

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 litigioso 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