

Aplicación de normas conflictuales

La aportación del juez

Jorge Alberto Silva

[SUF-30974]

UACJ

editorial
fontamara

**APLICACIÓN DE NORMAS
CONFLICTUALES**

LA APORTACIÓN DEL JUEZ

Jorge Alberto Silva

 **Biblioteca**
REVOLUCION

editorial
fontamara

UACJ

ABREVIATURAS

A	Estado, el orden jurídico propio
A(Ed)	Enunciado del orden jurídico A
A(Nc)	norma de conflicto de A
AD	amparo directo
AR	amparo en revisión
art., arts.	artículo, artículos
B(Ed)	enunciado conflictual de B
B(Nc)	norma de conflicto de B
B, C, D, E	otros ordenes jurídicos (diferentes al propio)
C(Ed)	enunciado conflictual de C
C(Nc)	norma de conflicto de C
CC	Código Civil
CCDF	Código Civil para el Distrito Federal
CCFed	Código Civil Federal
CCom	Código de Comercio
Cenedic	Centro Nacional de Discos Compactos de la Universidad de Colima
CFPC	Código Federal de Procedimientos Civiles
CPC	Código de Procedimientos Civiles (diverso al del D.F.)
CPCDF	Código de Procedimientos Civiles para el Distrito Federal
D.F.	Distrito Federal
DIPr	Derecho internacional privado
DOF	Diario Oficial de la Federación
Ed	enunciado con respuesta directa o enunciado designado por E(c)
EUA	Estados Unidos de América
fracc.	fracción
ibid	Ahí mismo, en el mismo lugar. Obra citada en la nota anterior
Id	Institución desconocida
Nc	norma de conflicto
op	Orden público
r, ~r	Reciprocidad, falta de reciprocidad
R ₁	razón uno, que admite el orden extranjero
R ₂	razón dos, que rechaza la R ₁
Rn	Razón negativa

SCJN
UNAM
UNCITRAL
v.g.

Suprema Corte de Justicia de la Nación
Universidad Nacional Autónoma de México
United Nations Commission on International Trade Law
verbi gratia (por ejemplo)

ÍNDICE

Abreviaturas	11
PREFACIO.....	13
PRÓLOGO.....	17
<i>Juan Vega Gómez</i>	

PRIMERA PARTE EL ORDEN JURÍDICO Y LA VINCULACIÓN ENTRE ÓRDENES JURÍDICOS. LA NORMA DE CONFLICTO

I RELACIÓN ENTRE ÓRDENES JURÍDICOS

INTRODUCCIÓN	23
UN PRIMER ACERCAMIENTO.....	26
EL ORDEN JURÍDICO DE UN ESTADO DE LA COMUNIDAD INTERNACIONAL COMO CONJUNTO.....	28
COEXISTENCIA DE ÓRDENES JURÍDICOS	33
¿UN CONJUNTO DE CONJUNTOS?.....	34
RELACIONES ENTRE NORMAS Y ENTRE CONJUNTOS	40
RELACIONES ENTRE CONJUNTOS	41
1. Conjuntos disjuntos	43
2. Conjuntos subordinados.....	44
3. Intersección de conjuntos.....	45
4. Relación unilateral.....	45
¿CONJUNTOS IDÉNTICOS O SEMEJANTES?	46
COMPONENTES DE UN ORDEN JURÍDICO	47
ORDEN JURÍDICO EXTRAÑO	49

II LA NORMA DE CONFLICTO. UNA APROXIMACIÓN

INTRODUCCIÓN.....	53
UN PRIMER ACERCAMIENTO.....	54
1. Ejemplo.....	55
2. Análisis de las expresiones lingüísticas del ejemplo.....	56
3. El modelo de la expresión lingüística.....	59
ALGUNAS PRECISIONES ADICIONALES.....	59
LA HIPÓTESIS DE ENUNCIADOS PERTENECIENTES A ÓRDENES JURÍDICOS DIFERENTES..	62
1. Replanteamiento del ejemplo.....	62
2. Los enunciados conflictuales del orden normativo escolar.....	64
3. El contenido de los enunciados de cada orden jurídico.....	65
4. Un ejemplo de derecho positivo.....	66
SUPUESTOS FÁCTICOS DE TRÁFICO JURÍDICO.....	68

III LA NORMA DE CONFLICTO. SU ESTRUCTURA SINTÁCTICA

INTRODUCCIÓN.....	73
UN PRIMER ACERCAMIENTO.....	74
ELEMENTOS QUE INTEGRAN LA NORMA DE CONFLICTO.....	76
EL SUPUESTO NORMATIVO.....	79
EL ORDEN JURÍDICO A IDENTIFICAR.....	81
1. Orden jurídico identificado e identificable.....	82
2. Localización del orden e identificación de su disposición.....	84
3. Orden jurídico identificado y orden jurídico a aplicar.....	85
4. ¿Antinomias?.....	86
¿CONSECUENCIA JURÍDICA?, ¿A QUÉ NORMAS NOS REFERIMOS?.....	90
PUNTO DE CONEXIÓN.....	91
REGULACIÓN MEXICANA.....	93

IV INCORPORACIÓN DE NORMAS Y ENUNCIADOS EXTRANJEROS

INTRODUCCIÓN.....	95
UN PRIMER ACERCAMIENTO.....	96

LA LEX LOCI FACTUM	98
TESIS EN TORNO A LA INCORPORACIÓN	102
1. Tesis que sostienen que es innecesaria una explicación.....	103
2. Tesis de la pertenencia a un orden extranjero.....	103
3. Tesis que únicamente le otorga efectos a la disposición extranjera	105
4. Tesis de pertenencia al orden propio	105
5. Tesis de los derechos adquiridos.....	106
6. Tesis del uso jurídico	106
7. Tesis de la aplicación de una norma similar	107
8. Tesis del reenvío receptivo	107
9. Tesis de la incorporación de la fuente	108
10. Tesis de la incorporación de la fuente extranjera	108
11. Tesis de la incorporación al orden doméstico	109
12. Breve evaluación.....	110
APLICACIÓN E INCORPORACIÓN DEL ORDEN JURÍDICO EXTRANJERO	111
NORMA DE CONFLICTO Y NORMA INCORPORANTE	116
INCORPORACIÓN DE NORMAS Y ENUNCIADOS DE OTRO ORDEN JURÍDICO	122
ARGUMENTOS ADICIONALES EN FAVOR DE LA INCORPORACIÓN	124
EXTENSIÓN DE LOS ELEMENTOS A INCORPORAR PROVENIENTES DE OTRO ORDEN JURÍDICO	126
FORMAS DE INCORPORACIÓN.....	129
PROCEDIMIENTO PARA LOGRAR LA INCORPORACIÓN	131
REGULACIÓN MEXICANA	132

SEGUNDA PARTE

LA APLICACIÓN DE LA NORMA DE CONFLICTO. LA PRÁCTICA JURÍDICA

V

RAZONAMIENTOS EN LA APLICACIÓN DE LA NORMA

INTRODUCCIÓN.....	137
UN PRIMER ACERCAMIENTO.....	139
APLICACIÓN DE LA NORMA DE CONFLICTO	142
PROBLEMAS DE APLICACIÓN Y DECISIÓN.....	147
NORMAS Y PROBLEMAS PRÁCTICOS GENERADOS A PARTIR DE UNA NORMA DE CONFLICTO	151
ACEPTACIÓN DEL ORDEN JURÍDICO PREVISTO EN LA NORMA CONFLICTUAL	154
RECHAZO DE LA NORMA CONFLICTUAL	155

RAZONES NEGATIVAS (CLÁUSULAS DE ESCAPE, RESERVA O EXCEPCIÓN)	159
FÓRMULA MATERIAL PARA VINCULARSE CON EL ORDEN JURÍDICO EXTRANJERO	162
FÓRMULA TRADICIONAL O FORMAL PARA VINCULARSE CON EL ORDEN JURÍDICO EXTRANJERO.....	164
MANIPULACIÓN CONFLICTUAL	168
MEDIOS DE CONTROL EMPLEADOS	171
REGULACIÓN MEXICANA	172

VI ARMONIZACIÓN DE NORMAS CONFLICTUALES

INTRODUCCIÓN.....	175
UN PRIMER ACERCAMIENTO.....	176
FRACCIONAMIENTO	178
ARMONIZACIÓN O BALANCE DE RAZONES	180
1. Un acercamiento al significado de armonización	181
2. Las adecuaciones a que recurre el juez.....	184
3. Las formas de razonamiento para armonizar.....	186
4. Armonización y antinomia	191
REGULACIÓN MEXICANA	192

VII CALIFICACIÓN JURÍDICA

INTRODUCCIÓN.....	195
UN PRIMER ACERCAMIENTO.....	196
CALIFICACIÓN E INTERPRETACIÓN.....	200
CALIFICACIÓN DEL SUPUESTO JURÍDICO	201
RAZONAMIENTO PARA CALIFICAR	202
CONFLICTO DE CALIFICACIONES	206
MODELOS DE DE RAZONAMIENTO EMPLEADOS.....	209
1. Calificación <i>lex fori</i>	210
2. Calificación <i>lex causae</i>	211
3. Análisis de los argumentos.....	213
REGULACIÓN MEXICANA	216

VIII REENVÍO

INTRODUCCIÓN.....	219
UN PRIMER ACERCAMIENTO.....	220
EXTENSIÓN DEL ORDEN DESIGNADO.....	221
REENVÍO Y REMISIÓN.....	226
GRADOS DE REENVÍO Y GRADO MÁXIMO ADMITIDO	227
EJEMPLOS DE REENVÍO TRADICIONAL	230
1. Caso Forgo (reenvío de retorno)	230
2. Caso Morelos (reenvío de retorno)	231
3. Caso Antenor Patiño-Ma. Cristina de Borbón (reenvío de segundo grado)	232
4. Análisis de los ejemplos	233
DOBLE REENVÍO Y EJEMPLOS.....	234
1. Caso del duque de Wellington	235
2. Caso Adams.....	235
3. Las formas de justificar la decisión	236
REGULACIÓN MEXICANA	238

IX LA RED DE CONEXIONES EN UN ORDEN PLURIORDINAMENTAL

INTRODUCCIÓN.....	241
UN PRIMER ACERCAMIENTO	242
VINCULACIÓN CON UN ORDEN PLURIORDINAMENTAL	245
1. Pasos a seguir.....	247
2. Lo complicado de la red	250
ORDEN PLURIORDINAMENTAL	250
REGULACIÓN JURÍDICA MEXICANA	251
1. Importancia del orden para los mexicanos.....	251
2. Lo prescrito.....	252
3. Sugerencias para facilitar la identificación	254

X CUESTIÓN PREVIA, PRELIMINAR O INCIDENTAL

INTRODUCCIÓN.....	255
UN PRIMER ACERCAMIENTO	256

TIPOS DE CUESTIONES	258
CUESTIONES PREVIAS Y PARALELAS	259
PROBLEMAS Y ARGUMENTOS	259
EJEMPLOS DE CUESTIÓN PREVIA	263
1. Caso alemán (dependencia de la cuestión previa)	263
2. Caso Ponnoucannamalle vs. Nadimoutoupulle (autonomía de la cuestión previa)	264
REGULACIÓN MEXICANA	265

XI VULNERACIÓN DEL ORDEN PÚBLICO

INTRODUCCIÓN.....	267
UN PRIMER ACERCAMIENTO.....	268
ORDEN PÚBLICO Y OTROS CONCEPTOS	270
1. Orden público y derecho público	270
2. Orden público interno e internacional	271
3. Orden público y normas imperativas	274
PROPIEDADES SIGNIFICATIVAS DEL ORDEN PÚBLICO INTERNACIONAL	274
1. Actividad discrecional en su calificación	277
2. Principios fundamentales	279
CONTRARIEDAD AL ORDEN PÚBLICO	283
EJEMPLOS DE CONTRARIEDAD	285
ORDEN PÚBLICO AGRAVADO Y ATENUADO.....	289
1. Efecto atenuado o contrariedad atenuada del orden público	289
2. Efecto o contrariedad refleja del orden público	292
ORDEN QUE REGIRÁ EL SUPUESTO NORMATIVO.....	293
REGULACIÓN MEXICANA	294

XII INSTITUCIÓN DESCONOCIDA

INTRODUCCIÓN.....	299
UN PRIMER ACERCAMIENTO.....	300
INSTITUCIONES IDÉNTICAS, ANÁLOGAS Y DESCONOCIDAS	302
INSTITUCIÓN DESCONOCIDA Y CONTRARIA AL ORDEN PÚBLICO	305
TIPOS DE INSTITUCIONES EXTRANJERAS	307
LO DESCONOCIDO Y SU SENTIDO	308

EJEMPLOS DE INSTITUCIÓN DESCONOCIDA.....	311
1. Privilegios de la nobleza.....	311
2. <i>Pre-trial discovery of documents</i>	312
ARGUMENTOS A FAVOR DEL RECHAZO.....	312
REGULACIÓN MEXICANA.....	313

XIII FRAUDE A LA LEY

INTRODUCCIÓN.....	317
UN PRIMER ACERCAMIENTO.....	318
PRECISIÓN DEL CONCEPTO DE FRAUDE A LA LEY.....	320
1. Fraude a la ley y simulación.....	320
2. Fraude a la ley y contravención al orden público.....	321
ELEMENTOS QUE CARACTERIZAN AL FRAUDE A LA LEY.....	322
1. Elemento objetivo.....	324
2. Elemento subjetivo.....	325
SANCIÓN.....	326
EJEMPLOS DE FRAUDE A LA LEY.....	327
1. Caso <i>Bauffremont-Bibesco</i>	328
2. Divorcios en Chihuahua.....	329
REGULACIÓN MEXICANA.....	330

XIV FALTA DE RECIPROCIDAD

INTRODUCCIÓN.....	333
UN PRIMER ACERCAMIENTO.....	334
LA RECIPROCIDAD COMO RAZÓN POLÍTICA DESEQUILIBRADA.....	336
CLÁUSULA O RESERVA DE RECIPROCIDAD.....	337
EJEMPLOS DE CLÁUSULAS DE RECIPROCIDAD.....	338
A MANERA DE RESUMEN.....	339
REGULACIÓN MEXICANA.....	340
1. Ejecución de sentencia extranjera.....	341
2. Cobro de honorarios.....	342
BIBLIOHEMEROGRAFÍA.....	343