

PROCESO CIVIL
EL JUICIO ORDINARIO DE MAYOR CUANTÍA,
PROCEDIMIENTO SUMARIO Y
TUTELA CAUTELAR

ANDRÉS
BORDALÍ S.
U. Austral de Chile

GONZALO
CORTEZ M.
U. de Concepción
Coordinador

JORDI
DELGADO C.
U. Austral de
Chile

DIEGO
PALOMO V.
U. de Talca

TERCERA EDICIÓN REVISADA, AMPLIADA
Y ACTUALIZADA

ÍNDICE

	Página
Presentación.....	XXIII
Prólogo a la segunda edición.....	XXV
Prólogo a la tercera edición.....	XXVII

PRIMERA PARTE CUESTIONES PRELIMINARES

PROF. ANDRÉS BORDALÍ SALAMANCA

I. CUESTIONES GENERALES SOBRE JURISDICCIÓN Y COMPETENCIA.....	7
A) La jurisdicción.....	7
a) Concepto de jurisdicción.....	7
b) Función de la jurisdicción.....	7
c) Función de la jurisdicción en el derecho chileno.....	14
d) Caracteres de la jurisdicción.....	14
1. Unidad.....	14
2. Exclusividad.....	15
3. Independencia.....	16
i) No intromisión en la jurisdicción.....	16
ii) Sumisión única y exclusivamente al imperio de la ley.....	17

	Página
4. Imparcialidad.....	18
i) Imparcialidad subjetiva e imparcialidad objetiva.....	19
ii) Determinación de falta de imparcialidad en los jueces en un Estado Constitucional de Derecho	21
iii) La incompatibilidad como manifestación de falta de imparcialidad objetiva.....	24
B) La competencia	27
a) Importancia de la competencia	27
II. EL PROCESO.....	29
A) Proceso, Procedimiento y Juicio	29
a) Proceso y procedimiento	32
b) Proceso, enjuiciamiento y juicio.....	33
B) Debido proceso.....	34
a) Sentido de la expresión debido proceso en el derecho chileno	34
1. El debido proceso frente al legislador y a los tri- bunales de justicia	37
b) El debido proceso civil	41
1. El Código de Procedimiento Civil a la luz del debido proceso.....	41
a) El derecho a un juicio oral y público	42
b) El derecho de defensa en juicio	43
1. Medidas para mejor resolver.....	43
2. Medidas cautelares decretadas <i>inaudita</i> <i>et altera pars</i>	45
c) El derecho a una sentencia motivada.....	46
d) El derecho a una respuesta judicial dentro de un plazo razonable	49
e) Derecho a los recursos legalmente previstos	50
C) Los principios de todo proceso.....	51

	Página
a) Sentido de la teoría de los principios.....	51
b) Principios comunes a todo proceso	52
1. Dualidad de posiciones.....	53
2. Contradicción o audiencia.....	53
3. Igualdad de las partes	54
a) Igualdad legal o formal	54
b) Igualdad real o material	55
b.1) Proceso civil e igualdad. Una mirada his- tórica en el derecho comparado y chileno.....	55
c) Principios del Proceso Civil.....	64
1. El principio de oportunidad	64
2. Principio dispositivo	66
3. El principio de aportación de parte	66
d) Principios del procedimiento: oralidad y escritura.....	67
1. Libertad de las formas procesales	67
2. Legalidad de las formas procesales	68
3. Oralidad y escritura.....	69
a) Oralidad.....	70
1. Principios derivados de la oralidad.....	70
i) Inmediación.....	70
ii) Concentración	71
iii) Publicidad	72
b) Escritura	75
1. Principios derivados de la escritura.....	75
i) Mediación	75
ii) Dispersión, orden consecu- tivo legal y preclusión	76
c) Secreto (de facto) y publicidad (de iure).....	77
4. Consideraciones sobre la oralidad y la escritura.....	78
a) Oralidad y poderes del juez.....	83

	Página
b) Valor instrumental de la oralidad: ¿instrumento de psicología probatoria o instrumento cognoscitivo?.....	86
c) La oralidad como principio del pro- cedimiento	87
D) Objetivos procesales del proceso: Proceso declarativo, proceso ejecutivo y proceso cautelar.....	90
a) Proceso declarativo.....	90
1. Mera declaración del derecho	90
2. Constitución de relaciones o estados jurídicos.....	91
3. Condena de personas.....	92
III. ESTATUTO JURÍDICO DE LAS PARTES, SU CAPACIDAD Y LEGITIMACIÓN ...	92
A) Las partes.....	92
B) Capacidad de las partes	93
C) La legitimación.....	96
a) La legitimación como cuestión procesal y como cues- tión de fondo.....	96
b) Clasificación	102
c) Tratamiento legal de la legitimación	105
IV. LA TUTELA CAUTELAR	110
A) Necesidad y justificación de la tutela cautelar	110
B) Presupuestos para proveer medidas cautelares.....	112
a) <i>Fumus boni iuris</i>	112
b) <i>Periculum in mora</i>	113
c) Proporcionalidad.....	113
d) Caución o contracautela.....	114
C) Características de las medidas cautelares.....	115
a) Legalidad	115
b) Jurisdiccionalidad	116
c) Dispositividad.....	116
d) Instrumentalidad	117
e) Provisionalidad	118
Bibliografía	118

SEGUNDA PARTE
LA FASE DE DISCUSIÓN

PROF. GONZALO CORTEZ MATCOVICH

I. INTRODUCCIÓN.....	127
A) El proceso de declaración y sus clases	128
a) Pretensiones declarativas puras o mero declarativas.....	128
b) Pretensiones constitutivas.....	129
c) Pretensiones de condena.....	129
d) Fraccionamiento de la pretensión de condena: la pre- tensión de condena con reserva	130
B) El juicio ordinario de mayor cuantía como el proceso de- clarativo por excelencia.....	131
C) Características del juicio ordinario de mayor cuantía	135
D) Estructura del juicio ordinario.....	136
II. FORMA DE INICIAR EL JUICIO ORDINARIO.....	138
A) La demanda	138
a) Concepto.....	138
b) Forma de la demanda.....	141
c) Contenido de la demanda	142
1. La designación del tribunal ante quien se entabla.....	143
2. El nombre, domicilio y profesión u oficio del de- mandante y de las personas que lo representen, y la naturaleza de la representación.....	144
3. El nombre, domicilio y profesión u oficio del de- mandado	145
4. La exposición clara de los hechos y fundamentos de derecho en que se apoya.....	146
5. La enunciación precisa y clara, consignada en la conclusión de las peticiones que se sometan al fallo del tribunal.....	147
6. Peticiones accesorias	148

	Página
7. La agregación de documentos	149
d) Tratamiento procesal de la demanda defectuosa	152
1. Control de oficio.....	152
2. Control a instancia de parte.....	153
e) Las posibilidades de modificación o transformación de la demanda	153
f) Admisión de la demanda	154
g) Efectos de la demanda, en especial, la litispendencia	156
1. La litispendencia	156
2. Efectos reconocidos a la presentación de la demanda.....	161
h) Notificación de la demanda	161
i) Consecuencias procesales de la notificación de la demanda.....	163
j) Consecuencias jurídico privadas de la notificación de la demanda.....	164
B) Actividades previas al proceso: las medidas prejudiciales.....	165
a) Explicación preliminar	165
b) Medidas prejudiciales preparatorias de la demanda. Concepto y regulación	166
c) Requisitos generales	166
d) Estudio particular de las medidas prejudiciales prepa- ratorias reguladas en el CPC.....	167
1. Declaración jurada (art. 273 N° 1 CPC).....	167
2. Procedimiento para obtener la declaración jurada	167
3. La exhibición de la cosa litigiosa (art. 273 N° 2 CPC).....	168
4. Procedimiento para obtener la exhibición de la cosa.....	168
5. La exhibición de instrumentos públicos o privados (art. 273 N° 3 CPC)	170
6. Procedimiento para obtener la exhibición de ins- trumentos públicos o privados.....	170

	Página
7. Exhibición de libros de contabilidad (art. 273 N° 4 CPC).....	171
8. Reconocimiento jurado de firma (art. 273 N° 5 CPC)	172
9. Procedimiento para obtener el reconocimiento jurado de firma	172
C) El Emplazamiento	173
a) Elementos del Emplazamiento	174
b) El Término de Emplazamiento	175
1. Cómputo del término de emplazamiento cuando existe pluralidad de demandados.....	175
2. Cómputo del término de emplazamiento cuando existe pluralidad de demandantes.....	179
3. Características del término de emplazamiento.....	179
D) Conductas posibles del demandado frente a una demanda	180
a) La incomparecencia del demandado (rebeldía).....	180
b) El contenido de la comparecencia del demandado	184
1. El allanamiento y otras formas análogas.....	184
2. Las excepciones dilatorias.....	188
2.1. Concepto	188
2.2. Enumeración	190
2.3. La mediación previa obligatoria	203
2.4. Forma, oportunidad y tramitación de las excepciones dilatorias.....	206
2.5. Resolución y recursos	211
2.6. Efectos.....	212
3. La contestación de la demanda.....	214
3.1. Forma de la contestación a la demanda	216
3.2. Otras oportunidades para oponer ciertas excepciones perentorias	216
4. La reconvención	220
4.1. Presupuestos.....	221

	Página
4.2. Forma y oportunidad.....	223
4.3. Tramitación.....	223
4.4. Defensa del demandado.....	224
4.5. Efectos.....	224
E) Los escritos de réplica y dúplica.....	225
III. EL TRÁMITE NECESARIO DE LA CONCILIACIÓN.....	230
A) Procedencia.....	231
B) Procedimiento.....	232
C) Desarrollo de la audiencia de conciliación.....	233
D) Acta de conciliación.....	234
Bibliografía.....	237

TERCERA PARTE
LA FASE DE PRUEBA

PROF. DIEGO PALOMO VÉLEZ

I. CONCEPTOS FUNDAMENTALES SOBRE LA PRUEBA.....	247
A) Significados y concepto de la prueba.....	247
B) Función de la Prueba.....	249
C) Fuentes normativas de la prueba y principios en los cuales se sustenta.....	253
a) Algunas consideraciones en torno al principio de apor- tación de parte en nuestro sistema.....	254
b) Reglas bajo las cuales se desarrolla la actividad pro- batoria.....	257
c) El derecho a la prueba.....	260
D) Objeto de la prueba.....	262
a) La prueba de las afirmaciones fácticas.....	263
1. Cargas que las partes deben asumir en relación con los hechos.....	263

	Página
2. Hechos sobre los que puede versar la actividad probatoria	264
3. Hechos que no requieren de prueba para quedar determinados	265
b) La prueba de las afirmaciones jurídicas	270
c) La prueba de las máximas de la experiencia	271
E) Medios de prueba	272
a) La distinción entre medios y fuentes de prueba	272
b) Los medios de prueba admisibles en nuestro ordenamiento procesal.....	273
1. La explicación con una referencia al sistema de prueba legal o tasada	273
2. La situación de los modernos “medios” de prueba	274
3. Las perspectivas de reforma en esta materia.....	275
c) Clases de medios de prueba: tipos de pruebas.....	276
1. Prueba directa e indirecta	276
2. Prueba positiva y negativa.....	276
3. Prueba oral o escrita; testimonial o documental, indiciaria, presuntiva, etc.	277
4. Prueba legal y prueba libre.....	277
5. Prueba plena y semiplena.....	277
6. Prueba constituida y preconstituida.....	278
7. Prueba típica y atípica	278
F) El principio de adquisición procesal	278
G) Carga de la prueba.....	280
a) Fundamento de la carga de la prueba	280
b) El principio de normalidad en la distribución del <i>onus probandi</i> entre el demandante y el demandado	281
c) Cargas dinámicas de la prueba y criterios complementarios que atenúan la regla general inicial	286
H) Valoración de la prueba	290
a) Apreciación, interpretación y valoración.....	290

	Página
b) Sistemas de valoración probatoria: la fórmula vigente	291
c) Tendencia reformadora	294
I) TIC's, IA y prueba	298
II. PROCEDIMIENTO PROBATORIO	300
A) Contexto formal en que la actividad probatoria se desenvuelve	300
B) El tiempo de la prueba en el proceso	301
a) Recibimiento a prueba	301
1. La prueba no siempre será necesaria: dictación de la resolución que cita a las partes para oír sentencia	301
2. Solicitud de recibimiento a prueba	302
3. Resolución que recibe la causa a prueba	303
4. Recursos procedentes contra la resolución	306
b) El término de prueba	309
1. Concepto y características	309
2. Carácter "fatal" del término probatorio	309
3. Clases de término probatorio	310
4. Término probatorio especial	311
5. Prueba de hechos nuevos o de nueva noticia	314
c) Anticipación de la prueba	317
1. Concepto y ámbito de aplicación de las medidas prejudiciales probatorias	319
2. Legitimación para solicitar una medida prejudicial probatoria	320
3. El tribunal competente para conocer de la medida prejudicial probatoria	320
4. Presupuestos generales y especiales de las medidas prejudiciales probatorias	321
5. Tramitación de las medidas prejudiciales probatorias	325
6. La práctica de las medidas prejudiciales probatorias	328

	Página
7. Valoración.....	328
C) Proposición y admisibilidad de pruebas.....	328
a) Proposición de las pruebas	328
1. Iniciativa, responsabilidad y protagonismo de las partes en la proposición de las pruebas: concepto.....	328
2. Tiempo y forma de la proposición probatoria	328
b) Admisibilidad de las pruebas: límites.....	330
D) Práctica probatoria.....	334
a) Procedimiento	334
b) Registro de los actos de prueba	340
c) Lugar de la práctica de las pruebas.....	343
III. REGULACIÓN DE LOS MEDIOS DE PRUEBA	344
A) Los instrumentos	344
a) El documento	344
1. Importancia.....	344
2. Concepto.....	345
3. Elementos	346
4. Clases: públicos y privados	347
b) Aportación, impugnación y valoración del instrumento público	352
1. Aportación.....	352
2. Impugnación.....	357
3. Valoración.....	359
c) Aportación, impugnación y valoración del instrumento privado	363
1. Aportación.....	363
2. Impugnación.....	365
3. Valoración.....	366
d) La obtención de la prueba documental: exhibición de documentos.....	368

	Página
e) La fotografía	370
f) Grabaciones de sonidos, imágenes o acciones	371
g) El documento electrónico	373
B) Prueba testimonial	376
a) Consideraciones iniciales	376
b) Admisibilidad	378
c) Testigos	380
1. Clasificación	380
2. Idoneidad para ser testigo	380
3. Deberes y derechos de los testigos	384
d) Iniciativa, práctica y valoración	385
1. Iniciativa	385
2. Práctica	388
3. Valoración	393
e) Poderes del juez en la prueba testimonial	396
f) Testigo-perito	397
C) Prueba confesional	399
a) La confesión	399
1. La parte como fuente probatoria y la tradicional desconfianza derivada de su personal implicación	399
2. Concepto, objeto y sujeto de la confesión como bases de la explicación	400
3. Naturaleza jurídica: papel de la voluntad	401
4. Clases	402
b) Iniciativa, deberes, práctica y valoración	402
1. Iniciativa	402
2. Deberes del absolvente	404
3. Práctica	406
4. Valoración	409
c) Confesión tácita	410

	Página
d) Vicios del consentimiento y confesión: retractación	412
e) (in) Divisibilidad de la confesión	413
f) Perspectivas de reforma en la materia: tránsito hacia la declaración de parte como medio de prueba.....	416
1. Problemas actuales y fórmulas a considerar	416
2. Propuesta en el Proyecto	419
D) Prueba pericial.....	421
a) El perito y la pericia.....	421
1. Necesidad y objeto	421
2. Fungibilidad: diferencia principal con los testigos	422
3. Naturaleza jurídica: diferencias y coincidencias desde las máximas de la experiencia es- pecializadas.....	423
4. Derechos y deberes de los peritos	425
b) Iniciativa, procedimiento y valoración	425
1. Iniciativa.....	425
2. Procedimiento.....	426
3. Valoración.....	429
E) Prueba de inspección personal del tribunal	431
a) La percepción judicial: necesidad, objeto y sentidos involucrados.....	431
1. Necesidad	431
2. Objeto	432
3. Sentidos involucrados	434
b) Iniciativa, procedimiento y valoración	434
1. Iniciativa.....	434
2. Procedimiento.....	435
3. Valoración.....	437
F) Presunciones.....	439
a) Naturaleza: ¿es un medio de prueba?	439
b) Utilidad	439

	Página
c) Estructura.....	440
d) Clases de presunciones	441
Bibliografía	443

CUARTA PARTE TERMINACIÓN DEL PROCESO

PROF. ANDRÉS BORDALÍ SALAMANCA
PROF. GONZALO CORTEZ MATCOVICH

TRÁMITES POSTERIORES A LA PRUEBA

PROF. GONZALO CORTEZ MATCOVICH

A) El período de observaciones a la prueba	453
B) La citación para oír sentencia.....	454
a) Efectos	456
b) Régimen de impugnación	457

LAS MEDIDAS PARA MEJOR RESOLVER

PROF. ANDRÉS BORDALÍ SALAMANCA

Articulación de las medidas para mejor resolver.....	460
--	-----

LA SENTENCIA

PROF. ANDRÉS BORDALÍ SALAMANCA

A) Concepto.....	463
B) Formación de la sentencia	463
C) Clases de sentencias	466
a) Sentencias definitivas de única, primera y segunda instancia	466

	Página
D) Requisitos de la sentencia	466
E) Efectos de la sentencia	469
I. LA SITUACIÓN DE LAS ACLARACIONES, RECTIFICACIONES O ENMIENDAS A LA SENTENCIA	470
i. Naturaleza	470
ii. Resoluciones respecto de las cuales pueden utilizarse estos instrumentos.....	472
iii. Objeto específico	472
iv. Límites	472
v. Legitimación activa.....	477
vi. Plazo.....	478
vii. Efectos de su interposición	479
viii. Procedimiento	479
ix. Recursos proceden en contra de la resolución que decide las aclaraciones, rectificaciones o enmiendas.....	480
1. Clasificación.....	482
i) Cosa juzgada material	482
ii) Cosa juzgada formal	482
iii) Cosa juzgada material provisional	482
2. Los efectos de cosa juzgada y los diferentes tipos de sentencias civiles declarativas	482
3. Límites subjetivos de la cosa juzgada	483
4. La acción y la excepción de cosa juzgada.....	484
i) La acción de cosa juzgada.....	484
Presupuestos	484
Legitimación activa	486
Forma de cumplimiento.....	486
ii) La excepción de cosa juzgada	487
Bibliografía	488

QUINTA PARTE
PROCEDIMIENTO SUMARIO

PROF. DIEGO PALOMO VÉLEZ

Procedimiento sumario	493
A) Aspectos introductorios sobre el procedimiento sumario.	
Entre el deseo y la realidad	493
B) Características	494
a) Declarativo.....	494
b) Extraordinario.....	494
c) De aplicación general y especial	495
d) Verbal, breve y concentrado	495
C) Fuentes normativas y ámbito de aplicación	495
a) Aplicación general del procedimiento.....	496
b) Aplicación especial del procedimiento.....	498
D) Estructura del juicio sumario. Esquema general del proce- dimiento.....	501
a) Fase de discusión	501
1. Demanda.....	501
2. Examen de la demanda por el tribunal.....	502
3. Audiencia de contestación y conciliación	502
3.1. A la audiencia asisten ambas partes	503
3.2. A la audiencia sólo concurre el demandante.....	504
3.3. A la audiencia sólo concurre el demandado.....	504
3.4. A la audiencia no comparecen ni demandante ni demandado	505
b) Fase de prueba	507
1. Resolución que recibe la causa a prueba.....	507
2. Término probatorio y práctica probatoria	507
c) Fase de decisión.....	508
1. Citación a oír sentencia	508

	Página
2. Medidas para mejor resolver	508
3. Sentencia y recurso de apelación	508
E) Incidentes	510
Bibliografía	512

SEXTA PARTE
TUTELA CAUTELAR

PROF. GONZALO CORTEZ MATCOVICH

I. CONCEPTO Y FUNDAMENTO	519
II. NATURALEZA JURÍDICA DE LA TUTELA CAUTELAR.....	519
III. MEDIDAS CAUTELARES Y EL DERECHO A LA TUTELA JUDICIAL.....	521
IV. CARACTERÍSTICAS DISTINTIVAS DEL PROCESO CAUTELAR.....	522
A) La instrumentalidad como nota característica del proceso cautelar	522
B) Manifestaciones de la instrumentalidad	523
C) Provisionalidad.....	525
D) Diferentes supuestos de variabilidad de una resolución cautelar	527
E) Variabilidad de las resoluciones cautelares por variación de sus presupuestos	528
V. PRESUPUESTOS	531
A) Introducción	531
B) La adecuación de la medida a la situación jurídica caute- lable y la apariencia de derecho	532
C) Tratamiento legal del supuesto de la situación jurídica cautelable y el <i>fumus boni iuris</i> en el ordenamiento nacional.....	533
a) La adecuación de la medida a la situación jurídica cautelable.....	533
b) El <i>fumus boni iuris</i>	535
D) El <i>periculum in mora</i> como supuesto de las medidas cautelares y su configuración	538

	Página
E) La exigencia de caución como presupuesto de las medidas cautelares	540
F) La configuración del presupuesto de la caución en el Derecho chileno	542
a) Supuestos en los que la legislación chilena recoge el requisito de la caución	542
1. Caso de las denominadas medidas prejudiciales precautorias	542
2. Caso de las medidas precautorias que no están “expresamente autorizadas por la ley”	544
3. Supuesto del artículo 299 CPC.....	545
VI. ACTIVIDAD PROCESAL Y RÉGIMEN DE IMPUGNACIÓN	547
A) Procedimiento para decretar una medida cautelar y régimen de contradicción	547
B) Naturaleza jurídica de la resolución que concede una medida precautoria	551
C) Régimen de impugnación.....	554
VII. MEDIDAS CAUTELARES PREVIAS AL PROCESO PRINCIPAL	555
A) Explicación preliminar	555
B) En general, sobre las medidas prejudiciales.....	556
C) Concepto.....	556
D) Requisitos	557
a) Los requisitos comunes a toda medida prejudicial.....	557
b) Los requisitos comunes a toda medida precautoria	557
c) Los requisitos particulares previstos para la concesión de una medida precautoria específica contemplada en la ley	558
d) Los requisitos específicos previstos para otorgar una medida prejudicial precautoria	558
1. Existencia de motivos graves y calificados.....	558
2. Que se determine el monto de los bienes sobre que deben recaer las medidas precautorias	558

	Página
3. Que se rinda fianza u otra garantía suficiente, a juicio del tribunal, para responder por los perjuicios que se originen y multas que se impongan	559
E) Actividad procesal conducente a la obtención de una medida prejudicial precautoria	559
F) Cargas del solicitante y caducidad de la medida	560
a) Presentación oportuna de la demanda	561
b) Solicitud de mantención como precautoria de la medida prejudicial concedida	563
c) Efectos derivados de la falta de presentación de la demanda	565
VIII. ESTUDIO PARTICULAR DE LAS MEDIDAS CAUTELARES REGULADAS EN EL TÍTULO V DEL LIBRO II CPC	566
A) Las formas de regulación de los efectos de la tutela cautelar	566
a) La potestad cautelar general	566
b) La regulación mediante medidas concretas y específicas	567
c) Combinación de ambos sistemas	568
d) La opción del CPC	569
B) Las clases de efectos de las medidas cautelares	570
C) Medidas Cautelares especialmente reguladas en el Código de Procedimiento Civil	572
a) Enumeración	572
b) El secuestro de la cosa que es objeto de la demanda (arts. 290 N° 1, 291 y 292 CPC)	573
1. Concepto	573
2. Características	573
3. Casos en que procede (art. 291 CPC)	574
4. Efectos	574
c) Nombramiento de uno o más interventores (arts. 290 N° 2, 293 y 294 CPC)	575
1. Concepto	575
2. Número y designación de interventores	575

	Página
3. Casos en que procede (art. 293 CPC).....	575
4. Facultades del interventor (art. 294 CPC).....	577
5. Efectos.....	577
d) La retención de bienes determinados (arts. 290 N° 3 y 295 CPC)	578
1. Concepto.....	578
2. Casos en que procede (art. 295 CPC).....	579
3. Efectos.....	581
e) Prohibición de celebrar actos o contratos sobre bienes determinados (arts. 290 N° 4, 296 y 297 CPC).....	582
1. Concepto e importancia.....	582
2. Características	583
3. Casos en que procede	583
4. Efectos.....	586
Bibliografía	588

SÉPTIMA PARTE

OFICINA JUDICIAL VIRTUAL Y LA TRAMITACIÓN ELECTRÓNICA

PROF. JORDI DELGADO CASTRO

I. LA NECESARIA MODERNIZACIÓN DE LA JUSTICIA CHILENA.....	595
II. ALGUNOS ANTECEDENTES IMPORTANTES	596
III. LA LEY N° 20.886: LA PRIMERA PROPUESTA	604
a) La modificación del artículo 29 y la incorporación del 29 bis: primera propuesta	605
b) La modificación al artículo 30 en su génesis.....	608
c) Otras modificaciones interesantes al ingreso del proyecto	609
IV. LEY N° 20.886: PROMULGADA, PUBLICADA Y VIGENTE.....	609
a) De la tramitación electrónica de los procedimientos judiciales.....	610

	Página
b) Principios	610
c) Uso obligatorio del sistema informático.....	613
d) Firma electrónica	615
e) Presentación de demandas y escritos.....	616
f) Presentación de documentos.....	617
g) Patrocinio y poder electrónico.....	617
h) Otras formas de notificación.....	619
i) Registro de actuaciones de receptores	620
j) Exhorto	622
k) Oficios y comunicaciones judiciales	622
l) Modificaciones al Código de Procedimiento Civil.....	623
m) Modificaciones del Código Orgánico de Tribunales	626
V. LA LEY N° 21.394: ALGUNOS ASPECTOS SOBRE TRAMITACIÓN ELECTRÓNICA	627

OCTAVA PARTE
MÉTODOS ALTERNATIVOS DE SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS

PROF. JORDI DELGADO CASTRO

I. INTRODUCCIÓN.....	637
II. MÉTODOS ALTERNATIVOS DE SOLUCIÓN DE CONFLICTOS EN CHILE...	638
III. EL ARTÍCULO 3° BIS DEL CÓDIGO DE PROCEDIMIENTO CIVIL	646
IV. PROYECTO DE LEY DE MEDIACIÓN CIVIL Y COMERCIAL.....	651
V. LA MEDIACIÓN OBLIGATORIA EN CHILE.....	653
VI. LA CONCILIACIÓN COMO MÉTODO DE RESOLUCIÓN DEL CON- FLICTO	656
Bibliografía	658
CÓMO ACCEDER A ESTE LIBRO DIGITAL A TRAVÉS DE THOMSON REUTERS PROVIEW	661

PRESENTACIÓN

Fue en el mes de septiembre de 2010, en el contexto de las XXII Jornadas Iberoamericanas de Derecho Procesal que, por vez primera, se celebraba en nuestro país que los autores comenzaron a madurar la idea de publicar una obra conjunta que, sin dejar de estar dirigida de manera preferente a estudiantes del pregrado, incorporara elementos que no suelen estar presentes en manuales de circulación habitual, como referencias jurisprudenciales, modelos o ejemplos de resoluciones y escritos.

Los autores tienen entre sí algunas coincidencias: cursaron sus estudios de pregrado en universidades tradicionales, se doctoraron en universidades españolas y hoy desempeñan actividades académicas en universidades que tienen vocación pública.

No ha pasado desapercibido para los autores la existencia de un movimiento que apunta hacia una profunda reforma de nuestro proceso civil y su sustitución por uno que se adapte a los requerimientos de nuestra sociedad. Estamos convencidos de que la implantación de la reforma del proceso civil es un imperativo, más aun cuando las reformas introducidas en otros órdenes procesales están teniendo importantes repercusiones en el proceso civil pues la oralidad, la inmediación y la concentración han desnudado los evidentes defectos en la regulación del proceso civil, circunstancia que es reveladora de la urgente necesidad de adaptar nuestro más que centenario proceso a las exigencias de las actuales relaciones jurídico-privadas, lo que pasa por una profunda reforma tendiente a modernizar y agilizar nuestro sistema procesal civil.

La preocupación por la reforma de nuestro proceso civil, conduce a que —especialmente en el capítulo dedicado al estudio de la prueba— se consignan algunas consideraciones relativas al futuro perfeccionamiento de esta materia. Por otra parte, siendo imprescindible una completa sustitución del Código vigente, ello debe ser sin perjuicio de que la nueva regulación recoja

elementos e instituciones que han demostrado funcionar de manera eficiente bajo el actual sistema de enjuiciamiento. Hemos cuidado de destacar el estudio de los conceptos fundamentales, por sobre la minucia, convencidos de que aquéllos se mantendrán cualquiera sea la orientación de la reforma.

Tenemos la aspiración de que éste sea el primero de sucesivos volúmenes relacionados con el estudio de la disciplina. En ediciones siguientes, pretendemos introducir las correspondientes ampliaciones hacia temas no tratados en la presente edición.

Los autores

PRÓLOGO A LA SEGUNDA EDICIÓN

La favorable recepción que ha tenido en los lectores la primera edición de nuestro Manual, nos ha llevado a trabajar en esta segunda edición, concretando así una aspiración planteada al publicar el primer volumen de que éste sería el primero de sucesivos textos relacionados con el estudio de la disciplina, en los que se incorporarían las correspondientes ampliaciones hacia temas no tratados con anterioridad. Así, en esta edición, no sólo se ha corregido formalmente el texto, mejorado la sistemática de la obra anterior y ampliado el contenido de algunos capítulos. También hemos incorporado nuevas temáticas: procedimiento sumario y tutela cautelar. Además, se han tratado las diligencias preliminares, conocidas en nuestro medio como medidas prejudiciales, a las que le hemos brindado un tratamiento sistemático distinto. Apartándonos de la sistemática del Código, se ha preferido tratar separadamente las medidas prejudiciales en función de su objeto. Así, aquellas diligencias destinadas a preparar la demanda, se estudian a continuación del acto procesal demanda. Aquellas diligencias cuya finalidad es procurarse pruebas que puedan desaparecer (Medidas prejudiciales probatorias) se analizan en el capítulo de la prueba y las cuyo objeto es asegurar el resultado práctico de la acción que se va a instaurar (Medidas prejudiciales precautorias) se examinan a propósito de la tutela cautelar.

Como es connatural al quehacer universitario, entre los autores existen diferentes visiones acerca de la función del juez y aun sobre la finalidad de la jurisdicción. Lejos de soterrar esas diferencias, hemos optado por dejarlas a descubierto, porque entendemos que de este modo se enriquece el contenido de la obra. Por la misma razón, se ha mantenido la responsabilidad personal de los autores, formalizada a través de la individualización de cada uno de ellos al comienzo del respectivo capítulo, con la evidente advertencia que las opiniones individuales no comprometen necesariamente las de los coautores.

Confiados en que esta segunda edición, ampliada y puesta al día, tendrá tan buena recepción como la anterior, ya hemos puesto nuestro empeño para continuar ampliando la obra hacia temas no tratados hasta ahora, con miras a obtener una exposición completa de nuestro proceso civil, con el grado de detalle exigible a un estudio de estas características.

Los autores

PRÓLOGO A LA TERCERA EDICIÓN

Transcurrieron diez años desde la segunda edición. Ciertamente, desde el punto de vista de los avances del proceso no han significado un avance insalvable y, por lo tanto, esta nueva edición no importa una revolución en un procedimiento que se mantiene relativamente estable desde la entrada en vigencia del Código de 1903. Con todo, desde la última ocasión que este manual vio la luz se han sucedido algunas modificaciones: Ley N° 20.830, Ley N° 21.073 o la Ley N° 21.159.

A pesar de esta constante estabilidad en este periodo han acontecido dos grandes hitos que merecen ser destacados y que, en buena medida, determinaban una actualización importante: De una parte, a fines del año 2015 entró en vigencia la Ley N° 20.886 conocida, entre nosotros, como Ley de Tramitación Electrónica y, de otra, el año 2021 se promulgó la Ley N° 21.394 que introdujo una serie de reformas para enfrentar la situación luego del estado de excepción derivado de la superación de la pandemia mundial generada por el SARS-COVID19.

Sin duda la existencia de un entorno digital y la superación de un evento de magnitud mundial hicieron avanzar los procedimientos hacia cauces cuyo rigor formal se ha ido relajando y que, como era de esperar, ha potenciado el uso de entornos digitales que diez años atrás no parecían poder derrocar al expediente en papel.

Además, esta edición aprovecha para actualizar contenidos y eliminar aquella parte de la historia procesal que, en efecto, ha quedado atrás y que ha sido adaptada a la ley vigente. En esta misma línea, se ha tenido a la vista –cuando ha sido oportuno– un tema que se está instalando, también en el proceso: el uso de la inteligencia artificial.

La ausencia de avances en la Reforma Procesal Civil también ha incrementado el protagonismo, al menos en lo regulado, de otros métodos de

solución de conflictos. Hay un tímido avance en direcciones novedosas que, todavía, son deseos del legislador, más que realidades palpables.

El renovado equipo de profesores que concita esta obra apuesta nuevamente a su buena recepción y está dispuesto a seguir ampliando, corrigiendo y avanzando en entregar las mejores explicaciones de la disciplina que cultivan, confiados a partir de la experiencia acumulada, en que resulte un material interesante tanto para estudiantes y académicos, como para abogados y jueces.

Los autores