

JORGE W. PEYRANO - JULIO O. CHIAPPINI

# EL PROCESO ATÍPICO

PARTE TERCERA

PRUEBA COMPUESTA  
APRECIACIÓN CONJUNTA DE LA PRUEBA  
"LITISCONTESTATIO" - "ASTREINTES"  
PROTOCOLIZACIÓN DEL TESTAMENTO  
OLÓGRAFO  
ATRIBUCIONES JUDICIALES ATÍPICAS



EDITORIAL  
UNIVERSIDAD

BUENOS AIRES

1985

# INDICE

PRESENTACIÓN .....	9
--------------------	---

## CAPÍTULO I

### LO ATÍPICO EN MATERIA DE ATRIBUCIONES JUDICIALES

A) El control judicial y otros controles de la constitucionalidad de las leyes .....	17
1. Introducción .....	17
2. Reseña histórica .....	20
3. Tipos de control constitucional .....	23
a) Clasificación por la calidad del órgano que ejerce el control constitucional .....	24
1) Control político .....	24
2) Control jurisdiccional .....	26
i) Su origen .....	26
ii) El caso "Marbury v/ Madison" .....	27
iii) Subespecies de control jurisdiccional .....	28
iv) Impugnaciones que se le formulan ..	29
3) Control por un órgano especializado ...	32
b) Clasificación por la forma en que el órgano competente realiza el control constitucional .	33
1) Directo .....	33
2) Indirecto .....	33
4. El control constitucional en la República Argentina .....	34
a) Propedéutica a su examen .....	34
b) Órganos competentes para su ejercicio .....	35
c) Legitimación para plantear la inconstitucionalidad de una norma .....	36
d) Ámbito de su operatividad .....	36

1) ¿Frente a la actividad de quién se ejerce el control constitucional? .....	36
2) ¿Cuáles son las disposiciones de la ley fundamental defendidas por el control constitucional? .....	37
e) Límites a su ejercicio .....	38
1) Existencia de un caso .....	39
i) Origen-fundamento legal .....	39
ii) Interpretación jurisprudencial del art. 100 de la Constitución Nacional ....	39
iii) Nuestra opinión .....	42
2) El control constitucional no puede versar sobre los motivos que dieron nacimiento a la norma o acto enjuiciado, o sobre su oportunidad o conveniencia .....	43
3) Presunción de validez de los actos realizados por las ramas políticas del poder ....	45
4) Cuestiones políticas .....	47
5) El poder judicial no ejerce el control formal de las leyes .....	49
6) Doctrina del "stare decisis" en materia constitucional .....	49
f) Efectos de la declaración de inconstitucionalidad de una ley .....	50
5. Conclusiones .....	51
a) El control de constitucionalidad tiende a asegurar la primacía del poder constituyente sobre los poderes constituidos .....	51
b) El control de constitucionalidad es una manifestación del proceso de racionalización del poder .....	52
c) Aparición del control axiológico .....	53
d) El ejercicio del control constitucional confiere importancia política al órgano encargado de tal menester .....	53
B) Apercebimientos judiciales .....	54
C) Presupuestos de la aplicabilidad de "astreintes" ....	61
D) Ejercicio de facultades judiciales atípicas .....	64

## CAPÍTULO II

LO ATÍPICO EN MATERIA DE FORMACIÓN  
Y DESARROLLO DE LA INSTANCIA

A) La denuncia civil .....	69
B) Apuntes sobre la "litiscontestatio" .....	78
1. Introducción .....	78
2. Sólo es menester mencionar, en el escrito de demanda, los hechos principales .....	81
3. Distinción entre hecho y "cuestión de hecho" ...	82
4. Interpretación adecuada del art. 356, inc. 1º, primera parte, del Cód. Procesal (ley 22.434) ....	83
5. El responde de expectativa .....	85
6. Final .....	86
C) El informe "in voce" en la segunda instancia civil y comercial .....	87
1. Introducción .....	87
2. Procedencia y oportunidad de la fijación de audiencia para informar "in voce" .....	90
3. Desarrollo de la audiencia para informar "in voce"	92
4. Balance de la conveniencia de mantener el instituto del informe "in voce" .....	96
D) Apuntes sobre la cuestión prejudicial penal .....	98
1. Propedéutica .....	98
2. La cuestión prejudicial penal suspende el dictado de la sentencia de mérito civil .....	98
3. Las excepciones previstas por los incisos 1º y 2º del art. 1101 del Código Civil .....	100
4. La cuestión prejudicial penal y el juicio ejecutivo	102
5. Violación de lo estatuido por el art. 1101 del Cód. Civil .....	103

## CAPÍTULO III

## LO ATÍPICO EN MATERIA CAUTELAR

A) Aplicación jurisprudencial de la doctrina de la medida cautelar innovativa .....	105
---	-----

1. La resolución .....	105
2. Nuestro comentario .....	115

## CAPÍTULO IV

## LO ATÍPICO EN MATERIA PROBATORIA

A) Apreciación conjunta de la prueba en materia civil y comercial .....	123
B) Notas sobre la prueba compuesta .....	130

## CAPÍTULO V

LO ATÍPICO EN MATERIA  
DE PROCEDIMIENTO SUCESORIO

A) Los testigos de la autenticidad del testamento ológrafo	137
B) La "protocolización judicial" del testamento ológrafo	143

## CAPÍTULO VI

ENFOQUES ATÍPICOS DEL PENSAMIENTO  
PROCESAL

A) El existencialismo judicial .....	155
B) El "intuicionismo" judicial .....	163
C) El "eficientismo" procesal .....	171
D) La "insignificancia" en materia procesal .....	183
E) El "canibalismo" procesal .....	187
BIBLIOGRAFÍA .....	197