

## ÍNDICE SUMARIO

*Prólogo*, por INÉS LÉPORI WHITE..... 9

### PARTE GENERAL

#### LINEAMIENTOS DE LAS CARGAS PROBATORIAS "DINÁMICAS"

por JORGE W. PEYRANO y JULIO O. CHIAPPINI

..... 13

#### NUEVOS LINEAMIENTOS DE LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS

por JORGE W. PEYRANO

..... 19

#### CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS: UN GIRO EPISTEMOLÓGICO

por JUAN ALBERTO RAMBALDO

I. Preliminar ..... 25

II. Las normas procesales .....	27
1. Las reglas sobre carga de la prueba .....	28
III. Las cargas probatorias dinámicas .....	29
1. Su relación con los principios generales del proceso .....	29
2. Un giro epistemológico .....	31

### CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS

por INÉS LÉPORI WHITE

I. Introducción.....	35
II. La carga procesal .....	43
III. La carga de la prueba.....	48
1. Concepto de carga de la prueba .....	48
2. El problema de la carga de la prueba.....	49
3. Aplicación del derecho y carga de la prueba.....	52
4. Carga de la prueba y carga de la certeza .....	54
5. Carga subjetiva y carga objetiva de la prueba .....	55
6. La carga de la afirmación .....	56
7. Criterios de distribución de la carga probatoria .....	57
IV. Cargas probatorias dinámicas.....	60
1. Concepto .....	60
2. Antecedentes y fundamentos .....	61
3. La doctrina y la jurisprudencia .....	68
a) Denominaciones de la teoría .....	69
b) Fundamentos .....	69
c) Supuestos en que se aplicó.....	69
d) Quién soporta la carga dinámica de la prueba.....	70
e) Materias sobre las que se ha aplicado.....	70
f) Tipos de procesos .....	70
g) El primer antecedente nacional .....	71
h) Doctrina actual de la Corte nacional en el tema .....	72

### LA DOCTRINA DE LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS. Y LA MÁQUINA DE IMPEDIR EN MATERIA JURÍDICA

por JORGE W. PEYRANO

I. Planteo introductorio.....	75
II. Configuración de la “máquina de impedir” en materia jurídica .....	81
III. Presente doctrinal, jurisprudencial y legislativo de la doctrina en análisis.....	82
IV. Óbices: antiguos y nuevos.....	87
1. Falta de texto legal .....	87
2. Acerca de la infausta sorpresa que puede entrañar la aplicación judicial oficiosa de la doctrina en comentario y de los riesgos que ello puede acarrear para la garantía del debido proceso .....	88
3. De la inoficiosidad de la doctrina de las cargas probatorias dinámicas.....	92
V. Precisiones.....	95
VI. Cierre.....	97

### CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS

¿Qué debe probar el que no puede probar?

por SERGIO JOSÉ BARBERIO

I. Introducción.....	99
II. La mejor posición probatoria de una parte, frente a la dificultad probatoria de la otra .....	101
III. Dinámica vs. estática .....	105

### LA NECESARIA MADUREZ DE LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS

por HÉCTOR E. LEGUISAMÓN

I. Consideraciones preliminares.....	109
--------------------------------------	-----

II. La doctrina tradicional sobre la carga de la prueba.....	110
III. La posición del Código Procesal nacional.....	111
IV. Inversión de la carga de la prueba.....	112
V. Consecuencias de la falta de prueba. Facultades del juez.....	114
VI. Las cargas probatorias dinámicas.....	115
VII. Espectro de aplicabilidad.....	117
VIII. Epílogo.....	123

**REFLEXIONES SOBRE LA DOCTRINA DE  
LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS**

por IVANA MARÍA AIRASCA

I. Concepto de prueba. Objeto de prueba. Hechos que deben probarse y hechos que no deben probarse.....	125
II. Concepto de carga probatoria. Nociones clásicas y modernas.....	129
III. Reglas de distribución de la carga de la prueba.....	131
IV. Doctrina de las cargas probatorias dinámicas. Antecedentes.....	134
V. Doctrina de las cargas probatorias dinámicas. Concepto. Caracteres.....	135
VI. Fundamentos de la doctrina.....	141
VII. Alcances. Materias a las que se aplica la doctrina.....	143
VIII. Breve recopilación de jurisprudencia.....	144
IX. Reflexión final.....	151
X. Bibliografía.....	152

**CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS**

por MARÍA BELÉN TEPSICH

I. Ideas preliminares.....	153
----------------------------	-----

II. Breve reseña de su aparición.....	154
III. Carga de la prueba. Importancia y utilidad de la aplicación de la doctrina de las cargas probatorias dinámicas.....	155
1. Carga de la prueba.....	155
2. Aporte de la doctrina de las cargas probatorias dinámicas.....	158
3. Consagración legal.....	160
4. Algunos ámbitos de aplicación.....	161
IV. Cargas probatorias dinámicas y el valor de la conducta de las partes en juicio.....	162
V. Conclusiones.....	166

**DE LA CARGA PROBATORIA DINÁMICA EMBOZADA  
A SU CONSAGRACIÓN LEGISLATIVA**

por JORGE W. PEYRANO

.....	169
-------	-----

**PARTE ESPECIAL**

**LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS  
EN EL DERECHO COMPARADO**

**LA TEORÍA DE LAS "CARGAS PROBATORIAS  
DINÁMICAS" EN LA FLAMANTE LEY DE  
ENJUICIAMIENTO CIVIL ESPAÑOLA (LEY 1/2000)**

por MARCOS L. PEYRANO

I. Introducción.....	179
II. Un poco de historia.....	180
III. Lineamientos de la doctrina de las cargas probatorias dinámicas.....	183

IV. La gran aplicación jurisprudencial de esta teoría en la República Argentina y su "exportación" a tierras españolas .....	185
V. La doctrina de las cargas probatorias dinámicas y su definitiva inclusión en la flamante reforma a la Ley de Enjuiciamiento Civil española.....	187
VI. Breve análisis del texto definitivo del artículo 217 de la Ley 1/2000 española.....	190
VII. Colofón .....	192

**LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS EN LA DOCTRINA Y LA JURISPRUDENCIA NACIONAL**

**CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS: UNA MIRADA AL DERECHO COMPARADO Y NOVEDOSA AMPLIACIÓN DE SU CAMPO DE ACCIÓN**

por CARLOS ALBERTO CARBONE

.....	197
I. Preliminares.....	198
II. La carga de la prueba.....	199
1. Momento procesal de su análisis.....	199
2. Precisiones indispensables .....	202
III. Los principios de la carga de la prueba .....	204
IV. Cargas probatorias dinámicas y activismo judicial .....	206
V. La doctrina de las cargas probatorias dinámicas .....	208
VI. Las cargas probatorias dinámicas en Alemania .....	210
VII. Las cargas probatorias dinámicas en España .....	211
VIII. Certámenes procesales que consagraron la carga dinámica .....	212
1. Las V Jornadas Bonaerenses de Derecho Civil, Comercial, Procesal e Informático, en la ciudad de Junín, 1992.....	213
2. El XVII Congreso Nacional de Derecho Procesal, Termas de Río Hondo, 19 al 22 de mayo de 1993 .....	213

IX. Certámenes de Derecho de fondo .....	215
1. XV Jornadas Nacionales de Derecho Civil, Mar del Plata, 26 al 28 de octubre de 1995, Comisión Nº 9: <i>El Derecho frente a la discriminación</i> .....	215
1.1. Discriminación y cargas probatorias dinámicas.....	215
1.2. Discriminación y acceso al crédito.....	216
1.3. Proveedores de servicios de internet. Responsabilidad civil.....	216
2. Convención Internacional sobre Igualdad entre Mujeres y Hombres, 1997 .....	216
2.1. Discriminación basada en el sexo y cargas dinámicas.....	216
3. Primeras Jornadas sobre Buena y Mala Praxis Profesional, Lomas de Zamora, 6 y 7 de octubre de 1995.....	217
3.1. Responsabilidad profesional .....	217
4. VII Congreso Internacional de Derecho de Daños, <i>Responsabilidades en el siglo XXI</i> (Asociación de Abogados de Buenos Aires), Facultad de Derecho de la Universidad de Buenos Aires, 2, 3 y 4 de octubre.....	218
4.1. Responsabilidad de los médicos.....	218
5. XXVI Jornadas de Derecho Laboral .....	218
5.1. Teoría de la desestimación de la personalidad jurídica y cargas probatorias dinámicas .....	218
6. Primeras Jornadas de Sindicatura Concursal, Córdoba, 15 y 16 de noviembre de 2001.....	219
6.1. Prueba de fraude y cargas probatorias dinámicas.....	219
X. El Proyecto de Código Civil de 1998.....	220
1. Prueba de la culpa y cargas dinámicas.....	220
XI. Proyecto de Nuevo Código Procesal Civil y Comercial de Chubut.....	221
1. Cargas dinámicas como regla consagrada.....	221
XII. Nuevos horizontes para articular las cargas probatorias dinámicas .....	222
1. Controversias en materia de nombres de dominio de internet .....	222
2. Controversias en materia de inscripción de marcas .....	223

3. Procesos contra las empresas calificadoras de riesgo financiero .....	224
4. Responsabilidad civil por daños causados por productos defectuosos .....	225
XIII. Casos jurisprudenciales contra empresas telefónicas .....	226
XIV. Conclusión .....	227

**UNA SENTENCIA EN LA QUE SE PATENTIZA LA RELACIÓN  
ENTRE LA INTERPRETACIÓN CONTRACTUAL Y LA  
CARGA DE LA PRUEBA DEL CUMPLIMIENTO  
DE LAS OBLIGACIONES ASUMIDAS**

por GUILLERMO F. PEYRANO

I. El fallo .....	229
II. El comentario .....	249
1. Introito .....	249
2. El caso .....	250
3. Obligaciones asumidas por la actora en el contrato celebrado .....	252
4. La prueba rendida en autos .....	255
5. Carga de la prueba .....	256
6. Interpretación y prueba .....	262

**DIVERSOS SUPUESTOS DE APLICACIÓN DE LA TEORÍA  
DE LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS**

**ESTADO ACTUAL DE LA TEORÍA DE LA CARGA DINÁMICA  
DE LA PRUEBA CON ESPECIAL REFERENCIA A  
ANTECEDENTES JURISPRUDENCIALES  
Y A LA MATERIA JUZGADA**

por EDGAR J. BARACAT

.....	267
I. Evolución de las teorías sobre la carga de la prueba .....	268

II. Teoría de la carga probatoria dinámica .....	270
III. Primer antecedente jurisprudencial y otros de la Corte Suprema nacional .....	273
IV. Pronunciamientos de otros superiores tribunales de provincia .....	276
V. Estado actual en la doctrina de la teoría de la carga probatoria dinámica de la prueba .....	277
VI. Cuestionable anuncio judicial <i>ante tempus</i> de que echara mano a la carga probatoria dinámica .....	279
VII. Otra vez dos valores en pugna: justicia versus seguridad jurídica .....	282
VIII. Cargas probatorias dinámicas y los procesos ejecutivos .....	285
IX. Algunos casos de recepción por la jurisprudencia de la doctrina según la materia .....	287
1. Contrato de seguro, bancos y entidades financieras .....	289
2. Cuenta corriente bancaria, tarjetas de créditos. Títulos de créditos. Bonex .....	290
3. Concursos .....	292
4. Concentración societaria .....	295
5. Uso de marcas .....	295
6. En materia laboral y de la seguridad social .....	297
6.1. Alcances .....	297
6.2. Prueba de la relación laboral .....	297
6.3. Jornada superior a la legal .....	298
6.4. Reclamo por horas suplementarias .....	298
6.5. Monto de la remuneración .....	298
6.6. Reclamo del daño moral .....	298
6.7. Tareas adecuadas a la incapacidad del trabajador .....	299
6.8. Acoso sexual .....	299
6.9. Derecho de cobro de pensión .....	299
7. En materia contractual .....	300
7.1. Locación .....	300
7.2. Locación de obra .....	300
7.3. Donación .....	301
7.4. Contrato de garaje .....	301

7.5. Lesión subjetiva .....	302
7.6. Mora.....	302
7.7. Reclamo de daño moral .....	302
8. En daños y perjuicios.....	303
8.1. Fuente del daño.....	303
8.2. Entidad del daño.....	303
8.3. Prueba del perjuicio .....	303
8.4. Prueba de la culpa .....	304
8.5. Culpa de la víctima.....	304
8.6. Riesgo o vicio de la cosa.....	304
8.7. Hecho de un menor .....	305
8.8. Reparación del vehículo.....	305
8.9. Privación de uso .....	306
8.10. Lucro cesante.....	307
8.11. En responsabilidad médica.....	307
8.12. En juicio de simulación .....	315
X. La teoría de la carga probatoria dinámica y el proceso penal .....	318

## LA DINÁMICA DE LAS CARGAS PROBATORIAS

Una proyección del principio que prohíbe  
abusar de los derechos procesales

por MIRYAM BALESTRO FAURE

<i>Parte general</i> .....	321
I. El proceso y la prueba.....	321
1. Introducción.....	321
2. Fundamento constitucional .....	323
3. La doctrina de la Corte Suprema de Justicia .....	326
4. La operatividad de los principios en materia de prueba .....	327
5. La teoría de las cargas probatorias dinámicas, como proyección de la teoría del abuso del derecho.....	328
II. El fin de la prueba .....	330
1. El fin privado y el fin público.....	330

2. Las partes: Carga de la prueba. Reglas.....	331
3. La necesidad de dinamizar el <i>onus probandi</i> .....	333
4. El tratamiento legislativo .....	336
5. ¿Acatamiento a la ley o respeto al Derecho?.....	337
<i>Parte especial</i> .....	339
I. La carga de la prueba en los procesos de ejecución .....	339
1. Introducción.....	339
2. Los casos “difíciles”.....	340
II. El juicio ejecutivo.....	342
1. Cosa juzgada formal o material.....	342
2. Qué se prueba en el juicio ejecutivo y quién lo prueba.....	344
III. El pagaré con vencimiento “a la vista” .....	347
1. La excepción de inhabilidad de título .....	347
2. Pagaré: Concepto, caracteres y requisitos.....	348
3. Vencimiento. Clases .....	349
4. El vencimiento del pagaré “a la vista” .....	349
5. La carga de la prueba. El hecho negativo .....	350
6. Conclusión.....	354
IV. La ejecución fiscal .....	355
1. El título .....	356
2. El abuso del “derecho a recaudar” .....	356
V. El cobro judicial de los créditos fiscales de las municipalidades y comunas de la Provincia de Santa Fe.....	357
1. Prueba de las excepciones .....	358
2. La situación real del deudor en el juicio de apremio.....	359
3. Algunas preguntas.....	360
4. Algunas respuestas .....	360
5. Conclusión.....	361
VI. Garantismo o arbitrariedad. Falsedad de la disyuntiva.....	363
VII. Bibliografía general .....	364

**LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS  
EN JUICIO EJECUTIVO**

por BEATRIZ S. RUZAFÁ

I. Prefacio .....	367
II. Fundamento de la noción de carga de la prueba y de su distribución .....	371
III. La exigencia doctrinaria de una actitud dinámica, solidarista y de colaboración .....	374
IV. La recepción de las cargas probatorias dinámicas en los procesos de conocimiento .....	377
V. Su rechazo en los procesos ejecutivos .....	379
1. La historia .....	379
2. La ley, la doctrina, la jurisprudencia .....	383
VI. Su admisión en juicio ejecutivo: un llamado a la reflexión .....	390
1. Interrogantes conexos .....	390
2. Doctrina y jurisprudencia .....	392
VII. Un nuevo instrumento: el proceso monitorio .....	397
VIII. Conclusiones .....	401

**LAS CARGAS PROCESALES DINÁMICAS  
EN LA INEFICACIA CONCURSAL**

por HÉCTOR H. CÁRDENAS

I. La idea-fuerza de las cargas procesales dinámicas .....	405
II. Finalidad del proceso: la justicia .....	406
III. Las cargas procesales dinámicas como aproximación a la justicia .....	406
IV. Introducción a la ineficacia concursal .....	407
V. Ineficacia concursal por conocimiento del estado de cesación de pagos .....	409
1. Panorama general .....	409
2. El tema: "Las cargas procesales dinámicas en la ineficacia por conocimiento del estado de cesación de pagos" .....	410
VI. Conclusiones .....	416

**CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS Y SU APLICABILIDAD  
A LA INOPONIBILIDAD DE LA PERSONALIDAD JURÍDICA**

por CARLOS DANIEL PASTOR

I. Introducción al tema .....	419
II. Cargas probatorias dinámicas. Concepto, origen y fundamentos .....	421
III. Inoponibilidad de la personalidad jurídica de sociedades. Levantamiento del velo societario .....	424
IV. Aplicación de la teoría de las cargas probatorias dinámicas al levantamiento del velo societario .....	426

**EL PAGO SIN CAUSA, LOS CHEQUES DE  
FAVOR Y LA CARGA DE LA PRUEBA**

por GUILLERMINA CORNERO

I. Introducción .....	435
II. Pago sin causa .....	435
III. Documentos de complacencia .....	437
IV. La causa, su ausencia y la carga de la prueba .....	437
V. Fluctuación de la carga de la prueba .....	438

**LAS CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS  
EN EL DERECHO DE DAÑOS**

por JUAN CARLOS ALEGRE

I. Introducción .....	441
II. La doctrina de las cargas probatorias dinámicas: Su importancia y proyecciones .....	443
III. La prueba en la responsabilidad civil. Hacia un alivio de la carga probatoria .....	445
La tesis clásica de Demogue .....	446
IV. La prueba de la culpa en los deberes de prudencia .....	448

V. Cargas probatorias dinámicas.....	449
Concepto .....	449
VI. Las cargas probatorias dinámicas en la responsabilidad civil del médico.....	449
VII. Palabras finales .....	450
VIII. Bibliografía consultada.....	452

**CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS,  
APROXIMACIONES CONCEPTUALES.  
ESPECIAL REFERENCIA A LA CULPA MÉDICA**

por JUAN CARLOS VALLEJOS

I. Carga de la prueba .....	455
I. Reglas sobre carga de la prueba .....	457
II. La carga de la prueba en el CPCCN .....	459
III. Carga de la prueba y sana crítica. Cargas probatorias dinámicas.....	460
IV. Cargas probatorias dinámicas. Aproximaciones conceptuales .....	461
V. Las dificultades probatorias y las cargas probatorias dinámicas .....	464
VI. Carga de la prueba en la culpa médica .....	467
VII. Visión solidarista de la carga de la prueba.....	472
VIII. Carga de la prueba dinámica y audiencia preliminar .....	477
IX. Conclusiones .....	478

**LA CARGA DE LA PRUEBA DE LA  
CULPA PROFESIONAL MÉDICA**

por SILVINA PEREIRA MARQUES

I. La prueba de la culpa y la determinación del nexo de causalidad en materia de consentimiento informado del paciente.....	479
---	-----

II. La prueba de la responsabilidad profesional desde el enfoque de las teorías tradicionales.....	484
III. La prueba de la culpa médica a la luz de las "cargas probatorias dinámicas".....	486
IV. Carga de la prueba del factor de atribución en materia de responsabilidad médica.....	492
V. Distribución de la carga de la prueba en el Derecho Comparado.....	495
VI. Jurisprudencia en la materia.....	498
VII. Conclusiones finales .....	503
VIII. Bibliografía .....	505

**LA APLICACIÓN DE LA TEORÍA DE LAS  
CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS  
EN LOS JUICIOS DE FILIACIÓN**

por JULIANA BILESIO y MARISA GASPARINI

I. Introducción.....	507
II. Falibilidad de las pruebas biológicas .....	508
III. ¿La producción de las pruebas biológicas afecta la garantía constitucional de la no inculpación? .....	511
IV. Carga de la prueba .....	514
V. Valor de la negativa: El indicio.....	517
VI. Causas de justificación.....	522
VII. Conclusiones .....	523

**CARGAS PROBATORIAS DINÁMICAS Y PROCESO PENAL**

por DANIEL FERNANDO ACOSTA

I. Introducción.....	525
II. Posibilidades que pueden presentarse al operador del sistema penal, de aparente inversión de la carga de la prueba.....	527
1. En materia de eximentes penales.....	528



2. Delito de incumplimiento de deberes de asistencia familiar.....	530
3. Tenencia de estupefacientes para el consumo.....	532
4. Enriquecimiento ilícito de funcionarios y empleados.....	533
Cuestión constitucional.....	534
III. Conclusión.....	540

## DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA AGRUPADAS

por GRACIELA L. DI MARCO y JOSÉ LUIS MASCALI

### DOCTRINA AGRUPADA

1. Generalidades.....	543
2. Actualización de la teoría.....	543
3. Aplicación práctica.....	544
a) En general.....	544
b) En materia de responsabilidad.....	545
c) En materia de derecho a la intimidad.....	546
d) En materia laboral.....	546
e) En juicio de simulación.....	547
f) En materia penal.....	547

### JURISPRUDENCIA AGRUPADA

I. Carga probatoria.....	549
a) Generalidades.....	549
b) Reglas de distribución.....	551
c) Improcedencia del recurso extraordinario.....	554
II. Carga probatoria dinámica.....	555
a) Carga y distribución.....	555
b) Criterio para su aplicación.....	560
c) Alcances.....	562

III. Ámbito material de aplicación.....	564
a) En materia comercial.....	564
1) Usos y costumbres.....	564
2) Contrato de seguro.....	565
3) Bancos y entidades financieras.....	565
4) Cheque.....	566
5) Cuenta corriente bancaria.....	567
6) Tarjetas de crédito.....	568
7) Títulos de crédito. Bonex.....	569
8) Concursos.....	570
9) Concentración societaria.....	571
10) Uso de marcas.....	571
b) En materia laboral.....	573
1) Alcances.....	573
2) Prueba de la relación laboral.....	573
3) Jornada superior a la legal.....	574
4) Reclamo de horas suplementarias.....	574
5) Monto de la remuneración.....	574
6) Reclamo del daño moral.....	574
7) Tareas adecuadas a la incapacidad del trabajador.....	575
8) Acoso sexual.....	575
c) En materia de seguridad social.....	575
1) Derecho al cobro de pensión.....	575
d) En materia contractual.....	576
1) Locación.....	576
2) Locación de obra.....	576
3) Donación.....	577
4) Contrato de garaje.....	577
5) Lesión subjetiva.....	578
6) Mora.....	578
7) Reclamo de daño moral.....	578
e) En materia penal.....	579
1) Enriquecimiento ilegítimo de funcionarios.....	579

2) Incumplimiento de los deberes de asistencia familiar .....	579
3) Calumnias e injurias .....	579
4) Legítima defensa .....	580
f) En daños y perjuicios .....	580
1) Fuente del daño .....	580
2) Entidad del daño .....	580
3) Prueba del perjuicio .....	580
4) Prueba de la culpa .....	581
5) Culpa de la víctima .....	581
6) Riesgo o vicio de la cosa .....	582
7) Hecho de un menor .....	582
8) Reparación del vehículo .....	583
9) Privación de uso .....	583
10) Lucro cesante .....	584
g) En responsabilidad médica .....	585
h) En responsabilidad de los periodistas y medios de comunicación .....	592
i) En juicio ejecutivo .....	592
j) En juicio de desalojo .....	593
k) En juicio de declaratoria de pobreza .....	593
l) En acción de amparo .....	593
m) En juicio de simulación .....	594
n) En juicio de filiación .....	595
ñ) En acción de colación .....	596
o) En juicios contra prestatarias de servicios públicos .....	596

#### BIBLIOGRAFÍA

.....	601
-------	-----