

# **ESTUDIOS DE DERECHO DE FAMILIA VII**

**ACTAS DE LAS SÉPTIMAS JORNADAS NACIONALES  
FACULTAD DE DERECHO  
UNIVERSIDAD ALBERTO HURTADO**

**FRANCISCA MARÍA BARRIENTOS CAMUS  
DIRECTORA**

**BERNARDITA CONLEY  
CATALINA GACITÚA  
FRANCISCA LOBOS  
NATALIA OCAMPO  
VALENTINA SILVA  
EDITORAS**

## ÍNDICE

	Página
Presentación .....	XXXI

### NUEVAS BASES DEL DERECHO DE FAMILIA CHILENO: TRES APROXIMACIONES ELEMENTALES

*Jorge del Picó Rubio*

Introducción .....	1
I. Sujetos Intervinientes en las Relaciones de Familia Jurídicamente Reguladas .....	2
II. Decadencia del fundamento moral dogmático en la norma jurídica de familia .....	7
III. Justificación social y jurídica de la intervención estatal en el régimen de las relaciones de familia .....	10
IV. Enunciado preliminar de los elementos distintivos de un nuevo derecho de familia chileno .....	13
Bibliografía .....	14

### REGULACIÓN DE LA PAREJA EN CHILE A LA LUZ DE LOS VALORES DEL ESTADO DEMOCRÁTICO DE DERECHO: AVANCES, DEFICIENCIAS Y PERSPECTIVAS. HACIA LA UNIFICACIÓN DE LOS ESTATUTOS DEL MATRIMONIO Y DE LAS CONVIVENCIAS

*Gabriel Hernández Paulsen*

Introducción .....	19
--------------------	----

	Página
I. La regulación de la pareja en el Código Civil original.....	19
1. Pareja matrimonial.....	20
2. Pareja patriarcal .....	20
3. Pareja fundada en un matrimonio religioso .....	20
4. Matrimonio heterosexual.....	21
5. Filiación biológica .....	21
II. Avances de la regulación de la pareja en Chile a la luz de los valores del Estado democrático de derecho .....	21
1. Constitucionalización del derecho de familia.....	21
2. Secularización del matrimonio .....	22
3. Protección de los diversos tipos de familia .....	22
4. Mejora de la situación de las mujeres.....	23
5. Relaciones filiales.....	24
6. Ampliación de la autonomía privada.....	25
7. Derechos procesales .....	25
III. Deficiencias de la regulación de la pareja en Chile a la luz de los valores del Estado democrático de derecho .....	25
1. Matrimonio .....	26
2. Convivencias .....	27
3. Discriminación por género .....	27
4. Derechos sexuales y reproductivos.....	27
IV. Colofón y perspectivas .....	28
Bibliografía .....	28

EVOLUCIÓN DEL IMPACTO DE LA BIOLOGÍA Y LA CULTURA  
EN EL DERECHO DE FAMILIAS CHILENO

*Nathalie Walker Silva*

Introducción .....	31
I. La posmodernidad como punto de arranque de los cambios jurídicos en materia de familia .....	35
II. La preponderancia de la cultura por sobre lo biológico en el ámbito familiar.....	38

	Página
Conclusiones .....	39
Bibliografía .....	41

EL CONSENTIMIENTO MATRIMONIAL Y LA SIMULACIÓN

*Gonzalo Montory Barriga*

Introducción .....	43
I. La simulación en el matrimonio .....	44
II. Tipos de simulación matrimonial .....	47
III. Efecto de la simulación en el matrimonio .....	47
IV. La simulación unilateral o reserva mental en el matrimonio .....	49
Bibliografía .....	53

COEXISTENCIA DEL ACUERDO DE UNIÓN CIVIL Y UN  
MATRIMONIO POSTERIOR EN ALGUNO DE LOS CONVIVIENTES  
CIVILES. ALGUNOS PROBLEMAS QUE DERIVAN DE LA FALTA DE  
LEGITIMACIÓN ACTIVA DEL CONVIVIENTE CIVIL PARA DEMANDAR  
LA NULIDAD DEL MATRIMONIO

*Emilio José Bécar Labraña*

Introducción .....	55
I. El problema de la falta de legitimación activa .....	56
1. En qué consiste el impedimento matrimonial vigente.....	56
2. El impedimento basado en un Acuerdo de Unión Civil preexistente es causal de nulidad matrimonial .....	57
3. Cómo fue construida la legitimación activa en el caso de los vínculos preexistentes .....	57
4. Una revisión a la historia del establecimiento de la Ley N° 20.830.....	59
A. La moción parlamentaria.....	59
B. El Mensaje presidencial .....	60
C. Cómo comenzó la idea de consagrar un impedi- mento matrimonial especial .....	60

	Página
D. Una nueva indicación para la introducción del impedimento matrimonial .....	61
E. La versión definitiva del texto vigente .....	64
F. Observaciones derivadas del análisis de formación de la norma .....	66
II. Algunas consecuencias jurídicas de la coexistencia del Acuerdo de Unión Civil y el matrimonio .....	66
1. Vigencia de todos los vínculos comprometidos .....	67
2. Efectos sucesorios.....	67
A. Cuáles son los derechos.....	67
B. Cómo concurren en la sucesión.....	68
3. Efectos penales .....	68
III. Algunas soluciones.....	69
1. Derechos constitucionales vulnerados al conviviente civil.....	69
A. En cuanto al derecho a la igual protección de la ley en el ejercicio de los derechos.....	69
B. En cuanto al derecho a la igualdad ante la ley .....	69
C. Forma en que las normas jurídicas comprometidas generan el vicio de inconstitucionalidad .....	70
2. Propuesta de solución .....	70
A. Posibilidades preliminares.....	70
B. Por qué debe rechazarse el razonamiento anterior ....	71
C. Las opciones más apropiadas .....	74
Conclusiones .....	75
Bibliografía .....	76
Fuentes Formales.....	79

EL DESAJUSTE PROVOCADO POR LA CAUSAL DE “DIVORCIO”  
 POR RECTIFICACIÓN DE SEXO REGISTRAL EN EL MATRIMONIO  
 IGUALITARIO ¿UNA CAUSAL SOSPECHOSA DE DIVORCIO  
 POR CULPA?

*Bernardita Conley Garrido*

Introducción.....	81
-------------------	----

	Página
I. Regulación de la Rectificación de sexo registral como una nueva causal de término de matrimonio .....	82
1. En tiempos de matrimonio entre personas de distinto sexo .....	82
2. Ley N° 21.400 modifica diversos cuerpos legales para regular, en igualdad de condiciones, el matrimonio entre personas del mismo sexo .....	83
II. Del reformado art. 42 numeral 5 LMC y del artículo 19 de la Ley N° 21.120. Naturaleza jurídica de divorcio y ¿causal sospechosa? .....	85
1. De la naturaleza jurídica .....	85
2. ¿Causal sospechosa?.....	86
III. Interpretación correctiva con el propósito de dar cumplimiento a las nuevas garantías de igualdad y personalidad ....	89
Conclusiones .....	92
Bibliografía .....	93
Fuentes formales.....	94

EL MATRIMONIO IGUALITARIO Y SU RELACIÓN CON LA LEY DE IDENTIDAD DE GÉNERO: CUESTIONES PROBLEMÁTICAS

*Pablo A. Cornejo*

Introducción .....	95
I. La problemática terminación del matrimonio como consecuencia de la rectificación de la identidad registral de uno de los cónyuges.....	99
II. Los desafíos que presenta la subsistencia del régimen de sociedad conyugal en un matrimonio que devino entre dos personas del mismo sexo .....	102
III. Los problemas que presenta la aplicación de la presunción legal de paternidad en el caso de un matrimonio igualitario que vincule a dos personas, una de las cuales obtuvo la rectificación de su partida de nacimiento conforme con la LIG.....	104

	Página
Conclusiones .....	107
Bibliografía .....	108
Fuentes formales.....	109

RÉGIMEN DE COMUNIDAD EN EL ACUERDO DE UNIÓN CIVIL:  
NATURALEZA Y PROBLEMAS QUE PLANTEA

*Cristian Aedo Barrena*

I. Los regímenes patrimoniales en los proyectos de AUC .....	111
II. Regulación actual del AUC: el régimen de comunidad.....	114
1. Momento de celebración del pacto y su naturaleza: ¿estamos en presencia de un régimen matrimonial? .....	115
2. Bienes que integran y son excluidos de la comunidad ....	119
3. Terminación y liquidación del régimen .....	122
Conclusiones .....	125
Bibliografía .....	126

EL DIVORCIO POR ABANDONO DE HOGAR ANTE LA  
JURISPRUDENCIA. ESTADO ACTUAL Y PROPUESTA DE SOLUCIÓN

*Carlos Céspedes Muñoz*

Introducción .....	129
I. Sentencias que interpretan exegéticamente el supuesto de abandono de hogar: basta el alejamiento físico del cónyuge infractor .....	130
II. Sentencias que no interpretan exegéticamente el supuesto de abandono de hogar: se requiere algo más que el aleja- miento físico del cónyuge infractor .....	131
III. Hacia una interpretación de la hipótesis de “abandono continuo o reiterado del hogar común”. Propuesta de solución.....	133
IV. Nuestra propuesta .....	134
Bibliografía .....	138
Fuentes formales.....	139

EL DOMINIO DE LA LENGUA INGLESA COMO PARTE INTEGRANTE  
DEL INTERÉS SUPERIOR Y SU INCIDENCIA PARA EFECTOS  
DE LAS SALIDAS AL EXTRANJERO

*Alexis Mondaca Miranda*

Introducción .....	141
I. La lengua inglesa y su influencia en el bienestar de los NNA.....	143
II. ¿Justifica el aprendizaje del inglés una autorización judicial de salida al extranjero? .....	146
Conclusiones .....	149
Bibliografía .....	150
Fuentes formales.....	152

LA EDAD NÚBIL COMO LÍMITE AL DERECHO ESENCIAL A  
CONTRAER MATRIMONIO. COMENTARIOS SOBRE LA LEY 21.515

*María Isabel Rodríguez Alfaro*

Introducción .....	153
I. La edad núbil como expresión de las fronteras del consen- timiento matrimonial .....	155
II. Incapacidad matrimonial de los adolescentes como límite a la autonomía progresiva y sus fundamentos .....	161
1. El principio de autonomía progresiva: origen, con- ceptualización e implicancias dentro del derecho de la infancia y adolescencia .....	161
2. La mayoría de edad como requisito del matrimonio y límite de la autonomía progresiva de los adolescentes....	165
III. Algunas ideas finales .....	168
Bibliografía .....	169
Otras fuentes.....	170
Fuentes formales.....	172

RECONOCIMIENTO DE LA VIDA PRIVADA Y FAMILIAR EN LA  
ATENCIÓN DE SALUD

*Carolina Riveros Ferrada*

Introducción .....	173
I. Reconocimiento de la vida privada y familiar en el ámbito sanitario internacional.....	175
II. Reconocimiento de la vida privada y familiar en el ámbito sanitario nacional.....	180
Conclusión .....	182
Bibliografía .....	183
Fuentes formales.....	184

PROTECCIÓN DE LA VIDA PRIVADA O PRIVACIDAD Y LAS  
RELACIONES DE FAMILIA: ESTADO DE LA CUESTIÓN EN  
EL CASO CHILENO

*Francisco Javier Sanz Salguero*

Introducción .....	187
I. Comentarios generales sobre la vida privada, la privacidad y la intimidad .....	189
II. Noción de “vida privada” y del “derecho a la vida privada” en el derecho y la doctrina comparada .....	189
III. Noción de “privacidad” y del “derecho a la privacidad” en la doctrina comparada.....	191
IV. Noción de “intimidad” y del “derecho a la intimidad” en la doctrina comparada.....	192
V. “Derecho a la vida privada” y “derecho a la privacidad”: nociones con carácter equivalente .....	195
VI. Vida familiar y derecho a la vida privada o privacidad.....	197
1. Reconocimiento del vínculo entre la vida familiar y el derecho a la vida privada .....	197
2. Vida familiar y sus vínculos a la vida privada o privacidad: aspectos generales.....	199

	Página
3. Vida familiar y sus vínculos a la vida privada o privacidad: preguntas por resolver.....	200
Conclusiones .....	201
Bibliografía .....	203

EL PRINCIPIO DE SOLIDARIDAD FAMILIAR COMO INSTRUMENTO  
DE CORRECCIÓN Y PROTECCIÓN EN EL DERECHO DE FAMILIA

*Mar del Rosario Guridi Rivano*

I. Introducción. La solidaridad familiar como principio del derecho de familia .....	205
II. Análisis de diferentes aspectos de la solidaridad familiar.....	207
III. Reconocimiento de la solidaridad familiar en la jurisprudencia.....	211
Conclusiones .....	214
Bibliografía .....	214
Fuentes Formales.....	218

LOS DERECHOS DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES EN CASOS DE  
DISTRIBUCIÓN DE MEDICAMENTOS DE ALTO COSTO

*Valentina Silva Berríos*

Introducción .....	221
I. El caso.....	222
II. La jerarquía normativa de la Convención de los Derechos del Niño .....	223
III. Las dificultades en el razonamiento judicial en aplicación del ISN.....	226
IV. Vulnerabilidad, un concepto de utilidad.....	229
Conclusiones .....	234
Bibliografía .....	235
Fuentes Formales.....	239

¿SE PUEDEN ENAJENAR EFICAZMENTE BIENES QUE FUERON DEL  
HABER ABSOLUTO DE LA SOCIEDAD CONYUGAL EN EL PERÍODO  
COMPRENDIDO ENTRE EL TÉRMINO DE LA MISMA  
Y SU LIQUIDACIÓN?

*Muriel Sabioncello Soto*

Introducción .....	241
I. Desarrollo .....	242
Conclusiones .....	249
Bibliografía .....	250
Fuentes Formales .....	251

LA INOPONIBILIDAD DEL ARRENDAMIENTO DE BIENES  
INMUEBLES EN LA SOCIEDAD CONYUGAL

*Álvaro Vidal Olivares*

Introducción .....	253
I. Los lugares de las inoponibilidades en la sociedad conyugal....	254
1. Preliminar: los lugares de la inoponibilidad según la eficacia del acto o contrato .....	254
2. La situación de la inoponibilidad en la sociedad con- yugal .....	257
II. La inoponibilidad en el arrendamiento en materia de so- ciedad conyugal .....	258
Conclusiones .....	264
Bibliografía .....	264
Fuentes formales .....	266

LA ESTIPULACIÓN EN FAVOR DE UN CÓNYUGE ¿UNA HIPÓTESIS  
DE DONACIÓN REVOCABLE?

*David Alejandro Rodríguez Guerra*

Introducción .....	267
I. La estipulación en favor de otro y la donación.....	268

	Página
II. Estipulación en favor de un cónyuge.....	274
Conclusiones .....	277
Bibliografía .....	279
Fuentes formales.....	279

PODERES ASIMÉTRICOS DE LOS CÓNYUGES EN LA  
ADMINISTRACIÓN DE LOS BIENES SOCIALES: ANÁLISIS DE  
ALGUNOS PALIATIVOS JURISPRUDENCIALES

*Ricardo Saavedra Alvarado*

I. La modernización del sistema económico matrimonial en Chile: truncamiento de un proceso .....	281
II. Algunas coordinadas dogmáticas que pueden facilitar la comprensión del problema.....	284
1. Incidencia del sistema de transferencia de la propiedad en la administración de la sociedad conyugal .....	284
2. Incidencia del proceso de formación de la voluntad en el caso de partes con pluralidad de sujetos en la administración de la sociedad conyugal .....	286
III. Paliativos jurisprudenciales frente al problema del estancamiento del proceso de superación de las asimetrías en los poderes de gestión de los cónyuges casados en sociedad conyugal.....	287
1. Criterios paliativos en la jurisprudencia relativa a la administración de los bienes propios.....	287
2. Criterios paliativos en la jurisprudencia relativa a la administración de los bienes sociales .....	289
2.1. Constatación de una ambivalencia .....	289
2.2. Reflexiones en torno a una jurisprudencia ambivalente .....	292
Bibliografía .....	296
Fuentes formales.....	297

NUEVOS ESCENARIOS FAMILIARES Y SU POSIBLE INCIDENCIA EN  
LA RESPONSABILIDAD CIVIL POR HECHO AJENO

*Lilian C. San Martín Neira*

Introducción .....	299
I. La modificación legal introducida por la Ley N° 21.400 y su posible interpretación .....	301
II. La existencia de familias reconstituidas y su alcance a efectos de la responsabilidad .....	303
Observaciones finales .....	311
Bibliografía .....	311
Fuentes formales.....	314

LA VERDAD ESTÁ ALLÁ AFUERA: PRECARIO  
Y RELACIONES DE FAMILIA

*Iñigo de la Maza Gazmuri*

Introducción. El tema de este trabajo.....	317
I. Algunos ejemplos .....	319
II. ¿Qué enseñan estos ejemplos (y muchos otros)?.....	323
III. Razonar correctamente .....	327
Bibliografía .....	331
Fuentes formales.....	331

EXPLORANDO UNA TESIS IMPOPULAR: RESPONSABILIDAD POR  
INFRACCIÓN DE DEBERES CONYUGALES COMO RESPONSABILIDAD  
CONTRACTUAL

*Nicolás Malla Castelló y Esteban Pereira Fredes*

Introducción .....	335
I. Responsabilidad civil por infracción de deberes conyugales como responsabilidad contractual: una tesis impopular en el ámbito nacional.....	337

	Página
II. Dos puntos Críticos de la tesis extracontractualista .....	340
1. Primer punto crítico: Un problema dogmático .....	340
2. Segundo punto crítico: Un problema iusfilosófico .....	343
III. Dos rendimientos de la tesis contractualista .....	348
1. Un rendimiento dogmático .....	348
2. Un rendimiento iusfilosófico .....	350
Consideraciones finales .....	355
Bibliografía .....	356
Obras y artículos académicos .....	356
Fuentes formales .....	358

LA LEY TEA, LA DISCAPACIDAD E INCAPACIDAD DESDE EL  
PUNTO DE VISTA DE LOS DERECHOS HUMANOS Y LAS FAMILIAS

*Francisca María Barrientos Camus*

Introducción: descripción del objeto de estudio .....	361
I. La noción del autismo recogida en la ley TEA .....	364
1. El paradigma de la discapacidad y los derechos huma- nos .....	364
2. Las consecuencias jurídicas de la discapacidad de los autistas y el enfoque de derechos humanos .....	365
3. Algunos efectos de la incapacidad del autista que deberíamos reexaminar desde el punto de vista de las familias, con el enfoque de derechos humanos .....	368
A. La pérdida de patria potestad .....	369
B. La autorización de la mujer casada en sociedad conyugal supletoria .....	371
Conclusiones .....	372
Bibliografía .....	372
Fuentes formales .....	374

LOS COLEGIOS PARTICULARES PAGADOS Y LA ENSEÑANZA A  
NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES (NNA) DISCAPACITADOS O CON  
NECESIDADES EDUCATIVAS ESPECIALES PERMANENTES: UNAS  
PRIMERAS REFLEXIONES EN TORNO A LA LEY N° 21.544

*Pamela Prado López*

Introducción .....	377
I. Breves comentarios al contenido y debate parlamentario de la ley.....	378
II. Los fundamentos teóricos y normativos de los incisos novenos y décimo del artículo 11 del D.F.L. N° 2 de 2009.....	380
III. Consecuencias ante la inobservancia a los incisos noveno y décimo del artículo 11 del D.F.L. N° 2 de 2009 .....	384
Conclusiones .....	390
Bibliografía .....	391
Fuentes Formales.....	392

LA *ACTIO DE IN REM VERSO* A LA LUZ DE REGLAS PROPIAS  
DEL DERECHO CHILENO DE FAMILIA

*Sebastián Campos Micin*

Introducción .....	395
I. Supuesto de hecho de la acción .....	399
II. Función de la acción.....	403
III. Medida restitutoria.....	404
IV. Sobre el peligro de inseguridad jurídica provocado por la <i>actio de in rem verso</i> .....	405
Reflexión personal y conclusiones.....	407
Bibliografía .....	409
Fuentes Formales.....	414

APLICACIÓN DE LA LEY N° 20.066 DE VIOLENCIA  
INTRAFAMILIAR EN MUJERES RURALES ENTRE  
LOS AÑOS 2011 Y 2021

*Ángela Arenas Massa y Javiera Donoso Cantero*

Introducción .....	417
I. Metodología.....	420
II. Resultados.....	421
III. Limitaciones del estudio y reflexión final .....	427
Bibliografía .....	428
Fuentes Formales .....	431

LA PUBLICIDAD CON EL NIÑO, NIÑA ADOLESCENTE Y LA TUTELA  
DE SU DIGNIDAD A TRAVÉS DE LOS MENSAJES PUBLICITARIOS: UN  
DESAFÍO PENDIENTE EN EL DERECHO CHILENO

*Patricia Verónica López Díaz*

Introducción .....	433
I. La publicidad con el NNA y su vinculación con la dignidad de este colectivo especialmente vulnerable .....	438
II. La ilicitud de la publicidad con el NNA y las consecuencias jurídicas derivadas de su exhibición y difusión a partir de la Ley N° 21.430 .....	442
Conclusiones .....	450
Bibliografía .....	451
Fuentes formales.....	453

EL ENFOQUE RELACIONAL Y DE CURSO DE VIDA RESPECTO A  
LA NORMATIVA QUE REGULA LA AUTONOMÍA DE LAS PERSONAS  
MAYORES EN CHILE

*Edison Ramiro Calahorrano Latorre*

Introducción .....	455
--------------------	-----

	Página
I. El enfoque de curso de vida y el enfoque relacional como herramientas necesarias para comprender las relaciones jurídicas que involucran personas mayores.....	456
II. Del Derecho centrado en los individuos al Derecho centrado en las relaciones.....	459
III. Adopción de Enfoque Relacional en Chile.....	461
IV. Potencial de Enfoque Relacional para una comprensión distinta de la capacidad jurídica.....	464
Conclusiones.....	465
Bibliografía.....	465

CONDICIÓN JURÍDICA DE LAS MUJERES MAYORES EN CHILE.  
UN ANÁLISIS INTERSECCIONAL Y DESDE LA  
PERSPECTIVA DE GÉNERO

*Claudia Moraga Contreras*

Introducción.....	469
I. Género y edad desde una perspectiva interseccional y de género.....	471
II. La condición jurídica de las mujeres mayores en Chile a la luz de las obligaciones internacionales en materia de derechos humanos.....	475
Conclusiones.....	478
Bibliografía.....	478

CINCO APORTES AL DERECHO DE FAMILIA CHILENO  
DE LA LEY N° 21.302

*Francisco Estrada Vásquez*

Introducción.....	483
I. A la noción de familia (art. 3°).....	484
II. A la noción de cuidado personal (art. 24 inciso 6).....	487
III. A la noción de relación directa y regular (art. 24 incisos 7 y 11).....	489

	Página
IV. A la fecha de término de la obligación alimenticia con mayores de 21 años (art. 3º inc. 2º) .....	492
Bibliografía .....	493

EL EJERCICIO DE ACCIONES PATRIMONIALES Y LA VIOLENCIA  
INTRAFAMILIAR. CONFLICTO DE DERECHOS Y TUTELA  
JUDICIAL EFECTIVA

*David Cuba Abarca*

Introducción .....	499
I. Un caso jurisprudencial que llama la atención .....	500
II. Delimitación del concepto de violencia intrafamiliar.....	502
III. Una tutela judicial efectiva .....	504
Conclusiones .....	506
Bibliografía .....	506
Fuentes Formales.....	507

INDEFINICIONES DEL ESTATUTO FILIATIVO DE LOS HIJOS NACIDOS  
DE TÉCNICAS DE REPRODUCCIÓN HUMANA ASISTIDA

*Carmen Domínguez Hidalgo*

Introducción .....	509
I. El artículo 182 en su redacción actual .....	511
II. Las dudas .....	512
1. La posibilidad de impugnación por el hijo y el derecho a la identidad del niño.....	512
2. En torno a la situación de la maternidad subrogada .....	515
A. ¿El interés superior del niño o interés de los adultos? .....	518
B. No existe un derecho al hijo.....	519
A modo de conclusión.....	520
Bibliografía .....	521
Fuentes Formales.....	524
Jurisprudencia citada .....	524

EL DOMICILIO DE LOS HIJOS MENORES DE EDAD DE PADRES  
SEPARADOS: PROBLEMÁTICAS EN TORNO A SU CAMBIO

*Marcela Acuña San Martín*

Introducción .....	525
I. Sobre el domicilio de los hijos .....	526
II. El domicilio en la determinación del contenido de la relación paterno filial.....	528
III. El cambio de domicilio del hijo y sus problemáticas .....	530
IV. Breve comentario de algunas soluciones en el derecho extranjero .....	532
V. Elementos para una respuesta coherente en el caso chileno .....	535
VI. Algunos pronunciamientos judiciales que inciden en el cambio de domicilio del hijo .....	538
Conclusiones .....	541
Bibliografía .....	542

EL DERECHO DEL NIÑO, NIÑA O ADOLESCENTE A LA  
COPARENTALIDAD RESPONSABLE

*Fabiola Lathrop Gómez*

Introducción .....	545
I. Reconocimiento normativo del derecho del NNA a la coparentalidad.....	546
II. Aproximaciones psicosociales y sociojurídicas en torno a la coparentalidad.....	549
III. Surgimiento de figuras jurídicas que favorecen la coparentalidad ¿Qué rol debe cumplir el Estado?.....	551
Conclusiones .....	553
Bibliografía .....	554
Fuentes Formales.....	556

DOS DISCUSIONES SOBRE EL CUIDADO PERSONAL DESDE UNA  
PERSPECTIVA FUNCIONAL

*Jorge Sepúlveda Varela*

Introducción. Antecedentes generales.....	557
I. Sobre la distinción entre el régimen y el ejercicio del cuidado personal.....	558
II. Decisión del Tribunal sobre la titularidad del cuidado personal sin hacer referencia a la forma en que se ha ejercido.....	560
III. Decisión del tribunal sobre el régimen de cuidado personal en función del ejercicio del mismo.....	561
IV. Discusiones sobre el cuidado personal desde una perspectiva funcional.....	562
1. Cuidado personal como una concreción del derecho al cuidado.....	562
2. Provisión cotidiana de los cuidados en los juicios sobre cuidado personal.....	565
Conclusiones.....	566
Bibliografía.....	567

“NICOLÁS TIENE DOS PAPÁS”... Y DOS MAMÁS. ALGUNAS NOTAS  
SOBRE UNA POSIBLE LECTURA DE RECONOCIMIENTO  
DE PLURIPARENTALIDAD (DE HECHO) EN CHILE

*Veronika Wegner A.*

Introducción. Ideas preliminares.....	569
I. Los efectos de la filiación y el ejercicio “extensivo” de atribuciones parentales.....	571
II. ¿Cómo se manifiesta la pluriparentalidad en otros ordenamientos?.....	574
1. Canadá.....	574
2. Estados Unidos.....	576
3. Argentina.....	578

	Página
4. Brasil.....	580
5. Colombia .....	582
Algunas cuestiones finales a modo de cierre .....	583
Bibliografía .....	586
Fuentes formales.....	588

## LA FILIACIÓN MIXTA EN CHILE

*Mario Opazo González*

Introducción.....	589
I. La filiación mixta.....	592
II. Los casos de filiación mixta en el Código Civil chileno .....	592
1. Primera situación: filiación no matrimonial que se determina de conformidad con los mecanismos de la filiación matrimonial. La injerencia de la Ley N° 20.830 .....	592
2. Segunda situación: filiación matrimonial que se determina de conformidad con los mecanismos de la filiación no matrimonial. La injerencia de las Leyes N°s. 21.120 y 21.400.....	594
III. Injerencia de la Ley N° 21.120 y su reforma por la Ley N° 21.400.....	595
IV. Injerencia de la Ley N° 21.400 .....	598
V. Importancia del tema: la impugnación de la filiación .....	601
1. Impugnación de la paternidad en el acuerdo de unión civil.....	602
2. La acción de impugnación.....	603
3. La acción de desconocimiento.....	603
4. Impugnación de la paternidad o la maternidad cuando alguno de los cónyuges ha solicitado la rectificación de su nombre o sexo registral .....	604
A. Maternidad determinada por reconocimiento .....	604
B. Paternidades determinadas vía reconocimiento .....	605

	Página
5. Maternidad o paternidad determinada por sentencia judicial .....	605
6. Impugnación de la maternidad en un matrimonio entre dos mujeres .....	605
A. Tratándose de la madre gestante .....	605
B. Tratándose de la madre no gestante .....	605
Conclusiones .....	606
Bibliografía .....	608

ROL DE LAS MADRES Y LOS PADRES EN LA SATISFACCIÓN DEL  
DERECHO A LA IDENTIDAD DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES

*Alejandra Illanes Valdés*

Introducción .....	611
I. Derechos parentales preferentes y su encuadre dentro de la Ley de Garantías .....	612
II. Derecho a la identidad de niños, niñas y adolescentes .....	613
III. Rol de los padres y las madres en la satisfacción del derecho a la identidad. Dilemas clásicos.....	616
1. Deber de la madre.....	617
A. Artículo 186 del Código Civil.....	617
B. Artículo 205 del Código Civil.....	617
C. Artículo 199 del Código Civil.....	618
2. Deber del padre.....	620
IV. La posesión notoria.....	622
Conclusiones .....	626
Bibliografía .....	627
Fuentes formales del derecho .....	629

HACIA UNA CONSIDERACIÓN JURÍDICA DE LA RELACIÓN ENTRE  
NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES Y SUS PERSONAS SIGNIFICATIVAS  
NO PARIENTES EN EL CONTEXTO FAMILIAR

*Rommy Alvarez Escudero*

Introducción. Consideraciones preliminares.....	631
---	-----

	Página
I. Una mirada en el sistema jurídico nacional.....	634
II. Consideración de las relaciones y contacto con personas significativas no parientes en ordenamientos jurídicos extranjeros .....	637
III. Figuras afectivas significativas y su consideración en decisiones judiciales nacionales .....	640
Conclusiones.....	644
Bibliografía .....	645
Fuentes Formales.....	647

LA NEGATIVA DEL NIÑO A CUMPLIR SU RÉGIMEN  
COMUNICACIONAL. ALGUNAS REFLEXIONES EN TORNO  
A IMPORTANCIA DE LA VOZ DEL NIÑO EN LA RELACIÓN  
DIRECTA Y REGULAR

*Nicolás Ibáñez Meza*

Introducción.....	649
I. La voz del niño y su incidencia en su propio interés superior.....	650
II. El interés superior del niño y el derecho a ser oído en la relación del niño con sus progenitores .....	655
III. Algunos nudos críticos: la voz del niño y su incidencia en su régimen comunicacional .....	656
1. La voz del niño en la fijación del régimen de relación directa y regular .....	656
2. La voz del niño en el ejercicio del régimen comunicacional .....	658
3. La voz del niño en el cumplimiento de su régimen comunicacional.....	658
Conclusiones.....	665
Bibliografía .....	666
Fuentes Formales.....	669

ANÁLISIS DE LAS MODIFICACIONES INTRODUCIDAS POR LA LEY  
Nº 21.389 QUE IMPACTARON EN LAS RELACIONES LABORALES

*Francisca Murray Cuevas y Rodrigo Azócar Simonet*

Introducción .....	671
I. El derecho de alimentos como un derecho fundamental y el rol del estado .....	672
II. Finalidades perseguidas por la Ley Nº 21.389 dentro del sistema de pago de pensiones de alimentos .....	674
III. Sistematización del sistema de pago de las pensiones de alimentos que impactan en las relaciones laborales, considerando las modificaciones de la Ley Nº 21.389 .....	676
1. Obligación de retención judicial .....	676
2. Sanciones para el empleador incumplidor .....	677
3. Obligación de informar el término de la relación laboral .....	678
4. Descuentos a las indemnizaciones derivadas de la terminación de la relación laboral .....	678
5. Firma y ratificación de finiquito .....	679
6. Aspectos relevantes ante un juicio laboral .....	679
7. Información del empleador en juicio y registro de deudores .....	680
IV. Análisis crítico de las modificaciones del sistema de pago de las pensiones de alimentos que impactan en las relaciones laborales .....	680
1. Obligaciones para el empleador y rol del Estado .....	681
2. Inconvenientes prácticos en la implementación de la normativa .....	683
Reflexiones finales .....	688
Bibliografía .....	690
Otros Documentos .....	690
Fuentes formales .....	691

LA INCORPORACIÓN DE LA DEUDA DE COMPENSACIÓN  
ECONÓMICA EN EL REGISTRO NACIONAL DE DEUDORES DE  
PENSIONES DE ALIMENTOS

*Branco Aravena Cuevas*

Introducción .....	693
La inclusión de la deuda de compensación económica .....	694
1. Argumentos para la incorporación.....	694
2. Conflicto entre alimentos y compensación económica ....	697
Conclusiones .....	699
Bibliografía .....	700
Fuentes formales.....	701

LA ACCIÓN DE REEMBOLSO DEL ARTÍCULO 19 TER  
DE LA LEY N° 14.908

*Daniel Bravo Silva*

Introducción .....	703
I. La regla del artículo 19 ter y sus orígenes .....	704
II. Naturaleza de la norma del artículo 19 ter.....	706
III. Requisitos o elementos del artículo 19 ter.....	707
IV. La obligación nacida del artículo 19 ter y sus exigencias procesales.....	710
V. Efectos del artículo 19 ter.....	713
VI. Utilidad práctica del artículo 19 ter y críticas a esta regla.....	714
Conclusión .....	718
Bibliografía .....	718
Fuentes formales.....	719

CESE DE LA OBLIGACIÓN ALIMENTICIA POR LÍMITE ETARIO  
DEL ALIMENTADO

*Maricruz Gómez de la Torre Vargas*

Introducción .....	721
--------------------	-----

	Página
I. Antecedentes.....	722
II. ¿Qué dice nuestra legislación respecto al derecho de demandar alimentos de los descendientes? .....	725
III. Alimentante deja de pagar los alimentos una vez que el alimentario cumple la edad establecida.....	726
Conclusiones.....	730
Bibliografía .....	731
Fuentes formales del derecho .....	732

ACUERDOS DE PAGO Y REGISTRO NACIONAL DE DEUDORES  
DE PENSIONES DE ALIMENTOS

*Francisco Robledo Neira*

Introducción.....	735
I. Algunos comentarios acerca de la ejecución en materia de alimentos. Déficit orgánico y sustantivo. Panorama previo a la dictación de la Ley N° 21.389.....	736
II. La ejecución después de la reforma introducida por el legislador a través de la Ley N° 21.389 que crea el Registro de Deudores de Pensiones de Alimentos .....	740
III. El ingreso al Registro Nacional de Deudores de Alimentos y la cancelación de la inscripción.....	741
IV. El acuerdo de pago serio y suficiente como causal de cancelación de la inscripción en el Registro.....	743
Bibliografía .....	746
Fuentes Formales.....	747

NUDOS CRÍTICOS CON RELACIÓN AL ACCESO A LA JUSTICIA  
DE LAS PERSONAS MENORES EN LA IMPLEMENTACIÓN DE  
LA LEY SOBRE GARANTÍAS Y PROTECCIÓN INTEGRAL DE  
LOS DERECHOS DE LA NIÑEZ Y ADOLESCENCIA

*Andrés Pablo Acuña Busto*

Introducción.....	749
-------------------	-----

	Página
I. Participación de los niños, niñas y adolescentes y la protección de sus derechos.....	751
II. ¿Y las curadurías <i>ad litem</i> ?.....	756
III. Algunos de los nudos críticos que se presentan en la Ley N° 21.430.....	758
Reflexiones finales.....	760
Bibliografía .....	761
Fuentes formales.....	763

EL DEBIDO PROCESO, TUTELA JUDICIAL EFECTIVA Y  
ESPECIALIZACIÓN Y EL PRINCIPIO DEL DERECHO A SER OÍDO  
EN LA LEY SOBRE GARANTÍA Y PROTECCIÓN INTEGRAL DE LOS  
DERECHOS DE LA NIÑEZ Y ADOLESCENCIA

*M. Loreto Bobadilla Toledo*

Introducción. Algunos aspectos preliminares .....	765
I. El principio del derecho a ser oído de los NNA y el debido proceso.....	767
II. Participación a través de representación letrada: figura del <i>curador ad litem</i> en la Ley N° 19.968 .....	770
III. Participación a través de representación letrada: la figura del abogado del menor en la Ley N° 21.430.....	772
Conclusiones .....	775
Bibliografía .....	775

EL DERECHO DE LOS NIÑOS, NIÑAS O ADOLESCENTES A SER  
OÍDOS EN LA MEDIACIÓN FAMILIAR: ¿ES UN DERECHO POCO  
UTILIZADO EN LA PRAXIS CHILENA Y SIN REGULACIÓN  
ESPECIALIZADA?

*Romina Rodríguez Menadier*

Introducción .....	777
I. Alcances iniciales del interés superior del niño, niña o adolescente y su derecho a ser oído y la relación con la mediación familiar en Chile .....	779

	Página
II. Del derecho a ser oído a la luz de la Convención y la Ley de Garantías de la Niñez.....	780
III. La discusión: cuestiones relativas a la praxis del derecho a ser oído de un NNA en la mediación familiar .....	783
IV. Referencias a la creación de un protocolo para una praxis del derecho a ser oído de manera adecuada en mediación ¿necesaria y urgente?.....	788
Conclusiones finales (que abren nuevamente la discusión).....	790
Bibliografía .....	792

EL PRINCIPIO DE PROTECCIÓN DE LA UNIDAD FAMILIAR DE  
LAS PERSONAS EXTRANJERAS EN CHILE. ESPECIAL MENCIÓN  
A LA REUNIFICACIÓN FAMILIAR

*Isaac Ravetllat Ballesté*

Introducción. Algunos aspectos preliminares .....	795
I. El principio de protección de la unidad familiar .....	796
II. La reunificación familiar .....	799
III. La residencia temporal en calidad de persona dependiente...	803
Conclusiones .....	804
Bibliografía .....	804
Fuentes Formales .....	806

LA IMPORTANCIA DEL PROCEDIMIENTO DE VULNERACIÓN  
DE DERECHOS DE NIÑOS, NIÑAS Y ADOLESCENTES EN EL  
RESTABLECIMIENTO DE LOS DERECHOS DE LOS NIÑOS  
MIGRANTES NO ACOMPAÑADOS

*Constanza Astudillo Meza*

Introducción .....	807
I. Antecedentes generales.....	807
II. Problema jurídico .....	809
III. Propuesta a la problemática planteada.....	811
IV. Justificación para aperturar una medida de protección .....	814

	Página
Conclusiones .....	816
Bibliografía .....	817
Fuentes formales.....	818

FAMILIAS DE ACOGIDA Y DESAFÍOS ACTUALES EN LA  
PROTECCIÓN DE LA INFANCIA Y ADOLESCENCIA

*María José Tapia Fraile*

Introducción .....	821
I. Familias de acogida y centros residenciales .....	823
II. Ventajas y desventajas de las familias de acogida.....	827
III. Desafíos que afrontar.....	829
Conclusiones .....	833
Bibliografía .....	834

CAMBIO DE APELLIDO Y FAMILIA ENSAMBLADA: MANIFESTACIÓN  
DEL DERECHO A LA IDENTIDAD Y EL PRINCIPIO  
DE AUTONOMÍA PROGRESIVA

*Stephanie Merlet Zuvic*

Introducción .....	837
I. Derecho al nombre: Derecho a la identidad, Autonomía Progresiva y cambio de nombres y/o apellidos .....	838
1. Derecho al nombre “identidad” .....	838
2. La “familia ensamblada” .....	840
3. Autonomía Progresiva: “protagonistas activos”.....	842
II. Jurisprudencia “cambio de apellido paterno” .....	844
1. Rol N° 94.770-2020 de la Corte Suprema .....	844
2. Rol N° 474-2022 de la Corte de Apelaciones de Val- paraíso.....	846
3. Rol N° 557-2022 de la Corte de Apelaciones de Puerto Montt .....	847
4. Rol N° 11.969-2021 del Tribunal Constitucional .....	848
Conclusión .....	849

	Página
Bibliografía .....	849
Fuentes formales.....	850

LA SEPULTURA FAMILIAR DE CEMENTERIOS PRIVADOS

*Rodrigo Fuentes Guíñez*

Introducción .....	853
I. Antecedentes generales.....	855
II. Problemas teóricos y prácticos que plantea la regulación de las sepulturas de familia.....	856
1. Naturaleza jurídica y alcance del Reglamento General de Cementerios .....	857
2. Naturaleza jurídica de las sepulturas de familia .....	858
3. Orden de uso de la sepultura familiar, ¿flexible o rígido?.....	858
4. ¿Inembargabilidad de la sepultura familiar?.....	859
5. ¿Indivisibilidad y régimen especial de transmisión de la sepultura familiar? .....	860
Bibliografía .....	861

CÓMO ACCEDER A ESTE LIBRO DIGITAL A TRAVÉS DE THOMSON REUTERS PROVIEW .....	863
--	-----

## PRESENTACIÓN

El presente libro tiene por propósito exponer las colaboraciones expuestas en las VII Jornadas Nacionales de Derecho de Familias organizadas por la Universidad Alberto Hurtado en el mes de junio de 2023.

Más de sesenta profesores y profesoras de distintas universidades del país compartieron en este encuentro de reflexión y respeto académico, dejando un claro avance en materias sobre el Derecho de Familia y novedosos paradigmas, críticas modernas y análisis concretos de diversas perspectivas como la niñez, la violencia intrafamiliar, el matrimonio, el acuerdo de unión civil, entre otros.

Este libro se estructura con base en el derecho de las familias, matrimonio, acuerdo de unión civil e interés superior del niño, vida familiar, efectos patrimoniales de las relaciones familiares, grupos en situación de vulnerabilidad y restituciones matrimoniales, violencia intrafamiliar y tutela de niños, niñas y adolescentes, filiación y cuidado personal, derecho de alimentos, derechos de la niñez y otros temas de derecho de familias.

En lo que respecta a organización de las jornadas, se reconoce y agradece el esfuerzo y la motivación de los ayudantes del Departamento de Derecho Privado de la Universidad Alberto Hurtado, quienes realizaron tareas de coordinación y administración con meses de antelación.

Respecto a la edición cabe agradecer a profesoras de la Universidad Alberto Hurtado que trabajaron de forma rigurosa y colectiva para poder presentar este volumen, Bernardita Conley, Francisca Lobos, Valentina Silva, Natalia Ocampo y Catalina Gacitúa, quien además obró de coordinadora.

No me queda más que agradecer a nuestra Decana Miriam Henríquez por su apoyo y las personas que desde la Facultad de Derecho nos apoyaron en la realización de esta tarea.

Enero 2024

FRANCISCA MARÍA BARRIENTOS CAMUS

# NUEVAS BASES DEL DERECHO DE FAMILIA CHILENO: TRES APROXIMACIONES ELEMENTALES

JORGE DEL PICÓ RUBIO\*

## INTRODUCCIÓN

El derecho de familia chileno, al igual que lo ya acontecido con otros ordenamientos jurídicos occidentales sobre la materia, da cuenta de profundas transformaciones realizadas especialmente en las últimas dos décadas, las que han afectado tanto las normas que rigen el derecho matrimonial como las referidas al derecho de filiación, entendidas ambas en esta aproximación como sus dos ramas principales. A partir de lo dicho, la propia concepción del derecho de familia ha sido remecida desde sus cimientos, considerando como criterios elementales para esta afirmación las nuevas lecturas que se realizan sobre su naturaleza jurídica, la particular calidad de los sujetos intervinientes que discurre entre dicha condición hasta su consideración como objeto de protección y tutela, su relación disciplinar con el derecho civil y los efectos de la recepción de los cambios en el derecho de las personas singularmente consideradas, como disciplina normativa de las relaciones de pareja y de la filiación, todo esto en el marco provisto por el derecho civil.<sup>1</sup>

El artículo aborda dicha afectación, realizando tres aproximaciones preliminares a las bases de lo que entendemos como la constitución de un nuevo derecho de familia en el sistema jurídico nacional, partiendo de la identificación y análisis de igual número de elementos que, a nuestro

---

\* Abogado, Doctor en Derecho, Universidad de Zaragoza, España. Académico Universidad de Talca.

<sup>1</sup> Véase DEL PICÓ (2017), pp. 396-398.

juicio, estructuran la recepción normativa de los cambios ocurridos en las valoraciones sociales sobre la pareja y la familia. Esto es, dicho en otros términos, una lectura de nuevas fuentes materiales y su incidencia en el derecho civil de familia.

En el sentido indicado, enuncia y analiza algunos elementos que juzgamos como determinantes del nuevo ordenamiento jurídico sobre la pareja y la familia, en que parte importante de los institutos que lo conforman ya se encuentran legalmente vigentes. Tales son una nueva visión social sobre los sujetos intervinientes y sus efectos en la normativa de familia, el declive del fundamento moral dogmático o religioso de los institutos del derecho de familia, y la justificación social y jurídica de la intervención estatal en la regulación de las relaciones de familia.

Finalmente, suma un enunciado preliminar de los elementos que, a nuestro juicio, son distintivos del nuevo derecho de familia, sobre la base de los aspectos precedentemente indicados.<sup>2</sup>

## I. SUJETOS INTERVINIENTES EN LAS RELACIONES DE FAMILIA JURÍDICAMENTE REGULADAS

El primer elemento determinante en la configuración de nuevas bases del derecho de familia es la recepción por el derecho civil de nuevas valoraciones sociales respecto de los sujetos intervinientes en las relaciones de pareja y de familia, que son el producto de una evidente evolución cultural con efectos en la moral social y en el derecho, considerando en esta afirmación que las respectivas singularidades tanto de la persona natural como de la pareja y la familia son materia de una revisión sustantiva en cuanto a su calidad de sujeto de derecho, favoreciendo a los primeros en detrimento del tercero, en cuanto al privilegio del interés social normativo.<sup>3</sup>

---

<sup>2</sup> Las transformaciones sucesivas de las instituciones mencionadas en este artículo han sido previamente tratadas por el autor al momento de analizar el contexto de la producción legal en el campo del derecho matrimonial, en las monografías *Derecho matrimonial chileno* (2010 y 2015) y *Tratado de Derecho conyugal* (2019), y recientemente en la obra colectiva *Derecho matrimonial* (2023), en coautoría con Marcela Acuña San Martín, en prensa al momento de concluir este artículo. La misma autora referida, a su vez, ha analizado el contexto en que se han desarrollado los cambios legales al régimen de filiación.

<sup>3</sup> Para profundizar en la lectura de los fundamentos de las nuevas concepciones y de su desarrollo progresivo, considérese AMBROSIO (2005), pp. 10 y 11, y ARRIAGADA (2005), pp. 17-28.