

## **Nuevas herramientas procesales. - Tomo II.**

### **Nuevas herramientas procesales.**

*Año: 2014 / ISBN: 978-987-30-0439-1 / Artículo: 1.1.2015 / Páginas :504*

**Director:** *Peyrano, Jorge W.*

**Coordinadora:** *Esperanza, Silvia L.*

### **Índice**

Índice general, pág. 11

Presentación, por Jorge W. Peyrano, pág. 15

Prólogo, por Silvia L. Esperanza, pág. 17

#### **CAPÍTULO PRIMERO - DESVÍO DE LAS GARANTÍAS DEL DEBIDO PROCESO**

EL PROCESO CLARO por Pablo Salvador Agnello, pág. 21

PRINCIPIO DE MORALIDAD. FACULTAD DEL JUEZ DE ACTUAR DE OFICIO EN LA APLICACIÓN DE SANCIONES PROCESALES. PROPUESTA DE REFORMA AL ACTUAL ARTÍCULO 83 DEL CPCC DE CÓRDOBA por Virginia M. Belmaña, Silvana C. Bertolone y Débora Lemos

I. Principio de moralidad y sus derivados, pág. 29

II. Algunas referencias a ordenamientos extranjeros, pág. 40

1. Legislación española, pág. 40

2. Legislación francesa, pág. 40

3. Legislación inglesa, pág. 41

4. Legislación alemana, pág. 41

5. Derecho anglosajón, pág. 43

6. Otros proyectos internacionales, pág. 44

7. Latinoamérica, pág. 45

III. Recepción normativa interna de los principios de buena fe, de lealtad y de probidad, pág. 47

IV. A modo de epítome, pág. 51

#### **ACTIVIDAD JUDICIAL OFICIOSA**

¿Mujer Maravilla o Mujer Araña? por Claudia Kirchhof, pág. 53

DESVÍO DE LAS GARANTÍAS DEL DEBIDO PROCESO. FORMAS DE EVITARLO por Rodrigo H. Orrantía

I. Introducción, pág. 63

II. Presupuestos procesales, pág. 64

III. Naturaleza del plazo de caducidad para iniciar la demanda, pág. 65

IV. Incidencia práctica de los plazos de prescripción y caducidad, pág. 67

V. Pretensiones administrativas, pág. 68

VI. Momento desde el cual se computa el plazo de caducidad, pág. 69

VII. El plazo de caducidad en Corrientes, pág. 70

VIII. Facultad de analizar de oficio el plazo de caducidad, pág. 72

#### **CAPÍTULO SEGUNDO - TECNOLOGÍA APLICADA AL PROCESO**

EL LENGUAJE GESTUAL EN LA AUDIENCIA por Amalia Fernández Balbis

I. El renacimiento de la intermediación, pág. 79

II. La videgrabación de las audiencias, pág. 80

III. El juez y la búsqueda de la verdad, pág. 83

IV. La riqueza de los indicios no verbales, pág. 85

V. Valoración fundada de la prueba, pág. 88

VI. Conclusiones, pág. 89

SEIS SOMBREROS PARA PENSAR EL PROCESO DE AMPARO DIGITAL por Hannelies M. Lingenfelder y Andrea B. Saxer

I. Enfoque general introductorio, pág. 91

1. ¿Por qué consideramos que es importante analizar la idea de la creación del proceso de "amparo

- digital"?, pág. 91
2. ¿Cuál es el cambio propuesto?, pág. 92
  3. ¿Por qué analizar este cambio bajo la metodología de los seis sombreros? ¿En qué consiste esta forma de pensar?, pág. 93
- II. Análisis de la idea del "amparo digital" a través del pensamiento lateral, pág. 94
1. Sombrero verde, pág. 94
  2. Sombrero blanco, pág. 96
  3. Sombrero negro, pág. 96
  4. Sombrero rojo, pág. 97
  5. Sombrero azul, pág. 98
  6. Sombrero amarillo, pág. 99
- III. Conclusiones, pág. 100
- LA TECNOLOGÍA Y EL PROCESO por Andrea Susana Netri
- I. Introducción, pág. 103
  - II. Correos electrónicos. Su naturaleza jurídica. Su valor probatorio, pág. 104
  - III. Daños causados vía Internet. Medidas autosatisfactivas. Responsabilidad de los buscadores de Internet, pág. 108
  - IV. Reflexión final, pág. 111
- LA PRUEBA DE RECONOCIMIENTO JUDICIAL Y LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS (CON REFERENCIA A LA FOTOGRAFÍA DIGITAL) por José Luis Pignocchi
1. Introducción, pág. 113
  2. La prueba de reconocimiento judicial, pág. 114
  3. El acta "ilustrada", pág. 117
  4. Legislación nacional y extranjera, pág. 118
  5. Conclusión, pág. 120
- LA REVOLUCIÓN DEL "CLICK" por Oscar Eduardo Vázquez y Florencia Marchessi
- I. Introducción, pág. 121
  - II. Ley... y realidad, pág. 124
  - III. Certezas, dudas y una valoración preliminar del sistema, pág. 128
  - IV. Conclusión, pág. 133
- CAPÍTULO TERCERO - VALORACIÓN DE LA CONDUCTA PROCESAL EN JUICIO.
- ABUSO DEL PROCESO ABUSO DEL DERECHO: DEL PROCESO Y EN EL PROCESO por Roland Arazi
1. Introducción, pág. 137
  2. "Abuso del proceso" y "abuso en el proceso", pág. 139
  3. Abuso en el Derecho Público, pág. 144
- DERECHO DE DEFENSA EN JUICIO E INCONDUCTA PROCESAL. LÍNEA DIVISORIA. EL ROL DEL JUEZ por Valeria Barbiero, pág. 145
- ABUSO DEL PROCESO EN LA ACTIVIDAD DE LOS TRIBUNALES. INSIGNIFICANCIA por Angelina Ferreyra de de la Rúa
1. Delimitación del tema, pág. 155
  2. Actividad preventiva, pág. 160
  3. La actividad de los sujetos esenciales en el proceso, pág. 163
  4. Un caso paradigmático, pág. 167
  5. Conclusiones, pág. 169
- IDEAS PARA EVITAR ABUSOS EN LAS RECUSACIONES por Fernando Adrián Heñin
- I. Introducción, pág. 171
  - II. La eliminación de la recusación sin expresión de causa, pág. 172
  - III. Los abusos en la recusación con expresión de causa, pág. 175
  - IV. Un cambio de mentalidad en los operadores jurídicos, pág. 179
  - V. Registro de recusaciones desestimadas, pág. 180
  - VI. Colofón, pág. 180
- VALORACIÓN DE LA CONDUCTA PROCESAL DE LAS PARTES. UNA VISIÓN DIFERENTE DESDE EL PROCESO DE FAMILIA por Nora A. Infante
- I. La conducta de las partes durante el proceso: ¿Indicio o plena prueba?, pág. 183
  - II. Análisis de la situación del progenitor que obstaculiza el cumplimiento del régimen de visitas con el

progenitor no conviviente. Aplicación del artículo 163, tercer párrafo del Código Procesal Civil y Comercial correntino, pág. 186

III. Criterios jurisprudenciales, pág. 190

IV. Nuestra opinión, pág. 193

EL ABUSO PROCESAL por Manuel E. Rodríguez Juárez

1. Introito, pág. 197

2. Intentos de solución, pág. 198

3. El principio de dialecticidad, pág. 199

4. La teoría del abuso del derecho en el ámbito del proceso civil, pág. 200

5. Deberes de lealtad, probidad y buena fe en el Código Procesal de Córdoba, pág. 201

CAPÍTULO CUARTO - EFECTIVIDAD DE LAS DECISIONES JUDICIALES

COMPETENCIA EN MATERIA CAMBIARIA VS. DEFENSA DEL CONSUMIDOR por Liana C. Aguirre

I. Los antecedentes: declaración oficiosa de incompetencia en proceso ejecutivo. Artículos 4° del Código Procesal de Corrientes y 36 de la Ley 24.240 de Defensa del Consumidor, pág. 207

II. Nueva declaración oficiosa de incompetencia. Fundamentos novedosos, pág. 209

III. La posición actual de la Procuración General de la Nación, pág. 215

IV. Conclusiones, pág. 215

EFECTIVIDAD DE LA HOMOLOGACIÓN DEL CONCORDATO RESPECTO DE LOS ACREEDORES por Edgar J. Baracat

I. Introducción a la temática, pág. 219

II. Efectividad de la recuperación de la empresa en crisis para el salvataje, pág. 223

a) Alternativas no ortodoxas para encarar la insolvencia y preinsolvencia, pág. 223

b) La recepción legislativa del APE en nuestro Derecho positivo, pág. 224

c) La anticipación extraconcursal a la crisis o insolvencia, pág. 224

d) La nueva ley uruguaya y el acuerdo puramente privado, pág. 226

e) Prevención de la crisis y la utilización aconsejable de la "negociación privada", pág. 227

f) Otra solución no jurisdiccional a la crisis o insolvencia de personas jurídicas que adopten la forma societaria. Desjudicialización, pág. 228

g) ¿Desvanecimiento del cenit de los viejos procedimientos para abordar la insolvencia?, pág. 229

III. Efectividad del auto homologatorio con relación a los acreedores del cesatus, pág. 234

a) Acceso a procedimientos ulteriores a la homologación, pág. 238

1) Acreedores concurrentes, pág. 238

2) Acreedores no concurrentes, pág. 239

3) Acreedores "posconcursoales", pág. 241

4) Acotaciones respecto a acreedores privilegiados, pág. 242

4.1) Privilegiados "no comprendidos", pág. 242

4.2) Privilegiados "comprendidos", pág. 243

4.3) Ejecución de la sentencia por incumplimiento del acuerdo, pág. 244

4.4) Solicitud de la quiebra por incumplimiento del acuerdo, pág. 244

5) Competencia para entender en la acción rescatada después de la homologación, pág. 244

5.1) Juez competente para la acción individual, pág. 245

5.2) Juez competente para conocer el pedido de quiebra, pág. 246

6) Los títulos para la ejecución individual posterior a la homologación, pág. 247

7) Efectos de la homologación respecto a los fiadores y codeudores del concursado, pág. 248

8) Efectos con relación a socios ilimitadamente responsables, pág. 250

9) Conclusión del concurso y las medidas cautelares de protección del patrimonio, pág. 251

10) Reapoderamiento y mantenimiento de la inhibición, pág. 256

11) Medidas cautelares posteriores al reapoderamiento, pág. 261

12) Iniciación o continuación de la ejecución hipotecaria, prendaria o warrants, pág. 262

13) Conclusión, pág. 270

14) Un caso opinable: el tercer hipotecante, pág. 272

PARTICULARIDADES DE LA EJECUCIÓN FORZADA EN LOS PRONUNCIAMIENTOS JUDICIALES EN CUESTIONES DE FAMILIA por Patricia Bermejo y Ana Clara Pauletti

I. Marco de análisis, pág. 281

II. Principios de la ejecución en los procesos de familia, pág. 283

- a) Oficiosidad, pág. 285
- b) La flexibilización de la ejecución, pág. 289
- c) Superior interés del niño y su derecho a ser oído, pág. 290
- d) Colaboración procesal, pág. 293
- III. Particularidades de la ejecución forzada en distintas cuestiones de familia, pág. 294
  - a) Alimentos, pág. 297
  - b) Régimen de comunicación, visita o contacto, pág. 304
  - c) Proceso de insania o inhabilitación, pág. 311
- IV. Precisiones de la CIDH acerca de la ejecución de la sentencia de familia, pág. 312
  - a) Principios generales de la ejecución desde la perspectiva de la CIDH, pág. 314
  - b) Plazo razonable, pág. 316
  - c) Especialidad de las medidas en el caso de niños, niñas y adolescentes, pág. 318
  - d) Principio de la excepcionalidad de la separación, pág. 319
  - e) Posibilidad de decisiones temporales, pág. 319
  - f) Consideración del superior interés del niño, pág. 320
  - g) Escuchar a los niños, niñas o adolescentes, pág. 321
  - h) Intervención interdisciplinaria en la ejecución, pág. 322
  - i) Conocimiento de la sentencia, pág. 323
  - j) Control por el tribunal, pág. 323
- V. Conclusiones finales y propuestas, pág. 323
- VI. Anexo: sinopsis del Derecho positivo provincial, pág. 325
- PROCESO LABORAL: EJECUCIÓN DE SENTENCIA Y DIGNIDAD HUMANA por Héctor Hugo Boleso, pág. 327
  - I. El valor de las sentencias, pág. 328
  - II. El respeto a la dignidad humana, pág. 329
  - III. Ejecución de sentencia e irrecurribilidad, pág. 332
  - IV. Ejecución de sentencia y recusación sin causa, pág. 334
  - V. Ejecución de sentencia y recusación con causa, pág. 335
  - VI. Ejecución de sentencia y levantamiento de embargo sin tercería, pág. 336
  - VII. Ejecución de sentencia y tercería de dominio, pág. 337
  - VIII. Ejecución de sentencia y acción autónoma de nulidad, pág. 337
  - IX. Ejecución de sentencia y acción de amparo, pág. 341
  - X. Ejecución de sentencia y "aparición" de terceros en el bien subastado, pág. 342
  - XI. Ejecución de sentencia y "aparición" de terceros -incluidos niñas y niños- en el bien subastado, pág. 343
  - XII. Ejecución de sentencia e inconstitucionalidad del artículo 687 del CPCC -alcance de la sentencia de lanzamiento-, pág. 343
  - XIII. Ejecución de sentencia e inconstitucionalidad de la ley nacional 25.737, pág. 344
  - XIV. Conclusiones, pág. 345
- Entronización y estabilización. LA TUTELA ANTICIPATORIA CONSOLIDADA COMO EJECUCIÓN SIN SENTENCIA DEFINITIVA por Carlos Alberto Carbone
  - 1. Demora procesal, urgencia y evidencia, pág. 347
  - 2. La doctrina nacional e internacional en torno a la evidencia, pág. 353
  - 3. Juzgamientos anticipados (no interinales) reflejan la evidencia, pág. 355
  - 4. Consolidación de la evidencia con anticipo de la sentencia de mérito y también de las medidas autosatisfactivas, pág. 357
  - 5. Entronización de la tutela anticipatoria urgente o evidente. El problema de la caducidad del proceso y la sobrevida del despacho interino, pág. 359
  - 6. Estabilización del anticipo ante su preclusión, pág. 363
- RESTITUCIÓN INTERNACIONAL DE MENORES Y TUTELA EFECTIVA por Mabel A. De los Santos
  - 1. Restitución internacional y tutela efectiva: aspectos que involucra, pág. 367
    - a) Marco jurídico, pág. 370
    - b) Pautas que resultan del conjunto normativo, pág. 371
  - 2. Naturaleza jurídica del proceso de restitución, pág. 373
  - 3. Trámite y caracteres. Propuesta legislativa, pág. 376
  - 4. La ejecución de la sentencia, pág. 379

5. Algunas conclusiones, pág. 381

**EFICACIA DE LAS SENTENCIAS DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA DE LA NACIÓN: CONFLICTOS DE PODERES** por Silvia L. Esperanza

I. Introducción, pág. 383

II. Conflicto de poderes, pág. 384

III. Desarrollo constitucional de los conflictos de poderes, pág. 385

1. Los conflictos de poderes en el Derecho Comparado. Órganos competentes, pág. 386

IV. El escenario jurisprudencial de la desobediencia, pág. 387

1. Temas previsionales. Órgano incumplidor: Anses, administración descentralizada del Poder Ejecutivo nacional, pág. 388

2. "Editorial Perfil SA y otro c/Jefatura de Gabinete de Ministros-SMC s/Amparo. Ley 16.986", pág. 389

3. "Municipalidad de San Luis" (CSJN, 24-2-2005), pág. 390

4. "Sergio Galvarino Apablaza Guerra", pág. 390

5. "Sosa, Eduardo Emilio c/Provincia de Santa Cruz" (CSJN, 14-9-2010), pág. 391

V. El camino doctrinario de la gravedad institucional, pág. 393

VI. Necesidad de un Poder Judicial enérgico, pág. 395

VII. Epítome, pág. 397

**EFFECTIVIDAD DE SENTENCIAS DE REGÍMENES DE COMUNICACIÓN** por Natalia Raquel Facchin

I. Preliminar, pág. 399

II. Parentalidad responsable y compartida. Lenguaje adecuado a los nuevos tiempos. Efectividad del derecho de comunicación y contacto parental en el Proyecto de reforma al Código Civil y Comercial, pág. 400

III. Herramientas para hacer honor al principio de efectividad de las sentencias en regímenes comunicacionales, pág. 404

IV. Últimas reflexiones, pág. 408

**EJECUCIÓN DE SENTENCIA CONTRA EL ESTADO PROVINCIAL** por Carlos W. Morales Lencinas

I. Ejecución de sentencias contra el Estado provincial, pág. 411

1. Tutela judicial efectiva, pág. 412

2. Formas de cumplir con la sentencia, pág. 412

a) Ejecución voluntaria, pág. 412

b) Resistencia del Estado. Ejecución forzosa, pág. 412

3. La ejecución según la ley 4106 (lo contencioso administrativo), pág. 413

4. Código Procesal Civil y Comercial de la provincia, pág. 418

5. Suspensión de la ejecución, pág. 420

6. Conclusión, pág. 421

II. Aplicación de astreintes, pág. 421

1. Concepto, pág. 421

2. Presupuestos de aplicación, pág. 423

3. Caracteres, pág. 424

4. Jurisprudencia del Superior Tribunal de Justicia de Corrientes, pág. 426

5. Otras jurisprudencias, pág. 430

**EJECUCIÓN DE LAS SENTENCIAS EN EL DERECHO DE FAMILIA EL PROCESO DE RESTITUCIÓN INTERNACIONAL DE NIÑOS** por María Mercedes Sosa

I. Tutela jurisdiccional efectiva y restitución internacional de niños, pág. 433

II. Criterios jurisprudenciales, pág. 435

1. La Corte Suprema de Justicia de la Nación, pág. 435

2. La Corte Interamericana de Derechos Humanos (CIDH), pág. 446

III. Ejecución de la sentencia, pág. 448

IV. A modo de cierre, pág. 449

**LAS ASTREINTES AL FUNCIONARIO PÚBLICO INCUMPLIDOR EN POS DE LA EFECTIVIDAD DE LAS RESOLUCIONES JUDICIALES** por Luciano F. Pagliano

1. Introducción, pág. 451

2. El incumplimiento del Estado, pág. 452

3. Afectaciones directas: jurisdicción, eficacia del proceso y tutela judicial efectiva, pág. 453

4. Medios de compulsión: las astreintes, pág. 456

5. Sujeto pasivo: el Estado vs. el funcionario, pág. 458

6. Cierre, pág. 461

NOVEDADES PROCESALES. ABUSO PROCESAL CONCURSAL

EL ABUSO PROCESAL CONCURSAL EN EL RÉGIMEN FALENCIAL ARGENTINO. MUESTREO DE ALGUNAS HIPÓTESIS por Jorge W. Peyrano

I. Acerca del abuso procesal en general, pág. 465

II. El abuso procesal concursal. Diferencias y coincidencias con la concepción general, pág. 469

III. Algunas hipótesis de abuso procesal concursal, pág. 473

1. En el ámbito de la quiebra necesaria (a pedido del acreedor), pág. 473

2. En el ámbito de la quiebra voluntaria (a pedido del deudor), pág. 476

3. En el ámbito de los medios preventivos de la quiebra, pág. 479

IV. Conclusiones, pág. 482