



— Universidad —  
**Inca Garcilaso de la Vega**  
Nuevos Tiempos. Nuevas Ideas

**ESCUELA DE POSGRADO**

**Dr. Luis Claudio Cervantes Liñán**

**MAESTRÍA EN DERECHO CIVIL Y COMERCIAL**

**TESIS**

**LA MEDIDA CAUTELAR Y SUS EFECTOS EN EL  
PROCESO DE ALIMENTOS EN LOS JUZGADOS DE PAZ  
LETRADOS DEL CERCADO DE LIMA**

**PRESENTADO POR:**

**VÍCTOR GUILLERMO CHAUCA RIVERA**

**Para optar el grado de Maestro en Derecho Civil y Comercial**

**ASESORA DE TESIS: DRA. LITA SÁNCHEZ CASTILLO**

**LIMA - PERÚ**

**2018**

## **DEDICATORIA**

A Dios quien me ilumino hacia el camino de la superación personal y profesional; a mis padres quienes fueron el pilar para esta superación profesional y lograr este Grado Académico y mi familia en general por confiar en mí.

**El Autor.**

## **AGRADECIMIENTO**

A todas aquellas que integran la Escuela de Posgrado, por haberme permitido culminar de manera satisfactoria mis estudios de Maestría; a los catedráticos por sus aportes en conocimiento y enseñanzas que me ayudaron a lograr este objetivo académico; y para mis colegas por su ayuda y colaboración.

**El Autor.**

## ÍNDICE

Resumen	
Abstract	
Introducción	

### CAPÍTULO I

#### FUNDAMENTOS TEÓRICOS DE LA INVESTIGACIÓN

1.1	Marco Histórico .....	01
1.1.1	Medida cautelar .....	01
1.1.2	Proceso de alimentos .....	04
1.2	Marco Legal .....	07
1.2.1	Medida cautelar .....	07
1.2.2	Proceso de alimentos .....	11
1.3	Marco Teórico .....	17
1.3.1	Medida cautelar .....	17
1.3.2	Proceso de alimentos .....	32
1.4	Investigaciones .....	44
1.4.1	Tesis nacionales .....	44
1.4.2	Tesis internacionales .....	47
1.5	Marco Conceptual .....	49

### CAPÍTULO II

#### EL PROBLEMA, OBJETIVOS, HIPÓTESIS Y VARIABLES

2.1	Planeamiento del Problema .....	52
2.1.1	Descripción de la Realidad Problemática .....	52
2.1.2	Antecedentes Teóricos .....	54
2.1.3	Definición del Problema .....	55
2.2	Finalidad y Objetivos de la Investigación .....	56
2.2.1	Finalidad .....	56
2.2.2	Objetivo General y Específicos .....	56
2.2.3	Delimitación del Estudio .....	57
2.2.4	Justificación e Importancia del Estudio .....	58

2.3	Hipótesis y Variables.....	58
2.3.1	Supuestos Teóricos.....	58
2.3.2	Hipótesis Principal y Específicas .....	59
2.3.3	Variables e Indicadores .....	60

### **CAPÍTULO III**

#### **MÉTODO, TÉCNICA E INSTRUMENTOS**

3.1	Población y Muestra.....	62
3.2	Diseño Utilizado en el Estudio.....	64
3.3	Técnica e Instrumento de Recolección de Datos .....	64
3.4	Procesamiento de Datos.....	65

### **CAPÍTULO IV**

#### **PRESENTACIÓN Y ANÁLISIS DE LOS RESULTADOS**

4.1	Presentación de Resultados.....	66
4.2	Contrastación de Hipótesis .....	95
4.3	Discusión .....	107

### **CAPÍTULO V**

#### **CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES**

5.1	Conclusiones .....	109
5.2	Recomendaciones.....	110

### **BIBLIOGRAFÍA**

Referencias bibliográficas

Referencias electrónicas

### **ANEXOS:**

01 Matriz de Consistencia.

02 Encuesta.

03 Ficha de validación del instrumento.

## RESUMEN

La investigación elegida es importante, dado que la medida cautelar ayuda adelantar ciertos efectos o todos, mediante un fallo definitivo o el aseguramiento de una prueba, con el fin que en el proceso de alimentos, el alimentista reciba todo lo que le corresponde de acuerdo a ley.

El objetivo fue demostrar si la medida cautelar, tiene efectos en el proceso de alimentos en los Juzgados de Paz Letrados del Cercado de Lima.

El tipo fue explicativo así como el nivel aplicado; se aprecia en este punto el método y diseño; la población conformada por el Colegio de Abogados de Lima (CAL), con la muestra de 378 operadores del derecho; con un muestreo del 95% como confianza y 5% de margen en el error.

Para la medición de las variables fue la encuesta como técnica y el cuestionario como instrumento, el cual sirvió para recolectar información, además fue validado por Jueces con Grado de Doctores, quienes son expertos en este tipo de evaluación y también validaron el criterio de constructo; también la prueba estadística fue el  $\chi^2$ , corregida por Yates.

En conclusión, la medida cautelar, tiene efectos significativos en el proceso de alimentos en los Juzgados de Paz Letrados del Cercado de Lima.

**Palabras claves:** Medida cautelar, proceso de alimentos, garantía de efectividad, medios probatorios, fundamentación jurídica, sentencia firme.

## **ABSTRACT**

The chosen research is important, given that the precautionary measure helps to advance certain or all effects, through a definitive failure or the assurance of a test, so that in the food process, the provider receives all that corresponds to him according to law.

The objective was to demonstrate if the precautionary measure has effects on the food process in the Peace Courts of the Cercado de Lima.

The type was explanatory as well as the applied level; the method and design are appreciated at this point; the population formed by the Lima Bar Association (CAL), with a sample of 378 legal operators; with a sampling of 95% as confidence and 5% margin in the error.

For the measurement of the variables was the survey as a technique and the questionnaire as an instrument, which served to collect information, was also validated by Judges with Degree of Doctors, who are experts in this type of evaluation and also validated the construct criterion; also the statistical test was the chi2, corrected by Yates.

In conclusion, the precautionary measure has significant effects on the food process in the Peace Courts of the Cercado de Lima.

**Key words:** Precautionary measure, food process, guarantee of effectiveness, evidentiary means, legal basis, final judgment.

## **INTRODUCCIÓN**

La medida cautelar es una institución mediante el cual el órgano jurisdiccional, a petición de parte, puede adelantar ciertos efectos o todos, de un fallo definitivo mediante una prueba, buscando que en el proceso de alimentos la parte interesada encuentre la justicia que necesita para su mejor hijo, dado que es el derecho de todo menor de recibir una pensión adecuada para su educación, alimentación, vestimenta, recreación, salud, etc. y así pueda tener el desarrollo tanto físico como emocional que necesita, por ser el futuro de nuestro país.

En cuanto a la estructura de la tesis, estuvo conformada por cinco capítulos, respaldada por Bibliografía, la cual sustenta el desarrollo del estudio; así como los Anexos.

Con relación al primer capítulo, comprendió el marco histórico, legal y teórico con el desarrollo de sus variables, el cual estuvo sustentado por especialistas en el tema y que enriquecieron esta parte del trabajo, finalizando esta parte con las tesis nacionales como internacionales así como la conceptual.

Por otro lado, el segundo capítulo estuvo compuesto por la metodología utilizada en el trabajo; destacando la problemática donde se explica y comenta todo lo relacionado con la realidad que se vive en nuestro país; objetivos; delimitaciones; justificación e importancia; concluyendo con las hipótesis y variables con sus respectivos indicadores.

De igual modo, en el tercer capítulo, comprendió la población que está compuesta por el Colegio de Abogados de Lima (CAL) y la muestra de los Abogados; diseño, técnicas e instrumentos para la recolección de la



información; culminando con el procesador de datos, el cual se utilizó para establecer cuál eran los más adecuados.

De igual manera en el cuarto capítulo, se trabajó con la encuesta y el cuestionario para recolectar información importante de los encuestados, con las cuales se realizó la parte estadística así el gráfico de cada uno de ellos, luego se interpretó las preguntas para facilitar un mayor entendimiento, acabando con la contrastación en relación a las hipótesis y la discusión.

Respecto al el quinto capítulo sobre las *conclusiones* se obtuvo de la formulación de los objetivos e hipótesis y las *recomendaciones* se considera como factibles.

## **CAPÍTULO I**

### **FUNDAMENTOS TEÓRICOS DE LA INVESTIGACIÓN**

#### **1.1 MARCO HISTÓRICO**

##### **1.1.1 Medida cautelar**

Al tratar respecto al antecedente que se conoce sobre esta variable, encontramos que existen muchas referencias respecto a esta variable, los cuales están relacionados a la forma como debían presentarse los diferentes mecanismos para plantear una defensa y en cuanto a esta revisión de la parte histórica, se encuentra que en sociedades más desarrolladas como es el caso de Roma, ya se habían planteados ciertas técnicas exigiendo que se cumplan los diferentes procedimientos; además **MARTÍNEZ LETONA, Pedro Antonio (2015)** da entender que este tipo de

medida buscan garantizar los derechos que tienen las personas y como tal es una facultad que les asiste, cuya medida se puede dar tanto a nivel del Estado, como también a nivel privado y como dice el autor, estuvieron orientados a buscar en el juzgador mayor coherencia en la labor vinculada con la administración de justicia.

Si nos remontamos a siglos anteriores, encontramos que inclusive antes de cristo, según refiere la historia se conoce sobre la aparición de las tablas, lo que demuestra que en ese momento la persona humana le asistía ciertos deberes y también derechos y ante lo cual la decisión de la autoridad competente, le exigía que cumpla con dichos compromisos; lo que demuestra que efectivamente según esta información al Juez le asistía un derecho de hacer cumplir la norma y en cuanto al obligado, debía cumplirlo, lo que demuestra que en estos veredictos se buscaba en esa época que se cumplan con ciertos niveles de eficiencia y calidad al administrar justicia, entre otros.

De otro lado, ante lo comentado en líneas anteriores, se desprende que si revisa todo lo relacionado con el derecho romano, prácticamente estas medidas no existieron, y ante lo cual en lo relacionado a la parte preventiva, aparece la figura jurídica conocida como la tutela de derechos, y en la cual no se diferenciaba en lo que constituía el derecho formal que estaba compuesto por un conjunto de normas y procedimientos, así como también en lo concerniente a la parte procesal con sus vertientes en lo civil y penal, pero que estaban encaminadas a buscar la justicia y la tranquilidad social, entre otros.

De igual forma, cuando se trató en todo lo concerniente al imperio romano, la historia nos señala que se llevaron a cabo un conjunto de hechos y donde destacan principalmente las incursiones bárbaras y que como resultado de las mismas apareció el derecho común y que pese al transcurrir del tiempo se sufrieron un conjunto de cambios, que desde luego, tuvieron muchas incidencias y consecuencias en la sociedad de ese entonces.

En este contexto, el autor en referencia y conocedor de esta temática, también da a entender que toda esta influencia tuvo su aparición en forma concreta en ciertos procedimientos de la República Alemana y donde entre otros, se dieron un conjunto de medidas donde se exigía que se cancele en forma completa el compromiso asumido más los intereses que estos hubieran generado, complementado además con las costas y costos que se generan como resultado de algún proceso, etc. (**pp. 32-35**)

Por otra parte, al referirnos a **CALAMANDREI, Piero (2013)** éste especialista que también comentó al respecto, da entender que cuando nos referimos al sustento en la parte procesal, la historia nos señala que se produjo cambios significativos al estudiar dicho sustento teórico y ante lo cual, esta medida como tal no podía exigir a las autoridades competentes que incida en un dictamen de la autoridad competente, así como también que no se quede únicamente como una forma declarativa, sino por el contrario que esta contenga una mezcla de ambas, con el fin que tenga el efecto deseado, lo cual posteriormente fue tornándose más coherente y logrando la consistencia que se esperaba tal como se buscaba en el espíritu de la norma (**Ibíd., p. 36**)

### 1.1.2 Proceso de alimentos

El autor **CAMPANA VALDERRAMA, Manuel (2012)** informa que en el mundo jurídico de habla hispana, es España en 1942 el primer país que introduce en el marco del Derecho Penal la figura del Delito de Abandono de Familia.<sup>1</sup> En Argentina, a finales de los años cincuenta<sup>2</sup> por sanción del Congreso Nacional se introduce el delito por incumplimiento de los deberes de asistencia familiar el cual fue y es muy importante para la historia del país y del mundo.

Por otro lado, agrega que con la dación de estas leyes de carácter punitivo, se cerraba la idea de la codificación penal que dominó los siglos XIX y parte del XX, que no agrupaban en un título especial los delitos cometidos contra los deberes de tipo asistencial en la familia, aun cuando existiera una que otra disposición que ponía a salvo a toda la institución familiar como ente abstracto.

Además, nuestro anterior y derogado Código Penal de 1924, regulaba en su Sección IV del Libro Segundo, los Delitos contra la Familia. Así, en el Título I, se tipificaba el ilícito de Adulterio (hoy sin tipificación penal); en el Título II, se ocupaba de Los Matrimonios Ilegales; En el Título III, de la Supresión y Alteración

---

<sup>1</sup> En España, por Ley del 12 de marzo de 1942 se creó la figura del Delito de Abandono de Familia. Hoy en día, en su moderno Código Penal que data de 1995, en su Primera Parte, Sección Primera, debida el Título de los Delitos Contra Las Relaciones Familiares, y en el Capítulo XIII se sanciona a los Delitos contra los Derechos y Deberes Familiares: Abandono de Familia. Impago de Prestaciones acordadas judicialmente. Esta figura delictiva se introdujo en la reforma de 1989 del Código Penal anterior.

<sup>2</sup> Mediante Ley N° 13.944, del 09 de octubre de 1950, se introduce en la codificación penal argentina el Delito de Incumplimiento de los Deberes de Asistencia Familiar. Este dispositivo penal, a diferencia de casi todos los que protegen.

del Estado Civil, y el Título IV, se ocupaba del delito de Sustracción de Menores, no encontrándose, por cierto, legislado hasta entonces el delito sobre la omisión a la asistencia familiar.

De igual manera, hace poco en nuestro país, el 24/01/1962, se sanciona con la Ley N° 13906, denominada Ley de Abandono de Familia, que incorporaba al antiguo código esta nueva –y controversial para unos- figura delictiva. Con esta nueva norma se prendía una luz de esperanza para quienes habían obtenido una sentencia que les fijaba un monto económico por pensión de alimentos, no podían tener una intención de esperanza de vida, perjudicando así contra su seguridad. Es así, que, con la dación de esta nueva ley se intenta proteger a las relaciones de familia, sobre todo las de tipo asistencial.

Es por eso, que no fue fácil el camino que siguió la Ley de Abandono de Familia en nuestra patria. El primer trabajo de carácter doctrinal, de esta naturaleza, registrado, es obra del distinguido jurista, don Luis Guillermo Cornejo, en un ensayo intitulado *“La punición del Abandono de Familia como Medio de Defender y Mejorar el capital Humano”*; y luego en un artículo aparecido en la Revista de Jurisprudencia Peruana, intitulado *“El Abandono de Familia ante el Derecho Penal – Urgencia de Incorporar esta Figura Delictiva a Nuestra Legislación”*.

Además, a nivel legislativo, el delito de Abandono de Familia estaba incluido en el Proyecto del Código Penal de 1928, artículos 327 y 328, que fuera preparado por los doctores Ángel Gustavo

Cornejo y Plácido Jiménez. También se incluyó en el Anteproyecto del Código de Menores del año 1935, denominada Comisión Redactora, presidida por el doctor Ildelfonso Ballón. En el año 1942, siendo Diputado el doctor Luis Guillermo Cornejo, presentó un Proyecto de Ley ante su Cámara Legislativa. Igual iniciativa parlamentaria fue presentada en la misma Cámara por el Diputado J. J. García Porras, aunque el Proyecto fuera redactado por la Doctora Luz Jarrín de interacción jurídica, también elaboró un Anteproyecto en el año de 1952.

Así pues, con todos estos antecedentes jurídico-doctrinarios se dio inicio al debate nacional sobre la necesidad de incluir esta nueva figura delictiva en nuestra legislación penal. Finalmente y luego de 34 años de espera contados desde el primer intento por legislar el ilícito en estudio, se promulga la Ley N° 13906 llamada la Ley de Abandono de Familia. (**pp. 49-50**)

Tal es así, que sobre el contenido de la punibilidad del delito de omisión, el autor **DEL SOLAR ROJAS, Francisco José (2010)** refiere que en nuestro país, una sociedad donde el índice de padres irresponsable es alto, se ha tenido que recurrir a leyes draconianas para obligar y hasta atemorizar a los padres para que cumplan con su responsabilidad que tienen con sus hijos, y no se produzca el habitual abandono de familia, y agrega, "Hoy, con criterio más benigno en la pena, el abandono de familia se encuentra tipificado como delito en los artículos 149 y 150 del C.P. vigente de 1991, con el nombre de Omisión a la Asistencia Familiar". (**p. 5**)

## 1.2 MARCO LEGAL

### 1.2.1 Medida cautelar

- **Código Procesal Civil**

Con relación al **Art. 608** señala que se encuentra previsto que el Juez como director del proceso es el indicado a disponer las medidas cautelares solicitados por el accionante y esta puede dictarlas antes del inicio del proceso como también dentro del mismo, teniendo presente que esta medida y es para asegurar el resultado del proceso.

Cabe señalar, que todas las medidas fuera del proceso, las cuales están consignadas para asegurar la eficacia de una misma pretensión, deben ser solicitadas ante el Juez, teniendo en cuenta que puede ser sancionada con la nulidad de las resoluciones que son dictadas. El que solicita debe expresar de manera clara la pretensión a demandar.

Esta medida tiene como fin garantizar que se cumpla la decisión definitiva.” **(1)(2)**

**(1) De conformidad con la Única Disposición Transitoria, Complementaria y Final de la Ley N° 29384.**

**(2) Artículo modificado por el Art. Único de la Ley N° 29803, publicada el 06 noviembre 2011, cuyo texto es el siguiente:**



Por otro lado, el **Art. 608** indica que el Juez es el único que se encuentra habilitado para dictar estas medidas, pues es quien puede conocer sobre las pretensiones que se exigen en la demanda, además puede a solicitud de parte, dictar tales medidas antes que se inicie el proceso o dentro, salvo que se disponga de otra manera, de acuerdo a lo señalado en el presente Código.

**CONCORDANCIAS: Ley N° 29639, Art. 2.**

De igual manera, el **Art. 609** dispone que el Juez puede ser cambiado por otro de igual jerarquía si se presentará algún impedimento como es recusación, abstención y muchas veces tendría que pasar el proceso hacer de conocimiento de otro Juez, siendo el mismo quien tomará conocimiento y deberá pronunciarse sobre la medida cautelar.

De igual modo, el **Art. 610** señala que en la medida cautelar, debe tenerse en cuenta los siguientes requisitos: 1) exponer en forma clara y concreta los fundamentos de su pretensión; 2) señalar cual es la forma de esta; 3) precisar cuáles son los bienes sobre los que debe recaer dicha medida y cuál es el monto de afectación si fuera el caso; 4) asimismo el accionante debe ofrecer contracautela; y 5) designar si fuera necesario cuál es el órgano como auxilio judicial correspondiente si es una persona individual se tendría que confirmar su identidad adjuntando la copia legalizada de su DNI.

De igual modo, el **Art. 611** señala que el Juez natural de la causa buscará y procurará la eficacia sobre la decisión final,

buscando la forma adecuada para que se valore lo presentado por el accionante, teniendo en cuenta lo siguiente: 1) la verosimilitud de la ley que se está invocando; 2) precisión de emitir una resolución preventiva por constituir peligro de retardo en el proceso o por cualquier otra índole que sea justificable; 3) asimismo que la medida sea razonable, con el fin de garantizar la eficacia y procurar la pretensión.

Respecto al **Art. 612** refiere que toda medida por adoptar, siempre conlleva un prejuzgamiento y es provisoria, instrumental y variable.

En cuanto al **Art. 613** informa que la cautela el legislador alude que la figura jurídica antes referida, tiene por fin garantizar el derecho del afectado, así como también el resultado de los daños y perjuicios que se generen al ejecutar el proceso en cuanto al monto dispuesto por el Juez.

Respecto al **Art. 614** informa que se advierte que las instituciones públicas están totalmente excluidas de ofrecer contracautela; es decir, garantizar bajo cuenta, costo y riesgo la solicitud formulada; también están exoneradas de garantizar la contracautela aquellas personas que se les otorgó el auxilio judicial.

Con relación al **Art. 615** indica que estas medidas cuando el Juez ha declarado fundada su demanda y no obstante que, haya sido impugnada se elevará en copias certificadas sin cumplir requisitos previstos por la ley.

En cuanto al **Art. 616** advierte que la norma dispone que no procede medidas cautelares en ejecuciones posteriores previstas en el Art. 614 antes acotado.

Con relación al **Art. 635** da a entender que para lograr una medida de esta índole, se debe efectuar libremente en cuaderno especial o separado

En cuanto al **Art. 636** establece que cuando se ha ejecutado la medida previamente al proceso, se tendrá que iniciar la acción respectiva ante el mismo juez, en el plazo señalado por ley, dado que de no ser así caducará su derecho y se verá obligado a iniciar una nueva tramitación, en el sentido que caerá la medida preliminar.

Con relación al **Art. 637** considera que es muy importante que el Juez desde el inicio debe determinar su incompetencia territorial, con el fin de no entorpecer el proceso, del cual debe conocer el afectado y determine hacer uso de los medios impugnatorios si lo considere pertinente.

Respecto al **Art. 638** prevé que cuando esta clase de medida será ejecutada mediante un funcionario, el Juez de la causa debe hacerle de su conocimiento mediante el uso de las redes sociales que la tecnología nos ofrece como es el correo electrónico, dejando así constante de su proceder respecto de su decisión de embargo, disponiendo que quien la lleve a cabo, tiene que efectuar dicha medida en forma inmediata y eficiente, dado que existe sanción.

En cuanto al **Art. 642** precisa que si la deuda fue pecuniaria, sí es factible el embargo, lo cual perjudica el patrimonio y derechos del obligado, así estén bajo custodia de terceros y lo cual la norma ampara que se realice como corresponda.

### **1.2.2 Proceso de alimentos**

- **Constitución Política del Perú**

En cuanto al **Art. 2** informa que toda persona tiene derecho:

1. A la vida, identidad, integridad moral, psíquica y física, su libre desarrollo y bienestar. El concebido es sujeto de derecho en todo cuanto le favorece.
2. A la igualdad ante la ley. Nadie puede ser discriminado por su origen, raza, sexo, idioma, religión, opinión, condición económica o cualquier otra índole.

Con relación al **Art. 4** informa que Estado y la comunidad tienen la obligación de proteger de manera especial al niño, al adolescente, a la madre y al anciano en condiciones de abandono. También cuidan a la familia y promueven el matrimonio. Reconocen a estos últimos como institutos naturales y fundamentales para la sociedad.

La forma del matrimonio así como las causas que puedan llevar a la separación y/o disolución se encuentran establecidas en la ley.

Por otro lado, el **Art. 6** informa que la política nacional de población tiene como objetivo difundir y promover la paternidad y maternidad responsables, pues reconoce que las familias como las

personas tienen derecho a decidir, por tanto el Estado tiene implementado programas sobre educación así como la informa que deben tener en forma adecuada y el acceso a los diferentes medios, con el fin que afecten su vida o su salud.

Asimismo, es deber de los padres como también su derecho de alimentar, educar y brindar seguridad a su prole y los hijos tienen el deber de respetarlos y asistirlos de manera íntegra.

Todos los hijos tienen iguales derechos y deberes. Está prohibida toda mención sobre el estado civil de los padres y sobre la naturaleza de la filiación en los registros civiles y en cualquier otro documento de identidad.

- **Código de los Niños y Adolescentes (Ley N° 27337)**

Este código regula que los padres tienen el deber y obligación de brindar alimentos en todo lo que les corresponde a sus hijos, así pierdan o le suspendan la patria potestad. En cuanto a la ausencia o desconocimiento del paradero de uno de los padres o ambos, deberán prestar alimentos en el siguiente orden de prelación: 1) Hermanos que son mayores de edad; 2) Abuelos; 3) Parientes colaterales hasta el tercer grado; y 4) Otros responsables del menor o adolescente.

En cuanto al **Art. 92º** señala que alimentos es todo cuanto le favorece al niño en todos sus aspectos. También se encuentran previstos los gastos del embarazo de la madre desde la concepción hasta la etapa de postparto.

Por otro lado, el **Art. 93º** informa que los padres están en la obligación de prestar alimentos a su prole y si no estuvieran ellos, lo realizan los hermanos, parientes, abuelos, o quien estuviera cargo del menor.

De igual modo, el **Art. 94º** señala que la obligación alimentaria continúa a pesar de haber perdido o suspendido la patria potestad.

En cuanto al **Art. 95º** informa que la obligación que tiene el padre sobre los alimentos, puede ser prorrateada entre ambos mediante conciliación y deben informar al Juez para que lo apruebe. Además esta acción puede ser iniciada por los hijos alimentarios, en el caso de que el pago de la pensión resulta inejecutable.

Con relación al **artículo 96º** señala que el Juez de Paz Letrado tiene competencia para conocer todo sobre el proceso de la demanda en cuanto al aumento, disminución, extinción o prorrateo, sin que haya perjuicio de la pensión, también será de competencia en segundo grado el Juez de Familia en los casos que ha sido de conocimiento del Juez de Paz. (6). <sup>3</sup>

De igual manera, el **Art. 97º** señala que el demandado por alimentos no puede iniciar un proceso posterior de tenencia, salvo causa debidamente justificada.

- **Código Civil Peruano**

---

<sup>3</sup> (6) Art. que fue modificado por el Art. 3º - Ley N° 28439, publicada el 28/12/2004.

Asimismo, el **Art. 233º** informa que la regulación jurídica de la familia tiene como fin contribuir a la consolidación así como a su fortalecimiento, el cual debe estar en armonía respecto a los principios y normas que son proclamadas en la Constitución Política del Perú.

Respecto al **Art. 235º** informa que los padres tienen la obligación de darle en todo lo que responde a su prole, respecto a su sostenimiento, protección, educación y la debida formación según sus posibilidades y situación económica.

Con relación al **Art. 287** señala que los cónyuges tienen la obligación de manera conjunta por el hecho del matrimonio alimentar así como educar a sus hijos en todo cuanto le corresponden.

De igual modo, el **Art. 291** refiere si uno de los cónyuges se dedica de manera exclusiva al cuidado del hogar y los hijos, el otro tiene que sostener a la familia, además deben apoyarse mutuamente porque se deben el uno del otro.

En tal sentido, señala que la obligación de alimentar al otro no acaba, así éste se halla ido del hogar sin justa causa y se rehúsa volver; en este caso el Juez puede ordenar de acuerdo a las circunstancias, el embargo parcial de sus ingresos en beneficio del cónyuge que es inocente así como de sus hijos. El mandamiento de embargo queda sin efecto cuando lo soliciten ambos cónyuges si llegan a un acuerdo.

Asimismo, el **Art. 300** señala que ambos padres tienen el deber y obligación de alimentar a su prole cualquiera sea el régimen patrimonial, y en caso necesario el Juez dictará cuanto le corresponde a cada uno contribuir para el sostenimiento de sus hijos.

Por otro lado, el **Art. 316** informa que son de cargo de la sociedad (de gananciales) el sostenimiento de la familia y la educación de los hijos comunes, así como los alimentos que uno de los cónyuges está obligado por ley hacerlo. (Inc. 1) y 2).)

En cuanto al **Art. 342º** informa que el Juez de acuerdo a ley señalará cuál es el monto que debe abonar uno o ambos padres para la alimentación de su prole, así como para la madre o viceversa.

Por otro lado, el **Art. 345º** señala que cuando existe separación ya sea convencional o de hecho, el Juez fijará el régimen respecto a la patria potestad, alimentos tanto para los hijos y para uno de los padres si es conveniente, los intereses para los menores y la familia o lo que ambos acuerden, los cuales son aplicables al tipo de separación las disposiciones que se encuentran contenidas en los Arts. 340º último párrafo y 341º.

Respecto al **Art. 415º** informa que fuera de los casos del Art. 402º, el hijo extramatrimonial sólo podrá reclamar del que ha tenido relaciones sexuales con su madre durante la época de su concepción una pensión alimenticia hasta la obtención de su mayoría de edad (18 años).



Asimismo, señala la norma que la pensión continuará si el hijo tuviera alguna incapacidad tanto física como mental; pues el padre podrá solicitar una prueba de mayor rigurosidad para comprobar su paternidad y si resultare negativo quedará libre de obligación alguna señalado en este Art.

De igual manera, el **Art. 424º** indica que los padres están en el deber y obligación de seguir dando pensión alimenticia a sus hijos mayores de edad, que estén cursando estudios de manera exitosa hasta los 28 años y también a aquellos que sean solteros y no tengan la capacidad física y mental debidamente comprobadas para poder atender su subsistencia.

- **Código Procesal Civil**

Con relación al **Art. 424** señala que la demanda se presenta por escrito y deberá contener los puntos que se consideran en el presente, con el fin que el Juez los pueda tomar en cuenta y así emitir una sentencia de acuerdo a lo señalado y las pruebas.

En cuanto al **Art. 425** deberá contener los anexos de la demanda, el cual se acompañará según lo indicado por el presente artículo. (\*)<sup>4</sup>

En cuanto al **Art. 426** señala que el Juez declarará inadmisibles las demandas por los siguientes considerandos que representa el artículo y lo que el funcionario pueda tener en

---

<sup>4</sup> (\*) Inciso incorporado por la Quinta Disposición Complementaria, Transitoria y Final de la Ley N° 26872, publicada el 13-11-97 y que entrará en vigencia conjuntamente con dicha ley.

cuenta al momento de emitir la sentencia ya sea favorable o desfavorable.

De igual modo, el **Art. 427** informa que el Juez declarará improcedente la demanda por los siguientes puntos que se encuentran indicados en el presente apartado, dado que es importante que se adjunte todo lo necesario.

### **1.3 MARCO TEÓRICO**

#### **1.3.1 Medida cautelar**

Las medidas cautelares son aquellos donde se aprecia que la norma jurídica *crea un periodo de tiempo que no sea extenso, el cual resulta importante para la sustanciación de cualquier tipo de proceso o, lo que es lo mismo, para el desarrollo o ejercicio de la función jurisdiccional.*

Tal es así, que precisamente ese lapso temporal que requiere el desarrollo del proceso introduce en el mismo la posibilidad de mermar de eficacia a la sentencia que se dicte poniendo fin al litigio. Para evitar riesgo para la obtención de sentencias favorables privadas de efectividad es por lo que, el legislador articula, en la norma, las medidas.

Además agrega, que las medidas por tanto, suponen una de las formas de tutela jurisdicción prevista en la norma, con el fin que esté de acuerdo a la norma. (**FONTESAD PORTALÉS, Leticia (2017), p. 541**)

El término medida se debe conceptualizar en su sentido práctico. En tal sentido, para el autor **MARTÍNEZ LETONA, Pedro Antonio (2015)**, la medida cautelar es: *"La decisión cautelar ejecutada que presenta características peculiares según el tipo de proceso al cual cautela, ello implica precisamente que esta medida sea variable. Además es la decisión jurisdiccional positiva debidamente ejecutada"*. (Ob. Cit., p. 36)

Respecto a la *finalidad de la medida cautelar*, el autor **CHIOVENDA, Guiseppe (1965, p. 228)** quien hablaba de una acción asegurativa general y **CALAMANDREI, Piero (2013, p. 265)** que amplió los fines de la tutela cautelar no solo a la garantía de la ejecución de la sentencia de condena, sino a la eficacia de cualquier tipo de sentencia, pues estos autores permitieron ampliar los alcances de la tutela cautelar más allá de su función de ser una mera aseguradora de la ejecución y, por tanto, del cumplimiento de las sentencias de condena.

Es importante señalar, que la regulación general del Código Procesal Civil en materia de tutela cautelar se engarza en esa idea de ser un medio de protección de la eficacia o efectividad de cualquier sentencia, sin embargo, en su versión original el Art. 608 mantuvo la vieja concepción cautelar de ser mera aseguradora de cumplimiento de las sentencias, lo que se mantuvo en su modificatoria. Esa consideración ha llevado a que en la actualidad se considere un derecho fundamental a la tutela cautelar. (**PRIORI POSADA, Giovanni (2006), p. 16**)

En suma, se considera que la finalidad de la medida cautelar es asegurar la efectividad de las sentencias.

Con relación a la ***competencia del Juez para dictar medidas cautelares***, el autor **CAMARGO ACOSTA, Johan (2017)** refiere que las razones de modificatoria de la norma y la norma que quedó luego de su modificación terminaron reduciendo su regulación a la competencia del Juez para dictar medidas cautelares y a establecer las consecuencias jurídicas para los casos en los que no se respetase. La norma establece una regla clara de competencia: El Juez es aquel que se encuentra habilitado para conocer de las pretensiones de la demanda.

Además, la norma establece una verdad más que evidente, el Juez que es competente para dictar medidas cautelares es también para conocer las pretensiones de la demanda, cuya efectividad, en caso de ser amparadas en la sentencia, se desea asegurar a través de esas medidas cautelares. De este modo, la regla de competencia mediante la cual se asigna el conocimiento de las medidas cautelares al Juez puede conocer no es sino una clara consecuencia de la instrumentalidad de las medidas.

En ese sentido, en la medida la tutela cautelar es instrumental de la efectividad de la tutela principal, entonces, el Juez competente para otorgarla debe serlo para conocer las pretensiones de la demanda.

Tal es así, que otra razón que justifica que el juez competente para conocer las pretensiones de la demanda, lo sea para conocer

las medidas cautelares que tienen por finalidad garantizar su efectividad, es que el Juez que dicte la medida debe evaluar los requisitos que sirven para concederla, y estos requisitos están claramente vinculados a la pretensión planteada en el proceso principal.

Como se puede apreciar, a ello es más que claro respecto del presupuesto de la denominada *verosimilitud del derecho*, en cuyo análisis el juez debe establecer si es probable que se declare fundada la pretensión planteada en el proceso principal. Lo mismo ocurre con el peligro en la demora, pues el riesgo de que el tiempo del proceso genere la ineficacia de la sentencia, debe ser medida en función de la pretensión que ha sido planteada en la demanda. Lo mismo ocurre en el caso de la adecuación, donde lo que debe evaluarse es precisamente la idoneidad y proporcionalidad de la medida cautelar solicitada, en función de la pretensión planteada en la demanda.

En tal sentido, la instrumentalidad propia de las medidas cautelares no solo determina que *in abstracto*, el juez competente para conocer las medidas cautelares, sea el competente para conocer la o las pretensiones cuya eficacia se quiere asegurar con ellas, sino que determina una regla más concreta: el juez que conoce la cautelar, es el juez que conoce o conocerá la pretensión principal.

Por eso, la regla no solo está dirigida para los casos en los que se plantee una medida fuera de proceso, donde claramente aún no existe un Juez establecido como juez que conoce del

proceso principal, en cuyo caso hay que establecer la competencia de modo general, en función del análisis de competencia que deba hacerse para la pretensión principal; sino que también está dirigida para los casos en los que la medida cautelar se solicite al interior de un proceso principal, en cuyo caso solo puede ser solicitada ante el Juez que ya está conociendo el proceso principal. De este modo, una vez instaurado el proceso principal, no puede solicitarse la medida ante un Juez distinto al que lo conoce, por más que in abstracto otros sean competentes para conocer la o las pretensiones planteadas en la demanda.

En tal sentido, un punto que resulta importante enfatizar es que el factor de conexión para establecer la competencia del Juez para conocer una medida cautelar, es la pretensión que con ella se quiere garantizar, mas no la medida cautelar específica. En efecto, es posible que existan dos o más medidas cautelares idénticas que pretenden asegurar pretensiones distintas, caso en el cual, la competencia para el conocimiento de cada una de estas medidas cautelares dependerá de a quien le corresponde conocer de la pretensión principal, sin que la medida incida en la determinación de la competencia del Juez. (**Ob. Cit., pp. 38-39**)

En cuanto a la ***oportunidad para el dictado de medidas cautelares***, indica que la norma establece, sin lugar a duda, que una medida puede ser solicitada antes o durante el proceso. Con ello, desde su regulación general queda en claro respeto por el derecho a tutela jurisdiccional efectiva, la ley no restringe la posibilidad de obtener medidas cautelares al inicio del proceso, sino que, en atención al grado de peligro en la demora que pueda

existir en un caso determinado, abre la posibilidad de que estas puedan ser solicitadas, incluso, antes de iniciado el proceso.

Respecto a la ***competencia para el conocimiento de varias medidas cautelares a consecuencia de la prohibición de litispendencia***, indica que una norma interesante que plantea el art., hasta el momento se ha señalado que una medida tiene por finalidad asegurar la efectividad de una sentencia que pueda declarar fundada una determinada pretensión. De esta manera, la medida se encuentra claramente vinculada a la pretensión demandada o por demandar.

Por otro lado, la norma bajo comentarios nos plantea una posibilidad: que exista más de una medida destinada a asegurar la eficacia de la misma pretensión. Es claro que no puede solicitarse la misma medida más de una vez para garantizar la eficacia de una misma pretensión en dos procesos distintos, porque en este caso se estaría generando una situación de litispendencia, que no se deriva del hecho que más bien porque en dos procesos distintos se está planteando la misma pretensión. También resulta claro que no es posible –por resultar absolutamente inútil- que en el mismo proceso se solicite dos veces la misma norma regula otra situación: que dos o más medidas cautelares puedan ser solicitadas para poder garantizar la eficacia de la misma pretensión.

En tal sentido, la primera hipótesis que nos debemos plantear es la de que se planteen dos o más medidas cautelares concurrentes que pretendan garantizar una medida, es decir, dos

o más medidas que sumadas entre si estén –juntas- en aptitud de garantizar la efectividad de la sentencia que se vaya a dictar. Esta posibilidad es clara, por ejemplo, en los casos de medidas para futura ejecución forzada, en los que el dictado de solo una de las medidas no satisface la garantía de eficacia de la pretensión. Así, es posible, solicitar un embargo en forma de depósito y un embargo en forma de retención respecto de bienes distintos, con la finalidad de asegurar la eficacia de una misma pretensión. Ello también puede darse se disponga la suspensión de los efectos de un contrato, y al mismo tiempo se solicite la inscripción de esa medida cautelar en los Registros Públicos. Es claro que en estos casos el juez debe estar especialmente atento a que no se vulnere la proporcionalidad de la medida solicitada. En cualquier caso, si el demandante considera que para garantizar la eficacia de la pretensión, es fundamental solicitar dos o más medidas cautelares, estas deben ser solicitadas al mismo juez.

Además, otra situación que puede presentarse es aquella en la que se soliciten subordinadamente dos o más medidas, en este caso estas medidas son solicitadas, para que el Juez brinde alguna, en función, quizá, del grado de afectación que cada una de las solicitadas pueda producir en la situación jurídica del afectado con ella. En ese caso, también resulta claro que esas medidas cautelares deben ser solicitadas al mismo juez.

A nuestro modo de ver, aquello que está detrás de esta regulación es la institución de la litispendencia, conforme a la cual se prohíbe que existan simultáneamente dos procesos en los que se discuta sobre la misma pretensión. En efecto, la única forma de



solicitar dos o más medidas que pretendan asegurar una misma pretensión ante jueces diferentes, es admitiendo la posibilidad de que existan en simultáneo dos procesos con la misma pretensión; lo que es imposible por la institución de la litispendencia. Ello tampoco es posible que exista en potencia, es decir, no puede solicitarse dos medidas cautelares que tengan como finalidad garantizar la eficacia de una misma pretensión ante jueces distintos, pues con ello se estaría admitiendo la posibilidad de que se abran dos procesos diferentes en los que se planteen pretensiones diferentes.

Como se puede apreciar esta última es la hipótesis regulada expresamente por la norma, pues si se aprecia bien la técnica del legislador, la prohibición está fundamentalmente pensada para los casos de medidas fuera de proceso, pero resulta claro que ello tampoco puede haberse en los casos de medida dentro del proceso; teniendo ambas hipótesis de prohibición la misma causa: la prohibición de litispendencia. Por ello, se obliga a que el Juez que conoce de la pretensión o el que la vaya a conocer conozca todas las medidas cautelares destinadas a asegurar su efectividad.

En tal sentido, aunque quizá sea innecesario recordarlo, esta norma tiene como supuesto de hecho: el que se está frente a una misma pretensión, razón por la cual la norma no regula o no se refiere a los casos de pretensiones conexas, sino sólo al caso de pretensiones idénticas.

Por tanto, la infracción a la regla de competencia para el dictado de las medidas cautelares trae como consecuencia la

nulidad de todas las resoluciones cautelares dadas. En este caso, la solución que brinda el ordenamiento brinda para el caso de la litispendencia. En este caso, la solución que da el ordenamiento jurídico es la de nulidad de todo lo actuado en el proceso en el que el Juez haya empezado luego del primer emplazamiento. En el caso de las cautelares, la sanción es la nulidad de todas las resoluciones cautelares que hayan sido dictadas con infracción a dicha norma. (**Ibíd., pp. 40-42**)

Respecto a la sustitución del Juez, **PRIORI POSADA, Giovanni (2017)** informa que esta norma no hace sino ratificar la regla establecida en el Art. 33 del Código Procesal Civil (C.P.C.), según la cual el Juez competente para conocer la medida cautelar es el competente para conocer el proceso principal. Por ello, si por alguna razón, como las señaladas expresamente por el Art. 609 del C.P.C., o por cualquier otra causa en la que el conocimiento del proceso deba pasar a conocimiento de otro juez, que no se encuentre expresamente prevista en el comentado Art. 609, es claro que el nuevo Juez que conoce el caso debe conocer también dicha medida.

Además se hace una pregunta que puede surgir es si en los casos expresamente previstos en el Art. 609 del C.P.C. se debe proceder a la "convalidación" de la medida regulada en el Art. 44 del cuerpo normativo; sobre ello, es necesario recordar que, en general, las medidas cautelares se encuentran sometidas a la cláusula *rebus sic stantibus*, por lo que pueden ser revisadas en cualquier momento siempre que se alegue que ha habido una modificación en las circunstancias que sirvieron de base para

concederla. Solo el cambio de circunstancias habilita la posibilidad de modificación.

Sin embargo, el Art. 44 también señala que puede modificarse si a causa de la contienda el nuevo juez revisa la concurrencia de los presupuestos. La misma facultad debería tenerla el nuevo Juez en los casos establecidos en el Art. 609, siempre a pedido de parte, salvo en los casos en que haya habido ya pronunciamiento del superior. **(pp. 43-44)**

En cuanto a los ***requisitos de la solicitud***, indica el autor lo siguiente:

- 1) Los fundamentos en que se sustenta el pedido cautelar. Aquí debe explicarse el cómo se cumplen los presupuestos de verosimilitud, peligro en la demora y adecuación;
- 2) la medida cautelar solicitar;
- 3) los bienes sobre los que ésta recaiga y el monto de su afectación, en el caso de las medidas cautelares para futura ejecución forzada;
- 4) debe ofrecerse contracautela;
- 5) designar el órgano de auxilio judicial, en los casos en los que se requiera.

Como se puede apreciar el no cumplimiento de estos requisitos debe llevar a que el Juez declare inadmisibile la solicitud y, por ende, conceda un plazo para subsanarlo. **(Ibíd., p. 45)**

Respecto al contenido de la decisión cautelar, **CAMARGO ACOSTA, Johan (2017)** informa que todo proceso judicial tiene como razón de ser, alcanzar la verdad *–procesa-* de los hechos y,

en consecuencia, declarar o no fundadas las pretensiones que se someten a conocimiento jurisdiccional. En tal sentido, de declararse fundada la(s) pretensión(es) ésta(s) tendrán, en primer lugar, que ser pasibles de cumplimiento. Es justamente en ese sentido, que el proceso cautelar encuentra su razón de ser. **(pp. 47-48)**

Asimismo, se aprecia que el proceso cautelar es una manera de enfrentar aquellas situaciones de necesidad que se crean, justamente, como consecuencia de un proceso judicial. Es decir, la tutela de las pretensiones no se pueden prestar de manera inmediata, ya que existen periodos de tiempo establecidos en la normatividad para el desarrollo del proceso; asimismo, no se puede pretender que ejercida la acción, inmediatamente se conceda y ejecute la misma, toda vez que tal situación vulneraría el derecho fundamental a la defensa de la otra parte.

Ahora bien, es de conocimiento público que sumado a los plazos establecidos por ley, la demora en los procesos judiciales también se debe a la sobrecarga procesal que existe en nuestro Poder Judicial. Un proceso judicial que en teoría debería demorar meses termina durante años, con lo cual la tutela real del derecho pretendido corre riesgo de no poder ser tutelado; en otros términos, la efectividad de la decisión judicial que ampara las pretensiones corre grave riesgo de no poder ser cumplidas. **(ALARCÓN, Adrián (2008), p. 6)**

Tal es así, que los riesgos pueden tener distintos orígenes; por un lado, se tiene al actor procesal que realiza actos con el objeto de desaparecer u ocultar sus bienes a fin de evitar el cumplimiento de sus obligaciones; así como también aquellos que dilatan los procesos para que las causas incurran en los plazos prescriptorios. Es decir, hay distintas maneras, imputables a la ley o a las partes, en las que el tiempo que toma llevar a cabo la causa puede originar la ineficacia de la decisión del Juez. **(CORTES DOMÍNGUEZ, V. (2011), p. 467)**

En ese sentido, el proceso cautelar resulta ser la respuesta idónea frente a las situaciones anteriormente señaladas. Este tipo de proceso brinda los mecanismos necesarios para que una vez terminado el proceso judicial, las pretensiones sometidas a juicio puedan ser pasibles de cumplimiento. Lo que finalmente se quiere es evitar es los peligros de ineficacia en el cumplimiento de la sentencia y asegurar que las medidas cautelares, a pesar del tiempo, puedan ser efectivas. **(CALDERÓN CUADRADO, María Pía (2010), p. 32)**

De igual modo, **CAMARGO ACOSTA, Johan (2017)** informa que el artículo en comentario refleja lo ilustrado hasta el momento: eficacia en la decisión judicial a pesar del transcurso del tiempo. Es en esta línea lógica, que el Juez al amparar una medida cautelar debe tener en cuenta que tal mecanismo es un sistema jurídico que permite la tutela de los legítimos intereses; de modo tal que el tiempo no impida que las pretensiones sometidas a su jurisdicción no se torne imposible de cumplir.

Además, es necesario hacer mención a una serie de detalles referentes al artículo en comentario. En primer lugar, se hace referencia a que el Juez atenderá la naturaleza de la pretensión principal; en este apartado hay que entender por "naturaleza de la pretensión" las condiciones o características que las pretensiones sometidas a juicio poseen toda vez que por el transcurso del tiempo estas no se tornen de imposible cumplimiento.

Es por ello, que no habrá necesidad de aceptar una medida cautelar sobre una pretensión que a pesar de que el tiempo transcurra ello no originará la imposibilidad de su cumplimiento. Las medidas cautelares sólo serán procedentes en aquellos casos donde la naturaleza de la pretensión, afectada por el tiempo, corra riesgo de ser posible de cumplimiento.

Es por eso, señala que la medida se otorgará en la forma solicitada o en la que el Juez considere adecuada. Esto quiere decir que previo a declarar procedente una medida cautelar habrá una etapa previa de evaluación de la misma, donde se fije si la medida solicitada es necesaria en su totalidad o bastará con declarar parcialmente su procedencia.

Tal es así, que como es lógico, será el Juez quien regule las dimensiones de las mismas; sin embargo, el Art. no hace referencia si además de regular el pedido de la medida este podrá ir más allá de la misma. De una lectura sistemática, se entiende que no es posible que el Juez ajuste la medida más allá de lo solicitado, toda vez que ello se encuentra expresamente prohibido en el Art. VII del título preliminar del C.P.C.

Por otro lado, se aprecia que el Art. en comentario hace referencia al cumplimiento obligatorio de tres requisitos a fin de amparar la medida cautelar: 1) la verosimilitud del derecho invocado; 2) la necesidad de la emisión de una decisión preventiva por constituir peligro la demora del proceso o por cualquier otra razón justificable; y, 3) la razonabilidad de la medida para garantizar la eficacia de la pretensión.

Además, en primer lugar, la legislación procesal vigente y la teoría general del proceso reconocen unánimemente la posibilidad de que los justiciables acudamos ante la autoridad jurisdiccional competente, a fin de proteger aquello que va a ser objeto del fallo judicial que se dicte al finalizar la acción judicial interpuesta previamente a las medidas cautelares solicitadas. (**pp. 50-51**)

En suma, la doctrina procesal señala que la verosimilitud del derecho invocado o apariencia del derecho implica lo siguiente: *“Es evidente que para iniciar un proceso basta la afirmación de un derecho. Sin embargo, para obtener una resolución favorable a tal pretensión es menester que el órgano jurisdiccional llegue a la convicción de la existencia del mismo. En consecuencia, mediante el desarrollo del proceso la simple afirmación se transforma en certeza”*.

Como se puede apreciar, el *fumus boni iuris*, es la apariencia de la existencia del derecho, lo cual obviamente se contrapone al concepto de certeza absoluta, la cual se logrará en el momento en que la sentencia que resuelva el fondo de la controversia haya adquirido la calidad de cosa juzgada. El Juez, para conceder una

medida, solamente debe realizar un mero juicio de verosimilitud, de probabilidad de la existencia del derecho.

En este sentido, no es preciso ofrecer al juez las pruebas irrefutables de la existencia del derecho, basta que sea creíble que el derecho exista. Sin embargo, aludiremos en las siguientes líneas a los fundamentos de hecho y de derecho sobre los cuales sustenta nuestro pedido cautelar.

En segundo lugar, la doctrina considera que el peligro en la demora de la prestación jurisdiccional (*periculum in mora*) constituye el presupuesto más importante del pedido cautelar, a tal punto que algunos autores lo consideran como el verdadero fundamento de la teoría cautelar.

Tal es así, que el peligro en la demora, o peligro de infructuosidad, está referido, por ejemplo, a que si el órgano jurisdiccional no concede la medida cautelar solicitada es más que probable que al momento en que deba ejecutarse forzosamente la obligación a favor del recurrente, ya no existan bienes en el patrimonio del demandado con los que se pueda hacer el cobro de la misma y de esta forma satisfacer la acreencia.

Como se puede apreciar el último de los requisitos para el otorgamiento de una medida cautelar es la adecuación de la misma a efectos de garantizar la eficacia de la pretensión. Este requisito supone la necesidad que se otorguen medidas que sean congruentes y proporcionales, máxime si la providencia cautelar implica la modificación de toda una situación fáctica en concreto dentro (o fuera) del proceso que afecta necesariamente a una de



las partes del proceso. (**MONROY PALACIOS, Juan José (2012), pp. 186-189**)

Como se puede apreciar los requisitos son de cumplimiento conjunto. Los efectos de la misma se limitaran a los bienes y derechos de las partes. Conforme se establece en el presente Art., estos no surtirán efectos sobre terceros. Claro está siempre y cuando éstos terceros sean sucesores procesales.

En suma, cabe mencionar que la resolución que declare procedente o no tendrá que estar debidamente motivada, toda vez que como parte de los derechos fundamentales, la debida motivación permite observar el análisis realizado por el Juez al momento de decidir respecto de un asunto cautelar sometido a su juicio. (**RIOJA BERMÚDEZ, Alexander (2014), p. 940**)

### **1.3.2 Proceso de alimentos**

Es obligación de los padres alimentar a su prole desde su concepción hasta su mayoría de edad y también si tuviera alguna discapacidad física o mental pasado su mayoría de edad; pues es un derecho fundamental, el cual se encuentra garantizado en los diferentes dispositivos legales tanto nacionales como internacionales, los cuales son considerados esenciales y que están vinculados con su dignidad.

Es por eso, que el autor **HESSE, Honrad (1995)** lo define de la siguiente forma: "*Los derechos fundamentales siguen siendo garantías específicas, puntuales que sirven a la protección de*

*ámbitos particularmente amenazados de la libertad humana". (pp. 69-70)*

Por otro lado, el autor **CHANAMÉ ORBE, Raúl (2015)** refiere que el concebido ya es sujeto de derecho, por tanto, tiene capacidad jurídica así como de goce. Tal es así, que al ser sujeto de derecho de manera privilegiada, su capacidad opera solo "para todo cuanto le favorece"; pues en ese sentido el concebido goza de derechos, tanto patrimoniales como extrapatrimoniales, pero no puede ejercerlos sino mediante representantes mediante los siguientes:

- Si tiene padre y madre sus representantes legales son ellos.
- Si no tiene padre su madre lo será, en el caso que el papá no tenga la patria potestad.
- Si tuviera madre y también hubiera perdido la patria potestad, el Juez tendrá que designar un representante legal.
- En virtud del Art. 606°, inciso 10 del C.C, se nombrará un curador especial cuando exista conflicto o peligro de los intereses del concebido con respecto a los de sus padres que ejerza la patria potestad. (p. 175)

De igual modo, el autor **FERNÁNDEZ SESSAREGO, Carlos (2010)** refiere que el concebido es el ser humano que está por nacer, quien se origina por la fecundación de un óvulo con un espermatozoide, y que se gesta en el vientre de la madre.

Además, agrega que es sujeto de derecho y por tanto la ley lo protege por estar gestándose en el vientre de su madre u otro claustro, ya sea que su concepción hubiera sido de forma natural

u otro acto similar, es por eso que la norma tiene el deber de cuidarlo y respetarlo. (p. 79)

Respecto a su ***naturaleza jurídica***, el autor **MIRANDA, Pontes de (2011)** refiere que establecer qué es para el derecho el concebido no siempre ha sido una cuestión de clara de determinación. Existen un sinnúmero de teorías que justifiquen su estatus y posición.

Asimismo, el autor presenta nueve teorías las cuales los presenta en la siguiente tabla: (pp. 221-223)

	<b>Teorías</b>	<b>Sustento</b>	<b>Autor</b>
<b>1</b>	Ficcionistas	Tratan al concebido bajo la idea de haber nacido.	Savigny
<b>2</b>	Teoría de la ficción	Que se opone a la teoría de los derechos sin sujetos	Windscheid
<b>3</b>	Teoría de <i>hereditas iancens</i> (herencia yacente)	La herencia se torna sin dueño hasta antes del nacimiento del <i>nasciturus</i>	Kipp
<b>4</b>	Teoría de la eficacia pasiva	Existen derechos futuros	Von Ihering
<b>5</b>	Teoría de la apariencia de condición	Todo está condicionado al ejercicio de los derechos	Eck
<b>6</b>	Teoría de la	Adquisición condicional	Heymann

	condición (en sentido propio)	de derechos	
<b>7</b>	Teoría de análogo a la condición	No hay derechos del <i>nasciturus</i> . Él es el que será, si nace vivo será titular de esos derechos, que ya existen	Oertmann
<b>8</b>	Teoría de la personalidad jurídica (stricto sensu) del nasciturus	Antes de la personalidad física está la personalidad jurídica del concebido	Rudorff
<b>9</b>	Teoría de la representación	Es el curador quien representa al concebido	Holder
<b>10</b>	Teoría del sujeto indeterminado	Se aproxima a la verdad atender la indeterminación objetiva del sujeto	Stammler

De acuerdo con el autor **ZANNONI Eduardo A. (2012)** refiere que se trata de obligaciones nacidas como contenido de la patria potestad. En tal sentido, se obliga a los padres a alimentarlos, educarlos de acuerdo a su condición y economía, no sólo con los bienes de los hijos, sino con sus recursos propios, dado que es su deber por ser padre y además porque la norma así lo señala.

En tal sentido, los hijos que son menores de edad, y que se encuentran viviendo con sus padres, deben participar a nivel

socioeconómico y cultural con su familia y de acuerdo a las posibilidades de sus progenitores, es así, que la obligación para con ellos no se agota porque tienen el deber de tenerlos en un lugar establece y además deben asumir su educación, esparcimiento, vestimenta, asistir si se enferma y comprar los medicamentos si fuera necesario así como el tratamiento médico, etc.

Por consiguiente, el sustento del menor, no solo es alimentación de forma comestible, sino todo lo que se mencionó en el párrafo anterior, dado que ayuda a su subsistencia porque tiene derecho a la vida desde el momento de su concepción.

En tanto, la doctrina al estudiar los alcances de la obligación alimentaria en general, distingue dos tipos: 1) alimentos naturales y 2) alimentos civiles, pues el primero se trata sobre la satisfacción de su necesidad básica que es el alimento en todo lo que le corresponde al menor y el segundo se refiere a las necesidades con relación a su educación, dado que todo ser humano tiene derecho formarse en una institución de acuerdo a la economía de sus padres. **(p. 115)**

Respecto a la asistencia, el autor **VARSI ROSPIGLIOSI, Enrique (2010)** refiere que también es conocida como "sostenimiento" y, como tal, es recíproca, padres, hijos y viceversa; pues ello implica la garantía a la atención del menor y de sus bienes por cuanto le favorece y por el otro lado, los alimentos.

Además, agrega que resulta necesario señalar que el deber de asistencia o sostenimiento de parte de los padres no termina cuando se cumple la mayoría de edad, sino que se extiende cuando el hijo está realizando estudios de manera exitosa ya sea de manera profesional o técnico.

Es por eso, que en este orden de ideas, y como se ha comentado en párrafos anteriores los alimentos no solo comprenden la satisfacción para el bienestar físico del hijo, sino que haya un mal comportamiento o su conducta sea inmoral, el cual lo haya llevado a no tener una aptitud para que pueda atender su subsistencia (Art. 473 del Código Civil Peruano). (**pp. 293-294**)

Con relación al proceso, el autor **TORRES VÁSQUEZ, Aníbal (2012)** lo define como el *conjunto de actividades de los órganos jurisdiccionales y de las partes necesarias para la declaración de certeza o para la realización coactiva de los intereses tutelados por las leyes jurídicas en caso de falta de convicción o de inobservancia de esas mismas normas.* <sup>5</sup>

Asimismo informa que el proceso civil es un todo orgánico secuencial de actos que responde a una lógica, materializada en la sentencia; es así que, al emitirse una sentencia, debe evaluarse todo el caudal probatorio. (**p. 602**) <sup>6</sup>

Por su parte, el autor **HINOSTROZA MÍNGUEZ, Alberto (2010)** informa que el proceso como fenómeno cronológico

<sup>5</sup> Cas. N° 1883-2002-Lima, 28 abr. 2004, en: Jurisprudencia procesal civil, Normas Legales, Trujillo, 2004, Tomo II, pp. 153-156

<sup>6</sup> Cas. N° 86-2005-La Libertad, Sala Civil Transitoria de la Corte Suprema, 16 nov. 2006, en: El Peruano, 2 abr. 2007, p. 19158

(plazo de tiempo), jurídico-lógico (fines del proceso) y teleológico (propio fin), se desenvuelve a través de los mencionados actos procesales, atribuyendo cargas a cada una de las partes, ya sean estas legales, o por mandatos judiciales, o con deberes atribuidos al juzgador.

De igual manera, el autor indica que el proceso se forma cumpliendo una serie de actos, unos realizados por las partes, otros por el juez, que la ley regula señalando, cómo, cuándo y dónde deben realizarse, así como los efectos que producen, todo lo cual constituyen las formas del proceso que deben observarse para la validez del acto proceso. (pp. 55-57)

Además, el fin del proceso es resolver un conflicto que es de intereses, el cual tiene como inicio buscar la verdad histórica o real más que la verdad legal.<sup>7</sup>

Por ello, se aprecia se tiene como fin que el proceso obtenga un pronunciamiento de manera jurisdiccional, donde se expresa la sentencia, que decide de manera definitiva la cuestión comparada.<sup>8</sup>

Asimismo, el autor **AZULA CAMACHO, Jaime (2010)** acota que ***los alimentos es aquella cantidad de dinero que una persona tiene el deber y obligación de dar a otra para que ésta pueda atender su subsistencia (necesarios) o para***

---

<sup>7</sup> Cas. N° 315-96-Junín, Sala Civil de la Corte Suprema, 6 oc. 1997, en: EL Peruano, 23 abr. 1998, pp. 753-754

<sup>8</sup> Cas. N° 724-2006-Lambayeque, 22 mar. 2007, en: El Peruano, 2 jul. 2007, pp. 19647-19648

***vivir de acuerdo con su condición social (congruos).*** (Tomo III, p. 294)

Por otro lado, los autores **BAQUERO ROJAS, Edgard y Rosalía, BUENOSTRO BÁEZ (2012)** indican que generalmente por alimento es cualquier sustancia que sirve para nutrir, pero cuando se habla de forma jurídica se refiere a él, de manera amplia todas las asistencias que se prestan para el sustento y la sobrevivencia de una determinada persona y que no solo es sobre la comida.

Además agrega, que se debe entender por alimentos a la prestación en dinero o especie de una persona (indigente, incapaz, etc.) que puede reclamar, entre las que señala la ley, el cual será para su subsistencia y mantenimiento, el cual es determinado por la ley y mediante resolución, en el cual una persona tiene derecho a exigir para poder vivir.

Por otro lado, se aprecia que los mencionados autores, los alimentos deben prestarlos para la subsistencia en cuanto a comida, habitación, vestimenta, así como la asistencia médica si hubiera alguna enfermedad, en cuanto a los menores se encuentra la educación básica, arte o profesión si fuera el caso. (pp. 27-28)

Respecto a las ***medidas cautelares en el proceso de alimentos***, el autor **HINOSTROZA MÍNGUEZ, Alberto (2013)** informa que a fin de garantizar el cumplimiento de la sentencia a dictarse en el proceso de alimentos (que sea estimatoria), vale



decir, el pago en forma periódica de la correspondiente pensión alimenticia, el demandante puede hacer uso de las medidas cautelares previstas en el ordenamiento procesal (como, por ejemplo, embargo en forma de depósito, inscripción, retención, intervención y administración; medidas temporales sobre el fondo; etc.), por lo que habrá que estar a lo dispuesto en el Título IV ("Procesos contenciosos") del Código Procesal Civil.

Además agrega, que es de resaltar que el Código adjetivo concede expresamente como medida temporal sobre el fondo en el proceso que nos ocupa la asignación anticipada de alimentos.

Por otro lado, se puede apreciar que la medida temporal sobre el fondo es definida por el artículo 674 del Código Procesal Civil de este modo: *"Excepcionalmente, por la necesidad impostergable del que la pide, por la firmeza del fundamento de la demanda y prueba aportada, la medida puede consistir en la ejecución anticipada de lo que el Juez va a decidir en la sentencia, sea en su integridad o sólo en aspectos sustanciales de ésta, siempre que los efectos de la decisión pueda ser de posible reversión y, no afecten el interés público"*.

En tal sentido, la asignación anticipada de alimentos es regulada por los artículos 675 y 676 del C.P.C. que se encuentran regulados. (**Ob. Cit., pp. 488-489**)

Por otro lado, los autores **ESCRIBANO, Carlos y Raúl, ESCRIBANO (2010)** informan que la ***sentencia en el proceso de alimentos respecto a los efectos y modificación***, se

aprecia que la sentencia favorable dictada en el juicio de alimentos es declarativa. (p. 213)

De igual modo, el autor **ZANNONI, Eduardo (2011)** manifiesta que la sentencia que condena a la prestación de alimentos no produce cosa juzgada material, y por lo tanto es susceptible de modificación ulterior, si variaran las circunstancias de hecho –‘necesidad’ del alimentado o ‘posibilidad económica’ del alimentante-, que ese tuvieron en cuenta al pronunciarla. Esta modificación ulterior puede importar la *cesación* de la prestación (si por ejemplo, el alimentado obtiene ingresos suficientes para satisfacer sus necesidades mediante su trabajo persona), o eventualmente, la *modificación* de la prestación (ya sea *aumento o disminución* de la cuota alimentaria). (Tomo 1, p. 109)

Con relación al ***proceso de alimentos en el Código de los Niños y Adolescentes***, el autor **HINOSTROZA MÍNGUEZ, Alberto (2013)** indica que el derecho alimentario de niños y adolescentes se tramita en la vía de proceso único, el cual se encuentra regulado en el Código de los Niños y Adolescentes (Ley N° 27337: Capítulo II del Título II del Libro Cuarto, Art. 164 al 182) y demás normas complementarias que protegen al concebido.

Por otro lado, se aprecia que será competencia del Juez de Paz, a elección del demandante, con relación a las demandas en donde el entroncamiento esté acreditado de manera indubitable (Art. 96 –segundo párrafo- del C.N.A.).

De igual manera, es competente para conocer estos procesos en segundo grado el Juez de Familia de acuerdo al Art. 96 –in fine- del C.N.A., debiendo dar una sentencia ya sea favorable o desfavorable para el menor quien tiene derecho a ser alimentado y protegido desde su concepción.

Por otro lado, la competencia del Juez Especializado se determina de acuerdo se prescribe el Art. 135 –parte pertinente- del C.N. y A.

De igual modo, se aprecia que la ***presentación de la demanda***, indica que conforme al artículo 164 del Código de los Niños y Adolescentes, la demanda (de alimentos, en el caso particular) se presenta por escrito y contendrá los requisitos y anexos establecidos en los Art. 424 y 425 del Código Procesal Civil. No es exigible el concurso de abogados para los casos de alimentos. Para su representación se tiene en cuenta lo dispuesto en la Sección Cuarta del citado Código Procesal Civil (Sección referida a la postulación del proceso). (pp. 496-496)

En cuanto a la ***admisibilidad o improcedencia de la demanda***, indica que recibida la demanda, el Juez la califica y puede declarar su inadmisibilidad o improcedencia de conformidad con lo establecido en los artículos 426 y 427 del Código Procesal Civil.

Además agrega, que tanto el C.P.C. como el C.N.yA. presentan los siguientes (**Art. 426 C.P.C.**):

Por otro lado, el Artículo 427 sobre improcedencia de la demanda, el juez debe declarar improcedente la demanda de acuerdo a lo establecido en el Art.:

Además, si el Juez estimara que la demanda es manifiestamente improcedente, la declara así de plano expresando los fundamentos de su decisión y devolviendo los anexos. Si la resolución que declara la improcedencia fuese apelada, el Juez pondrá en conocimiento del demandado el recurso interpuesto. La resolución superior que resuelva en definitiva la improcedencia, produce efectos para ambas partes.

En cuanto a la ***audiencia única y sentencia***, se aprecia que contestada la demanda o transcurrido el término para su contestación, el Juez fijará una fecha inaplazable para la audiencia. Esta debe realizarse, bajo responsabilidad, dentro de los diez días siguientes de recibida la demanda, con intervención del Fiscal. (pp. 498-499)

## **JURISPRUDENCIA:**

- Los derechos a la vida, a la libertad y a la seguridad personal, constituyen el sustento y fundamentos de todos los derechos humanos; por tal razón, su vigencia debe respetarse irrestrictamente, sin que sea moralmente aceptable estipular excepciones o justificar su condicionamiento o limitación. El respeto de ellos y de las garantías para su libre y pleno ejercicio, es una responsabilidad que compete al Estado. En el caso que en el sistema jurídico no se tenga norma explícita

que lo garantice, se debe adoptar, con arreglo a los procedimientos constitucionales y a las disposiciones de la Convención Americana, las medidas legislativas o de otro carácter que sean necesarias para hacerlos efectivos. **Fuente: (Exp. N° 2488-2005-HC, 18/03/04, P, FJ. 10)**

- Debe tenerse presente que la vida no es un concepto circunscrito a la idea restrictiva de peligro de muerte, sino que se consolida como un concepto más amplio que la simple y limitada posibilidad de existir o no, extendiéndose al objetivo de garantizar también una existencia en condiciones dignas. Por esta razón, es indispensable la consideración de la vida en dignidad que, en este caso, se manifiesta como vía saludable. **Fuente: (Exp. N° 1429-2002-HC, 19/11/02, P. FJ. 14)**

## **1.4 INVESTIGACIONES**

### **1.4.1 Tesis nacionales**

- **Universidad Nacional Mayor de San Marcos**  
**Autor:** NAVARRO NAVARRO, Ysabel Lyz – Tesis para el Grado de Magister en Política Social con Mención en Promoción de la Infancia.  
**Tema:** Incumplimiento del deber alimentario hacia niños, niñas y adolescentes. (2014).  
**Resumen:** La investigación desarrollada sobre esta temática, el investigador se empeñó en tratar de conocer cuáles fueron los factores causales que están incidiendo para que los padres

de hijos menores de edad y adolescentes, no estén cumpliendo con la obligación que les corresponde como progenitores; habiendo utilizado para estos fines como espacio del estudio la provincia constitucional del Callao; y mediante la aplicación de técnicas para el recojo de datos como son las encuestas y entrevistas, las aplico principalmente a quienes no cumplían con su deber.

A su vez en el estudio, se llevó a cabo un análisis exhaustivo de los factores causales que están generando este problema, habiendo establecido que entre las causas principales prevalecían la cultura en los causantes, el estilo patriarcal en el cual se habían desarrollado, al machismo y también al entorno familiar; complementado a su vez con la crianza que recibieron a nivel del hogar; demostrándose así que al respecto el estudio demostró que existe una relación entre el entorno familiar y el incumplimiento de la obligación en los padres de familia; ante lo cual se planteó a manera de recomendaciones, que en la sociedad e instituciones representativas, se tiene que desarrollar un trabajo consciente, tomando en cuenta lo anteriormente expresado, entre otros.

- **Universidad Nacional Mayor de San Marcos**

**Autor:** PÉREZ RÍOS, Carlos Antonio– Tesis para optar el Grado Académico de Doctor en Derecho.

**Tema:** Estudio integral de las medidas cautelares en el proceso civil peruano. (2010)

**Resumen:** La investigación que se presenta ha sido desarrollada de acuerdo a los objetivos que fueron planteados

en el estudio. Asimismo fue estudiado por diferentes doctrinas, así como el estudio de determinadas resoluciones jurisdiccionales los cuales fueron emitidos por el Poder Judicial y Tribunal Constitucional.

Por otro lado, se aprecia que las medidas cautelares tienen como fin asegurar que el debido proceso sea de manera eficaz y que las resoluciones que se emiten sean de manera correcta, y no se distorsione de manera grave sus propósitos que son preventivos, y de garantía para la eficacia de las otras manifestaciones de la tutela jurisdiccional. **(p. 5)**

- **Universidad Nacional Federico Villarreal**

**Autor:** MERA CASAS, Luis Alberto – Tesis para optar el Grado Académico de Maestro en Derecho Civil y Comercial.

**Tema:** La medida cautelar innecesaria o maliciosa. (2018)

**Resumen:** Al respecto el investigador en el estudio, hace referencia que en la historia las personas tuvieron muchos problemas con sus herederos y otros, y que con el fin de solucionarlos buscaban muchas opciones pero no en forma ordenada y a partir de los años como un resultado de las mismas personas y el entorno en el cual se desarrollaban los pueblos, dio origen a lo que podríamos decir un pacto social, que como tales estuvo encaminado a buscar alternativas viables frente a los problemas que afectaban la tranquilidad social de los pueblos.

De igual forma el procedimiento que se estableció estuvo encaminado a colmar las expectativas e intereses de las personas para lo cual el ordenamiento jurídico establecía ciertas alternativas sobre los intereses de la persona la cual se demandaba, buscando efectividad mediante el acatamiento en caso se produjera una resolución al respecto, ante lo cual la norma también indicaba ciertos procedimientos cuando la autoridad buscaba establecer una sentencia y donde señalaba que está no podía aceptar en ese momento una inquietud y/o requerimiento del que demandaba, por lo cual declaraba que no procedía ninguna medida dispuesta sobre este particular; lo cual al no dudarlo posteriormente en el Perú fue recogido por el Código Civil respectivo.

**Palabras claves:** medida cautelar, medida cautelar innecesaria o maliciosa, ineficacia. (pp. 4-5)

#### **1.4.2 Tesis internacionales**

- **Universidad de Vigo (España)**

**Autor:** VELÁSQUEZ GONZÁLEZ, Zuguey del Carmen – Tesis para optar el Grado de Doctora en Derecho.

**Tema:** Medidas cautelares personales en el proceso penal juvenil en España y Venezuela: Estudio comparado. (2016)



**Resumen:** Está situación considerada en el estudio, demuestra que en trabajo comparativo llevado a cabo en los países de España y Venezuela, relacionado principalmente con las medidas cautelares constituyen procesos que presentan por su propia naturaleza cierta complejidad y ante lo cual las autoridades competentes a fin de evitar el riesgo en que el imputado por circunstancias propias de los hechos pueda tomar alguna decisión como es el caso de ocultarse, desaparecer las evidencias y pruebas, así como también retrasar las decisiones de la autoridad competente, está tiene que adoptar las medidas más apropiadas para hacer cumplir el espíritu de la ley.

Es evidente que en este trabajo el investigador analizó distintas medidas cautelares que se presentan en estos procesos a nivel de estos países; estableciéndose que en la legislación correspondiente siempre tiene como objetivo final, ciertos aspectos que deben optimizarse en la legislación española y venezolana, con el fin que pueda alcanzar los objetivos previstos para tal fin; destacándose entre otros, que la investigación además de recopilar mediante las técnicas destinadas a estos fines, también llevó a cabo un estudio metódico, que facilitaron plantar conclusiones y recomendaciones apropiadas para esta realidad.

- **Universidad Técnica de Babahoyo – Ecuador**

**Autor:** MOREIRA BRAVO, Yolanda Monserrate – Tesis para la obtención del Título de Abogado de los Tribunales y Juzgados de la República del Ecuador.

**Tema:** Falencias del proceso en las demandas de alimentos contra responsables subsidiarios afecta los derechos de grupos vulnerable en el Cantón Quevedo. (2011)

**Resumen:** Resulta bastante notorio que el trabajo en referencia abordado por la interesada, estuvo encaminado a demostrar las falencias que se presentan cuando se plantean demandas por alimentos y donde existen como es el caso en este país, de grupos que son vulnerables y donde según la legislación es posible que los padres de familia puedan trasladar su responsabilidad que les corresponde y que está pueda llegar a nivel de los parientes más cercanos y donde colisiona con el interés de la persona humana y que atenta el espíritu de la Ley de Leyes que es la Constitución Política.

Por otra parte la investigación permitió demostrar que en lo concerniente a esta problemática, el marco normativo que prevalece en el Ecuador presenta inconformidad y lesiona los derechos de los adultos mayores y que afecta el espíritu del marco constitucional; a su vez la normatividad que se aplica sobre estos casos, es considerada garantista y busca defender los derechos de los grupos vulnerables como son los menores de edad, desde luego esto no debe afectar a los adultos mayores que por estas circunstancias de la legislación son involucrados en estos procesos y sobre todo los parientes cercanos a los demandados y ante lo cual existe este tipo de cuestionamientos; aspectos jurídicos que son cuestionables y lo ha planteado la interesada; destacando el mejoramiento de la legislación relacionada con el Código de la Niñez y adolescencia, entre otros. (p. 3)

## 1.5 MARCO CONCEPTUAL

- **Accionar.-** Interponer una demanda o promover acción judicial ante cualquier Juzgado de la jurisdicción competente.
- **Aseguramiento.-** Asegurar que se cumpla con lo dispuesto por la autoridad competente.
- **Conciliación.-** Es la acción donde dos personas que están en desacuerdo llegan a un acuerdo armónico, buscando que no llegue a juicio. (**OSSORIO, Manuel (2018), p. 188**)
- **Efectividad.-** Es el equilibrio que debe haber entre eficacia y eficiencia, si uno es eficaz entonces tiene que ser eficiente.
- **Fallo.-** Acción o efecto de fallar. (**OSSORIO, Manuel (2018). Ob. Cit., p. 382**)
- **Fundamento jurídico.-** Es donde se debe mencionar cual es la razón principal así como el motivo en la parte jurídica y donde debe prevalecer la norma. (**Ibíd., p. 406**)
- **Garantía.-** Afianzamiento, cosa dada en seguridad de algo. (**Ídem., p. 408**)
- **Legitimación.-** Es cuando se reconoce a un hijo ilegítimo como legítimo, dado que la norma señala la existencia de los que son legítimos o nacidos dentro del matrimonio y los que son ilegítimos y nacidos fuera del matrimonio. (**Ídem., p. 508**)

- **Medida Cautelar.-** Las dictadas mediante providencias judiciales, con el fin de asegurar que cierto derecho podrá ser hecho efectivo en el caso de un litigio en el que se reconozca la existencia y legitimidad de tal derecho. (**Ídem., p. 549**)
- **Medios probatorios.-** Instrumentos de la actividad probatoria: a) pertinencia, b) conducencia o idoneidad, c) utilidad, d) licitud y e) preclusión o eventualidad. (**CHANAMÉ ORBE, Raúl (2016). Ob. Cit., p. 509**)
- **Petitorio.-** Parte principal de la demanda o solicitud, que contiene el pedido del accionante, puede ser de absolutoria, declarativa, condenatoria o constructiva, la misma que puede además contener un pedido principal y no accesorio. (**Ibíd., p. 560**)
- **Proceso de alimentos.** Es una demanda que sea hace en el ámbito civil, el cual debe tramitarse en un Juzgado de Paz Letrado; y en el cual el Juez deberá fijar cual es monto que deberá abobar mensualmente el demandado por la pensión de alimentos.
- **Reconocimiento.-** Es cuando una persona reconoce a su menor hijo, ya sea mediante una prueba de ADN y que luego le dará todo por cuanto le favorece a su prole. (**OSSORIO, Manuel (2018). Ob. Cit., p. 756**)
- **Requisitos.-** Son todos aquellos que se debe adjuntar para que exista el ejercicio de un derecho para que pueda haber la validez como la eficacia de un acto jurídico, con relación a una obligación alimentaria. (**Ibíd., p. 785**)

- **Sentencia.-** Es la resolución que es dictada por el Juez, dado que lo presentado por la demandada es justo y necesario para la alimentación de su prole. (**Ídem., p. 820**)

## **CAPÍTULO II**

### **EL PROBLEMA, OBJETIVOS, HIPÓTESIS Y VARIABLES**

#### **2.1 PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA**

##### **2.1.1 Descripción de la Realidad Problemática**

Que siendo la medida cautelar una disposición para garantizar la efectividad de una sentencia judicial firme, en lo que, respecto a los alimentos, la misma garantiza y asegura la formación integral que tendrá un niño para alimentarse y así poder desarrollarse debidamente como corresponde en su calidad de ser humano, el cual muchas veces su progenitora no ha hecho el uso de sus derechos en su debida oportunidad, no obstante que esta medida se la puede solicitar desde el embarazo.

Esta medida cautelar en los procesos de alimentos no era muy usual, pero en la actualidad se viene solicitando con mayor frecuencia en los hechos que suceden en el ámbito privado, tratándose de la familia, a fin de garantizar la efectividad hasta que se resuelva el fondo del asunto y así lograr la igualdad entre las partes y el anhelado deseo de la paz social en justicia. Asimismo, hago presente que toda medida cautelar importa un prejuzgamiento y es temporal, estando dirigida asegurar el resultado del proceso, donde se tiene como ejemplo el otorgamiento de alimentos anticipadamente, el régimen de visitas, la tenencia provisional, etc.

En lo que respecta al proceso de alimentos, que hoy se tramita en los Juzgados de Paz Letrados y de Familia, y los cuales se deben iniciar en el domicilio de la demandante o del demandado, para mayor inmediatez y la cautela del interés superior del niño o adolescente alimentista, conforme se encuentra previsto la competencia en el Art. 96° del Código Procesal Civil, acción que se inicia con la sola prueba de acreditar el vínculo familiar con el emplazado.

Tal es así, que en la actualidad se tramita como un proceso único al cual se le da prioridad dada su naturaleza, en dicho proceso no existe el desistimiento, dado que está de por medio el interés superior del niño y la misión tuitiva del Juez es protegerlo, por lo que se debe exigir dicho cumplimiento a fin de que sea un proceso eficaz, dado que en la actualidad aún hay retardo en la administración de justicia en procesos de esta índole.

### **2.1.2 Antecedentes Teóricos**

En cuanto a la *medida cautelar*, el autor **MARTÍNEZ LETONA, Pedro Antonio (2015)** informa que las medidas cautelares se caracterizan, además de por su instrumentalidad, por su variabilidad, lo que implica que éstas pueden ser modificadas y alzadas.

Además, las medidas se podrán modificar cuando se aleguen y se prueben hechos y circunstancias que no se pudieron tener en cuenta a la hora de su adopción o durante el plazo de oposición a

las mismas. Podrán, por tanto, solicitar la modificación de una medida cautelar tanto el demandante como el demandado por hechos nuevos o sobrevenidos, o por hechos anteriores de los que no tenía conocimiento la parte que solicita su modificación. El procedimiento para la modificación es el previsto para la solicitud de la medida con audiencia previa del demandado. (**Ob. Cit., p. 39**)

Con relación al ***proceso de alimentos***, el autor **BELLUSCIO, Augusto César (2010)** informa que se entiende por alimentos el conjunto de medios materiales necesarios para la existencia física de las personas, y en ciertos casos también para su instrucción y educación. El indicado jurista pone de manifiesto que *se consideran comprendidos en la obligación alimentaria gastos ordinarios y extraordinarios*. Los primeros son los de subsistencia, habitación y vestuario.

Además agrega, que los gastos que pudiera tener el menor respecto a enfermedad como la asistencia médica, internación, gastos de medicina, intervenciones, etc. así como si falleciera el sepelio, mudanza, libros de estudios. Por otro lado, no están comprendidos los vicios, gastos por lujo, ni donde se establezca o constituyan dotes. (**Tomo II, p. 389**)

### **2.1.3 Definición del Problema**

#### **Problema principal**



¿De qué manera la medida cautelar, tiene efectos en el proceso de alimentos en los Juzgados de Paz Letrados del Cercado de Lima?

### **Problemas específicos**

- a.** ¿De qué manera la existencia de garantía con la efectividad en el resultado del proceso, incide en la valoración de los medios probatorios?
- b.** ¿De qué manera el reconocimiento en la existencia de un derecho, incide en la postulación al proceso con un petitorio concreto?
- c.** ¿De qué manera el reconocimiento en la legitimación de un derecho, incide en lo debido en la fundamentación jurídica en este proceso?
- d.** ¿En qué medida el establecimiento del tiempo para que pueda accionar el interesado, incide en la determinación de un fallo adecuado en el proceso de alimentos?
- e.** ¿De qué manera la eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar, incide en la necesidad de ejecutar una sentencia firme?
- f.** ¿En qué medida el cumplimiento de los requisitos de la medida cautelar, inciden en la posibilidad de conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso?

## **2.2 FINALIDAD Y OBJETIVOS DE LA INVESTIGACIÓN**

### **2.2.1 Finalidad**

El desarrollo de la investigación, tuvo como fin demostrar que la medida cautelar es utilizado por el demandante para asegurar el cumplimiento de la obligación en el proceso de alimentos y así no quede conculcado su derecho del alimentista que se acciona en los Juzgados de Paz de Letrado.

### **2.2.2 Objetivos General y Específicos**

#### **Objetivo general**

Demostrar si la medida cautelar, tiene efectos en el proceso de alimentos en los Juzgados de Paz Letrados del Cercado de Lima.

#### **Objetivos específicos**

- a.** Determinar si la existencia de garantía con la efectividad en el resultado del proceso, incide en la valoración de los medios probatorios.
- b.** Establecer si el reconocimiento en la existencia de un derecho, incide en la postulación al proceso con un petitorio concreto.
- c.** Establecer si el reconocimiento en la legitimación de un derecho, incide en lo debido en la fundamentación jurídica en este proceso.

- d.** Determinar si el establecimiento del tiempo para que pueda accionar el interesado, incide en la determinación de un fallo adecuado en el proceso de alimentos.
- e.** Determinar si la eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar, incide en la necesidad de ejecutar una sentencia firme.
- f.** Establecer si el cumplimiento de los requisitos de la medida cautelar, inciden en la posibilidad de conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso.

### **2.2.3 Delimitación del Estudio**

#### **a. Espacial**

Se realizó en la jurisdicción de Lima donde se encuentra el Colegio de Abogados de Lima (CAL).

#### **b. Temporal**

Se realizó en el tiempo de los meses de Agosto – Octubre del 2018.

#### **c. Social**

En la tesis se aplicó como técnica la encuesta y el cuestionario como instrumento, recogiendo datos de los Abogados CAL.

### **2.2.4 Justificación e Importancia del Estudio**

**Justificación.-** Por la manera como estuvo formulado, buscó demostrar que la medida cautelar es un medio importante al cual

puede recurrir los demandantes, con el fin de asegurar los derechos de los alimentistas.

**Importancia.-** Al estar concluida permitió demostrar que efectivamente la medida cautelar es una figura jurídica a la cual se puede recurrir, buscando que los alimentistas no queden desamparados y por tanto, se cumpla con lo dispuesto por el Juez.

## **2.3 HIPÓTESIS Y VARIABLES**

### **2.3.1 Supuestos teóricos**

Por supuestos teóricos se entiende como el conjunto de teorías, escuelas así como de información de diferentes pensadores de una ciencia. (**HERNÁNDEZ, Fátima (2014), p. 1**)

En tal sentido, al revisar la parte bibliográfica de autores, se aprecia que en cuanto a la medida cautelar se da cuando se acepta el debido proceso y se hace cumplimiento de una resolución el cual es emitida de manera precisa y eficaz y se cumple con lo dictado en ella y respecto al proceso de alimentos, se entiende como aquel que debe ser realizado en el órgano jurisdiccional correspondiente, con el fin que el menor sea beneficiado por cuanto es su derecho y le corresponde que sus padres velen por su bienestar.

Es por eso, que lo formulado en la hipótesis se cumplirá de acuerdo a las normas y lo señalado en el estudio realizado, dado

que permitirá determinar que el estudio es de importancia y trascendencia para el campo del derecho.

### **2.3.2 Hipótesis Principal y Específicas**

#### **Hipótesis principal**

La medida cautelar, tiene efectos significativos en el proceso de alimentos en los Juzgados de Paz Letrados del Cercado de Lima.

#### **Hipótesis específicas**

- a.** La existencia de garantía con la efectividad en el resultado del proceso, incide significativamente en la valoración de los medios probatorios.
- b.** El reconocimiento en la existencia de un derecho, incide significativamente en la postulación al proceso con un petitorio concreto.
- c.** El reconocimiento en la legitimación de un derecho, incide significativamente en lo debido en la fundamentación jurídica en este proceso.
- d.** El establecimiento del tiempo para que pueda accionar el interesado, incide significativamente en la determinación de un fallo adecuado en el proceso de alimentos.
- e.** La eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar, incide significativamente en la necesidad de ejecutar una sentencia firme.

- f. El cumplimiento de los requisitos de la medida cautelar, inciden significativamente en la posibilidad de conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso.

### **2.3.3 Variables e Indicadores**

#### **Variable independiente**

#### **X. MEDIDA CAUTELAR**

##### Indicadores

- x<sub>1</sub>.- Existencia de garantía con la efectividad en el resultado del proceso.
- x<sub>2</sub>.- Grado de reconocimiento en la existencia de un derecho.
- x<sub>3</sub>.- Nivel de reconocimiento en la legitimación de un derecho.
- x<sub>4</sub>.- Establece el tiempo para que pueda accionar el interesado.
- x<sub>5</sub>.- Eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar.
- x<sub>6</sub>.- Nivel de cumplimiento de los requisitos de la medida cautelar.

#### **Variable dependiente**

#### **X. PROCESO DE ALIMENTOS**

##### Indicadores

- y<sub>1</sub>.- Nivel de valoración de los medios probatorios.
- y<sub>2</sub>.- Postulación al proceso con un petitorio concreto.
- y<sub>3</sub>.- Lo debido en la fundamentación jurídica.

- y<sub>4</sub>.- Determinación del fallo adecuado en el proceso de alimentos.
- y<sub>5</sub>.- La necesidad de ejecutar una sentencia firme.
- y<sub>6</sub>.- La posibilidad de conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso.

## **CAPÍTULO III**

### **MÉTODO, TÉCNICA E INSTRUMENTOS**

#### **3.1 POBLACIÓN Y MUESTRA**

##### **3.1.1 Población**

Estuvo conformada de manera aproximada por 24,500 abogados CAL. Dato que fue proporcionada por la Oficina de Imagen Institucional del Colegio de Abogados de Lima, Enero del 2018.

##### **3.1.2 Muestra**

Para poder determinarla de manera óptima se utilizó el muestreo aleatorio simple, con el cual se puede evaluar proporciones para una población que es conocida y la fórmula para establecerlo es la siguiente:



$$n = \frac{Z^2 PQN}{e^2 (N-1) + Z^2 PQ}$$

Dónde:

- Z : Valor de la abscisa de la curva normal para una probabilidad del 95% de confianza.
- P : Abogados indicaron que la medida cautelar, tiene efectos significativos en el proceso de alimentos en los Juzgados de Paz Letrados del Cercado de Lima (se asume  $P=0.5$ ).
- Q : Abogados indicaron que la medida cautelar, no tiene efectos significativos en el proceso de alimentos en los Juzgados de Paz Letrados del Cercado de Lima (**Q = 0.5**, valor asumido debido al desconocimiento de Q)
- e : Margen de error 5%
- N : Población.
- n : Tamaño óptimo de muestra.

Entonces, a un nivel de significancia de 95% y 5% como margen de error **n**:

$$n = \frac{(1.96)^2 (0.5) (0.5) (24,500)}{(0.05)^2 (24,500-1) + (1.96)^2 (0.5) (0.5)}$$

**n = 378** Abogados

La muestra fue elegida de forma aleatoria.

### 3.2 DISEÑO UTILIZADO EN EL ESTUDIO

Tipo	:	Explicativo.
Nivel	:	Aplicado.
Método y diseño	:	Expost facto o retrospectivo.

Se tomó una muestra en la cual:

$$M = O_y(f)O_x$$

Dónde:

M	=	Muestra
O	=	Observación
f	=	En función de
x	=	Medida cautelar
y	=	Proceso de alimentos

### 3.3 TÉCNICA E INSTRUMENTO DE RECOLECCIÓN DE DATOS

#### Técnicas

Se utilizó de manera principal la encuesta.

#### Instrumentos

El cuestionario que se tomó a la muestra considerada en la población, el cual ayudó luego a realizar la parte estadística y gráfica.

### **3.4 PROCESAMIENTO DE DATOS**

Para poder realizar dicho proceso se utilizó los instrumentos consiguientes: Un cuestionario con preguntas cerradas, que permitieron establecer la situación actual y alternativas de solución a la problemática que se establece en el presente estudio, también se usó el Programa Computacional SPSS (Statistical Package for Social Sciences), del modelo de correlación de Pearson y nivel de confianza del 95%.

## **CAPÍTULO IV**

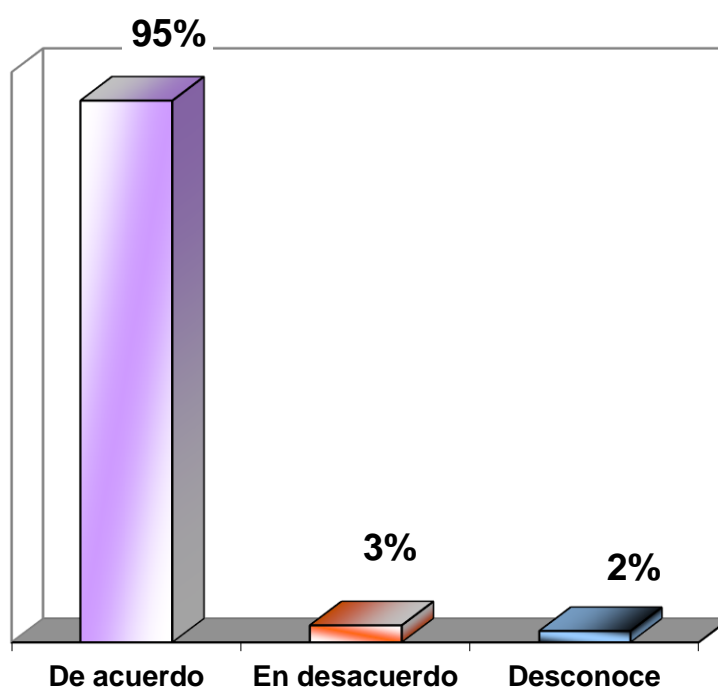
### **PRESENTACIÓN Y ANÁLISIS DE LOS RESULTADOS**

#### **4.1 PRESENTACIÓN DE RESULTADOS**

**Tabla N° 1**

**Existencia de garantía con la efectividad.**

<b>ALTERNATIVAS</b>	<b>Fi</b>	<b>%</b>
a) De acuerdo	359	95
b) En desacuerdo	11	3
c) Desconoce	8	2
<b>TOTAL</b>	<b>378</b>	<b>100%</b>

**Gráfico No. 1****Existencia de garantía con la efectividad**

Abogados CAL. (Agosto – Octubre 2018)

## **INTERPRETACIÓN**

Lo respondido por los encuestados, se aprecia que el 95% de los Abogados CAL, eligieron la primera opción, señalando que estaban de acuerdo con la existencia de garantía con la efectividad; en cambio el 3% indicaron que no estaban de acuerdo y el 2% restante manifestaron desconocer, totalizando el 100% de la muestra.

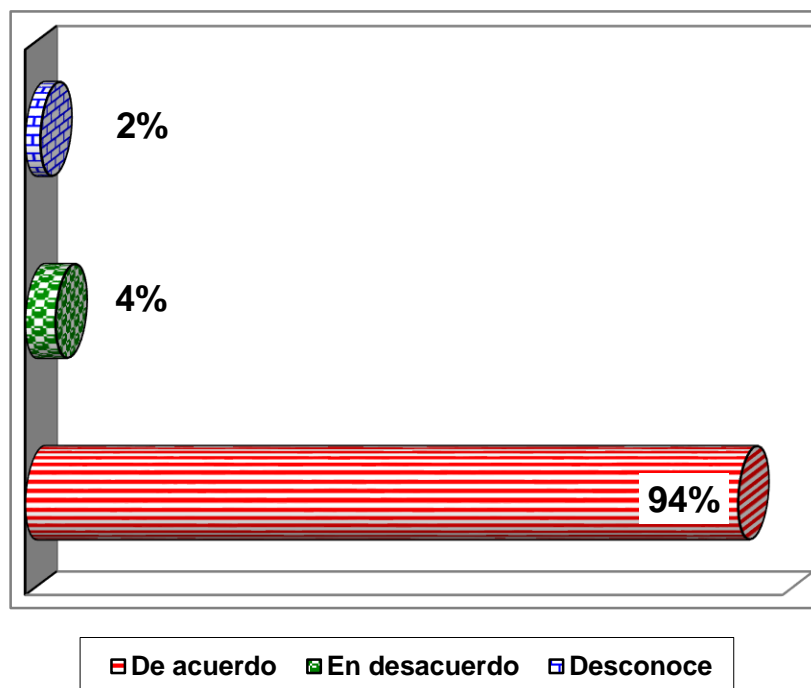
De lo comentado anteriormente, permitió conocer que efectivamente casi la totalidad de los operadores del derecho, que respondieron en la primera de las opciones, destacaron que si existe garantía en el resultado del proceso, dado que la ley faculta que se pueda pedir una medida cautelar para asegurar el resultado del proceso de alimentos como es por ejemplo el embargo del 50% de los beneficios sociales del obligado para asegurar el cumplimiento de las futuras pensiones alimentarias.

**Tabla N° 2**  
**Existencia de un derecho con la medida cautelar.**

ALTERNATIVAS	Fi	%
a) De acuerdo	357	94
b) En desacuerdo	15	4
c) Desconoce	6	2
<b>TOTAL</b>	<b>378</b>	<b>100%</b>

**Gráfico No. 2**

**Existencia de un derecho con la medida cautelar**



Abogados CAL. (Agosto – Octubre 2018)

## **INTERPRETACIÓN**

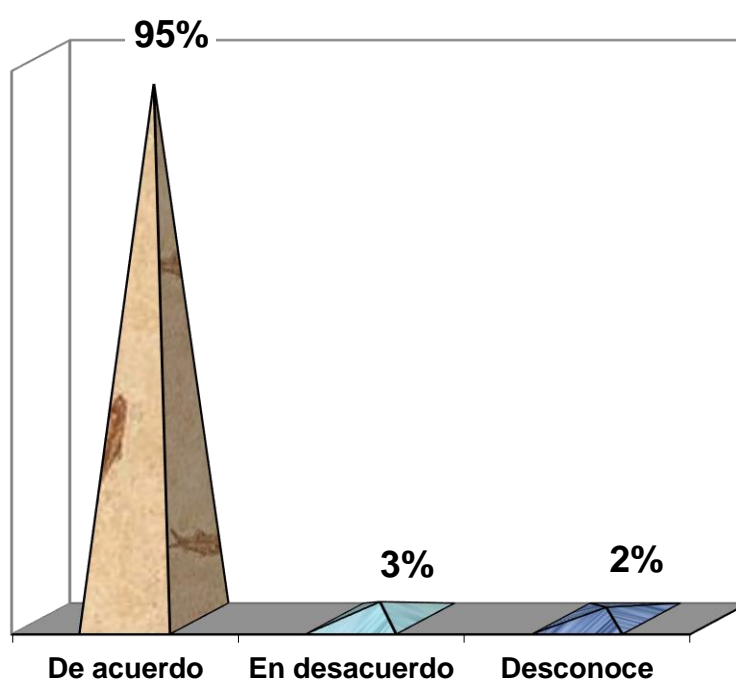
Al observar los datos que se muestran tanto en la tabla como en la parte gráfica, se aprecia que el 94% de los operadores del derecho considerados en el estudio, indicaron estar de acuerdo con la existencia de un derecho con la medida cautelar; en cambio el 4% respondieron no estar de acuerdo y el 2% se limitaron en indicador que desconocían, arribando al 100%.

Los operadores que respondieron en casi su totalidad opinaron que en efecto sí existe reconocimiento de un derecho tanto es así que la ley lo reconoce como una pensión provisional a la que se debe atender de inmediato por ser una obligación prioritaria como es un proceso de alimentos, en el cual se encuentra de por medio niños y adolescentes que deben ser debidamente atendidos dada su corta edad.



**Tabla N° 3****Existe el reconocimiento en la legitimación de un derecho.**

<b>ALTERNATIVAS</b>	<b>Fi</b>	<b>%</b>
a) De acuerdo	358	95
b) En desacuerdo	13	3
c) Desconoce	7	2
<b>TOTAL</b>	<b>378</b>	<b>100%</b>

**Gráfico No. 3****Existe el reconocimiento en la legitimación de un derecho**

Abogados CAL. (Agosto – Octubre 2018)

## **INTERPRETACIÓN**

De los resultados obtenidos, el 95% de los encuestados expresaron estar de acuerdo con la existencia del reconocimiento en la legitimación de un derecho; mientras el 3% respondieron no estar de acuerdo y el 2% restante indicaron desconocer, llegando al 100%.

Analizando la parte porcentual de la pregunta, encontramos que casi la totalidad de los operadores del derecho consideran que si existe el reconocimiento en la legitimación de un derecho en esta medida cautelar, toda vez que el mismo se solicita con la partida de nacimiento que acredita el entuncamiento familiar y por ende su derecho alimentario entre padre e hijo.

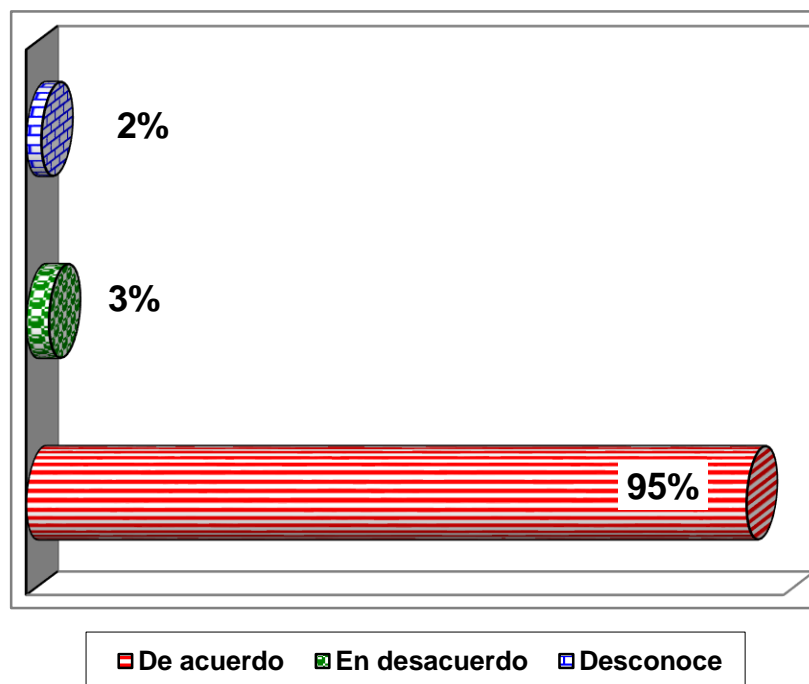
**Tabla N° 4**

**Se establece el tiempo para que pueda accionar el interesado.**

ALTERNATIVAS	Fi	%
a) De acuerdo	358	95
b) En desacuerdo	12	3
c) Desconoce	8	2
<b>TOTAL</b>	<b>378</b>	<b>100%</b>

**Gráfico No. 4**

**Se establece el tiempo para que pueda accionar el interesado**



Abogados CAL. (Agosto – Octubre 2018)

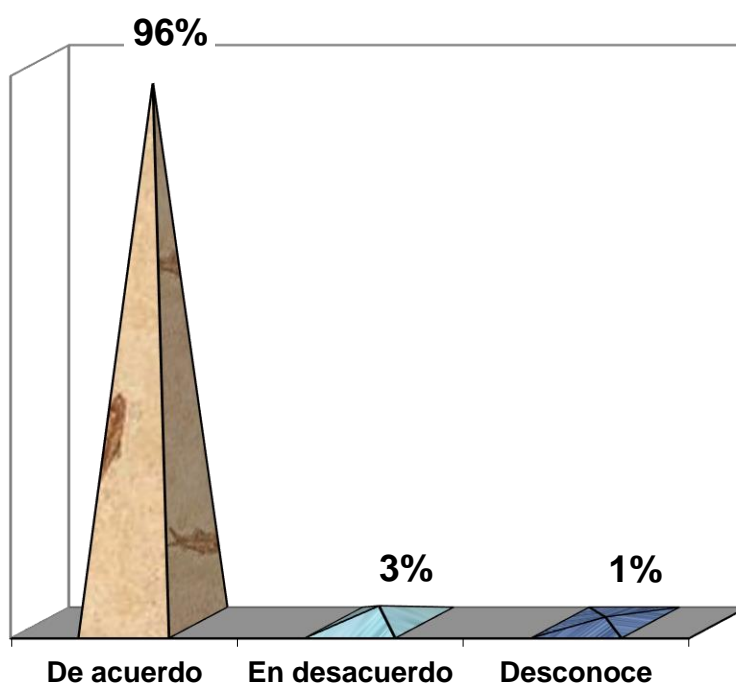
## **INTERPRETACIÓN**

Resulta importante señalar que el 95% de los Abogados indicaron estar de acuerdo dado que se establece el tiempo para que pueda accionar el interesado; mientras el 3% manifestaron no estar de acuerdo y el 2% refirieron desconocer, totalizando el 100%.

Tal como se aprecia en el párrafo anterior, los operadores del derecho opinaron que esta medida cautelar como en otras si se establece el tiempo previsto por ley para que pueda accionar el interesado, que para el presente caso siempre es la madre del alimentista o el padre que ejerza la tenencia y tiene que cumplir con la obligación de alimentar a su hijo.

**Tabla N° 5****Eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar.**

<b>ALTERNATIVAS</b>	<b>Fi</b>	<b>%</b>
a) De acuerdo	361	96
b) En desacuerdo	12	3
c) Desconoce	5	1
<b>TOTAL</b>	<b>378</b>	<b>100%</b>

**Gráfico No. 5****Eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar**

Abogados CAL. (Agosto – Octubre 2018)

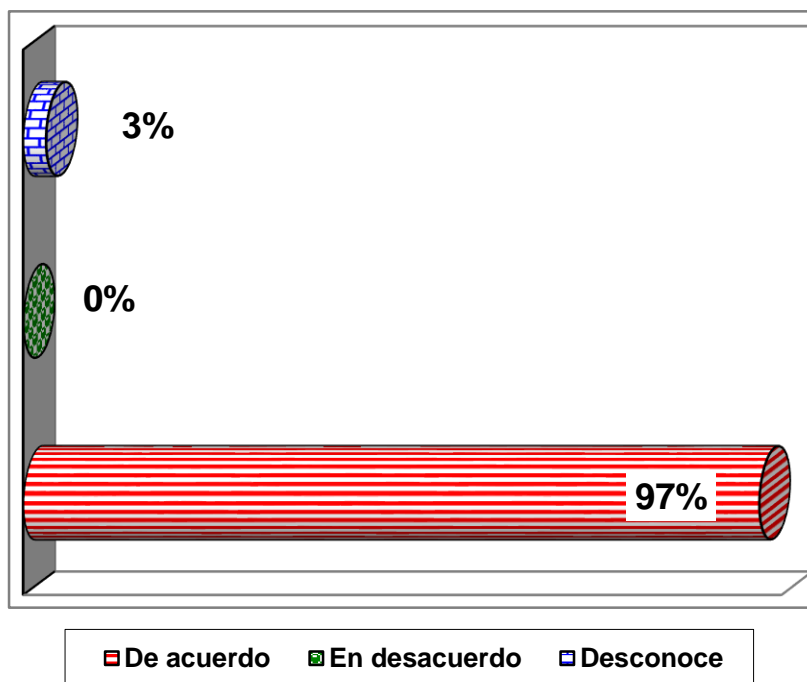
## **INTERPRETACIÓN**

Los alcances datos presentan que el 96% de los Abogados, indicaron estar de acuerdo, dado existe eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar; sin embargo el 3% no compartieron los puntos de vista de la mayoría e indicaron no estar de acuerdo y el 1% restante refirieron desconocer, sumando el 100% de la muestra.

Los operadores del derecho encuestados, refirieron que la eficacia para el accionante con esta medida cautelar, toda vez que tiene que admitirla y cumplir lo que el Juez dispone, dado que es evidente las necesidades del alimentista y no es obligatorio investigar la situación económica del obligado que tiene que cumplir con abonar la suma señalada desde el momento de la citación con la demanda.

**Tabla N° 6****Cumplimiento de requisitos relacionados con la medida cautelar.**

<b>ALTERNATIVAS</b>	<b>Fi</b>	<b>%</b>
a) De acuerdo	367	97
b) En desacuerdo	0	0
c) Desconoce	11	3
<b>TOTAL</b>	<b>378</b>	<b>100%</b>

**Gráfico No. 6****Cumplimiento de requisitos relacionados con la medida cautelar**

Abogados CAL. (Agosto – Octubre 2018)

## **INTERPRETACIÓN**

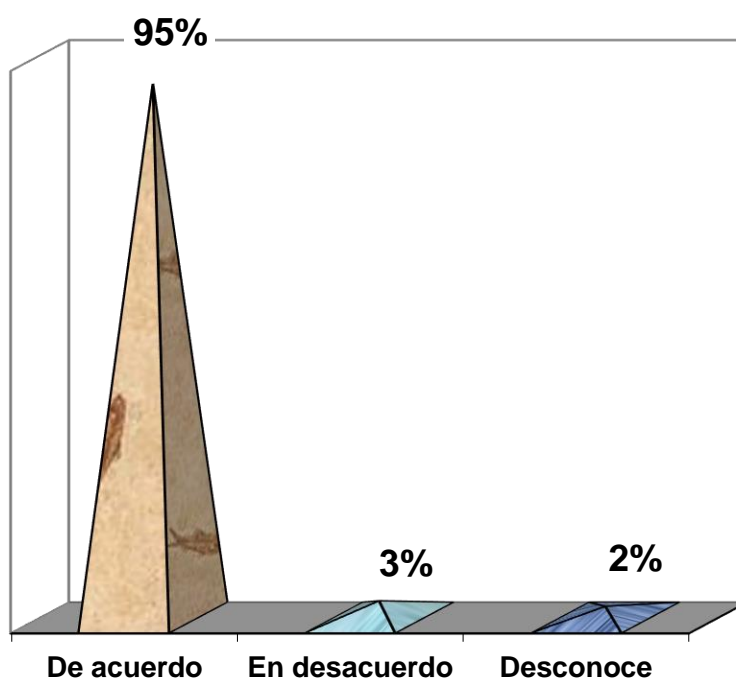
La información obtenida en un 97% de los Abogados, expresaron estar de acuerdo con el cumplimiento de requisitos relacionados con la medida cautelar y el 3% indicaron desconocer, cubriendo así el 100% de la muestra.

La realidad que se presenta en el estudio, fue que la opinión de los que respondieron fue que es necesario el cumplimiento de los requisitos relacionados con la medida cautelar, a fin de que el juez emita la correspondiente resolución, amparando el derecho del alimentista, dado que el mismo se encuentra establecido por ley y es de obligatorio cumplimiento.



**Tabla N° 7****Coherente los alcances que tiene la medida cautelar.**

<b>ALTERNATIVAS</b>	<b>Fi</b>	<b>%</b>
a) De acuerdo	360	95
b) En desacuerdo	10	3
c) Desconoce	8	2
<b>TOTAL</b>	<b>378</b>	<b>100%</b>

**Gráfico No. 7****Coherente los alcances que tiene la medida cautelar**

Abogados CAL. (Agosto – Octubre 2018)

## **INTERPRETACIÓN**

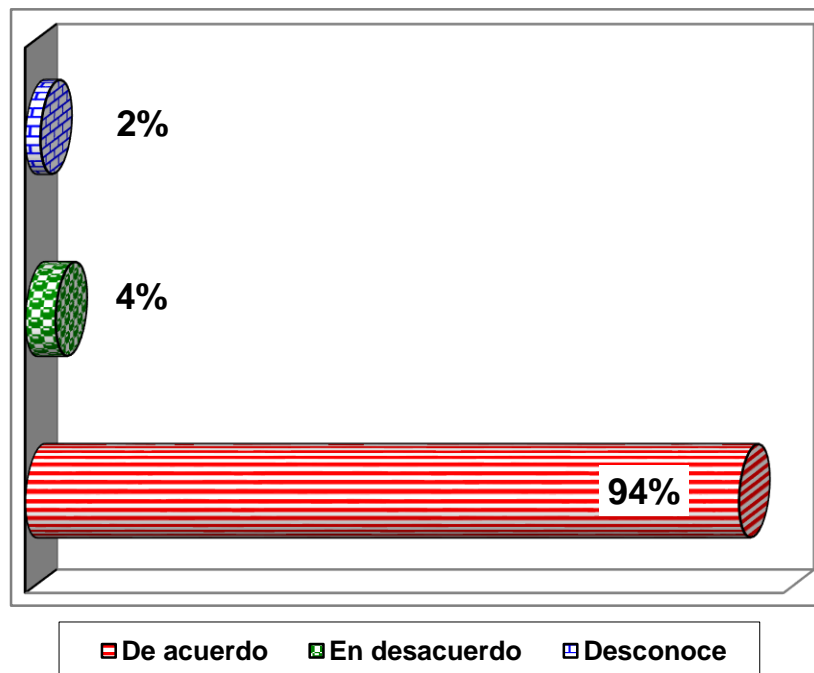
Lo contestado por los operadores en un 95% lo hicieron en la primera de las opciones, es decir, consideran estar de acuerdo con los alcances que tiene la medida cautelar; mientras el 3% indicó no estar de acuerdo y el 2% expresaron desconocer, arribando al 100% de la muestra.

El contexto en el cual se llevó a cabo el acopio de los abogados, nos demuestra que sí son coherentes los alcances que tiene la medida cautelar, toda vez que los mismos sirven para garantizar la pensión de alimentos del obligado para con los alimentistas, por ser esta su primera obligación en la vida e insustituible.

**Tabla N° 8**  
**Valoración de los medios probatorios.**

ALTERNATIVAS	Fi	%
a) De acuerdo	356	94
b) En desacuerdo	14	4
c) Desconoce	8	2
<b>TOTAL</b>	<b>378</b>	<b>100%</b>

**Gráfico No. 8**  
**Valoración de los medios probatorios**



Abogados CAL. (Agosto – Octubre 2018)

## **INTERPRETACIÓN**

Los datos presentados en la estadística y gráfica, el 94% de los abogados hábiles del CAL indicaron estar de acuerdo con la valoración de los medios probatorios; sin embargo el 4% no estuvieron de acuerdo y el 2% restante refirieron desconocer, llegando al 100% de la muestra.

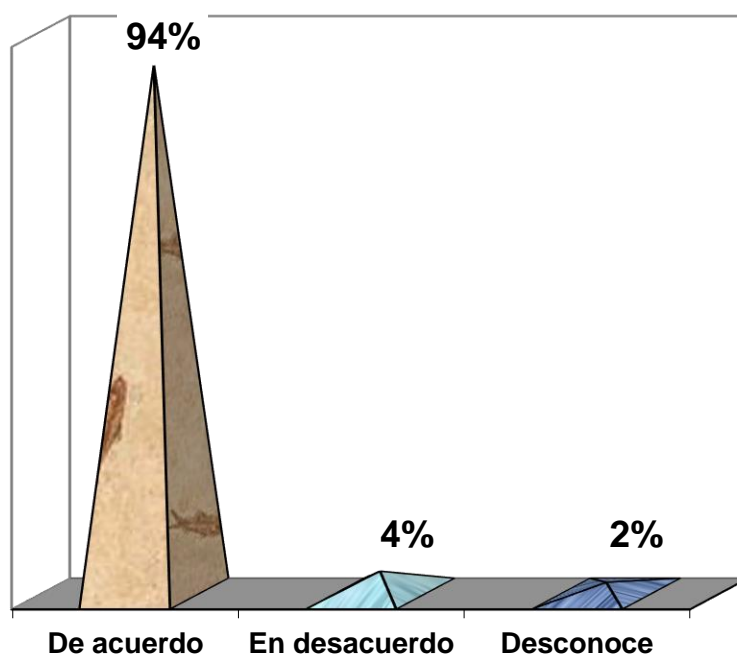
El estudio nos demuestra que casi la totalidad de los operadores del derecho, fueron de la opinión que efectivamente si existe en este proceso la valoración de medios probatorios fehacientes que meritara el Juez para motivar debidamente la resolución y demostrar así el derecho que le asiste tanto al accionante como a los alimentistas.

**Tabla N° 9**  
**Postulación al proceso con un petitorio concreto.**

ALTERNATIVAS	Fi	%
a) De acuerdo	356	94
b) En desacuerdo	15	4
c) Desconoce	7	2
<b>TOTAL</b>	<b>378</b>	<b>100%</b>

**Gráfico No. 9**

**Postulación al proceso con un petitorio concreto**



Abogados CAL. (Agosto – Octubre 2018)

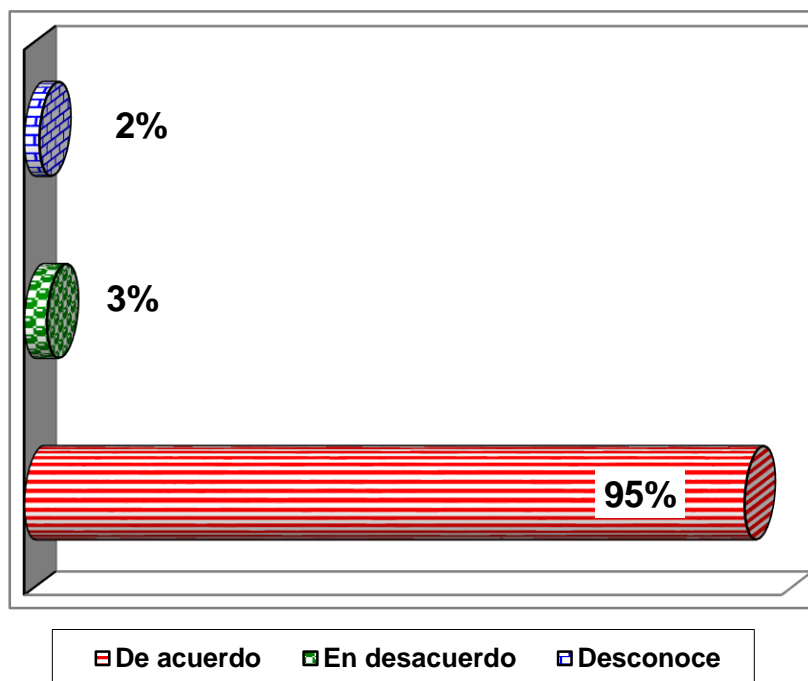
## **INTERPRETACIÓN**

En las respuestas podemos apreciar que el 94% de los Abogados respondieron estar de acuerdo con la postulación al proceso con un petitorio concreto; en cambio el 4% estuvieron en desacuerdo y el 2% expresaron desconocer, sumando el 100% de la encuesta.

Según lo mostrado en líneas anteriores, destaca la primera de las alternativas, donde los operadores del derecho quienes contestaron la pregunta, aseveran que si es posible la postulación al proceso con un petitorio concreto y determinado que evaluará el Juez para admitir la demanda y declarar fundada la misma, amparando la misma que le corresponde al justiciable.

**Tabla N° 10****Proceso de alimentos, es necesaria la fundamentación jurídica.**

<b>ALTERNATIVAS</b>	<b>Fi</b>	<b>%</b>
a) De acuerdo	359	95
b) En desacuerdo	10	3
c) Desconoce	9	2
<b>TOTAL</b>	<b>378</b>	<b>100%</b>

**Gráfico No. 10****Proceso de alimentos, es necesaria la fundamentación jurídica**

Abogados CAL. (Agosto – Octubre 2018)

## **INTERPRETACIÓN**

La información que brindaron los que respondieron, se aprecia que el 95% indicaron estar de acuerdo que en el proceso de alimentos, es necesaria la fundamentación jurídica; mientras el 3% señalaron estar en desacuerdo y el 2% restante respondieron desconocer, totalizando el 100%.

En resumen los datos que se presentaron, dejaron en claro que casi la totalidad de los encuestados, consideran que para iniciar un proceso de alimentos, si es necesaria la fundamentación jurídica, no obstante ello que el Juez debe conocer el derecho y de no referirlo en la demanda, está en la obligación de aplicar la norma legal correspondiente para el caso en concreto como es el de alimentos.

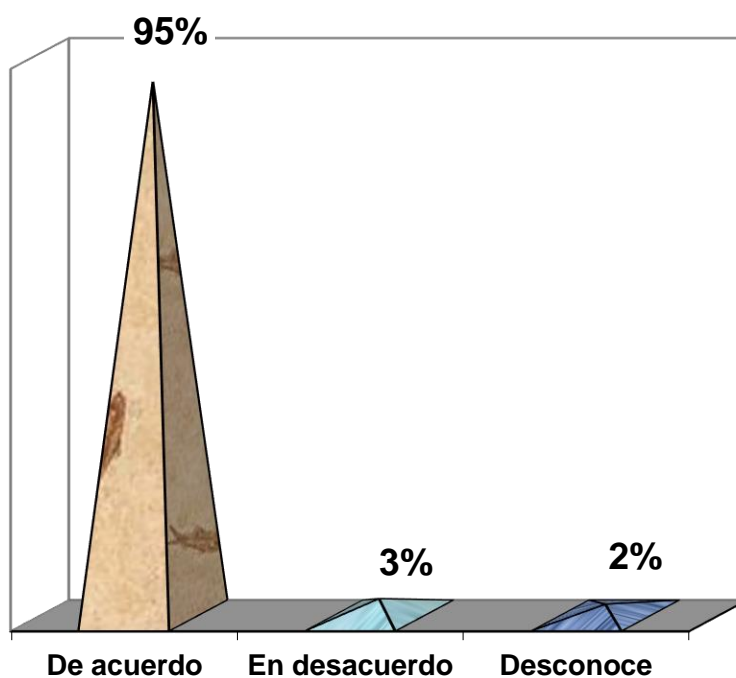


**Tabla N° 11**  
**Fallo adecuado en el proceso por alimentos.**

ALTERNATIVAS	Fi	%
a) De acuerdo	357	95
b) En desacuerdo	10	3
c) Desconoce	9	2
<b>TOTAL</b>	<b>378</b>	<b>100%</b>

**Gráfico No. 11**

**Fallo adecuado en el proceso por alimentos**



Abogados CAL. (Agosto – Octubre 2018)

## **INTERPRETACIÓN**

La información de los que respondieron en la interrogante, se aprecia que el 95% estuvieron de acuerdo con el fallo adecuado en el proceso de alimentos; sin embargo el 3% no estuvieron de acuerdo con la mayoría de los encuestados y el 2% acotaron desconocer, sumando el 100% de la muestra.

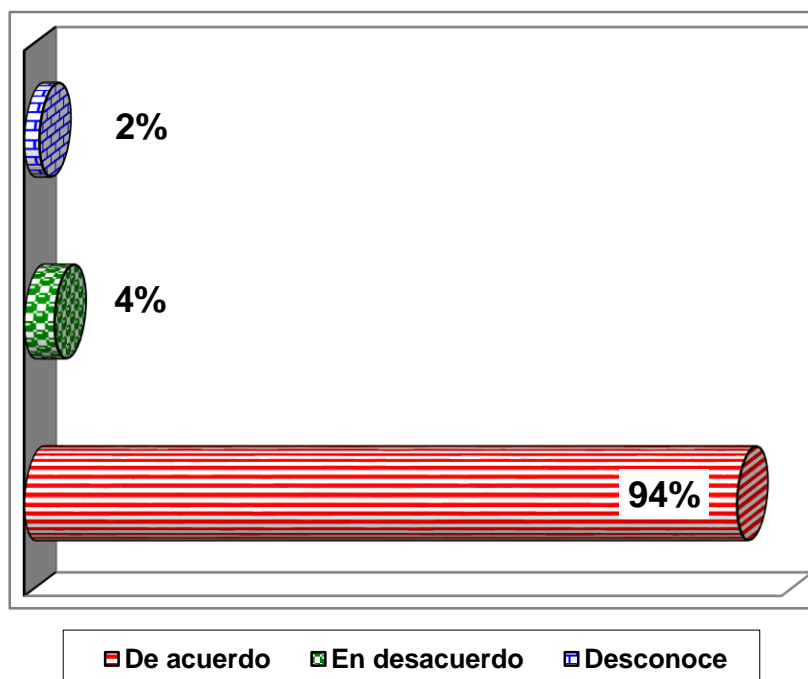
La importancia de la información proporcionada por los operadores del derecho y quienes respondieron en la primera de las opciones, dejó en claro que en toda acción de esta naturaleza, debe primar el interés superior del niño que es todo aquello que le beneficie al niño(a) y a los adolescentes, por lo que el Juez teniendo una misión tuitiva de proteger al menor, debe determinar un fallo adecuado y debidamente motivado en el proceso de alimentos solicitado.

**Tabla N° 12**  
**Necesario la ejecución de una sentencia firme.**

ALTERNATIVAS	Fi	%
a) De acuerdo	355	94
b) En desacuerdo	16	4
c) Desconoce	7	2
<b>TOTAL</b>	<b>378</b>	<b>100%</b>

**Gráfico No. 12**

**Necesario la ejecución de una sentencia firme**



Abogados CAL. (Agosto – Octubre 2018)

## **INTERPRETACIÓN**

Sin duda, la información en la tabla y gráfica de la pregunta, dejan en claro que el 94% de los Abogados hábiles del CAL, expresaron estar de acuerdo con la necesidad de ejecutar una sentencia firme; mientras el 4% indicaron estar en desacuerdo y el 2% restante refirieron desconocer, llegando al 100%.

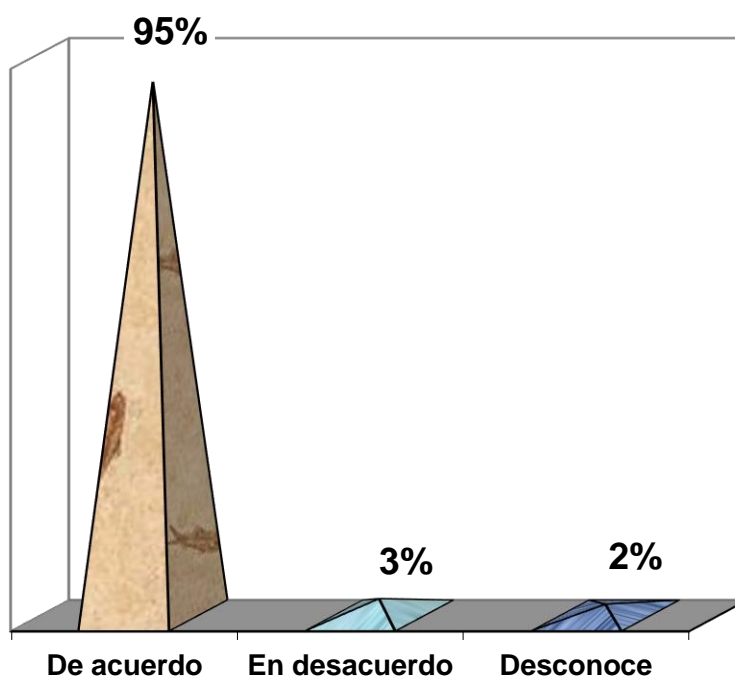
La información dada por los operadores, se aprecia que consideran que para ejecutar un proceso de esta índole como es el de alimentos, si es necesaria una sentencia firme, dado que se tiene que requerir al obligado y posteriormente de no cumplir con tal requerimiento será denunciado por omisión a la asistencia familiar.

**Tabla N° 13**  
**Conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso de**  
**alimentos.**

ALTERNATIVAS	Fi	%
a) De acuerdo	359	95
b) En desacuerdo	10	3
c) Desconoce	9	2
<b>TOTAL</b>	<b>378</b>	<b>100%</b>

**Gráfico No. 13**

**Conciliación entre las partes en cualquier**  
**estado del proceso de alimentos**



Abogados CAL. (Agosto – Octubre 2018)

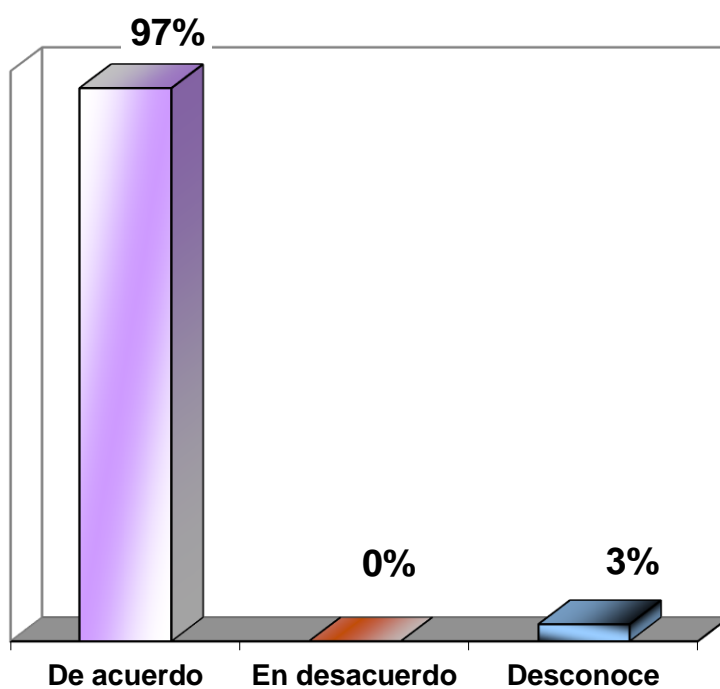
## **INTERPRETACIÓN**

Sobre el particular, el 95% de los encuestados señalaron estar de acuerdo con la conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso de alimentos; sin embargo el 3% no estuvieron de acuerdo y el 2% manifestaron desconocer, arribando de esta manera al 100% de la muestra.

Tal como se observa los abogados que inclinaron su respuesta en la primera de las opciones, lo justificaron destacando que si es posible la conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso, cuando ambos han manifestado su voluntad de llegar a un acuerdo y fijar una pensión adecuada que satisfaga las necesidades básicas del alimentista y que va a cumplir con las mismas puntualmente.

**Tabla N° 14****Se cumple conforme el espíritu de la ley el proceso de alimentos.**

<b>ALTERNATIVAS</b>	<b>Fi</b>	<b>%</b>
a) De acuerdo	367	97
b) En desacuerdo	0	0
c) Desconoce	11	3
<b>TOTAL</b>	<b>378</b>	<b>100%</b>

**Gráfico No. 14****Se cumple conforme el espíritu de la ley el proceso de alimentos**

Abogados CAL. (Agosto – Octubre 2018)

## **INTERPRETACIÓN**

En la encuesta se aprecia que el 97% de los Abogados considerados en el estudio, estuvieron de acuerdo que se cumpla conforme el espíritu de la ley el proceso de alimentos y el 3% complementario manifestaron desconocer, totalizando el 100% de la muestra.

En lo respondido por los operadores, destacaron que se debe aplicar la ley conforme se encuentra establecida y de acuerdo al espíritu de la misma, logrando satisfacer así las principales necesidades de los alimentistas para que puedan ser debidamente alimentados y también estudiar y desarrollarse como corresponde a la naturaleza del proceso.



#### 4.1 CONTRASTACIÓN DE HIPÓTESIS

Para comprobar la hipótesis formulada se usó la prueba Ji Cuadrado corregida por Yates, ya que más del 20% de las celdas que contienen las frecuencias esperadas de la tabla son menores a cinco (5), lo que obliga a la combinación de celdas adyacentes de la tabla anterior (3x3) para finalmente obtener una tabla 2x2. La fórmula es como sigue:

Dónde:

a= Celda, primera columna, primera fila

b= Celda, segunda columna, primera fila

c= Celda, primera columna, segunda fila

d= Celda, segunda columna, segunda fila

$$\chi^2 = \frac{(|ad - bc| - n/2)^2 n}{(a+b)(c+d)(a+c)(b+d)}$$

##### Hipótesis a:

**H<sub>0</sub>** : La existencia de garantía con la efectividad en el resultado del proceso, no incide significativamente en la valoración de los medios probatorios.

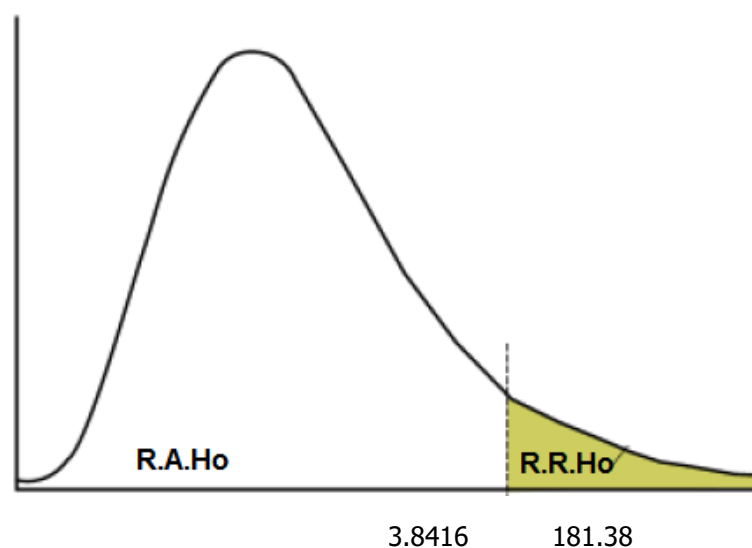
**H<sub>1</sub>** : La existencia de garantía con la efectividad en el resultado del proceso, incide significativamente en la valoración de los medios probatorios.

Existe garantía con la efectividad en el resultado del proceso	Valora los medios probatorios			Total
	De acuerdo	En desacuerdo	Desconoce	
De acuerdo	352	7	0	359
En desacuerdo	4	7	0	11
Desconoce	0	0	8	8
<b>Total</b>	<b>356</b>	<b>14</b>	<b>8</b>	<b>378</b>

Luego de combinar las celdas y tener una tabla 2x2 la prueba Ji Cuadrado es:

$$\chi^2 = \frac{(|352*15 - 7*14| - 378/2)^2 378}{(359)(19)(356)(22)} = 181.38$$

Estadísticamente, como  $181.38 > 3.8416$ , se niega **H<sub>0</sub>**. De manera gráfica se observa de manera clara:



Por lo tanto, se concluye que la existencia de garantía con la efectividad en el resultado del proceso, incide significativamente en la valoración de los medios probatorios.

### Hipótesis b:

**H<sub>0</sub>** : El reconocimiento en la existencia de un derecho, no incide significativamente en la postulación al proceso con un petitorio concreto.

**H<sub>1</sub>** : El reconocimiento en la existencia de un derecho, incide significativamente en la postulación al proceso con un petitorio concreto.

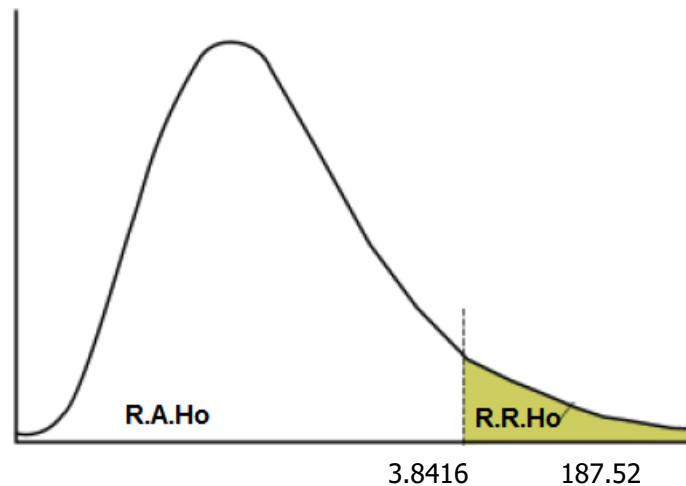
Reconoce la existencia de un derecho	Postula al proceso con un petitorio concreto			Total
	De acuerdo	En desacuerdo	Desconoce	
De acuerdo	351	5	1	357
En desacuerdo	5	9	1	15
Desconoce	0	1	5	6
<b>Total</b>	<b>356</b>	<b>15</b>	<b>7</b>	<b>378</b>

Para rechazar la hipótesis nula (H<sub>0</sub>), el valor que se calculó de  $\chi^2$  tiene que ser mayor o igual a 3.8416, valor que se obtiene cuando  $\chi^2$  sigue una distribución aproximada de ji-cuadrada con (2-1) (2-1) = 1 grado de libertad y un nivel de significancia de 0.05.

Luego de combinar las celdas y tener una tabla 2x2 la prueba Ji Cuadrado es:

$$\chi^2 = \frac{(|351*16 - 6*5| - 378/2)^2}{(357)(21)(356)(22)} = 187.52$$

Estadísticamente, como  $187.52 > 3.8416$ , se niega **H<sub>0</sub>**. De manera gráfica se observa de manera clara:



Por lo tanto, se concluye que el reconocimiento en la existencia de un derecho, incide significativamente en la postulación al proceso con un petitorio concreto.

### **Hipótesis c:**

**H<sub>0</sub>** : El reconocimiento en la legitimación de un derecho, no incide significativamente en lo debido en la fundamentación jurídica en este proceso.

**H<sub>1</sub>** : El reconocimiento en la legitimación de un derecho, incide significativamente en lo debido en la fundamentación jurídica en este proceso.

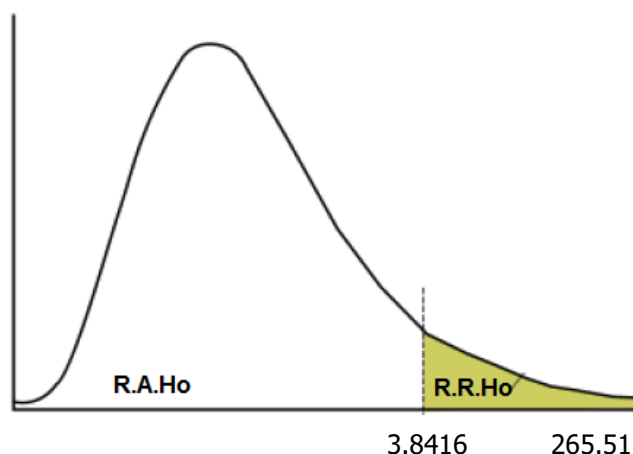
Reconoce la legitimación de un derecho	Existe fundamentación jurídica en este proceso			Total
	De acuerdo	En desacuerdo	Desconoce	
De acuerdo	356	1	1	<b>358</b>
En desacuerdo	2	8	3	<b>13</b>
Desconoce	1	1	5	<b>7</b>
<b>Total</b>	<b>359</b>	<b>10</b>	<b>9</b>	<b>378</b>

Para poder negar la hipótesis nula ( $H_0$ ), el valor que es calculado de  $\chi^2$  tiene que ser mayor o igual a 3.8416, valor obtenido cuando  $\chi^2$  sigue una distribución aproximada de ji-cuadrada con  $(2-1)(2-1) = 1$  grado de libertad y un nivel de significancia de 0.05.

Luego de combinar las celdas y tener una tabla 2x2 la prueba Ji Cuadrado es:

$$\chi^2 = \frac{((356 \cdot 17 - 2 \cdot 3) - 378/2)^2}{(358)(20)(359)(19)} = 265.51$$

Estadísticamente, como  $265.51 > 3.8416$ , se niega **H<sub>0</sub>**. De manera gráfica se observa de manera clara:



Por lo tanto, se concluye que el reconocimiento en la legitimación de un derecho, incide significativamente en lo debido en la fundamentación jurídica en este proceso.

### Hipótesis d:

**H<sub>0</sub>** : El establecimiento del tiempo para que pueda accionar el interesado, no incide significativamente en la determinación de un fallo adecuado en el proceso de alimentos.

**H<sub>1</sub>** : El establecimiento del tiempo para que pueda accionar el interesado, incide significativamente en la determinación de un fallo adecuado en el proceso de alimentos.

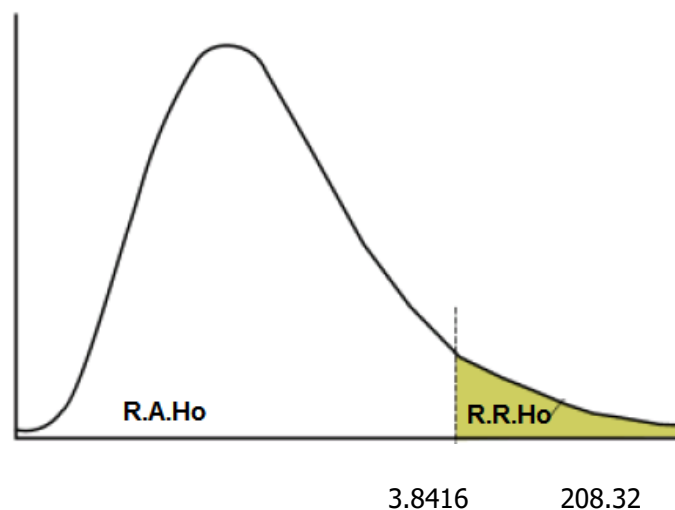
Establece el tiempo para que pueda accionar el interesado	Existe un fallo adecuado en el proceso de alimentos			Total
	De acuerdo	En desacuerdo	Desconoce	
De acuerdo	353	5	0	358
En desacuerdo	4	7	1	12
Desconoce	0	1	7	8
<b>Total</b>	<b>357</b>	<b>13</b>	<b>8</b>	<b>378</b>

Para poder negar la hipótesis nula ( $H_0$ ), el valor calculado de  $\chi^2$  tiene que ser mayor o igual a 3.8416, valor obtenido cuando  $\chi^2$  sigue una distribución aproximada de ji-cuadrada con  $(2-1)(2-1) = 1$  grado de libertad y un nivel de significancia de 0.05.

Luego de combinar las celdas y tener una tabla 2x2 la prueba Ji Cuadrado es:

$$\chi^2 = \frac{(|358*20 - 357*21| - 378/2)^2}{(358)(20)(357)(21)} = 208.32$$

Estadísticamente, como  $208.32 > 3.8416$ , se rechaza  **$H_0$** . De manera gráfica se observa de manera clara:



Por lo tanto, se concluye que el establecimiento del tiempo para que pueda accionar el interesado, incide significativamente en la determinación de un fallo adecuado en el proceso de alimentos.

**Hipótesis e:**

**H<sub>0</sub>** : La eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar, no incide significativamente en la necesidad de ejecutar una sentencia firme.

**H<sub>1</sub>** : La eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar, incide significativamente en la necesidad de ejecutar una sentencia firme.

Eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar	Existe necesidad de ejecutar una sentencia firme			Total
	De acuerdo	En desacuerdo	Desconoce	
De acuerdo	350	7	1	<b>361</b>
En desacuerdo	4	8	3	<b>12</b>
Desconoce	1	1	3	<b>5</b>
<b>Total</b>	<b>355</b>	<b>16</b>	<b>7</b>	<b>378</b>

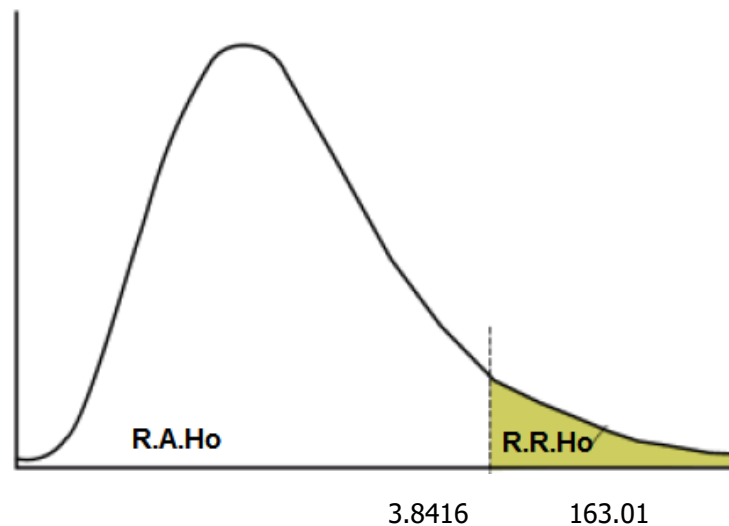
Para negar la hipótesis nula (H<sub>0</sub>), el valor calculado de  $\chi^2$  tiene que ser mayor o igual a 3.8416, valor obtenido cuando  $\chi^2$  sigue una distribución aproximada de ji-cuadrada con (2-1) (2-1) = 1 grado de libertad y un nivel de significancia de 0.05.

Luego de combinar las celdas y tener una tabla 2x2 la prueba Ji Cuadrado es:

$$\chi^2 = \frac{((350 \cdot 15 - 8 \cdot 5) - 378/2)^2}{(358)(20)(355)(23)} = 163.01$$



Estadísticamente, como  $163.01 > 3.8416$ , se rechaza **H<sub>0</sub>**. De manera gráfica se observa de manera clara:



Por lo tanto, se concluye que la eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar, incide significativamente en la necesidad de ejecutar una sentencia firme.

### **Hipótesis f:**

**H<sub>0</sub>** : El cumplimiento de los requisitos de la medida cautelar, no inciden en la posibilidad de conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso.

**H<sub>1</sub>** : El cumplimiento de los requisitos de la medida cautelar, inciden en la posibilidad de conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso.

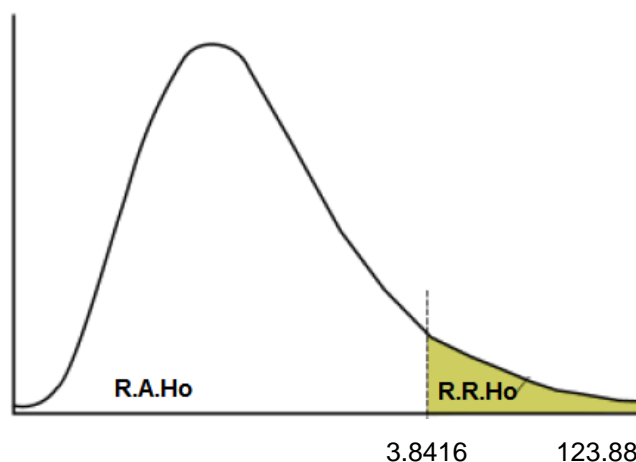
Cumple los requisitos de la medida cautelar	Existe posibilidad de conciliación entre las partes			Total
	De acuerdo	En desacuerdo	Desconoce	
De acuerdo	357	7	3	<b>367</b>
En desacuerdo	0	0	0	<b>0</b>
Desconoce	2	3	6	<b>11</b>
<b>Total</b>	<b>359</b>	<b>10</b>	<b>9</b>	<b>378</b>

Para poder negar la hipótesis nula ( $H_0$ ), el valor calculado de  $\chi^2$  tiene que ser mayor o igual a 3.8416, valor obtenido cuando  $\chi^2$  sigue una distribución aproximada de ji-cuadrada con  $(2-1)(2-1) = 1$  grado de libertad y un nivel de significancia de 0.05.

Luego de combinar las celdas y tener una tabla 2x2 la prueba Ji Cuadrado es:

$$\chi^2 = \frac{(|357*9 - 10*2| - 378/2)^2 378}{(367)(11)(359)(19)} = 123.88$$

Estadísticamente, como  $123.88 > 3.8416$ , se rechaza  **$H_0$** . De manera gráfica se observa de manera clara:



Por lo tanto, se concluye que el cumplimiento de los requisitos de la medida cautelar, inciden en la posibilidad de conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso.

### Hipótesis General:

- H<sub>0</sub>** : La medida cautelar, no tiene efectos significativos en el proceso de alimentos en los Juzgados de Paz Letrados del Cercado de Lima.
- H<sub>1</sub>** : El empleo de la criminalística como ciencia de investigación, incide significativamente en el esclarecimiento del delito.

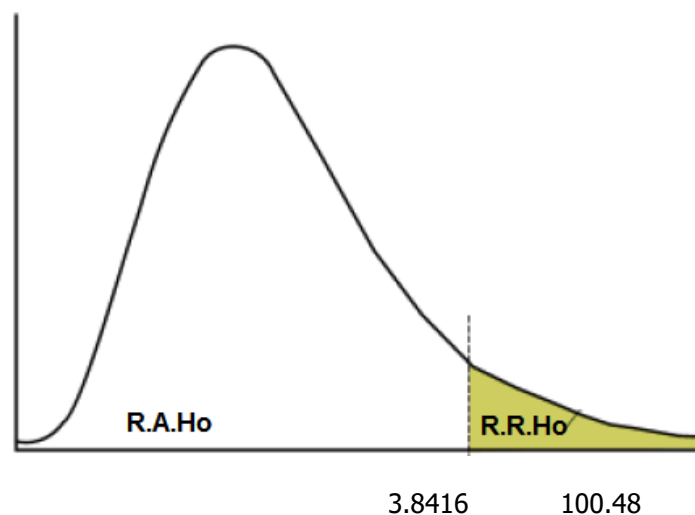
Emplea la criminalística como ciencia de investigación	Esclarece el delito			Total
	De acuerdo	En desacuerdo	Desconoce	
De acuerdo	357	0	3	360
En desacuerdo	8	0	2	10
Desconoce	2	0	6	8
<b>Total</b>	<b>367</b>	<b>0</b>	<b>11</b>	<b>378</b>

Para rechazar la hipótesis nula ( $H_0$ ), el valor calculado de  $\chi^2$  debe ser mayor o igual a 3.8416, valor obtenido cuando  $\chi^2$  sigue una distribución aproximada de ji-cuadrada con  $(2-1) (2-1) = 1$  grado de libertad y un nivel de significancia de 0.05.

Luego de combinar las celdas y tener una tabla 2x2 la prueba Ji Cuadrado es:

$$\chi^2 = \frac{(|357*8 - 3*10| - 378/2)^2}{(360)(18)(367)(11)} = 100.48$$

Estadísticamente, como  $100.48 > 3.8416$ , se rechaza  **$H_0$** . De manera gráfica se observa de manera clara:



Por lo tanto, se concluye que la medida cautelar, tiene efectos significativos en el proceso de alimentos en los Juzgados de Paz Letrados del Cercado de Lima.

## 4.2 DISCUSIÓN

Al respecto, si bien la medida cautelar es una forma de asegurar el resultado de un proceso, en el caso del proceso de alimentos es señalar una pensión provisional para una atención inmediata al alimentista dado que sus necesidades son evidentes y el Juez tiene una misión tuitiva de protegerlo teniendo en cuenta que tanto los niños como adolescentes son el presente y el futuro del país y sobre todo que prima el interés superior del niño y por ende su formación integral; es por ello que se dio competencia a los Jueces de paz para que haya inmediatez en la atención de este proceso y no tengan que desplazarse lejos las madres que reclaman el derecho para su menor hijo, es así que el Juez debe dar prioridad a estos procesos y requerir al obligado en la ejecución respectiva y velar por su cumplimiento conforme lo establece la ley.

En tal sentido, **DÍAZ, Karina (2018)** quien es funcionaria de la Adjuntía de Asuntos Constitucionales de la Defensoría del Pueblo, en una entrevista con un periódico local, refirió que de acuerdo al último informe que presentó su institución, se puede apreciar que menos del 40% de las resoluciones que fueron emitidas por un Juez que ordena el pago de pensión por alimentos, consiguen ejecutarse.

Además, indica que dicha cifra resulta muy alarmante si se considera que la mayoría de pensiones que se establece tras un proceso judicial se aprecia que son menores a los S/.500.00 Soles. Si bien se puede señalar que los porcentajes en Lima se pueden mejorar, además se revela un problema a nivel nacional de manera importante, el cual perjudica al menor de edad, que es un derecho que le corresponde. **(p. 1)**

Asimismo se ha establecido de acuerdo a la normatividad vigente la misma que es protectora y garantista que si el obligado no cumple con el requerimiento deberá el juez de oficio remitir copias de todo lo actuado al Ministerio Público, a fin de que el obligado sea denunciado por omisión a la asistencia familiar y así penalmente se le requiera el pago efectivo de lo adeudado por alimentos o de lo contrario se le aplicará la pena correspondiente.

## **CAPÍTULO V**

### **CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES**

#### **5.1 CONCLUSIONES**

- 5.1.1** Los datos obtenidos como producto del estudio permitió establecer que la existencia de garantía con la efectividad en el resultado del proceso, incide significativamente en la valoración de los medios probatorios.
- 5.1.2** Los datos puestos a prueba permitieron determinar que el reconocimiento en la existencia de un derecho, incide significativamente en la postulación al proceso con un petitorio concreto.
- 5.1.3** Los datos obtenidos permitieron establecer a través de la prueba de hipótesis respectiva que el reconocimiento en la legitimación

de un derecho, incide significativamente en lo debido en la fundamentación jurídica en este proceso.

**5.1.4** Se ha determinado que el establecimiento del tiempo para que pueda accionar el interesado, incide significativamente en la determinación de un fallo adecuado en el proceso de alimentos.

**5.1.5** El análisis de los datos obtenidos y posteriormente contrastados permitieron determinar la eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar, incide significativamente en la necesidad de ejecutar una sentencia firme.

**5.1.6** Se ha determinado, como producto de la contrastación de hipótesis que, el cumplimiento de los requisitos de la medida cautelar, inciden en la posibilidad de conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso.

**5.1.7** En conclusión, se ha determinado que la medida cautelar, tiene efectos significativos en el proceso de alimentos en los Juzgados de Paz Letrados del Cercado de Lima.

## **5.2 RECOMENDACIONES**

**5.2.1** Es importante que los Jueces tanto de Paz Letrado como de Familia que tienen competencia sobre los procesos de alimentos, deben tener presente la misión tuitiva de proteger al niño y al adolescente e interpretar debidamente el interés superior del niño y motivar debidamente sus resoluciones, señalando una pensión digna que satisfaga sus necesidades debidamente.



- 5.2.2** Que siendo facultad de los Jueces ejercer tanto el control difuso como el control convencional, se hace necesario que merituen los procesos de alimentos como un problema humano, aplicando así lo previsto en la Convención Internacional de los Derechos del Niño, por lo que de inmediato basta de la presentación de la solicitud con la partida de nacimiento se debe señalar una pensión adecuada y dictar las medidas cautelares correspondientes para asegurar el resultado del proceso disponiendo el embargo del 50% de los beneficios sociales del demandado, a fin de proteger al menor como corresponde.
- 5.2.3** Se hace necesario que con las facultades que tiene el Juez de proteger al menor en todos los procesos de alimentos que son admitidos de oficio, se debe impedir la salida del país de todos los obligados a fin de que garanticen previamente la pensión de alimentos requerida.
- 5.2.4** Finalmente, que debido a que, en su gran mayoría, los sentenciados en los procesos de alimentos no cumplen con el cumplimiento de la pensión señalada, por la excusa de que no tienen un trabajo fijo o estable. En estos casos, se recomienda que el estado quien vela por los intereses del niño y el adolescente promueva un mecanismo para que los sentenciados cumplan con esta obligación, creando puestos de trabajo para ellos, en instituciones públicas o privadas, que permitan a la madre del menor alimentista asegurar dicha pensión, el Juez puede señalar en su resolución el lugar en donde comenzara a trabajar a fin de sostener al menor alimentista.



## **B I B L I O G R A F Í A**

1. ALARCÓN, Adrián (2008). **PROCESO CAUTELAR: MEDIDAS CAUTELARES Y NO INNOVATIVAS Y LOS MECANISMOS COERCITIVOS**, Editorial ADRUS, Arequipa-Perú.
2. ÁLVAREZ JULIA, Luis; NEUSS, German y Horacio, WAGNER (2010)1992. **MANUAL DE DERECHO PROCESAL**, Editorial Astrea de Alfredo y Ricardo Depalma, Segunda Edición Actualizada, Tomo 1, Buenos Aires-Argentina.
3. AZULA CAMACHO, Jaime (2010). **MANUAL DE DERECHO PROCESAL CIVIL**, Editorial Temis S.A., Tercera Edición, Tomo III, Santa Fe de Bogotá-Colombia.
4. BAIQUERO ROJAS, Edgard y Rosalía, BUENROSTRO BÁEZ (2012). **DERECHO DE FAMILIA Y SUCESIONES**, Editorial Harla S.A., México.
5. BELLUSCIO, Augusto César (2010). **MANUAL DE DERECHO DE FAMILIA**, Editorial Ediciones Depalma, Tercera Edición, Tomo II, Buenos Aires-Argentina.
6. CALAMANDREI, Piero. (2013) **INTRODUCCIÓN AL ESTUDIO SISTEMÁTICO DE LAS PROVIDENCIAS CAUTELARES**, Editorial Librería El Foro, Buenos Aires – Argentina.
7. CALDERÓN CUADRADO, María Pía (2010). **LAS MEDIDAS CAUTELARES INDETERMINADAS EN EL PROCESO CIVIL**, Editorial Civitas, Madrid-España.
8. CAMARGO ACOSTA, Johan (2017). **CÓDIGO PROCESAL CIVIL COMENTADO. MEDIDAS CAUTELARES**, Editorial Adrus D & L Editores S.A.C., Primera Edición, Lima-Perú.
9. CAMARGO ACOSTA, Johan (2017). **CONTENIDO DE LA DECISIÓN CAUTELAR**, Editorial Adrus D & L Editores S.A.C., Primera Edición, Lima-Perú.

10. CAMPANA VALDERRAMA, Manuel (2012). **EL DELITO DE OMISIÓN A LA ASISTENCIA FAMILIAR**, Editorial Universidad Inca Garcilaso de la Vega, Primera Edición, Lima-Perú.
11. CHANAMÉ ORBE, Raúl (2015). **LA CONSTITUCIÓN COMENTADA**, Editorial Editora y Distribuidora Ediciones Legales E.I.R.L., Novena Edición, Volumen 1, Lima-Perú.
12. CHIOVENDA, Giuseppe. (1961) **PRINCIPII DI DIRITTO PROCESSU ALECIVILE**, Editorial Jovene, Napoli-Italia.
13. CORTES DOMÍNGUEZ, V. (2011). **DERECHO PROCESAL**, Editorial Tirant lo Blanch, Tomo I, Volumen III, Valencia-España.
14. DEL SOLAR ROJAS, Francisco José (2010). **PRESENTACIÓN DE LA OBRA JURÍDICA DERECHO Y OBLIGACIÓN ALIMENTARIA**, Editorial Grijley E.I.R.L., Lima-Perú.
15. ESCRIBANO, Carlos y Raúl, ESCRIBANO (2010). **ALIMENTOS ENTRE CÓNYUGES**, Editorial Astrea de Alfredo y Ricardo Depalma, Buenos Aires-Argentina.
16. FERNÁNDEZ SESSAREGO, Carlos (2010). **NUEVAS TENDENCIAS EN EL DERECHO DE LAS PERSONAS**, Editorial Universidad de Lima, Lima-Perú.
17. FONTESTAD PORTALÉS, Leticia (2017). **MEDIDAS CAUTELARES**, Profesora Titular de Derecho Procesal en la Universidad de Málaga, Editorial Tecnos – Grupo Anaya S.A., Madrid-España.
18. GÁLVEZ, Juan. (2014) **TEMAS DE DERECHO PROCESAL CIVIL**, Editorial Studium, Lima – Perú.
19. HESSE, Honrad (1995). **DERECHO CONSTITUCIONAL Y DERECHO PRIVADO**, Editorial cuadernos Civitas, Madrid-España.
20. HINOSTROZA MÍNGUEZ, Alberto (2010). **JURISPRUDENCIA PROCESAL CIVIL COMENTADA**, Editorial Gaceta Jurídica, Lima-Perú.
21. MARTÍNEZ LETONA, Pedro Antonio. (2015) **LA TEORÍA CAUTELAR Y TUTELA ANTICIPADA**, editorial Grijley, Lima – Perú.

22. MIRANDA, Pontes de (2011). **TRATADO DE DIREITO PRIVADO**, Editorial Campinas, Primera Edición, Tomo 1, Bookseller-Italia.
23. MONROY PALACIOS, Juan José (2012). **BASES PARA LA FORMACIÓN DE UNA TEORÍA CAUTELAR**, Editorial Comunidad, Lima-Perú.
24. OSSORIO, Manuel (2018). **DICCIONARIO DE CIENCIAS JURÍDICAS, POLÍTICAS Y SOCIALES**, Editorial Heliasta S.R.L., 42ª Edición Actualizada Corregida y Aumentada por Guillermo Cabanellas de las Cuevas, Buenos Aires-Argentina.
25. **SAGÁSTEGUI URTEAGA PRIORI POSADA**, Giovanni (2006). **LA TUTELA CAUTELAR: SU CONFIGURACIÓN COMO DERECHO FUNDAMENTAL**, Editorial Ara, Lima-Perú.
26. PRIORI POSADA, Giovanni (2017). **SUSTITUCIÓN DEL JUEZ**, Editorial Adrus D & L Editores S.A.C., Primera Edición, Lima-Perú.
27. RIOJA BERMÚDEZ, Alexander (2014). **DERECHO PROCESAL CIVIL: TEORÍA GENERAL-DOCTRINA JURISPRUDENCIA**, Editorial ADRUS D & L Editores S.A.C., Lima-Perú.
28. SAGÁSTEGUI URTEAGA, Pedro (2012) **JURISPRUDENCIA: PROCESO CAUTELAR**, Editorial Librería y Ediciones Jurídicas, Lima-Perú.
29. TORRES VÁSQUEZ, Aníbal (2012). **DICCIONARIO DE JURISPRUDENCIA CIVIL**, Editorial Editora Jurídica Grijley E.I.R.L., Primera Edición, Lima-Perú.
30. VARSÍ ROSPIGLIOSI, Enrique (2010). **DIVORCIO, FILIACIÓN Y PATRIA POTESTAD**, Editorial Editora Jurídica Grijley E.I.R.L., Lima-Perú.
31. ZANNONI, Eduardo (2011)1989. **DERECHO CIVIL**, Editorial Astrea de Alfredo y Ricardo Depalma, Segunda Edición Actualizada, Buenos Aires-Argentina.
32. ZANNONI, Eduardo A. (2012) **DERECHO DE FAMILIA**, Editorial Astrea de Alfredo y Ricardo Depalma, Buenos Aires-Argentina.

#### **Referencias electrónicas:**

33. DÍAZ, Karina (2018). **SOLO 4 DE CADA 10 SENTENCIAS DE PENSIÓN DE ALIMENTOS SE CUMPLEN POR LA PARTE DEMANDADA**,

extraído de la web: <https://gestion.pe/economia/4-10-sentencias-pension-alimentos-cumplen-parte-demandada-240343>, Lima-Perú.

34. HERNÁNDEZ, Fátima (2014). **SUPUESTOS TEÓRICOS**, extraído de la web: <https://prezi.com/cyysul487tg1/establecimiento-de-supuestos-teoricos/>.
35. LAGOS TRONCOSO, Javier Aurelio H. (2005) **LAS MEDIDAS CAUTELARES PERSONALES EN EL PROCESO PENAL A LA LUZ DE LOS TRATADOS INTERNACIONALES SOBRE DERECHOS HUMANOS**, extraída de la web: [http://repositorio.uchile.cl/bitstream/handle/2250/107586/de-Lagos Javier.pdf?sequence=3&isAllowed=y](http://repositorio.uchile.cl/bitstream/handle/2250/107586/de-Lagos%20Javier.pdf?sequence=3&isAllowed=y), Chile.
36. MERA CASAS, Luis Alberto (2018). **LA MEDIDA CAUTELAR INNECESARIA O MALICIOSA**, Tesis extraído de la web: [file:///C:/Users/USUARIO/Desktop/UNFV\\_MERA\\_CASAS\\_LUIS\\_ALBERTO\\_MAESTRIA\\_2018.pdf](file:///C:/Users/USUARIO/Desktop/UNFV_MERA_CASAS_LUIS_ALBERTO_MAESTRIA_2018.pdf), Lima-Perú.
37. MOREIRA BRAVO, Yolanda Monserrate (2011). **FALENCIAS DEL PROCESO EN LAS DEMANDAS DE ALIMENTOS CONTRA RESPONSABLES SUBSIDIARIOS AFECTA LOS DERECHOS DE GRUPOS VULNERABLE EN EL CANTÓN QUEVEDO**, Tesis extraído de la web: <http://dspace.utb.edu.ec/bitstream/49000/452/6/T-UTB-FCJSE-JURISP-0000031.pdf>, Quevedo, Los Ríos-Ecuador.
38. NAVARRO NAVARRO, Ysabel Lyz (2014). **INCUMPLIMIENTO DEL DEBER ALIMENTARIO HACIA NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES**, Tesis extraído de la web: [http://cybertesis.unmsm.edu.pe/bitstream/handle/cybertesis/4346/Navarro\\_ny.pdf?sequence=1](http://cybertesis.unmsm.edu.pe/bitstream/handle/cybertesis/4346/Navarro_ny.pdf?sequence=1), Lima-Perú.
39. PÉREZ RÍOS, Carlos Antonio (2010). **ESTUDIO INTEGRAL DE LAS MEDIDAS CAUTELARES EN EL PROCESO CIVIL PERUANO**, Tesis extraído de la web: [http://cybertesis.unmsm.edu.pe/bitstream/handle/cybertesis/1480/Perez\\_rc.pdf?sequence=1](http://cybertesis.unmsm.edu.pe/bitstream/handle/cybertesis/1480/Perez_rc.pdf?sequence=1), Lima-Perú.
40. VELÁSQUEZ GONZÁLEZ, Zugey del Carmen. (2016) **MEDIDAS CAUTELARES PERSONALES EN EL PROCESO PENAL JUVENIL EN ESPAÑA Y VENEZUELA: ESTUDIO COMPARADO**, extraída de la web: [http://www.investigacion.biblioteca.uvigo.es/xmlui/bitstream/handle/11093/653/Medidas\\_cautelares\\_personales.pdf?sequence=1](http://www.investigacion.biblioteca.uvigo.es/xmlui/bitstream/handle/11093/653/Medidas_cautelares_personales.pdf?sequence=1), Venezuela.

**ANEXOS**

## ANEXO N° 1

### MATRIZ DE CONSISTENCIA

**TEMA :** LA MEDIDA CAUTELAR Y SUS EFECTOS EN EL PROCESO DE ALIMENTOS EN LOS JUZGADOS DE PAZ LETRADOS DEL CERCADO DE LIMA.

**AUTOR :** VÍCTOR GUILLERMO CHAUCA RIVERA.

DEFINICIÓN DEL PROBLEMA	OBJETIVOS	FORMULACIÓN DE HIPÓTESIS	DEFINICIÓN OPERACIONAL	METODOLOGÍA	POBLACIÓN Y MUESTRA
Problema principal	Objetivo general	Hipótesis principal			
¿De qué manera la medida cautelar, tiene efectos en el proceso de alimentos en los Juzgados de Paz Letrados del Cercado de Lima?	Demostrar si la medida cautelar, tiene efectos en el proceso de alimentos en los Juzgados de Paz Letrados del Cercado de Lima.	La medida cautelar, tiene efectos significativos en el proceso de alimentos en los Juzgados de Paz Letrados del Cercado de Lima.	<b>Variable independiente</b> <b>X. Medida cautelar</b>  x <sub>1</sub> .- Existencia de garantía con la efectividad en el resultado del proceso. x <sub>2</sub> .- Grado de reconocimiento en la existencia de un derecho. x <sub>3</sub> .- Nivel de reconocimiento en la legitimación de un derecho. x <sub>4</sub> .- Establece el tiempo para que pueda accionar el interesado. x <sub>5</sub> .- Eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar. x <sub>6</sub> .- Nivel de cumplimiento de los requisitos de la medida cautelar.	<b>Tipo:</b> Explicativo  <b>Nivel:</b> Aplicado	<b>Población:</b> Colegio de Abogados de Lima.  <b>Muestra:</b> 378 Abogados CAL.  Muestreo aleatorio simple, muestreo probabilístico
Problemas específicos	Objetivos específicos	Hipótesis específicos			
<b>a.</b> ¿De qué manera la existencia de garantía con la efectividad en el resultado del proceso, incide en la valoración de los medios probatorios?  <b>b.</b> ¿De qué manera el reconocimiento en la existencia de un derecho, incide en la postulación al proceso con un petitorio concreto?	<b>a.</b> Determinar si la existencia de garantía con la efectividad en el resultado del proceso, incide en la valoración de los medios probatorios.  <b>b.</b> Establecer si el reconocimiento en la existencia de un derecho, incide en la postulación al proceso con un petitorio concreto.	<b>a.</b> La existencia de garantía con la efectividad en el resultado del proceso, incide significativamente en la valoración de los medios probatorios.  <b>b.</b> El reconocimiento en la existencia de un derecho, incide significativamente en la postulación al proceso con un petitorio concreto.			



<p><b>c.</b> ¿De qué manera el reconocimiento en la legitimación de un derecho, incide en lo debido en la fundamentación jurídica en este proceso?</p> <p><b>d.</b> ¿En qué medida el establecimiento del tiempo para que pueda accionar el interesado, incide en la determinación de un fallo adecuado en el proceso de alimentos?</p> <p><b>e.</b> ¿De qué manera la eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar, incide en la necesidad de ejecutar una sentencia firme?</p> <p><b>f.</b> ¿En qué medida el cumplimiento de los requisitos de la medida cautelar, inciden en la posibilidad de conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso?</p>	<p><b>c.</b> Establecer si el reconocimiento en la legitimación de un derecho, incide en lo debido en la fundamentación jurídica en este proceso.</p> <p><b>d.</b> Determinar si el establecimiento del tiempo para que pueda accionar el interesado, incide en la determinación de un fallo adecuado en el proceso de alimentos.</p> <p><b>e.</b> Determinar si la eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar, incide en la necesidad de ejecutar una sentencia firme.</p> <p><b>f.</b> Establecer si el cumplimiento de los requisitos de la medida cautelar, inciden en la posibilidad de conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso.</p>	<p><b>c.</b> El reconocimiento en la legitimación de un derecho, incide significativamente en lo debido en la fundamentación jurídica en este proceso.</p> <p><b>d.</b> El establecimiento del tiempo para que pueda accionar el interesado, incide significativamente en la determinación de un fallo adecuado en el proceso de alimentos.</p> <p><b>e.</b> la eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar, incide significativamente en la necesidad de ejecutar una sentencia firme.</p> <p><b>f.</b> El cumplimiento de los requisitos de la medida cautelar, inciden en la posibilidad de conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso.</p>	<p><b>Variable Independiente</b>  <b>Y. Proceso de alimentos</b></p> <p>y<sub>1</sub>.- Nivel de valoración de los medios probatorios.  y<sub>2</sub>.- Postulación al proceso con un petitorio concreto.  y<sub>3</sub>.- Lo debido en la fundamentación jurídica.  y<sub>4</sub>.- Determinación del fallo adecuado en el proceso de alimentos.  y<sub>5</sub>.- La necesidad de ejecutar una sentencia firme.  y<sub>6</sub>.- La posibilidad de conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso.</p>		
---	---	--	--	--	--

## **ANEXO N° 2**

### **ENCUESTA**

#### **INSTRUCCIONES:**

La presente busca recoger datos sobre: **"LA MEDIDA CAUTELAR Y SUS EFECTOS EN EL PROCESO DE ALIMENTOS EN LOS JUZGADOS DE PAZ LETRADOS DEL CERCADO DE LIMA"**, compuesta por preguntas que debe leer y marcar la opción que estime oportuna, marcando con una (X). La técnica es anónima. Se le agradece su ayuda.

#### **ALTERNATIVAS:** Se tiene 3:

- a) De acuerdo
- b) En desacuerdo
- c) Desconoce

Por favor llenar con el porqué de su alternativa escogida en la pregunta, que luego servirá para realizar datos estadísticos. Gracias.

#### **PREGUNTAS:**

1. ¿En su opinión en esta figura jurídica existe garantía con la efectividad en el resultado del proceso?
2. ¿Aprecia usted reconocimiento en la existencia de un derecho con la medida cautelar?
3. ¿Considera usted que con esta medida existe el reconocimiento en la legitimación de un derecho?
4. ¿Considera usted que en esta medida cautelar se establece el tiempo para que pueda accionar el interesado?
5. ¿Considera usted la eficacia para el accionante que interpuso la medida cautelar?
6. ¿Considera usted necesario el cumplimiento de los requisitos relacionados con la medida cautelar?
7. ¿Considera usted coherente los alcances que tiene la medida cautelar?
8. ¿Existe en este proceso la valoración de los medios probatorios?

- 9.** ¿Considera usted posible la postulación al proceso con un petitorio concreto?
- 10.** ¿Para usted en el proceso de alimentos, es necesaria la fundamentación jurídica?
- 11.** ¿En su opinión teniendo en cuenta el interés superior del niño, existe la determinación de un fallo adecuado en el proceso de alimentos?
- 12.** ¿Considera usted que en el proceso de alimentos es necesario ejecutar una sentencia firme?
- 13.** ¿Considera usted posible la conciliación entre las partes en cualquier estado del proceso de alimentos?
- 14.** ¿En su opinión se cumple conforme el espíritu de la ley el proceso de alimentos?

## ANEXO N° 3

### FICHA DE VALIDACIÓN DEL INSTRUMENTO

#### I. DATOS GENERALES:

1.1 APELLIDOS Y NOMBRES : .....

1.2 GRADO ACADÉMICO : .....

1.3 INSTITUCIÓN QUE LABORA : .....

1.4 TÍTULO DE LA INVESTIGACIÓN : **LA MEDIDA CAUTELAR Y SUS EFECTOS EN EL PROCESO DE ALIMENTOS EN LOS JUZGADOS DE PAZ LETRADOS DEL CERCADO DE LIMA.**

1.5 AUTOR DEL INSTRUMENTO : VÍCTOR GUILLERMO CHAUCA RIVERA.

1.6 MAESTRÍA : .....

1.7 CRITERIO DE APLICABILIDAD : .....

a) De 01 a 09: (No válido, reformular)      b) De 10 a 12: (No válido, modificar)

c) De 12 a 15: (Válido, mejorar)              d) De 15 a 18: Válido, precisar

e) De 18 a 20: (Válido, aplicar)

#### II. ASPECTOS A EVALUAR:

Indicadores de Evaluación del Instrumento	Criterios Cual. y Cuant.	Deficiente (a)	Regular (b)	Bueno (c)	Muy Bueno (d)	Excelente (e)
1. CLARIDAD	Esta formulado con lenguaje apropiado.					
2. OBJETIVIDAD	Esta formulado con conductas observables.					
3. ACTUALIDAD	Adecuado al avance de la ciencia y la tecnología.					
4. ORGANIZACIÓN	Existe organización y lógica.					
5. SUFICIENCIA	Comprende los aspectos en cantidad y calidad.					
6. INTENCIONALIDAD	Adecuado para valorar los aspectos de estudio.					
7. CONSISTENCIA	Basado en el aspecto teórico científico y del tema de estudio.					
8. COHERENCIA	Entre las variables, dimensiones y variables.					
9. METODOLOGÍA	La estrategia responde al propósito del estudio.					
10. CONVENIENCIA	Genera nuevas pautas para la investigación y construcción de teorías.					
SUB TOTAL						
TOTAL						

VALORACIÓN CUANT. (total x 0.4) : .....

VALORACIÓN CUAL. : .....

OPINIÓN DE APLICABILIDAD : .....

Lugar y fecha: .....

.....  
Firma y Post Firma del experto  
DNI N° .....