

ÍNDICE SUMARIO

PARTE PRIMERA

ESTUDIOS SOBRE LA PRUEBA INSTRUMENTAL

<i>EL CONCEPTO DE FE PÚBLICA</i>	17
<i>INTRODUCCIÓN</i>	17
<i>I. LA FE PÚBLICA COMO CONCEPTO JURÍDICO</i>	17
1. Conceptos comunes acerca de la fe pública	17
<i>II. PROPÓSITO DE ESTE ESTUDIO</i>	18
2. Necesidad de delimitar y precisar el concepto	18
3. La delimitación del concepto de fe pública como introducción al derecho notarial	20

CAPÍTULO I

LA IDEA DE FE PÚBLICA

<i>I. LA FE PÚBLICA Y LA FE NOTARIAL</i>	20
4. La etimología de las palabras fe y pública	20
5. La fe pública en su concepto limitado a la fe notarial. Sus primeras extensiones	20
<i>II. LA FE PÚBLICA DE CIERTOS OBJETOS PÚBLICOS</i>	22
6. La fe pública referida en el Código Penal respecto de la moneda y del papel moneda	22
7. La fe pública en otros objetos o bienes incorporales	22
8. Otras formas de quebrantamiento de la fe pública en la doctrina penal	23
<i>III. LA FE PÚBLICA COMO ESTADO DE CONVICCIÓN COLECTIVA</i>	23
9. La concepción de la fe pública como un estado de creencia común	23
10. Suposición de las leyes penales en esta materia	23
11. La fe pública como creencia impuesta por la autoridad	24

<i>IV. NECESIDAD DE DELIMITAR EL CONCEPTO</i>	25
12. Las ideas de fe pública-creencia y fe pública-autoridad	25
CAPÍTULO II	
EL CONCEPTO DE FE PÚBLICA	
<i>I. LA FE PÚBLICA Y LA BUENA FE</i>	25
13. Diferencias entre ambos conceptos	25
14. Los delitos contra la fe pública como delitos contra la buena fe	26
<i>II. LA FE PÚBLICA Y LA VERDAD</i>	27
15. Idea común acerca de la verdad como contenido necesario de la fe pública	27
16. Representación de la verdad y verdad de la representación	27
17. La fe pública como suposición de verdad en la representación	28
18. Carácter provisorio de la suposición de verdad en la fe pública	28
<i>III. LA FE PÚBLICA Y LA PLENA FE</i>	29
19. La plena fe como medida de eficacia probatoria	29
20. La plena fe de los instrumentos públicos	29
21. Significado de la plena fe	30
22. Plena fe y función notarial	30
23. Carácter oficial en los instrumentos públicos y en la escritura pública	31
24. La plena fe como eficacia y la fe pública como autoridad de un documento	30
25. Resumen	32
<i>IV. LA FE PÚBLICA Y LA FUNCIÓN NOTARIAL</i>	32
26. Planteo del tema	32
27. La autenticidad de los documentos y su origen histórico	32
28. Los comienzos de la función notarial en su misión de dar autenticidad a los documentos	33
29. El escribano y su concepción como funcionario público	34
30. La función notarial como función pública a cargo de un particular	34
<i>V. DELIMITACIÓN DEL CONCEPTO DE FE PÚBLICA</i>	35
31. Resumen de las ideas expuestas	35
32. Definición de la fe pública	35

CAPÍTULO III**CONTENIDO DE LA FE PÚBLICA**

<i>I. SOLEMNIDAD Y PRUEBA EN LOS ACTOS JURÍDICOS</i>	36
33. La fe pública como aseveración	36
34. La forma de los actos jurídicos	36
35. Significación de la forma en el derecho	37
36. Forma y sustancia. Formas solemnes y formas probatorias	38
37. La forma de los actos como una <i>quasi possession</i> . Su significado	39
<i>II. REPRESENTACIÓN Y PRUEBA DE LOS HECHOS JURÍDICOS</i>	40
38. Percepción, representación y deducción en el sistema de las pruebas	40
<i>III. REPRESENTACIÓN E INTERPRETACIÓN EN EL DOCUMENTO NOTARIAL</i>	41
39. Representación de ciencia y voluntad	41
40. Representación en el documento notarial	42
41. El documento notarial como representación interpretativa de las manifestaciones de la voluntad jurídica	42
42. Percepción, representación y deducción en el instrumento notarial	44
43. Contenido y eficacia en la fe pública	45
CAPÍTULO IV	
FUNCIÓN DE LA FE PÚBLICA	
<i>I. COMETIDO DE LA FE PÚBLICA EN EL ORDEN JURÍDICO</i>	45
44. Distinción entre la función y el contenido de la fe pública	45
<i>II. TEORÍA DEL PODER CERTIFICANTE</i>	46
45. La potestad certificante o legitimadora como un atributo propio del Estado	46
46. Error de este concepto	48
47. La función probatoria de los documentos como una creación legal	48
<i>III. TEORÍA DEL NEGOCIO COMPLEMENTARIO</i>	49
48. Interés de esta teoría	49
49. La declaración de firmeza como función del documento	50
50. La idea de la "renovatio contractus"	51
51. Distinción entre actos y documentos	52
52. El otorgamiento de escritura como obligación autónoma	52
53. Crítica de la teoría	54

<i>IV. TEORÍA DE LA PRESUNCIÓN</i>	54
54. El significado de la escritura como una presunción	54
55. Alcance de esta suposición	55
56. La presunción y la prueba	55
57. La presunción y la labor intelectual del juez en la sentencia ..	56
<i>V. LA FE PÚBLICA COMO UN CRITERIO DE PRUEBA LEGAL</i>	57
58. Alcance de esta posición	57
59. Su implantación dentro de la estructura jurídica de las pruebas ..	58
60. Concepto de las pruebas legales; de la sana crítica y de la libre convicción	58
61. La idea de prueba legal como una limitación de los poderes de investigación del magistrado	60
62. Función sustancial y procesal de la fe pública	61

CAPÍTULO V

EFICACIA PROCESAL DE LA FE PÚBLICA

<i>I. ALCANCE DEL PRECEPTO "INSTRUMENTA PUBLICA PROBANT SE IPSA"</i>	61
63. La eficacia de la fe pública como un tema de derecho positivo ..	61
64. La eficacia de los diversos tipos de documento notarial	62
65. Límites objetivos y subjetivos de eficacia del instrumento	62
<i>II. LÍMITES OBJETIVOS DE LA EFICACIA PROBATORIA</i>	63
66. La prueba plena, la semiplena prueba y el principio de prueba, como medidas de eficacia probatoria	63
67. Su relación con las pruebas legales	64
<i>III. LÍMITES SUBJETIVOS DE LA EFICACIA PROBATORIA</i>	65
68. Los otorgantes, sus sucesores y los terceros	65
69. Eficacia entre los otorgantes	65
70. Eficacia entre los sucesores a título universal	66
71. Eficacia entre los sucesores a título singular	66
72. Eficacia entre los terceros	66
<i>IV. EFICACIA PROBATORIA DE LA ESCRITURA PÚBLICA</i>	65
73. Planteo del tema	65
74. Esquema de las diversas medidas de eficacia	68
<i>V. EFICACIA PROBATORIA DEL INSTRUMENTO NOTARIAL ESPECIALMENTE PREVISTO EN LA LEY</i>	69
75. Esquema de las medidas de eficacia	69
76. Diferencias con la escritura pública	70
<i>VI. EFICACIA DEL INSTRUMENTO NOTARIAL NO ESPECIALMENTE PREVISTO EN LA LEY</i>	70
77. Disposiciones legales que pueden contribuir a dar solución a este problema en nuestro derecho	70

78. El instrumento notarial como documento auténtico	71
79. El instrumento notarial y la fecha	72
80. Eficacia de los demás elementos	72
81. El instrumento notarial y las pruebas dadas "inaudita altera pars" ..	73
82. El instrumento notarial no especialmente determinado como presunción judicial	75
83. Su significado ante la sana crítica y como inversión de la carga de la prueba	76
84. Posible refutación de esta tesis y su rechazo	77
85. Eficacia de los documentos notariales en el Proyecto de Código de Procedimiento Civil	78

CAPÍTULO VI

EFICACIA SUSTANCIAL DE LA FE PÚBLICA

<i>I. SIGNIFICADO DE ESTA EFICACIA</i>	79
86. La eficacia sustancial y el goce pacífico del derecho	79
87. La fe pública como contribución a la realización espontánea del derecho	80
88. Garantía de la forma mediante la sanción de nulidad	81
<i>II. FE PÚBLICA Y RESPONSABILIDAD</i>	82
89. Fundamento de la fe pública	82
90. La responsabilidad moral del escribano como fundamento de la fe pública	82
91. Conclusión	83
<i>SOBRE EL PRECEPTO "NEMO TENETUR EDERE CONTRA SE"</i>	87
1. Propósito	87
2. Alcance de la cuestión	87
3. Legislación	88
4. Fórmulas legislativas analíticas	89
5. Fundamentos de la solución negativa	90
6. Fundamentos de la solución afirmativa	91
7. Confrontación de ambas tesis	92
8. El principio y su alcance	92
9. La libertad de defensa y la probidad procesal	93
10. Obligación, deber y carga de la exhibición	95
11. Efectividad de la sanción	96
12. El precepto "nemo tenetur..." y el derecho sobre los documentos ..	97
13. Exhibición y propiedad	98
14. Solución dentro del derecho vigente	100
15. La solución en el Proyecto de 1945	101

<i>RECONOCIMIENTO DE DOCUMENTOS POR EL HEREDERO</i>	105
1. Planteo del problema	105
2. Diferencias de legislación	105
3. Reconocimiento antes del proceso	107
4. El reconocimiento en el proceso	107
5. La solución en el Proyecto de 1945	108

<i>LA PRUEBA FOTOGRAFICA</i>	111
1. Actualidad de la prueba fotográfica	111
2. Admisibilidad e inadmisibilidad de la prueba fotográfica	111
3. Eficacia probatoria de la prueba fotográfica	112
4. Prueba fotográfica de actas del Registro Civil	114
5. Fotografía y formas documentales	114
6. Las copias en la ley del Registro Civil	115
7. La prueba fotográfica en el Proyecto de 1945	117

PARTE SEGUNDA

PRUEBAS POR DECLARACIÓN

<i>LAS REGLAS DE LA SANA CRITICA EN LA APRECIACIÓN DE LA PRUEBA TESTIMONIAL</i>	123
---	-----

CAPÍTULO

PLANTEO DE LA CUESTIÓN

1. El texto legal	123
2. El concepto doctrinario	123
3. Desarrollo del tema	124

CAPÍTULO II

EL CONCEPTO DE REGLAS DE LA SANA CRÍTICA

4. Breve historia del texto	124
5. Importancia del texto	125
6. La sana crítica y la sentencia	125
7. Diagnóstico de hecho en el proceso dispositivo	126
8. Los testigos en el sistema de la prueba	127
9. Implantación de la sana crítica	128
10. Construcción del concepto	129

CAPÍTULO III

APLICACIÓN DE LAS REGLAS DE LA SANA CRÍTICA

11. Evolución del criterio de apreciación de la prueba testimonial	132
12. Apreciación aritmética de la prueba	133
13. Apreciación crítica de la prueba	134
14. Criterio general	134
15. Moralidad	136
16. Madurez intelectual	136
17. Sexo	138
18. Disposiciones afectivas	139
19. Formas de percepción	139
20. Tiempo	142
21. El interrogatorio civil	143
22. Resumen	145

CAPÍTULO IV

LA SANA CRÍTICA EN EL SISTEMA DE LA PRUEBA

23. Campo de aplicación de la sana crítica	146
24. Prueba legal, sana crítica y libre convicción	147
25. Sana crítica y carga de la prueba	148
26. Las reglas de la sana crítica como "standard" jurídico	149

EL "CROSS EXAMINATION" EN LA PRUEBA DE TESTIGOS

1. Eficacia del interrogatorio	155
2. Sistema del "cross examination"	155
3. El interrogatorio cruzado en la legislación hispanoamericana	157
4. El interrogatorio independiente al testigo del adversario	158
5. Fundamentación de la tesis	159
6. La solución en el Proyecto de 1945	161

LA DECLARACIÓN DEL TESTIGO DEPENDIENTE

1. Planteo de la cuestión	165
2. Estado actual del problema	165
3. Dependencia y subordinación	166
4. Dependencia y legislación social	169
5. Dependencia de hecho y de derecho	169
6. Conclusión	170

<i>LA DECLARACIÓN JURADA SOBRE HECHOS RELATIVOS A LA PERSONALIDAD</i>	
1. El texto legal	175
2. Fuentes inmediatas	176
3. Fuentes mediatas	177
4. Concordancia de las fuentes	177
5. La prueba de posiciones	179
6. Estado actual del asunto	180
7. Consecuencias de la tesis admitida	181
8. La solución en el Proyecto de 1945	185
 <i>EL JURAMENTO PREVIO A LA ABSOLUCIÓN DE POSICIONES</i>	
1. Planteo de la cuestión	189
2. La confesión y el juramento en el sistema de la prueba	190
3. Técnica de la confesión	191
4. Técnica del juramento	192
5. Incongruencia técnica de la confesión bajo juramento	193
6. Conclusión	196
7. Juramento y posiciones en el Proyecto de 1945	196
 PARTE TERCERA	
DERECHO PROBATORIO Y DERECHO CIVIL	
<i>LA NOCIÓN DE TÍTULO PERFECTO</i>	203
1. Derecho civil, derecho notarial y derecho procesal	203
2. El título perfecto como justo título	203
3. Insuficiencia del derecho civil para dar la noción de título perfecto	206
4. El título perfecto como instrumento notarial	207
5. El título perfecto como concepto económico	207
6. El título perfecto como concepto procesal	208
7. El concepto de título perfecto	209
8. Título bueno y título perfecto	210
 <i>DECLARACIÓN JUDICIAL DE LA PRESCRIPCIÓN ADQUISITIVA</i>	
 CAPÍTULO I	
LA PRUEBA DEL DOMINIO ADQUIRIDO POR PRESCRIPCIÓN	
1. La usucapción y su prueba	213
2. La crisis del procedimiento de información	214

CAPÍTULO II	
LA TESIS DE DE MARÍA	
3. Primera exposición de la tesis	215
4. Los primeros conceptos	216
5. La labor de la jurisprudencia	217
6. Alcance de las ideas de De María	219
7. Exposición de la teoría	220
 CAPÍTULO III	
LAS CONTRIBUCIONES POSTERIORES	
8. Consolidación de la doctrina	222
9. Nuevas contribuciones de doctrina y de jurisprudencia	223
10. La ley 10.793, de 25 de setiembre de 1946	225
11. Disposiciones del Proyecto de 1945	225
 CAPÍTULO IV	
LAS SENTENCIAS DE MERA DECLARACIÓN Y LA PRESCRIPCIÓN ADQUISITIVA	
12. Posesión y usucapción	226
13. Carácter declarativo del proceso y de la sentencia	228
14. Legislaciones especiales	229
15. Legislación de los países latinos	230
16. Carácter probatorio de la sentencia que declara la prescripción adquisitiva	232
 CAPÍTULO V	
PROCEDIMIENTO PARA LA DECLARACIÓN JUDICIAL DE LA PRESCRIPCIÓN ADQUISITIVA	
17. Competencia para conocer en el proceso	233
18. Carácter personal de la demanda	233
19. Determinación de la parte demandada	235
20. El emplazamiento a la parte demandada	235
21. Emplazamiento múltiple	236
22. Diferencias con el sistema alemán	237
23. Diferencias con el sistema brasileño	238
24. La contestación de la demanda	240
25. El allanamiento a la demanda	240

26. La oposición a la demanda	241
27. La actitud de expectativa	241
28. Tramitación de la instancia	242
29. La sentencia definitiva	243
30. Parte dispositiva de la sentencia	243
31. El pago de los gastos	243
32. Carácter declarativo de la sentencia	244

CAPÍTULO VI

EFICACIA DE LA SENTENCIA

33. Eficacia "erga omnes" del fallo	246
34. La prevención del fraude	248
35. Fraude y cosa juzgada	250
36. Protección de los terceros de buena fe	251

*LA SENTENCIA DECLARATORIA DE LA PRESCRIPCIÓN ADQUISITIVA
EN EL DERECHO ARGENTINO. SU PROCEDENCIA. SUS EFECTOS
"ERGA OMNES". ADICIÓN DEL PROF. ALBERTO G. SPOTA*

A) Procedencia de las acciones meramente declarativas	255
B) La autoridad de "res judicata" y sus efectos con respecto a terceros de la sentencia declaratoria de la prescripción	258

*LA PRUEBA DE LA FILIACIÓN NATURAL.
EL PRECEPTO "NOMEN, TRACTATUS, FAMA"*

1. Una evolución de la jurisprudencia	277
2. El texto legal	278
3. Fuentes del texto	278
4. Diferencia de las fuentes	279
5. Origen del precepto	280
6. Significación del apartamiento del Código francés	281
7. Importancia de estos antecedentes	282
8. Discusión de la ley de 1913	283
9. Conclusiones	284

*PROPIEDAD DE DOCUMENTOS PROBATORIOS. PRODUCCIÓN DE
PRUEBAS PENALES EN JUICIO CIVIL*

1. El problema	287
2. Prueba de oficio y prueba de partes	288
3. Publicidad del proceso penal	288
4. Disponibilidad de documentos en la instancia presumarial	290

5. Conclusión	290
---------------------	-----

ESCRITURACIÓN JUDICIAL DE PROPIEDADES SUCESORIAS

1. El concepto de "sucesión"	295
2. Sucesión y proceso	295
3. Evolución legislativa	296
4. Escrituración judicial de bienes sucesorios	297
5. Alcance de este procedimiento	298
6. Confrontación de la tesis	299
7. Opiniones adversas y su refutación	300