

TABLA DE CONTENIDOS

SIGLAS Y ABREVIATURAS UTILIZADAS	8
INTRODUCCIÓN	10

CAPITULO I. MEDIDAS CAUTELARES Y EL ARBITRAJE.

Párrafo 1º

Aspectos generales

1.1. Concepto, objeto y finalidad de las medidas cautelares	15
1.2. Denominación	19
1.3. Naturaleza jurídica	19
1.4. Fuentes de las medidas cautelares o provisionales	21
1.5. Características	22
1.5.1. Instrumentalidad	24
1.5.2. Provisionalidad y/o temporalidad	25
1.5.3. Variabilidad	27
1.5.4. Proporcionalidad	27
1.5.5. Se limitan al objeto del litigio: Restrictivas-Discrecionales	28
1.5.6. Urgentes	29
1.6. Presupuestos necesarios para la procedencia de la tutela cautelar	30
1.6.1. Fumus boni iuris	31
1.6.2. Periculum in mora	32
1.6.3. Caucción o contracautela	32
1.7. Tipos y clasificación de medidas cautelares que se pueden ordenar en al arbitraje.	33

CAPITULO II. MEDIDAS CAUTELARES EN EL ARBITRAJE COMERCIAL INTERNACIONAL Y DE INVERSIONES

Párrafo 2º

Arbitraje Comercial Internacional

2.1. La Ley N°19.971 sobre Arbitraje Comercial Internacional	36
2.1.1. Antecedentes	36
2.1.2. Tratamiento de las medidas cautelares	39
2.2. Las medidas cautelares y su regulación en los Reglamentos Institucionales	41
2.2.1. Reglas de la Corte Internacional de Arbitraje de la Cámara de Comercio Internacional de París. (CCI) “Artículo 28 y 29, Medidas Cautelares y Provisionales”	42
2.2.2. Reglas del Centro Internacional para la Resolución de disputas de la Asociación Americana de Arbitraje (AAA)	45
2.2.3. Reglas de la Comisión Interamericana de Arbitraje Comercial (CIAC), “Artículo 23, Medidas provisionales de protección”	46
2.2.4. Reglas de La Corte de Arbitraje Internacional de Londres (LCIA), “Artículo 25, Medidas provisionales de protección y de aseguramiento de bienes litigiosos”	47
2.2.5. Reglamento Suizo de Arbitraje Internacional o Reglas Suizas de Arbitraje Internacional de las Cámaras de Comercio Suizas	49
2.2.6. Reglas del Centro de Arbitraje y Mediación de la Cámara de Comercio de Santiago (CAM), “Artículo 17, Medidas Cautelares y Provisionales”	51
2.3. La Ley Modelo sobre Arbitraje Comercial Internacional de la Comisión de las Naciones Unidas por el Derecho Mercantil Internacional (CNUDMI/ UNCITRAL). Reforma del año 2006 al artículo 17.	53
2.3.1. Antecedentes a la reforma	53
2.3.2. Discusiones y labor del Grupo de Trabajo en la reforma en materia cautelar	56
2.3.3. Modificaciones introducidas a la normativa de la Ley Modelo en materia cautelar, en el 39° período de sesiones de CNUDMI.	60

Párrafo 3°

Arbitraje de Inversiones

2.4. El Arbitraje de Inversiones y las medidas provisionales	67
2.4.1. Diferencias con el Arbitraje Comercial Internacional	69

2.4.2. El Centro Internacional de Arreglo de Diferencias Relativas a Inversiones (CIADI) y las medidas provisionales	70
2.4.3. De las Medidas Provisionales en el sistema del CIADI	73
2.4.4. Jurisprudencia CIADI en torno a las medidas provisionales	76

CAPITULO III. LOS ÁRBITROS Y LA TUTELA CAUTELAR.

Párrafo 4º

Legitimidad cautelar, ventajas y desventajas

3.1. Legitimidad de los árbitros para otorgar medidas cautelares	86
3.1.1. ¿Se reconoce en Chile jurisdicción cautelar a los árbitros?	
¿Qué sucede en el ámbito internacional?	89
3.2. Ventajas y límites en la adopción de medidas cautelares por los Árbitros	91
3.2.1. Ventajas de la adopción de las medidas cautelares por los Árbitros	91
3.2.2. Límites del Tribunal Arbitral	92
3.2.2.1. Inexistencia de potestad coercitiva	92
3.2.2.1.a. Herramientas del tribunal arbitral ante el incumplimiento de sus decisiones por alguna de las partes	94
3.2.2.1.b. Ejecución de una medida precautoria arbitral en otra jurisdicción.	94
3.2.2.2. Imposibilidad de proceder contra terceros ajenos al acuerdo arbitral	95
3.2.2.3. Imposibilidad de adoptar medidas cautelares ex parte o inaudita parte.	96
3.2.2.4. Imposibilidad de adoptar medidas cautelares con anterioridad a la constitución del tribunal arbitral, límite material.	98
3.2.2.4.1. Pre-arbitral Referee de la CCI o reglas de procedimiento pre-arbitral 1990, “árbitros de emergencia” actual reglamento vigente 2012.	100
3.2.2.4.2. Optional rules for emergency measures of protection de AAA, Artículo 37 Emergency measures of protection.	104
3.2.2.4.3. Expedited formation of the Tribunal, reglas de LCIA	106
3.2.2.4.4. Procedimiento de Emergencia del Reglamento	

de Arbitraje Internacional Suizo	107
3.2.2.4.5. Reglas de CNUDMI.	109
3.2.2.4.6. Realidad práctica. Problemas y límites.	109

Párrafo 5º

Aspectos procesales

3.3. Procedimiento cautelar ante los Árbitros.	111
3.3.1. Solicitud de medidas cautelares: ¿quiénes pueden solicitarlas?	112
3.3.2. Momento procesal en que se pueden requerir las medidas cautelares	113
3.3.3. Medidas cautelares que puede dictar el tribunal arbitral	114
3.3.3.1. Situación en la legislación nacional	117
3.3.3.2. Práctica internacional	118
3.3.4 Requisitos para la procedencia u otorgamiento de las medidas cautelares	120
3.3.5 Resolución cautelar ¿orden o laudo?	123
3.3.6 Medios de impugnación procedentes contra la decisión cautelar.	125

CAPITULO IV. LOS JUECES Y LA TUTELA CAUTELAR.

Párrafo 6º

Intervención de los tribunales en apoyo del arbitraje, ventajas y desventajas.

4.1. Legitimidad cautelar de los jueces de la justicia ordinaria	127
4.2. Legitimidad de los Jueces para intervenir en la adopción de medidas cautelares existiendo un acuerdo arbitral	128
4.2.1. Posibilidades de intervención que otorga la LMU y la Ley 19.971 (LACI) a los tribunales ordinarios	129
4.3. Interacción entre la jurisdicción cautelar arbitral y la ordinaria.	
Principio de Jurisdicción concurrente versus principio de subsidiariedad.	132
4.3.1. Postura moderna- Principio de jurisdicción concurrente.	132
4.3.2. Principio de subsidiariedad	132

4.4. Ventajas y dificultades de la competencia de los Jueces	133
4.4.1. Ventajas	133
4.4.2. Desventajas	134

Párrafo 7º

Aspectos procesales

4.5. Procedimiento cautelar ante los jueces.	135
4.5.1. Solicitud de medidas cautelares: ¿quiénes pueden solicitarlas?	136
4.5.2. Clase de medidas cautelares que pueden dictar los jueces	137
4.5.2.1. Medidas cautelares en el ordenamiento jurídico chileno	137
4.5.3. Momentos en que se pueden requerir las medidas cautelares a los jueces	138
4.5.4. Requisitos para la procedencia u otorgamiento de las medidas cautelares	139
4.5.4.1. Periculum in Mora	140
4.5.4.2. Fumus boni iuris	143
i. Comprobantes	143
ii. Presunción grave	143
4.5.4.3. Contracautela o caución	144
i. Caución obligatoria	144
ii. Caución facultativa	145
4.5.5. Resolución cautelar	145
4.5.6 Medios de impugnación procedentes contra la decisión cautelar	146
4.5.6.1. Jurisprudencia nacional	147
4.5.7. Ejecución de las medidas cautelares adoptadas	148

CAPITULO V. MEDIDAS CAUTELARES DECRETADAS EN EL EXTRANJERO.

Párrafo 8º

Eficacia de las medidas cautelares

5.1. La eficacia extraterritorial de las órdenes cautelares.	151
5.1.1. Eficacia de las medidas cautelares decretadas por la jurisdicción estatal en apoyo de un procedimiento arbitral	152
5.1.2. Eficacia de las medidas cautelares otorgadas por el tribunal arbitral	153
5.1.2.1. Cumplimiento voluntario de la orden cautelar por las partes	153
5.1.2.2. Solicitud de colaboración de los órganos jurisdiccionales estatales para su ejecución.	154
5.1.2.3. Requerir nuevamente la solicitud ante los tribunales estatales.	155
5.1.3. Soluciones legislativas adoptadas como mecanismos de ejecución de las órdenes arbitrales cautelares.	155
5.1.3.1. La Convención de Nueva York sobre el reconocimiento y ejecución de las sentencias arbitrales extranjeras del año 1958.(CNY)	156
5.1.3.2. Ley Modelo de la CNUDMI sobre arbitraje comercial Internacional	158
5.1.3.3. Las legislaciones nacionales.	160
5.2. Reconocimiento y ejecución de la decisión cautelar extranjera en Chile. Análisis sentencia de la Corte Suprema causa, Western Technology Services Internacional Inc. con sociedad chilena Cauchos Industriales S.A.	160
5.2.1. Ejecución de decisiones cautelares arbitrales que afecten bienes en territorio chileno	162
5.3. Innovación de la LMU 2006, en el reconocimiento y ejecución de las medidas cautelares	165
5.4. Propuesta de Lege ferenda respecto las medidas cautelares en el sistema de Arbitraje Comercial Internacional Chileno.	167
5.4.1 Situación legislativa en Chile.	167
5.4.2. Falencias reglamentarias de LACI en materia de medidas cautelares.	169
5.4.3. Soluciones adoptadas en el derecho comparado. Costa Rica y Perú.	170
5.4.4. Propuesta legislativa de reforma para el sistema arbitral chileno.	172
CONCLUSIÓN.	175
BIBLIOGRAFÍA.	179