

OSVALDO ALFREDO GOZAÍNI

FORMAS ALTERNATIVAS PARA LA RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS

- ARBITRAJE.
- MEDIACIÓN.
- CONCILIACIÓN.
- OMBUDSMAN.
- PROCESOS ALTERNATIVOS.



EDICIONES *Depalma* BUENOS AIRES

1995

Í N D I C E

CAPÍTULO I

INSTITUCIONES NO JURISDICCIONALES PARA LA RESOLUCIÓN DE CONFLICTOS

1.	Introducción	1
2.	Equivalentes jurisdiccionales o instituciones sustituti- vas del proceso público	7
3.	Características elementales de las instituciones	10
3.1.	Pautas de acercamiento entre intereses en con- flicto	11
3.2.	Conciliación	12
3.3.	Mediación	14
3.4.	Arbitraje	17
3.5.	Ombudsman o defensor del pueblo	19

CAPÍTULO II

TEORÍA Y TÉCNICA DE LA NEGOCIACIÓN

4.	La negociación como método	23
5.	El conflicto	24
6.	La teoría del conflicto	26
7.	La teoría de la negociación	29
8.	La técnica del negociador	31
9.	El procedimiento negociador	33
10.	Actitudes del negociador y soluciones posibles	36

CAPÍTULO III

LA CONCILIACIÓN

11.	La conciliación y sus posibilidades	39
11.1.	Antecedentes históricos de la conciliación	40

11.2. La conciliación en la Argentina	41
11.3. Modalidades de la conciliación	43
a) La conciliación preprocesal	43
b) La conciliación procesal	47
12. Naturaleza jurídica de la conciliación	48
13. Fundamento de la conciliación	51
14. Resultados de la conciliación	52
15. Beneficios que reporta la conciliación en sede jurisdiccional	53
16. Oportunidad para la audiencia de conciliación	56
17. El procedimiento en la audiencia de conciliación	58
17.1. Efectos del acto conciliatorio	61
17.2. Naturaleza del acuerdo	62
18. Evolución del sistema en el derecho comparado	63

CAPÍTULO IV

LA MEDIACIÓN

19. Concepto	71
19.1. El Tribunal de Aguas de Valencia	72
19.2. La mediación en la actualidad	75
20. Objetivos de la mediación	78
21. Diferencias con otras instituciones	81
22. El procedimiento de mediación	85
23. El procedimiento previsto por el Reglamento del Cuerpo de Mediadores	89
24. Principios procesales aplicables al procedimiento de mediación	90
25. Formas de la mediación	92
26. El perfil del mediador	95
27. Dependencia del mediador	96
28. Las soluciones hipotéticas de la mediación	100
APÉNDICE DOCUMENTAL	101

CAPÍTULO V

EL ARBITRAJE

I. *Nociones generales*

29. Introducción	113
30. Naturaleza jurídica	116
30.1. Tesis contractualista	116
30.2. Tesis jurisdiccionalista	119

30.3. Posiciones intermedias	122
30.4. Nuestra posición	123
31. Clasificación del arbitraje	127
32. El arbitraje voluntario	129
33. Arbitraje forzoso	130
34. Arbitraje jurídico (o de derecho) y de equidad	133
35. Arbitraje interno e internacional	134

II. *El acuerdo arbitral*

36. La cláusula compromisoria	135
36.1. Formas de convenir la cláusula compromisoria	138
36.2. Efectos de la cláusula compromisoria	140
36.3. Extinción o abandono de la cláusula compromisoria	141
37. El compromiso arbitral	142
37.1. Formalidades del acuerdo	144
37.2. Efectos del acuerdo arbitral	147
37.3. Nulidad del acuerdo arbitral	149
38. Ámbito y cuestiones de aplicación	150
39. Capacidad necesaria para comprometer	154
40. Extinción del compromiso	156
40.1. Extinción voluntaria	156
40.2. Extinción por el trascurso del tiempo	157
40.3. Extinción por causas motivadas en la gestión de los árbitros	158

III. *Los árbitros*

41. Constitución del tribunal arbitral	159
42. Capacidad requerida para ser árbitro	162
43. Designación y recusación	164
44. Límites y facultades del tribunal arbitral	166

IV. *El procedimiento por árbitros*

45. La demanda a constituir tribunal arbitral	167
45.1. Integración	169
45.2. Competencia	170
46. Estructura del proceso	171
46.1. Cuestiones previas	174
46.2. El problema de las medidas cautelares	175
46.3. Excepciones previas	182
46.4. Etapa probatoria	183

46.5. Costas	184
47. La prueba en el procedimiento arbitral	186

V. El laudo arbitral

48. Características	188
48.1. Requisitos extrínsecos del laudo	191
48.2. Plazo	192
48.3. Lugar donde se emite el laudo	194
48.4. Contenido y límites del laudo	195
48.5. El tercero en discordia	196
48.6. Entrega y notificación del laudo	199
49. Impugnación del laudo arbitral	200
49.1. El principio de irrecurribilidad del laudo	202
49.2. La aclaratoria o "recurso de interpretación"	203
49.3. Recurso de apelación	204
49.4. Recurso de nulidad	207
a) Nulidad del laudo por deficiencias en el acuerdo	210
b) Nulidad del laudo por incongruencia	211
c) La nulidad en los códigos procesales	212
49.5. Recurso extraordinario	213
50. Ejecución del laudo arbitral	215

VI. Otras figuras afines

51. Los amigables compondores	220
52. La pericia arbitral	224

CAPÍTULO VI

EL OMBUDSMAN

53. La aparición del ombudsman en los métodos alternativos para resolver controversias	249
54. Historia del ombudsman	250
54.1. Origen de la institución	251
54.2. La experiencia del ombudsman en Europa Occidental	258
55. Evolución del ombudsman	266
56. Funciones del ombudsman	267
57. La independencia del ombudsman	268
57.1. Pertenencia institucional	270
57.2. La Constitución y el ombudsman	271

57.3. El ombudsman creado por decisión del Poder Ejecutivo	277
58. El procedimiento ante el ombudsman	280
58.1. El acceso al ombudsman	282
58.2. Formas de intervención	284
58.3. Formalismos mínimos	286
58.4. El trámite	287
59. Las resoluciones del ombudsman	289
60. El ombudsman frente a los derechos humanos	290

APÉNDICE DOCUMENTAL:

Ley del Defensor del Pueblo (ley 24.284)	294
Defensoría del Pueblo (ley 24.379)	305
Defensoría del Pueblo (resolución 1 de la Comisión Bicameral Permanente de la Defensoría del Pueblo)	310

CAPÍTULO VII

LOS PROCESOS ALTERNATIVOS

61. Introducción	315
62. La experiencia de los Estados Unidos	316
62.1. El <i>mini trial</i>	318
62.2. El oyente neutral (<i>neutral listener</i>)	319
62.3. El dictamen por expertos	320
62.4. El " <i>adjudicator</i> "	321
62.5. El arbitraje delegado	322
62.6. Juicio por jurado sumario (<i>summary jury trial</i>)	322
63. La participación popular en la justicia	325
63.1. El jurado	327
63.2. El escabinado	336

CAPÍTULO VIII

LA PRUEBA EXTRAPROCESAL

64. Los estudios sobre la prueba	341
65. Qué se debe probar, y qué está exento de prueba	342
66. Finalidad de la prueba	344
67. La preconstitución de la prueba y la prueba extraprocesal	349
68. La prueba extraprocesal como mecanismo suasorio	351
69. Las formas alternativas de negociación	352
70. Conclusiones	353

CAPÍTULO IX

**LA DESCONCENTRACIÓN JUDICIAL Y
SUS INSTITUCIONES**

71. La descentralización jurisdiccional	355
72. Características particulares de la justicia desconcentrada	359
73. La justicia de paz en sus orígenes	360
74. La justicia de menor cuantía	368
75. La justicia vecinal.....	372
76. La gestión judicial. Conclusiones.....	375
ÍNDICE DE VOCES	379