

ediciones
DER

Manual procesal de familia

Sara Covarrubias Naser
Nel Greeven Bobadilla

CJAJ
Cuadernos
Jurídicos
de la
Academia
Judicial

AJ

DER EDICIONES es una Editorial Jurídica creada por un grupo de Editores de larga trayectoria.

Estamos en la búsqueda de publicaciones de innegable valor científico. Nuestra propuesta pone énfasis en una cuidada elaboración técnica, colocando nuestra experiencia al servicio de la comunidad jurídica.

Nuestro catálogo editorial está compuesto por las siguientes colecciones: Ensayos Jurídicos, Monografías, Manuales, Cuadernos Jurídicos, Coediciones, Revistas y Obras prácticas.

Invitamos a aquellos profesores, investigadores o abogados en ejercicio, que hayan escrito una tesis de maestría, monografía, ensayo, manual u otra obra de interés práctico, a publicar con nosotros.

Para mayor información, escribanos a info@derediciones.com o visite nuestra página web www.derediciones.com.

MANUAL PROCESAL DE FAMILIA

© Sara Covarrubias Naser - Nel Greeven Bobadilla

2021 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 160, oficina 404, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile

info@derediciones.com

www.derediciones.com

Registro de Propiedad Intelectual N° 2021-A-2282

ISBN 978-956-405-026-3

Primera edición, noviembre de 2021 DER Ediciones Limitada

Tiraje: 700 ejemplares

Impresores: Editora e Imprenta Maval SpA

Impreso en Chile / Printed in Chile

ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor.

El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento de la presente publicación queda expresamente prohibido.

PRESENTACIÓN DE LA COLECCIÓN

Desde hace un tiempo la Academia Judicial viene elaborando diversos tipos de materiales docentes para apoyar el desarrollo de los cursos que imparte. Ellos sirven tanto como textos de autoformación o bien como apoyo de clases presenciales o, por último, como guiones base para el diseño de cursos en línea. En su elaboración participan docentes de distintas universidades, así como magistrados/as, todos/as seleccionados/as por el Consejo Directivo de la Academia Judicial previo concurso público, garantizándose de ese modo contar con los/as mejores exponentes de las diversas disciplinas.

Como puede apreciarse, su utilidad excede a la que puede extraerles la propia Academia Judicial, razón que ha justificado desde el año 2018 publicar estos textos, algunos con formato digital y otros, como los presentes, en formato impreso, poniéndolos así a disposición de toda la comunidad legal nacional.

Cualquiera sea el tema que se aborde en ellos, estos textos tienen algunos elementos en común. Por lo pronto, apuntan a cuestiones de gran relevancia y común ocurrencia en la práctica jurídica y judicial nacional. Por otra parte, el tratamiento de los mismos busca problematizar los tópicos y acopiar para cada uno de ellos bibliografía y, sobre todo, jurisprudencia actualizada. Son textos pensados para generar reflexión y debate y que, sin lugar a dudas, serán de gran utilidad para académicos/as y litigantes.

JUAN ENRIQUE VARGAS
Director
Academia Judicial

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	VII
INTRODUCCIÓN.....	1
1. FUNDAMENTOS Y OBJETIVOS POLÍTICOS, SOCIALES Y JURÍDICOS DE LA REFORMA	5
1.1. Principios formativos.....	7
A) Oralidad.....	7
B) Concentración, reprogramación y suspensión.....	8
C) Inmediación.....	9
D) Desformalización.....	10
E) Actuación de oficio.....	11
F) Colaboración.....	13
G) Publicidad/protección a la intimidad.....	13
H) Contradicción.....	15
1.2. Derechos de las personas en el contexto judicial.....	16
A) Introducción.....	17
B) Carta de derechos de las personas ante la justicia (Cancún, 2002)	17
C) Protocolo iberoamericano de actuación judicial para mejorar el acceso a la justicia de personas con discapacidad, migrantes, niñas, niños, adolescentes, comunidades y pueblos indígenas (Santiago, 2014)	18
D) Cumbre judicial: “Protocolo de actuación judicial para casos de Violencia de Género contra las mujeres” (Santiago, 2014)	22
E) Derechos específicos	24
a. Protección del cónyuge más débil.....	25
b. Principio de la prevalencia del interés superior de NNA	27
c. Principio de la autonomía progresiva de NNA/participación en juicio	36

1.3. Reglas comunes de procedimiento	41
A) Acumulación necesaria.....	41
B) Comparecencia en juicio	44
C) Comparecencia personal a las audiencias. Excepciones	45
D) Debida representación de NNA e incapaces	46
E) Suspensión convencional de la audiencia	48
F) Abandono del procedimiento	48
G) Potestad cautelar	50
H) Notificaciones	53
I) Competencia territorial.....	55
J) Nulidad	56
K) Los incidentes.....	57
L) Facultades del juez(a) en la audiencia	59
M) Normas supletorias	60
1.4. Recursos.....	60
A) Regla general en materia de recursos	61
B) Recurso de reposición.....	61
C) Recurso de apelación.....	63
a. Recurso excepcional.....	63
b. Resoluciones inapelables.....	63
c. Reglas de la apelación	64
d. Problemas con la inmediatez en segunda instancia.....	65
e. Prueba en segunda instancia.....	65
D) Recurso de casación en la forma	68
E) Patrocinio en el recurso de casación.....	71
F) Recurso de casación en el fondo	72
G) Resoluciones no susceptibles de recurso	74
H) Recursos en otras leyes de familia.....	74
2. PRUEBA EN MATERIA DE FAMILIA	77
2.1. Etapas de la actividad probatoria.....	78
2.2. Disposiciones generales acerca de la prueba	78
A) Libertad probatoria	78
B) Ofrecimiento de prueba	80
a. Prueba no solicitada oportunamente.....	82
b. Prueba sobre prueba	82
C) Convenciones probatorias	83
D) Exclusión de prueba	84
E) Valoración de acuerdo a las reglas de la sana crítica.....	86

2.3. Los medios de prueba	88
A) Prueba testimonial	89
B) Producción de la prueba testimonial.....	90
C) Prueba pericial	91
D) Declaración de partes	96
E) Medios de prueba no regulados expresamente.....	98
F) Valoración de la prueba	98
a. El juez y los hechos	99
b. El juez y el derecho	99
c. Errores de razonamiento.....	100
d. Requisitos de la fundamentación.....	101
3. SISTEMAS ALTERNATIVOS DE RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS.....	102
3.1. Conciliación.....	103
3.2. Mediación	106
A) Principios rectores	106
B) Materias de mediación previa y obligatoria. El caso especial de la violencia intrafamiliar. Materias de mediación prohibida.....	107
C) Procedimiento de derivación	109
D) Desarrollo de la mediación.....	109
E) Formas de término de la mediación. Efectos	110
F) Actas de mediación.....	110
4. ORGANIZACIÓN Y ADMINISTRACIÓN DE LOS TRIBUNALES DE FAMILIA	112
4.1. Jueces o juezas	113
4.2. Comité de jueces	113
4.3. Juez o jueza presidente	114
4.4. Consejo técnico.....	116
A) Composición.....	116
B) Roles.....	116
a. Actuaciones con asistencia obligatoria y optativa.....	118
C) Interacción con el tribunal.....	120
4.5. Administrador.....	120
A) Unidades administrativas.....	123
B) Sala	124
C) Atención de público y mediación.....	124
D) Servicio.....	124
E) Administración de causas.....	124
a. Cumplimiento.....	125

5. PROCEDIMIENTO ORDINARIO	125
5.1. Etapa de recepción y control de admisibilidad de la demanda	125
A) Control de admisibilidad	126
B) Facultades del juez(a) en la etapa de recepción.....	126
C) Ámbito de aplicación del procedimiento ordinario.....	127
D) Requisitos de admisibilidad de la demanda.....	128
5.2. Esquema del procedimiento.....	130
5.3. Comparecencia a las audiencias	130
5.4. Audiencia preparatoria del juicio.....	131
A) Constitución del tribunal en la audiencia preparatoria	131
B) Objetivo	131
C) Desarrollo de la audiencia	132
D) Audiencia de NNA	134
E) Contenido de la resolución que cita a juicio.....	134
5.5. Audiencia de juicio oral.....	135
A) Constitución del tribunal	135
B) Objetivo	135
C) Desarrollo de la audiencia de juicio	135
D) Apertura del juicio oral.....	136
E) Recepción de la prueba.....	136
5.6. Observaciones de las partes	138
A) Resolución-decisión	138
B) Radicación de la causa en el juez(a) ante el cual se celebró la audiencia de juicio. Celebración de nueva audiencia.....	139
5.7. Sentencia.....	139
A) Requisitos de la parte expositiva	140
B) Requisitos de la parte considerativa	140
C) Requisitos de la parte resolutive.....	140
6. EL PROCEDIMIENTO DE VIOLENCIA INTRAFAMILIAR.....	141
6.1. Concepto de violencia.....	141
A) La existencia y tipo de maltrato.....	142
B) Entre quiénes hay violencia intrafamiliar	145
C) Competencia	146
D) Obligación de denunciar.....	147
E) Exclusión del control de admisibilidad	147
F) Presunciones legales de riesgo	149
G) Medidas cautelares	150
H) Remisión de antecedentes si el hecho reviste caracteres de delito	151

I) Actuación del tribunal si el demandado, citado, no comparece.....	152
J) Objeto de la ley	152
K) Actuación de la policía	153
L) Habitualidad	153
6.2. Término del proceso	154
A) Suspensión condicional de la dictación de la sentencia	154
B) Archivo provisional/reapertura/abandono del procedimiento	156
C) Requerimiento de la víctima (denuncia de tercero).....	157
D) Sentencia.....	157
a. Pronunciamiento sobre la existencia de hechos constitutivos de violencia intrafamiliar (hechos).....	157
b. Establecimiento de la responsabilidad del denunciado/demandado (participación).....	158
c. Aplicación de la sanción.....	158
7. PROCEDIMIENTO SOBRE APLICACIÓN DE MEDIDAS DE PROTECCIÓN DE ACUERDO A LA LTF	159
7.1. Procedimiento	160
7.2. Potestad cautelar en materia de protección de NNA.....	163
7.3. Medida de separación de sus padres	165
7.4. Derecho de audiencia con el juez o la juez (art. 79 de la LTF).....	165
7.5. Deber de información del Servicio Nacional de Menores.....	166
7.6. Deber de adoptar medidas inexistentes solicitadas por el juez(a)	166
7.7. Obligación de informar	167
7.8. Incumplimiento de las medidas	167
7.9. Suspensión, modificación y cesación de medidas	167
7.10. Obligación de visita	168
7.11. La sentencia	169
A) Determinación del derecho vulnerado.....	169
B) Necesidad y conveniencia de la medida adoptada	171
C) Medidas de protección definitivas que pueden adoptarse (artículo 30 de la LM)	172
D) Objetivos que se pretende cumplir con la medida adoptada	173
E) Duración de la medida.....	173
F) Fundamentación reforzada en caso de medidas especialmente lesivas	173
a. Estándares para la aplicación de la medida de separación de los padres.....	174
b. Estándares para proceder a la internación de un NNA.....	174
G) Medida de protección como “mal menor”.....	175

GLOSARIO	177
NOTA DE ACTUALIZACIÓN: LEY N° 21.302.....	179
BIBLIOGRAFÍA	191
DOCTRINA	191
NORMAS JURÍDICAS CITADAS	197
JURISPRUDENCIA CITADA	198
ANEXOS.....	203
1. MODELO DE ACTA DE AUDIENCIA PREPARATORIA EN CAUSA SOBRE VIOLENCIA IN- TRAFAMILIAR	205
2. COMPETENCIA DE LOS TRIBUNALES DE FAMILIA (ARTÍCULO 8° DE LA LTF).....	208
3. MATRIZ DE ANÁLISIS PARA CASOS DE VIOLENCIA INTRAFAMILIAR	210