

JUAN M. FARINA

JUSTICIA

FICCIÓN Y REALIDAD



ABELEDOPERROT

BUENOS AIRES

ÍNDICE GENERAL

Introducción.....	7
-------------------	---

CAPÍTULO I

LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA

1. Desconfianza en la administración de justicia. “Uno de cada dos argentinos no confía en la justicia”	9
1.1. ¿Qué es la justicia?	10
2. La palabra “justicia” y su uso.....	12
2.1. La solución de los conflictos individuales y la justicia.....	12
2.2. El Poder Judicial como administrador de justicia y el poder de los jueces	13
2.2.1. ¿La administración de justicia nos permite confiar en la justicia?	15
2.2.2. La deficiente organización judicial impide garantizar justicia	15
2.2.3. La ineficacia de la administración de justicia	16
2.2.4. ¿Por qué se discute si el servicio de justicia es servicio público?	18
3. ¿Qué antecedentes se tienen en cuenta para designar a alguien como juez?	19
3.1. ¿Cómo se designa a una persona en el cargo de juez?	20
3.2. Requisitos para ser ministro de la Corte Suprema de la Nación	21
3.3. ¿Basta el título de abogado para ser juez?	22
3.3.1. ¿Cualquier abogado puede ser juez?	22
3.3.2. La necesidad de escuela para jueces.....	23
3.4. Selección, capacitación y perfeccionamiento para el cargo de juez.....	24
4. Consejo de la Magistratura de la Nación	24
5. El Consejo de la Magistratura y los ministros de la Corte Suprema de la Nación	26
6. Algunos antecedentes	26
6.1. Necesidad de buscar sistemas alternativos para la solución de conflictos de derecho privado.....	28
6.2. Principales sistemas alternativos en nuestro país.....	29

7.	Arbitraje.....	30
7.1.	Árbitros de Derecho y amigables componedores	30
7.2.	¿Qué materias pueden ser objeto de arbitraje?.....	31
7.3.	El laudo arbitral.....	31
8.	La mediación.....	32
8.1.	Algunas falencias	32
8.1.1.	La mediación en los juicios ejecutivos y de desalojo	33
8.2.	Regulación de la mediación según la ley 24.573.....	33
8.3.	Un curioso antecedente nacional en materia de conciliación: el Tribunal de Concordia	35
8.4.	La conciliación y la mediación en la actualidad en aquellas jurisdicciones donde no se ha adoptado el sistema	36
8.5.	El objetivo que se persigue con los medios alternativos.....	37
8.5.1.	¿Prescindibilidad de los tribunales?.....	38
9.	Ubicación institucional del Consejo de la Magistratura.....	40

CAPÍTULO II

LA JUSTICIA Y LOS JUECES

1.	La misión de los Jueces	41
2.	La ineficiencia no sólo depende del poder administrador, de los sueldos y de la infraestructura. En gran parte depende de los propios jueces	42
3.	Las diversas calidades de jueces	44
3.1.	El juez virtuoso	44
3.2.	El juez debe tener una auténtica vocación por la justicia	46
3.3.	Los jueces que debiéramos evitar	47
3.3.1.	El juez Poncio Pilatos. (Juez sin carácter).....	47
3.3.2.	El juez "vedette"	48
3.3.3.	El juez aislado.....	49
3.3.4.	El juez burócrata	49
3.3.5.	El juez procesalista.....	50
3.3.6.	El juez corrupto. Algunos casos extremos	53
3.3.7.	Prevaricaciones menores	54
3.3.8.	La actuación del abogado corruptor	55
3.3.9.	El juez abúlico e incapaz	56
3.3.10.	El juez versátil.....	56
3.3.11.	El juez ignorante del Derecho que debe aplicar	57

3.3.12. El juez comprometido	58
3.3.13. El juez fariseo	58
3.3.14. La hipocresía y el juez fariseo.....	59
3.3.15. El juez intelectualmente cobarde.....	60
4. El decoro	60
5. El recato.....	61
6. Faltas reveladoras de una personalidad impropia para ser juez	62

CAPÍTULO III

LA FORMACIÓN INTELECTUAL Y MORAL DE LOS JUECES

1. La formación intelectual de los jueces. Su concepto de la justicia	63
2. La actuación de los jueces indiferentes a las circunstancias personales	65
2.1. El juez, la ley y los principios generales del Derecho	66
2.2. Los jueces y su sentido de la justicia	68
3. La moral de los jueces	68
3.1. Hipocresía y justicia.....	69
4. La formación moral de los jueces. El juez moral competente.....	70
4.1. La imagen clásica de la justicia	74
5. Algo más sobre el juez que necesitamos	75
5.1. El juez ha de ser una persona recta	76
6. El buen juez necesita saber Derecho.....	77
7. El juez debe ser criterioso.....	80
8. Corazón que oye: lo que es esencial para quien tiene vocación de juez auténtico.....	80

CAPÍTULO IV

PODER Y RESPONSABILIDAD DE LOS JUECES

1. El poder de los jueces	83
1.1. ¿Constituyen los jueces un sector especial de la sociedad?	84
1.1.1. Nadie nace juez.....	85
2. Los jueces y el impuesto a las ganancias	86
2.1. ¿Impunidad de los jueces?.....	88

3.	¿Dictadura de los jueces?	89
3.1.	Los agravios que el juez infiere al justiciable	91
3.2.	Los jueces y su lenguaje en las sentencias	91
4.	Una ley que otorga poderes inusitados a los jueces	92
5.	La independencia de los jueces debe ser defendida por los propios jueces	93
6.	Deben aventarse sospechas	94
7.	El deber que tiene el juez de excusarse	95
8.	La recusación con causa. La recusación sin causa	96
9.	El poder de los jueces y la barrera a los recursos extraordinario, de inconstitucionalidad y de casación	96
9.1.	Otra barrera	97
9.2.	El "filtro" para acceder a la C.S.J.N.: el "certiorari"	98
9.3.	Necesidad de un Tribunal Intermedio	99
9.4.	Responsabilidad civil de los magistrados y funcionarios judiciales	100
10.	Responsabilidad de los magistrados y funcionarios judiciales por actos materialmente administrativos	100
11.	El daño resarcible	100
11.1.	Fundamentos jurídicos de la responsabilidad de los magistrados y funcionarios judiciales	100
12.	¿Quién juzga en caso de responsabilidad de un magistrado por actos administrativos?	101
13.	Responsabilidad civil de los jueces por mala praxis	102
13.1.	Responsabilidad de los jueces por culpa	104
13.2.	¿Quién juzga a un magistrado por el daño causado por mala praxis?	106
14.	La responsabilidad del Estado por mal desempeño de los jueces y funcionarios judiciales	107
14.1.	Responsabilidad del Estado por mala praxis de los jueces	108
15.	La acción resarcitoria y la cosa juzgada	109
16.	Responsabilidad penal específica de los jueces	110

CAPÍTULO V

LOS RICOS Y FAMOSOS Y EL PODER JUDICIAL

1.	El problema	111
1.1.	Ricos y famosos	111
2.	La farándula y los políticos	113
3.	¿Quiénes son según las revistas "light" los ricos y famosos?	114
3.1.	La gente de la noche	116
4.	Los ricos y famosos ante la justicia	116
5.	Los ricos y famosos en las provincias	118

CAPÍTULO VI

LOS IUS PERITOS. LOS ABOGADOS

1.	Los operadores jurídicos	121
2.	Los abogados.....	122
2.1.	El filósofo del Derecho, el jurista y el abogado.....	125
3.	La abogacía durante el período colonial	127
4.	El abogado como auxiliar de la justicia	128
4.1.	Menosprecio de la profesión de abogado.....	129
5.	La ética en la abogacía.....	129
5.1.	La defensa de las causas injustas	130
5.2.	El abogado no debe incurrir en falsedades	132
5.3.	El lenguaje del abogado.....	133
5.4.	El desconocimiento del Derecho también constituye falta de ética	135
5.5.	Sinceridad con el cliente	135
5.6.	Obligación de ser reservado (deber de discreción).....	136
6.	El deber de ser respetuoso.....	136
7.	Diversos tipos de abogados.....	137
8.	El drama del abogado.....	139
9.	El problema de quien en el fondo no es abogado.....	140
10.	El desencanto de muchos	141

CAPÍTULO VII

SENTIDO DE LA JUSTICIA

1.	Justicia: un término polémico y polisémico	143
1.1.	¿Qué es la justicia? ¿Nos interesa saberlo?	143
2.	La justicia como valor	148
2.1.	El sentido de la justicia y la dignidad del hombre. Lo que los jueces deben tener en cuenta.....	149
2.2.	Algo más sobre la justicia como valor.....	150
3.	Justicia y Derecho.....	152
4.	Justicia, Derecho y ley.....	152
4.1.	La estructura jurídica y la justicia. ¿Qué se entiende por estructura jurídica?.....	154
4.2.	Ley injusta.....	154
4.2.1.	¿Desobedecer la ley injusta?.....	155
5.	Ley y Derecho	156
6.	Justicia, Derecho y moral. No puede concebirse una justicia que prescindiera de la moral	157
6.1.	La moral que atañe al Derecho	158

6.2.	Los principios generales del Derecho y la justicia.....	159
6.3.	La moral en el Código Civil argentino.....	160
6.4.	Los criterios morales básicos como esencia inexcusable del derecho	160
7.	La moral base de toda convivencia humana	163
8.	No es concebible una justicia indiferente a la moral	164
9.	Justicia y ética	165
9.1.	La ética se consubstancia con el sentido de la justicia.....	167
10.	La justicia como equidad.....	168
11.	Justicia y prudencia	169
12.	Justicia y benevolencia	171
12.1.	Justicia y piedad	171
13.	Justicia y celeridad.....	172

CAPÍTULO VIII

SEGURIDAD Y JUSTICIA

1.	Derecho y seguridad jurídica	173
2.	Distintos aspectos de la seguridad jurídica	174
3.	Seguridad del tráfico y seguridad jurídica	176
3.1.	Seguridad <i>versus</i> justicia.....	176
3.2.	Los principios morales y humanitarios sacrificados por un caprichoso y falso concepto de la seguridad jurídica.....	178
3.3.	La seguridad jurídica y sus alcances.....	179
3.4.	La verdadera seguridad jurídica	183
3.5.	La inseguridad jurídica.....	184
3.6.	Aunque no sea deudor una persona puede ser declarada en quiebra y esto es total inseguridad jurídica.....	186
3.7.	El procesalismo y la inseguridad jurídica	187
4.	El mercader de Venecia en el siglo XX como ejemplo de seguridad jurídica	188

CAPÍTULO IX

EQUIDAD Y DERECHO

1.	Aclaración previa.....	193
2.	Algo que los jueces olvidan o desestiman con suma frecuencia	193
2.1.	La equidad	193

3.	La equidad en el derecho argentino.....	195
3.1.	El juez ante los textos legales.....	198
4.	El modo de razonar de los jueces cuando actúan con equidad.....	199
5.	Proceso judicial con equidad para no incurrir en rigor ritual.....	200
6.	La indexación y la justicia.....	201
7.	Sábanas por una casa.....	202
8.	Juego limpio en el proceso judicial.....	202
9.	La falta de equidad conduce al rigor judicial.....	203
10.	El juez debe resolver con equidad.....	205
11.	La interpretación de la ley al servicio de la equidad.....	207
12.	El juez que desea actuar con equidad.....	207
13.	Base constitucional de la equidad.....	209
14.	La equidad y el exceso ritual.....	210
15.	Equidad y seguridad jurídica.....	210
16.	Cómo interpretar y aplicar equitativamente la ley. Un caso clásico de interpretación equitativa de las normas legales: el boleto de compraventa de inmueble y los artículos 1185 y 1187 del Código Civil.....	211
17.	Quiebra con un solo acreedor.....	214
18.	Otros caos resueltos con equidad.....	215
18.1.	A partir de cuándo corre el término para pedir la nulidad de la subasta. Oportunidad.....	215
18.2.	Oponibilidad del boleto de compraventa al acreedor embargante del vendedor. Tercería de mejor derecho.....	216
19.	La equidad y el adquirente de buena fe de inmueble por boleto privado según la Corte Suprema de Justicia de Mendoza.....	217

CAPÍTULO X

**HUMANIZAR LA APLICACIÓN DEL DERECHO
PARA DARLE SU VERDADERO SENTIDO**

1.	El Derecho se refiere a la actuación del hombre.....	219
1.1.	La justicia y el hombre. El juez frente al ser humano.....	221
1.2.	El Derecho es conducta.....	222
1.2.1.	El homo jurídico.....	223
1.3.	Los sentimientos humanos, el Derecho y los jueces.....	225
1.3.1.	La dignidad del hombre que algunos jueces no tienen en cuenta.....	227
1.4.	La racionalidad en el comportamiento humano.....	227
1.5.	El hombre común y la justicia.....	228

2.	El Derecho para el hombre común.....	229
3.	Sentido común y Derecho	231
3.1.	¿Aislamiento del Derecho?.....	232
4.	Juridización de la vida en comunidad.....	233
5.	Los jueces y los dogmas establecidos.....	234
6.	La herencia que recibimos	235
7.	Justiniano, padre de la sistematización del derecho romano.....	235
8.	El caso de Calás. Cuando el fanatismo se disfraza de justicia.....	236
9.	El sarcasmo en las decisiones judiciales.....	237

CAPÍTULO XI

PROCEDIMIENTO JUDICIAL Y JUSTICIA

1.	La importancia del proceso judicial	239
1.1.	El modo pacífico de zanjar los conflictos	240
2.	La equidad en el procedimiento judicial	241
3.	El procedimiento judicial y la indagación de la verdad.....	242
3.1.	Una breve reseña histórica de los procedimientos judiciales	243
3.2.	El procedimiento en Roma. Los ritos del procedimiento en derecho romano al que siguen apegados ciertos jueces actuales	244
3.3.	El procedimiento del derecho romano en la actualidad	246
3.3.1.	El procedimiento en la Edad Media.....	247
3.3.1.1.	El antiguo derecho germánico.....	247
3.3.1.2.	El procedimiento en la época feudal.....	248
3.3.1.3.	En el sistema de la prueba judicial feudal no se trata de investigar la verdad.....	250
3.3.1.4.	La baja Edad Media.....	251
4.	El procedimiento judicial en la actualidad.....	253

CAPÍTULO XII

EL RAZONAMIENTO JUDICIAL, LAS SENTENCIAS Y LA JUSTICIA

1.	Punto de partida	255
1.1.	Justicia, técnica y moral	255
1.2.	El criterio de los jueces sobre la justicia.....	256

2.	El juez y el Derecho. Qué es el Derecho para los jueces.....	256
3.	La ciencia del Derecho al servicio de la justicia	257
4.	La lógica de los jueces.....	259
4.1.	El proceso deliberativo del juez que conduce a la sentencia. La lógica jurídica	260
5.	El camino hacia la equidad	262
5.1.	Necesidad de un nuevo enfoque sobre la función de los jueces	263
6.	El proceso judicial en derecho privado y las relaciones humanas	266
7.	Un fallo ejemplar: los hombres no son simples piezas de ajedrez.....	268
8.	Los pleitos entre empresas (o de una empresa con el poder público)	269
9.	El orden jurídico es un todo integrado.....	269
10.	El juez está obligado a ser justo y por ello debe aplicar las normas en forma congruente	270
10.1.	La elección de la norma.....	271
11.	La búsqueda de la verdad y los valores morales.....	272
11.1.	La verdad patente	272
11.2.	El juez no puede ser indiferente a la verdad jurídica objetiva	273
11.3.	El juez, la verdad y la hipocresía	275
12.	Para ser justo el juez debe estar suficientemente capacitado.....	276
12.1.	La imparcialidad en las decisiones judiciales	276

CAPÍTULO XIII

LA SENTENCIA JUDICIAL

1.	Sentencias judiciales y Justicia.....	279
1.1.	La trascendencia de los pronunciamientos judiciales. Derecho vigente	280
1.2.	“El lenguaje judicial”	281
1.2.1.	Criterio moral que debe tener toda sentencia.....	283
1.3.	La sentencia inmoral	286
1.4.	Las sentencias y el derecho positivo.....	287
2.	El juez no debe caer en la matematización del Derecho	287
3.	El formalismo y el positivismo jurídico	288
4.	Requisitos de una sentencia justa.....	289
5.	Rigor ritual	289
5.1.	El ritualismo	290

6.	El valor básico que se tiene en cuenta en el proceso judicial de derecho privado según un criterio dominante: el lucro.....	290
7.	Las reflexiones del juez frente al texto legal	292
7.1.	La interpretación de la ley en el razonamiento del juez hacia la sentencia	292
7.2.	¿Recurrir a la intención del legislador?	295
8.	Los jueces, los aforismos y los axiomas	295
9.	Necesidad de interpretar y aplicar la ley en relación con las circunstancias comprobadas de la causa.....	296
9.1.	Necesidad de motivación de la sentencia	297
9.2.	Descalificación de la sentencia por falta de debida fundamentación	299
9.3.	Sentencias arbitrarias	302
10.	Arbitrariedad en la aplicación de normas procesales.....	303
11.	Cosas increíbles	304

CAPÍTULO XIV

EL PAGARÉ, EL JUICIO EJECUTIVO Y LA NOCIÓN DE JUSTICIA

1.	Juicio ejecutivo <i>versus</i> justicia	307
1.1.	Tutela que el juicio ejecutivo brinda al demandante que viola cualquier regla ética	308
2.	El efecto mágico de un formulario. El interés general.....	309
2.1.	Diferencia cuando el documento carece de la cláusula “sin protesto”	310
3.	Comienzan las tribulaciones para el demandado.....	311
4.	Cualquier persona puede ser víctima de un delito de esta naturaleza.....	311
5.	La víctima debe probar su inocencia.....	312
6.	Lo que olvidan los jueces: la firma de un pagaré es un hecho jurídico	312
6.1.	Las normas del decreto-ley 5965/63 y la firma del suscriptor	314
6.2.	El pagaré con cláusula “sin protesto” como título ejecutivo	314
6.2.1.	La cláusula “sin protesto”	315
6.2.2.	Los argumentos expuestos por los sostenedores de la tesis opuesta	316
7.	Justicia al margen de la moral. Los artículos 21, 953, 954, 1071 y 1198 del Código Civil no se aplican en juicio ejecutivo	317
7.1.	El presunto título ejecutivo ¿es un monstruo extraño al Derecho?.....	319

8.	La buena senda	321
9.	Moral y Derecho aun en el juicio ejecutivo	322
9.1.	El pagaré y el juicio ejecutivo como herramientas del crédito.....	322
10.	El juicio ejecutivo y el orden constitucional.....	323
10.1.	El juicio ejecutivo debe ser un juicio en serio.....	323
10.2.	El juicio ejecutivo no es una parodia de juicio.....	324
11.	El "argumento" de la posibilidad del posterior juicio declarativo.....	324
12.	En el juicio ejecutivo el juzgador debe ser más riguroso con la parte actora que con la parte demandada.....	326
12.1.	La regla de juego debe ser clara	326
13.	La naturaleza jurídica del pagaré. El pagaré como negocio jurídico bilateral.....	326
14.	El contrato de entrega y sus efectos.....	327
15.	El tenedor del pagaré no puede llenar los blancos del formulario a su antojo para fabricarse créditos o ventajas económicas indebidas	328
16.	El artículo 1016 del Código Civil no es aplicable en materia de letra de cambio y pagaré	329
16.1.	¿Un mandato para llenar el documento?.....	329
17.	Un aspecto que soslayan muchos jueces: el pagaré está regulado por el decreto-ley 5965/63 y no por el Código Procesal. Aplicación del derecho de fondo.....	329
18.	El dolo en las relaciones cambiarias	330
19.	Opinión de Héctor Cámara y de la C.S.J.N. sobre la <i>exceptio doli</i> en el juicio ejecutivo	331
20.	La falsa justicia y la mora en el pagaré pagable en el domicilio del deudor	331
21.	El absurdo absoluto.....	333
22.	Documento entregado sin fecha de vencimiento	334
23.	El artículo 11 del decreto-ley 5965/63 y la errónea interpretación	334
23.1.	El convenio a que se refiere el artículo 11 del decreto-ley 5965/63.....	335
23.2.	No se debe confundir completar un pagaré con hacerle agregados. El problema de la causa	337
23.3.	El pagaré es un título formal, solemne	338
24.	La nulidad de los pagarés	339