

Renzo **Cavani**

EL PROCESO CIVIL EN SU LABERINTO

Ensayos para una reforma

Edición a cargo de
Stefan Espejo Macedo

Prólogo de Giovanni Priori Posada



ZELA

Índice

| | |
|---|----|
| Prólogo | 15 |
| Nota previa del editor | 23 |
| Confesiones y agradecimientos (nota previa del autor) | 27 |

PARTE I PROCESO Y TUTELA DE LOS DERECHOS

¿Qué es la tutela inhibitoria? Entendiendo el proceso civil a partir de la tutela de los derechos

| | |
|---|----|
| 1. Premisa | 37 |
| 2. La diferencia entre ilícito y daño, y su repercusión en el proceso... | 38 |
| 3. La inhibición del ilícito: una teorización a partir del plano del derecho material..... | 46 |
| 4. La respuesta del proceso: el derecho fundamental a la tutela efectiva, adecuada y tempestiva | 53 |
| 5. Conclusiones..... | 59 |
| 6. Referencias bibliográficas | 59 |

Seguridad jurídica, cosa juzgada y racionalidad

| | |
|----------------------------------|----|
| Referencias bibliográficas | 69 |
|----------------------------------|----|

“Decisión justa”: ¿Mero slogan? Por una teorización de la decisión judicial para el proceso civil contemporáneo

| | |
|---|----|
| 1. Premisa (y advertencia) | 73 |
| 2. Proceso justo, decisión justa y la tutela de los derechos como fin del proceso civil. La decisión justa como la mejor elección posible | 75 |

ÍNDICE

| | |
|--|-----|
| 3. Corrección del procedimiento: el respeto a los derechos fundamentales procesales y a la legalidad procedimental..... | 82 |
| 4. Adecuada verificación de los hechos de la causa orientada hacia la búsqueda por la verdad en el proceso | 85 |
| 5. Adecuada individualización del segmento normativo interpretación del texto (o del elemento no textual) y aplicación de la norma al caso concreto mediante la lógica y la argumentación jurídica... .. | 97 |
| 6. Conclusiones..... | 111 |
| 7. Referencias bibliográficas | 112 |

Proceso, acción y garantía: Comentario a la Primera Disposición Final del Código Procesal Constitucional peruano

| | |
|--------------------------------------|-----|
| 1. Introducción | 119 |
| 2. Una norma que no prescribe..... | 120 |
| 3. De la “acción” al “proceso” | 122 |
| 4. Referencias bibliográficas | 126 |

Tutela de los derechos y fuentes del derecho procesal civil: Comentario al artículo III del Código Procesal Civil peruano de 1993

| | |
|---|-----|
| 1. La tutela de los derechos como fin del proceso civil | 129 |
| 2. Las fuentes del derecho procesal civil peruano | 135 |
| 3. Referencias bibliográficas | 151 |

**PARTE II
DOGMÁTICA DEL DERECHO PROCESAL CIVIL
PERUANO**

Los presupuestos procesales vistos desde la ineficacia procesal. Críticas a una clásica lección

| | |
|--|-----|
| 1. Premisa | 157 |
| 2. Consideraciones introductorias: nulidad e ineficacia procesal. Ineficacia estructural e ineficacia funcional. Existencia, validez e ineficacia en el proceso civil..... | 159 |



ÍNDICE

| | |
|--|-----|
| 3. Presupuestos, requisitos y condiciones | 163 |
| 4. “Presupuestos procesales” y “condiciones de la acción” en el marco de la validez de la relación procesal..... | 165 |
| 5. “Presupuestos procesales” y validez del proceso..... | 170 |
| 6. Presupuestos subjetivos y objetivos | 171 |
| 6.1. Ineficacia procesal y presupuestos de existencia..... | 176 |
| 7. Requisitos de validez | 176 |
| 7.1. Requisitos de validez subjetivos..... | 177 |
| 7.2. Requisitos de validez objetivos | 181 |
| 7.3. Requisitos de validez intrínsecos y extrínsecos..... | 187 |
| 7.4. Ineficacia procesal y requisitos de validez | 190 |
| 8. Referencias bibliográficas | 193 |

Las “condiciones de la acción”: una categoría que debe desaparecer

| | |
|---|-----|
| 1. Premisa | 195 |
| 2. La acción en Chiovenda..... | 195 |
| 3. Las “condiciones de la acción” en el CPC peruano: | 196 |
| 4. Enrico Tullio Liebman y las “condiciones de la acción” | 197 |
| 5. Una categoría que debe desaparecer | 199 |
| 6. Conclusiones..... | 205 |
| 7. Referencias bibliográficas | 206 |

¿Veinte años no es nada? Tutela cautelar, anticipación de tutela y reforma del proceso civil en Brasil y un diagnóstico para el Perú

| | |
|--|-----|
| 1. Premisa (“Sentir que es un soplo la vida, que veinte años no es nada”). | 211 |
| 2. Del Código Buzaid al código reformado..... | 212 |
| 3. Avances e innovaciones en materia de tutela cautelar y técnica anticipatoria..... | 219 |

ÍNDICE

- 4. A manera de conclusión: un diagnóstico para el Perú 229
- 5. Referencias bibliográficas 230

Incoherencias del proceso de ejecución peruano: Causales de contradicción y suspensión de la ejecución. Análisis desde el derecho fundamental a la tutela efectiva, adecuada y tempestiva

- 1. Introducción 237
- 2. Constitución, derecho material y proceso: el derecho a la tutela efectiva, adecuada y tempestiva 239
- 3. La indefinición del proceso de ejecución peruano: desprotegiendo al ejecutante y al ejecutado 244
 - 3.1. Causales de contradicción 248
 - 3.2. Suspensión de la ejecución 252
- 4. Hacia la búsqueda de una solución: amplia defensa del ejecutado y excepcionalidad de la suspensión de la ejecución 254
 - 4.1. El modelo brasileño: *los embargos à execução* 255
 - 4.2. Una propuesta para el CPC peruano 258
- 5. Conclusiones 263
- 6. Referencias bibliográficas 264

Fijación de puntos controvertidos: una guía para jueces y árbitros

- 1. Introducción 269
- 2. Un necesario esclarecimiento terminológico: causa de pedir, pedido, hechos esenciales 270
- 3. La “fijación de puntos controvertidos” como mera transcripción de las pretensiones del demandante en la (mala) práctica procesal peruana (judicial y arbitral). La delimitación del objeto litigio del proceso (*thema decidendum*) 273
- 4. La admisibilidad de los medios de prueba (*thema probandum*) 276
- 5. La determinación de los fundamentos fáctico-jurídicos 282
- 6. Conclusiones 285
- 7. Referencias bibliográficas 285

ÍNDICE

Nulidad, vicio y finalidad del acto procesal: Comentario al artículo 171 del Código Procesal Civil

| | |
|--|-----|
| 1. Funcionalidad de la nulidad en el proceso | 289 |
| 2. Nulidad: concepto | 292 |
| 3. Vicio: concepto | 293 |
| 4. Acto viciado y acto nulo..... | 295 |
| 5. Imposibilidad de clasificar la nulidad | 295 |
| 6. Taxatividad y finalidad en el Codice di Procedura Civile italiano de 1940..... | 296 |
| 7. Taxatividad y finalidad en el CPC de 1993 | 300 |
| 8. Superación de una antinomia: la sujeción del logro de la finalidad a la conminación expresa de nulidad frente a la convalidación de los vicios formales (art. 171, segundo párrafo vs art. 172, segundo párrafo del CPC)..... | 302 |
| 9. Referencias bibliográficas | 306 |

Finalidad del acto y las reglas de la nulidad procesal: Comentario al artículo 172 del Código Procesal Civil

| | |
|---|-----|
| 1. Principios y reglas | 308 |
| 2. ¿Qué significa “alcanzar la finalidad”? | 312 |
| 2.1. Los llamados “requisitos indispensables para el cumplimiento de la finalidad” | 312 |
| 2.2. La confusión entre finalidad del acto y efectos del acto | 316 |
| 2.3. La finalidad como situación ideal..... | 318 |
| 2.4. La cognición judicial en el modelo de la finalidad..... | 320 |
| 2.5. Vicios y nulidad frente a la idoneidad del acto final. Importancia de la teoría del procedimiento..... | 322 |
| 2.6. El criterio de la preservación de la idoneidad del acto final ... | 326 |
| 3. Vicios formales y extraformales | 327 |
| 4. Convalidación (aquiescencia) | 331 |
| 5. “Principio de subsanación” (regla de la injerencia)..... | 337 |

ÍNDICE

| | |
|-------------------------------------|-----|
| 6. Integración, un intruso | 338 |
| 7. Referencias bibliográficas | 343 |

Reivindicación y mejor derecho de propiedad: ¿Pretensiones con “naturaleza distinta”?

| | |
|--|-----|
| 1. Premisa | 349 |
| 2. Reivindicación y mejor derecho de propiedad | 349 |
| 3. La triple identidad: partes, pedido y... causa de pedir | 352 |
| 4. La eficacia negativa de la cosa juzgada recaída en la sentencia infundada en un proceso de reivindicación | 355 |
| 5. Conclusiones..... | 358 |
| 6. Referencias bibliográficas | 358 |

Convenciones procesales: un ensayo crítico sobre legislación pasada, vigente y proyectada del proceso civil peruano

| | |
|---|-----|
| 1. Introducción | 361 |
| 2. Diagnóstico: las convenciones procesales en el proceso civil peruano..... | 364 |
| 2.1. El CPC-93 entre ideología y dogmática..... | 364 |
| 2.2. El art. IX del Título Preliminar del CPC-93: ¿Imposibilidad de negociación procesal atípica? | 374 |
| 2.3. Los negocios procesales típicos en el CPC-93 (con especial énfasis en las convenciones procesales) | 380 |
| 3. Propuesta: ¿Qué camino adoptar? A propósito del Nuevo Código Procesal Civil (PRCPC)..... | 383 |
| 4. Conclusiones..... | 390 |
| 5. Referencias bibliográficas | 392 |

En búsqueda del “interés” perdido: análisis conceptual y dogmático del interés procesal en el proceso civil peruano (a partir de un ensayo de Eugenia Ariano)

| | |
|-----------------------|-----|
| 1. Introducción | 397 |
|-----------------------|-----|

ÍNDICE

| | |
|--|-----|
| 2. El “interés para obrar” en el Perú | 398 |
| 3. Interés material, interés legítimo, legítimo interés e interés procesal. | 404 |
| 4. La contribución de Eugenia Ariano para la comprensión histórica y dogmática del legítimo interés e interés procesal en el proceso civil peruano | 412 |
| 5. Dialogando con Ariano: Hacia una reconstrucción conceptual del interés para obrar a partir del binomio interés-necesidad e interés-utilidad | 417 |
| 6. Conclusiones..... | 435 |
| 7. Referencias bibliográficas | 435 |

**PARTE III
FUNCIÓN DE LOS TRIBUNALES SUPREMOS**

Armisticio para la “Guerra de las Cortes”. Una propuesta de modificación de las competencias del Tribunal Constitucional y de la Corte Suprema frente al amparo contra resoluciones judiciales

| | |
|---|-----|
| 1. “Guerra de las Cortes” | 443 |
| 2. Diagnóstico..... | 445 |
| 3. Propuesta | 448 |
| 4. A modo de conclusión: consecuencias de la propuesta..... | 457 |
| 5. Referencias bibliográficas | 459 |

Función del TC peruano, modelos de cortes de vértice y la “especial trascendencia constitucional”

| | |
|---|-----|
| 1. Premisa | 461 |
| 2. La importancia de definir la función del TC peruano: los modelos de corte de control y de interpretación, y precedentes..... | 463 |
| 2.1. La doble dimensión de la tutela de los derechos y los modelos de corte de vértice | 463 |
| 2.2. El TC peruano como corte de interpretación y precedentes: un intento de reconstrucción de su función | 464 |

ÍNDICE

| | |
|---|-----|
| 3. La “especial trascendencia constitucional”: a partir de los dos modelos de cortes de vértice | 473 |
| 3.1. La paradoja del TC de querer disminuir su carga procesal... sin dejar de ser una corte de control | 473 |
| 3.2. La “especial trascendencia constitucional” en la perspectiva del modelo de una corte de interpretación y precedentes | 476 |
| 4. Conclusiones..... | 478 |
| 5. Referencias bibliográficas | 478 |

**PARTE IV
SOBRE PRUEBA**

Verosimilitud, probabilidad: ¿Da lo mismo? Un diálogo con Piero Calamandrei, Michele Taruffo, Daisson Flach y Daniel Mitidiero

| | |
|---|-----|
| 1. Introducción: una polémica que va más allá de la terminología ... | 485 |
| 2. Piero Calamandrei y “lo que normalmente acontece”. La traducción del no poco célebre <i>Wahrscheinlichkeit</i> | 486 |
| 3. Michele Taruffo, los estudios sobre prueba y la crítica a Calamandrei..... | 491 |
| 4. Daisson Flach: Los juicios de verosimilitud como componentes del análisis de la probabilidad y una defensa del viejo maestro | 494 |
| 5. Daniel Mitidiero: Probabilidad y verosimilitud en la valoración probatoria para la concesión de la técnica anticipada mediante cognición sumaria | 497 |
| 6. A modo de conclusión: una opinión respecto del debate | 500 |
| 7. Referencias bibliográficas | 504 |

“Prueba de oficio” y “carga de la prueba”: Una propuesta equilibrada

| | |
|---|-----|
| 1. Introducción | 509 |
| 2. “Prueba de oficio”: un breve examen analítico | 510 |
| 3. La prohibición de reemplazar la “carga probatoria” de las partes.. | 512 |



ÍNDICE

| | |
|--|-----|
| 4. A propósito del caso que motivó el X Pleno Casatorio Civil: “Infracción normativa” del art. 194 CPC y valoración de la prueba . | 520 |
| 5. En búsqueda de una solución: el poder probatorio reconstruido a partir del art. 51 inc. 2 CPC y la carga de aportación probatoria . | 521 |
| 5.1. La carga de aportación probatoria | 521 |
| 5.2. Poderes probatorios, organización de la causa y la carga de aportación | 525 |
| 6. Conclusiones..... | 528 |
| 7. Referencias bibliográficas | 528 |

Apéndice: algunos esclarecimientos

| | |
|--|-----|
| 1. Finalidad del proceso civil: ¿Tutela de los derechos? | 533 |
| 2. Tutela inhibitoria y remoción del ilícito | 537 |
| 3. El problema de la verdad en el proceso | 543 |
| 4. Presupuestos procesales y condiciones de la acción | 546 |
| 5. Referencias bibliográficas | 549 |

LEGALIA
JURÍDICA