

BIBLIOTECA
DE LA UNIVERSIDAD
JORGE MOSSET ITURRASPE

EL ERROR JUDICIAL

RUBINZAL - CULZONI EDITORES

Talcahuano 442 - Tel. (011) 4373-0544 - C1013AAJ Buenos Aires

Salta 3464 - Tel. (0342) 455-5520 - S3000CMV Santa Fe

ÍNDICE SUMARIO

INTRODUCCIÓN

1. Nuestra obra original o liminar	9
2. El Estado de Derecho y el estado de la magistratura	9
3. De nuevo sobre el error judicial	11
4. Silencio sobre los errores y desprestigio.....	11
5. La labor de mejorar la justicia.....	12
6. Una visión introductoria y simplista	12
7. La importancia del tema.....	13
8. La verdad del hombre-juez.....	13
9. Los alcances del error.....	14
10. Las presiones que los jueces sufren	14
11. Las diferentes formas de la falta de independencia	14
12. La seguridad jurídica	16
13. Los daños injustos.....	17
14. El juez dañador.....	18
15. Elogio de los jueces	18
16. La responsabilidad social	18
17. El juez y el ordenamiento jurídico	19
18. El miedo a los jueces	20
19. La mentira de la responsabilidad.....	20
20. El modelo burocrático y el modelo profesional.....	21
21. Los modelos y la responsabilidad	22
22. Responsabilidad civil y disciplinaria.....	23

23. La tensión entre doctrina y jurisprudencia	23
24. El Derecho como ciencia o como arte	23
25. Formalismo y realismo	24
26. Las tesis "relativizadoras"	24

CAPÍTULO I

EL ERROR JUDICIAL

1. Quién es el juez y qué hace.	25
2. El juez es un funcionario del Estado	26
3. El juez es "dependiente" del Estado. Éste es su principal o comitente	26
4. La importancia del artículo 1112 del Código Civil	27
5. El luminoso anticipo del artículo 515, inciso 4º, del Código Civil.	27
6. El juez "situado" o "sitiado"	27
7. El porqué del distingo entre falta de servicio o institucional y falta personal.	28
8. En el Derecho argentino el Estado y el juez responden indistintamente o <i>in solidum</i> . Solidaridad imperfecta	29
9. La relación es extracontractual o aquiliana.	29
10. Por qué demandar preferentemente al Estado.	30
11. Dificultades para llevar a juicio al juez dañador	30
12. Desproporción entre el yerro judicial y el juicio político	31
13. El caso "Buedo". Fallo de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	31
14. El cargo contra Buedo para proceder a su separación.	32
15. Un "escudo" que se vuelve "lanza"	32
16. Confiamos en que la normativa del Consejo de la Magistratura posibilite otras vías	32
17. Las funciones judiciales	32
18. El acto judicial. El error como vicio. Efectos	33
19. Noción de error. Especies.	34
20. Excusabilidad del error. La inexcusabilidad. La reconocibilidad .	36

21. Excusabilidad del error judicial de derecho. Particularidades de la equivocación judicial. El rol de las partes	37
22. Excusabilidad del error judicial de hecho. Las partes ponen los hechos. Las pruebas de la excusabilidad	39
23. Consecuencias del error judicial inexcusable y del excusable. Responsabilidad del Estado por error excusable dañoso	41
24. La ley 7658 de la Provincia de Santa Fe. La indemnización equitativa. El recurso de revisión. El dolo de la víctima	42

CAPÍTULO II

LOS QUEHACERES DEL PODER JUDICIAL Y LOS EVENTUALES ERRORES

1. La multifacética función judicial	45
2. Jurisdicción judicial y administrativa	46
3. Daños en el proceso, a las partes, o fuera de él, a terceros	46
4. Jurisdicción contenciosa y jurisdicción voluntaria	47
5. El problema de los fueros. De la materia juzgada	47
6. El rol del juez en lo Penal. La gravedad de la sanción	47
7. Las distintas instancias. Los errores de los tribunales superiores	48
8. Los temas involucrados: subsanación, daño definitivo y juzgamiento	48
9. El derecho a la jurisdicción. La administración de justicia	49
10. La justa y ordenada convivencia. El “hacer justicia”	50
11. Derecho y ley. El rol del Poder Legislativo	51
12. El Derecho judicial. Los parámetros de juzgamiento	53
13. Los principios del Derecho judicial. Límites y contornos	58
14. La jurisdicción propiamente tal. La jurisdicción voluntaria	60
15. Diversidad de acciones. Pretensiones e instancias	61
16. Los deberes y las facultades del juez	62

CAPÍTULO III

UN SUPUESTO ESPECIAL DE ACTITUD ERRÓNEA: LA MOROSIDAD JUDICIAL

1. Error y morosidad.....	67
2. Justicia tardía.....	68
3. Retardo en causas de Derecho Privado.....	68
4. Las demoras en el proceso penal.....	68
5. Detención y encarcelamiento preventivo.....	68
6. De nuevo sobre responsabilidad del Estado.....	70
7. Quid de la prisión preventiva.....	71
8. Errores antes de la sentencia definitiva.....	71
9. La absolución por inocencia y la fundada en duda o falta de pruebas.....	72
10. La no apelación del auto de procesamiento.....	72
11. Prisión preventiva errónea, cualquiera sea su duración, o prolongada en el tiempo.....	73
12. Los requisitos: revocación y reconocimiento del error.....	73
13. Los pactos internacionales.....	73
14. "Verdadero inocente" y error judicial. "Seudoinocente" y prisión innecesariamente prolongada.....	74
15. La visión "patrimonialista".....	74
16. Responsabilidad objetiva del Estado.....	74
17. El temor a la avalancha de reclamaciones.....	75
18. La solución española.....	75
19. Incumplimiento de plazos y derecho a un proceso sin dilaciones indebidas.....	75
20. Primera tesis: el retraso como paradigma del funcionamiento anormal.....	76
21. Segunda tesis: debe configurarse una "dilación indebida".....	76
22. La situación en la Argentina.....	76
23. Los justiciables "temen a los jueces".....	77
24. ¿Culpas exclusivas o repartidas?.....	77
25. Los Códigos en lo Procesal Penal.....	77
26. Las Constituciones de las provincias.....	78
27. Derecho Comparado.....	78

CAPÍTULO IV

LOS DISTINTOS TIPOS DE “ENTUERTOS” EN ORDEN A SU IMPUTACIÓN

1. Introducción. El entuerto intencionado. El culposo y el fortuito	79
2. El delito penal. Prevaricato. Denegación y retardo punible	81
3. El delito civil. Delito civil y delito penal	83
4. El cuasidelito civil. La responsabilidad del funcionario-juez. Las irregularidades culposas	84
5. Las especies de culpa	85
6. La doctrina argentina	85
7. La doctrina y la jurisprudencia francesas	86
8. La situación en España	86
9. La situación en Italia	87
10. La hipótesis de una responsabilidad objetiva. La culpa <i>in re ipsa</i> . La prueba en contrario	90
11. El cumplimiento regular y dañoso. Responsabilidad del Estado	90
12. La concurrencia de responsabilidades: funcionario-Estado. Obligaciones conjuntas	91
13. El proceso administrativo previo. La destitución del juez	91
14. Temas centrales	92
15. Responsabilidad eufemística	92
16. El ejemplo italiano	92

CAPÍTULO V

ARGUMENTOS A FAVOR DE LA IRRESPONSABILIDAD DEL JUEZ

(DE ÍNDOLE INSTITUCIONAL)

1. Introducción. La índole de los argumentos	95
2. La soberanía del Poder Judicial y de los otros poderes del Estado	96

3. La inseguridad jurídica. Los valores justicia y seguridad	99
4. El Poder Judicial corrige sus errores. El recurso extraordinario	101
5. La cosa juzgada. Fraude y entuerto.	104

CAPÍTULO VI

ARGUMENTOS A FAVOR DE LA IRRESPONSABILIDAD DEL JUEZ (DE ÍNDOLE "PERSONAL" O "FUNCIONAL")

1. Introducción. La índole de los deberes judiciales	109
2. El Derecho es lo que los jueces dicen que es. La medida legitimadora.	111
3. Las partes y el control del proceso. Los fueros civil y comercial	115
4. La aceptación del riesgo de errar. Peligrosidad y labor judicial. .	117
5. La opinabilidad de las cuestiones jurídicas. La jurisprudencia como fuente.	118
6. La serenidad e independencia de los jueces.	121

CAPÍTULO VII

EL SUPUESTO JUICIO PREVIO: DESTITUCIÓN O HABILITACIÓN DEL ENJUICIAMIENTO

1. Las inmunidades del Poder Judicial. Funcional y personal.	123
2. Las causas de responsabilidad en la Constitución Nacional. El juicio político	125
3. Los sistemas vigentes en la doctrina. El "mal desempeño"	126
4. Los argumentos de la doctrina tradicional. La jurisprudencia.	127
5. El juicio político y los errores judiciales. Nuestra opinión.	129
6. Situación en las provincias.	133
7. La solución en el Derecho Comparado.	135
a) La inmunidad absoluta	135

b) La autorización previa.....	137
c) La subsidiariedad.....	138
d) El juicio previo o antejuicio.....	138
e) El juicio político o desafuero.....	139
f) El control del Consejo de la Magistratura	139
g) La revisión.....	140
h) La demanda autónoma	140

CAPÍTULO VIII

EL CONTROL EXTERNO. EL CONSEJO DE LA MAGISTRATURA

1. El Poder Judicial y la necesidad de controles	141
2. El fracaso en la Argentina del juicio político como sistema de control.....	142
3. A mayores poderes mayores controles	143
4. Distintos grados y órganos de control. El control interno.....	143
5. Los controles externos	145
a) Los colegios profesionales	145
b) Las comisiones parlamentarias	145
c) El Consejo de la Magistratura	145
d) El Jurado de Enjuiciamiento de los Magistrados	149

CAPÍTULO IX

LOS ERRORES CIENTÍFICOS

LA EXISTENCIA MANIFIESTA DE DESCONOCIMIENTO DEL DERECHO APLICABLE POR PARTE DEL JUEZ

1. Los jueces de instancia superior corrigen los errores de derecho de los jueces de instancia inferior	153
2. Son aspectos científicos, de la Ciencia del Derecho, que el juez debe poseer al menos en su especialidad	154

3. El juez es un "profesional" del Derecho.	155
4. Un profesional jerarquizado encargado de la vida, de la libertad o de la "hacienda" o patrimonio de sus semejantes.	156
5. El quid de los errores científicos.	156
6. Los errores científicos del juez.	158
7. La falta de formación y la necesidad de especialización.	160
8. La "compatibilización" de independencia y resarcimiento en la ley 24.937.	161

CAPÍTULO X

EL PODER JUDICIAL CORRIGE SUS ERRORES

(LA NECESIDAD DE AGOTAR LA VÍA RECURSORIA)

1. La posibilidad de evitar el perjuicio.	163
2. El porqué de esta causa de eximición de responsabilidad.	164
3. Las excepciones al principio.	165
4. El Poder Judicial corrige sus propios errores.	167
5. Errores no corregibles.	167
6. Debe procurarse evitar la acción de responsabilidad como vía alternativa.	168
7. Los recursos ordinarios y los extraordinarios.	168
8. Resolución firme o definitiva.	169
9. En la duda por la procedencia de la acción de responsabilidad.	170
10. Requisitos de procedibilidad o del derecho al proceso.	170

CAPÍTULO XI

LA REMOCIÓN DEL OBSTÁCULO DE LA COSA JUZGADA

1. El tema central: la cosa juzgada.	173
---	-----

2. La remoción de la cosa juzgada en el Derecho Comparado.....	175
3. La revisión de la decisión errónea.....	178
4. El recurso de revisión de la sentencia civil. La revisión de la sentencia penal.....	180
5. La inadecuación del recurso de revisión <i>in genere</i>	181

CAPÍTULO XII

LA ACCIÓN AUTÓNOMA DE RESPONSABILIDAD CIVIL

1. El porqué de la autonomía o independencia.....	183
2. La evolución en el Derecho Comparado.....	184
3. La reparación del error dañoso por una vía autónoma. La falta de previsión legal.....	184
4. Caracteres de la acción autónoma	185
a) Agotamiento de los recursos	186
b) Competencia.....	186
c) El trámite	187
d) La prescripción	188
e) La prueba.....	189
f) La transmisibilidad	190
5. Las partes en la acción.....	190
a) Actuación irregular en relación causal.....	190
b) Actuación irregular fuera de la función.....	190
c) Actuación regular dañosa	191
6. La condena a dictarse. La acumulación eventual.....	194

CAPÍTULO XIII

RELACIÓN DE CAUSALIDAD Y CUANTÍA DE LA INDEMNIZACIÓN

1. Los presupuestos de la responsabilidad.....	197
--	-----

2. Daños originados en el error judicial. El daño patrimonial. La chance. El daño moral	198
3. La causalidad única.	200
4. Causas múltiples o plurales. El hecho del tercero. El hecho de la víctima	202
5. La causalidad adecuada. La previsibilidad	203
6. Las causas concurrentes. Contraparte y juez. Tercero y juez. Juez y víctima	204
7. La indemnización. Plena o integral. Facultad moderadora. De equidad	205

CAPÍTULO XIV

LA ACCIÓN DE REGRESO

(RESPONSABILIDAD CIVIL EN VÍA DE REGRESO)

1. La importancia de la cuestión	207
2. La acción de regreso en un Estado de Derecho.....	209
3. La referencia genérica en el Código Civil	210
4. La conveniencia de una referencia categórica y precisa.	210
5. Naturaleza jurídica de la acción de regreso	211
6. El plazo de prescripción de la acción de regreso.....	211
7. El término de comienzo de la prescripción	211
8. Acción recursoria contra el juez que ha sido parte en el proceso de daños	211
9. Acción recursoria contra el juez que no ha sido demandado en el proceso de daños	212
10. La acción recursoria en el Derecho Comparado	213
a) La solución española.....	213
b) La solución italiana.....	214
c) La solución del Brasil.....	216

APÉNDICE JURISPRUDENCIAL

Fallo Nº 1: CSJN, "Etcheverry, Luisa M. y otros c/Provincia de Buenos Aires y otros", 85.611.....	219
Fallo Nº 2: CSJN, "Vignoni, Antonio S. c/Gobierno Nacional", 8935	225
Fallo Nº 3: Juzg. 1ª Inst. Civ., Com. y Minas Nº 14 de Mendoza, 1ª Circunscripción, 29-12-89, "P., M. O. c/Mendoza, Provincia de", expte. 42.688.	226
Fallo Nº 4: CSJN, "Román SAC c/Estado Nacional. Ministerio de Educación y Justicia", 93.120	252
Fallo Nº 5: CSJN, "De Gandía, Beatriz Isabel c/Buenos Aires, Provincia de s/Indemnización por daño moral", D.236.XXIII, originario.	286
Fallo Nº 6: CSJN, "Balda, Miguel Ángel c/Buenos Aires, Provincia de s/Daños y perjuicios", B.2.XXIII, originario	290
Fallo Nº 7: CSJN, "Egües, Alberto José c/Buenos Aires. Provincia de s/Daños y perjuicios (error judicial)", E.66.XXV, originario	300
Fallo Nº 8: CSJN, "Asociación Mutual Latinoamericana c/Misiones, Provincia de s/Daños y perjuicios", A.418.XXIII, originario.	310
Fallo Nº 9: CSJN, "López, Juan de la Cruz y otros c/Corrientes, Provincia de s/Daños y perjuicios", L.241.XXIII, originario	328
BIBLIOGRAFÍA	353