

ÍNDICE

<u>RESUMEN</u>	1
<u>INTRODUCCIÓN</u>	2
<u>CAPÍTULO PRIMERO</u>	7
<u>LA TUTELA CAUTELAR Y SUS PROYECCIONES</u>	7
1. <u>EL DERECHO A LA TUTELA JURISDICCIONAL DE INTERESES JURÍDICAMENTE RELEVANTES</u>	7
1.1 <u>La tutela jurisdiccional definitiva</u>	12
1.2 <u>La tutela jurisdiccional provisoria</u>	14
2. <u>CARACTERÍSTICAS Y PRINCIPIOS QUE INFORMAN LAS MEDIDAS CAUTELARES</u>	18
2.1 <u>Provisionalidad</u>	20
2.2 <u>Instrumentalidad</u>	22
2.3 <u>Idoneidad y proporcionalidad</u>	25
2.4 <u>Variabilidad</u>	27
2.5 <u>Proporcionalidad</u>	29
3. <u>DE UNA TUTELA CAUTELAR CLÁSICA A LA TUTELA ANTICIPADA.</u>	31
3.1 <u>Crisis de la tutela judicial clásica</u>	34
3.2 <u>Modificación en la técnica utilizada por el legislador</u>	39

3.3	<u>La sociedad del siglo XXI</u>	43
3.4	<u>Un cambio en las facultades procesales del juez</u>	46
3.5	<u>La expansión de la tutela provisional</u>	50
	<u>CAPÍTULO SEGUNDO</u>	54
	<u>SISTEMATIZACIÓN DE LA TUTELA ANTICIPADA Y SATISFACTIVA</u>	54
1.	<u>QUE SE ENTIENDE POR TUTELA ANTICIPADA Y SATISFACTIVA</u>	54
1.1	<u>La diversidad de nomen iuris como un problema metodológico y práctico</u>	64
1.2	<u>Conceptos de tutela anticipada y satisfactiva propuestos por la doctrina</u>	68
1.3	<u>Propuesta de un concepto de tutela anticipada y satisfactiva</u>	72
2.	<u>NATURALEZA DE LA TUTELA ANTICIPADA</u>	74
2.1	<u>Dentro de la tutela cautelar</u>	75
2.1.1	<u>Como una extensión de la medida cautelar innovativa</u>	91
2.1.2	<u>Como expresión del poder cautelar general</u>	100
2.2	<u>Fuera de la tutela cautelar</u>	107
2.2.1	<u>Como una institución sui generis</u>	109
2.2.2	<u>Nueva sistematización de la tutela anticipada</u>	118
2.3	<u>La tutela anticipada como una medida cautelar autónoma</u>	123
3.	<u>REQUISITOS DE PROCEDENCIA DE LA TUTELA ANTICIPADA</u>	132
3.1	<u>Fuerte probabilidad de que la pretensión del requirente sea la jurídicamente correcta</u>	134
3.2	<u>Riesgo de sufrir un perjuicio irreparable o de difícil reparación</u>	143
3.3	<u>El abuso del derecho y el ánimo dilatorio como un presupuesto alternativo a la urgencia</u>	150

<u>3.4</u>	<u>La prestación de contracautela por el requirente</u>	159
<u>3.5</u>	<u>Reversibilidad de los efectos de la tutela anticipada</u>	166
	<u>CAPÍTULO TERCERO</u>	173
	<u>ASPECTOS PROCEDIMENTALES DE LA TUTELA ANTICIPADA Y SATISFACTIVA</u>	173
1.	<u>SOLICITUD Y CONCESIÓN DE LA MEDIDA ANTICIPATIVA</u>	173
1.1	<u>Oportunidad para Solicitar la tutela anticipada</u>	173
1.2	<u>Legitimado para solicitar la tutela anticipada</u>	183
1.3	<u>Naturaleza jurídica de la resolución que concede la tutela anticipada y de la notificación de la misma</u>	189
2.	<u>EJECUCIÓN DE LA TUTELA ANTICIPADA</u>	194
2.1	<u>Posiciones doctrinarias relativas a la ejecución</u>	194
2.2	<u>Aplicación de las intimaciones judiciales</u>	198
3.	<u>LOS EFECTOS DE LAS MEDIDAS ANTICIPATIVAS EN RELACIÓN A LA COSA JUZGADA</u>	209
4.	<u>VINCULACIÓN DE LA TUTELA ANTICIPADA CON LA DECISIÓN DE MÉRITO ADOPTADA EN LA SENTENCIA DEFINITIVA</u>	217
4.1	<u>¿Debe necesariamente continuarse con la tramitación del proceso una vez concedida la satisfacción anticipada de la pretensión?</u>	218
4.2	<u>Efectos de la caducidad del proceso principal en la tutela anticipada</u>	222
4.3	<u>Responsabilidad del solicitante de la tutela anticipada si en definitiva no es acogida su pretensión</u>	225
	<u>CAPÍTULO CUARTO</u>	232

CRÍTICAS FORMULADAS A LAS MEDIDAS ANTICIPADAS Y RESPUESTA A LAS

MISMAS

232

1. AFECCIÓN DE LA GARANTÍA DE IGUALDAD ANTE LA LEY Y PARTICULARMENTE EL DERECHO DE DEFENSA DEL AFECTADO POR LA TUTELA ANTICIPADA 232
2. TRANSFORMACIÓN DE LA TUTELA ANTICIPADA DE EXCEPCIONAL EN REGLA GENERAL..... 254
3. SUPONE UNA EJECUCIÓN SIN UN TÍTULO QUE LA JUSTIFIQUE 260
4. CONSTITUYE UN PREJUZGAMIENTO DEL CONFLICTO QUE ALTERA LA GARANTÍA DE IMPARCIALIDAD DEL JUEZ 263
5. COROLARIO FRENTE A LAS CRÍTICAS FORMULADAS A LA TUTELA ANTICIPADA 273

CAPÍTULO QUINTO

276

LA TUTELA ANTICIPADA EN LA LEGISLACIÓN Y JURISPRUDENCIA

COMPARADA

276

1. LEGISLACIÓN Y JURISPRUDENCIA EUROPEA 276
 - 1.1 Proceso Civil Alemán 277
 - 1.1.1 La Leistungsverfügung como “medida cautelar” según el artículo 24 de la Convención de Bruselas 285
 - 1.1.2 Indemnización de perjuicios (§945 Z.P.O.) 288
 - 1.1.3 La Orden Provisional (Einstweilige Anordnungen) 289
 - 1.2 Proceso Civil Italiano 290
 - 1.2.1 El proveimiento de urgencia (provvedimento d urgenza) 290
 - 1.2.2 El provvedimento de urgenza como “medida cautelar” según el artículo 24 de la Convención de Bruselas 295

1.3	Proceso Civil Francés	296
1.3.1	La disposición transitoria (Référé Provision)	296
1.3.2	El référé provision como “medida cautelar” según el artículo 24 de la Convención de Bruselas	307
1.4	Proceso Civil Inglés	308
1.4.1	Las ordenes provisionales (Interlocutory injunctions)	310
1.4.2	El pago interino (interim Payment)	314
1.4.3	La interlocutory injunction y el interim payment como “medidas cautelares” según el artículo 24 de la Convención de Bruselas	316
1.5	Proceso Civil Español	317
1.5.1	Regulación de la tutela anticipada en la Ley de Enjuiciamiento Civil (L.E.C.) de 7 de enero de 2000	317
1.5.2	Las disposiciones cautelares del derecho español como “medidas cautelares” según el artículo 24 de la Convención de Bruselas	327
2.	LEGISLACIÓN Y JURISPRUDENCIA LATINOAMERICANA	328
2.1	Proceso Civil Brasileño	328
2.2	Proceso Civil Argentino	336
2.3	Proceso Civil Uruguayo	351
2.4	Proceso Civil Peruano	359
2.5	El Código Procesal Civil Modelo para Iberoamérica	361
	CAPÍTULO SEXTO	363
	LA TUTELA ANTICIPATIVA EN EL PROCESO CIVIL CHILENO	363
1.	ESTADO ACTUAL DE LA TUTELA ANTICIPADA EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO NACIONAL	363

2.	<u>CASOS DE TUTELA ANTICIPADA EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO CHILENO</u>	370
2.1	<u>Cautela anticipada en el ámbito del derecho de familia</u>	371
2.1.1	<u>Facultad cautelar que establece la ley de tribunales de familia en el procedimiento ordinario</u>	372
2.1.2	<u>Facultad cautelar que establece la ley de tribunales de familia en el procedimiento especial de protección de los derechos de niños, niñas y adolescentes</u>	378
2.1.3	<u>Facultad cautelar que establece la ley de tribunales de familia en el procedimiento de violencia intrafamiliar</u>	381
2.1.4	<u>Facultades cautelar que establece la ley 14.908 sobre abandono de familia y pago de pensiones alimenticias</u>	384
2.2	<u>En el ámbito del derecho procesal civil</u>	389
2.2.1	<u>Accesión provisional de la demanda en el juicio sumario</u>	390
2.2.2	<u>Suspensión provisional de la ejecución de una obra nueva</u>	394
2.2.3	<u>La suspensión de la ejecución de los bienes embargados respecto de los cuales se ha interpuesto una tercería.</u>	395
2.3	<u>En otros ámbitos del derecho</u>	397
2.3.1	<u>Medidas contempladas en el derecho de protección al consumidor</u>	398
2.3.2	<u>Medidas contempladas en el derecho laboral</u>	401
2.3.3	<u>Medidas contempladas en el derecho de propiedad industrial e intelectual</u>	405
3.	<u>LA TUTELA ANTICIPADA EN LA REFORMA DEL PROCESO CIVIL</u>	411
3.1	<u>La tutela anticipada en la propuesta de bases para la reforma del C.P.C.</u>	416
3.2	<u>Regulación de la tutela anticipada en el A.C.P.C.</u>	423

<u>3.3 La tutela anticipada en los proyectos de ley de 2009 y 2012</u>	434
<u>3.4 Una propuesta normativa para la incorporación de la tutela anticipada</u>	445
<u>CONCLUSIONES</u>	449
<u>BIBLIOGRAFÍA</u>	467