

## ÍNDICE

	Página
PRESENTACIÓN .....	XIX
PRÓLOGO A LA SEGUNDA EDICIÓN .....	XXI

### PRIMERA PARTE CUESTIONES PRELIMINARES

I. CUESTIONES GENERALES SOBRE JURISDICCIÓN Y COMPETENCIA.....	3
A) La jurisdicción .....	3
a) Concepto de jurisdicción.....	3
b) Función de la jurisdicción.....	3
c) Función de la jurisdicción en el derecho chileno.....	9
d) Caracteres de la jurisdicción .....	10
1. Unidad.....	10
2. Exclusividad.....	11
3. Independencia .....	12
4. Imparcialidad .....	14
B) La competencia.....	23
a) Importancia de la competencia .....	23
II. EL PROCESO .....	25
A) Proceso, Procedimiento y Juicio.....	25

	Página
a) Proceso y procedimiento.....	28
b) Proceso, enjuiciamiento y juicio.....	29
B) Debido proceso .....	30
a) Sentido de la expresión debido proceso en el derecho chileno.....	30
1. El debido proceso frente al legislador y a los tribunales de justicia .....	33
b) El debido proceso civil.....	37
1. El Código de Procedimiento Civil a la luz del debido proceso .....	37
a) El derecho a un juicio oral y público.....	38
b) El derecho de defensa en juicio .....	39
1. Medidas para mejor resolver .....	39
2. Medidas cautelares decretadas <i>inaudita et altera pars</i> .....	41
c) El derecho a una sentencia motivada.....	43
d) El derecho a una respuesta judicial dentro de un plazo razonable.....	45
e) Derecho a los recursos legalmente previstos.....	47
C) Los principios de todo proceso.....	48
a) Sentido de la teoría de los principios .....	48
b) Principios comunes a todo proceso.....	49
1. Dualidad de posiciones .....	49
2. Contradicción o audiencia.....	49
3. Igualdad de las partes.....	50
a) Igualdad legal o formal.....	50
b) Igualdad real o material .....	51
b.1. Proceso civil e igualdad. Una mirada histórica en el derecho comparado y chileno .....	51

	Página
c) Principios del Proceso Civil.....	60
1. El principio de oportunidad .....	60
2. Principio dispositivo .....	61
3. El principio de aportación de parte .....	62
d) Principios del procedimiento: oralidad y escritura .....	63
a) Oralidad.....	65
b) Escritura .....	70
c) Secreto ( <i>de facto</i> ) y publicidad ( <i>de iure</i> ) .....	73
4. Consideraciones sobre la oralidad y la escritura.....	74
a) Oralidad y poderes del juez.....	79
b) Valor instrumental de la oralidad: ¿instrumento de psicología probatoria o instrumento cognoscitivo?.....	81
c) La oralidad como principio del procedimiento.....	83
D) Objetivos procesales del proceso: Proceso declarativo, proceso ejecutivo y proceso cautelar.....	85
a) Proceso declarativo .....	85
1. Mera declaración del derecho .....	86
2. Constitución de relaciones o estados jurídicos .....	86
3. Condena de personas.....	87
III. ESTATUTO JURÍDICO DE LAS PARTES, SU CAPACIDAD Y LEGITIMACIÓN .....	88
A) Las partes .....	88
B) Capacidad de las partes.....	88
C) La legitimación .....	92
a) La legitimación como cuestión procesal y como cuestión de fondo .....	92
b) Clasificación .....	97
c) Tratamiento legal de la legitimación.....	101

	Página
IV. LA TUTELA CAUTELAR.....	105
A) Necesidad y justificación de la tutela cautelar.....	105
B) Presupuestos para proveer medidas cautelares.....	107
a) <i>Fumus boni iuris</i> .....	107
b) <i>Periculum in mora</i> .....	108
c) Proporcionalidad.....	109
d) Caución o contracautela.....	109
C) Características de las medidas cautelares .....	110
a) Legalidad.....	110
b) Jurisdiccionalidad .....	111
c) Dispositividad .....	112
d) Instrumentalidad .....	112
e) Provisionalidad .....	113
BIBLIOGRAFÍA .....	113

SEGUNDA PARTE  
LA FASE DE DISCUSIÓN

I. INTRODUCCIÓN .....	119
A) El proceso de declaración y sus clases .....	120
a) Pretensiones declarativas puras o mero declarativas .....	120
b) Pretensiones constitutivas.....	120
c) Pretensiones de condena .....	120
B) El juicio ordinario de mayor cuantía como el proceso declarativo por excelencia .....	121
C) Características del juicio ordinario de mayor cuantía.....	124
D) Estructura del juicio ordinario.....	125
II. FORMA DE INICIAR EL JUICIO ORDINARIO .....	126
A) La demanda.....	126
a) Concepto .....	126

	Página
b) Forma y contenido de la demanda .....	128
c) Requisitos específicos .....	129
1. La designación del tribunal ante quien se entabla.....	130
2. El nombre, domicilio y profesión u oficio del demandante y de las personas que lo representen, y la naturaleza de la representación .....	130
3. El nombre, domicilio y profesión u oficio del demandado .....	131
4. La exposición clara de los hechos y fundamentos de derecho en que se apoya.....	131
5. La enunciación precisa y clara, consignada en la conclusión de las peticiones que se sometan al fallo del tribunal.....	132
6. Peticiones accesorias.....	133
d) Las posibilidades de modificación o transformación de la demanda .....	136
e) Admisión de la demanda.....	137
f) Efectos de la demanda. ....	139
g) Notificación de la demanda .....	140
h) Consecuencias procesales de la notificación de la demanda .....	142
B) Actividades previas al proceso: las medidas prejudiciales.....	143
a) Explicación preliminar.....	143
b) Medidas prejudiciales preparatorias de la demanda. Concepto y regulación .....	144
c) Requisitos generales.....	144
d) Estudio particular de las medidas prejudiciales preparatorias reguladas en el CPC .....	145
C) El emplazamiento .....	151
a) Elementos del Emplazamiento.....	152

b) El Término de Emplazamiento .....	152
1. Cómputo del término de emplazamiento cuando existe pluralidad de demandados .....	153
2. Cómputo del término de emplazamiento cuando existe pluralidad de demandantes .....	155
3. Características del término de emplazamiento .....	155
D) Conductas posibles del demandado frente a una deman- da .....	155
a) La incomparecencia del demandado (rebeldía) .....	156
b) El contenido de la comparecencia del demandado .....	157
1. El allanamiento y otras formas análogas .....	158
2. Las excepciones dilatorias .....	161
2.1. Concepto .....	161
2.2. Enumeración .....	163
2.3. Forma, oportunidad y tramitación de las ex- cepciones dilatorias.....	176
2.4. Resolución y recursos.....	181
2.5. Efectos .....	181
3. La contestación de la demanda .....	183
3.1. Forma de la contestación a la demanda .....	185
3.2. Otras oportunidades para oponer ciertas ex- cepciones perentorias.....	186
4. La reconvencción.....	189
4.1. Presupuestos .....	190
4.2. Forma y oportunidad. ....	192
4.3. Tramitación.....	192
4.4. Defensa del demandado .....	192
4.5. Efectos .....	193
E) Los escritos de réplica y dúplica.....	193
III. EL TRÁMITE NECESARIO DE LA CONCILIACIÓN.....	197
A) Procedencia.....	198

	Página
B) Procedimiento .....	199
C) Desarrollo de la audiencia de conciliación .....	200
D) Acta de conciliación .....	201
Bibliografía.....	204

### TERCERA PARTE LA FASE DE PRUEBA

I. CONCEPTOS FUNDAMENTALES SOBRE LA PRUEBA.....	207
A) Significados y concepto de la prueba .....	207
B) Función de la Prueba .....	209
C) Fuentes normativas de la prueba y principios en los cuales se sustenta .....	211
a) Algunas consideraciones en torno al principio de aportación de parte en nuestro sistema .....	213
b) Reglas bajo las cuales se desarrolla la actividad pro- batoria .....	215
c) El derecho a la prueba.....	218
D) Objeto de la prueba.....	220
a) La prueba de las afirmaciones fácticas .....	221
1. Cargas que las partes deben asumir en relación con los hechos .....	221
2. Hechos sobre los que puede versar la actividad probatoria .....	222
3. Hechos que no requieren de prueba para quedar determinados .....	223
b) La prueba de las afirmaciones jurídicas.....	228
c) La prueba de las máximas de la experiencia.....	229
E) Medios de prueba.....	230
a) La distinción entre medios y fuentes de prueba.....	230

	Página
b) Los medios de prueba admisibles en nuestro ordenamiento procesal civil .....	231
1. La explicación con una referencia al sistema de prueba legal o tasada.....	231
2. La situación de los modernos “medios” de prueba.....	232
3. Las perspectivas de reforma en esta materia.....	233
c) Clases de medios de prueba: tipos de pruebas.....	234
1. Prueba directa e indirecta.....	234
2. Prueba positiva y negativa .....	234
3. Prueba oral o escrita; testimonial o documental, indiciaria, presuntiva, etc. ....	235
4. Prueba legal y prueba libre .....	235
5. Prueba plena y semiplena.....	235
6. Prueba constituida y preconstituida .....	235
7. Prueba típica y atípica.....	236
F) El principio de adquisición procesal.....	236
G) Carga de la prueba .....	237
a) Fundamento de la carga de la prueba.....	237
b) El principio de normalidad en la distribución del <i>onus probandi</i> entre el demandante y el demandado.....	238
c) Cargas dinámicas de la prueba y criterios complementarios que atenúan la regla general inicial .....	243
H) Valoración de la prueba .....	247
a) Apreciación, interpretación y valoración.....	247
b) Sistemas de valoración probatoria: la fórmula vigente.....	248
c) Tendencia reformadora .....	250
II. PROCEDIMIENTO PROBATORIO .....	254
A) Contexto formal en que la actividad probatoria se desenvuelve .....	254



	Página
B) El tiempo de la prueba en el proceso .....	255
a) Recibimiento a prueba .....	255
1. La prueba no siempre será necesaria: dictación de la resolución que cita a las partes para oír sentencia .....	255
2. Solicitud de recibimiento a prueba .....	256
3. Resolución que recibe la causa a prueba.....	257
4. Recursos procedentes contra la resolución .....	260
b) El término de prueba .....	262
1. Concepto y características.....	262
2. Carácter “fatal” del término probatorio .....	263
3. Clases de término probatorio .....	264
4. Término probatorio especial .....	265
5. Prueba de hechos nuevos o de nueva noticia .....	267
c) Anticipación de la prueba .....	271
1. Concepto y ámbito de aplicación de las medidas prejudiciales probatorias .....	272
2. Legitimación para solicitar una medida prejudicial probatoria .....	273
3. El tribunal competente para conocer de la medida prejudicial probatoria .....	274
4. Presupuestos generales y especiales de las medidas prejudiciales probatorias.....	275
5. Tramitación de las medidas prejudiciales probatorias.....	279
6. La práctica de las medidas prejudiciales probatorias.....	281
7. Valoración .....	281
C) Proposición y admisibilidad de pruebas .....	282
a) Proposición de las pruebas .....	282

1. Iniciativa, responsabilidad y protagonismo de las partes en la proposición de las pruebas: concepto .....	282
2. Tiempo y forma de la proposición probatoria.....	282
b) Admisibilidad de las pruebas: límites .....	284
D) Práctica probatoria.....	288
a) Procedimiento .....	288
b) Registro de los actos de prueba.....	294
c) Lugar de la práctica de las pruebas .....	296
III. REGULACIÓN DE LOS MEDIOS DE PRUEBA .....	297
A) Los instrumentos.....	297
a) El documento .....	297
1. Importancia .....	297
2. Concepto .....	298
3. Elementos.....	300
4. Clases: públicos y privados.....	301
b) Aportación, impugnación y valoración del instrumento público.....	305
1. Aportación .....	305
2. Impugnación .....	310
3. Valoración .....	312
c) Aportación, impugnación y valoración del instrumento privado .....	316
1. Aportación.....	316
2. Impugnación .....	318
3. Valoración .....	319
d) La obtención de la prueba documental: exhibición de documentos .....	321
e) La fotografía.....	323
f) Grabaciones de sonidos, imágenes o acciones.....	324
g) El documento electrónico .....	326

	Página
B) Prueba testimonial .....	329
a) Consideraciones iniciales.....	329
b) Admisibilidad.....	330
c) Testigos .....	332
1. Clasificación .....	332
2. Idoneidad para ser testigo .....	333
3. Deberes y derechos de los testigos.....	336
d) Iniciativa, práctica y valoración .....	337
1. Iniciativa .....	337
2. Práctica.....	340
3. Valoración .....	345
e) Poderes del juez en la prueba testimonial .....	348
f) Testigo-perito .....	349
C) Prueba confesional.....	350
a) La confesión.....	350
1. La parte como fuente probatoria y la tradicional desconfianza derivada de su personal implica- ción.....	350
2. Concepto, objeto y sujeto de la confesión como bases de la explicación.....	351
3. Naturaleza jurídica: papel de la voluntad.....	353
4. Clases .....	353
b) Iniciativa, deberes, práctica y valoración.....	354
1. Iniciativa.....	354
2. Deberes del absolvente.....	356
3. Práctica .....	357
4. Valoración.....	360
c) Confesión tácita .....	361
d) Vicios del consentimiento y confesión: retracta- ción.....	363
e) (in) Divisibilidad de la confesión.....	364

	Página
f) Perspectivas de reforma en la materia: tránsito hacia la declaración de parte como medio de prueba.....	366
1. Problemas actuales y fórmulas a considerar .....	366
2. Propuesta en el Proyecto.....	369
D) Prueba pericial .....	372
a) El perito y la pericia .....	372
1. Necesidad y objeto .....	372
2. Fungibilidad: diferencia principal con los testigos .....	373
3. Naturaleza jurídica: diferencias y coincidencias desde las máximas de la experiencia especializadas .....	374
4. Derechos y deberes de los peritos .....	376
b) Iniciativa, procedimiento y valoración .....	376
1. Iniciativa .....	376
2. Procedimiento .....	377
3. Valoración .....	380
E) Prueba de inspección personal del tribunal .....	382
a) La percepción judicial: necesidad, objeto y sentidos involucrados .....	382
1. Necesidad .....	382
2. Objeto.....	383
3. Sentidos involucrados .....	385
b) Iniciativa, procedimiento y valoración .....	385
1. Iniciativa .....	385
2. Procedimiento .....	386
3. Valoración .....	388
F) Presunciones .....	390
a) Naturaleza: ¿es un medio de prueba?.....	390
b) Utilidad .....	390

	Página
c) Estructura .....	391
d) Clases de presunciones .....	392
BIBLIOGRAFÍA .....	394

CUARTA PARTE  
TERMINACIÓN DEL PROCESO

TRÁMITES POSTERIORES A LA PRUEBA .....	401
A) El período de observaciones a la prueba .....	401
B) La citación para oír sentencia .....	402
a) Efectos .....	403
b) Régimen de impugnación .....	405
LAS MEDIDAS PARA MEJOR RESOLVER .....	407
Articulación de las medidas para mejor resolver .....	408
LA SENTENCIA.....	411
A) Concepto.....	411
B) Formación de la sentencia .....	411
C) Clases de sentencias.....	414
a) Sentencias definitivas de única, primera y segunda instancia .....	414
D) Requisitos de la sentencia.....	414
E) Efectos de la sentencia.....	417
1. Clasificación .....	418
i) Cosa juzgada material.....	418
ii) Cosa juzgada formal .....	418
iii) Cosa juzgada material provisional.....	419
2. Los efectos de cosa juzgada y los diferentes tipos de sentencias civiles declarativas.....	419
3. Límites subjetivos de la cosa juzgada.....	420

	Página
4. La acción y la excepción de cosa juzgada .....	420
i) La acción de cosa juzgada.....	420
ii) La excepción de cosa juzgada.....	423

## QUINTA PARTE PROCEDIMIENTO SUMARIO

PROCEDIMIENTO SUMARIO .....	427
A) Aspectos introductorios sobre el procedimiento sumario. Entre el deseo y la realidad .....	427
B) Características.....	428
a) Declarativo.....	428
b) Extraordinario .....	428
c) De aplicación general y especial.....	429
d) Verbal, breve y concentrado.....	429
C) Fuentes normativas y ámbito de aplicación.....	429
a) Aplicación general del procedimiento .....	430
b) Aplicación especial del procedimiento .....	432
D) Estructura del juicio sumario. Esquema general del procedimiento .....	435
E) Incidentes.....	444
BIBLIOGRAFÍA .....	445

## SEXTA PARTE TUTELA CAUTELAR

I. CONCEPTO Y FUNDAMENTO.....	449
II. NATURALEZA JURÍDICA DE LA TUTELA CAUTELAR.....	449
III. CARACTERÍSTICAS DISTINTIVAS DEL PROCESO CAUTELAR.....	451
A) La instrumentalidad como nota característica del proceso cautelar .....	451

	Página
B) Manifestaciones de la instrumentalidad .....	452
C) Provisionalidad .....	453
D) Diferentes supuestos de variabilidad de una resolución cautelar.....	455
E) Variabilidad de las resoluciones cautelares por variación de sus presupuestos.....	456
IV. PRESUPUESTOS .....	460
A) Introducción.....	460
B) La adecuación de la medida a la situación jurídica cautelable y la apariencia de derecho .....	460
C) Tratamiento legal del presupuesto de la situación jurídica cautelable y el <i>fumus boni iuris</i> en el ordenamiento nacional.....	462
a) La adecuación de la medida a la situación jurídica cautelable .....	462
b) El <i>fumus boni iuris</i> .....	464
D) El <i>periculum in mora</i> como presupuesto de las medidas cautelares y su configuración .....	467
E) La exigencia de caución como presupuesto de las medidas cautelares.....	470
F) La configuración del presupuesto de la caución en el Derecho chileno.....	471
a) Supuestos en los que la legislación chilena recoge el requisito de la caución.....	472
1. Caso de las denominadas medidas prejudiciales precautorias.....	472
2. Caso de las medidas precautorias que no están “expresamente autorizadas por la ley” .....	473
3. Supuesto del artículo 299 CPC .....	474
V. ACTIVIDAD PROCESAL Y RÉGIMEN DE IMPUGNACIÓN.....	477
A) Procedimiento para decretar una medida cautelar y régimen de contradicción.....	477

	Página
B) Naturaleza jurídica de la resolución que concede una medida .....	480
C) Régimen de impugnación .....	482
V. MEDIDAS CAUTELARES PREVIAS AL PROCESO PRINCIPAL.....	483
A) Explicación preliminar .....	483
B) En general, sobre las medidas prejudiciales .....	484
C) Concepto .....	484
D) Requisitos .....	484
a) Los requisitos comunes a toda medida prejudicial .....	485
b) Los requisitos comunes a toda medida precautoria .....	485
c) Los requisitos particulares previstos para la concesión de una medida precautoria específica contemplada en la ley .....	485
d) Los requisitos específicos previstos para otorgar una medida prejudicial precautoria.....	486
I. Existencia de motivos graves y calificados .....	486
II. Que se determine el monto de los bienes sobre que deben recaer las medidas precautorias .....	486
III. Que se rinda fianza u otra garantía suficiente, a juicio del tribunal, para responder por los perjuicios que se originen y multas que se impongan.....	486
E) Actividad procesal conducente a la obtención de una medida prejudicial precautoria .....	487
F) Cargas del solicitante y caducidad de la medida .....	488
a) Presentación oportuna de la demanda.....	488
b) Solicitud de mantención como precautoria de la medida prejudicial concedida .....	490
c) Efectos derivados de la falta de presentación de la demanda .....	493
VII. ESTUDIO PARTICULAR DE LAS MEDIDAS CAUTELARES REGULADAS EN EL TÍTULO V DEL LIBRO II CPC.....	494



	Página
A) Las formas de regulación de los efectos de la tutela cautelar.....	494
a) La potestad cautelar general.....	494
b) La regulación mediante medidas concretas y específicas .....	495
c) Combinación de ambos sistemas .....	496
d) La opción del CPC.....	497
B) Las clases de efectos de las medidas cautelares .....	498
C) Medidas cautelares especialmente reguladas en el Código de Procedimiento Civil .....	500
a) Enumeración .....	500
b) El secuestro de la cosa que es objeto de la demanda (arts. 290 N° 1, 291 y 292 CPC) .....	501
1. Concepto de secuestro.....	501
2. Características .....	501
3. Casos en que procede (art. 291 CPC) .....	502
4. Efectos.....	502
D) Nombramiento de uno o más interventores (arts. 290 N° 2, 293 y 294 CPC) .....	503
a) Concepto .....	503
b) Número y designación de interventores.....	503
c) Casos en que procede (art. 293 CPC) .....	503
d) Facultades del interventor (art. 294 CPC).....	505
e) Efectos.....	505
E) La retención de bienes determinados (arts. 290 N° 3 y 295 CPC) .....	506
a) Concepto .....	506
b) Casos en que procede (art. 295 CPC) .....	507
c) Efectos.....	509

	Página
F) Prohibición de celebrar actos o contratos sobre bienes determinados (arts. 290 N° 4, 296 y 297 CPC).....	510
a) Concepto e importancia .....	510
b) Características .....	511
c) Casos en que procede.....	511
d) Efectos.....	514
BIBLIOGRAFÍA .....	516