

Revista Venezolana de Legislación y Jurisprudencia

Secciones

Homenaje - Doctrina - Legislación - Jurisprudencia
- Misceláneas

Caracas, 2018
Nº 10-I

Edición Homenaje
a María Candelaria Domínguez Guillén

Revista Venezolana de Legislación y Jurisprudencia

Periodicidad semestral (Nº 10 corresponde a julio-diciembre de 2017)

Edison Lucio VARELA CÁCERES
Director

María Candelaria DOMÍNGUEZ GUILLÉN
Asesora Académica

Fernando Ignacio PARRA ARANGUREN
Coordinador

Consejo Científico Asesor

Cosimina G. PELLEGRINO PACERA UCV	Sheraldine PINTO OLIVEROS UCV - UNIMET
Nayibe CHACÓN GÓMEZ UCV	Gyomar PÉREZ COBO LUZ
María Eugenia CISNEROS ARAUJO UCV	Paula Beatriz BIANCHI PÉREZ ULA
Miguel Ángel TORREALBA SÁNCHEZ UCV	Marilena ASPRINO SALAS ULA
Enrique URDANETA FONTIVEROS UCAB -Academia de Ciencias Políticas y Sociales	Mauricio RODRÍGUEZ FERRARA ULA
José Rafael BELANDRIA GARCÍA UCAB - UCV	Abdón SÁNCHEZ NOGUERA ULA
Juan Carlos SAINZ-BORGO Universidad para la Paz, ONU	Ediltrudis PANADERO DE LA CRUZ Universidad de Oriente, Cuba
Francisco MORA SIFUENTES Universidad de Guanajuato	Eduardo BARAJAS LANGUREN Universidad de Guadalajara

Diseño y diagramación: Reinaldo R. Acosta V.

Corrección: Elizabeth Haslam

Depósito Legal Nº pp201202DC4188
ISSN 2343-5925

Los trabajos publicados han sido sometidos a arbitraje bajo el sistema de pares «doble ciego». La Revista se encuentra indizada en la base de datos del catálogo de Latindex (folio Nº 24545). También está incorporada en la base de datos del «Proyecto Ulpiano» de la Academia de Ciencias Políticas y Sociales: www.ulpiano.org.ve

Editorial: **Revista Venezolana de Legislación y Jurisprudencia, C.A.**

www.rvlj.com.ve / @la_rvlj / revista_venezolana@hotmail.com

Los Ruices, Edificio Annabela, Caracas-Venezuela. Código Postal 1071

Teléfono: (0212) 234.29.53

Contenido

PRESENTACIÓN

Edison Lucio VARELA CÁCERES	23
-----------------------------------	----

HOMENAJE

A propósito de haber sido su profesor

Ramón ESCOVAR LEÓN	29
--------------------------	----

Semblanza a la Dra. Domínguez Guillén

Edison Lucio VARELA CÁCERES	33
-----------------------------------	----

Su principal atributo... ..	33
-----------------------------	----

El destino... ..	34
------------------	----

Los números... ..	35
-------------------	----

La anécdota... ..	36
-------------------	----

En torno a María Candelaria Domínguez Guillén

Flor Karina ZAMBRANO FRANCO	37
-----------------------------------	----

I	37
---------	----

II	38
----------	----

III	39
-----------	----

IV	40
----------	----

<i>Curriculum vitae</i> de María Candelaria Domínguez Guillén	43
--	-----------

DOCTRINA

Apostillas sobre la carga probatoria y su recepción en el Derecho Civil venezolano

Serviliano ABACHE CARVAJAL	57
1. Generalidades sobre la carga de afirmar y de probar los hechos jurídicos controvertidos	57
2. Justificación de la carga probatoria	62
3. Fundamento (positivo) de la carga probatoria	64
4. Aproximación doctrinaria al concepto de carga probatoria	65
5. El principio general de la carga probatoria	67
6. La carga probatoria de los hechos constitutivos, extintivos e impeditivos	69
7. El principio <i>favor probationis</i> en la carga probatoria y el principio de proximidad, cercanía o facilidad a la obtención de la prueba	71
8. Los artículos 506 del Código de Procedimiento Civil y 1354 del Código Civil	76

Persona y dignidad humana: bases quiritarias de la conceptualización de los derechos fundamentales y la bioética

Tulio Alberto ÁLVAREZ	81
A manera de introducción	81
1. El ciclo vital de la persona y el derecho a la vida	84
2. El estatuto de libertad como sustrato de vida y humanidad	87
3. La autonomía de voluntad quiritaria en proyección a la moralidad de los actos	94

4. La ciudadanía quiritaria fundante de los criterios de nacionalidad y ciudadanía modernos	99
5. Conceptualización general del <i>status</i> familiar quiritario como origen de la familia occidental	102
Conclusiones	107
 La norma detrás del velo: Aplicación de la teoría del levantamiento del velo societario en arbitraje comercial internacional	
Luis David BRICEÑO PÉREZ	111
Introducción	111
1. <i>¿Piercing the corporate veil?</i>	112
2. El fundamento de la obligatoriedad del arbitraje para las partes	113
3. Fundamentos de la extensión a terceros no signatarios	116
4. Sobre la naturaleza de la teoría del levantamiento del velo	122
5. Fraude, abuso de derecho e infracapitalización	125
6. Un caso especial de responsabilidad	127
Conclusión	130
 Los animales y los robots frente al Derecho	
Luis Daniel CROVI	133
Introducción	133
1. Persona y personalidad	133
2. Los animales como «personas no humanas»	136
3. Los robots	139
Reflexión final	143

Aspectos jurídicos de los drones

Sacha Rohán FERNÁNDEZ CABRERA	145
Introducción	145
1. Generalidades	145
2. Usos, incertidumbres y problemas	146
3. Consideraciones jurídicas	152
Conclusiones	162

Las concepciones de los derechos subjetivos en la Escolástica

Julio GAMBÁ	165
Introducción	165
1. Las concepciones objetivas de los derechos subjetivos	166
2. Las concepciones subjetivas de los derechos	174
3. El derecho subjetivo como relación determinada e indeterminada	183
Conclusión	187

El rapto del Derecho Civil por el Derecho Administrativo:**A propósito del contrato administrativo. Un ensayo crítico**

José Ignacio HERNÁNDEZ G.	189
1. La separación entre el Derecho Administrativo y el Derecho Civil aplicable a la actividad administrativa contractual	189
2. Las cláusulas exorbitantes como cláusulas derogatorias del Derecho Civil: la marca del contrato administrativo	196
3. Crítica conceptual a la teoría del contrato administrativo: la artificial distinción entre el Derecho Administrativo y el Derecho Civil	200

4. Crítica a la teoría del contrato administrativo desde el análisis económico del Derecho. La función de la regulación civil del contrato y su aplicación al ámbito de la actividad contractual de la Administración Pública 204

Conflictos matrimoniales originados por el uso indebido de Internet

- Milagros E. HERNÁNDEZ RAMOS 209
- Introducción 209
1. Aspectos positivos y negativos de las relaciones por Internet .. 211
2. Relaciones por Internet 212
3. La infidelidad conyugal por Internet 213
4. ¿Cuáles son los motivos de la infidelidad? 217
5. Efectos jurídicos 218
- Conclusiones 226

Constitución y Derecho Internacional Privado

- Claudia MADRID MARTÍNEZ 227
- Introducción 227
1. La Constitución y la determinación de la jurisdicción 230
2. La Constitución y la determinación del Derecho aplicable 246
- Conclusiones 265

Maternidad subrogada

Henry J. MARTÍNEZ S.	269
Introducción	269
1. ¿En qué consiste la maternidad subrogada?	271
2. Tipos de maternidad subrogada	274
3. Regulación legal de la subrogación a nivel internacional	276
4. Regulación en Venezuela	278
Conclusiones	283

El juez en el laberinto de la interpretación

Luis Emilio MELO LÓPEZ	285
------------------------------	-----

El empleo del cine en el estudio del Derecho Civil a partir de la obra de María Candelaria Domínguez Guillén

Cosimina G. PELLEGRINO PACERA	295
Notas introductorias	295
1. Cine dentro del Derecho Civil: Propuestas filmicas	301

Breves consideraciones sobre la responsabilidad por ruptura injustificada de las tratativas precontractuales

Sheraldine PINTO OLIVEROS	315
Introducción	315
1. Condiciones de procedencia de la responsabilidad precontractual por ruptura injustificada de las tratativas: La culpa <i>in contrahendo</i>	318
2. Condiciones de procedencia de la responsabilidad precontractual por ruptura injustificada de las tratativas: El daño	323
Conclusión	327

Daños punitivos ¿Una quiebra del sistema de responsabilidad civil?

Enrique URDANETA FONTIVEROS	331
1. Daños punitivos: noción y funciones	333
2. Antecedentes históricos	334
3. Supuestos de procedencia	335
4. <i>Quantum</i> de la indemnización	338
5. Daños punitivos sin que exista un daño efectivo	341
6. Figuras próximas y manifestaciones en el Derecho venezolano de los daños punitivos	342
7. ¿Conviene trasplantar los daños punitivos al sistema de responsabilidad civil venezolano?	357

LEGISLACIÓN

El derecho a la intimidad y el derecho a la privacidad en relación con la utilización del mal llamado «papel de reciclaje»

María Fernanda ARTEAGA FLAMERICH	365
Introducción	365
1. El papel	366
2. Reciclaje o reutilización	368
3. Derechos de la personalidad	369
4. El derecho a la intimidad y el derecho a la privacidad	370
5. La violación del derecho a la intimidad y del derecho a la privacidad con la reutilización del papel	373
6. Tutela a los derechos a la intimidad y a la privacidad, desde el punto de vista del Derecho privado	376
Conclusiones	379

El financiamiento chino a cambio de petróleo: implicaciones jurídicas para Venezuela

Natalia BOZA SCOTTO	381
Introducción	382
1. Marco contextual: El «petropréstamo» en América Latina	382
2. Un recorrido por los petropréstamos entre Venezuela y China .	384
3. La renovación de las «fases de cooperación» implica el otorgamiento de nuevos préstamos	396
4. Calificación jurídica de la relación contractual, conforme al Derecho venezolano	399
5. Aspectos relevantes de los petropréstamos, como expresión de una relación jurídica compleja	406
Conclusiones	416

Obligaciones *in solidum* en el Derecho venezolano

Marianna G. DE VITA R.	419
Introducción	419
1. Obligaciones <i>in solidum</i> en el Derecho romano	421
2. Obligaciones <i>in solidum</i> en el Derecho francés	424
3. Concepción de las obligaciones <i>in solidum</i> y su aplicabilidad en Venezuela	427
Conclusiones	439

Cumplimiento e incumplimiento de las obligaciones de hacer

Andrés DOMÍNGUEZ LUELMO	443
Introducción	443
1. Planteamiento general: Incumplimiento, cumplimiento voluntario y ejecución forzosa en forma específica	445

2. Principios que inspiran la ejecución de las obligaciones de hacer	450
3. Los títulos ejecutivos y su función en la ejecución	452
4. Los títulos ejecutivos no judiciales: La desaparición de la denominada cláusula <i>guarentigia</i>	455
5. Determinación del carácter no personalísimo o personalísimo de la prestación de hacer como criterio determinante en la ejecución forzosa	464
6. Ejecución de condena de hacer no personalísimo	472
7. Ejecución de condena de hacer personalísimo	477
8. El problema de la imposibilidad de la prestación antes y después de iniciada la ejecución	485
Conclusiones	489
 Fundamento constitucional del secreto empresarial en Venezuela	
Thais Elena FONT ACUÑA	491
Introducción	491
1. El secreto empresarial. Concepto. Requisitos. Instrumentos internacionales	493
2. Bases constitucionales del secreto empresarial en Venezuela ...	495
Conclusiones	502
 El abuso procesal	
Jorge Isaac GONZÁLEZ CARVAJAL	505
Introducción	505
1. Corrección procesal. Particular referencia al ordenamiento jurídico venezolano	510

2. Algunos problemas metodológicos para el estudio de la corrección procesal	523
3. Corrección procesal. La preocupación, su justificación y el problema meta ético que encierra	532
4. Abuso procesal	538
Conclusión	548

La figura de la prórroga de los decretos de estados de excepción

Nélida PEÑA COLMENARES	551
Introducción	551
1. Nociones generales sobre la figura de la prórroga de los estados de excepción	552
2. La prórroga de los estados de excepción en la Constitución	556
3. Los controles sobre la declaratoria de prórroga	566
Conclusión	580

Breve excursio histórico y conceptual sobre las leyes constitucionales, a propósito de las dictadas por la sedicente Asamblea Nacional Constituyente

José PEÑA SOLÍS	581
Premisa introductoria	581
1. El origen y la evolución histórica de las leyes constitucionales ..	583
2. Síntesis conceptual derivada del examen del anterior perfil histórico normativo de las leyes constitucionales	595
3. Las «leyes constitucionales» dictadas por la «Asamblea Nacional Constituyente» de 2017, no resultan encuadrables en el marco teórico que sirve de base de sustentación a este tipo de instrumentos normativos, ni tampoco en el ordenamiento constitucional venezolano	597

El pago del salario en divisas y otras opciones económicas de retención en Venezuela

Juan Carlos PRÓ-RÍSQUEZ	611
Introducción	611
1. La reforma de la Ley Orgánica del Trabajo	614
2. El pago del salario en divisas a los trabajadores	622
3. Otras alternativas de incremento remunerativo sin impacto salarial	637
Conclusiones	645

Sobre la deducibilidad de la pérdida monetaria por inflación en el impuesto sobre la renta. Un caso de resistencia constitucional

Humberto ROMERO-MUCI	649
Introducción	650
1. Sobre la inconstitucional supresión de la metodología del ajuste por inflación a las entidades financieras y de seguros y demás contribuyentes especiales	657
2. Sobre la pérdida financiera por inflación	659
3. Sobre la idemnidad de la regla del artículo 4 de la Ley de Impuesto sobre la Renta	662
4. Sobre la pertinencia técnica y jurídica de la BA VEN-NIF 2 y NIC 29 como metodología alternativa y supletoria para el cálculo de la pérdida monetaria por inflación	667
5. Sobre la deducibilidad de la pérdida monetaria por inflación	674
6. Sobre la prueba de la pérdida financiera por inflación: aplicación de procedimiento convenido de auditoría relativo a información financiera	676

7. Sobre la posibilidad jurídica de continuar aplicando por analogía la metodología del Título IX de la Ley de Impuesto Sobre la Renta	681
Conclusiones	687

La buena fe en el proceso. Algunas consideraciones referidas al artículo 170 del Código de Procedimiento Civil

Nilyan SANTANA LONGA	691
Introducción	691
1. La buena fe como principio inherente al proceso	692
2. El artículo 170 del Código de Procedimiento Civil	693
3. El mandato del artículo 170 del Código de Procedimiento Civil	696
4. Vías y soluciones procesales	699
Conclusiones	708

La persona natural y la libertad en las Disposiciones Generales del Código Civil de la República Popular China

Emilio SPÓSITO CONTRERAS	711
Introducción	712
1. Antecedentes	713
2. Las Disposiciones Generales del Código Civil	716
3. Influencia occidental	717
4. La persona natural en las Disposiciones Generales del Código Civil	720
5. Perspectivas	727
Conclusiones	729

La enumeración de los entes y órganos sometidos al control contencioso-administrativo según el artículo 7 de la Ley Orgánica de la Jurisdicción Contencioso-Administrativa (o cuando el legislador sí se equivoca)

Miguel Ángel TORREALBA SÁNCHEZ	731
Preliminar. La importancia de la clasificación de las personas jurídicas al establecer el ámbito subjetivo de aplicación de una Ley	732
1. La lista	733
Consideración final	756

La emancipación y la capacidad evolutiva de los niños y adolescentes

Edison Lucio VARELA CÁCERES	761
Introducción	761
1. La emancipación en el modelo del Código Civil	762
2. La emancipación a tenor de la doctrina de la protección integral	774
3. Una propuesta de <i>lege ferenda</i>	779
Conclusiones	781

JURISPRUDENCIA

**El costo de reconocer derechos fundamentales en el Estado social.
Consideraciones sobre la jurisdicción constitucional
y los grupos sexo diversos**

Jorge Octaviano CASTRO URDANETA	783
Introducción	784
1. La intervención de la justicia constitucional en el reconocimiento de los derechos de LGBTTI	787
2. Los criterios jurisprudenciales de la Sala Constitucional relacionados con los grupos de LGBTTI	794
3. La dimensión económica del reconocimiento de los derechos de LBGTTI	801
Consideraciones finales	810

**Validez de los acuerdos sobre división de la comunidad
de gananciales realizados en divorcios no contenciosos
y solicitudes de separación de cuerpos y de bienes**

Juan Enrique CROES CAMPBELL	815
Introducción	815
1. Delimitación del tema	816
2. La disolución y liquidación de la comunidad de gananciales en Venezuela	818
3. Posición de la jurisprudencia	821
4. Nuestra posición sobre este tema	825
Conclusiones	834

**Análisis de los argumentos de la sentencia de la Sala
Constitucional del Tribunal Supremo de Justicia****N° 512/2002 con base en el esquema de Stephen Toulmin**

Carlos PÉREZ FERNÁNDEZ	837
Introducción	837
1. Primer razonamiento	840
2. Segundo razonamiento	845
Conclusiones	850

Recientes modificaciones jurisprudenciales de la Casación**Civil venezolana**

Luis Aquiles MEJÍA ARNAL	853
Introducción	853
1. La casación de oficio, el efecto de la sentencia de casación y el trámite de la formalización en el Código de Procedimiento Civil de 1987	853
2. La casación de oficio a partir de la sentencia N° 432/2017	857
3. La casación de instancia establecida en la sentencia N° 510/2017	858
4. La audiencia de casación instaurada en la sentencia N° 811/2017	864

La aplicación de la Convención de los Derechos de las Personas con Discapacidad por la Sala de lo Civil y de lo Administrativo del Tribunal Supremo cubano

Leonardo B. PÉREZ GALLARDO	869
1. La necesaria sensibilización de los jueces en temas de discapacidades	869
2. El Alto Foro y la Convención de los Derechos de las Personas con Discapacidad: ¿Pueden los jueces cubanos aplicar directamente un tratado internacional de derechos humanos ratificado por el país?	880
3. Capacidades diferentes y ejercicio de la capacidad jurídica: restitución parcial del ejercicio de la capacidad jurídica. Algunos influjos en los fallos de tribunales de instancia	883
4. La discapacidad en la valoración judicial de la cualidad de legitimario asistencial	897
5. Discapacidad, salvaguardas y formalidades testamentarias ...	905
6. Discapacidad y cese de convivencia	910
<i>Post scriptum</i>	911

La constitucionalización de la unión marital de hecho a través de la jurisprudencia

Víctor Rafael HERNÁNDEZ-MENDIBLE	913
Introducción	914
1. Los antecedentes constitucionales y legales del reconocimiento de las uniones maritales de hecho	917
2. La jurisprudencia constitucional sobre las uniones maritales de hecho	920
Conclusiones	954

La convención colectiva de trabajo como fuente y prueba de obligaciones laborales y su tratamiento por la Sala de Casación Social

Oscar RIQUEZES CONTRERAS	957
Introducción	957
1. Las normas convencionales laborales	961
2. La convención colectiva de trabajo como prueba de las obligaciones laborales	963
3. La convención colectiva de trabajo ¿hecho o derecho? El aforismo <i>iura novit curia</i> según la Sala de Casación Social .	973

El interés superior del niño en las decisiones de la Sala Constitucional del TSJ (2013-2017)

Gabriel SIRA SANTANA	981
Introducción	981
1. Año 2013	983
2. Año 2014	988
3. Año 2015	993
4. Año 2016	996
5. Año 2017	999
Comentario final	1001

MISCELÁNEAS

Palabras de Apertura del v Aniversario de la *Revista Venezolana de Legislación y Jurisprudencia* y presentación del *Curso de Derecho Civil III Obligaciones* de la profesora María Candelaria Domínguez Guillén

Gabriel RUAN SANTOS 1007

Presentación del libro de María Candelaria Domínguez Guillén *Curso de Derecho Civil III Obligaciones*

James Otis RODNER 1011

Palabras de introducción 1011

Biografía de la autora 1012

Uso de bibliografía venezolana 1012

Ubicación de la bibliografía en Venezuela 1012

Derecho moderno de las obligaciones 1014

Nuevos medios de pago y la criptomoneda 1016

El consumidor y el débil jurídico 1017

Internacionalización del Derecho 1018

Relaciones jurídicas complejas 1018

Palabras de presentación del libro *Curso de Derecho Civil III Obligaciones*

María Candelaria DOMÍNGUEZ GUILLÉN 1021

Crónica administrativa: Presentación del libro *La ejecución de sentencias en el proceso administrativo iberoamericano. España, Perú, Costa Rica, Colombia y Venezuela* del profesor Miguel Ángel Torrealba Sánchez

José Rafael BELANDRIA GARCÍA	1027
I. El acto de presentación	1028
II. El contenido del libro	1030
III. El buen hacer en el Derecho Administrativo	1031

Índice de la Revista Venezolana de Legislación y Jurisprudencia (N^{os} del 1 al 10)

Edison Lucio VARELA CÁCERES	1033
Índice por autores	1037
Índice por materias	1052
Derecho Constitucional	1052
Derecho Administrativo	1053
Derecho Civil	1057
Derecho Mercantil	1061
Derecho Internación Privado	1062
Derecho Internación Público	1062
Derecho Penal y Crimonología	1063
Derecho Procesal y Probatorio	1063
Derecho de la Niñez y de la Adolescencia	1066
Derecho del Trabajo	1066
Derecho Financiero y Tributario	1067

Filosofía, Historia e Introducción al Derecho	1068
Derecho Extranjero	1069
Derechos humanos	1070
Derecho y literatura	1072
Semblanzas	1073
Retratos	1074
Misceláneas	1075