

ÍNDICE SUMARIO

<i>Prólogo</i> , por INÉS LÉPORI WHITE.....	9
---	---

PARTE GENERAL

LINEAMIENTOS DE LAS CARGAS PROBATORIAS “DINÁMICAS”

por JORGE W. PEYRANO y JULIO O. CHIAPPINI

..... 13

NUEVOS LINEAMIENTOS DE LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS

por JORGE W. PEYRANO

..... 19

CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS: UN GIRO EPISTEMOLÓGICO

por JUAN ALBERTO RAMBALDO

I. Preliminar.....	25
--------------------	----

II. Las normas procesales	27
1. Las reglas sobre carga de la prueba	28
III. Las cargas probatorias dinámicas	29
1. Su relación con los principios generales del proceso	29
2. Un giro epistemológico	31

CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS

por INÉS LÉPORI WHITE

I. Introducción.....	35
II. La carga procesal	43
III. La carga de la prueba.....	48
1. Concepto de carga de la prueba	48
2. El problema de la carga de la prueba.....	49
3. Aplicación del derecho y carga de la prueba.....	52
4. Carga de la prueba y carga de la certeza.....	54
5. Carga subjetiva y carga objetiva de la prueba.....	55
6. La carga de la afirmación	56
7. Criterios de distribución de la carga probatoria.....	57
IV. Cargas probatorias dinámicas.....	60
1. Concepto	60
2. Antecedentes y fundamentos	61
3. La doctrina y la jurisprudencia	68
a) Denominaciones de la teoría	69
b) Fundamentos	69
c) Supuestos en que se aplicó.....	69
d) Quién soporta la carga dinámica de la prueba.....	70
e) Materias sobre las que se ha aplicado.....	70
f) Tipos de procesos	70
g) El primer antecedente nacional	71
h) Doctrina actual de la Corte nacional en el tema	72

www.librotecnia.cl

LA DOCTRINA DE LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS Y LA MÁQUINA DE IMPEDIR EN MATERIA JURÍDICA

por JORGE W. PEYRANO

I. Planteo introductorio.....	75
II. Configuración de la “máquina de impedir” en materia jurídica	81
III. Presente doctrinal, jurisprudencial y legislativo de la doctrina en análisis.....	82
IV. Óbices: antiguos y nuevos.....	87
1. Falta de texto legal.....	87
2. Acerca de la infausta sorpresa que puede entrañar la aplicación judicial oficiosa de la doctrina en comentario y de los riesgos que ello puede acarrear para la garantía del debido proceso	88
3. De la inoficiosidad de la doctrina de las cargas probatorias dinámicas.....	92
V. Precisiones.....	95
VI. Cierre.....	97

CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS

¿Qué debe probar el que no puede probar?

por SERGIO JOSÉ BARBERIO

I. Introducción.....	99
II. La mejor posición probatoria de una parte, frente a la dificultad probatoria de la otra	101
III. Dinámica vs. estática	105

LA NECESARIA MADUREZ DE LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS

por HÉCTOR E. LEGUISAMÓN

I. Consideraciones preliminares.....	109
--------------------------------------	-----

II. La doctrina tradicional sobre la carga de la prueba.	110
III. La posición del Código Procesal nacional.	111
IV. Inversión de la carga de la prueba.	112
V. Consecuencias de la falta de prueba. Facultades del juez.	114
VI. Las cargas probatorias dinámicas.	115
VII. Espectro de aplicabilidad.	117
VIII. Epílogo.	123

REFLEXIONES SOBRE LA DOCTRINA DE LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS

por IVANA MARÍA AIRASCA

I. Concepto de prueba. Objeto de prueba. Hechos que deben probarse y hechos que no deben probarse.	125
II. Concepto de carga probatoria. Nociones clásicas y modernas.	129
III. Reglas de distribución de la carga de la prueba.	131
IV. Doctrina de las cargas probatorias dinámicas. Antecedentes.	134
V. Doctrina de las cargas probatorias dinámicas. Concepto. Caracteres.	135
VI. Fundamentos de la doctrina.	141
VII. Alcances. Materias a las que se aplica la doctrina.	143
VIII. Breve recopilación de jurisprudencia.	144
IX. Reflexión final.	151
X. Bibliografía.	152

CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS

por MARÍA BELÉN TEPSICH

I. Ideas preliminares.	153
-----------------------------	-----

www.librotecnia.cl

II. Breve reseña de su aparición.....	154
III. Carga de la prueba. Importancia y utilidad de la aplicación de la doctrina de las cargas probatorias dinámicas	155
1. Carga de la prueba	155
2. Aporte de la doctrina de las cargas probatorias dinámicas	158
3. Consagración legal	160
4. Algunos ámbitos de aplicación	161
IV. Cargas probatorias dinámicas y el valor de la conducta de las partes en juicio.....	162
V. Conclusiones	166

DE LA CARGA PROBATORIA DINÁMICA EMBOZADA A SU CONSAGRACIÓN LEGISLATIVA

por JORGE W. PEYRANO

.....	169
-------	-----

PARTE ESPECIAL

LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS EN EL DERECHO COMPARADO

LA TEORÍA DE LAS “CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS” EN LA FLAMANTE LEY DE ENJUICIAMIENTO CIVIL ESPAÑOLA (LEY 1/2000)

por MARCOS L. PEYRANO

I. Introducción.....	179
II. Un poco de historia	180
III. Lineamientos de la doctrina de las cargas probatorias dinámicas	183

www.librotecnia.cl

IV. La gran aplicación jurisprudencial de esta teoría en la República Argentina y su "exportación" a tierras españolas	185
V. La doctrina de las cargas probatorias dinámicas y su definitiva inclusión en la flamante reforma a la Ley de Enjuiciamiento Civil española.....	187
VI. Breve análisis del texto definitivo del artículo 217 de la Ley 1/2000 española	190
VII. Colofón	192

LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS EN LA DOCTRINA Y LA JURISPRUDENCIA NACIONAL

CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS: UNA MIRADA AL DERECHO COMPARADO Y NOVEDOSA AMPLIACIÓN DE SU CAMPO DE ACCIÓN

por CARLOS ALBERTO CARBONE

.....	197
I. Preliminares.....	198
II. La carga de la prueba.....	199
1. Momento procesal de su análisis.....	199
2. Precisiones indispensables	202
III. Los principios de la carga de la prueba	204
IV. Cargas probatorias dinámicas y activismo judicial	206
V. La doctrina de las cargas probatorias dinámicas	208
VI. Las cargas probatorias dinámicas en Alemania	210
VII. Las cargas probatorias dinámicas en España	211
VIII. Certámenes procesales que consagraron la carga dinámica	212
1. Las V Jornadas Bonaerenses de Derecho Civil, Comercial, Procesal e Informático, en la ciudad de Junín, 1992.....	213
2. El XVII Congreso Nacional de Derecho Procesal, Termas de Río Hondo, 19 al 22 de mayo de 1993	213

www.librotecnia.cl

IX. Certámenes de Derecho de fondo	215
1. XV Jornadas Nacionales de Derecho Civil, Mar del Plata, 26 al 28 de octubre de 1995, Comisión N° 9: <i>El Derecho frente a la discriminación</i>	215
1.1. Discriminación y cargas probatorias dinámicas.....	215
1.2. Discriminación y acceso al crédito.....	216
1.3. Proveedores de servicios de internet. Responsabilidad civil.....	216
2. Convención Internacional sobre Igualdad entre Mujeres y Hombres, 1997	216
2.1. Discriminación basada en el sexo y cargas dinámicas.....	216
3. Primeras Jornadas sobre Buena y Mala Praxis Profesional, Lomas de Zamora, 6 y 7 de octubre de 1995.....	217
3.1. Responsabilidad profesional	217
4. VII Congreso Internacional de Derecho de Daños, <i>Responsabilidades en el siglo XXI</i> (Asociación de Abogados de Buenos Aires), Facultad de Derecho de la Universidad de Buenos Aires, 2, 3 y 4 de octubre.....	218
4.1. Responsabilidad de los médicos.....	218
5. XXVI Jornadas de Derecho Laboral.....	218
5.1. Teoría de la desestimación de la personalidad jurídica y cargas probatorias dinámicas.....	218
6. Primeras Jornadas de Sindicatura Concursal, Córdoba, 15 y 16 de noviembre de 2001.....	219
6.1. Prueba de fraude y cargas probatorias dinámicas.....	219
X. El Proyecto de Código Civil de 1998.....	220
1. Prueba de la culpa y cargas dinámicas.....	220
XI. Proyecto de Nuevo Código Procesal Civil y Comercial de Chubut.....	221
1. Cargas dinámicas como regla consagrada.....	221
XII. Nuevos horizontes para articular las cargas probatorias dinámicas	222
1. Controversias en materia de nombres de dominio de internet	222
2. Controversias en materia de inscripción de marcas.....	223

3. Procesos contra las empresas calificadoras de riesgo financiero	224
4. Responsabilidad civil por daños causados por productos defectuosos	225
XIII. Casos jurisprudenciales contra empresas telefónicas	226
XIV. Conclusión.....	227

UNA SENTENCIA EN LA QUE SE PATENTIZA LA RELACIÓN ENTRE LA INTERPRETACIÓN CONTRACTUAL Y LA CARGA DE LA PRUEBA DEL CUMPLIMIENTO DE LAS OBLIGACIONES ASUMIDAS

por GUILLERMO F. PEYRANO

I. El fallo.....	229
II. El comentario	249
1. Introito	249
2. El caso	250
3. Obligaciones asumidas por la actora en el contrato celebrado	252
4. La prueba rendida en autos	255
5. Carga de la prueba	256
6. Interpretación y prueba.....	262

DIVERSOS SUPUESTOS DE APLICACIÓN DE LA TEORÍA DE LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS

ESTADO ACTUAL DE LA TEORÍA DE LA CARGA DINÁMICA DE LA PRUEBA CON ESPECIAL REFERENCIA A ANTECEDENTES JURISPRUDENCIALES Y A LA MATERIA JUZGADA

por EDGAR J. BARACAT

.....	267
I. Evolución de las teorías sobre la carga de la prueba	268

www.librotecnia.cl

II. Teoría de la carga probatoria dinámica.....	270
III. Primer antecedente jurisprudencial y otros de la Corte Suprema nacional	273
IV. Pronunciamientos de otros superiores tribunales de provincia	276
V. Estado actual en la doctrina de la teoría de la carga probatoria dinámica de la prueba	277
VI. Cuestionable anuncio judicial <i>ante tempus</i> de que echara mano a la carga probatoria dinámica.....	279
VII. Otra vez dos valores en pugna: justicia versus seguridad jurídica.....	282
VIII. Cargas probatorias dinámicas y los procesos ejecutivos	285
IX. Algunos casos de recepción por la jurisprudencia de la doctrina según la materia	287
1. Contrato de seguro, bancos y entidades financieras.....	289
2. Cuenta corriente bancaria, tarjetas de créditos. Títulos de créditos, Bonex	290
3. Concursos.....	292
4. Concentración societaria.....	295
5. Uso de marcas.....	295
6. En materia laboral y de la seguridad social	297
6.1. Alcances	297
6.2. Prueba de la relación laboral	297
6.3. Jornada superior a la legal	298
6.4. Reclamo por horas suplementarias.....	298
6.5. Monto de la remuneración	298
6.6. Reclamo del daño moral.....	298
6.7. Tareas adecuadas a la incapacidad del trabajador.....	299
6.8. Acoso sexual	299
6.9. Derecho de cobro de pensión.....	299
7. En materia contractual	300
7.1. Locación.....	300
7.2. Locación de obra.....	300
7.3. Donación.....	301
7.4. Contrato de garaje	301

7.5. Lesión subjetiva	302
7.6. Mora.....	302
7.7. Reclamo de daño moral	302
8. En daños y perjuicios	303
8.1. Fuente del daño.....	303
8.2. Entidad del daño	303
8.3. Prueba del perjuicio	303
8.4. Prueba de la culpa	304
8.5. Culpa de la víctima.....	304
8.6. Riesgo o vicio de la cosa.....	304
8.7. Hecho de un menor	305
8.8. Reparación del vehículo	305
8.9. Privación de uso	306
8.10. Lucro cesante.....	307
8.11. En responsabilidad médica.....	307
8.12. En juicio de simulación	315
X. La teoría de la carga probatoria dinámica y el proceso penal	318

LA DINÁMICA DE LAS CARGAS PROBATORIAS

Una proyección del principio que prohíbe abusar de los derechos procesales

por MIRYAM BALESTRO FAURE

<i>Parte general</i>	321
I. El proceso y la prueba.....	321
1. Introducción.....	321
2. Fundamento constitucional	323
3. La doctrina de la Corte Suprema de Justicia	326
4. La operatividad de los principios en materia de prueba	327
5. La teoría de las cargas probatorias dinámicas, como proyección de la teoría del abuso del derecho.....	328
II. El fin de la prueba	330
1. El fin privado y el fin público.....	330

www.librotecnia.cl

2. Las partes: Carga de la prueba. Reglas.....	331
3. La necesidad de dinamizar el <i>onus probandi</i>	333
4. El tratamiento legislativo	336
5. ¿Acatamiento a la ley o respeto al Derecho?.....	337
<i>Parte especial</i>	339
I. La carga de la prueba en los procesos de ejecución.....	339
1. Introducción.....	339
2. Los casos “difíciles”.....	340
II. El juicio ejecutivo.....	342
1. Cosa juzgada formal o material.....	342
2. Qué se prueba en el juicio ejecutivo y quién lo prueba	344
III. El pagaré con vencimiento “a la vista”	347
1. La excepción de inhabilidad de título.....	347
2. Pagaré: Concepto, caracteres y requisitos	348
3. Vencimiento. Clases.....	349
4. El vencimiento del pagaré “a la vista”	349
5. La carga de la prueba. El hecho negativo	350
6. Conclusión.....	354
IV. La ejecución fiscal	355
1. El título	356
2. El abuso del “derecho a recaudar”	356
V. El cobro judicial de los créditos fiscales de las municipalidades y comunas de la Provincia de Santa Fe.....	357
1. Prueba de las excepciones	358
2. La situación real del deudor en el juicio de apremio.....	359
3. Algunas preguntas.....	360
4. Algunas respuestas	360
5. Conclusión.....	361
VI. Garantismo o arbitrariedad. Falsedad de la disyuntiva.....	363
VII. Bibliografía general	364

LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS EN JUICIO EJECUTIVO

por BEATRIZ S. RUZAFÁ

I. Prefacio	367
II. Fundamento de la noción de carga de la prueba y de su distribución	371
III. La exigencia doctrinaria de una actitud dinámica, solidarista y de colaboración	374
IV. La recepción de las cargas probatorias dinámicas en los procesos de conocimiento	377
V. Su rechazo en los procesos ejecutivos	379
1. La historia	379
2. La ley, la doctrina, la jurisprudencia	383
VI. Su admisión en juicio ejecutivo: un llamado a la reflexión	390
1. Interrogantes conexos	390
2. Doctrina y jurisprudencia	392
VII. Un nuevo instrumento: el proceso monitorio	397
VIII. Conclusiones	401

LAS CARGAS PROCESALES DINÁMICAS EN LA INEFICACIA CONCURSAL

por HÉCTOR H. CÁRDENAS

I. La idea-fuerza de las cargas procesales dinámicas	405
II. Finalidad del proceso: la justicia	406
III. Las cargas procesales dinámicas como aproximación a la justicia	406
IV. Introducción a la ineficacia concursal	407
V. Ineficacia concursal por conocimiento del estado de cesación de pagos	409
1. Panorama general	409
2. El tema: "Las cargas procesales dinámicas en la ineficacia por conocimiento del estado de cesación de pagos"	410
VI. Conclusiones	416

www.librotecnia.cl

CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS Y SU APLICABILIDAD A LA INOPONIBILIDAD DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA

por CARLOS DANIEL PASTOR

I. Introducción al tema.....	419
II. Cargas probatorias dinámicas. Concepto, origen y fundamentos.....	421
III. Inoponibilidad de la personalidad jurídica de sociedades. Levantamiento del velo societario.....	424
IV. Aplicación de la teoría de las cargas probatorias dinámicas al levantamiento del velo societario	426

EL PAGO SIN CAUSA, LOS CHEQUES DE FAVOR Y LA CARGA DE LA PRUEBA

por GUILLERMINA CORNERO

I. Introducción.....	435
II. Pago sin causa.....	435
III. Documentos de complacencia	437
IV. La causa, su ausencia y la carga de la prueba.....	437
V. Fluctuación de la carga de la prueba	438

LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS EN EL DERECHO DE DAÑOS

por JUAN CARLOS ALEGRE

I. Introducción.....	441
II. La doctrina de las cargas probatorias dinámicas: Su importancia y proyecciones.....	443
III. La prueba en la responsabilidad civil. Hacia un alivio de la carga probatoria	445
La tesis clásica de Demogue	446
IV. La prueba de la culpa en los deberes de prudencia.....	448

www.librotecnia.cl

V. Cargas probatorias dinámicas.....	449
Concepto	449
VI. Las cargas probatorias dinámicas en la responsabilidad civil del médico.....	449
VII. Palabras finales	450
VIII. Bibliografía consultada.....	452

CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS, APROXIMACIONES CONCEPTUALES. ESPECIAL REFERENCIA A LA CULPA MÉDICA

por JUAN CARLOS VALLEJOS

I. Carga de la prueba	455
1. Reglas sobre carga de la prueba	457
II. La carga de la prueba en el CPCCN	459
III. Carga de la prueba y sana crítica. Cargas probatorias dinámicas.....	460
IV. Cargas probatorias dinámicas. Aproximaciones conceptuales	461
V. Las dificultades probatorias y las cargas probatorias dinámicas	464
VI. Carga de la prueba en la culpa médica	467
VII. Visión solidarista de la carga de la prueba.....	472
VIII. Carga de la prueba dinámica y audiencia preliminar	477
IX. Conclusiones	478

LA CARGA DE LA PRUEBA DE LA CULPA PROFESIONAL MÉDICA

por SILVINA PEREIRA MARQUES

I. La prueba de la culpa y la determinación del nexo de causalidad en materia de consentimiento informado del paciente.....	479
---	-----

www.librotecnia.cl

II. La prueba de la responsabilidad profesional desde el enfoque de las teorías tradicionales	484
III. La prueba de la culpa médica a la luz de las “cargas probatorias dinámicas”.....	486
IV. Carga de la prueba del factor de atribución en materia de responsabilidad médica.....	492
V. Distribución de la carga de la prueba en el Derecho Comparado.....	495
VI. Jurisprudencia en la materia.....	498
VII. Conclusiones finales.....	503
VIII. Bibliografía	505

LA APLICACIÓN DE LA TEORÍA DE LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS EN LOS JUICIOS DE FILIACIÓN

por JULIANA BILESIO y MARISA GASPARINI

I. Introducción.....	507
II. Falibilidad de las pruebas biológicas	508
III. ¿La producción de las pruebas biológicas afecta la garantía constitucional de la no inculpación?	511
IV. Carga de la prueba	514
V. Valor de la negativa: El indicio.....	517
VI. Causas de justificación.....	522
VII. Conclusiones	523

CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS Y PROCESO PENAL

por DANIEL FERNANDO ACOSTA

I. Introducción.....	525
II. Posibilidades que pueden presentarse al operador del sistema penal, de aparente inversión de la carga de la prueba.....	527
1. En materia de eximentes penales.....	528

2. Delito de incumplimiento de deberes de asistencia familiar.....	530
3. Tenencia de estupefacientes para el consumo.....	532
4. Enriquecimiento ilícito de funcionarios y empleados	533
Cuestión constitucional.....	534
III. Conclusión.....	540

DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA AGRUPADAS

por GRACIELA L. DI MARCO y JOSÉ LUIS MASCALI

DOCTRINA AGRUPADA

1. Generalidades	543
2. Actualización de la teoría.....	543
3. Aplicación práctica.....	544
a) En general	544
b) En materia de responsabilidad.....	545
c) En materia de derecho a la intimidad.....	546
d) En materia laboral.....	546
e) En juicio de simulación.....	547
f) En materia penal.....	547

JURISPRUDENCIA AGRUPADA

I. Carga probatoria	549
a) Generalidades.....	549
b) Reglas de distribución	551
c) Improcedencia del recurso extraordinario.....	554
II. Carga probatoria dinámica.....	555
a) Carga y distribución	555
b) Criterio para su aplicación.....	560
c) Alcances.....	562

www.librotecnia.cl

III. Ámbito material de aplicación.....	564
a) En materia comercial	564
1) Usos y costumbres	564
2) Contrato de seguro	565
3) Bancos y entidades financieras	565
4) Cheque.....	566
5) Cuenta corriente bancaria.....	567
6) Tarjetas de crédito.....	568
7) Títulos de crédito. Bonex.....	569
8) Concursos	570
9) Concentración societaria.....	571
10) Uso de marcas.....	571
b) En materia laboral.....	573
1) Alcances.....	573
2) Prueba de la relación laboral	573
3) Jornada superior a la legal.....	574
4) Reclamo de horas suplementarias	574
5) Monto de la remuneración.....	574
6) Reclamo del daño moral	574
7) Tareas adecuadas a la incapacidad del trabajador.....	575
8) Acoso sexual	575
c) En materia de seguridad social	575
1) Derecho al cobro de pensión	575
d) En materia contractual	576
1) Locación.....	576
2) Locación de obra.....	576
3) Donación	577
4) Contrato de garaje.....	577
5) Lesión subjetiva	578
6) Mora.....	578
7) Reclamo de daño moral	578
e) En materia penal.....	579
1) Enriquecimiento ilegítimo de funcionarios	579

2) Incumplimiento de los deberes de asistencia familiar	579
3) Calumnias e injurias	579
4) Legítima defensa	580
f) En daños y perjuicios	580
1) Fuente del daño	580
2) Entidad del daño	580
3) Prueba del perjuicio	580
4) Prueba de la culpa	581
5) Culpa de la víctima	581
6) Riesgo o vicio de la cosa	582
7) Hecho de un menor	582
8) Reparación del vehículo	583
9) Privación de uso	583
10) Lucro cesante	584
g) En responsabilidad médica	585
h) En responsabilidad de los periodistas y medios de comunicación	592
i) En juicio ejecutivo	592
j) En juicio de desalojo	593
k) En juicio de declaratoria de pobreza	593
l) En acción de amparo	593
m) En juicio de simulación	594
n) En juicio de filiación	595
ñ) En acción de colación	596
o) En juicios contra prestatarias de servicios públicos	596

BIBLIOGRAFÍA

..... 601
www.librotecnia.cl