

ÍNDICE GENERAL

Tratado de las medidas cautelares

Autor: Juan Carlos Marín González

Editorial Jurídica de Chile / 2016

www.librotecnia.cl

<i>Abreviaturas</i>	9
<i>Presentación de la segunda edición</i>	11
<i>Prefacio de la primera edición</i>	17
<i>Prólogo de la primera edición</i>	21
Introducción	27
1. Planteamiento	27
2. Breve evolución de la tutela cautelar	28
3. Finalidad de las medidas cautelares	32
3.1. Finalidad conservativa	32
3.2. Finalidad innovativa	34
4. El recurso de protección y la tutela cautelar	40

Capítulo Primero EL PROCESO CIVIL

1. Crisis en la solución pública de los litigios	55
2. El derecho a un proceso sin dilaciones indebidas	60
3. Expansión de la tutela provisional: ámbito local e internacional ..	67
4. Problemas que plantea la tutela provisional	74

Capítulo Segundo LA TUTELA CAUTELAR EN EL DERECHO EUROPEO CONTINENTAL

1. Un concepto doctrinal: El proceso cautelar	83
1.1. El cambio de técnica legislativa	85
1.2. La nueva realidad social de los siglos XX y XXI	90

www.librotecnia.cl



1.3. El aumento de las facultades procesales del juez en el Estado constitucional de derecho	93
2. ¿Qué queda de la concepción clásica-procesal de las medidas cautelares?	100

Capítulo Tercero
LA TUTELA CAUTELAR EN EL DERECHO INGLÉS

1. El derecho inglés	103
2. Desarrollo de la tutela provisional en el derecho procesal civil inglés	106
3. Interim Relief: Interim Injunction e Interim Payments	110
3.1. Injunctions	110
3.1.1. Principios que gobiernan las Injunctions	111
3.1.2. Competencia ante el Tribunal Superior de Justicia (The High Court)	112
3.2. <i>Interim Injunctions</i>	115
3.2.1. El proceso judicial <i>American Cyanamid</i>	117
3.2.2. El compromiso de indemnización	125
3.2.3. Freezing injunction	127
3.3. Interim Payment (pagos provisionales)	142
3.3.1. Principios que gobiernan la concesión de los pagos provisionales ante el Tribunal Superior de Justicia ...	144
3.3.2. El estandar de la prueba	148
3.3.3. Regularización del pago provisional	150

Capítulo Cuarto
LA TUTELA CAUTELAR EN EL SIGLO XIX EN ESPAÑA

1. La edad de la codificación	151
2. La legislación española, Estado y tramitación de las medidas provisionales en el derecho procesal civil español antes de la ley de enjuiciamiento civil de 1855	155
2.1. Las Partidas y la Novísima Recopilación	155
2.2. Regulación del embargo provisional en la Ley provisional de enjuiciamiento sobre los negocios y causas de comercio de 24 de julio de 1830	163
2.2.1. Reglamentación	164
2.2.2. Evaluación	166
2.3. El reglamento provisional para la administración de justicia de 1835	168
2.3.1. Planteamiento	168
2.3.2. Medidas provisionales	169



2.4. La instrucción del Marqués de Girona: antecedente inmediato de la primera Ley de enjuiciamiento civil en España	171
3. La Ley de enjuiciamiento civil de 1855	176
3.1. Regulación de las medidas provisionales de seguridad en la Ley de enjuiciamiento civil de 1855	178
3.1.1. Planteamiento	178
3.1.2. Reglamentación y ubicación del embargo preventivo	181
3.1.3. Propósito de la nueva ley	182
3.1.4. Provisionalidad del embargo preventivo	183
3.1.5. Normas positivas referentes al embargo preventivo en la Ley de enjuiciamiento civil de 1855	185
3.2. Evaluación	196
4. La Ley de Enjuiciamiento Civil de 1881	198
4.1. Estado de la cuestión	198
4.1.1. Primeros trabajos de la sección primera de la Comisión de Codificación (1879-1880)	200
4.1.2. Revisión de los trabajos de la sección primera de la Comisión de Codificación (1880-1881)	201
4.1.3. La Ley de bases del enjuiciamiento civil de 1881	203
4.2. Regulación de las medidas provisionales de seguridad en la Ley de Enjuiciamiento Civil de 1881	207
4.2.1. Planteamiento	207
4.2.2. Normas positivas referentes al embargo preventivo en la Ley de enjuiciamiento civil de 1881	214
4.2.3. Normas positivas referentes al nombramiento de interventor judicial y medidas cautelares indeterminadas en la Ley de enjuiciamiento civil de 1881	225

Capítulo Quinto
LA LEGISLACIÓN PROCESAL EN CHILE

1. La legislación procesal en Chile en el siglo XIX: derecho indiano, derecho castellano y derecho chileno precodificado	239
1.1. El derecho indiano	241
1.2. El derecho castellano	242
1.3. El derecho procesal chileno precodificado (1818-1875)	244
2. Derecho vigente en materia de medidas provisionales en Chile (1805-1902)	247
3. Regulación de las medidas precautorias en los diferentes proyectos de Código de Enjuiciamiento Civil en Chile	253
3.1. Proyecto de código de enjuiciamiento civil de 1871	254
3.2. Proyecto de código de enjuiciamiento civil de 1875	260
3.3. Proyecto de código de enjuiciamiento civil de 1884	265



3.4. Proyecto de Código de Procedimiento Civil de 1893	268
3.5. Proyecto de Código de Procedimiento Civil de 1902	275

Capítulo Sexto

LAS MEDIDAS CAUTELARES EN EL PROCESO CIVIL CHILENO

1. Planteamiento	281
2. Reglamentación	282
3. Características que informan las medidas cautelares	283
3.1. Provisionalidad	285
3.1.1. Recepción de la provisionalidad en el orden procesal chileno	287
3.2. Instrumentalidad	290
3.2.1. Recepción de la instrumentalidad en el orden procesal chileno	292
3.2.2. Problemas doctrinales que la instrumentalidad plantea	297
4. Principios que informan las medidas cautelares	304
4.1. Proporcionalidad	304
4.2. Responsabilidad	309
5. Presupuestos de aplicación	318
5.1. El peligro en la demora	319
5.1.1. Configuración del peligro en la demora en el derecho procesal civil chileno	321
5.2. Fumus boni iuris	329
5.2.1. Configuración del Fumus boni iuris en el derecho procesal civil chileno	330
5.3. Caución	335
5.3.1. Regulación de la caución en el derecho procesal civil ..	336
6. Legitimación, competencia y cuaderno incidental (abandono del procedimiento)	345
6.1. Legitimación	345
6.2. Tribunal competente para conocer la solicitud de una medida precautoria	346
6.2.1. Solicitud antes del inicio del proceso	347
6.2.2. Proceso en primera instancia	349
6.2.3. Proceso en segunda instancia	350
6.3. Cuaderno separado	354
7. Tramitación de la solicitud de una medida precautoria	358
7.1. Discusión sobre el alcance de los incisos primero y segundo del art. 302	359
7.1.1. Tramitación incidental de la medida precautoria ...	359
7.1.2. Tramitación incidental y acceso provisional de la medida precautoria	361



7.1.3. Tramitación de plano de la medida solicitada	363
7.1.4. Cuestiones prácticas	367
7.2. Forma de notificar la resolución que concede una medida precautoria (inciso 3º del art. 302)	371
8. Resolución que resuelve sobre la solicitud de una medida cautelar y alzamiento de la misma	374
8.1. Resolución	374
8.2. Alzamiento de la medida cautelar	378
8.2.1. Tramitación	378
8.2.2. ¿Alzamiento de la medida cuando se dicta sentencia desestimatoria de la pretensión del actor?	379

**Capítulo Séptimo
LAS MEDIDAS PREJUDICIALES**

1. Contenido, estructura y efectos de las medidas prejudiciales regu- ladas en el Título IV del Libro II del CPC	383
1.1. Planteamiento	383
1.2. Ámbito de aplicación y alcance del art. 279 del CPC	384
1.3. Requisitos de concesión de las medidas prejudiciales	385
1.3.1. Casos graves y calificados	385
1.3.2. Determinación del monto de los bienes	387
1.3.3. Caución	387
1.3.4. La acción que se deducirá	388
1.3.5. Requisito de toda medida precautoria	388
1.4. Cargas procesales	389
1.4.1. Plazo para presentar la demanda	390
1.4.2. Petición del solicitante de renovación de las medidas	391
1.4.3. Incumplimiento de las cargas procesales: ¿caducidad <i>ipso facto</i> ?	392
1.4.4. Cumplimiento de las cargas: decisión del Tribunal	395
1.4.5. Presunción de dolo: consecuencias	396
1.5. Tramitación	403

**Capítulo Octavo
ESTUDIO PARTICULAR DE LAS MEDIDAS CAUTELARES PREVISTAS
EN EL CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO CIVIL CHILENO**

1. Contenido, estructura y efectos de las medidas cautelares reguladas en el Título V del Libro II del CPC	409
1.1. Planteamiento	409
1.2. Definiciones y características propuestas por la doctrina na- cional	415



2.	Medidas cautelares específicas previstas en el art. 290 del CPC ..	418
2.1.	El secuestro	418
2.1.1.	Planteamiento	418
2.1.2.	Presupuestos	422
2.1.3.	Función del secuestro	431
2.1.4.	Materialización y administración	435
2.1.5.	Alzamiento	437
2.1.6.	<i>Ex cursus</i> ¿secuestro sobre inmuebles?	438
2.2.	El interventor judicial	441
2.2.1.	Planteamiento	441
2.2.2.	Presupuestos	444
2.2.3.	Facultades del interventor	469
2.2.4.	Nombramiento y materialización	475
2.2.5.	Alzamiento	476
2.3.	La retención de bienes	479
2.3.1.	Planteamiento	479
2.3.2.	Presupuestos	481
2.3.3.	Efectos	490
2.3.4.	Materialización y administración	501
2.3.5.	Alzamiento	504
2.4.	Prohibición de celebrar actos o contratos sobre bienes determinados	507
2.4.1.	Planteamiento	507
2.4.2.	Presupuestos	509
2.4.3.	Efecto de la medida entre las partes	515
2.4.4.	Oponibilidad de la medida respecto de terceros	528
2.4.5.	Alzamiento	547
2.4.6.	Cancelación de la inscripción	548
3.	Medidas innominadas o indeterminadas: artículo 298 del CPC ..	549
4.	Otras medidas cautelares contenidas en el CPC	558
4.1.	Suspensión decretada en la denuncia de obra nueva: artículo 565 del CPC	558
4.2.	Medidas urgentes de precaución en la suspensión de obra peligrosa	561

Capítulo Noveno
**LAS MEDIDAS CAUTELARES EN ALGUNAS
 LEYES ESPECIALES**

1.	Materia familiar	569
1.1.	Planteamiento	569
1.2.	Ley N° 19.968, de 30 de agosto de 2004	569
1.2.1.	Procedimiento ordinario	569



1.2.2. Procedimiento especial relativo a la protección de los derechos de los niños, niñas o adolescentes	575
1.2.3. Procedimiento relativo a los actos de violencia intrafamiliar que son de competencia del juez de familia ...	577
1.3. Ley N° 14.908, sobre abandono de familia y pago de pensiones alimenticias, modificada por la Ley N° 20.152, de 9 de enero de 2007	581
2. Materia laboral	583
2.1. Planteamiento	583
2.2. Reglamentación de las medidas cautelares	584
3. Propiedad industrial	591
3.1. Planteamiento	591
3.2. Ley N° 19.039	592
4. Medio ambiente	599
4.1. Planteamiento	599
4.2. Competencia de los tribunales ambientales para decretar medidas cautelares	600
5. Competencia	606
5.1. Planteamiento	606
5.2. Medidas cautelares	607
5.3. Jurisprudencia del TDLC	611

Capítulo Décimo
LAS MEDIDAS CAUTELARES REALES EN
EL PROCESO PENAL

1. Código Procesal Penal	619
1.1. Planteamiento	619
1.2. Finalidad	621
1.3. Legitimación activa y pasiva	624
1.3.1. Legitimación activa	624
1.3.2. Legitimación pasiva	626
1.4. Presupuestos	626
1.4.1. Fumus	627
1.4.2. Periculum	629
1.4.3. Caución	631
1.5. Cargas procesales	631
1.6. Oportunidad	632
1.7. Tramitación	633
1.7.1. Medida solicitada en la etapa de investigación	634
1.7.2. Medida solicitada en la etapa de preparación del juicio oral al deducir la demanda civil	636
1.8. Revocación de las medidas cautelares reales al cierre de la investigación	637



<i>Bibliografía</i>	639
<i>Índice cronológico de sentencias de medidas cautelares</i>	653
<i>Índice cronológico de sentencias de recurso de protección</i>	658
<i>Índice de sentencias de medidas cautelares</i>	659
<i>Índice de sentencias de recurso de protección</i>	666
<i>Índice analítico</i>	667

www.librotecnia.cl

www.librotecnia.cl

