

ÍNDICE

Página

TOMO I

Prefacio	XLI
----------------	-----

PRIMERA PARTE

EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL DOCUMENTO NOTARIAL

CAPÍTULO I

EL DOCUMENTO. EVOLUCIÓN HISTÓRICA

I. Generalidades. El documento en general. El documento jurídico. El rol del documento en la historia de la humanidad	3
---	---

CAPÍTULO II

EL DOCUMENTO EN LA ANTIGÜEDAD

I. Egipto	7
a) <i>Corpus</i>	7
b) Grafía	8
c) Elemento ideológico del documento egipcio.....	9
II. Asiria y Babilonia.....	11
a) <i>Corpus</i>	11
b) Grafía.....	12
c) Elementos ideológicos de los documentos babilonios	12

	Página
III. Hebreos.....	13
IV. China	15
a) <i>Corpus</i>	15
b) Grafía. Calamus.....	16
c) Elementos ideológicos.....	16
V. Fenicios	16
VI. Griegos	17
a) <i>Corpus</i>	18
b) Grafía. Calamus.....	19
c) Elementos ideológicos.....	20
VII. Pérgamo.....	21

CAPÍTULO III EL DOCUMENTO EN ROMA

I. Estudio de las fuentes documentales romanas	25
II. Actividades escribaniles en Roma.....	29
III. Facción documentaria material	32
IV. La forma de los negocios jurídicos romanos y el documento	37

CAPÍTULO IV EL DOCUMENTO PRIVADO ROMANO-GERMÁNICO

I. Realidad histórico-jurídica del mundo romano. Siglos III a VIII	47
1. La descomposición del Imperio.....	47
2. Las invasiones bárbaras al Imperio de Occidente. Siglos IV a VI	50
3. La supervivencia del Derecho Romano en Oriente	54
II. Fuentes documentales romano-germánicas.....	55
1. Fuentes romanas	56
2. Fuentes germanas	59

	Página
III. El documento romano-germánico	61
1. El documento neorromano.....	62
a) El documento privado	62
b) El tabellio. Su intervención en el documento neo- rromano	66
2. El documento longobardo en Italia.....	69
a) La <i>chartae</i>	69
b) La <i>notitia</i>	71
c) <i>Corpus</i> del documento	71
d) Los notarios longobardos.....	72
3. El documento entre los francos	73
a) La <i>chartae</i>	74
b) La <i>notitia</i>	75
c) Los <i>scriptores</i> de documentos.....	76
d) El corpus del documento.....	78
4. El documento entre los visigodos.....	79
5. El documento en Britania	81

CAPÍTULO V

DESARROLLO DOCUMENTAL. SIGLOS IX AL XII.

ARS NOTARIATUS ET PUBLICA FIDES

I. El documento germano entre los siglos IX y XII.....	85
1. La recepción del documento en los pueblos germanos	85
2. El rol de la Iglesia en el desarrollo del documento.....	88
3. La elaboración formal e intelectual del documento.....	89
4. El documento como medio probatorio	91
5. Los <i>scriptores</i> de documentos	93
II. <i>Ars notariatus et publica fides</i>	95
1. Antecedentes.....	95
2. Influencia de la Escuela de Bolonia en el documento	97

	Página
III. El documento hispánico entre los siglos VIII y XIII.....	99
1. Antecedentes.....	99
2. Fuentes del derecho hispánico. Siglos IX al XIII.....	101
3. <i>Scriptores</i> documentales entre los siglos IX y XII.....	103
4. El documento hispánico altomedieval.....	105

CAPÍTULO VI

EL DOCUMENTO NOTARIAL Y EL NOTARIO EN LOS SIGLOS XIII, XIV Y XV

	109
I. Las Cancillerías y el desarrollo del documento en las ciudades y principados territoriales. Libros de Cancillerías y Registros.....	110
II. El <i>Sigillum</i> o Sello.....	112
III. Devenir del notariado en los siglos XIII y XIV.....	114
1. Corruptela de ventas de oficios notariales.....	116
Situación en España.....	116
Situación en Francia.....	119
Situación en el Sacro Imperio Romano Germánico.....	121
2. Fuentes del derecho notarial para el Sacro Imperio Romano Germánico.....	122
El documento y el notariado en los Países Bajos.....	125
3. Los colegios notariales.....	126
4. Funciones notariales. Deberes y responsabilidades. Administración de los oficios.....	128

CAPÍTULO VII

FUENTES HISPANAS DEL DOCUMENTO NOTARIAL EN ESPAÑA

I. Realidad notarial en Europa en los siglos XIII a XV.....	135
II. Fuentes hispanas.....	138
1. Ordenamientos de Alfonso X.....	138

	Página
1.1. Fuero Real	138
1.2. El Espéculo	140
1.3. Las Siete Partidas	142
a) Los escribanos	144
b) Las escrituras	146
1.4. Fuentes provenientes de otros reinos peninsu- lares	148
a) Reino de Aragón	149
b) Navarra	150
c) Cataluña	150
d) Mallorca	151
e) Reino de Valencia	151
f) Dominios italianos	152
2. Textos posteriores para España	152
2.1. Pragmática de Alcalá de Henares	153

CAPÍTULO VIII

FUENTES DEL DERECHO NOTARIAL PARA EL SACRO IMPERIO ROMANO GERMÁNICO

I. El Sacro Imperio Romano Germánico	157
II. Fuentes notariales del Sacro Imperio	158
a) Constitución Maximiliana de 1512	158
b) La Constitución Maximiliana y la estructura de la pro- fesión notarial	161
1. Notario público	161
1.1. El instrumento público es formal	163
1.2. Su inactividad debían ejercerla ante testigos	164
1.3. Protocolización de la nota	164
c) Ordenanza de Carlos V de 7 de octubre de 1531	165

CAPÍTULO IX
FUENTES DEL DERECHO NOTARIAL PARA FRANCIA

I.	Realidad del notariado francés a partir del siglo XIII	169
II.	Ordenanza de Villers-Cotterets de 1539.....	172
III.	Ley Nº 1.322 de 6 de octubre de 1791, sobre Nueva Organización del Notariado y desempeño de los oficios notariales	174
	1. Contexto histórico normativo notarial a partir de 1539 y la Ordenanza de Villers-Cotterets.....	174
	2. Ley Nº 1.322 de 6 de octubre de 1791.....	175
IV.	Ley de Ventoso del año XI (1803).....	176
	1. Aplicación de la Ley de Ventoso en Francia	177

SEGUNDA PARTE
FUENTES HISPANAS DEL DERECHO NOTARIAL
MODERNO Y CONTEMPORÁNEO

CAPÍTULO X
FUENTES MODERNAS DEL DERECHO HISPANO

I.	Las recopilaciones hispanas de la época moderna. Siglos XIV a XIX.....	183
II.	Ordenamiento de Alcalá de Henares de 1348	184
III.	Ordenamiento de Montalvo de 1484.....	185
IV.	Pragmática de Alcalá de 1503	186
V.	Leyes de Toro de 1505	190

CAPÍTULO XI
NUEVA RECOMPILACIÓN O RECOMPILACIÓN
DE LA LEYES DESTOS REYNOS

I.	Antecedentes históricos previos a la Nueva Recopilación. Siglos XIV, XV y XVI.....	197
----	--	-----

	Página
II. Génesis de la Nueva Recopilación	201
III. La Nueva Recopilación de 1567	204

CAPÍTULO XII

NOVÍSIMA RECOPIACIÓN DE LAS LEYES DE ESPAÑA

I. Contexto histórico a la fecha de su promulgación	211
II. Novísima Recopilación de 1805	216
1. Del documento notarial	218
2. De los notarios	219

CAPÍTULO XIII

LEY DEL NOTARIADO ESPAÑOL DE 1862 223

I. Ambiente histórico en el cual se dicta la Ley del Notariado de 1862	224
1. El notariado y los Austrias	227
2. El notariado en la etapa borbónica	230
II. Antecedentes de la Ley Notarial de 1862.....	233
III. Ley del Notariado de 1862	235
IV. Principios que establece la Ley del Notariado de 1862.....	237
1. Denominación como notarios. Concepto.....	238
2. Conceptualización como funcionarios públicos	239
3. La reversión de los oficios	240
4. Fe pública notarial	242
5. <i>Numerus clausus</i>	243
5.1. Requisitos para ser designado notario.....	243
6. Principio de inexcusabilidad.....	244
7. Obligación de residencia	245
8. Competencia notarial	245
9. Presencia de testigos	246
10. Protocolo.....	247

	Página
V. El documento notarial en la ley de 1862	247
1. Planteamiento previo	249
2. El instrumento público en la ley y su Reglamento	250
2.1. De las formalidades que reviste el instrumen- to público.....	250
2.1.1. Lenguaje y estilo.....	251
2.1.2. Enmienda y corrección de errores	252
2.1.3. Rogación o requerimiento.....	253
2.1.4. La escritura pública. Sus partes	255
a) Comparecencia e individualización	257
b) Individualización.....	259
c) Parte expositiva o descriptiva de la es- critura pública	260
d) Parte dispositiva o estipulatoria de la escritura pública	261
e) Deberes notariales que emanan de las estipulaciones.....	263
1º) Principio de autoría y responsabi- lidad del notario	264
2º) Control de legalidad	266
3º) El deber de imparcialidad.....	267
4º) El principio de la intermediación.....	267
5º) El deber de conservación del docu- mento.....	268
2.2. Otorgamiento de la escritura pública	269
a) Lectura del documento	271
b) El consentimiento	272
c) Firma del instrumento	273
d) Comparecencia de testigos	276
3. Autorización de la escritura pública	277

TERCERA PARTE
FUENTES DEL DERECHO NOTARIAL DE AMÉRICA HISPANA

CAPÍTULO XIV

REALIDAD HISTÓRICO-JURÍDICA DE ESPAÑA FRENTE A SUS
DOMINIOS DE ULTRAMAR EN LAS ETAPAS DE DESCUBRIMIENTO
Y CONQUISTA. SIGLOS XV Y XVI 285

I.	Entorno histórico y geográfico a la época de los descubrimientos	286
	1. Entorno histórico. Justos títulos de legitimación de los descubrimientos y conquista de los territorios	286
	2. Derechos de Castilla sobre el Nuevo Mundo	289
	a) Justo título sobre los territorios.....	291
	b) Justo título acerca del trato a los aborígenes.....	292
II.	Derecho Común y Derecho Indiano.....	293
	1. Derecho Común.....	293
	2. Derecho Indiano	295
	2.1. Derecho aplicable.....	295
	2.2. El Derecho Propio en Indias	297
	2.3. Las fuentes del Derecho Indiano.....	297

CAPÍTULO XV

LA INSTITUCIÓN NOTARIAL EN AMÉRICA 299

I.	El notario y los descubrimientos de ultramar. Participación en tomas de posesión y fundación de ciudades	300
	1. Fundación de la ciudad de Córdoba, Argentina.....	301
	2. Acta de la fundación de Santiago de Chile.....	303
	3. Acta de la toma de posesión de Rapa Nui	303
	4. Fundación de la ciudad de la Villa Rica de la Veracruz, primera ciudad fundada en México	304
	5. Toma de posesión del golfo de California	305
II.	Oficios notariales del Derecho Indiano.....	306

	Página
III. 1. La administración de los oficios notariales en Indias	311
III. 2. Formularios notariales en Indias	320
III. 3. Los oficios públicos y oficios notariales	324

CAPÍTULO XVI

RECOPIACIÓN DE LEYES DE LOS REYNOS DE LAS INDIAS

I. Contexto histórico general en el cual se dicta la Recopilación de Leyes de Indias	335
II. Contexto administrativo y notarial que lleva a la dictación de las Leyes de Indias.....	339
III. Recopilación de leyes de los Reynos de las Indias de 1680.....	342
1. Génesis.....	342
2. Estructura y contenido de la Recopilación de las leyes de los Reynos de Indias	345

CAPÍTULO XVII

NOTARIADO E INDEPENDENCIA AMERICANA

I. El notariado en la etapa de la independencia americana	347
1. Generalidades. Causas de la independencia americana	347
2. Consolidación de la independencia	350
3. Gestación de una nueva normativa aplicable y reemplazo parcial de las Leyes de Indias	352
3.1. República Argentina.....	352
3.2. República Oriental del Uruguay	358
3.3. República de Colombia.....	362
3.4. República de Guatemala	363
3.5. Estados Unidos Mexicanos	366
3.6. República de Bolivia.....	369
3.7. República del Perú	370

CAPÍTULO XVIII
EL NOTARIADO EN CHILE INDEPENDIENTE

I. Generalidades	375
II. Primera etapa (1810-1875).....	377
1. Las primeras leyes, reglamentos y senadoconsultos	377
2. Fundamentos de las sentencias	382
3. Promulgación del Código Civil	384
4. Separación de funciones de los secretarios de los tribunales, receptores y notarios públicos	385
III. Segunda etapa (1875-1925).....	388
IV. Tercera etapa (1925-1982).....	390
Leyes de importancia ciudadana que establecen obligaciones para el notario	391
V. Cuarta etapa (1982-2018).....	393
1. Modernización del sistema notarial del país.....	393
2. Modificaciones a las normas sobre escrituras públicas	394
3. Otorgamiento de competencia para intervenir en procesos electorales	395
a) Facultades establecidas en la Ley de Partidos Políticos	396
b) Ley Orgánica Constitucional sobre Inscripciones Electorales y Servicio Electoral. Ley N° 18.556.....	396
c) Ley Orgánica Constitucional sobre Votaciones Populares y Escrutinios	397
d) Ley de Municipalidades, N° 18.695, de 31 de marzo de 1988, y posteriores modificaciones	398
4. Nuevas competencias	398
5. Gratuidades y aranceles notariales	400

	Página
6. Aplicación al notariado, conservadores y archiveros judiciales de la firma electrónica y sistemas de comunicación vía telemática entre unos y otros.....	401
Consideraciones finales	402
VI. Quinta etapa (2018 - ?).....	402

CUARTA PARTE

SISTEMAS JURÍDICOS DOCUMENTALES NOTARIALES

CAPÍTULO XIX

SISTEMAS DOCUMENTALES EN EL MUNDO	407
I. Generalidades	408
II. Descripción del sistema documental latino.....	411
1. Evolución del documento romano-germano.....	412
2. Baja Edad Media y desarrollo del documento notarial.....	414
III. Descripción del sistema documental del <i>common law</i>	415
1. El caso del <i>common law</i> inglés.....	416
1.1. Estructura jurídica	416
a) El sistema escocés	416
b) El sistema irlandés.....	418
c) El sistema inglés.....	419
1.2. Estructura del documento.....	421
1.3. Asesoramiento profesional del documento	423
1.4. La actividad notarial dentro y fuera del Reino Unido.....	423
a) <i>General notaries</i>	423
b) <i>Screiveners notaries</i>	424
1.5. Consideraciones generales	425
2. Caso del <i>common law</i> norteamericano	425
2.1. Estructura jurídica	425
a) Derecho en permanente evolución	427

	Página
b) Derecho eminentemente jurisprudencial	428
c) Flexibilidad y debilitamiento del precedente	429
d) El derecho legislado y su fragmentación es- tatal	429
2.2. Estructura del documento.....	430
2.3. Asesoramiento profesional en el documento	431
2.4. Aplicación de los métodos econométricos al de- recho	432
2.5. Crítica al sistema norteamericano	434
IV. Alteraciones en los sistemas documentales.....	436
1. Crecimiento contractual en el siglo XX	436
2. Necesidad de capitales.....	438
3. Alteraciones en la naturaleza de los contratos y en las formalidades escriturarias.....	439
4. Influencia del mundo sajón del <i>common law</i> en el sis- tema contractual latino.....	442
5. Influencia del sistema neoliberal en el sistema ins- criptorio registral latino	444
V. El sistema documental en los países socialistas	446
1. Principios que caracterizan el sistema socialista-mar- xista.....	447
a) La ley socialista.....	448
b) Inexistencia del derecho público y el derecho privado	449
c) Concepto de propiedad.....	449
d) Intervencionismo y planificación de la economía.....	450
e) Rol de la empresa en el socialismo	451
f) Caso del éxito chino	451
2. Fuentes del derecho en las naciones socialistas.....	452
3. El documento en el socialismo	453
4. El notario en los países socialistas.....	455

	Página
VI. La ley del islam	458
1. El contrato en el islam	459
2. El notario	460

CAPÍTULO XX

NOTARIADOS DE ORIGEN HISPANO DE EVOLUCIÓN SAJONIZADA

I. Generalidades	461
II. El caso de Filipinas	463
1. Etapa hispana	463
2. Nueva normativa jurídica aplicada a Filipinas	466
3. Documento notarial y notariado	469
III. El caso de Puerto Rico	471
1. Antecedentes del cambio cultural y jurídico	471
2. Cambios en la práctica del derecho	472
3. Fuentes del derecho	473
4. Documento notarial y notario en la legislación de Puerto Rico	474
a) En relación con los notarios	475
b) En lo relativo al instrumento público	476
c) Apreciaciones respecto del notariado de Puerto Rico	476

CAPÍTULO XXI

NOTARIADOS DE ORIGEN FRANCÉS DE EVOLUCIÓN SAJONIZADA

I. Generalidades	479
II. Caso de la provincia de Quebec en Canadá	480
1. El notario canadiense-quebequense	480
a) Características generales del notario	481
b) Documento y actos notariales	483
c) Consideraciones finales	484

	Página
III. Caso de la Louisiana en Estados Unidos.....	485
1. Situación histórica de la Louisiana al tiempo de su transformación.....	485
2. Desarrollo del sistema jurídico de la Louisiana pre y postcesión a Estados Unidos.....	486
3. El notario de Louisiana.....	487
4. Funciones de los notarios	488
5. El documento notarial.....	489

CAPÍTULO XXII

NOTARIADOS DE ORIGEN HISPANO DE EVOLUCIÓN SOCIALIZADA

I. El caso de Cuba.....	491
1. Generalidades	491
2. Período de la revolución socialista	493
II. Aplicación del derecho socialista.....	494
III. Los notarios en el régimen socialista	494
IV. El documento notarial	496

TOMO II

QUINTA PARTE

DERECHO NOTARIAL ESTRUCTURAL. EL NOTARIO

CAPÍTULO XXIII

CONCEPTO DEL DERECHO NOTARIAL

I. Prolegómenos.....	501
II. El derecho notarial. Concepto.....	503
III. El derecho notarial como ciencia.....	507
IV. Contenido del derecho notarial	510
V. Fuentes del derecho notarial.....	512
VI. La fe pública.....	514
1. Prolegómenos	514

	Página
2. Concepto de fe pública	519
2.1. Fe pública administrativa	521
2.2. Fe pública judicial	522
2.3. Fe pública extrajudicial. La fe registral	523
2.4. La fe notarial	524
2.4.1. Teoría de las formas	524
a) La prueba documental	526
b) Eficacia del contenido documental	527
2.4.2. a) La verdad impuesta	528
2.4.2. b) La verdad supuesta	531
2.4.2. c) La verdad puesta	531
2.4.3. Aplicación de la teoría de las formas a ciertas actividades notariales	532

CAPÍTULO XXIV

EL NOTARIO

I. Advertencia previa	535
II. El notario. Concepto	536
1. Concepciones teóricas acerca del notario	536
2. Definiciones establecidas en la ley	538
III. Calidades o requisitos para ser nombrado notario	541
1. Doctrina notarial internacional	541
2. Doctrina autoral en torno a las calidades para ser notario	542
2.1. Naturaleza jurídica de la función notarial	542
a) Posición funcionarista	542
b) Posición profesionalista	544
c) Teoría de la jurisdicción voluntaria	545
d) Posición autonomista. El oficial público	546

	Página
2.2. Funciones notariales.....	547
a) Elaboración jurídica	549
b) Autenticación.....	549
c) Conservación de registros	550
d) Reproducción.....	551
2.3. Modificaciones del Proyecto de Reforma Notarial	553

CAPÍTULO XXV

FUNCIÓN ASESORA DEL NOTARIO

I. La función asesora notarial	557
1. En cuanto a su ejercicio	558
2. En cuanto a su reconocimiento	559
II. La función asesora en Chile	565
III. Conclusiones	571

CAPÍTULO XXVI

FUNCIONES NOTARIALES PREVISTAS EN LEYES ESPECIALES

I. Consideraciones generales	573
II. El tema en la UINL.....	574
III. Examen del derecho notarial comparado en materia funcional	577
IV. Funciones notariales en diversas materias en Chile	582
1. Consideraciones generales.....	582
1.1. Prendas sin desplazamiento	582
1.2. Disposición general en materia de funciones <i>rationae materia</i>	583
2. Funciones en relación con materias judiciales	585
2.1. Competencia dentro de juicio	585

	Página
2.2. Medidas para mejor resolver.....	586
2.3. Querellas posesorias.....	587
2.4. Obra ruinosa.....	587
2.5. Actuarios.....	587
2.6. Inventarios solemnes.....	587
2.7. Guarda y aposición de sellos.....	588
2.8. Tasaciones.....	588
2.9. Inventarios solemnes.....	588
2.10. Ley N° 19.866, de arrendamientos urbanos.....	589
3. 1. Competencia material electoral.....	589
3. 2. Ley de Partidos Políticos.....	592
3. 3. Ley Orgánica Constitucional sobre inscripciones electorales y Servicio Electoral. Ley N° 18.556.....	593
3. 4. Ley Orgánica constitucional sobre votaciones populares y escrutinios. Ley N° 18.700.....	593
a) Candidaturas independientes.....	593
b) Integración de los Colegios Escrutadores.....	594
c) Funciones varias.....	594
d) Gratuidad.....	595
3. 5. Ley de Municipalidades. Ley N° 18.695.....	595
4. Funciones de jurisdicción voluntaria.....	595
4.1. Generalidades.....	595
4.2. Jurisdicción y actos no contenciosos.....	597
4.3. Jurisdicción. Concepto.....	598
4.4. Naturaleza jurídica de los actos no contenciosos.....	603
a) La jurisdicción voluntaria no es jurisdicción, sino administración.....	604
b) La jurisdicción voluntaria es propiamente jurisdicción.....	605

	Página
c) Doctrina ecléctica de la jurisdicción voluntaria, que sostiene que no es jurisdicción ni administración	606
4.5. Actos no contenciosos en Chile. Competencia notarial	606
a) Concepto. Generalidades.....	606
b) Características y requisitos.....	607
c) Actos no contenciosos.....	607
d) Actos no contenciosos de competencia notarial.....	609
5. Competencias <i>ratione materiae</i> relativas al derecho administrativo	610
5.1. Órgano administrador.....	610
5.2. Competencia <i>ratione materiae</i> en relación con los administrados.....	612
6. Funciones en razón de materias tributarias.....	612
6.1. Generalidades.....	612
6.2. La UINL y el derecho tributario notarial	615
6.3. Normativa tributaria en Chile	615
6.3.1. Código Tributario.....	617
6.3.2. Decreto Ley N° 825, ley sobre impuestos a las ventas y servicios.....	618
6.3.3. Ley de Herencias, Asignaciones y Donaciones	624
6.3.4. Ley de Timbres y Estampillas.....	625
6.3.5. Ley de Impuesto a la Renta	626
7. Funciones relativas a fiscalización tributaria.....	626
7.1. Análisis de la Ley N° 19.913.....	626
7.2. Otras conductas que deben ser informadas	627
8. Formulario 2890 del SII	628
8.1. Génesis del formulario	628

	Página
8.2. Confección del Formulario 2890	630
8.3. Aplicación vía internet para el Formulario 2890	631

CAPÍTULO XXVII

COMPETENCIA NOTARIAL EN CUANTO AL TERRITORIO

I. Generalidades	633
II. Sistema vigente en Chile	637
III. Reforma notarial de 2018	642

CAPÍTULO XXVIII

RESPONSABILIDAD DEL NOTARIO

I. Prolegómenos	645
II. Ética. Libertad, conocimientos y responsabilidad. Su origen	647
III. La responsabilidad notarial. Concepto. Requisitos. Clases de ella	652
1. Concepto. <i>Lex Artis</i> notarial	652
2. Funciones notariales	653
3. Clases de responsabilidad	655
4. Jurisprudencia	660
IV. Responsabilidad penal del notario	665
1. El notario considerado como empleado público	665
2. Características de la responsabilidad penal del notario	667
2.1. Falsedades documentales. Concepto y sus clases	667
2.2. Concepto de documento	669
3. Jurisprudencia	671
4. Delitos previstos en el Párrafo 7° del Título XI del Código Orgánico de Tribunales	674
V. Responsabilidad disciplinaria del notario	676

	Página
1. Sanciones del Párrafo 7° del Título XI del Código Orgánico de Tribunales.....	676
2. Obligaciones y prohibiciones de los notarios y sanciones correspondientes.....	677
VI. Responsabilidad notarial por actos administrativos.....	679

CAPÍTULO XXIX

DESIGNACIÓN Y EJERCICIO DEL CARGO NOTARIAL

I. Consideraciones generales.....	681
Advertencia.....	681
1. Sistemas de nombramientos de los notarios, según la UINL.....	681
1.1. Principios de organización legal del notariado.....	682
1.2. Funciones notariales.....	683
1.3. Características generales de los notariados de las UINL.....	685
2. Escalafón judicial.....	686
3. Nombramiento de los notarios.....	690
3.1. Formación de las ternas.....	691
3.1.1. Primera categoría.....	691
3.1.2. Segunda categoría.....	691
3.1.3. Tercera categoría.....	692
3.2. Antecedentes acompañados a las ternas. Auto Acordado N° 184-2014, Corte Suprema.....	692
3.3. Asunción del cargo.....	694
3.4. Juramento.....	695
3.5. Fianza.....	695
4. Aspectos prácticos a considerar para asumir cargos.....	696
4.1. Accede por primera vez.....	696
a) Protocolización del decreto de nombramiento.....	697

	Página
b) Acta de inventario	697
4.2. Normas comunes a todo tipo de designados a un cargo notarial.....	697
a) Apertura del protocolo y de los diferentes registros	698
b) Dispositivo necesario para firmar electrónicamente.....	698
c) Disposiciones tributarias a cumplir	698
d) Disposiciones laborales a considerar.....	698
e) Remisión del acta de protocolización e inventario a la Corte de Apelaciones o al tribunal correspondiente	699
f) Dar cumplimiento al Reglamento Interno de Orden, Higiene y Seguridad y al de Seguros de Accidentes del Trabajo y Enfermedades Profesionales	699
g) Salas cuna.....	699
h) Horario de trabajo.....	699
i) Comunicar cambio del titular del oficio a la Inspección del Trabajo.....	700
II. Inhabilidades e incompatibilidades de los notarios.....	700
1. Comunes a todo el Poder Judicial.....	701
1.1. En razón de parentesco	701
2. Incompatibilidades específicas para el escalafón secundario del Poder Judicial.....	701
a) Docencia.....	701
b) Cargos conjuntos de secretario, receptor y notario	701
3. Inhabilidades específicas para la designación de notario	702
III. Prohibiciones y obligaciones de los notarios	702
1. Obligación de residencia	702
2. Obligación de asistencia	703

	Página
3. Prohibición de ejercicio de la profesión de abogado	704
4. Prohibición de ausentarse del lugar de residencia y de asistir diariamente a su oficio. Permiso especial del artículo 478 del Código Orgánico de Tribunales	705
4.1. Acuerdo de 27 de septiembre de 2010 en relación con el permiso especial del artículo 478 del Código Orgánico de Tribunales	706
a) Cuestión previa.....	706
b) Acuerdo AD 895/2010 de 27 de septiembre	706
5. Permanencia en los cargos hasta los 75 años de edad	707
6. Remuneraciones y previsión.....	708
7. Prohibición de comprar bienes en cuyo litigio hayan intervenido	708
8. Prohibición de dirigir felicitaciones o censurar actos.....	709
9. Obligación de hacer declaración jurada de intereses.....	709
9.1. Sujetos obligados a declarar.....	710
9.2. Oportunidad de la declaración	711
9.3. Contenido	711
9.4. Forma de la declaración	713
9.5. Publicidad.....	714
9.6. Régimen sancionatorio.....	715
10. Obligación de hacer declaración jurada de patrimonio	715
10.1. Fuentes legales	715
11. Declaración jurada de parentesco	716
12. Declaración jurada de estupefacientes y sustancias psicotrópicas.....	717
IV. Causales de impugnancias y recusaciones propias de los notarios	718
V. Emolumentos notariales	720
1. Exposición del tema.....	720

	Página
2. Bases teóricas para la existencia de un arancel adecuado y justo	721
2.1. En cuanto a su estructura	721
2.2. Obligación de exhibir el decreto arancelario	722
3. Vigencia del arancel.....	722
4. Examen del arancel.....	722
5. Forma de calcular el arancel.....	726
VI. Registro especial de testamentos.....	727
VII. Suplencias de los notarios	727
1. Facultad del reemplazante para autorizar los actos iniciados por el titular y viceversa	728
2. Permiso especial del artículo 478 del Código Orgánico de Tribunales.....	728
3. Obligaciones y prohibiciones a que quedan sujetos los notarios suplentes y también los interinos	729
VIII. Previsión de los notarios	730
IX. Régimen legal de los empleados de los oficios.....	731
1. Planteamiento previo	731
2. Dejación o cese del cargo por parte del notario, conservador o archivero	732
3. Situación laboral actual de los empleados de notarías, conservadores y archivos.....	733
X. Fiscalización de los oficios	735
1. Visitas ministeriales.....	735
2. Visitas trienales de las cortes de apelaciones.....	736
XI. Expiración y suspensión de funciones, retiros y jubilaciones.....	737
1. Expiración de funciones	737
1.1. Causales del artículo 332 COT	737
1.2. Causales del artículo 494 COT	737
1.3. Otras causales.....	738
2. Suspensión de funciones.....	739

SEXTA PARTE
DERECHO NOTARIAL FUNCIONAL.
DOCUMENTO NOTARIAL. ESCRITURAS PÚBLICAS Y ACTAS.
LA PRUEBA POR DOCUMENTOS

CAPÍTULO XXX
EL DOCUMENTO NOTARIAL

I.	El documento. Concepto	743
	1. Examen conceptual del documento	743
	2. Documento y pensamiento	751
	3. Clases de documentos.....	758
	3.1. En razón de competencia	759
	3.2. En razón de su forma	759
	a) Documentos solemnes.....	759
	b) De forma necesaria o de forma voluntaria	760
	c) Las formas <i>ad substantiam</i> , <i>ad solemnitatem</i> y <i>ad probationem</i>	760
	d) Grados de eficacia del instrumento público	761
	d) a') Verdad impuesta.....	761
	d) b') Verdades supuestas	762
	d) c') Verdades puestas.....	762
	3.3. Documentos en razón de su contenido.....	763
	a) Por medio del <i>actum</i>	763
	b) En razón del <i>dictum</i>	764

CAPÍTULO XXXI
EL INSTRUMENTO PÚBLICO

I.	Concepto del instrumento público.....	768
	1. Consideraciones de la UINL en torno al instrumen- to público	768
	1.1. Representación.....	768
	1.2. Potestad delegada.....	769

	Página
1.3. Capacidad de autorizar documentos	769
2. Clasificación de los instrumentos	770
2.1. Generalidades.....	770
2.2. Instrumentos públicos y privados	772
a) Conversión del instrumento público en instru- mento privado.....	772
b) Conversión del instrumento privado en pú- blico.....	773
2.3. Instrumentos <i>ad substantiam, ad solemnitatem</i> <i>y ad probationem</i>	774
II. Negocio e instrumento	776
1. Desde el punto de vista del contrato.....	778
2. Desde el punto de vista de las formas.....	780
III. Rogación o requerimiento	782
1. El deber de redacción del documento.....	785
IV. Otorgamiento del instrumento. La audiencia	787
1. Requisitos del otorgamiento	790
1.1. Lectura del documento.....	791
1.2. Elementos que comprende la lectura	792
V. Consentimiento.....	793
VI. Jurisprudencia.....	800
VII. Firma del instrumento	802
1. Concepto.....	802
2. Desarrollo histórico	803
3. Sus fuentes.....	804
VIII. Autorización del instrumento	806
1. Concepto.....	806
2. El signo.....	808
IX. Unidad de acto.....	809
1. Unidad de acto material.....	810
2. Unidad de acto formal	811

	Página
2.1. Generalidades.....	812
2.2. Evolución histórica de la unidad de acto formal.....	812
a) Audiencia única.....	813
b) Audiencia en dos actos.....	815
2.3. La unidad de acto formal en el derecho actual.....	817
CAPÍTULO XXXII	
LA ESCRITURA PÚBLICA	
	821
I. Prolegómenos.....	822
II. Concepto.....	823
III. La escritura pública. Requisitos.....	823
1. Primera etapa. Comparecencia.....	824
1.1. La comparecencia propiamente tal.....	824
1.1.1. Rogación o requerimiento.....	829
1.1.2. Las partes en el negocio jurídico y la escritura pública.....	831
1.1.3. Fe de conocimiento.....	833
a) Exposición del tema.....	833
b) Evolución de la fe de conocimiento.....	835
c) El derecho positivo chileno: Fe de conocimiento, hoy fe de identidad.....	840
d) Gradación de la fe de conocimiento. El conocimiento e identificación.....	842
e) La fe de conocimiento en España. Su consagración positiva actual.....	845
1.1.4. Individualización del notario autorizante.....	846
1.1.5. Otras menciones de la comparecencia.....	847
1.2. Agregaciones documentales.....	849
1.3. Sanciones.....	849
1.4. Comparecencia de extranjeros y sociedades extranjeras.....	850

	Página
1.4.1. Inversiones extranjeras	851
1.4.2. Minería.....	852
1.4.3. Bienes raíces situados en zonas limítrofes.....	853
1.4.4. Cabotaje nacional y empresas navieras	855
1.4.5. Pesca y acuicultura	855
2. Otorgamiento de la escritura pública.....	856
2.1. La forma del documento	856
2.2. El contenido del documento.....	857
2.2.1. Teoría de las formas.....	857
2.2.2. La prueba documental.....	858
2.2.3. Eficacia del contenido documental.....	859
2.3. Redacción de la escritura pública.....	860
2.4. El principio de intermediación del acto en la escri- turación.....	864
a) La evidencia	864
b) Intermediación y firma electrónica.....	866
2.5. Lectura de la escritura pública	868
2.6. El consentimiento y firma de las partes	868
2.7. Agregación de documentos.....	870
2.8. Otras obligaciones notariales respecto de la escri- tura pública.....	871
a) Idioma y utilización de caracteres de uso co- rriente.....	871
b) Inutilizaciones	872
c) Rúbrica y sello de la matriz.....	872
d) Adiciones, apostillas y otras.....	873
2.9. Autorización de la escritura pública.....	873
3. El protocolo y libros que deben llevar los notarios	874
3.1. El protocolo.....	874
a) Concepto.....	874

	Página
b) Historia del protocolo	876
c) El protocolo en nuestro tiempo	879
3.2. Libro Repertorio	881
3.3. Otros libros a llevar por el notario en Chile	881
3.3.1. Registros de Protestos de Letras	881
3.3.2. Libro Repertorio de Vehículos Motorizados	882
3.4. República Argentina	884
3.4.1. Propiedad del protocolo	884
3.4.2. Designación del protocolo	884
3.4.3. Formación del protocolo	884
3.4.4. Responsabilidad del notario por el protocolo	885
3.4.5. Archivo	885
3.5. Reino de España	885
3.5.1. Propiedad del protocolo	885
3.5.2. Apertura y cierre del protocolo	885
3.5.3. Privacidad de los protocolos	886
3.5.4. Empaste	886
3.5.5. Responsabilidad del notario por los protocolos	887
3.5.6. Índices. Arts. 284 y sgtes. del RNE	888
3.5.7. El archivo de protocolos	888
3.5.8. Registro especial de protestos de letras	888
4. Protocolizaciones	889
4.1. Naturaleza jurídica de las protocolizaciones	889
4.2. Requisitos de procedencia	891
5. Copias de escrituras públicas	893
5.1. La reproducción de los instrumentos públicos. Las copias o testimonios	893
5.2. Formalidades a que queda sujeta la dación de copias	896

	Página
5.3. Otorgamiento de copias.....	898

CAPÍTULO XXXIII
ACTAS NOTARIALES

I. Planteamiento general	899
II. Concepto.....	903
1. Características.....	904
1.1. En cuanto a los juicios de identidad y capacidad	905
1.2. En cuanto al principio de matricidad	905
1.3. No requieren de unidad de acto ni de contexto	905
1.4. No producen efecto de escrituras públicas.....	905
1.5. No pueden ser contrarias a la ley o al orden público.....	906
1. Actos de voluntad.....	906
2. Acciones o actuaciones jurídicas.....	906
3. Manifestaciones de sentimientos.....	907
4. Actos de voluntad que no pueden traducirse en un acta notarial.....	907
a) Falta de licitud del objeto	907
b) Falta de voluntariedad.....	907
5. Modificaciones de estados de hecho	907
III. Requisitos de las actas.....	908
1. Instrumento público	908
2. Instrumento notarial.....	908
3. Instrumento otorgado por notario competente.....	909
4. No debe tener carácter de escritura pública.....	910
IV. Clases de actas notariales	914
1. Actas protocolares y extraprotocolares.....	914
2. Actas materiales y formales.....	915
3. En relación con la actividad notarial en que se despliegan	915

	Página
V. Principios que guían la actividad notarial de las actas	916
1. Principio de legalidad	918
2. Principio de inexcusabilidad.....	922
2.1. Existencia de justas causas.....	924
a) Objeto ilícito.....	924
b) Conocimientos de una determinada ciencia o arte.....	928
c) Vis mayor que impida levantamiento de acta notarial.....	928
d) Presión indebida en el ánimo del notario	929
e) Que no se efectúe legalmente el requerimiento	929
f) Simultaneidad de actuaciones	930
g) Requerimientos dirigidos a autoridades públicas.....	930
2.2. Por falta de competencia	930
a) En función de la materia	930
b) En materia de competencia <i>ratio loci</i>	932
3. Principio de la objetividad y observancia de las formas.....	932
VI. Audiencia, acto material de comprobación y redacción del acta	933
1. Etapas de la confección material del acta.....	935
1.1. Requerimiento o rogación.....	935
1.2. La audiencia o acto material de comprobación.....	938
1.3. La narración expositiva.....	941
1.4. Documentación anexa	943
1.5. Autorización del acta	944
1.6. Autorización mediante firma electrónica.....	944
VII. Fuentes de las actas notariales.....	944
VIII. Actas de percepción.....	946
1. Concepto.....	946

	Página
2. La narración.....	950
3. Clases de actas de percepción.....	951
3.1. Actas de percepción de cosas.....	951
3.2. Actas de percepción de documentos.....	953
3.2.1. Generalidades.....	953
3.2.2. Distintos tipos de actas de percepción de documentos.....	955
3.2.3. Clases de actas.....	956
3.3. Actas de percepción de actos humanos.....	957
4. Actas de percepción relativas a existencia o inexistencia de hechos o cosas.....	959
5. En cuanto a la época de levantamiento del acta (época de la narración).....	959
6. Actas de estructura simple y compleja.....	960
IX. Actas de control y percepción.....	961
1. Concepto.....	961
2. Requisitos de las actas de control y percepción.....	961
3. Requisitos específicos de las actas de control y percepción.....	964
X. Actas de hechos propios de los notarios.....	964
1. Concepto.....	964
2. Clases de actas de hechos propios.....	965
a) Actas de depósito.....	965
b) Actas de subsanaciones.....	969
c) Actas de certificaciones notariales.....	970
XI. Actas de manifestaciones.....	971
CAPÍTULO XXXIV	
LA PRUEBA INSTRUMENTAL	
I. Prolegómenos.....	974
1. Las formalidades documentales. Su objeto.....	974

	Página
1.2. Los hechos y las formas	975
1.3. Clasificación de las formas	976
a) Formas necesarias y voluntarias	976
b) Formas de ser y de valer	977
1.4. Efectos instrumentales	979
II. La prueba	983
1. Concepto	983
2. Objeto de la prueba	983
2.1. El derecho	984
a) La vigencia o derogación de una disposición legal	984
b) La prueba de la costumbre	985
c) La prueba del derecho extranjero	986
2.2. En cuanto a los hechos	988
a) Hechos no controvertidos	988
b) Presunciones legales	989
c) Máximas de experiencia, hechos evidentes y estándares jurídicos	990
d) Hechos notorios	991
3. Valoración de la prueba	992
4. Leyes reguladoras de la prueba	1000
5. Valoración de la prueba en el <i>common law</i>	1004
5.1. Fuentes del derecho	1004
a) El <i>common law</i>	1004
b) La <i>equity</i>	1006
c) Sistemas extrínsecos provenientes del extran- jero	1006
d) La ley	1006
5.2. Valoración de la prueba en el <i>common law</i>	1007
a) La <i>evidence</i>	1007
b) El <i>estoppel</i>	1007

	Página
c) <i>Stare decisis</i>	1008
III. Fuerza probatoria del documento	1008
1. El documento como medio de prueba	1008
1.1. Formas de representación.....	1008
1.2. Concepto de prueba documental.....	1010
a) Representación de un hecho	1010
b) Representación fijada en un medio de repro- ducción y por escrito	1010
c) La representación debe estar dirigida a origi- nar una convicción en el juzgador.....	1015
2. Aportación de los instrumentos públicos al proceso	1015
2.1. Aportación en tiempo.....	1015
2.2. Aportación de los instrumentos públicos.....	1021
2.3. Aportación de los instrumentos privados.....	1024
2.4. Aportación de fotocopias, faxes, correos electró- nicos y envíos telemáticos.....	1025
2.5. Aportación de documentos provenientes del ex- tranjero	1026
a) En el mismo idioma.....	1026
b) En otro idioma	1029
IV. Los efectos de los documentos. Eficacia probatoria	1030
1. Instrumentos públicos.....	1030
1.1. Sistema de valoración aplicable.....	1030
1.2. Valor probatorio	1037
2. Instrumentos privados. Valor probatorio	1040
2.1. Instrumento no reconocido.....	1040
2.2. Instrumento privado reconocido	1043
2.3. Efectos del reconocimiento entre las partes.....	1044
2.4. Efectos del reconocimiento respecto de terce- ros.....	1048
V. Indivisibilidad del documento.....	1050

CAPÍTULO XXXV

VALIDEZ INTERNACIONAL DEL INSTRUMENTO PÚBLICO NOTARIAL.
FUERZA EJECUTORIA

I. Prolegómenos	1055
II. Validez internacional del instrumento público notarial.....	1059
1. Los conflictos de normas y soluciones dadas por el de- recho internacional privado	1059
2. Validez internacional de los actos auténticos con re- lación a la forma de los instrumentos	1065
3. Convención sobre Apostilla de La Haya	1068
4. El instrumento público notarial extranjero y su aplica- ción dentro del derecho interno del Estado	1071
4.1. Los intereses tributarios del país receptor.....	1071
4.2. Resguardo a favor de incapaces	1071
4.3. Problemas con relación a la inscripción de títulos provenientes del extranjero	1072

SÉPTIMA PARTE

DOCUMENTO ELECTRÓNICO NOTARIAL

CAPÍTULO XXXVI

EL DOCUMENTO ELECTRÓNICO 1077

I. Prolegómenos	1078
II. Concepto y características del documento electrónico.....	1085
1. Sus características principales	1085
1.1. Es emitido o generado a través de un sistema computacional	1085
1.2. El documento electrónico solo puede hacerse pú- blico mediante tecnología informática.....	1086
1.3. Carece de materialidad.....	1086

	Página
1.4. Está sujeto y garantizado debidamente a través de medidas de seguridad	1087
III. Naturaleza jurídica del documento electrónico	1089
1. Documento clásico o <i>per cartam</i> y documento electrónico	1089
1.1. Prestación del consentimiento en los contratos a distancia y la firma electrónica avanzada.....	1089
1.2. Escrituras no presenciales en la reforma notarial de 2018.....	1091
1.3. Otorgamiento del documento original (matriz) y copias mediante firma electrónica avanzada	1101
1.4. Lenguaje binario o lenguaje natural. ¿Cuál hace fe?	1102
1.5. Definiendo las características principales del documento informático	1103
a) Estamos en presencia de un documento	1103
b) Se trata de un documento informático.....	1104
c) Es un documento informático.....	1104
d) Categoría del documento.....	1106
1.6. Valor probatorio de las copias de tales instrumentos	1106
1.7. ¿Documento público o privado?	1108
a) Primera posición: Es una forma nueva de documento	1109
b) No es una nueva forma documentaria	1114
c) Nuestra posición	1116
IV. El lenguaje binario del documento informático	1117
1. Prolegómenos	1117
2. Códigos binarios	1119
3. Lenguas naturales y lenguas informáticas. Labor del documentalista	1120

	Página
CAPÍTULO XXXVII	
EL INSTRUMENTO PÚBLICO ELECTRÓNICO	1123
I. En torno al concepto de instrumento público electrónico	1124
1. Prolegómenos	1124
2. La seguridad del documento público electrónico	1125
2.1. Sistemas de cifrado electrónicos	1125
2.2. La criptografía simétrica de llave única	1128
2.3. Sistema de criptografía asimétrica de doble llave.....	1129
2.4. Sistema múltiple.....	1130
2.5. Sistema asimétrico con código <i>Hash</i> . La llamada firma digital.....	1131
2.6. Características de la llave privada.....	1132
II. Archivos electrónicos de datos.....	1133
1. Introducción al tema	1133
1.1. Determinación del sistema tecnológico de archivo.....	1134
1.2. La estandarización de la terminología	1142
1.3. Soportes electrónicos de datos	1143
1.4. Intervención del tercero proveedor de servicios	1144
1.5. Otorgamiento de copias y certificaciones	1144
2. Concepto de archivo electrónico de datos	1145
2.1. <i>Cybernotary</i>	1148
a) Funciones del <i>Cybernotary</i>	1149
2.2. Concepto de archivo electrónico de datos.....	1150
a) Soporte del archivo electrónico.....	1151
b) Seguridad del archivo electrónico	1152
c) Durabilidad, inalterabilidad e inaccessibili- dad de los archivos. Su protección	1152
d) Riesgos que pueden experimentar los ar- chivos.....	1153

	Página
3. Organización de los sistemas de archivo de los documentos informáticos	1157
3.1. Etapa de recopilación de los datos	1158
a) Qué datos se archivarán.....	1158
b) Quien los archivará.....	1160
c) Funciones que deberá cumplir el archivo.....	1161
d) Formalidades a que quedará sujeto el archivo.....	1161
e) Recuperación direccionable de datos	1163
III. La reproducción de los instrumentos públicos. Las copias o testimonios	1164
1. Las copias o testimonios en el sistema <i>per cartam</i>	1164
2. Formalidades a que queda sujeta la dación de copias.....	1167
3. Las copias o testimonios del documento electrónico	1169

CAPÍTULO XXXVIII

LA FIRMA ELECTRÓNICA AVANZADA

I. Prolegómenos	1173
II. La firma electrónica. Concepto	1175
III. Innovación del Proyecto Piñera 2018 en materia tecnológica	1181
1. Modificaciones al régimen <i>per cartam</i> de la escritura pública	1183
1.1. Régimen mixto.....	1183
1.2. Repositorio	1184
2. Libro Repertorio	1185
IV. Otras modificaciones previstas por el proyecto relativas a las escrituras públicas.....	1185
V. Instrucciones de las cortes de apelaciones del país en relación con la firma electrónica avanzada	1186

	Página
CAPÍTULO XXXIX	
RÉGIMEN PROBATORIO DEL DOCUMENTO ELECTRÓNICO	1187
I. La prueba en el documento electrónico.....	1188
1. Prolegómenos	1188
2. Validez del documento informático.....	1193
3. Admisibilidad probatoria del documento informático.....	1196
3.1. Alemania	1198
3.2. España	1198
3.3. Francia.....	1201
3.4. Derecho inglés.....	1202
3.5. Derecho canadiense de Quebec.....	1202
3.6. Derecho chileno	1203
3.7. República Argentina.....	1206
4. Valor probatorio del documento informático.....	1207
4.1. Alemania	1207
4.2. Italia	1208
4.3. Malasia	1208
4.4. República Argentina.....	1208
4.5. Estados Unidos de Norteamérica	1210
4.6. España	1210
4.7. Chile	1211
II. Normativa legal en actual vigencia en Chile.....	1212
1. Normativa vigente	1212
2. Proyecto de ley modificatorio de la Ley N° 19.799, sobre Documento y Firma Electrónicos y Prestación de Servicios de Certificación.....	1214
3. Conceptos que establece el proyecto	1214
4. Conclusiones.....	1218
 CÓMO ACCEDER A ESTE LIBRO DIGITAL A TRAVÉS DE THOMSON REUTERS PROVIEW	 1221

