

ESTUDIOS DE DERECHO FAMILIAR
CRISTIÁN LEPIN MOLINA
DIRECTOR

JOSE LUIS HERNÁNDEZ ZENCOVICH

MEDIDAS CAUTELARES EN LOS PROCEDIMIENTOS DE FAMILIA

Prólogo:
Cristián Maturana Míquel

[111525]

Eh

Editorial Hammurabi ®

JOSÉ LUIS HERNÁNDEZ ZENCOVICH



MEDIDAS CAUTELARES EN LOS PROCEDIMIENTOS DE FAMILIA

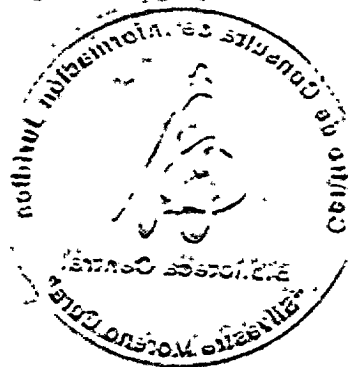
PRÓLOGO: CRISTIÁN MATURANA MÍQUEL

PRIMERA EDICIÓN

SUPREMA CORTE DE JUSTICIA DE LA NACIÓN
C.C.I.J. "SILVESTRE MORENO CORA"
BIBLIOTECA

Eh Editorial Hammurabi ®

11042.106
H476m
e.1



Prohibida la reproducción total o parcial de este libro,
por cualquier medio, sin autorización de los editores.

Título original:
MEDIDAS CAUTELARES EN LOS PROCEDIMIENTOS
DE FAMILIA

© Es propiedad del Autor:
José Luis Hernández Zencovich

1ª Edición, diciembre 2017
300 ejemplares

Editorial Hammurabi®
<http://www.hammurabi.cl/>
editorial@hammurabi.cl
+562 32308149

Portada, diagramación e impresión:
Editorial Hammurabi

Queda hecho el depósito legal
Registro de Propiedad Intelectual N° 280.642

ISBN: 978-956-9952-00-5

IMPRESO EN CHILE / PRINTED IN CHILE

296859

ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
PRÓLOGO	13
INTRODUCCIÓN	17

CAPÍTULO I

JUSTICIA DE FAMILIA. EL ROL DEL JUEZ REFORMA PROCESAL A UNA NUEVA JUSTICIA DE FAMILIA

1. Generalidades	21
2. La antigua y la nueva justicia de familia	24
3. Necesidad de contar con una judicatura y un proceso especializado ..	26
3.1. Ámbito constitucional de la familia	27
3.2. Del contencioso de naturaleza familiar	29
4. Facultades y rol del Juez de Familia	32
5. Principios del proceso en la Ley de Tribunales de Familia	36
6. Principios del procedimiento en la Ley de Tribunales de Familia ..	38
7. Aplicación de los principios al procedimiento de familia	40
7.1. Principio de la oralidad	40
7.2. Principio de la concentración	41
7.3. Principio de la desformalización	43
7.4. Principio de la inmediación	43
7.5. Principio de la oficialidad o actuación de oficio	44
7.6. Principio de la colaboración	46

SUPREMA CORTE DE JUSTICIA DE LA NACIÓN
C.C.I.J. "SILVESTRE MORENO CORA"
BIBLIOTECA

7.7. Publicidad	47
7.8. Interés superior del niño y derecho a ser oído	48

CAPÍTULO II

LAS POTESTADES O MEDIDAS CAUTELARES

1. Breve historia de las medidas cautelares	55
2. La potestad cautelar en la tramitación de la Ley que Crea los Tribunales de Familia	60
3. Potestades cautelares del Juez de Familia	65
4. Artículo 22 de la Ley 19.968	66
5. Límites a la potestad cautelar; interés superior del niño y del debido proceso	75
5.1. El interés superior del niño	76
5.2. Principio del debido proceso	88
6. Límites a los principios precedentemente tratados	98
7. Aplicación de los principios a la luz de las potestades cautelares ...	110
8. Potestad cautelar del Juez de Familia	113
8.1. La tutela jurisdiccional	113
8.2. Tutela jurisdiccional definitiva	115
8.3. Tutela jurisdiccional provisoria	116
9. Potestad cautelar y medida cautelar en el ordenamiento jurí- dico de familia	117
10. Medidas cautelares del artículo 22 de la Ley 19.968	122
10.1. Texto legal y regulación	122
10.2. Concepto de potestad cautelar y medida cautelar	124
10.3. Legitimación para solicitar las medidas cautelares	128
10.4. Objeto de las medidas cautelares	129
10.5. Oportunidad para solicitar las medidas cautelares	130
10.6. Presupuestos para el otorgamiento de una cautela	133
10.6.1. Verosimilitud del derecho invocado o <i>fumus bonis juris</i>	134
10.6.2. Peligro en la demora o <i>periculum in mora</i>	137
10.7. La contracautela y su regulación como mecanismo de substitución	145
10.8. Características de las medidas cautelares	152
10.8.1. Instrumentalidad	152
10.8.2. Provisionalidad	156
10.8.3. Proporcionalidad	157
10.8.4. Flexibilidad	159

10.8.5. Infinitas.....	160
10.8.6. Acumulables	161

CAPÍTULO III

TIPOS DE MEDIDAS CAUTELARES

1. Clasificación general de las medidas cautelares	163
2. Clasificación de las medidas cautelares en cuanto a sus efectos.....	164
2.1. Las medidas cautelares conservativas	164
2.2. Las medidas cautelares innovativas	169
3. Diferencias entre las medidas conservativas e innovativas	172
4. Aspectos procesales o de procedimiento.....	174
4.1. Notificación de la medida cautelar	174
4.2. Oposición de la medida cautelar decretada	177
4.3. Resolución que resuelve la medida cautelar y recursos	178
5. Aplicación y remisión de la potestad cautelar de familia a las normas procesales civiles.....	179
6. Responsabilidad general.....	180
7. Caducidad de las medidas cautelares	181
8. Cese o alzamiento de la medida cautelar.....	182
9. Sustitución, modificación o reducción de la medida cautelar	183
10. Las medidas cautelares y los recursos contra las decisiones.....	184

CAPÍTULO IV

MEDIDAS CAUTELARES ESPECIALES

1. Noción previa.....	185
2. Las medidas de protección.....	186
2.1. Análisis de las medidas cautelares especiales del artículo 71 de la Ley 19.968, Sobre medidas de protección.....	187
2.2. Legitimación activa	191
2.3. Oportunidad para decretar una medida cautelar especial	192
2.4. Duración de la medida cautelar	192
2.5. Procedimiento judicial de las medidas de protección	193
2.6. Audiencia preparatoria	194
2.7. Audiencia de juicio	195
2.8. Sentencia	195

2.9. Medida de separación del niño, niña o adolescente de sus padres o de las personas bajo cuyo cuidado se encuentren	196
3. Procedimiento especial de violencia intrafamiliar	198
3.1. Competencia para conocer actos de violencia intrafamiliar.....	199
3.2. Medidas cautelares en protección de la víctima	200

CAPÍTULO V

APLICACIÓN DE LAS MEDIDAS PRECAUTORIAS

1. Aspectos generales	207
2. Concepto	208
3. Características de las medidas prejudiciales y precautorias	209
4. Clases de medidas precautorias	210
5. Importancia de la clasificación	211
6. Análisis de las medidas precautorias del artículo 290 del Código de Procedimiento Civil.....	212
6.1. El secuestro de la cosa que es objeto de la demanda	212
6.2. Nombramiento de uno o más interventores.....	213
6.3. Retención de bienes determinados	214
6.4. Prohibición de celebrar actos y contratos sobre bienes determinados.....	215
7. Tramitación de las medidas precautorias.....	216
8. Resolución de la medida precautoria	217
9. Notificación de la medida precautoria	218
10. Alzamiento de la medida precautoria	218
11. Caducidad de la medida precautoria.....	219
12. Las medidas prejudiciales	219
12.1. Reglamentación	219
12.2. Concepto.....	220
12.3. Características.....	220
12.4. Clasificación de las medidas prejudiciales según su finalidad...	221
12.4.1. Medidas prejudiciales preparatorias	221
12.4.2. Medidas prejudiciales probatorias.....	226
12.4.3. Medidas prejudiciales precautorias.....	228
BIBLIOGRAFÍA.....	229