
MEDIDAS AUTOSATISFACTIVAS**

I. Una breve introducción	183
II. Medidas autosatisfactivas y Medidas cautelares	187
2.1. Características de las medidas autosatisfactivas	188
2.2. Su comparación con las medidas cautelares	189
III. Regulación a nivel nacional	191
3.1. Su inclusión en algunos códigos procesales provinciales	191
3.2. Situación actual sobre su consagración legislativa a nivel nacional	199
IV. Las medidas autosatisfactivas en la jurisprudencia nacional	202

4.1. En el Derecho Previsional	202
4.2. En el Derecho a la Salud	207
4.3. En el marco de la pandemia por COVID-19	210
4.4. La cuestión de los honorarios	214
V. Conclusiones	215

CAPÍTULO VIII

TRANSFORMACIÓN DE MEDIDA AUTOSATISFACTIVA EN MEDIDA INNOVATIVA DENTRO DE UN PROCESO PRINCIPAL

I. Origen jurisprudencial de la temática planteada	217
II. Planteo del caso	218
2.1. Antecedentes fácticos	218
III. Conceptos y normativa aplicable al fondo de la cuestión	220
3.1. Refugiado. Temor fundado	220
3.2. Documentación provisoria. Importancia	222
IV. Resolución armoniosa: Transformación de la medida autosatisfactiva en medida cautelar innovativa	224
4.1. Medida autosatisfactiva vs. Medida cautelar innovativa	224
4.2. Fundamentos de la decisión	228
V. Conclusión	233

CAPÍTULO IX MEDIDA CAUTELAR AUTÓNOMA

I. Introducción	235
II. Naturaleza jurídica	236
III. Normativa aplicable	237
IV. Requisitos	239
4.1. Verosimilitud del derecho	239
4.2. Peligro en la demora	241
4.3. Contracautela	242
4.4. Interés público	242
V. Reclamo administrativo previo	244
VI. Plazo para la resolución	244
VII. Caducidad de la medida	245
VIII. Cuestiones que introdujo la Ley 26.854 de Medidas Cautelares contra el Estado	247
IX. Diferencia con otros institutos	250
X. Conclusión	251

CAPÍTULO X ANTICAUTELAR

I. Introducción	255
II. Noción previa	257
III. Lo anticautelar	258
IV. Se dice de mí	261

4.1. Requisitos de procedencia	261
4.2. Encuadre jurídico	263
4.3. Oportunidad	265
4.4. Alternativas y trámite	265
4.5. Competencia	267
V. Jurisprudencia	267
VI. Conclusión	274

CAPITULO XI

MEDIDAS CAUTELARES EN EL PROCESO LABORAL

I. Introducción	279
II. Derecho procesal laboral	280
2.1. Principios del derecho procesal laboral	282
2.2. El proceso laboral	284
III. Los procesos urgentes en el proceso laboral	286
3.1. Medidas cautelares	288
3.1.1. Presupuestos de procedencia	290
3.1.2. Embargo preventivo	295
3.1.3. Secuestro. Interventor Recaudador. Inhibición general	303
3.1.4. Prohibición de innovar	305
3.1.5. Prueba anticipada	307
3.2. Anticipos de tutela	308
3.2.1. Medidas innovativas	309

3.2.2. Despacho Interino de fondo	312
3.2.3. Medida Autosatisfactiva	313
IV. Procesos urgentes del Derecho del Trabajo	314
4.1. El proceso sumarísimo del amparo sindical	314
4.2. El proceso de restablecimiento de las condiciones modificadas	321
4.3. El proceso de exclusión de tutela sindical	326
4.4. El proceso de reinstalación del trabajador con tutela sindical	328
V. Proyecto de Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	330
VI. Conclusión	331

CAPÍTULO XII

MEDIDAS CAUTELARES EN LOS PROCESOS DE FAMILIA

I. Introducción	333
II. Generalidades. Consideraciones preliminares	334
2.1. Familia. Nueva concepción en el Cód. Civ. y Com.	334
2.2. Conflicto familiar	336
III. Judicialización del conflicto familiar: El Proceso de Familia	339
3.1. Regulación	340
3.2. Clasificación de los procesos de familia	342
3.3. Competencia para entender en el proceso principal y trámites conexos	343

IV. Medidas cautelares en los procesos de familia	344
4.1. Especialidad	345
4.2. Finalidad. Incidencia del tiempo	346
4.3. Regulación	348
4.4. Distinción. Procesos urgentes y Medidas cautelares	348
4.5. Clasificaciones	350
4.6. Requisitos y características	350
V. Medidas Provisionales en el Proceso de Familia en particular	355
5.1. Medidas Cautelares sobre bienes en el Régimen Patrimonial del matrimonio y durante el proceso de divorcio o nulidad del matrimonio	355
5.1.1. Medidas protectorias en la etapa de indivisión postcomunitaria	356
5.1.2. Medidas provisionales sobre bienes ante la extinción del régimen patrimonial del matrimonio por proceso de divorcio o nulidad de matrimonio	357
5.2. Medidas cautelares relativas a las personas en el divorcio y nulidad del matrimonio	358
5.2.1. Medidas referidas a la vivienda familiar y los bienes de uso personal	361
5.2.2. Medidas referidas a la responsabilidad parental y al cuidado personal de los hijos	364
5.2.3. Alimentos provisionales entre cónyuges	366
5.3. Medidas Cautelares relativas a las personas y a los bienes en el marco de Unión Convivencial	368
5.4. Medidas Cautelares en Procesos de Alimentos	369
5.4.1. Obligación Alimentaria. Juicio de alimentos	369

5.4.2. Alimentos provisorios	370
5.4.3. Medidas cautelares respecto de alimentos provisorios, definitivos y futuros	373
5.5. Medidas Cautelares referidas al Régimen de comunicación	374
5.6. Medidas cautelares de protección en procesos sobre Violencia Familiar	376
VI. Jurisprudencia relevante en tiempos de pandemia	378
VII. Conclusión	381

CAPÍTULO XIII

LA MEDIDA CAUTELAR EN LOS RECURSOS DIRECTOS ANTE LA CÁMARA FEDERAL

I. Introducción	383
II. Procedencia	384
III. Algunas consideraciones del Proyecto del Código Procesal Civil y Comercial	392
IV. Conclusión	393

CAPITULO XIV

MEDIDAS DE PROTECCIÓN DEL MEDIO AMBIENTE

I. Introducción	395
II. Desarrollo	397
2.1. Marco Normativo ambiental	397
2.2. Somera mención de los principios de precaución y prevención	400
2.3. Marco procesal para encauzar la tutela ambiental	403

2.3.1. Breve referencia de la acción preventiva ambiental	410
2.4. Jurisprudencia	412
III. Conclusiones	419

CAPÍTULO XV

MEDIDAS CAUTELARES CONTRA LA ADMINISTRACIÓN EN LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN

I. Introducción	423
1.1. Entender las medidas cautelares desde sus conceptos básicos	423
1.1.1. Provisoriedad	424
1.1.2. Finalidad práctica del dictado de una providencia cautelar	425
II. Las medidas cautelares contra el Estado Nacional según la mirada de nuestra CS	426
III. Subsistencia de la cuestión litigiosa: debe existir un caso judicial	428
3.1. Legitimación procesal	429
3.2. Situación existente al momento del pronunciamiento	431
IV. Presupuestos para obtener la tutela anticipada	432
4.1. Verosimilitud en el derecho	432
4.2. Peligro en la demora	435
4.3. Interés Público comprometido	438

V. La más común de las medidas cautelares contra el Estado: Peticionar la suspensión de los actos estatales	438
5.1. ¿Se trata de una medida innovativa o de no innovar?	440
VI. Medida cautelar innovativa según la mirada de nuestra Corte Suprema de la Nación	442
VII. La Corte transforma una Medida Autosatisfactiva en Medida Cautelar Innovativa	445
VIII. Medida cautelar de no innovar	446
IX. Derechos fundamentales en juego ¿Mantiene la Corte la vigencia de los presupuestos estudiados cuando la petición tiende a asegurar un derecho fundamental?	448
X. Medidas positivas	452
XI. Conclusión	453

CAPÍTULO XVI

LA JUDICATURA FRENTE AL ORDEN TUTELAR ANTICIPATORIO DEL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL ARGENTINO

I. Introducción	455
II. Panorama del orden tutelar anticipatorio del CCyCN	458
2.1. Abuso de derecho y/o de posición dominante	458
2.2. Proceso de restricción al ejercicio de la capacidad jurídica	459
2.3. Afectaciones a la dignidad o intimidad personal o familiar	459
2.4. Ausencia de personas	460

2.5. Extinción del régimen patrimonial del matrimonio	460
2.6. Prestación provisoria de alimentos	461
2.7. Medidas cautelares para asegurar el pago de alimentos	462
2.8. Derecho de comunicación frente al incumplidor reiterado	463
2.9. Medidas provisionales relativas a las personas en el divorcio y en la nulidad de matrimonio	463
2.10. Medidas provisionales relativas a los bienes en el divorcio y en la nulidad de matrimonio	464
2.11. Uniones convivenciales	465
2.12. Publicidad en contratos de consumo	465
2.13. Secuestro del bien en el leasing	465
2.14. Fianza	466
2.15. Medidas previas en el arbitraje	466
2.16. La acción preventiva	466
2.17. Protección de la vida privada	468
2.18. Garantías unilaterales	468
2.19. Títulos valores	469
2.20. Sustracción, pérdida o destrucción de los libros de registro	469
2.21. Prescripción adquisitiva	470
2.22. Condominio	470
2.23. Medidas urgentes en el proceso sucesorio	471
2.24. Derecho Internacional Privado	471
2.25. Responsabilidad parental e instituciones de protección	471
2.26. Restitución internacional de niños, niñas y adolescentes	472
III. Algunas reflexiones	472

CAPÍTULO XVII LA ACCIÓN PREVENTIVA EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN

I. Introducción	475
II. Desarrollo	477
2.1. Concepto y Presupuestos	477
2.2. Aspectos procesales	480
2.2.1. Legitimación activa	480
2.2.2. Legitimación pasiva	480
2.2.3. Marco procesal para encausar la pretensión preventiva	482
2.3. Facultades judiciales	486
2.4. Jurisprudencia	487
2.5. Proyecto del Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	502
III. Conclusiones	504

CAPÍTULO XVIII ACCIÓN DE INCONSTITUCIONALIDAD

I. Conceptos previos	507
II. Declaración de inconstitucionalidad. Su interpretación	511
III. Control judicial - Inconstitucionalidad de oficio	516
IV. Derechos constitucionales operativos	520
V. La acción de inconstitucionalidad y la división de poderes	522
VI. Proyecto de Reforma del Código Procesal Civil y Comercial	

de la Nación	525
APÉNDICE LEGISLATIVO	529
BIBLIOGRAFÍA	531