

CONTENIDO

ABREVIATURAS.....	15
PRÓLOGO.....	17
<i>Capítulo I</i>	
CONCEPTOS GENERALES: MEDIDAS CAUTELARES, MEDIDAS PROVISIONALES Y FIGURAS AFINES.....	27
1. La tutela cautelar y provisional.....	27
1.1. Introducción al análisis de las medidas cautelares y provisionales.....	27
1.2. Los principios y máximas que informan a la actividad cautelar y provisional.....	31
1.2.1. La universalidad de acceso al proceso jurisdiccional.....	31
1.2.2. La iniciativa de parte.....	35
1.2.3. La igualdad procesal y la contradicción.....	37
1.2.4. El principio de imparcialidad del tribunal.....	38
1.2.5. La buena fe y la proporcionalidad.....	44
2. Bases conceptuales para una clara distinción entre las medidas cautelares y las medidas provisionales.....	45
2.1. Consideraciones generales.....	45
2.2. Las diferencias entre unas y otras.....	46
2.2.1. La finalidad y la técnica que en cada una de ellas se emplea.....	46
2.2.2. El peligro en la demora y el daño grave o de difícil reparación.....	46
2.2.3. Las medidas cautelares pueden ser dispuestas en procesos relativos a cuestiones indisponibles, en cambio las medidas provisionales no.....	47
2.2.4. Las medidas cautelares pueden ser adoptadas en los procesos penales, en cambio las provisionales no.....	49

2.2.5. La forma de tramitación: la unilateralidad de las cautelares civiles y la bilateralidad de las provisionales en su régimen general	50
2.2.6. Las medidas provisionales no pueden ser sustituidas.....	57
2.2.7. La exigencia de estándares probatorios diferenciados para cada una de ellas	57
2.2.8. Las provisionales no habilitan la potestad prevista en el núm. 1º del art. 313 del CGP.....	58
2.2.9. La instancia en la que pueden adoptarse.....	58
2.2.10. ¿La no provisoriedad de las medidas cautelares?	59
2.2.11. El régimen de responsabilidad.....	59
3. Otras figuras afines que no son ni cautelares ni provisionales: las medidas asegurativas de prueba, las medidas autosatisfactivas y las medidas anticautelares.....	60
3.1. Consideraciones previas.....	60
3.2. Las medidas asegurativas de prueba	61
3.3. Las medidas autosatisfactivas.....	62
3.3.1. ¿Medidas provisionales de satisfacción directa?.....	65
3.4. Las medidas anticautelares	66

Capítulo II

REQUISITOS PARA LA ADOPCIÓN DE LAS MEDIDAS CAUTELARES Y PROVISIONALES (ESPECIAL ÉNFASIS EN LA CONTRACAUTELA)	71
1. Esquema general de los requisitos previstos para la adopción de las medidas cautelares y provisionales	71
2. La apariencia o humo del buen derecho (<i>fumus boni iuris</i>).....	73
3. El peligro en la demora (<i>periculum in mora</i>) y el daño irreparable o de difícil reparación.....	74
3.1. El peligro en la demora (<i>periculum in mora</i>) en las cautelares.....	74
3.2. El daño irreparable o de difícil reparación en las provisionales	75
4. La contracautela.....	76
4.1. Concepto y forma de prestación.....	76
4.2. La contracautela y sus múltiples perspectivas.....	77
4.2.1. La contracautela y el acceso a la justicia	77
4.2.2. La contracautela y el análisis económico del derecho procesal.....	78

4.2.3.	La contracautela y el razonamiento probatorio	79
4.2.4.	La contracautela y el derecho procesal.....	79
4.3.	Exoneración de la contracautela.....	79
4.3.1.	Exoneración legal y judicial	79
4.3.2.	Los motivos fundados para su exoneración.....	82
4.4.	A propósito de su suficiencia.....	90
4.4.1.	Contracautela «tarifada» versus sujeta a consideración ...	90
4.4.2.	Criterios para la determinación de su valor.....	93
4.5.	La vigencia temporal de la contracautela	96
4.5.1.	Consideraciones previas: las diferentes posiciones que se han planteado	96
4.5.2.	No existe un vacío legal.....	96
4.5.3.	Existe un vacío legal.....	99
4.5.4.	Jurisprudencia	101
5.	Los estándares de prueba requeridos para la adopción de las medidas cautelares y provisionales.....	102
5.1.	Consideraciones generales	102
5.2.	Los factores de incidencia en la distribución del riesgo de error en una decisión judicial	103
5.3.	La necesidad de un estándar diferenciado entre decisiones cautelares y provisionales a partir del análisis sobre los factores de incidencia	107
5.3.1.	Las consecuencias de la decisión cautelar y provi- sional	107
5.3.2.	El grado de conocimiento esperable en las medidas cautelares y provisionales	109
5.4.	Otra diferenciación: el estándar requerido para la adop- ción de las medidas autosatisfactivas	110

Capítulo III

LOS PROCESOS CAUTELARES Y PROVISIONALES	113	
1.	Introducción a los procesos cautelares y provisionales.....	113
2.	Los procedimientos aplicables para el dictado de las medidas cautelares y provisionales.....	113
2.1.	El procedimiento aplicable para el dictado de las medidas cautelares.....	113
2.1.1.	Competencia.....	113
2.1.2.	La estructura cautelar.....	114

2.2.	El procedimiento aplicable para el dictado de las medidas provisionales	122
2.2.1.	La competencia	122
2.2.2.	La estructura provisional	122
2.3.	La consecuencia de haber tramitado una medida provisional en forma unilateral	128
3.	Las particularidades de los procesos cautelares y provisionales cuando la medida es solicitada como diligencia preliminar.....	130
3.1.	Consideraciones generales	130
3.2.	El plazo para la presentación de la demanda	130
3.3.	¿Plazo civil o procesal?	131
3.3.1.	Jurisprudencia.....	132
3.4.	Cuestiones conflictivas en torno a su cómputo	134
3.4.1.	¿Cómo se computa el plazo cuando se requieren distintas medidas que se efectivizan a destiempo?.....	134
3.4.2.	¿Cómo se computa el plazo cuando la inscripción se produjo previo al décimo día del libramiento del oficio?	135
3.4.3.	¿Desde cuándo se computa el plazo en el caso de la intervención judicial?.....	136
3.5.	Las consecuencias de no presentar la demanda en el plazo previsto en el art. 311.2 del CGP	136
3.5.1.	La imposibilidad de su replanteo: ¿cuándo existen «circunstancias supervenientes»?	136
3.5.2.	La condena al pago de los gastos del proceso y de los daños y perjuicios causados: la indiscutible responsabilidad objetiva	137
3.6.	El art. 311.2 del CGP y las medidas cautelares y provisionales accesorias al proceso laboral	138
3.6.1.	¿Opera la caducidad o ello contraría el principio de irrenunciabilidad (art. 31 de la ley n.º 18.572)?.....	138
3.6.2.	¿Opera la condena a los gastos del proceso y a los daños y perjuicios causados o rige la regla de la gratuidad (art. 28 de la ley 18.572)?.....	138
3.7.	¿Opera la caducidad cuando la medida cautelar o provisional es requerida por el representante de un interés difuso o colectivo? ¿Puede requerirse su replanteo?	140
3.8.	¿Es razonable que rijan las consecuencias previstas en el art. 311.2 del CGP cuando se trata de la pensión provisional de alimentos en favor de niños, niñas y adolescentes?	140

3.9. ¿Corresponde tentar la conciliación previa si se ha adoptado una medida cautelar en vía preliminar? La interpretación que debe hacerse del núm. 2º del art. 294 del CGP	141
3.9.1. Mi interpretación	141
3.9.2. Jurisprudencia	143
4. Particularidades de los procesos cautelares y provisionales cuando la medida es solicitada en otros estadios procesales	145
4.1. El caso de las cautelares	145
4.2. El caso de las provisionales.....	146
5. Procedimiento aplicable para el cese, modificación o sustitución	146
5.1. El cese, modificación o sustitución de las medidas cautelares....	146
5.1.1. Consideraciones generales	146
5.1.2. La tramitación del pedido	147
5.2. El cese o modificación de las medidas provisionales	149
6. ¿Es posible acumular una petición cautelar con una provisional?	150
7. Medios impugnativos en contra de las providencias cautelares y provisionales.....	150
7.1. Esquema general de las vías procesales previstas para la impugnación de las distintas providencias cautelares.....	150
7.1.1. ¿Procedencia o improcedencia de la vía incidental?.....	150
7.1.2. Cuadro general de los recursos que caben en contra de cada resolución.....	153
7.1.3. La resolución que admite una medida cautelar.....	154
7.1.4. La resolución que deniega una medida cautelar.....	157
7.1.5. La providencia que dispone una medida menos rigurosa que la solicitada	158
7.1.6. La resolución que acoge parcialmente la petición (frente a la solicitud de dos o más medidas dispone una y rechaza la otra o las otras, o viceversa).....	159
7.1.7. Las providencias que disponen o deniegan el cese de una medida cautelar	159
7.1.8. Las providencias que disponen o deniegan la modificación de una medida cautelar y las que disponen o deniegan su sustitución	160
7.2. Cuadro general de los recursos que caben en contra de las resoluciones provisionales.....	161
REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS.....	163