

JORGE FÁBREGA P.

Profesor de derecho procesal de la Universidad de Panamá  
Miembro del Instituto Iberoamericano de Derecho Procesal

## MEDIDAS CAUTELARES



Ediciones Jurídicas  
GUSTAVO IBAÑEZ

1998

# CONTENIDO

PÁG.

## PARTE I

### MEDIDAS CAUTELARES EN GENERAL

#### CAPÍTULO I

MEDIDAS CAUTELARES .....	23
I. LA FUNCIÓN CAUTELAR .....	23
1. Concepto .....	23
2. Terminología .....	25
II. CLASIFICACIÓN DE LAS MEDIDAS CAUTELARES .....	26
1. Clasificación de CALAMANDREI .....	26
2. Clasificación de CARNELUTTI .....	27
3. Clasificación de las principales medidas cautelares previstas en nuestra legislación .....	27
a. Sobre bienes .....	27
b. Sobre personas .....	27
III. MEDIDAS CAUTELARES RECONOCIDAS EN NUESTRA LEGISLACIÓN .....	27
IV. NATURALEZA JURÍDICA DE LA FUNCIÓN CAUTELAR .....	29
V. REGLAMENTACIÓN .....	31
VI. PROCEDIMIENTO .....	31
1. Petición y resolución .....	32
2. Caucción (contracautela) .....	33
3. Resolución .....	34
4. Impugnación .....	35
5. Ejecución .....	35

	PÁG.
VII. LIMITACIONES EN ALGUNAS MEDIDAS CAUTELARES .....	36
VIII. EXTINCIÓN DE LAS MEDIDAS CAUTELARES .....	36
IX. EJECUCIÓN DE MEDIDAS CAUTELARES EXTRANJERAS .....	37
X. NATURALEZA DE LAS MEDIDAS CAUTELARES .....	37
I. Características .....	37
a. Una estructura procesal .....	37
b. <i>Periculum in mora</i> .....	38
c. <i>Fomus bonis iuris</i> (aparición de derecho) .....	39
d. Cognición limitada .....	40
e. Instrumentalidad .....	40
f. Provisionalidad .....	41
g. Trámite sumarísimo .....	42
h. Homogeneidad .....	42
i. Urgencia .....	43
j. Taxatividad .....	44
k. Flexibilidad .....	44
l. Autonomía en cuanto a su objetivo .....	44
m. Carácter dispositivo .....	45
n. <i>Inaudita pars</i> .....	45
o. Proceso anterior, simultáneo o posterior .....	46
MUTABILIDAD .....	47
XI. RESOLUCIONES QUE DECRETAN LA MEDIDA .....	47

## CAPÍTULO II

PROCESOS CAUTELARES Y MEDIDAS CAUTELARES .....	49
I. CONCEPTO .....	49
II. EL PROCESO CAUTELAR .....	51
1. Procesos cautelares de tipo personal .....	52
2. Proceso cautelar de tipo patrimonial .....	55
a. Secuestro y embargo .....	55
b. Anotación cautelar de la demanda .....	57

	PAG.
III. MEDIDAS CAUTELARES .....	58
<i>Tipos de medidas cautelares</i> .....	61
1. Medidas cautelares personales .....	62
2. Medidas cautelares patrimoniales .....	63
3. Caución del depositario o secuestro .....	64

### CAPÍTULO III

PODERES DEL JUEZ .....	69
------------------------	----

## PARTE II

### TIPOS DE MEDIDAS CAUTELARES

#### CAPÍTULO I

EL ARRAIGO O MANDAMIENTO DE <i>NE EXEAT</i> .....	73
INCONSTITUCIONALIDAD .....	73

#### CAPÍTULO II

LA SUSPENSIÓN DE OPERACIONES .....	75
Características especiales .....	76
Trámite .....	77

#### CAPÍTULO III

EL SECUESTRO .....	81
I. SECUESTRO .....	81
1. Generalidades .....	81
2. La estructura .....	82
3. Procedimiento .....	82
II. CARACTERÍSTICAS .....	83

	PÁG.
III. NATURALEZA .....	87
IV. LA FINALIDAD .....	88
V. EFECTOS DEL SECUESTRO .....	89
VI. EL SECUESTRO Y EL DEPOSITO JUDICIAL .....	89
VII. CARACTERÍSTICAS DEL DEPÓSITO JUDICIAL .....	92
VIII. MOMENTOS EN QUE SE ENTIENDE CONSTITUIDO EL SECUESTRO .....	94
IX. OTROS SUPUESTOS DE DEPÓSITO .....	94
X. PROCEDIMIENTO .....	94
1. La petición .....	95
2. Criterio para repartir las solicitudes de secuestro .....	96
3. Criterio para fijar la cuantía de la caución .....	96
Recursos .....	99
4. Articulación .....	99
XI. SECUESTRO. ALCANCE . EFECTOS .....	101
1. Esquema .....	101
a. Similitudes con otras figuras .....	102
2. Los sujetos .....	102
a. El juez y, longa mano, el alguacil ejecutor y el secuestre .....	102
b. El sujeto activo (peticionario) .....	103
c. El sujeto pasivo (demandado o demandado preventivo) .....	104
Extinción .....	105
d. Terceros afectados .....	105
e. El depositario o secuestre .....	106
1) Obligaciones del depositario .....	107
2) Enajenación por el depositario de bienes secuestrados .....	108
3) Obligaciones de los secuestres de establecimientos industriales o de haciendas .....	108
4) Remoción del depositario .....	109
5) Reemplazo del depositario .....	110
6) Lista oficial de depositarios .....	111
7) Honorarios de los depositarios judiciales .....	113
3. Deberes y facultades del juez .....	115
4. Casos de exceso en el depósito .....	116

PÁG.

5.	Objeto del secuestro .....	117
6.	Insecuestrabilidad de bienes, regla general .....	119
7.	Categorías de bienes insecuestrables .....	119
8.	Bienes insecuestrables .....	119
XII.	INSECUESTRABILIDAD DE UN BIEN HIPOTECADO .....	131
XIII.	SECUESTROS FRAUDULENTOS .....	133
1.	Cosequestros .....	133
XIV.	RESPONSABILIDAD DEL BANCO DEPOSITARIO DE FONDOS - PRECEDENTE .....	134
XV.	DEPOSITO DE BIENES EN PODER DE UN TERCERO .....	134
XVI.	SECUESTRO SOBRE INMUEBLES .....	135
1.	Procedimiento .....	135
2.	Modo de practicar el secuestro sobre inmueble .....	136
3.	Distintos supuestos de secuestro sobre inmuebles .....	137
4.	Secuestro sobre bienes inmuebles no inscritos en el registro público ..	138
5.	Bienes a nombre de un tercero .....	139
6.	Determinación del valor del bien .....	139
7.	Garantías Registrales .....	139
XVII.	SECUESTRO DE BIENES MUEBLES .....	143
1.	Necesidades del depósito en el secuestro de esta clase de bienes ....	143
2.	Modo de practicar el depósito .....	144
3.	Secuestros de sueldos y salarios .....	145
XVIII.	EL SECUESTRO DE ESTABLECIMIENTOS INDUSTRIALES O DE HACIENDA .....	146
1.	El administrador .....	146
XIX.	MODALIDADES ESPECIALES DE SECUESTROS .....	147
1.	Bienes muebles pignorados .....	147
2.	Acciones en sociedades, certificados de depósito o similares .....	148
3.	Secuestro liberatorio o sustitutorio .....	148
4.	Secuestro de vehículos .....	149
5.	Secuestro de cosechas pendientes o futuras .....	149
6.	Secuestro de derechos sociales en sociedades de personas .....	149
7.	Secuestro de derechos en otro proceso .....	150

	PÁG.
8. Secuestro de créditos .....	150
9. Secuestro de un crédito cedido .....	151
10. Secuestro de bienes muebles sujetos a retención de dominio .....	152
11. Secuestro de acciones de compañías .....	153
12. De la ejecución y levantamiento de secuestros decretados sobre las naves .....	162

#### CAPÍTULO IV

I. FORMAS DE TERMINACIÓN DEL SECUESTRO .....	165
1. Sentencia .....	165
2. Conversión en embargo .....	166
3. Mediante secuestro liberatorio o sustitutorio .....	166
4. Por falta de presentación de la demanda .....	167
5. Por falta de notificación o de emplazamiento .....	168
6. Por rescisión del secuestro .....	169
a. Existencia de un secuestro anterior .....	169
b. Mediante un proceso hipotecario .....	171
c. Reclamación de un tercero .....	172
7. Por transacción .....	172
8. Por desistimiento .....	173
9. Por caducidad de la instancia .....	173
II. CONVERSIÓN DEL SECUESTRO .....	173
III. DAÑOS Y PERJUICIOS PRODUCIDOS POR EL SECUESTRO .....	174

#### CAPÍTULO V

SEMEJANZAS Y DIFERENCIAS ENTRE EL SECUESTRO Y EL EMBARGO .....	179
DIFERENCIAS .....	180

#### CAPÍTULO VI

RECURSOS E IMPUGNACIONES .....	181
I. RECURSOS Y MEDIOS DE IMPUGNACIÓN .....	181

	PÁG.
RECURSOS .....	181
2. Impugnaciones .....	181
3. Amparo de garantías constitucionales .....	182
II. SECUESTRO EN PROCESOS EN SEGUNDA INSTANCIA .....	183
III. MEDIDAS CAUTELARES EN CASACIÓN .....	184
IV. SECUESTRO EN CASACIÓN .....	185
1. Admisibilidad .....	185
2. Inadmisibilidad .....	186
V. CONSTITUCIONALIDAD .....	189

### CAPÍTULO VII

DE LAS CAUCIONES .....	191
I. CAUCIONES .....	191
II. HIPOTECAS .....	193
III. CERTIFICADO DE GARANTÍA .....	194
IV. BONOS DEL ESTADO .....	196
V. FIANZAS DE COMPAÑÍAS DE SEGUROS .....	197
VI. CARTA BANCARIA .....	197
VII. EXENCIONES .....	197

### CAPÍTULO VIII

EL ALGUACIL EJECUTOR EN EL PROCEDIMIENTO CIVIL PANAMENÑO .....	199
199	
I. EL ALGUACIL EJECUTOR .....	199
A. ASPECTOS GENERALES .....	199
1. ANTECEDENTES .....	199
2. CONCEPTO .....	201

	PÁG.
B. REQUISITOS .....	201
1. REGULACIÓN .....	201
2. REQUISITOS .....	201
C. FUNCIONES .....	202
1. COMPETENCIA .....	202
2. HORARIO .....	203
3. GRATUIDAD .....	203
4. FUNCIONES .....	203
D. PROCEDIMIENTO .....	204
1. SECUESTRO .....	205
2. EMBARGO .....	208
3. VENTA JUDICIAL .....	208
E. SEMEJANZAS Y DIFERENCIAS ENTRE EL ALGUACIL EJECUTOR Y EL ALGUACIL DEL TRIBUNAL MARÍTIMO .....	209

## CAPÍTULO IX

I. ¿ESTA EL DEPOSITARIO OBLIGADO A REHUSAR EL CUMPLIMIENTO DE UNA ORDEN JUDICIAL ILEGAL? .....	213
1. Comentario a la sentencia dictada por la Corte Suprema de Justicia el 27 de julio de 1983. ....	213
II. LOS HECHOS .....	213
III. LA SENTENCIA DE 27 DE JULIO DE 1983 .....	214
IV. EL RÉGIMEN LEGAL SOBRE CUMPLIMIENTO DE ORDENES JUDICIALES .....	215
V. BREVES NOTAS SOBRE LA FUERZA MAYOR .....	217
VI. ¿EN QUÉ SITUACIÓN QUEDA EL TERCERO QUE RECIBE LA ORDEN JUDICIAL ILEGAL? .....	220

## CAPÍTULO X

MEDIDAS CAUTELARES INNOMINADAS .....	227
--------------------------------------	-----

## CAPÍTULO XI

COMENTARIOS ADICIONALES SOBRE LAS MEDIDAS CAUTELARES INNOMINADAS .....	239
--	-----

## CAPÍTULO XII

I.	INSCRIPCIONES PROVISIONALES EN EL REGISTRO PÚBLICO. ANOTACIÓN DE LA DEMANDA. ....	241
II.	LA DEMANDA DE SEPARACIÓN DE BIENES EN LOS SUPUESTOS DE SOCIEDAD DE GANANCIALES (ART. 1209 DEL C.C.).....	243
III.	CARACTERÍSTICAS .....	243
IV.	INSCRIPCIÓN DE LA DEMANDA EN EL REGISTRO PÚBLICO .....	261
V.	OBSERVACIONES GENERALES .....	262

## CAPÍTULO XIII

	ANOTACIÓN DE LA DEMANDA EN OTRO EXPEDIENTE .....	269
--	--	-----

## CAPÍTULO XIV

	¿CONSTITUYEN MEDIDAS CAUTELARES LAS REFERENTES AL ASEGURAMIENTO DE PRUEBAS? .....	271
--	---	-----

## CAPÍTULO XV

	INCONSTITUCIONALIDAD DE NORMAS QUE EXCLUYEN O LIMITAN MEDIDAS CAUTELARES .....	273
--	--	-----

## P A R T E III

## FIGURAS AFINES

## CAPÍTULO I

	EJECUCIÓN PROVISIONAL Y MEDIDAS CAUTELARES .....	277
I.	SUPUESTOS DE EJECUCIÓN PROVISIONAL .....	277

	PÁG.
II. APELACIÓN EN EL EFECTO DEVOLUTIVO .....	279
III. ¿CONSTITUYE LA SENTENCIA DE QUIEBRA UNA EJECUCIÓN PROVISIONAL? .....	279

## CAPÍTULO II

I. TUTELA PREVENTIVA .....	283
II. TUTELA INHIBITORIA .....	290

## CAPÍTULO III

I. PROCESOS PREVENTIVOS .....	293
II. PROCEDIMIENTOS PREVENTIVOS .....	294
1. Aseguramiento de bienes hereditarios .....	294
2. Ausencia y presunción de muerte .....	296
3. Colocación de sellos .....	298
4. Formación de inventarios .....	299

## PARTE IV

### MEDIDAS CAUTELARES EN DISTINTAS RAMAS DEL DERECHO

#### CAPÍTULO I

EN EL PROCESO PENAL .....	305
I. CONCEPTO .....	305
1. Las medidas cautelares en el proceso penal .....	306
2. Presupuestos de las medidas cautelares .....	306
3. Características .....	307
4. Criterios a observar para su adopción .....	309
5. Clasificación .....	310
II. JURISPRUDENCIA SOBRE MEDIDAS CAUTELARES PENALES .....	328
1. Aprehensión .....	329
2. Aprehensión de bienes .....	329
3. Detención preventiva .....	330
4. Detención preventiva .....	330

	PAG.
5. Detención preventiva .....	331
6. Fianza .....	331
7. Fianza .....	331
8. Fianza .....	332
9. Fianza .....	333
10. Fianza .....	333
11. Fianza .....	334
12. Fianza .....	334
13. Fianza .....	335
14. Fianza de excarcelacion.....	335
15. Fianza de homicidio .....	336
16. Fianza de homicido .....	336
17. Indagatoria .....	337
18. Medida cautelar de reclusión domiciliaria .....	337
19. Medida cautelar de reclusion en un centro de salud .....	338
20. Medida cautelar de reclusion en un centro de salud .....	338
21. Sustitucion de medidas cautelares .....	338
Bibliografía.....	341

## CAPÍTULO II

LA SUSPENSIÓN DEL ACTO EN EL AMPARO DE GARANTÍAS CONSTITUCIONALES .....	343
--	-----

## CAPÍTULO III

MEDIDAS CAUTELARES EN EL PROCESO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO.....	347
1. Efectos del auto de suspensión provisional .....	349
2. La suspensión como medida cautelar .....	350

## CAPÍTULO IV

INCONSTITUCIONALIDAD DE NORMAS QUE EXCLUYEN O LI- MITAN MEDIDAS CAUTELARES.....	361
--	-----

## CAPÍTULO V

DERECHO DE FAMILIA .....	363
I. MEDIDAS PROVISIONALES EN PROCESO DE DIVORCIO.....	363

	PÁG.
II. MEDIDAS PROVISIONALES .....	364
III. DIVORCIO (MEDIDAS PROVISIONALES) .....	364
IV. EXISTENCIA DEL PAGO DE EXPENSAS Y ALIMENTOS .....	364
V. DIVORCIO (SUSPENSIÓN) .....	365

## CAPÍTULO VI

MEDIDAS CAUTELARES EN MATERIA LABORAL .....	367
---	-----

## CAPÍTULO VII

EL DERECHO DE AUTOR Y LAS MEDIDAS CAUTELARES .....	373
INTRODUCCIÓN .....	373
I. MEDIDAS CAUTELARES GENERALES .....	374
II. MEDIDAS CAUTELARES EN DERECHO DE AUTOR .....	375
1. Naturaleza jurídica del derecho de autor .....	376
Derecho de autor y propiedad común .....	376
Derecho de autor en su contenido es complejo, la propiedad es simple .....	376
Derecho de autor y propiedad industrial .....	377
La propiedad común es perpetua .....	381
Diferencia entre la obra y su soporte material (cuerpo místico y cuerpo mecánico) .....	378
III. CÓMO OPERAN LAS MEDIDAS CAUTELARES EN EL DERECHO DE AUTOR .....	380
1. La obra es ecuménica .....	380
2. El uso puede ser fugaz e imperceptible para el titular .....	380
IV. MEDIDAS CAUTELARES EN LA LEY 15 DE 1994 .....	381
1. Antecedentes .....	381
Domésticos .....	381
Internacionales .....	381
2. Jurisprudencia .....	383
Ley 15 de 1994 .....	384
4. Medidas cautelares propias del derecho de autor .....	386
V. MEDIDAS CAUTELARES Y SU APLICACIÓN .....	388
El Convenio de Berna y el comiso .....	390
VI. MEDIDAS CAUTELARES EN EL PROCESO PENAL DE DERECHO DE AUTOR .....	392

	PAG.
VII. MEDIDAS CAUTELARES - LEY 23 DE 15 DE JULIO DE 1997 RELATIVA AL INGRESO DE LA REPÚBLICA DE PANAMÁ A LA ORGANIZACIÓN MUNDIAL DEL COMERCIO .....	392
CONCLUSIONES .....	398
RECOMENDACIONES .....	400

### CAPÍTULO VIII

MEDIDAS CAUTELARES EN MATERIA DE PROPIEDAD INDUSTRIAL .....	403
INTRODUCCIÓN .....	403
I. CONDICIONES DE EFICACIA DE LAS MEDIDAS CAUTELARES EN PROPIEDAD INDUSTRIAL .....	408
1. Condiciones de ejercicio o de forma .....	409
2. Condiciones de fondo .....	410
a. Sujetos .....	411
b. Oportunidad .....	412
c. Justificación del Interés en la Acción y Prueba de la Titularidad .....	413
II. CLASES DE MEDIDAS CAUTELARES EN PROPIEDAD INDUSTRIAL .....	414
1. Interrupción de la Actividad .....	415
a. La cesación inmediata de los actos de infracción .....	416
b. La suspensión de la actividad .....	417
2. La retención o el depósito de los objetos de la infracción .....	418
3. Fianza de perjuicios .....	420
III. AUTORIDAD COMPETENTE .....	421
IV. APELACIÓN DE LA RESOLUCIÓN QUE DECRETA LA MEDIDA CAUTELAR .....	422
CONCLUSIONES .....	424

### CAPÍTULO IX

SUSPENSIÓN DE ACUERDOS DE SOCIEDADES ANÓNIMAS .....	427
1. <i>Periculum in mora</i> .....	429
2. <i>Fumus bonus iuris</i> .....	430
3. Trámite .....	430
4. La Legitimación .....	431
a. Activa .....	431
b. Pasiva .....	432

	PÁG.
5. Caución .....	432
6. Recursos .....	433
7. Decadencia .....	433
8. Ejecución .....	434

## CAPÍTULO X

LA SUSPENSIÓN DEL PROCESO POR RAZÓN DE ADVERTENCIA O CONSULTA CONSTITUCIONAL .....	435
--	-----

## CAPÍTULO XI

¿PROCEDEN LAS MEDIDAS CAUTELARES EN LOS PROCESOS ARBITRALES? .....	437
--	-----

## CAPÍTULO XII

¿ES POSIBLE QUE SE DECRETEN MEDIDAS CAUTELARES EN EL PROCESO ARBITRAL? .....	441
--	-----

## CAPÍTULO XIII

MEDIDAS CAUTELARES EN PROCESOS ARBITRALES COMERCIALES INTERNACIONALES .....	445
---	-----

## CAPÍTULO XIV

MEDIDAS CAUTELARES DECRETADAS POR TRIBUNALES EXTRANJEROS .....	449
--	-----

## CAPÍTULO XIV

MEDIDAS CAUTELARES EN LA JURISDICCIÓN DE CUENTAS ..	451
I. ANTECEDENTES .....	451
II. LOS PODERES (EN MATERIA CAUTELAR) DE CONTRALORÍA GENERAL DE LA REPÚBLICA .....	452
III. JURISPRUDENCIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA EN TORNO A LA FACULTAD DE LA CONTRALORÍA GENERAL DE LA REPÚBLICA PARA ADOPTAR MEDIDAS CAUTELARES .....	461
IV. CARACTERÍSTICAS Y CLASES DE MEDIDAS CAUTELARES .....	461
BIBLIOGRAFÍA .....	465
ÍNDICE DE AUTORES .....	473
ÍNDICE ANALÍTICO .....	477