

## La misión de los tribunales supremos

Coords.: Michele Taruffo, Luiz Guilherme

Marinoni y Daniel Mitidiero

Editorial Marcial Pons /2016

www.librotecnia.cl

## ÍNDICE

	Pág.
<b>PRESENTACIÓN</b> , por <i>Michele Taruffo, Luiz Guilherme Marinoni y Daniel Mitidiero</i> .....	13
<b>EL COMPLEJO DE SÍSIFO Y LA CORTE SUPREMA CHILENA</b> , por <i>Álvaro Pérez Ragone</i> .....	15
1. INTRODUCCIÓN.....	15
2. INDEPENDENCIA JUDICIAL: MARCO BÁSICO PARA LO QUE ES Y DEBIERA SER LA CS.....	20
3. CONFIGURACIÓN, CONFORMACIÓN Y FUNCIONES DE LA CS.....	22
4. ROL NOMOGENÉTICO (LÉGISLADOR Y ADMINISTRADOR) GOBIERNO (POLICÍA) JUDICIAL.....	25
A) Función nomogenética.....	26
B) Función sancionadora-disciplinaria (policía judicial).....	28
C) Casos actuales de combinación nomogenética y de gobierno judicial.....	29
5. CORTE SUPREMA Y FUNCIÓN JURISDICCIONAL .....	30
A) ¿Una Corte Suprema con funciones de Corte de Casación, Corte Suprema, Tercera instancia?: la infracción de ley.....	31
B) Filtros de acceso a la CS.....	35
C) La jurisprudencia y el temor al precedente.....	37
6. LAS REFORMAS.....	41
7. JUSTICIA Y EN ESPECIAL LA JURISDICCIÓN CONSTITUCIONAL ...	42
8. CONCLUSIONES.....	46
BIBLIOGRAFÍA.....	47
<b>EL ROL DE LA SUPREMA CORTE</b> , por <i>Christoph Kern</i> .....	53
1. INTRODUCCIÓN.....	53
2. DELIMITACIÓN DEL TEMA.....	54
A) El Tribunal Supremo .....	54

	Pág.
B) Las funciones de las cortes supremas .....	55
3. LA PREGUNTA CLÁSICA .....	56
A) Presentación .....	56
a) La pregunta.....	56
b) Interés privado e interés público.....	57
B) Discusión .....	58
a) «Interés Público» como «interés privado».....	59
b) «Interés privado» como «interés público».....	61
c) Implicancias.....	62
4. EL TRATAMIENTO CLÁSICO .....	62
A) Presentación .....	62
a) El enfoque de «arriba hacia abajo» .....	62
b) El enfoque de «abajo hacia arriba» .....	63
c) Cuestiones procesales relevantes.....	64
B) Discusión .....	72
a) Las dificultades en la distribución de las materias.....	72
b) Las dificultades en la combinación de las materias .....	72
5. ANÁLISIS GENERAL.....	73
A) Antecedentes constitucionales.....	73
B) Parámetros para su implementación.....	74
C) Riesgos de un enfoque demasiado resumido.....	75
6. CONCLUSIÓN .....	76
<b>DOS MODELOS DE CORTES DE VÉRTICE-CORTES SUPERIORES Y CORTES SUPREMAS, por Daniel Mitidiero.....</b>	<b>77</b>
1. INTRODUCCIÓN.....	77
2. EL MODELO DE CORTE SUPERIOR.....	77
A) La Corte Superior y la tutela de la legalidad. Presupuestos teóricos .....	78
B) La estructura del modelo de Cortes Superiores.....	83
a) Composición.....	83
b) Competencia.....	84
C) La función reactiva de la Corte Superior, la nomofilaquia recursal y la uniformización de la jurisprudencia. La Corte Superior como una corte de control. El recurso como jus litigatoris.....	86
D) La eficacia de las decisiones de la Corte Superior: la uniformización de la jurisprudencia como medio de control de la decisión recurrida y declaración del derecho de la parte. La Corte Superior como Corte de Jurisprudencia, igualdad ante la ley y seguridad jurídica como previa determinación del sentido normativo. La eficacia para el pasado .....	90

	Pág.
3. EL MODELO DE CORTE SUPREMA.....	95
A) La Corte Suprema y la tutela del Derecho. Presupuestos teóricos	96
B) La estructura del Modelo de Corte Suprema.....	103
a) Composición.....	103
b) Competencia.....	104
C) La función proactiva de la Corte Suprema, la nomofilaquia recur- sual y la unidad del Derecho por el precedente. La Corte Suprema como una Corte de Interpretación. El recurso como jus constitu- tionis .....	106
D) La eficacia de las decisiones de la Corte Suprema: la formación del precedente judicial y la declaración del Derecho de la parte. La Corte Suprema como una Corte de Precedentes, igualdad ante el Derecho y seguridad jurídica como cognoscibilidad normativa. La eficacia para el futuro .....	111
4. CONSIDERACIONES FINALES.....	118
BIBLIOGRAFÍA.....	118
<b>JURISPRUDENCIA Y DEBIDO PROCESO. LA CORTE SUPREMA AR- GENTINA Y LA CORTE INTERAMERICANA</b> , por <i>Eduardo Oteiza</i> .....	123
1. REACCIÓN CONTRA LA PREGUNTA SOBRE SI ES VINCULANTE LA JURISPRUDENCIA Y EL ENFOQUE EVOLUTIVO SOBRE EL DEBIDO PROCESO.....	123
2. LA CORTE ARGENTINA .....	127
A) Formalismo literal.....	127
B) Mutación hacia la sustancia del debate procesal a partir de la doctrina de la arbitrariedad .....	129
C) El exceso ritual manifiesto como pauta valorativa y señal a las instancias inferiores.....	131
D) El respeto de la garantía de duración razonable de los procesos .	132
E) De la igualdad formal a la igualdad de los desiguales .....	132
F) Límites al abuso procesal que atenta contra el debido proceso ....	134
G) La creación pretoriana del enjuiciamiento colectivo. El redimen- sionamiento del debido proceso .....	136
3. EL ORDENAMIENTO ARGENTINO Y EL SISTEMA INTERAME- RICANO DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS EN TIEMPOS DE CONTROL DE CONVENCIONALIDAD .....	141
4. LA VISIÓN DEL DEBIDO PROCESO SEGÚN LA CONVENCIÓN.....	145
5. NOTAS ESPECÍFICAS ELABORADAS POR LA CORTE INTERAME- RICANA SOBRE EL DEBIDO PROCESO .....	146
A) El acceso a la justicia.....	147
B) El juez natural, independiente e imparcial.....	148
C) Sentencias motivadas.....	151
D) Plazo razonable.....	152
E) Los criterios de protección judicial en la etapa de ejecución de sentencias internas.....	154

6. SÍNTESIS CONCLUSIVA.....	155
<b>¿UN JUEZ SUPREMO O UN LEGISLADOR «SUPREMO»?,</b> por <i>Jordi Nieva Fenoll</i> .....	157
1. UNA PEQUEÑA, PERO RELEVANTE, REVISIÓN HISTÓRICA.....	157
2. EL MODELO DE RECURSO PARA EL CIUDADANO.....	161
3. EL MODELO CUASILEGISLATIVO .....	164
4. LOS MODELOS HÍBRIDOS.....	168
5. ¿ES NECESARIO UN TRIBUNAL CONSTITUCIONAL, O SUS CORRESPONDIENTES INTERNACIONALES?.....	169
6. ¿ES NECESARIO UN JUEZ SUPREMO?.....	172
<b>EL ROL INSTITUCIONAL Y POLÍTICO DE LA CORTE DE CASACIÓN EN FRANCIA: ¿TRADICIÓN, TRANSICIÓN, MUTACIÓN,</b> por <i>Loïc Cadiet</i> ..	175
RESUMEN.....	175
1. MISIÓN TRADICIONAL .....	177
A) Estatuto de la Corte de Casación .....	178
a) De los miembros.....	178
b) Función .....	181
B) Funcionamiento de la Corte de Casación .....	182
a) El recurso de casación.....	183
b) El procedimiento ante el Tribunal de Casación.....	187
2. DILEMAS CONTEMPORÁNEOS.....	190
A) Control de casación elegibilidad: la tentación del elitismo.....	190
B) La remisión en las cuestiones previas de constitucionalidad: la obsesión del sometimiento.....	196
<b>DEL TRIBUNAL QUE DECLARA «EL SENTIDO EXACTO DE LA LEY» AL TRIBUNAL QUE SIENTA PRECEDENTES,</b> por <i>Luiz Guilherme Marinoni</i> .	205
1. LOS TRIBUNALES SUPREMOS Y LA FUNCIÓN DE LA UNIDAD DEL DERECHO EN IBEROAMÉRICA.....	205
2. LA TRANSFORMACIÓN DE LA FUNCIÓN DE LOS TRIBUNALES SUPREMOS .....	208
A) De la tutela de la ley a la atribución del sentido al Derecho.....	208
B) La función de colaboración con el Poder Legislativo .....	211
C) La imprescindibilidad de superar la relación «corregir la decisión-definir el sentido del Derecho» .....	214
D) La necesidad de establecer un filtro de recursos para el desempeño de las funciones del tribunal.....	215
3. LA AUTORIDAD DE LOS PRECEDENTES .....	219
A) Los precedentes en el orden jurídico vinculante .....	219
B) La decisión interpretativa del tribunal supremo como «reconstrucción» que regula la vida social y guía la resolución de los casos conflictivos: la eficacia obligatoria del precedente como consecuencia.....	220

	Pág.
C) La posición de vértice.....	223
4. FUNDAMENTOS DE LOS PRECEDENTES OBLIGATORIOS.....	224
A) La realización de la igualdad.....	224
B) La imparcialidad.....	226
C) La coherencia del Derecho.....	227
D) La seguridad jurídica.....	229
<b>LAS FUNCIONES DE LAS CORTES SUPREMAS. ASPECTOS GENERALES</b> , por <i>Michele Taruffo</i> .....	231
1. INTRODUCCIÓN.....	231
2. TUTELA Y PROMOCIÓN DE LA LEGALIDAD.....	233
A) Legalidad y aplicación del Derecho.....	235
B) Legalidad y evolución del Derecho.....	238
C) Legalidad y derechos fundamentales.....	240
3. MODALIDADES DE DESARROLLO DE LAS FUNCIONES.....	242
A) El precedente.....	243
B) La circulación del Derecho extranjero.....	245
C) La selección de los recursos.....	246
4. CONCLUSIONES.....	248
<b>EL TRIBUNAL SUPREMO DEL REINO UNIDO Y LAS SENTENCIAS DE LOS TRIBUNALES INGLESES</b> , por <i>Neil Andrews</i> .....	253
1. INTRODUCCIÓN.....	253
2. EL TRIBUNAL Y SUS COMPETENCIAS.....	254
3. LOS PROCEDIMIENTOS QUE LLEGAN AL TRIBUNAL SUPREMO: LA NECESIDAD DE PERMISO.....	257
4. SENTENCIAS EXTENSAS.....	258
5. MÁS DE UN JUEZ DE APELACIÓN DICTANDO SENTENCIA DE APELACIÓN.....	259
6. EL PROBLEMA DE LOS ARGUMENTOS JURÍDICOS INCOMPLETOS.....	262
7. REFLEXIONES FINALES.....	266
<b>LAS CORTES SUPREMAS Y LA IMAGINACIÓN DE LO REAL</b> , por <i>Oscar G. Chase</i> .....	267
RESUMEN.....	267
INTRODUCCIÓN.....	268
1. LAS CORTES SUPREMAS EN CONTEXTO INTERPRETATIVO.....	270
2. LAS CORTES SUPREMAS Y LA CONSTRUCCIÓN DEL ESPACIO Y TIEMPO.....	280
A) Tiempo.....	280
B) Espacio.....	285
C) La representación de «lo justo» para sí mismo y para otros.....	290
CONCLUSIÓN.....	300

	Pág.
<b>¿DEBEN LOS JUECES CREAR DERECHO?</b> , por <i>Teresa Arruda Alvim Wambier</i> .....	301
1. NOCIONES INTRODUCTORIAS. TENSION ENTRE ESTABILIDAD Y EVOLUCIÓN. ¿QUÉ CORRESPONDE A LA LEY? ¿QUÉ CORRESPONDE A LA JURISPRUDENCIA? AMBIENTES DE DECISIÓN .....	301
2. <i>COMMON LAW</i> Y <i>CIVIL LAW</i> . SISTEMAS DIFERENTES, OBJETIVOS COMUNES. NOTAS SOBRE ALGUNOS ASPECTOS HISTÓRICOS.....	307
A) La situación actual —casos complejos—.....	313
3. PRESUPUESTOS DE LA NECESIDAD DE RESPETO A LA JURISPRUDENCIA CONSOLIDADA EN EL <i>CIVIL LAW</i> . LA DEFORMACIÓN. LA SISTEMÁTICA FALTA DE RESPETO. EL DESCRÉDITO DEL PODER JUDICIAL .....	319
4. LA TÉCNICA DEL <i>STARE DECISIS</i> . <i>RATIO DECIDENDI</i> Y <i>OBITER DICTA</i> . NECESIDAD DE INTERPRETACIÓN DE LOS PRECEDENTES.....	327
5. EL PROBLEMA DE LA EVOLUCIÓN DEL DERECHO. LOS AMBIENTES DE DECISIÓN. EL EFECTO SORPRESA. ....	336
6. IDENTIDAD ABSOLUTA E IDENTIDAD ESENCIAL. CASOS DIFÍCILES Y CASOS RUTINARIOS. ¿PODEMOS APRENDER ALGO CON EL <i>COMMON LAW</i> ?.....	341
7. FLEXIBILIDAD Y EVOLUCIÓN DEL DERECHO EN EL <i>CIVIL LAW</i> : ¿TAREA DE LA JURISPRUDENCIA? AMBIENTES DE DECISIÓN. TÉCNICAS DE LA LEY. PELIGRO DE DISPERSIÓN. UNIFORMIZACIÓN POR IDENTIDAD ESENCIAL. LÍMITES A LA LIBERTAD DEL JUEZ .....	347
8. SOLUCIONES DEL SISTEMA BRASILEÑO PARA UNIFORMIZAR Y ESTABILIZAR LA JURISPRUDENCIA.....	361
9. ¿SON BIENVENIDOS LOS PADRONES INTERNACIONALES?.....	363
10. BIBLIOGRAFÍA .....	372