

	<u>Pág.</u>
<b>PRESENTACIÓN: EL PROCESO CIVIL CHILENO .....</b>	<b>9</b>
 <b>§1. LA REFORMA PROCESAL CIVIL EN CHILE: OBSERVACIONES CRÍTICAS SOBRE LA ORGANIZACIÓN DEL PRIMER NIVEL JURISDICCIONAL</b>	
<b>I. INTRODUCCIÓN .....</b>	<b>23</b>
<b>II. REFERENCIA A LAS REFORMAS PROCESALES VIGENTES EN CHILE EN MATERIA PENAL, DE FAMILIA Y LABORAL .....</b>	<b>24</b>
1. Marco institucional de las reformas.....	24
2. Reforma procesal penal .....	25
3. Reforma a la justicia de familia.....	28
4. Reforma a la justicia del trabajo .....	32
<b>III. MODELO ACTUALMENTE VIGENTE: EL CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO CIVIL DEL AÑO 1902 .....</b>	<b>34</b>
1. Explicación general .....	34
2. Algunos aspectos de importancia que explican la fuerza que tiene en Chile el juzgamiento de segunda instancia: escritura y mediación; desconcentración; legalidad de la prueba y régimen de apelación amplio .....	36
<b>IV. TRABAJOS PRELEGISLATIVOS Y PREPARATORIOS DE REFORMA. EL PROYECTO DE CÓDIGO PROCESAL CIVIL.....</b>	<b>38</b>
1. Descripción .....	38
2. Organización del primer nivel jurisdiccional.....	40

V. MODELO DE JUSTICIA BASADO EN CRITERIOS DE RACIONALIDAD Y LEGALIDAD.....	42
1. Ideología de la decisión judicial “legal y racional” .....	42
2. Racionalidad en el establecimiento judicial de los hechos .....	45
3. Legalidad de la decisión jurídica .....	47
4. Relación con la garantía del debido proceso legal: los criterios de “racionalidad” y “justicia” en la Constitución chilena .....	49
VI. LA POTENCIACIÓN DEL PRIMER NIVEL DE JUZGAMIENTO .....	51
1. Importancia del juzgamiento de base .....	51
2. Fortalecimiento de las actividades jurisdiccionales en el primer nivel ...	51
3. Fortalecimiento de la oralidad, inmediatez, concentración, libertad de prueba y valoración según sana crítica .....	54
4. Régimen adecuado de recursos procesales .....	56
VII. ALGUNAS CONCLUSIONES .....	58

## **§2. FUENTES DE PRUEBA Y MEDIOS DE PRUEBA EN EL PROCESO CIVIL**

I. INTRODUCCIÓN .....	59
II. LA PRUEBA JUDICIAL COMO ACTIVIDAD, MEDIO Y RESULTADO.....	60
1. Aspectos de la prueba en juicio .....	60
2. “ <i>Evidence</i> ”, “ <i>Proof</i> ”, “ <i>Information</i> ” .....	62
3. Vinculación entre los aspectos de la prueba e importancia de los medios.....	64
III. FUENTES DE PRUEBA Y MEDIOS DE PRUEBA.....	65
1. Uso frecuente del término “medios de prueba” .....	65
2. Distinción doctrinaria entre “fuentes” y “medios” .....	66
3. Precisiones con relación a estas doctrinas .....	68
IV. FUENTES Y MEDIOS COMO “DATOS EMPÍRICOS” DE LA PRUEBA JUDICIAL.....	70
1. Los “datos empíricos” de la prueba en juicio .....	70
2. Las fuentes y los medios son elementos que permiten el conocimiento de los hechos.....	72

3. Son elementos de la realidad sensible. Hechos externos, internos, presentes y pasados.....	73
4. Las fuentes de prueba son personas y cosas que se encuentran en la realidad sensible previa y ajena al juicio .....	76
5. Categorías de fuentes de prueba: personas y cosas .....	77
6. Carácter extrajudicial de las fuentes de prueba .....	78
7. Los medios de prueba son personas y cosas que hay que contextualizar en la realidad del proceso.....	80
8. Ubicación procesal y finalidad institucional de la prueba en juicio ....	81
9. Medios de prueba personales y reales. “ <i>Témoins passent lettres</i> ” y “ <i>lettres passent témoins</i> ” .....	83
10. Relación entre fuentes y medios: relevancia y admisibilidad de la prueba judicial .....	86
V. FUENTES, MEDIOS, ACTIVIDAD Y RESULTADO DE LA PRUEBA JUDICIAL.....	87
1. Los medios de prueba y la actividad probatoria .....	87
2. Algunas concreciones prácticas. Referencia a las “leyes reguladoras de la prueba” .....	89
3. Los medios no constituyen resultado probatorio .....	91
VI. FUENTES, MEDIOS, CONOCIMIENTO Y ARGUMENTACIÓN EN LA PRUEBA JUDICIAL.....	93
1. Fuentes y medios como datos empíricos que proporcionan información de hechos .....	93
2. Las “pruebas irracionales”, “formales” o “simbólicas”.....	95
3. Fuentes y medios frente a la perspectiva argumentativa de la prueba judicial .....	97
4. Elementos argumentativos y persuasivos: croquis, maquetas, conducta de las partes.....	100
5. Uso argumentativo y persuasivo de las fuentes y los medios.....	101
VII. LOS CONTEXTOS DE LAS PRUEBAS.....	103
1. Contextos de “descubrimiento” y de “justificación” .....	103
2. Las fuentes de prueba y el contexto de descubrimiento .....	103
3. Los medios de prueba y el contexto de justificación .....	104
4. “Relevancia” y “admisibilidad” de la prueba judicial .....	105
5. Relación a partir de la “relevancia” de la prueba judicial.....	107
6. Relación a partir de la “admisibilidad” de la prueba judicial .....	108

VIII. CONCLUSIONES .....	110
<b>§3. PRUEBA TESTIMONIAL Y PRUEBA DOCUMENTAL EN EL PROCESO DE COMERCIO</b>	
I. LAS PRUEBAS TESTIMONIALES Y DOCUMENTALES EN EL PROCESO CIVIL .....	113
II. PROBLEMA: ¿PUEDE UNA PRUEBA TESTIMONIAL DESVIR- TUAR EL CONTENIDO DE UN DOCUMENTO DONDE CONSTA UN ACTO, CONTRATO U OBLIGACIÓN COMERCIAL? .....	114
III. PROCEDENCIA DE LA PRUEBA TESTIMONIAL EN MATERIA COMERCIAL SEGÚN LA DOCTRINA Y LA JURISPRUDENCIA.....	117
1. Admisibilidad según la doctrina .....	117
2. Admisibilidad según la jurisprudencia .....	119
3. ¿Cuál es el ámbito de aplicación de estos preceptos a la luz de la doc- trina y jurisprudencia? .....	122
4. Exigencias epistémicas de la prueba testifical .....	124
IV. PROCEDENCIA DE LA PRUEBA DOCUMENTAL EN MATERIA COMERCIAL.....	125
1. Función de la prueba documental: las formalidades <i>ad solemnitatem</i> <i>y ad probationem</i> .....	125
2. El documento electrónico y el comercio electrónico.....	129
3. La importancia de la escritura pública.....	131
V. LIMITACIONES Y EXIGENCIAS APLICABLES A LA PRUEBA TESTIMONIAL EN MATERIA COMERCIAL, Y CONSECUENTE PREFERENCIA DE LA PRUEBA DOCUMENTAL.....	133
1. Dinamismo y seguridad en el comercio.....	133
2. Limitaciones jurídicas.....	137
3. Antecedente histórico .....	142
4. Exigencias epistémicas .....	144
5. La impugnación de la prueba documental .....	146
<b>§4. LA PRUEBA EXTRAJUDICIAL EN EL PROCESO MARÍTIMO</b>	
I. INTRODUCCIÓN .....	149

II. PRESUPUESTOS DE LA PRUEBA EXTRAJUDICIAL.....	150
1. Acuerdo entre las partes.....	150
2. Buena fe de las partes .....	152
3. Deben existir diligencias probatorias pedidas por las partes y decretadas judicialmente. Diferencia con la “ <i>affidavit</i> ” del <i>common law</i> ....	153
4. El acuerdo debe versar sobre la producción extrajudicial de diligencias probatorias. Diferencia con la “verdad negociada” .....	156
5. Debe insertarse en el marco de un procedimiento legal. Diferencia con los acuerdos en el arbitraje ante arbitadores o arbitraje mixtos....	162
III. RAZÓN DE SER DE LA PRUEBA EXTRAJUDICIAL:	
FACILIDAD PROBATORIA.....	164
1. Facilitar la producción de prueba .....	164
2. No tiene por función adelantar ni revelar pruebas. Diferencias con la “prueba anticipada” y el mecanismo de “Discovery” del Derecho comparado.....	165
3. La prueba extrajudicial y la “validación de la prueba” .....	169
IV. LÍMITES DE LA PRUEBA EXTRAJUDICIAL.....	170
1. Prueba extrajudicial y modelo procesal para la solución de controversias marítimas. La dificultad probatoria y la ratificación.....	170
2. Prueba extrajudicial y control de relevancia y admisibilidad.....	176
3. Prueba extrajudicial e iniciativa probatoria del juez.....	178
V. ALGUNAS CUESTIONES PRÁCTICAS .....	179
1. Medidas prejudiciales probatorias y diligencias probatorias del juicio..	179
2. Desinteligencias, suspensión y continuación.....	180
3. Oportunidad para aportar la prueba extrajudicial .....	181
4. Falta de ratificación.....	181
5. Referencia a los medios de prueba atípicos. <i>Affidavits</i> y <i>Discovery</i> .....	182
6. Mala fe de una de las partes.....	183

## **§5. VALORACIÓN DE LA PRUEBA EN EL PROCESO LABORAL**

I. INTRODUCCIÓN .....	185
II. EN QUÉ CONSISTEN LAS “REGLAS DE LA SANA CRÍTICA”.....	187
1. El principio de libertad de prueba y el modelo de valoración según las reglas de la sana crítica.....	187

2. Noción del modelo de valoración según las reglas de la sana crítica...	190
3. Restricciones y límites a la subjetividad judicial en este modelo.....	194
4. Noción de las “reglas de la sana crítica” .....	197
<b>III. SENTIDO Y ALCANCE DE LA EXPRESIÓN “RAZONES JURÍDICAS” EMPLEADA POR EL CÓDIGO DEL TRABAJO EN EL ART. 456 INC. 2º .....</b>	<b>200</b>
1. Algunas interpretaciones .....	200
2. Mero error legislativo .....	200
3. Forma de incorporar las máximas o principios jurídicos-laborales a las “reglas de la sana crítica” .....	201
4. Remisión a las normas de prueba legal.....	203
5. ¿Qué función cumplen los principios jurídico-laborales en materia de valoración de las pruebas? .....	204
<b>IV. LAS “RAZONES JURÍDICAS” Y LA PRUEBA LEGAL” .....</b>	<b>209</b>
1. Significado de la prueba legal.....	209
2. Prueba legal como un sistema de juristas .....	210
3. Prueba legal como sistema legalista .....	210
4. Prueba legal como modelo tarifado de base empírica .....	211
5. Prueba legal como régimen de excepción a la libertad probatoria .....	213
<b>V. LOS DOCUMENTOS PÚBLICOS COMO UN CASO DE PRUEBA LEGAL EN LOS PROCESOS LABORALES .....</b>	<b>216</b>
1. Fundamento de carácter legal de la prueba documental pública: la seguridad del tráfico.....	216
2. Legalidad probatoria de los documentos públicos, “antilitigiosidad” y uso eficiente de los procesos judiciales .....	219
3. Los “finiquitos laborales” como un ejemplo de prueba documental pública.....	222
4. La prueba documental pública frente al principio de “primacía de la realidad”.....	223
5. Compatibilidad con la oralidad de los juicios laborales .....	225
<b>VI. CONCLUSIONES .....</b>	<b>226</b>
<b>§6. EL PROCESO CIVIL DE ALIMENTOS (REFORMAS INTRODUCIDAS POR LA LEY Nº 20.152)</b>	
<b>I. REFORMAS PROCESALES ORGÁNICAS Y FUNCIONALES.....</b>	<b>229</b>

II. REFORMAS PROCESALES ORGÁNICAS .....	230
1. Competencia absoluta.....	231
2. Competencia relativa .....	231
3. Control de constitucionalidad .....	232
III. REFORMAS PROCESALES FUNCIONALES .....	232
1. Generalidades sobre el sistema procesal aplicable .....	232
2. Ley N° 20.152 y “tutela judicial efectiva” .....	235
3. Derecho de acceso a la justicia: “capacidad procesal” de la madre –cualquiera sea su edad– para demandar alimentos para el hijo ya nacido o que está por nacer, y “legitimación extraordinaria” del padre o madre en cuyo hogar vive el alimentario mayor de edad .....	237
4. Anticipación de tutela jurisdiccional: nuevo estatuto de alimentos provisorios .....	242
5. Establecimiento de mecanismos para un adecuado conocimiento de los hechos relevantes para el juicio: los deberes de esclarecimiento....	246
6. Ejecución satisfactoria de la resolución judicial.....	255
IV. COMENTARIOS GENERALES SOBRE LA REFORMA.....	262
<b>§7. EL TÍTULO EJECUTIVO EXTRAJUDICIAL EN EL PROCESO CIVIL</b>	
I. TUTELA EJECUTIVA CIVIL, TÍTULO EJECUTIVO EXTRAJUDICIAL Y DOCUMENTO PÚBLICO.....	265
II. TÍTULO EJECUTIVO EXTRAJUDICIAL, EJECUCIÓN “DIRECTA” Y REGLA “ <i>NULLA EXECUTIO SINE TITULO</i> ” .....	269
III. EL TÍTULO EJECUTIVO EXTRAJUDICIAL NO PUEDE SER CUALQUIER TIPO DE DOCUMENTO: LA NECESIDAD DE SEGURIDAD JURÍDICA.....	271
IV. DEBE SER UN DOCUMENTO PÚBLICO.....	275
V. DOCUMENTO PÚBLICO MÁS QUE EL “INSTRUMENTO PÚBLICO” REGULADO POR LOS ARTS. 1699-1707 CC .....	276
VI. DEBE SER CONFECCIONADO, AUTORIZADO O CERTIFICADO POR MINISTROS DE FE PÚBLICA .....	280

VII. A MODO DE CONCLUSIÓN: SITUACIÓN DE LOS OTROS DOCUMENTOS Y EL PROCEDIMIENTO MONITORIO .....	285
<b>§8. LA EJECUCIÓN PROVISIONAL EN EL PROCESO CIVIL</b>	
I. APROXIMACIÓN AL TEMA CENTRAL.....	289
II. MARCO CONSTITUCIONAL DE LA EJECUCIÓN PROVISIONAL...	291
1. Tutela judicial efectiva y ejecución provisional .....	291
2. Constitución chilena, debido proceso y ejecución de la sentencia .....	294
III. PRINCIPALES REFORMAS AL CPC EN MATERIA DE EJECUCIÓN PROVISIONAL DE LA SENTENCIA NO FIRME .....	298
1. Resoluciones “que causan ejecutoria” (art. 231 inc. 1° CPC) y procedimiento “incidental” de ejecución (arts. 233-241 CPC) .....	298
2. Reforma introducida al CPC por la Ley N° 7.760 del año 1944 .....	299
3. Reforma introducida al CPC por la ley N° 18.705 del año 1988: art. 194 N° 2 CPC .....	300
4. La “orden de no innovar” en la apelación: art. 192 incs. 2° y 3° CPC....	302
IV. REGULACIÓN DE LA EJECUCIÓN PROVISIONAL EN LA LEY CHILENA.....	303
1. Concepto de “resoluciones que causan ejecutoria” y principales casos en el CPC .....	303
2. Naturaleza de la ejecución de las resoluciones que causan ejecutoria .....	308
3. Excepciones al régimen descrito .....	312
4. Algunos casos especiales, dudosos o poco tratados en el ordenamiento chileno .....	315
V. REFERENCIA A LA SITUACIÓN DE LA EJECUCIÓN PROVISIONAL EN LOS TRABAJOS PRELEGISLATIVOS Y PREPARATORIOS DE REFORMA PROCESAL CIVIL.....	320
1. La ejecución provisional en la “Propuesta de bases” .....	320
2. La ejecución provisional en el anteproyecto CPC .....	322
3. Inconsistencia entre la Propuesta de bases y el Anteproyecto CPC en esta materia .....	323
VI. ALGUNAS CONCLUSIONES .....	324



**§9. PROCESO CIVIL COLECTIVO: LEGITIMACIÓN Y  
COSA JUZGADA**

I. PRIMERA APROXIMACIÓN AL TEMA .....	327
II. PANORAMA DEL DERECHO CHILENO.....	331
1. Generalidades .....	331
2. Tutela constitucional.....	331
3. Legislación.....	332
4. Código de Procedimiento Civil (CPC) .....	334
5. Ley N° 19.496 sobre protección de los derechos de los consumidores (LPC), con la reforma introducida por la Ley N° 19.955 del año 2004..	337
III. LEGITIMACIÓN EN LA TUTELA PROCESAL DE DERECHOS E INTERESES COLECTIVOS, EN EL ORDENAMIENTO CHILENO ....	344
1. Código Modelo .....	344
2. Generalidades sobre el Derecho chileno.....	346
3. Tutela constitucional.....	347
4. Ley sobre protección de los derechos de los consumidores (LPC) .....	352
5. Legitimación activa del Sernac.....	353
6. Legitimación activa de asociaciones de consumidores .....	355
7. Legitimación activa de “grupo de consumidores” .....	358
8. ¿Qué ocurre con el consumidor? .....	361
9. ¿Exige nuestra LPC “representatividad adecuada? .....	362
10. Referencia a la relevancia de la tutela colectiva, los derechos e inte- reses individuales homogéneos y la acción colectiva pasiva.....	364
IV. COSA JUZGADA EN LA TUTELA PROCESAL DE DERECHOS E INTERESES COLECTIVOS, EN EL ORDENAMIENTO CHILENO ....	366
1. Código Modelo .....	366
2. Generalidades sobre el Derecho chileno.....	368
3. Tutela constitucional.....	369
4. Régimen general de cosa juzgada en la LPC.....	370
5. Excepciones al régimen de la LPC .....	374
6. Derechos e intereses individuales homogéneos.....	374
7. Acciones colectivas pasivas.....	376
V. CAMBIOS LEGISLATIVOS Y CÓDIGO MODELO .....	377
1. Proyectos de ley sobre tutela procesal de derechos e intereses colec- tivos.....	377

2. El Código Modelo.....	378
VI. CONCLUSIONES .....	380
<b>§10. LA “REPRESENTATIVIDAD ADECUADA” EN EL PROCESO CIVIL COLECTIVO</b>	
I. PLANTEAMIENTO: LA TUTELA JURISDICCIONAL DE LOS DERECHOS E INTERESES SUPRAINDIVIDUALES (DIFUSOS Y COLECTIVOS) .....	381
II. EL ACCESO A LA JUSTICIA Y LAS ACCIONES COLECTIVAS.....	384
1. Derecho de acceso a la justicia .....	384
2. Legitimación como requisito constitutivo de la acción .....	386
3. Acciones colectivas y procesos colectivos. Referencia a la ley chi- lena.....	387
III. LA “LEGITIMACIÓN COLECTIVA” Y LA “REPRESENTATIVIDAD ADECUADA” .....	390
1. La “legitimación colectiva” .....	390
2. La selección del legitimado activo. Referencia a los principales modelos y al Código Modelo.....	392
3. ¿Legitimación ordinaria o extraordinaria?.....	395
4. La “representatividad adecuada” .....	396
5. Relación entre estos conceptos, el debido proceso y la tutela judicial efectiva.....	398
IV. “LEGITIMACIÓN COLECTIVA” Y “REPRESENTATIVIDAD ADECUADA” EN LA LPC .....	399
1. “Legitimación colectiva” determinada por la ley .....	399
2. Naturaleza de la legitimación colectiva.....	403
3. La “representatividad adecuada” en la LPC .....	403
4. Referencia a la “representatividad adecuada”, debido proceso y “afectación suficiente” como criterios de interpretación .....	407
V. ALGUNAS CONCLUSIONES .....	410
BIBLIOGRAFÍA.....	411