

# Principios de justicia civil

Director: Jesús Ezurmendia Álvarez

J.M. Bosch Editor /2022

[www.librotecna.cl](http://www.librotecna.cl)

## ÍNDICE

FOREWORD. John Sorabji.....	21
PRÓLOGO. John Sorabji .....	25
AGRADECIMIENTOS .....	29
PRESENTACIÓN. Jesús Ezurmendia A. ....	31
<b>CAPÍTULO 1.</b> Jesús Ezurmendia Álvarez DISEÑO INSTITUCIONAL Y MODELO DE JUSTICIA CIVIL SIMBIOSIS ORGÁNICA Y FUNCIONAL.....	35
1. Introducción.....	35
2. Un preámbulo orgánico indispensable.....	36
3. Modelos de sistemas de Justicia Civil.....	42
3.1. Naturaleza del proceso civil, servicio público o bien privado disponible por las partes.....	43
3.1.1. Proceso civil de lo privado a lo público.....	47
3.1.2. Consecuencias de un proceso civil con enfoque público.....	48
3.1.2.1. Efecto horizontal de los derechos y garantías.....	48
3.1.2.2. Reformas en aras de costos, tiempo y molestia .....	53

[www.librotecna.cl](http://www.librotecna.cl)

4.	Reflexiones finales.....	68
5.	Bibliografía citada.....	69

**CAPÍTULO 2.** María de los Ángeles González Coulon, Paula Nuño Balmaceda

DE LA IDEA DE PADRE A LA DE PARTE: UNA APROXIMACIÓN CRÍTICA DESDE LOS FEMINISMOS JURÍDICOS AL PROCESO CIVIL COMO ADJUDICACIÓN MASCULINA.....	77
--	----

1.	Introducción.....	78
2.	Falacias de la Justicia Civil: la pretendida neutralidad y objetividad del proceso civil y la supuesta simetría entre las partes.....	79
2.1.	La justicia civil está permeada por el derecho civil.....	84
2.2.	La justicia civil no sólo resuelve conflictos netamente patrimoniales.....	88
3.	Perspectiva de género para transformar la justicia civil.....	93
4.	Conclusiones.....	100
5.	Bibliografía citada.....	102

**CAPÍTULO 3.** Jonatan Valenzuela Saldías

EL CAPITAL Y LA JUSTICIA CIVIL: NOTAS SOBRE LA EXISTENCIA DE INVERSIONES DE CAPITAL EN LOS LITIGIOS CIVILES EN CHILE.....	105
---	-----

1.	El cometido de la justicia civil.....	105
2.	La reforma a la justicia civil.....	107
3.	La justicia arbitral y el aparente problema del «costo» versus «beneficios».....	110
4.	Las inversiones.....	113
5.	A modo de conclusión.....	119
6.	Bibliografía citada.....	120

[www.librotecnia.cl](http://www.librotecnia.cl)

**CAPÍTULO 4.** Diego Gaete Osorio

FACULTADES DE OFICIO DEL JUEZ: UNA ALTERNATIVA PARA SUPERAR LOS TIEMPOS DE CRISIS DE LA JUSTICIA CIVIL .....	123
1. Introducción.....	123
2. Liberalismo y proceso civil .....	126
2.1. El ideal rector del proceso civil tradicional .....	127
2.2. Proceso como resolución de conflictos.....	130
2.3. Expansión del proceso liberal .....	131
3. Cambio de paradigmas y necesidad de una alternativa .....	137
4. Facultades de oficio del juez como respuesta .....	147
4.1. Delimitación conceptual del principio dispositivo .....	147
4.2. Actuación de oficio del juez como herramienta com- patible con el principio dispositivo.....	151
5. Consideraciones finales.....	159
6. Bibliografía citada.....	164

**CAPÍTULO 5.** Ramón García Odgers

EL <i>CASE MANAGEMENT</i> EN LAS REGLAS EUROPEAS DE PROCEDIMIEN- TO CIVIL ELI/UNIDROIT EN CONTRASTE TEÓRICO CON EL PROYECTO DE NUEVO CÓDIGO PROCESAL CIVIL. ¿OBSOLENCIA ANTICIPADA? .....	169
1. Introducción.....	170
2. Los Principios y Reglas de Procedimiento Civil Transnacio- nal ALI/UNIDROIT .....	175
2.1. Antecedentes .....	175
2.2. El <i>case management</i> en los Principios ALI/UNI- DROIT .....	177
2.2.1. Responsabilidad y fines del <i>case management</i> ..	177
2.2.2. Herramientas de <i>case management</i> en los Prin- cipios ALI/UNIDROIT .....	178

www.librotecnia.cl

2.2.3. Cooperación, Flexibilidad y Proporcionalidad en los Principios y Reglas ALI/UNIDROIT.....	180
3. Las Reglas Europeas ELI/UNIDROIT de procedimiento civil .....	184
3.1. Antecedentes .....	184
3.2. El <i>case management</i> en las Reglas europeas de procedimiento civil ELI/UNIDROIT .....	187
3.2.1. Responsabilidad y finalidades del <i>case management</i> .....	187
3.2.2. Herramientas de <i>case management</i> en las Reglas europeas ELI/UNIDROIT .....	195
3.2.3. Cooperación, Flexibilidad y Proporcionalidad en las Reglas Europeas ELI/UNIDROIT .....	197
4. Un contraste entre las Reglas ELI/UNIDROIT con las normas del Proyecto de Nuevo Código Procesal Civil .....	203
4.1. ¿ <i>Case management</i> en el Proyecto de Nuevo Código Procesal Civil? No, Dirección judicial del Proceso .....	204
4.2. Cooperación, Proporcionalidad y Flexibilidad en el PNCP.....	208
4.3. Esbozando algunas propuestas para cerrar la brecha...	214
5. Conclusiones.....	216
6. Bibliografía citada.....	217

**CAPÍTULO 6.** Andrés Peña Adasme

UNA APROXIMACIÓN A LA FLEXIBILIDAD DEL PROCEDIMIENTO CIVIL ...	225
1. Introducción.....	226
2. ¿Qué debemos entender por flexibilidad del procedimiento civil? Concepto funcional y estructural de flexibilidad.....	227
3. ¿Por qué razones es necesaria la flexibilidad?.....	231
3.1. La instrumentalidad del Derecho procesal .....	231

www.librotecnia.cl

3.1.1. Diversos planos de la instrumentalidad .....	233
3.1.2. Implicaciones de la instrumentalidad .....	233
3.1.3. El doble sentido de la instrumentalidad .....	234
3.1.3.1. El sentido negativo de la instrumenta- lidad: no sobrevalorarás.....	234
3.1.3.2. El sentido positivo de la instrumenta- lidad: eficacia o efectividad .....	237
3.1.3.2.a. La eficiencia de la justicia civil.	238
3.1.3.2.a.1. Eficiencia como concepto y eficiencia como valor o impera- tivo.....	238
3.1.3.2.a.2. La eficiencia de la justicia civil.....	239
3.1.3.2.a.3. La eficiencia de la justicia civil como fundamento de la fle- xibilidad.....	239
4. ¿Cómo se confiere flexibilidad al procedimiento civil? .....	241
4.1. La vaguedad (del lenguaje) del Derecho .....	242
4.2. La textura abierta (del lenguaje) del Derecho .....	244
4.3. Conceptos jurídicos indeterminados de carácter nor- mativo .....	245
4.4. Los principios jurídicos .....	246
4.5. Las normas alternativas .....	250
4.6. Límite a la flexibilidad de las normas procesales.....	251
4.7. La regulación antiformalista de la invalidez procesal ..	252
4.8. Las potestades del juez para determinar o modificar el procedimiento.....	255
4.9. Los acuerdos procesales .....	256
5. Algunas conclusiones .....	257
6. Bibliografía citada .....	259

**CAPÍTULO 7.** Roberto Ramírez Barril

<i>IURA NOVIT CURIA</i> DESDE UNA PERSPECTIVA PUBLICISTA.....	269
1. Introducción.....	270
2. Qué es <i>Iura novit curia</i> .....	271
2.1. Elementos históricos .....	271
2.2. El lugar del <i>iura novit curia</i> en el sistema procesal.....	272
2.2.1. <i>Iura novit curia</i> en sentido amplio.....	273
2.2.2. <i>Iura novit curia</i> en sentido estricto.....	273
2.2.3. <i>Da mihi factum, dabo tibi ius</i> o aplicación judicial del Derecho .....	274
2.3. Naturaleza de <i>iura novit curia</i> .....	277
3. Discusión sobre la aplicación judicial del derecho .....	282
3.1. Posiciones y posicionados .....	282
3.2. Anatomía de la pretensión.....	286
3.2.1. Pretensión.....	286
3.2.2. Elemento subjetivo .....	287
3.2.3. Elemento objetivo .....	288
3.2.3.1. Petición o <i>petitum</i> .....	288
3.2.3.2. Causa, causa de pedir o <i>causa petendi</i> .	288
3.2.3.2.a. Fundamentos de hecho.....	290
3.2.3.2.b. Fundamentos de Derecho o imputación jurídica .....	292
3.2.3.2.b.1. Normas jurídicas .....	292
3.2.3.2.b.2. Argumentaciones jurídicas.	294
3.2.3.2.b.3. Calificaciones jurídicas .....	294
4. Reflexión personal: instituciones que fundan o limitan la aplicación judicial del derecho.....	298
4.1. Los fines del proceso.....	299
4.2. Aplicación judicial del Derecho y el sistema de justicia.	301

4.3. Debido proceso .....	305
4.3.1. Derecho a un juez imparcial.....	307
4.3.2. Derecho a la defensa .....	310
4.3.2.1. Derecho a la contradicción .....	312
4.3.2.2. Derecho a una sentencia motivada .....	314
5. Conclusiones.....	318
6. Bibliografía citada .....	320

**CAPÍTULO 8.** Raúl Montero López

DERECHO DE ACCESO A LA JURISDICCIÓN Y TASAS JUDICIALES, LA JUSTICIA NO ES GRATUITA .....	327
1. Las tasas judiciales en el derecho español .....	332
2. Las tasas judiciales en el contexto europeo y latinoamericano .....	339
3. Tasas judiciales en Chile.....	344
4. Derecho a la tutela judicial.....	347
5. Tasas judiciales y tutela judicial.....	355
6. Conclusiones.....	375
7. Bibliografía citada.....	376

**CAPÍTULO 9.** Felipe Rayo Cortés

LOS RECURSOS PROCESALES EN LA NUEVA JUSTICIA CIVIL CHILENA..	383
1. Racionalización del esquema de revisión de sentencias judiciales .....	384
1.1. Introducción .....	384
1.2. Bases para una propuesta: corte de revisión, doble conforme y principio de deferencia.....	387
2. Rol de la corte suprema: el desarrollo del precedente a través de la selección de casos jurisprudencialmente relevantes .....	392
2.1. Introducción .....	392

www.librotecnia.cl

2.2.	El precedente.....	395
2.2.1.	Origen y contexto de las diferencias en el <i>civil law</i> y en el <i>common law</i> .....	395
2.2.2.	Naturaleza y magnitud de las diferencias en la actualidad.....	398
2.3.	La casación como problema .....	400
2.3.1.	La casación chilena y la preocupación del legislador por alcanzar la uniformidad de la jurisprudencia .....	400
2.3.2.	El recurso de casación habilita a la Corte Suprema a convertirse de facto en un tribunal de tercera instancia .....	403
2.4.	Filtros de acceso y relevancia pública del caso.....	408
2.5.	Propuesta: corte de precedentes y filtro de relevancia jurisprudencial.....	412
3.	Bibliografía citada.....	415

**CAPÍTULO 10.** Leonardo Cofré Pérez

	EL DERECHO A LA ASISTENCIA JURÍDICA EN LA NUEVA CONSTITUCIÓN. APORTES PARA EL DEBATE CONSTITUYENTE .....	421
1.	Introducción.....	421
2.	El derecho a la asistencia jurídica en la constitución de 1980 .....	426
3.	La asistencia jurídica y el sistema de justicia civil.....	432
4.	Aspectos a considerar para la discusión de la asistencia jurídica en la convención constitucional .....	437
5.	Aspectos específicos a discutir respecto del derecho a la asistencia jurídica en materia civil.....	439
6.	Conclusiones.....	441
7.	Bibliografía citada.....	443

[www.librotecnia.cl](http://www.librotecnia.cl)



**CAPÍTULO 11.** Montserrat Castro Matus

<i>THIRD PARTY FUNDING</i> : CONCEPTO Y VIABILIDAD EN CHILE .....	449
1. Introducción.....	449
2. Concepto de <i>Third Party Funding</i> .....	454
2.1. <i>Third Party Funders</i> o Fondos de litigación.....	455
2.2. Antecedentes y fuente material del <i>Third Party Funding</i> .....	22
2.2.1. Antecedentes del crecimiento de la industria de <i>Third Party Funding</i> .....	457
2.2.2. Fuente material del <i>Third Party Funding</i> .....	460
3. Naturaleza jurídica del contrato de <i>Third Party Funding</i> .....	467
3.1. Comparación entre <i>Third Party Funding</i> y otros medios de financiamiento de litigios .....	468
3.1.1. Honorarios legales sujetos al éxito .....	469
3.1.2. Seguros .....	471
3.1.3. Cesión de derechos litigiosos.....	473
3.1.4. Préstamos .....	475
3.2. Acuerdo de <i>Third Party Funding</i> como contrato particular.....	475
4. Efectos del <i>Third Party Funding</i> .....	480
4.1. Beneficios .....	480
4.1.1. Acceso a la justicia.....	480
4.1.2. Asesoría y experiencia del <i>Third Party Funder</i> ..	482
4.1.3. Disuasión .....	483
4.2. Riesgos y problemáticas.....	483
4.2.1. Litigación frívola y sin mérito .....	483
4.2.2. Sobrecarga del sistema judicial .....	485
4.2.3. Conflictos de interés .....	486
4.2.4. Otros riesgos y posibles soluciones .....	487

[www.librotecnia.cl](http://www.librotecnia.cl)

5.	Experiencia comparada.....	488
6.	<i>Third Party Funding</i> en Chile.....	492
7.	Conclusiones.....	494
8.	Bibliografía citada.....	495

**CAPÍTULO 12.** Sebastián Nicolás Campos Micin

CONTROL JUDICIAL PREVENTIVO DE CONDICIONES GENERALES DE CONTRATACIÓN Y ACCIONES DE CESACIÓN. UNA PROPUESTA PARA EL DERECHO CHILENO.....	503
---	-----

1.	Introducción.....	503
2.	Control general del contenido de cláusulas no negociadas en el ordenamiento jurídico chileno. Bases para un control judicial preventivo.....	506
3.	Las acciones de cesación como mecanismos de tutela preventiva.....	509
4.	Atisbos de control judicial preventivo en la jurisprudencia nacional.....	516
5.	Reflexiones finales y algunas consideraciones dogmáticas en relación con el control judicial preventivo.....	518
6.	Bibliografía citada.....	521

**CAPÍTULO 13.** Elina Mereminskaya

ARBITRAJE EN LA PROPUESTA DE APEC: ODR Y SU POTENCIAL EN EL CONTEXTO DE INTELIGENCIA ARTIFICIAL.....	527
--	-----

1.	Introducción.....	527
2.	ODR y AI.....	529
3.	Negociación directa.....	530
4.	Mediación.....	531
5.	Arbitraje.....	533

[www.librotecnia.cl](http://www.librotecnia.cl)

6.	Palabras finales .....	536
7.	Bibliografía citada .....	537

**CAPÍTULO 14.** Soledad Lagos Ochoa

	REFLEXIONES ACERCA DE LA RESISTENCIA A INCORPORAR LA MEDIACIÓN, COMO MECANISMO ADECUADO DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS, QUE FORME PARTE DEL CONCEPTO JUSTICIA CIVIL .....	541
1.	Introducción .....	542
2.	Noción de controversia versus conflicto .....	544
3.	Comprensión de los principios que inspiran los mecanismos colaborativos, y sus diferencias con aquellos vinculados a la lógica contradictoria .....	546
4.	Comprensión del juicio y del arbitraje como procesos, a diferencia de la mediación, que erradamente se visualiza como una decisión voluntaria que se concreta en una sesión convocada al efecto .....	552
5.	Reducida visualización pública del resultado de los procesos de mediación .....	554
6.	Incorporación en el abordaje de la mediación de aspectos emocionales propios de los conflictos .....	555
6.1.	Profundización de la asimetría en las relaciones comerciales, que se evidencia más aun cuando se deben resolver conflictos .....	561
6.2.	Imposibilidad de resolución temprana de los conflictos en el desarrollo de los negocios, y abordajes preventivos de los mismos desde la vereda del Derecho...	562
6.3.	Formación de los abogados en el ámbito civil y comercial vinculada principalmente a la lógica confrontacional .....	564
7.	Conclusiones .....	565
8.	Bibliografía citada .....	566

[www.librotecnia.cl](http://www.librotecnia.cl)

**CAPÍTULO 15.** Javier Maturana Baeza

LA COSA JUZGADA ENTRE LO PENAL Y LO CIVIL ¿VINCULAR O NO VINCULAR? Un breve viaje de ida y de vuelta a través de diferentes sistemas jurídicos ..... 569

1. Introducción..... 570
2. Los principios y valores fundantes de la institución de la cosa juzgada ..... 573
  - 2.1. La seguridad jurídica, la estabilidad y la paz social ..... 573
  - 2.2. La coherencia y la protección de la confianza y reputación del sistema de justicia mediante la evitación de fallos contradictorios ..... 577
  - 2.3. Economía procesal y preservación de los escasos recursos del sistema judicial..... 580
3. La cosa juzgada entre lo penal y civil a través de una mirada comparada ..... 583
  - 3.1. Inglaterra y Gales: La sentencia penal condenatoria como la base de una presunción refutable..... 584
    - 3.1.1. El principio de finalidad y las reglas de *res judicata* en el Derecho inglés..... 584
    - 3.1.2. La inexistencia de un efecto vinculante y/o de *issue estoppel* de las sentencias penales sobre los juicios civiles..... 585
    - 3.1.3. Las reglas probatorias de la CEA 1968 ..... 587
    - 3.1.4. Las razones que justifican el establecimiento de una presunción refutable en lugar de un efecto vinculante o conclusivo ..... 590
    - 3.1.5. Las distintas reglas que rigen a las absoluciones penales ..... 593
    - 3.1.6. El abuso de proceso como herramienta procesal para prevenir ataques colaterales injustificados. 594

[www.librotecnia.cl](http://www.librotecnia.cl)

3.2.	España: La sentencia penal como un efecto vinculante de cosa juzgada para los juicios civiles posteriores en casos de declaraciones de certeza positiva y negativa ..	598
3.2.1.	La cosa juzgada y el efecto vinculante de las sentencias penales respecto de los juicios civiles en virtud del artículo 116 de la Ley de Enjuiciamiento Criminal.....	598
3.2.2.	La aplicación del efecto vinculante de cosa juzgada a las sentencias penales con declaraciones de certeza negativa y positiva respecto a los hechos .....	600
3.2.3.	El derecho de defensa como limitación al efecto vinculante de cosa juzgada .....	604
3.3.	Estados Unidos de América: La sentencia penal condenatoria como un supuesto de <i>issue preclusion</i> para los juicios civiles posteriores .....	606
3.3.1.	La <i>res judicata</i> y sus efectos de <i>claim preclusion</i> e <i>issue preclusion</i> .....	606
3.3.2.	El efecto de <i>issue preclusion</i> de las sentencias penales sobre los juicios civiles subsecuentes ....	608
3.3.3.	Las limitaciones del <i>issue preclusion</i> de las sentencias penales a los juicios civiles en vista de sus requisitos de aplicación .....	610
4.	Conclusiones.....	614
5.	Bibliografía citada.....	619

www.librotecnia.cl