

EDUARDO A. SAMBRIZZI

---

# TRATADO DE DERECHO DE FAMILIA

---

*3ª edición actualizada*



Tomo I

LA FAMILIA. EL ESTADO DE FAMILIA. LA POSESIÓN DE ESTADO Y LAS ACCIONES DE ESTADO - EL PARENTESCO - DERECHOS Y DEBERES DE LOS PARIENTES - MATRIMONIO - CARACTERES, FINES Y NATURALEZA JURÍDICA DEL MATRIMONIO - PRINCIPIOS DE LIBERTAD E IGUALDAD EN EL MATRIMONIO - ESPONSALES - RÉGIMEN LEGAL Y REQUISITOS DEL MATRIMONIO - IMPEDIMENTOS MATRIMONIALES - EL CONSENTIMIENTO MATRIMONIAL - INEXISTENCIA Y NULIDAD DEL MATRIMONIO - DEBERES Y DERECHOS DE LOS CÓNYUGES - RÉGIMEN PATRIMONIAL DEL MATRIMONIO - DISPOSICIONES COMUNES A TODOS LOS REGÍMENES PATRIMONIALES

---

EDUARDO A. SAMBRIZZI

*Miembro de Número de la Academia Nacional de Derecho y Ciencias Sociales de Buenos Aires y de la Academia del Plata. Ex Profesor de Derecho Civil en las Facultades de Derecho de la UBA y de la UCA*

THOMSON REUTERS  
**LA LEY**

Sambrizzi, Eduardo Antonio

Tratado de Derecho de Familia, tomo I / Eduardo Antonio Sambrizzi. - 3a ed. - Ciudad Autónoma de Buenos Aires: La Ley, 2021.  
v. 1, 832 p.; 24 x 17 cm.

ISBN 978-987-03-4088-1

1. Derecho de Familia. I. Título.

CDD 346.015

1ª edición, 2010.

2ª edición, 2018.

3ª edición, 2021.

© Eduardo Antonio Sambrizzi, 2021

© de esta edición, La Ley S.A.E. e I., 2021

Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

*Impreso en la Argentina*

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación o cualquier otro sistema de archivo y recuperación de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

*Printed in Argentina*

All rights reserved

No part of this work may be reproduced or transmitted in any form or by any means, electronic or mechanical, including photocopying and recording or by any information storage or retrieval system, without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada: 350 ejemplares

ISBN 978-987-03-4088-1 (Tomo I)

ISBN 978-987-03-4086-7 (Obra completa)

SAP 42861763

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

**ARGENTINA**

# ÍNDICE GENERAL

Pág.

## CAPÍTULO 1

### NOCIONES GENERALES. LA FAMILIA. EL ESTADO DE FAMILIA, LA POSESIÓN DE ESTADO Y LAS ACCIONES DE ESTADO

#### A) LA FAMILIA

1. Concepto de familia .....	1
2. La unión de un hombre con una mujer como una conjunción indispensable para la formación de una familia .....	6
3. Las uniones de hecho .....	7
4. La familia ensamblada .....	9
5. La familia es anterior al Estado, que no puede desconocerla .....	10
6. El papel del Estado en relación con la familia .....	12
7. Con respecto a si la familia tiene una personalidad propia .....	14

#### B) EL DERECHO DE FAMILIA

8. Concepto .....	15
9. El derecho de familia integra el derecho civil .....	15
10. Contenido del derecho de familia .....	17
11. Caracteres del derecho de familia .....	17
a) El papel de la voluntad se encuentra restringido en importante medida .....	17
b) Las normas que regulan el derecho de familia están influenciadas por ideas morales y religiosas .....	20
c) Las relaciones intrafamiliares hacen que los derechos subjetivos impliquen la existencia de una obligación correlativa .....	20
12. La constitucionalización del derecho de familia .....	21

	Pág.
a) Nociones generales y relevancia de la incorporación a la Constitución de normas propias del derecho privado .....	21
b) Distintos principios de derecho de familia contenidos en la Constitución.....	22
1) El derecho a la vida .....	22
2) El derecho a casarse y a constituir una familia .....	24
3) Derechos y deberes de los niños y de los padres.....	24
4) La igualdad de derechos entre los hijos matrimoniales y los nacidos fuera del matrimonio, y entre las mujeres y los hombres ...	25
c) Incidencia de los tratados con jerarquía constitucional en la resolución de conflictos relacionados con el derecho de familia .....	25
13. Con relación a la pretendida existencia de actos jurídicos familiares ....	26

### C) LA CRISIS ACTUAL DE LA FAMILIA

14. Se ataca a la familia mediante el debilitamiento del matrimonio .....	30
15. El divorcio .....	31
16. El pretendido matrimonio entre personas del mismo sexo .....	32
17. Los transexuales y la ley 26.743 de Identidad de Género. Remisión ....	32
18. Las uniones de hecho.....	32

### D) EL ESTADO DE FAMILIA Y LA POSESIÓN DE ESTADO

19. Concepto de estado de familia .....	33
20. El título de estado de familia .....	35
a) Concepto de título de estado .....	35
b) En qué consiste el título de estado .....	36
c) Cómo se constituye el título de estado.....	38
d) Prueba del título de estado .....	39
21. Caracteres del estado de familia.....	40
a) Universalidad .....	40
b) Correlatividad o reciprocidad.....	41
c) Inalienabilidad e indisponibilidad.....	41
d) Irrenunciabilidad .....	43
e) Imprescriptibilidad .....	44
f) Inherencia personal .....	45
g) Oponibilidad <i>erga omnes</i> .....	46
h) Indivisibilidad .....	46
i) Imperatividad.....	47

	Pág.
22. La posesión de estado .....	47
23. Prueba de la posesión de estado .....	48
24. Estado aparente de familia .....	49
25. Efectos de la posesión de estado .....	50

### E) ACCIONES DE ESTADO DE FAMILIA

26. Concepto .....	53
27. Acciones de ejercicio de los derechos y deberes derivados del estado.....	54
28. Clasificación de las acciones de estado .....	54
29. Caracteres de las acciones de estado .....	56
a) Irrenunciabilidad .....	56
b) Intransferibilidad.....	57
c) Imprescriptibilidad.....	58
1) Acciones de estado extrapatrimoniales .....	58
2) Acciones patrimoniales .....	60
d) Inherencia personal .....	60
30. Legitimados activos para promover una acción de estado .....	61
31. Alcance de los efectos de la sentencia que resuelve una acción de estado ...	62
a) Doctrina que sostiene el efecto <i>erga omnes</i> .....	62
b) Doctrina que propugna el efecto relativo de la sentencia .....	62
c) Doctrina intermedia.....	63
32. Procedimiento de las acciones de estado .....	64

## CAPÍTULO 2

### EL PARENTESCO

#### A) NOCIONES GENERALES

1. Concepto de parentesco .....	67
2. Clasificación del parentesco .....	68
3. Otras especies de parentesco.....	69
a) Parentesco mixto.....	69
b) Parentesco legítimo e ilegítimo .....	70
c) Parentesco espiritual .....	70
4. Cómputo del parentesco. Las líneas, troncos y ramas.....	71
5. Efectos del parentesco.....	73

	Pág.
a) Efectos civiles .....	74
b) Efectos penales.....	75
c) Efectos procesales civiles .....	76
d) Efectos previsionales .....	76
e) Efectos derivados del derecho de trabajo .....	77
f) Ley de Trasplantes .....	77
<b>B) PARENTESCO POR NATURALEZA</b>	
6. Concepto .....	77
7. Cómputo de los grados del parentesco en línea recta y en la colateral ....	78
8. El parentesco por naturaleza puede ser matrimonial o extramatrimonial...	78
<b>C) PARENTESCO POR ADOPCIÓN</b>	
9. El parentesco resulta de la sentencia de adopción .....	79
10. Efectos de la adopción con relación al parentesco .....	80
a) Adopción plena.....	80
b) Adopción simple.....	81
c) Adopción de integración.....	82
<b>D) PARENTESCO POR AFINIDAD</b>	
11. Concepto y fundamento .....	82
12. Efectos del parentesco por afinidad.....	84
13. Cómputo de los grados del parentesco por afinidad.....	86
14. Con respecto a la conclusión del parentesco por afinidad .....	87
a) Muerte de uno de los esposos.....	87
b) Divorcio .....	88
c) Nulidad del matrimonio.....	88
<b>E) PARENTESCO POR REPRODUCCIÓN HUMANA ASISTIDA</b>	
15. El parentesco de que se trata no es por reproducción asistida, sino por naturaleza y por voluntad procreacional .....	91
16. El parentesco con respecto a la madre del nacido.....	91
17. La cuestión con respecto al otro progenitor .....	92

CAPÍTULO 3  
DEBERES Y DERECHOS DE LOS PARIENTES

A) ALIMENTOS

1. Nociones generales .....	95
2. Fundamento y fuentes de la obligación alimentaria .....	97
3. Caracteres del derecho a percibir alimentos.....	99
a) Es un derecho inherente a la persona del alimentado .....	99
b) La obligación de prestar alimentos y el derecho a reclamarlos tienen distintas limitaciones .....	100
c) Es imprescriptible .....	103
d) Es circunstancial y variable.....	103
e) Es un derecho recíproco.....	104
4. Parientes obligados a prestarse alimentos .....	104
a) Parientes por naturaleza .....	104
b) Parientes por afinidad .....	110
5. Acción de contribución entre los parientes.....	114
6. Requisitos de procedencia de la obligación alimentaria entre parientes ..	115
a) El peticionante debe acreditar que se encuentra en estado de indigencia .....	116
b) No debe poder conseguir con su trabajo los medios para alimentarse.....	118
c) Debe haber entre las partes un vínculo de parentesco del que resulte la obligación alimentaria .....	119
d) El alimentante debe estar en condiciones de poder prestar alimentos .....	119
e) No debe haber un pariente más próximo al peticionante en condiciones de prestar alimentos .....	120
7. Prestaciones que comprende la obligación alimentaria .....	120
8. Forma en que debe satisfacerse, prueba de los ingresos del alimentante y monto de la prestación .....	122
a) Lo dispuesto en el Proyecto de Código Civil de 1998.....	122
b) Lo establecido en la actual normativa .....	122
c) Con relación al monto a ser fijado.....	124
d) Reajuste de la cuota alimentaria. Remisión.....	126
9. Gastos extraordinarios .....	127
10. Recibo de una parte de la cuota sin hacerse reserva del cobro del saldo ..	128
11. Fijación de alimentos provisorios y expensas del pleito .....	129

	Pág.
12. Retroactividad de la sentencia.....	130
a) La solución establecida en el Código Procesal Civil y Comercial de la Nación.....	130
b) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	132
c) La solución del Código Civil y Comercial .....	133
13. Medidas cautelares para asegurar el pago de los alimentos .....	135
14. Sanciones ante el incumplimiento de la orden judicial de depositar el monto de los alimentos.....	136
15. Ejecución de las cuotas no abonadas. Procedimiento judicial.....	139
16. Sobre la ejecutabilidad de un inmueble afectado al régimen de protección de la vivienda familiar.....	143
17. Sanciones por el incumplimiento del pago de la cuota alimentaria....	145
a) El juez tiene facultades para imponer medidas razonables para que se abone la cuota de alimentos .....	145
b) La ley 13.944 sobre Incumplimiento de los Deberes de Asistencia Familiar.....	150
c) El Registro de Deudores Alimentarios Morosos.....	152
d) Indignidad para suceder .....	154
18. Intereses por deudas de alimentos .....	154
19. Incremento o disminución de la cuota alimentaria. Remisión .....	157
20. Cese de la obligación alimentaria .....	157

## B) DERECHO DE COMUNICACIÓN

21. Nociones generales y lo que establecía el Código Civil.....	158
22. Legitimados para ejercer el derecho de comunicación.....	160
a) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	160
b) Lo establecido en el Código Civil y Comercial .....	161
23. Medidas para asegurar el cumplimiento del régimen de comunicación...	165
24. Irrenunciabilidad e imprescriptibilidad del derecho de comunicación....	165
25. Daños derivados del incumplimiento del régimen de comunicación ...	167
26. Derecho comparado. Remisión.....	167



## CAPÍTULO 4

MATRIMONIO. NOCIONES GENERALES. INFLUENCIA  
DE LA IGLESIA CATÓLICA. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA  
EN NUESTRO PAÍS

## A) NOCIONES GENERALES

1. Concepto de matrimonio.....	169
2. Etimología de la palabra “matrimonio” .....	176
3. Evolución histórica, influencia de la Iglesia Católica en el matrimonio y evolución legislativa en nuestro país. Remisión.....	177
4. Capacidad para contraer matrimonio .....	177
5. Distinción entre el acto por el cual se contrae el matrimonio y el esta- do de matrimonio.....	177

## B) CARACTERES DEL MATRIMONIO

6. Enumeración y análisis de los caracteres del matrimonio.....	180
a) Unión permanente .....	180
b) Unión legal .....	182
c) Unión monogámica.....	182

## C) FINES DEL MATRIMONIO

7. Consisten en la procreación y educación de los hijos y la ayuda mutua entre los cónyuges .....	184
--	-----

## D) NATURALEZA JURÍDICA DEL MATRIMONIO

8. Búsqueda de la equiparación con otras figuras jurídicas tradicionales...	187
9. Acto por el cual se celebra el matrimonio .....	189
a) Dicho acto constituye un acto jurídico .....	189
b) No es un acto jurídico complejo.....	189
c) Inexistencia de contrato.....	194
10. Estado de los cónyuges como consecuencia del acto celebratorio del matrimonio. El matrimonio como institución .....	198

## CAPÍTULO 5

PRINCIPIOS DE LIBERTAD E IGUALDAD  
EN EL MATRIMONIO. ESPONSALES

## A) PRINCIPIO DE LIBERTAD. ESPONSALES

1. Nadie puede ser constreñido a casarse contra su voluntad .....	205
2. Concepto de esponsales.....	206
3. Análisis del artículo 401 del Código Civil y Comercial .....	211
a) No se reconocen los esponsales de futuro, ni acción para exigir su cumplimiento.....	211
b) Nulidad de las cláusulas establecidas para asegurar la celebración del matrimonio .....	213
4. Derecho comparado. Remisión.....	215
5. Con respecto a los daños causados por la ruptura de la promesa de matrimonio .....	215
a) La situación actual es similar a la existente antes de la entrada en vigencia de la ley 23.515 .....	215
b) No obstante el contenido del artículo 401, en ciertos supuestos de excepción procede la indemnización .....	218
c) Fallos en los que durante la vigencia de la ley 23.515 se resolvió sobre el reclamo indemnizatorio por ruptura de la promesa de esponsales .....	223
d) Extensión del resarcimiento .....	224
e) Derecho comparado. Remisión .....	226
6. Las reglas del enriquecimiento sin causa y de la restitución de donaciones .....	226
a) Lo normado en el Código Civil y Comercial.....	226
b) La doctrina y la jurisprudencia durante la vigencia del Código Civil .....	227
c) Supuesto de los bienes entregados en depósito o adquiridos por ambos novios .....	231
d) Bienes entregados como regalos o simples presentes de uso .....	232

## B) PRINCIPIO DE IGUALDAD

7. Igualdad de derechos y obligaciones de los cónyuges, sean de igual o distinto sexo .....	235
---	-----

## CAPÍTULO 6

## RÉGIMEN LEGAL APLICABLE AL MATRIMONIO

A) LEY QUE RIGE LAS CONDICIONES DE VALIDEZ INTRÍNSECAS  
Y EXTRÍNSECAS DEL MATRIMONIO

1. Condiciones de validez intrínsecas.....	237
2. Condiciones de validez extrínsecas .....	238
3. Ley que rige en nuestro país con relación a las condiciones de validez del matrimonio .....	239
4. Las partes pueden contraer matrimonio en un lugar distinto a su domicilio.....	243
5. Derecho comparado. Remisión .....	244

B) LIMITACIONES A LA APLICACIÓN DE LA LEY EXTRANJERA EN  
MATERIA DE CONDICIONES INTRÍNSECAS Y EXTRÍNSECAS DEL  
MATRIMONIO

6. Limitación al reconocimiento de la extraterritorialidad del derecho extranjero .....	244
a) Supuestos de no reconocimiento de los matrimonios celebrados en el extranjero.....	244
b) Razones de la solución establecida en el artículo 2622 .....	247
c) Supuestos en que las leyes argentinas sean más favorables a la validez de los actos .....	249
7. Sanción legal con respecto al matrimonio celebrado en el extranjero, cuando mediare alguno de los impedimentos referidos en el artículo 2622 .....	250
8. Matrimonios celebrados en el extranjero existiendo alguno de los restantes impedimentos matrimoniales no enumerados en el artículo 2622 .....	251
a) Supuesto del impedimento del inciso f) del artículo 403.....	252
b) Supuesto del impedimento del inciso g) del artículo 403 .....	253
c) Con respecto al impedimento del artículo 13 de la ley 12.331 .....	254

## C) LEY QUE RIGE LAS RELACIONES PERSONALES DE LOS CÓNYUGES

9. Las relaciones personales de los cónyuges se rigen por la ley del domicilio conyugal efectivo .....	254
10. Supuesto de duda o desconocimiento del último domicilio, o de no haber existido nunca convivencia entre los cónyuges .....	257

	Pág.
11. Ley aplicable para el caso de que existieran medidas urgentes en materia de relaciones personales de los cónyuges.....	258
<b>D) LEY QUE RIGE LOS DISTINTOS ASPECTOS DEL DERECHO ALIMENTARIO ENTRE LOS CÓNYUGES</b>	
12. La norma aplicable. Nociones generales.....	261
13. Aspectos del derecho alimentario regidos por la ley del último domicilio conyugal.....	262
14. Posibilidad por parte del acreedor alimentario de optar por un régimen legal distinto al indicado por la ley.....	262
<b>E) LEY QUE RIGE EL RÉGIMEN PATRIMONIAL DEL MATRIMONIO</b>	
15. En nuestro país corresponde la aplicación de la legislación vigente en el primer domicilio conyugal.....	263
16. Análisis crítico de la disposición contenida en el artículo 2625 .....	265
17. Cuestiones a las cuales se aplica la ley del primer domicilio conyugal ..	268
a) Las convenciones matrimoniales.....	268
b) Las relaciones de los esposos con respecto a los bienes .....	268
1) La administración y disposición de los bienes gananciales, la responsabilidad por las deudas y la necesidad del asentimiento conyugal que requiere el artículo 470 del Código Civil y Comercial.....	269
2) La calificación de los bienes como propios o gananciales .....	272
3) Las causas de disolución y la liquidación de la comunidad conyugal.....	272
4) Las obligaciones alimentarias entre los esposos.....	273
5) Las normas relativas al régimen de los artículos 244 y siguientes del Código Civil y Comercial (bien de familia) .....	273
6) Ley que rige la posibilidad de celebrar contratos entre los esposos .....	274
18. La excepción referida a las materias de estricto carácter real.....	274
19. La ley extranjera no se aplica cuando conculca normas de orden público de nuestro país.....	276
20. Derecho comparado. Remisión.....	277
<b>F) LEY QUE RIGE LA DISOLUCIÓN DEL MATRIMONIO</b>	
21. Se aplica la ley del último domicilio conyugal .....	277
22. Derecho comparado. Remisión.....	280

	Pág.
<b>G) INSCRIPCIÓN DE MATRIMONIOS EXTRANJEROS</b>	
23. Facultad de examinar la validez del matrimonio celebrado en otro país, al requerirse su inscripción en un Registro de Estado Civil .....	280
24. Formalidades para la inscripción de la partida de matrimonio extranjera...	281
25. Alcance de la inscripción en un Registro de Estado Civil de un matrimonio celebrado en el extranjero.....	282

## CAPÍTULO 7

### REQUISITOS DEL MATRIMONIO. IMPEDIMENTOS MATRIMONIALES. NOCIONES GENERALES

1. El requisito principal en el matrimonio consiste en la aptitud para contraerlo .....	283
2. Desde el año 2010, no se requiere la diversidad de sexos en el matrimonio .....	287
3. Sentencia del Tribunal de Estrasburgo sobre matrimonio homosexual ...	294
4. Concepto de impedimento para contraer matrimonio.....	294
5. Interpretación restrictiva de los impedimentos.....	296
6. Principales clasificaciones efectuadas con relación a los impedimentos para contraer matrimonio.....	297
a) Dirimientes e impeditivos.....	297
b) Absolutos y relativos.....	300
c) Dispensables y no dispensables .....	302
d) De derecho natural y de derecho eclesiástico .....	303
e) Públicos y ocultos .....	303
f) De grado menor y de grado mayor .....	304
7. Enumeración legal de los impedimentos .....	305
a) En el Código Civil y Comercial.....	305
b) En la ley 12.331 .....	306
8. Inexistencia de otros impedimentos.....	306
9. Efectos derivados de la existencia de impedimentos .....	306
a) Constituyen una causa para oponerse a la celebración del matrimonio y para fundar una denuncia a esos efectos.....	306
b) Constituyen motivo de negativa del oficial público para la celebración del matrimonio .....	308

	Pág.
c) Constituyen un motivo para la falta de reconocimiento de matrimonios celebrados en el extranjero y para la aplicación de la sanción de nulidad, de carácter civil.....	308
d) Son motivo para la aplicación de sanciones de carácter penal .....	308

## CAPÍTULO 8

### ANÁLISIS DE LOS IMPEDIMENTOS MATRIMONIALES

#### A) IMPEDIMENTOS DERIVADOS DEL PARENTESCO

##### A1) PARENTESCO EN LÍNEA RECTA Y ENTRE HERMANOS

1. Alcance y fundamento de los impedimentos de parentesco .....	311
2. Cuestión prejudicial .....	316
3. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	319
4. Derecho comparado. Remisión.....	320

##### A2) AFINIDAD

5. Concepto del parentesco por afinidad.....	320
6. Disposición que establece el impedimento y su fundamento .....	320
7. Vigencia del impedimento matrimonial por afinidad.....	322
8. Vigencia del impedimento en caso de divorcio .....	324
9. Supuesto de anulación del matrimonio .....	324
10. Una sentencia que decretó la inconstitucionalidad del impedimento de afinidad .....	327
11. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	329
12. Derecho comparado. Remisión.....	330

#### B) IMPEDIMENTO DE LIGAMEN

13. Dicho impedimento es unánimemente admitido por las legislaciones occidentales .....	330
14. Carácter del impedimento .....	331
15. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	332
16. Derecho comparado. Remisión.....	332

	Pág.
<b>C) IMPEDIMENTO DERIVADO DEL HOMICIDIO DOLOSO DE UNO DE LOS CÓNYUGES</b>	
17. Alcance del impedimento y sanción en caso de inobservancia .....	332
18. Requisitos necesarios para la existencia del impedimento de crimen...	334
a) Que haya habido un homicidio doloso.....	334
b) Que la persona con la que el homicida pretenda casarse haya estado casada con la víctima al tiempo del homicidio.....	336
c) Que quien pretende contraer matrimonio con el cónyuge superviviente haya sido el autor, cómplice o instigador del homicidio.....	336
d) Que el autor del hecho, el cómplice o el instigador haya sido condenado penalmente.....	337
19. Requisitos innecesarios .....	339
20. Supuesto especial del que mata a otro en duelo .....	341
21. Supuesto del que instiga al suicidio o ayuda a cometerlo.....	343
22. Identificación del autor del crimen con posterioridad a la celebración del matrimonio impedido.....	344
23. Proyecto de Reformas de 1998.....	345
24. Derecho comparado. Remisión.....	345

#### D) IMPEDIMENTO DERIVADO DE LA EDAD

25. Edades mínimas para contraer matrimonio .....	345
26. Edad máxima y diferencia de edad para contraer matrimonio .....	345
a) No existe una edad máxima para casarse .....	345
b) Tampoco establece la ley diferencias máximas de edad entre los contrayentes.....	347
27. Efectos de la violación del impedimento matrimonial de edad .....	347
28. Proyecto de Reformas de 1998.....	348
29. Derecho comparado. Remisión.....	348

### CAPÍTULO 9

#### ANÁLISIS DE LOS IMPEDIMENTOS MATRIMONIALES (CONTINUACIÓN)

##### A) IMPEDIMENTO DE FALTA PERMANENTE O TRANSITORIA DE SALUD MENTAL

1. El impedimento matrimonial de falta de salud mental y su fundamento....	349
--	-----

	Pág.
2. Alcance del inciso g) del artículo 403 del Código .....	353
3. Efectos de la celebración del matrimonio a pesar de existir una falta permanente o transitoria de salud mental .....	355
4. Supuesto de la celebración del matrimonio en un intervalo lúcido por la persona declarada incapaz, o luego de recobrada la capacidad, pero antes de decretarse la cesación de la incapacidad .....	355
5. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	358
6. Derecho comparado. Remisión.....	358

### B) ADOPCIÓN

7. Impedimentos en la adopción.....	358
a) Adopción plena.....	358
b) Adopción simple.....	360
8. Fundamento del impedimento matrimonial de la adopción .....	360
9. Efectos de la violación del impedimento.....	362
10. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	363
11. Derecho comparado. Remisión.....	363

### C) IMPEDIMENTOS EUGENÉSICOS

12. Concepto de impedimento matrimonial eugenésico y su fundamento ...	363
13. Impedimento derivado del hecho de encontrarse afectado de una enfermedad venérea en período de contagio.....	368
14. Exigencia de certificados médicos prenupciales .....	372
a) Necesidad de su otorgamiento .....	372
b) Excepciones.....	374
c) Los certificados prenupciales no son determinantes de la aptitud nupcial .....	376
15. Carácter del impedimento establecido en el artículo 13 de la ley 12.331 ..	377
16. El caso del síndrome de inmunodeficiencia adquirida (sida) .....	378
17. Derecho comparado. Remisión.....	381

### D) CON RELACIÓN AL IMPEDIMENTO DERIVADO DE LA UTILIZACIÓN DE GAMETOS DE TERCEROS

18. El nacido por procreación asistida con gametos de terceros y el impedimento matrimonial con su familia genética de origen .....	381
---	-----



	Pág.
<b>E) LIMITACIÓN PARA CASARSE ESTABLECIDA PARA EL TUTOR</b>	
19. Fundamentos de lo normado y efectos en caso de incumplimiento ...	382
20. Alcance del requerimiento de la aprobación de las cuentas establecido en los artículos 129 y 404 .....	385
21. Personas comprendidas en el artículo 404 del Código.....	388
22. Supuesto de que existiera más de un tutor.....	391
23. Otros supuestos similares a los del tutor .....	391
24. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	392
25. Derecho comparado. Remisión.....	392

**F) LIMITACIONES ADMINISTRATIVAS  
PARA CONTRAER MATRIMONIO**

26. Supuestos legales.....	392
a) Funcionarios del Servicio Exterior de la Nación .....	392
b) Militares.....	393
c) Policía Federal Argentina .....	394
27. La falta de autorización administrativa para casarse no acarrea la nulidad del matrimonio.....	394
28. Fallo de la Corte Suprema de Justicia de la Nación sobre la previa autorización para casarse dispuesta por el Código de Justicia Militar .....	396
29. Derecho comparado. Remisión.....	399

CAPÍTULO 10

**DISPENSA PARA CONTRAER MATRIMONIO.  
EL CONSENTIMIENTO MATRIMONIAL**

**A) DISPENSA PARA CONTRAER MATRIMONIO**

1. Concepto y supuestos de dispensa para contraer matrimonio .....	401
2. La dispensa judicial y la autorización de los representantes legales del menor de dieciséis a dieciocho años de edad.....	402
a) Dispensa judicial .....	402
b) Autorización por parte de los representantes legales del menor...	404
c) Con respecto a la necesidad de la autorización de los representantes legales del menor en el derecho comparado. Remisión.....	405

	Pág.
3. Sobre la posibilidad del otorgamiento de la dispensa de edad con posterioridad a la celebración del matrimonio.....	405
4. La dispensa del impedimento de falta de salud mental.....	406
5. La dispensa para el matrimonio entre el tutor o sus descendientes con la persona bajo su tutela .....	408
6. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	408
7. Derecho comparado. Remisión.....	409

## B) EL CONSENTIMIENTO MATRIMONIAL

### B1) NOCIONES GENERALES

8. Concepto .....	409
9. Contenido del consentimiento matrimonial.....	410
10. El consentimiento constituye un requisito indispensable para la existencia del matrimonio.....	412
11. Proyecto de Reformas de 1998.....	415
12. Derecho comparado. Remisión.....	416

### B2) MANIFESTACIÓN DEL CONSENTIMIENTO

13. El consentimiento matrimonial debe consistir en un acto voluntario .....	416
a) Con relación al discernimiento .....	416
b) Con respecto a la intención.....	418
c) El acto debe haber sido realizado con libertad .....	418
14. Exteriorización de la voluntad de contraer matrimonio .....	418

### B3) LA CONDICIÓN EN MATERIA DE CONSENTIMIENTO MATRIMONIAL

15. El consentimiento de los contrayentes no puede estar sometido a modalidad alguna .....	419
16. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	420
17. Derecho comparado. Remisión.....	421

### B4) LA VOLUNTAD DECLARADA Y LA VOLUNTAD INTERNA. RESERVA MENTAL Y SIMULACIÓN

18. La cuestión en nuestro derecho .....	421
a) Planteamiento de la cuestión .....	421

	Pág.
b) La voluntad declarada y la voluntad interna .....	422
c) La reserva mental.....	426
d) La simulación.....	428
19. Derecho comparado. Remisión.....	429

## CAPÍTULO 11

### VICIOS DEL CONSENTIMIENTO MATRIMONIAL

#### A) NOCIONES GENERALES

1. Cuestiones varias.....	431
---------------------------	-----

#### B) EL VICIO DE VIOLENCIA

2. Concepto. Clases de violencia .....	435
3. Fundamento de la nulidad del consentimiento matrimonial obtenido por violencia .....	437
4. Violencia física .....	439
5. Violencia moral.....	440
6. Requisitos para que la violencia moral sea considerada vicio del consentimiento matrimonial.....	442
a) Debe constituir una amenaza.....	442
b) Temor, por parte del amenazado, de sufrir un mal en su persona o bienes, o de un tercero .....	444
c) La amenaza debe ser juzgada teniendo en cuenta la situación del amenazado y demás circunstancias del caso .....	445
d) El mal con el que se amenaza debe ser grave e inminente .....	445
e) El miedo debe provenir de una causa externa.....	447
f) Debe haber una relación entre el mal con el que se amenaza y el consentimiento para el matrimonio .....	447
7. Temor reverencial.....	447
8. El estado de necesidad como causa de nulidad del matrimonio .....	449
9. Supuestos de raptó y seducción .....	451
10. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	453
11. Derecho comparado. Remisión.....	453

	Pág.
<b>C) EL DOLO COMO CAUSA DE NULIDAD DEL MATRIMONIO</b>	
12. Concepto .....	453
13. Distintas clasificaciones del dolo .....	457
14. Fundamento de la anulación del matrimonio por dolo .....	458
15. Requisitos para la anulación del matrimonio por dolo .....	461
a) El dolo debe haber sido grave .....	462
b) El acto doloso debe haber sido la causa determinante de la voluntad para celebrar el matrimonio .....	465
c) La víctima no debe haber incurrido en negligencia .....	468
d) El requisito de la necesidad de haber ocasionado un daño importante...	471
e) La cuestión del dolo recíproco.....	472
16. Casos susceptibles de producir la anulación del matrimonio por dolo ...	475
17. Casos insusceptibles de anular el matrimonio por dolo .....	484
18. Prueba del dolo.....	487
19. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	490
20. Derecho comparado. Remisión.....	490
<b>D) EL ERROR COMO CAUSA DE NULIDAD DEL MATRIMONIO</b>	
21. Concepto .....	490
22. Distinción con el dolo .....	492
23. Supuestos de error que vician el consentimiento.....	496
a) Error sobre la persona .....	498
b) Error sobre las cualidades del otro contrayente .....	500
24. Requisitos para que se pueda decretar la nulidad del matrimonio por error .....	503
a) El error debe ser esencial .....	503
b) El error debe ser excusable .....	509
25. Efectos de la celebración del matrimonio en los supuestos de error que contempla el artículo 409 .....	512
26. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	512
27. Derecho comparado. Remisión.....	512

## CAPÍTULO 12

SOLICITUD PARA CONTRAER MATRIMONIO,  
OPOSICIÓN Y FORMALIDADES.  
PRUEBA DEL MATRIMONIO

## A) SOLICITUD PARA CONTRAER MATRIMONIO

1. Solicitud que deben presentar quienes deseen contraer matrimonio ... 513

B) DENUNCIA DE IMPEDIMENTOS Y OPOSICIÓN  
A LA CELEBRACIÓN DEL MATRIMONIO

2. Nociones generales, fundamento y motivos de oposición..... 514
3. Quiénes pueden denunciar la existencia de impedimentos..... 515
4. Quiénes pueden deducir oposición a la celebración del matrimonio... 516
- a) Al cónyuge de la persona que quiere contraer otro matrimonio... 517
- b) A los ascendientes, descendientes y hermanos de alguno de los futuros esposos, cualquiera sea el origen del vínculo..... 517
- c) Al Ministerio Público, que debe deducir oposición cuando tenga conocimiento de esos impedimentos, especialmente, por la denuncia de cualquier persona realizada de conformidad con lo dispuesto en el artículo 412..... 518
5. Forma y requisitos de la oposición..... 518
6. Suspensión de la celebración del matrimonio..... 519
7. Procedimiento de la oposición..... 519
8. Proyecto de Código Civil de 1998 ..... 521

## C) DISTINTAS FORMAS DE CELEBRACIÓN DEL MATRIMONIO

9. Importancia de las formas para la celebración del matrimonio ..... 521
10. Formas diversas que se admiten para el matrimonio ..... 522
- a) Matrimonio religioso ..... 522
- b) Matrimonio civil..... 523
- c) Matrimonio civil o religioso ..... 524
- d) Matrimonio consensual o de libertad de formas ..... 526
- e) Matrimonio por equiparación ..... 527

	Pág.
<b>D) FORMALIDADES PARA LA CELEBRACIÓN DEL MATRIMONIO</b>	
11. Publicidad previa a la celebración del matrimonio.....	528
12. Formalidades para la celebración del matrimonio.....	529
a) En cuanto al lugar de celebración del matrimonio.....	530
b) El consentimiento debe ser expresado ante la autoridad competente para celebrar el matrimonio.....	530
c) Con respecto a la celebración pública del matrimonio, en la oficina del oficial público .....	531
d) En cuanto a los testigos .....	532
e) La lectura del artículo 431 del Código.....	533
f) Declaración de los contrayentes y pronunciamiento por parte del oficial del Registro Civil.....	533
g) Persona con limitación para comunicarse .....	533
h) Con respecto a la bendición de la unión por un ministro del culto de los esposos.....	534
13. Supuesto de que los contrayentes ignorasen el idioma nacional, o no se pudiera interpretar la respuesta del contrayente .....	534
14. El consentimiento de ambos contrayentes debe ser expresado en forma personal y conjunta.....	534
a) Diversos supuestos en los que ambos contrayentes no están presentes en el momento de la celebración del matrimonio .....	535
1) Matrimonio por poder.....	535
2) Matrimonio por nuncio .....	543
3) Matrimonio a distancia .....	546
b) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	546
c) Derecho comparado. Remisión.....	546
15. Constancias que deberá contener el acta de matrimonio.....	546
16. Excepción al cumplimiento de los requisitos legales: el matrimonio en artículo de muerte .....	549
a) La cuestión en nuestro país.....	549
b) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	551
c) Derecho comparado. Remisión.....	551
17. Omisiones que no causan la nulidad del matrimonio .....	551
<b>E) MATRIMONIO A DISTANCIA</b>	
18. Concepto .....	552
19. Procedencia del matrimonio a distancia.....	553

	Pág.
20. Requisitos a llenar .....	554
21. Validez de la documentación que acredita el consentimiento del ausente.....	555
22. Necesidad de que el consentimiento del ausente se mantenga hasta el momento en que se considera celebrado el matrimonio.....	557
23. Lugar y momento en el cual se reputa celebrado el matrimonio .....	558
24. Caducidad de la posibilidad de celebrar el matrimonio a distancia....	559
25. Efectos en el supuesto de violación de las normas establecidas en el artículo 2623 del Código .....	560
26. Normas del Registro del Estado y Capacidad de las Personas con respecto al matrimonio a distancia.....	561
27. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	562

#### F) PRUEBA DEL MATRIMONIO

28. Prueba de los matrimonios celebrados con anterioridad a la entrada en vigencia del Código Civil.....	563
29. La prueba del matrimonio en el Código Civil y Comercial .....	563
30. La prueba del matrimonio celebrado en el extranjero se rige por el derecho vigente en el lugar de su celebración .....	565
31. Aplicación del derecho extranjero .....	567
32. Prueba de la ley extranjera.....	568
33. Algunos convenios internacionales ratificados por nuestro país, referentes a la prueba del derecho extranjero .....	569
34. Derecho comparado. Remisión.....	570

### CAPÍTULO 13

#### INEXISTENCIA Y NULIDAD DEL MATRIMONIO

1. Diferencia entre inexistencia y nulidad del matrimonio.....	571
--	-----

#### A) INEXISTENCIA DEL MATRIMONIO

2. La inexistencia del acto jurídico matrimonial.....	572
3. Supuesto contenido en el artículo 406 del Código, en que se considera inexistente al matrimonio .....	572
4. No toda la doctrina está de acuerdo en aceptar la noción de inexistencia del matrimonio .....	576

	Pág.
5. Efectos de la inexistencia del matrimonio.....	576
6. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	577
7. Derecho comparado. Remisión.....	578

## B) NULIDAD DEL MATRIMONIO

8. Clasificación de las nulidades matrimoniales.....	578
9. Caracteres de las nulidades .....	578
10. Juez competente para entender en las nulidades matrimoniales .....	579

### B1) NULIDAD ABSOLUTA

11. Supuestos que el Código considera de nulidad absoluta.....	580
12. Caracteres de la nulidad absoluta .....	580
13. Legitimación activa para demandar la nulidad absoluta del matrimonio...	581
14. Legitimación activa para petitionar la nulidad en el Proyecto de Código Civil de 1998 y en el derecho comparado.....	582
a) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	582
b) Derecho comparado. Remisión.....	583
15. Prueba de los impedimentos de parentesco, ligamen y crimen, a los efectos de decretar la nulidad del matrimonio .....	583
a) Prueba del impedimento de parentesco.....	583
b) Prueba del impedimento de ligamen.....	584
c) Prueba del impedimento de crimen .....	585
16. Supuesto especial de la celebración de un nuevo matrimonio antes de decretarse la nulidad en la que se halla incurso el anterior.....	585

### B2) NULIDAD RELATIVA

17. Supuestos de nulidad relativa .....	587
18. Caracteres de la nulidad relativa .....	587
19. Nulidad por impedimento de falta de edad .....	588
a) Las normas legales aplicables.....	588
b) Legitimados activos para demandar la nulidad .....	589
1) El cónyuge que padece el impedimento .....	589
2) Quienes en representación del menor podrían haberse opuesto a la celebración del matrimonio .....	590
c) Legitimados pasivos .....	592
d) Supuesto de excepción a la declaración de nulidad .....	592



	Pág.
e) Caducidad de la acción de nulidad .....	593
20. Nulidad por falta permanente o transitoria de salud mental que impide tener discernimiento para el acto matrimonial .....	593
a) Las normas legales aplicables.....	593
b) Legitimados activos para demandar la nulidad .....	595
c) Legitimados pasivos .....	596
d) Caducidad de la acción de nulidad .....	596
e) Plazo para interponer la demanda de nulidad y facultad del juez para decretar la nulidad del matrimonio.....	598
21. Nulidad del matrimonio por adolecer el consentimiento de los vicios de error, dolo o violencia.....	599
a) Remisión.....	599
b) La norma legal.....	599
c) Legitimación para demandar la nulidad .....	600
d) Caducidad de la acción de nulidad .....	600
22. Impotencia: supuesto de nulidad matrimonial eliminado en el Código Civil y Comercial.....	601
23. Con respecto a la prescriptibilidad de las acciones de nulidad relativa del matrimonio .....	602
<b>C) CON RESPECTO A QUE LA ACCIÓN DE NULIDAD DEBA SER INTENTADA EN VIDA DE AMBOS CÓNYUGES</b>	
24. Evolución legislativa y norma actualmente vigente .....	602
a) El artículo 239 del Código Civil (ley 23.515) .....	603
b) El Código Civil y Comercial.....	606
25. Supuesto de la muerte de uno de los esposos estando pendiente una acción de nulidad del matrimonio.....	607
<b>D) EFECTOS DE LA NULIDAD DEL MATRIMONIO</b>	
26. Principios generales .....	609
27. La buena fe se presume.....	611
28. Análisis del contenido del artículo 427 del Código Civil y Comercial..	614
a) Con respecto a la ignorancia a la que alude el artículo .....	614
b) Momento en que debió haberse actuado con buena fe .....	616
c) El error de derecho no excusa.....	616
d) La excusabilidad del error de hecho .....	617
29. Efectos del matrimonio celebrado de buena fe por ambos esposos ....	617

	Pág.
a) Los cónyuges recuperan la aptitud nupcial.....	618
b) Deberes y derechos entre los esposos que derivan del matrimonio. Cesación de las restricciones para contratar.....	618
c) Subsistencia de la emancipación .....	618
d) Compensación económica .....	619
e) Pérdida del apellido del otro cónyuge.....	619
f) Extinción del parentesco por afinidad.....	619
g) Disolución de la comunidad. Régimen de separación de bienes..	619
h) Con respecto al derecho a heredar.....	621
i) Derecho a percibir la pensión.....	621
j) El derecho de habitación del cónyuge supérstite.....	622
k) Indemnización por daños y perjuicios .....	622
l) Los hijos continúan teniendo el carácter de hijos matrimoniales ...	622
m) Cesa la presunción de filiación.....	622
n) Efectos respecto de los hijos en el supuesto de los matrimonios sucesivos.....	623
o) Efectos con relación a la responsabilidad parental.....	623
p) Derechos de los terceros .....	623
30. Efectos del matrimonio celebrado de buena fe por uno solo de los cónyuges.....	623
a) Primera parte del artículo 429 .....	623
1) Compensación económica .....	624
2) Revocación de donaciones.....	625
3) Reclamo de indemnización de daños y perjuicios.....	625
b) Segunda parte del artículo 429 .....	626
c) Otros efectos del matrimonio celebrado de buena fe por uno de los cónyuges .....	627
31. Efectos del matrimonio celebrado de mala fe por parte de ambos cónyuges.....	627
32. Efectos de la cosa juzgada con relación a terceros en el supuesto de nulidad de matrimonio .....	628
<b>E) CON RESPECTO A LA VALIDEZ O NULIDAD DE LOS MATRIMONIOS CELEBRADOS EN EL EXTRANJERO</b>	
33. La validez de esos matrimonios depende de distintas cuestiones .....	630
<b>F) DAÑOS DERIVADOS DE LA NULIDAD DEL MATRIMONIO</b>	
34. Normas aplicables .....	636

	Pág.
35. Fundamento de la responsabilidad .....	637
36. La acción resulta procedente solo luego de haberse declarado la nulidad del matrimonio.....	638
37. Alcance de la reparación.....	639
38. Prueba del daño.....	641
39. Quiénes deben responder.....	641
40. Prescripción de la acción .....	642
41. Derecho comparado. Remisión.....	643

## CAPÍTULO 14

### DERECHOS Y DEBERES DE LOS CÓNYUGES

#### A) NOCIONES GENERALES

1. La ley establece una serie de derechos y deberes entre los esposos ....	645
--	-----

#### B) DERECHOS Y DEBERES EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

2. Enunciación de los derechos.....	649
-------------------------------------	-----

#### C) DEBER DE ASISTENCIA

3. El deber de asistencia comprende tanto la ayuda material como la espiritual y moral .....	650
--	-----

#### D) DEBER DE CONVIVENCIA

4. Concepto .....	654
5. Con respecto al domicilio conyugal.....	656
6. Caracteres del deber de convivencia .....	656
a) Reciprocidad .....	656
b) Irrenunciabilidad e indisponibilidad.....	657
c) El deber de convivencia se mantiene durante el matrimonio, salvo supuestos de excepción.....	657
1) Circunstancias excepcionales por las que los esposos se vean obligados a mantener transitoriamente residencias separadas ..	657
2) Si la convivencia pusiera en peligro cierto la vida o la integridad física, psíquica o espiritual de uno o ambos cónyuges, o de los hijos .....	658

	Pág.
3) Cuando uno de los esposos tuviera motivos suficientes para retirarse del hogar .....	659
4) Cuando se hubiera decretado el uso de la vivienda familiar por uno de los cónyuges.....	659
5) Luego de la sentencia de divorcio.....	659
7. Efectos del incumplimiento del deber de convivencia.....	659

#### E) DEBER DE FIDELIDAD

8. Concepto y alcance del deber de fidelidad.....	661
9. Caracteres del deber de fidelidad.....	666
a) El deber de fidelidad es recíproco .....	666
b) El deber de fidelidad no admite dispensa .....	667
c) El deber de fidelidad se mantiene vigente hasta la disolución del matrimonio .....	667

#### F) DEBER ALIMENTARIO

10. La existencia de un deber alimentario entre los cónyuges, y su alcance...	670
11. Fundamento de la obligación alimentaria durante la separación de hecho de los esposos .....	675
12. Pautas para la fijación de los alimentos.....	676
13. Distinción con relación a la cuota a fijar en los supuestos de vida en común y de separación de hecho.....	679
14. Reglas aplicables relativas a los alimentos entre cónyuges.....	681
15. Juez competente en las acciones por alimentos .....	681
16. Procedimiento para el juicio de alimentos.....	682
17. Sobre la posibilidad de celebrar un convenio alimentario entre los cónyuges durante la convivencia .....	682
18. Caracteres de la obligación alimentaria entre los esposos.....	683
a) Reciprocidad .....	683
b) Irrenunciabilidad.....	683
c) Incompensabilidad.....	684
d) Intransmisibilidad .....	684
e) Permanencia .....	685
f) Provisionalidad de la cuota de alimentos .....	685
19. Cese de los alimentos .....	687
20. Sanciones para el caso de incumplimiento de la obligación alimentaria ..	688

CAPÍTULO 15  
RÉGIMEN PATRIMONIAL  
DEL MATRIMONIO. NOCIONES GENERALES

A) INTRODUCCIÓN

1.	El régimen patrimonial del matrimonio.....	691
2.	Concepto y contenido de los regímenes patrimoniales .....	694

B) CLASIFICACIONES DE LOS REGÍMENES PATRIMONIALES

3.	Existen distintos regímenes patrimoniales del matrimonio .....	696
4.	Según la imperatividad de las normas que lo rigen.....	696
	a) Imperativos .....	696
	b) Libres .....	697
	c) De elección.....	697
5.	De acuerdo con la titularidad de los bienes .....	698
	a) De comunidad de bienes .....	698
	1) Comunidad universal.....	699
	2) Comunidad reducida.....	700
	3) Reglas usuales en el régimen de comunidad.....	701
	b) De separación de bienes .....	701
	c) De participación universal o en las ganancias .....	704
6.	Según la gestión de los bienes .....	706
	a) Administración marital .....	706
	b) Administración separada .....	708
	c) Administración indistinta .....	708
	d) Administración conjunta .....	709

C) LAS NUEVAS TENDENCIAS RELACIONADAS CON EL RÉGIMEN  
DE BIENES EN EL MATRIMONIO

7.	La tendencia contemporánea es a favor de la admisión de regímenes convencionales .....	711
8.	Razones a favor del régimen imperativo de comunidad de bienes.....	712
	a) La relación espiritual y personal entre los esposos debe primar por sobre lo patrimonial.....	712
	b) La copropiedad de los gananciales constituye por lo general una solución en la que prima la justicia.....	715
	c) Con respecto a la protección de los terceros .....	717

	Pág.
9. Razones a favor de la admisión de la pluralidad de regímenes .....	717
a) El respeto a la autonomía de la voluntad.....	718
b) La diversidad de las situaciones conyugales patrimoniales.....	719
c) La igualdad entre los cónyuges hace que no se les pueda imponer un régimen contra su voluntad.....	720
d) La obligatoriedad del régimen lleva a que las parejas convivan, en lugar de contraer matrimonio.....	721
10. Nuestra opinión .....	722
11. La opinión de la doctrina en distintas jornadas y congresos .....	724
12. El Proyecto de Reformas de 1998 .....	726

#### D) EL RÉGIMEN ESTABLECIDO EN EL DEROGADO CÓDIGO CIVIL

13. El Código Civil establecía un régimen imperativo de comunidad de bienes .....	730
---	-----

#### E) EL CÓDIGO ADMITE DOS REGÍMENES PATRIMONIALES, DE COMUNIDAD DE GANANCIAS Y DE SEPARACIÓN DE BIENES

14. Metodología del Código Civil y Comercial sobre el régimen patrimonial del matrimonio.....	732
15. El Código somete a los cónyuges al régimen de comunidad de ganancias, salvo que opten por el de separación de bienes .....	732
16. No en todos los casos se puede optar por el régimen de separación de bienes .....	735
17. El régimen de bienes puede ser modificado .....	736
18. La modificación del régimen puede ser cuestionada por los acreedores..	738

#### F) DERECHO COMPARADO

19. La tendencia es hacia la admisión de una mayor autonomía de los cónyuges en la elección del régimen patrimonial. Remisión .....	740
---	-----

### CAPÍTULO 16

#### LAS CONVENCIONES MATRIMONIALES

1. Qué son las convenciones matrimoniales.....	741
2. Las convenciones matrimoniales permitidas en el Código .....	742
a) La designación y avalúo de los bienes que cada uno lleva al matrimonio.....	742

	Pág.
b) La enunciación de las deudas.....	743
c) Las donaciones que se hagan entre ellos o hechas por terceros....	743
1) Se aplican las normas del contrato de donación.....	743
2) No todos los esposos pueden hacerse donaciones como con- vención matrimonial .....	744
3) Las donaciones hechas por terceros en vista al matrimonio...	745
d) La opción que (los futuros esposos) hagan por alguno de los regí- menes patrimoniales previstos en este Código .....	745
3. Nulidad de otros acuerdos distintos a los permitidos .....	745
4. Forma, comienzo de los efectos y modificación de las convenciones matrimoniales.....	746
a) Las convenciones matrimoniales deben ser otorgadas por escri- tura pública .....	747
b) Comienzo de los efectos de las convenciones matrimoniales.....	748
c) Modificación de las convenciones matrimoniales .....	748
d) Las convenciones matrimoniales pueden ser dejadas sin efecto ..	748
5. Las convenciones matrimoniales pueden estar sujetas a una condi- ción, y la del régimen de separación de bienes, a un plazo .....	749
a) En cuanto a la sujeción a una condición .....	749
b) En lo que respecta al plazo.....	750
6. Ley que rige las convenciones matrimoniales .....	750
7. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	752
8. Derecho comparado. Remisión.....	752

## CAPÍTULO 17

### DISPOSICIONES COMUNES A TODOS LOS REGÍMENES PATRIMONIALES

1. Las disposiciones comunes son aplicables a todos los regímenes, y son inderogables por los cónyuges .....	753
---	-----

#### A) DEBER DE CONTRIBUCIÓN

2. Los cónyuges deben contribuir a su propio sostenimiento, el del ho- gar y el de los hijos.....	754
3. Alcance del deber de contribución de los esposos a su propio sosteni- miento y a los gastos del hogar y el de los hijos comunes.....	755
4. Deber de sostenimiento de los hijos menores de edad, con capacidad restringida o con discapacidad de uno de los cónyuges .....	757

	Pág.
5. Proporción en la que los cónyuges se encuentran obligados al deber de contribución.....	758
6. Con respecto a la legitimación para reclamar en caso de incumplimiento .....	759
<b>B) DISPOSICIÓN DE LOS DERECHOS SOBRE LA VIVIENDA FAMILIAR Y LOS MUEBLES INDISPENSABLES</b>	
7. Ninguno de los cónyuges puede, sin el asentimiento del otro, disponer de los derechos sobre la vivienda familiar ni de los muebles indispensables, ni transportarlos fuera de ella.....	760
8. La voluntad del esposo no titular del bien solo constituye un asentimiento, y no, en cambio, un consentimiento para el acto .....	763
9. El esposo que asiente no asume responsabilidades.....	764
10. Capacidad para prestar el asentimiento .....	765
11. Contenido y formas para expresar el asentimiento .....	766
12. El asentimiento constituye un acto jurídico unilateral, que también debe ser prestado en caso de separación de hecho.....	770
13. El asentimiento no puede ser prestado de forma general e indiscriminada en forma anticipada .....	771
14. Momento en que se debe expresar el asentimiento .....	771
15. Uno de los esposos no puede otorgarse a sí mismo el asentimiento que requiere la ley .....	772
16. El asentimiento puede ser otorgado por mandatario y bajo las modalidades de la condición y del plazo .....	772
17. Asentimiento requerido por el tercero interesado.....	773
18. Revocación del asentimiento .....	773
19. Inaplicabilidad de la norma.....	775
20. Legitimación para impugnar el acto por omisión del asentimiento conyugal .....	776
21. Efectos de la falta de asentimiento.....	776
a) Lo establecido en el Código .....	776
b) No siempre la falta de asentimiento lleva a la nulidad del acto.....	778
22. Autorización judicial para el supuesto de la falta del asentimiento.....	780
a) La norma establecida en el Código .....	780
b) El juez puede autorizar el acto si no fuera contrario al interés familiar.....	781
c) Motivos por los que puede considerarse justa la oposición.....	783



Pág.

**C) INEJECUTABILIDAD  
DE LA VIVIENDA FAMILIAR**

23. Para poder ser ejecutada la vivienda familiar, ambos cónyuges deben haber contraído la deuda, o haber sido contraída por uno con el consentimiento del otro ..... 785
- a) Inejecutabilidad de la vivienda..... 785
- b) Inejecutabilidad de los muebles de uso indispensable ..... 787

**D) PROYECTO DE CÓDIGO CIVIL DE 1998  
Y DERECHO COMPARADO**

24. Proyecto de Código Civil de 1998 ..... 788
25. Derecho comparado. Remisión..... 789

EDUARDO A. SAMBRIZZI

---

# TRATADO DE DERECHO DE FAMILIA

---

*3ª edición actualizada*



---

Tomo II

BIENES PROPIOS Y GANANCIALES - DEUDAS DE LOS CÓNYUGES - GESTIÓN DE LOS BIENES EN LA COMUNIDAD - CONTRATOS Y FRAUDE ENTRE CÓNYUGES - EXTINCIÓN DE LA COMUNIDAD - INDIVISIÓN POSTCOMUNITARIA - LIQUIDACIÓN Y PARTICIÓN DE LA COMUNIDAD - RÉGIMEN DE SEPARACIÓN DE BIENES - ANÁLISIS DE LAS CAUSAS DE DISOLUCIÓN DEL VÍNCULO MATRIMONIAL - ELIMINACIÓN DE LA SEPARACIÓN PERSONAL Y DE LAS CAUSAS EN EL DIVORCIO - PROCESOS DE FAMILIA - MEDIDAS PROVISIONALES EN EL DIVORCIO Y EN LA NULIDAD DEL MATRIMONIO - PROCESO Y EFECTOS DEL DIVORCIO - UNIONES CONVIVENCIALES - FILIACIÓN. NOCIONES GENERALES - FILIACIÓN POR TÉCNICAS DE REPRODUCCIÓN ASISTIDA

---

EDUARDO A. SAMBRIZZI

*Miembro de Número de la Academia Nacional de Derecho y Ciencias Sociales de Buenos Aires y de la Academia del Plata. Ex Profesor de Derecho Civil en las Facultades de Derecho de la UBA y de la UCA*

THOMSON REUTERS  
**LA LEY**

Sambrizzi, Eduardo Antonio

Tratado de Derecho de Familia, tomo II / Eduardo Antonio Sambrizzi. -3a ed. - Ciudad Autónoma de Buenos Aires : La Ley, 2021.

v. 2, 896 p. ; 24 x 17 cm.

ISBN 978-987-03-4089-8

1. Derecho de Familia. I. Título.

CDD 346.015

1ª edición, 2010.

2ª edición, 2018.

3ª edición, 2021.

© Eduardo Antonio Sambrizzi, 2021

© de esta edición, La Ley S.A.E. e I., 2021

Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

*Impreso en la Argentina*

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación o cualquier otro sistema de archivo y recuperación de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

*Printed in Argentina*

All rights reserved

No part of this work may be reproduced or transmitted in any form or by any means, electronic or mechanical, including photocopying and recording or by any information storage or retrieval system, without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada: 350 ejemplares

ISBN 978-987-03-4089-8 (Tomo II)

ISBN 978-987-03-4086-7 (Obra completa)

SAP 42861760

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

**ARGENTINA**

# ÍNDICE GENERAL

Pág.

## CAPÍTULO 18

### OTRAS DISPOSICIONES COMUNES A TODOS LOS REGÍMENES

#### A) MANDATO ENTRE CÓNYUGES

1. El Código admite en forma expresa el contrato de mandato entre cónyuges para ejercer las facultades matrimoniales .....	1
2. El mandato puede ser para actos tanto de administración como de disposición, pudiendo ser otorgado en forma expresa o tácita .....	1
3. Con respecto a la remuneración del cónyuge mandatario .....	3
4. La eximición de rendir cuentas de los frutos y rentas percibidos.....	4
a) Excepciones a la eximición de rendir cuentas.....	4
b) Sobre la posibilidad de pactar que se deban rendir las cuentas ....	6
5. El deber de restituir lo recibido en virtud del mandato.....	6
6. La responsabilidad del cónyuge mandatario .....	7
7. No se permite limitar la facultad de revocar el mandato .....	9

#### B) SITUACIÓN DE AUSENCIA O IMPEDIMENTO DE UNO DE LOS CÓNYUGES

8. Uno de los esposos puede ser judicialmente autorizado para representar al otro .....	9
9. La norma establecida .....	9
a) Supuesto de la autorización judicial para representar al esposo...	9
b) Aplicación de las normas del mandato tácito o de la gestión de negocios.....	10
10. Otros supuestos de incapacidad o capacidad restringida.....	11
11. El Proyecto de Reformas 1998.....	12

	Pág.
<b>C) RESPONSABILIDAD SOLIDARIA DE LOS ESPOSOS POR DETERMINADAS DEUDAS</b>	
12. Alcance de la responsabilidad .....	12
13. La atención de las necesidades ordinarias del hogar .....	15
a) Conceptos comprendidos en las necesidades ordinarias del hogar ..	15
b) Qué entienden los jueces que se encuentra comprendido dentro de las necesidades del hogar .....	17
14. El sostenimiento y la educación de los hijos .....	18
15. Personas comprendidas en los gastos contraídos para atender las ne- cesidades del hogar y el sostenimiento y educación de los hijos .....	19
16. Sobre el reembolso del pago efectuado por uno de los cónyuges, de las deudas referidas en el artículo 461 .....	21

## CAPÍTULO 19

### RÉGIMEN DE COMUNIDAD. BIENES PROPIOS

1. Introducción .....	23
2. Los bienes de los cuales los cónyuges tienen la propiedad, otro dere- cho real o la posesión al tiempo de la iniciación de la comunidad .....	24
3. Los bienes adquiridos por herencia, legado o donación .....	24
a) Las dos primeras partes del inciso .....	25
b) Los bienes recibidos por donaciones remuneratorias.....	26
c) Excepción al principio del carácter propio de los bienes adquiri- dos por herencia, legado o donación .....	27
d) Con respecto a los bienes adquiridos como consecuencia de un cargo impuesto a una donación, a una institución hereditaria o a un legado .....	28
4. Los bienes adquiridos por subrogación real .....	29
a) La cuestión que resuelve el artículo .....	29
b) Es innecesario que los valores de ambos bienes sean iguales .....	30
c) Supuesto de que el saldo adquirido con dinero ganancial es supe- rior al aporte propio.....	31
d) Derecho comparado. Remisión.....	31
5. Los créditos o indemnizaciones que subrogan en el patrimonio de uno de los cónyuges a otro bien propio .....	31
6. Los productos de los bienes propios, con excepción de las canteras y minas .....	32
7. Con relación a las cabezas de ganado.....	33

	Pág.
a) Doctrina mayoritaria .....	33
b) Doctrina minoritaria .....	35
c) Con respecto a la solución admitida en el Código .....	36
d) Derecho comparado. Remisión .....	37
8. Bienes adquiridos como resultado de una causa anterior a la celebración del matrimonio .....	37
a) El principio consagrado en el Código .....	37
b) Otras aplicaciones del principio proyectado .....	38
c) Derecho comparado. Remisión .....	40
9. Bienes adquiridos antes del comienzo de la comunidad, por un título viciado purgado luego de iniciada aquella .....	40
10. Bienes originariamente propios que vuelven al patrimonio de un cónyuge por nulidad, resolución, etcétera, de un acto jurídico .....	41
11. Bienes incorporados por accesión a las cosas propias .....	41
a) El principio es similar al admitido por la doctrina mayoritaria en el análisis de la anterior normativa .....	42
b) Derecho comparado. Remisión .....	42
12. Las partes indivisas de un bien adquirido durante la comunidad, por el cónyuge que ya era propietario de otra parte indivisa del bien, de carácter propio .....	42
a) El Código limita la posibilidad de la existencia de los denominados bienes mixtos .....	42
b) Interés del tema .....	43
c) Derecho comparado. Remisión .....	45
13. Bienes cuya nuda propiedad se adquirió antes del inicio de la comunidad, si el usufructo se extingue durante ella, o gravados con derechos reales extinguidos durante la comunidad .....	45
14. Las ropas y objetos de uso personal de uno de los cónyuges, y los bienes necesarios para el trabajo o profesión .....	45
a) Las ropas y objetos de uso personal .....	46
b) Los bienes necesarios para el trabajo o profesión .....	47
c) Derecho comparado. Remisión .....	48
15. Las indemnizaciones por consecuencias no patrimoniales y por daño físico causado a la persona del cónyuge .....	48
a) Indemnización por consecuencias no patrimoniales .....	48
b) Indemnización por daños físicos .....	49
c) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	49
d) Anteproyecto redactado por la Comisión de Reformas designada por decreto 182/2018 .....	50

	Pág.
e) Derecho comparado. Remisión.....	50
16. Indemnización por muerte.....	50
a) Muerte del cónyuge por un acto ilícito de un tercero.....	51
b) Indemnización por muerte de un tercero.....	51
c) Monto abonado al esposo beneficiario de un seguro de vida con motivo de la muerte del otro cónyuge .....	52
d) Indemnización proveniente de un seguro de vida por la muerte de un tercero .....	53
17. Indemnizaciones por despido y por retiro voluntario. El programa de propiedad participada.....	54
a) Indemnización por despido.....	54
b) Indemnización por retiro voluntario .....	58
c) Programa de propiedad participada .....	58
18. Indemnización dispuesta por la ley 24.043 .....	59
19. El derecho a la jubilación o pensión .....	60
a) La solución admitida en el Código y su crítica .....	60
b) Derecho comparado. Remisión .....	61
20. El derecho a alimentos .....	61
21. Los derechos inherentes a la persona.....	62
22. La propiedad intelectual, artística o industrial .....	62
a) Contenido del derecho intelectual.....	62
b) En materia de derecho patrimonial, el Código establece una solución distinta a la que resultaba del anterior .....	63
c) Evaluación de la solución legal.....	63
d) Alcance de la ganancialidad con respecto al producido de los derechos intelectuales.....	64
e) Con relación a las marcas de fábrica, de agricultura y de comercio...	65
23. Bienes propios en el Proyecto de Reforma del Código Civil de 1998 ...	66
24. Anteproyecto redactado por la Comisión de Reformas designada por decreto 182/2018 .....	68

## CAPÍTULO 20

### RÉGIMEN DE COMUNIDAD. BIENES GANANCIALES

1. Introducción .....	69
2. Fundamento de la ganancialidad.....	70
3. Principio general con respecto a los bienes gananciales .....	71

	Pág.
4. Bienes adquiridos a título oneroso o comenzados a poseer durante la comunidad .....	72
a) Adquiridos a título oneroso .....	72
b) Bienes comenzados a poseer durante la comunidad .....	73
5. Bienes adquiridos por hechos de azar, como lotería, juego, apuesta o hallazgo de tesoro .....	73
a) Juegos de azar .....	74
b) Hallazgo de un tesoro .....	75
6. Frutos naturales, industriales y civiles de los bienes propios y gananciales .....	76
a) Qué se entiende por frutos de los bienes y diferencia con los productos .....	76
b) La madera obtenida de los bosques .....	77
c) Con respecto a que los frutos deben haber sido devengados durante la comunidad .....	77
d) Dividendos de acciones propias .....	78
e) Acciones emitidas en concepto de revalúo .....	79
f) Ganancias de la sociedad que se llevan a reservas o se capitalizan ..	80
g) Acciones adquiridas con dinero ganancial, en ejercicio de un derecho de preferencia resultante de la posesión de acciones propias ..	81
h) Utilidades de un fondo de comercio .....	82
7. Frutos civiles de la profesión, trabajo, comercio o industria .....	82
a) El producido de la profesión o trabajo es propio o ganancial, según el momento en el que fue realizado .....	83
b) Trabajos realizados antes del matrimonio y concluidos después, o viceversa .....	83
c) Con relación a las propinas .....	84
8. Lo devengado por el usufructo de carácter propio .....	84
9. Bienes adquiridos con bienes gananciales después de la extinción de la comunidad .....	85
10. Créditos o indemnizaciones que subrogan a otro bien ganancial .....	86
11. Productos de los bienes gananciales, y los de las canteras y minas propias ..	86
12. Las crías de los ganados .....	87
13. Bienes adquiridos después de la extinción de la comunidad, en virtud de una causa anterior a su disolución .....	88
14. Bienes adquiridos a título oneroso durante la comunidad en virtud de un acto viciado de nulidad relativa .....	89



	Pág.
15. Bienes originariamente gananciales que vuelven al patrimonio de un cónyuge por nulidad, resolución, etcétera, de un acto jurídico .....	90
16. Bienes incorporados por accesión a las cosas gananciales.....	90
17. Las partes indivisas de un bien adquirido luego de disuelta la comunidad, por el cónyuge que ya era propietario como ganancial de otra parte indivisa del bien.....	90
18. Bienes cuya nuda propiedad se adquirió a título oneroso durante la comunidad si el usufructo se consolida después de la extinción, o gravados con derechos reales extinguidos luego de disuelta.....	91
19. Bienes gananciales en el Proyecto de Código Civil de 1998.....	92
20. Derecho comparado. Remisión.....	94

## CAPÍTULO 21

### PRUEBA SOBRE EL CARÁCTER DE LOS BIENES. DEUDAS DE LOS CÓNYUGES EN EL RÉGIMEN DE COMUNIDAD

#### A) PRUEBA SOBRE EL CARÁCTER DE LOS BIENES

1. Principio general de presunción de ganancialidad .....	95
2. La presunción del artículo 466 admite prueba en contrario.....	97
3. Medios de prueba.....	97
a) En nuestro derecho.....	97
b) Derecho comparado. Remisión.....	99
4. La oponibilidad entre las partes y con relación a los terceros del carácter propio de los bienes registrables .....	99
a) El Código Civil y Comercial.....	99
b) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	101
5. Oportunidad para acreditar el carácter del bien.....	102

#### B) DEUDAS DE LOS CÓNYUGES EN EL RÉGIMEN DE COMUNIDAD

6. Responsabilidad de los cónyuges frente a sus acreedores .....	104
7. En cuanto a la responsabilidad por los gastos de conservación y reparación de los bienes gananciales .....	105
8. Responsabilidad de los esposos en sus relaciones internas .....	106
a) Las obligaciones contraídas durante la comunidad, no previstas en el artículo 490 .....	108

	Pág.
b) El sostenimiento del hogar, de los hijos comunes y de los que cada uno tenga, y los alimentos que cada uno está obligado a dar.....	111
c) Las donaciones de bienes gananciales hechas a los hijos comunes, y aun la de bienes propios si están destinados a su establecimiento o colocación .....	112
d) Los gastos de conservación y reparación de los bienes propios y gananciales.....	113
9. Derecho comparado. Remisión .....	114

## CAPÍTULO 22

### GESTIÓN DE LOS BIENES EN LA COMUNIDAD. LIMITACIONES

#### A) GESTIÓN DE LOS BIENES

1. Como principio, cada cónyuge puede administrar y disponer libremente de sus bienes propios y los gananciales que adquirió .....	115
2. En cuanto a los bienes adquiridos conjuntamente .....	119
a) Con respecto a la administración y disposición en forma conjunta por ambos cónyuges.....	119
b) En cuanto a la aplicación de las normas del condominio .....	120
1) Las normas sobre condominio .....	120
2) Con respecto a la posibilidad de poder requerirse la división del condominio .....	121
3. Bienes con respecto a los cuales ninguno de los cónyuges puede justificar la propiedad exclusiva .....	122
4. Administración sin mandato expreso .....	122
5. Derecho comparado. Remisión.....	122

#### B) LIMITACIONES A LA DISPOSICIÓN DE LOS BIENES GANANCIALES. CUESTIONES VARIAS

6. Limitaciones diversas establecidas en el Código .....	123
7. Fundamentos del artículo 470 .....	124
8. Naturaleza jurídica de la limitación establecida por el artículo 470 ....	126
a) Tesis de la incapacidad de derecho .....	126
b) Tesis de la incapacidad de derecho relativa .....	127
c) Tesis de la incapacidad de hecho .....	127
d) Tesis de la existencia de una restricción al dominio .....	128

	Pág.
e) Nuestra opinión .....	128
9. Distintas cuestiones relacionadas con el asentimiento conyugal .....	129
a) En principio, debe tratarse de bienes gananciales.....	130
b) No se encuentran comprendidos los bienes muebles no registrables...	130
c) Debe tratarse de actos entre vivos .....	130
d) La norma limita la necesidad del asentimiento a los actos de enajenación, así como a la constitución de gravámenes, pero no a los actos de administración .....	131
e) El artículo 470 no resulta aplicable en caso de ejecución forzada, expropiación, o debido al ejercicio de un pacto de retroventa .....	133

**C) ANÁLISIS DE LOS ACTOS COMPRENDIDOS  
EN EL ARTÍCULO 470 DEL NUEVO CÓDIGO**

10. El artículo 470 requiere el asentimiento conyugal para enajenar o gravar los bienes registrables .....	134
a) Con respecto a los bienes inmuebles .....	134
b) Derechos o bienes muebles registrables.....	135
1) Automotores, aeronaves y buques.....	137
2) Lotes previamente fraccionados y vendidos a plazos, y Ley de Prehorizontalidad .....	137
3) Marcas de fábrica, comercio y agricultura .....	137
4) Semovientes .....	138
5) <i>Debentures</i> nominativos, <i>warrants</i> y derechos mineros de exploración y cateo .....	139
11. Acciones nominativas no endosables y las no cartulares.....	139
12. El asentimiento para enajenar o gravar las participaciones en sociedades no exceptuadas en el inciso b) del artículo 470.....	141
13. La enajenación o gravamen de establecimientos comerciales, industriales o agropecuarios .....	142
14. Las promesas de los actos comprendidos en los incisos a) a d) inclusive del artículo 470 .....	144
15. Casos no contemplados que han suscitado divergencias interpretativas....	145
a) La cesión de un boleto de compraventa .....	145
b) La situación del fiduciante en el fideicomiso .....	147
16. Aplicación de las disposiciones de los artículos 456 a 459 al asentimiento y a la omisión .....	147

	Pág.
<b>D) PROYECTO DE CÓDIGO CIVIL DE 1998</b>	
17. Dicho Proyecto constituyó la fuente del Código Civil y Comercial en la cuestión en análisis .....	147
<b>E) DERECHO COMPARADO</b>	
18. Ciertos aspectos puntuales de limitaciones a la administración y disposición de bienes conyugales. Remisión .....	149
<b>CAPÍTULO 23</b>	
<b>CONTRATOS ENTRE CÓNYUGES.</b>	
<b>FRAUDE ENTRE CÓNYUGES</b>	
<b>A) CONTRATOS ENTRE CÓNYUGES</b>	
1. Fundamentos expresados para restringir la contratación entre cónyuges ..	151
<b>A1) DURANTE LA VIGENCIA DEL CÓDIGO CIVIL</b>	
2. Contratos prohibidos .....	153
3. Contratos permitidos .....	156
4. Contratos controvertidos .....	156
5. Efectos de la violación de la prohibición de contratar entre cónyuges...	157
<b>A2) PROYECTO DE REFORMAS DE 1998</b>	
6. Se suprime la prohibición de contratar entre cónyuges.....	157
<b>A3) CONTRATOS ENTRE CÓNYUGES</b>	
<b>EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL</b>	
7. Como norma general se prohíben los contratos entre cónyuges en el régimen de comunidad .....	158
8. Excepciones a la prohibición general .....	161
a) Cambio de régimen matrimonial .....	161
b) Contrato de mandato.....	162
c) Pacto sobre herencia futura .....	162
d) Integración de sociedades .....	162
9. Efecto de la violación de la prohibición.....	164
10. Derecho comparado. Remisión.....	164

	Pág.
<b>B) FRAUDE ENTRE CÓNYUGES</b>	
11. Fraude en la gestión de los bienes de la comunidad .....	164
a) La norma establecida en el Código y su finalidad.....	164
b) La acción de fraude es autónoma. Sus requisitos .....	166
c) Alcance de la acción del artículo 473 del Código.....	170
1) El artículo se aplica tanto a los actos anteriores como a los posteriores a la acción de separación de bienes .....	170
2) Tanto los actos de disposición como los de administración pueden ser alcanzados por la acción .....	171
3) Solo los actos sobre bienes gananciales están alcanzados por la acción del artículo 473 .....	171
4) La renuncia a ejercer derechos personalísimos no se encuen- tra alcanzada por la acción de fraude.....	172
5) El acto es inoponible al cónyuge defraudado.....	172
6) De prosperar la acción contra el otro cónyuge y el tercero, el bien debe volver al patrimonio del esposo demandado.....	173
12. Oportunidad para iniciar la acción de fraude .....	173
13. Contra quién debe dirigirse la acción .....	175
14. Prescripción de la acción de fraude .....	175
15. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	176
16. Derecho comparado. Remisión .....	177

## CAPÍTULO 24

### EXTINCIÓN DE LA COMUNIDAD

#### A) CAUSAS DE EXTINCIÓN Y DERECHO COMPARADO

1. Causas de extinción de la comunidad .....	179
2. Derecho comparado. Remisión.....	179

#### B) ANÁLISIS DE LAS CAUSAS DE EXTINCIÓN. LA MUERTE COMPROBADA O PRESUNTA DE LOS CÓNYUGES

3. La muerte comprobada.....	180
a) La muerte comprobada produce de pleno derecho la disolución de la comunidad en el mismo momento del hecho .....	180
b) Con respecto al ingreso al acervo hereditario de la mitad de los gananciales.....	181

	Pág.
c) Supuesto de la disolución de la comunidad por muerte estando en trámite un juicio de divorcio.....	182
d) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	183
4. Muerte presunta de uno de los cónyuges .....	183
a) La comunidad conyugal queda disuelta con la declaración del fallecimiento presunto .....	183
b) La reaparición del declarado fallecido hace renacer la comunidad ya disuelta .....	185
c) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	185

### C) LA ANULACIÓN DEL MATRIMONIO PUTATIVO

5. Motivo por el cual en materia de nulidad matrimonial solo se enumera el matrimonio putativo con relación a la extinción de la comunidad ....	185
6. En principio, se presume la buena fe en la celebración del matrimonio ...	187
7. Efectos de la buena o mala fe de los cónyuges.....	190
a) Buena fe de ambos cónyuges.....	190
b) Buena fe de solo uno de los esposos .....	190
c) Mala fe de ambos cónyuges .....	191
8. Derecho comparado. Remisión.....	191

### D) LA DECLARACIÓN DE DIVORCIO

9. La sentencia de divorcio produce la extinción de la comunidad .....	191
a) La extinción se produce de pleno derecho con efecto retroactivo...	191
b) Oportunidad en que se fijará la fecha de disolución de la comunidad en el supuesto de separación de hecho de los cónyuges .....	192
c) Derechos de los terceros de buena fe.....	193
d) La existencia de supuestos especiales.....	194
1) Caso en que previamente a la demanda se practica una mediación con fundamento legal .....	194
2) Divorcio decretado en el extranjero, por una sentencia que nada resuelve sobre la disolución de la comunidad .....	195

### E) SEPARACIÓN JUDICIAL DE BIENES

10. Supuestos en los que puede ser solicitada la separación judicial de bienes .....	196
--	-----

	Pág.
<b>E1) MALA ADMINISTRACIÓN</b>	
11. Lo dispuesto en el Código .....	197
12. Cuándo se puede considerar que ha habido mala administración.....	197
13. Sobre qué bienes debe recaer la mala administración.....	200
14. Justificación de la norma .....	201
a) Doctrina que justifica la causal.....	201
b) Doctrina que considera que la causal no se encuentra justificada....	203
15. La mala administración deberá ser acreditada.....	204
16. La separación de los bienes por la causal de mala administración puede ser dejada sin efecto por acuerdo de los esposos .....	205
17. La acción de separación de bienes por mala administración puede acumularse a la acción de fraude.....	206
<b>E2) CONCURSO O QUIEBRA DEL OTRO CÓNNYUGE</b>	
18. Nociones generales y norma aplicable .....	206
19. Es innecesaria la prueba del peligro de perder el derecho sobre los gananciales.....	207
20. En la práctica, la disposición carece en buena medida de relevancia ....	207
21. Los bienes gananciales del esposo <i>in bonis</i> no quedan, en principio, afectados al pago de las deudas de su consorte .....	208
22. El esposo no concursado no puede retirar del activo del concurso o quiebra la mitad de los gananciales de titularidad de su consorte .....	208
23. La separación de bienes en caso de concurso o quiebra podría resul- tar inconveniente para el esposo <i>in bonis</i> .....	209
24. Modificación del régimen.....	211
<b>E3) SEPARACIÓN DE HECHO SIN VOLUNTAD DE UNIRSE</b>	
25. El Código agrega una nueva causal de separación judicial de bienes..	211
26. La causal de separación de hecho sin voluntad de unirse innova con relación a la anterior normativa .....	212
27. Legitimación activa para pedir la disolución de la comunidad por la causal de separación de hecho sin voluntad de unirse .....	213
28. Supuesto de la reanudación de la convivencia .....	214

	Pág.
<b>E4) DESIGNACIÓN COMO CURADOR DE OTRA PERSONA DISTINTA AL CÓNYUGE</b>	
29. El esposo que no acepta ser curador de su cónyuge puede requerir la separación judicial de los bienes.....	214
30. El interés en solicitar la separación de los bienes.....	215
31. Resolución que deja sin efecto la declaración de incapacidad.....	215
<b>F) MODIFICACIÓN DEL RÉGIMEN MATRIMONIAL</b>	
32. La modificación del régimen extingue el hasta entonces vigente .....	216
<b>G) CUESTIONES VARIAS RELATIVAS A LA EXTINCIÓN DE LA COMUNIDAD</b>	
33. La acción de separación judicial de bienes no puede ser promovida por los acreedores por vía de subrogación .....	216
34. En la acción de separación judicial de bienes los esposos pueden requerir medidas cautelares .....	218
35. Momento en que se produce la extinción de la comunidad.....	218
a) Lo establecido en el Código Civil y Comercial .....	218
b) Con respecto a la previa separación de hecho en los casos de anulación del matrimonio y de divorcio .....	219
c) En el caso se puede violar la seguridad jurídica.....	219
d) Con respecto a la seguridad de los derechos de los terceros .....	220
e) El sometimiento de los cónyuges al régimen de separación de bienes.....	222
f) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	222

## CAPÍTULO 25

### INDIVISIÓN POSTCOMUNITARIA

#### A) NOCIONES GENERALES

1. Efectos de la disolución de la comunidad.....	225
2. Reglas sobre la administración de los bienes durante la indivisión postcomunitaria .....	228
3. Reglas sobre la administración en el caso de que la extinción de la comunidad se produzca en vida de ambos esposos.....	228
a) Si las partes nada convienen, subsisten las reglas del régimen de comunidad .....	228



	Pág.
b) Sobre la obligación de informar la realización de ciertos actos.....	229
4. Medidas protectorias.....	231
a) Autorización para realizar por sí solo un acto para el que sería necesario el consentimiento del otro, si la negativa es injustificada.....	231
b) Designación (de un cónyuge) o la de un tercero como administrador de la masa del otro; su desempeño será regido por las facultades y obligaciones de la administración de la herencia .....	232
c) Medidas cautelares previstas en los Códigos procesales.....	233

#### B) EL USO DE LOS BIENES GANANCIALES Y EL PASIVO DURANTE LA INDIVISIÓN POSTCOMUNITARIA

5. Las normas establecidas en el Código .....	233
a) La regulación por el juez del uso de un bien ganancial.....	234
b) La indemnización establecida en el artículo 484 .....	234
6. Supuesto del uso con exclusividad de un bien ganancial por uno de los esposos .....	235
7. Respecto a la compensación por el uso de un bien ganancial antes de la sentencia de disolución de la comunidad, pero en fecha posterior al día desde el cual se disolvió .....	237
8. El pasivo durante el período de indivisión postcomunitaria.....	238
9. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	239

### CAPÍTULO 26

#### LIQUIDACIÓN DE LA COMUNIDAD

##### A) INTRODUCCIÓN

1. Nociones generales .....	241
2. Con respecto a la aplicación del Código en supuestos en los que el divorcio se decretó antes de su vigencia.....	243

##### B) DERECHO A RECOMPENSA

3. Introducción .....	245
4. Concepto y procedencia del derecho a recompensa.....	246
5. Fundamento de las recompensas .....	248
6. Ámbito de aplicación de las recompensas .....	250
7. Caracteres.....	251

	Pág.
8. El artículo 491 del Código comprende los distintos supuestos por los que procede la recompensa.....	251
9. El supuesto de deudas propias solventadas con fondos gananciales, y viceversa .....	252
10. La enajenación de bienes propios sin reinversión del precio .....	253
11. Capitalización de utilidades en una sociedad en que uno de los cónyuges tiene una participación de carácter propio.....	254
12. Prueba del derecho a recompensa.....	255
13. Monto y valuación de las recompensas .....	256
a) La cuestión en el Código .....	256
b) Liquidación de las recompensas .....	259
14. Sobre qué bienes se debe cobrar la recompensa .....	259
15. En cuanto al devengamiento de intereses sobre el monto de la recompensa.....	260
16. Prescripción del crédito por recompensa.....	261
17. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	261
18. Derecho comparado. Remisión.....	262

## CAPÍTULO 27

### PARTICIÓN DE LA COMUNIDAD

#### A) CUESTIONES VARIAS

1. Concepto .....	263
2. Cuándo se pueden partir los bienes comunes .....	263
3. División de los bienes que forman la masa común partible .....	264
a) Con respecto a que la división debe hacerse por mitades .....	264
b) Sobre la posibilidad de renunciar a la totalidad o a una parte de los bienes gananciales .....	267
c) Supuesto de ocultamiento de bienes o aprovechamiento de uno de los esposos sobre el otro.....	268
4. División con motivo de la muerte de uno de los cónyuges.....	269
5. Gastos de la partición.....	269
6. Responsabilidad posterior a la partición por deudas anteriores.....	270
7. Con respecto a la prescripción .....	270
8. Derecho comparado. Remisión.....	271

	Pág.
<b>B) ATRIBUCIÓN PREFERENCIAL DE CIERTOS BIENES</b>	
9. Con respecto a la atribución preferencial de ciertos bienes .....	271
10. Los bienes amparados por la propiedad intelectual o artística .....	271
11. Los bienes de uso relacionados con la actividad profesional .....	272
12. El establecimiento comercial, industrial o agropecuario adquirido o formado por el cónyuge que solicita su atribución preferencial, si constituye una unidad económica.....	272
13. Con respecto a la atribución preferencial de la vivienda ocupada por uno de los esposos al tiempo de la extinción de la comunidad.....	273
14. El hecho de que el valor del bien atribuido exceda la parte que corres- ponde al esposo en la partición no impide la atribución, debiendo la diferencia ser abonada en dinero.....	274
15. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	275
16. Anteproyecto redactado por la Comisión de Reformas designada por decreto 182/2018 .....	275
<b>C) NORMAS APLICABLES A LA PARTICIÓN. FORMAS Y PROCEDIMIENTO</b>	
17. Se aplican las normas de la división de las herencias .....	275
18. Partición provisional del uso y goce de los bienes .....	276
19. Partición total o parcial .....	276
20. Formas en que se puede practicar la partición .....	277
a) Partición privada.....	278
1) Los esposos capaces pueden acordar sobre la división.....	278
2) Homologación de lo acordado por los esposos.....	279
b) Partición judicial.....	281
c) Supuesto en que el juez pospone la partición del único inmueble ...	282
21. La partición puede hacerse por uno o varios partidores.....	283
22. Procedimiento por el cual debe tramitar la partición .....	283
23. La partición debe hacerse preferentemente en especie.....	286
24. Se puede pedir la licitación de alguno de los bienes .....	287
25. Formación y asignación de los lotes .....	287
26. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	289

	Pág.
<b>D) IMPUGNACIÓN POR LOS ESPOSOS DEL CONVENIO DE PARTICIÓN, Y DERECHOS DE LOS TERCEROS ACREEDORES</b>	
27. Lo convenido puede ser dejado sin efecto por haberse incurrido en una causa de nulidad, y por inequidad.....	290
a) La existencia de una causa de nulidad .....	291
b) Inequidad de lo convenido .....	292
c) No resulta factible la impugnación del convenio por uno de los esposos contradiciendo sus propios actos.....	293
28. Derechos de los terceros acreedores de los cónyuges.....	293

**E) LIQUIDACIÓN DE DOS O MÁS COMUNIDADES  
Y EL SUPUESTO DE BIGAMIA**

29. Liquidación simultánea de dos o más comunidades conyugales .....	295
a) La disposición establecida .....	295
b) El Proyecto de Código Civil de 1998 .....	296
c) Derecho comparado. Remisión.....	297
30. El supuesto de bigamia .....	297
a) Buena fe del segundo cónyuge .....	297
b) Mala fe del segundo cónyuge.....	298
c) Buena fe del esposo bigamo .....	298

**CAPÍTULO 28**

**EL RÉGIMEN DE SEPARACIÓN  
DE BIENES**

1. La opción por el régimen de separación de bienes .....	301
2. La gestión de los bienes en el régimen de separación.....	302
a) Con respecto a la administración y disposición de los bienes.....	302
b) En cuanto a la responsabilidad por las deudas .....	302
3. La aplicación de disposiciones comunes con el régimen de comunidad de ganancias .....	303
4. La propiedad de los bienes y la división de condominio entre los cónyuges .....	303
a) La prueba de la propiedad de los bienes .....	303
b) Con relación a la división de un condominio entre los esposos....	304
5. Cese del régimen y partición de los bienes indivisos .....	304

## CAPÍTULO 29

DISOLUCIÓN DEL VÍNCULO MATRIMONIAL.  
CAUSAS DE DISOLUCIÓN. DIVORCIOA) NOCIONES GENERALES Y CAUSAS DE DISOLUCIÓN  
DEL VÍNCULO MATRIMONIAL

- |  |     |
|--|-----|
| 1. Nociones generales .....                          | 305 |
| 2. Causas de disolución del vínculo matrimonial..... | 306 |

## B) MUERTE DE UNO DE LOS ESPOSOS

- |  |     |
|--|-----|
| 3. Nociones generales .....  | 306 |
| 4. Luego de la muerte subsisten o cesan distintos efectos del matrimonio, o nacen otros nuevos ..... | 307 |

C) DECLARACIÓN DE FALLECIMIENTO  
PRESUNTO

- |  |     |
|--|-----|
| 5. Momento en que se produce la disolución del matrimonio..... | 308 |
| 6. Caso de la desaparición del cadáver .....                   | 309 |
| 7. Derecho comparado. Remisión.....                            | 309 |

D) EL DIVORCIO DECLARADO  
JUDICIALMENTE

- |   |     |
|---|-----|
| 8. Antecedentes históricos. Remisión.....   | 309 |
| 9. En la casi totalidad de los países se admite el divorcio. Remisión.....  | 309 |
| 10. Proyecto de Código Civil de 1998 .....  | 309 |
| 11. El divorcio debe obtenerse por sentencia judicial, no requiriéndose la acreditación de causa ni plazo alguno..... | 310 |
| 12. No se puede renunciar a la facultad de pedir el divorcio .....  | 312 |
| 13. La extrema facilidad para obtener el divorcio .....   | 317 |
| 14. Legitimación para accionar .....  | 322 |
| a) Legitimación de los cónyuges y de terceros .....   | 322 |
| b) Situación del cónyuge con capacidad restringida y con incapacidad declarada.....                                   | 324 |
| 1) Cónyuge con capacidad restringida .....  | 324 |
| 2) Cónyuge con incapacidad declarada .....  | 324 |

	Pág.
c) Incapaces declarados cuando se hallan en intervalos lúcidos, o luego de recobrada la razón pero antes del levantamiento de la interdicción .....	327
d) Menores de edad.....	330
1) Actuación en el juicio de divorcio .....	330
2) Liquidación de los bienes de la comunidad conyugal.....	331
e) Inhabilitados del artículo 48 del Código Civil y Comercial .....	331
f) Inhabilitación del artículo 12 del Código Penal .....	332
15. Caducidad de la acción de divorcio en los casos de muerte y de fallecimiento presunto de uno de los esposos.....	332
16. Representación por apoderado en los juicios de divorcio. Actuación de letrados.....	334
a) Con relación al poder para actuar .....	334
b) Actuación de letrados .....	334
c) Patrocinio por abogados distintos en los divorcios a petición de ambos cónyuges .....	335
d) Representación o patrocinio letrado por parte de familiares de los cónyuges.....	339
e) Actuación de los abogados en las audiencias.....	340
17. Intervención del agente fiscal.....	342
18. Intervención del defensor de menores e incapaces .....	347

## CAPÍTULO 30

### ELIMINACIÓN DE LA SEPARACIÓN PERSONAL Y DE LAS CAUSALES EN EL DIVORCIO

#### A) ELIMINACIÓN DE LA SEPARACIÓN PERSONAL

1. Eliminación del doble régimen de separación personal y divorcio. Los antecedentes en nuestro país y en otras legislaciones .....	351
2. Fundamentos de la eliminación del doble régimen .....	352
3. Con respecto a la conveniencia de la manutención del doble régimen...	353

#### B) ELIMINACIÓN DE LAS CAUSALES DE DIVORCIO

4. La eliminación de las causales de divorcio .....	357
a) Con respecto a las causales objetivas.....	358
b) En cuanto a las causales subjetivas .....	359

CAPÍTULO 31  
PROCESOS DE FAMILIA

1.	Concepto y metodología.....	367
----	-----------------------------	-----

A) DISPOSICIONES GENERALES

2.	Ámbito de aplicación de las disposiciones enunciadas .....	370
3.	Principios generales aplicables a los procesos de familia.....	371
	a) La tutela judicial efectiva y la buena fe y lealtad procesal .....	372
	b) La intermediación .....	376
	c) Oficiosidad .....	378
	d) Oralidad.....	380
	e) Acceso limitado al expediente .....	381
	f) Los jueces en materia de familia deben ser especializados, de- biendo, al resolver, atender a las circunstancias del caso.....	382
4.	Participación en el proceso de menores y de personas con capacidad restringida .....	383
5.	Principios relativos a la prueba .....	384
	a) Principios de libertad, amplitud y flexibilidad .....	384
	b) Principio de las cargas probatorias dinámicas.....	387
	c) Con relación a los testigos.....	389
	d) Disposiciones varias relativas a la prueba en materia de cuestio- nes de familia .....	390

B) ACCIONES DE ESTADO DE FAMILIA

6.	Remisión.....	391
----	---------------	-----

C) REGLAS DE COMPETENCIA. CUESTIONES VARIAS

7.	Improrrogabilidad de la competencia de los tribunales nacionales en materia extrapatrimonial .....	391
8.	Competencia en razón de la materia .....	392
9.	Los Tratados de Montevideo .....	393
10.	Proyecto de Código Civil de 1998 .....	393

D) REGLAS DE COMPETENCIA EN PROCESOS  
DE FAMILIA

11.	Introducción .....	394
-----	--------------------	-----

	Pág.
12. Competencia en procesos relativos a personas menores de edad .....	395
13. Competencia en procesos de divorcio, acciones conexas y nulidad de matrimonio .....	402
a) Procesos de divorcio.....	402
b) Las acciones conexas.....	404
c) Conversión en divorcio de una sentencia de separación personal..	405
d) Proceso de nulidad de matrimonio y las conexas.....	405
14. Supuesto del concurso o quiebra de uno de los cónyuges.....	405
15. Competencia en conflictos derivados de las uniones convivenciales....	406
16. Competencia en materia de alimentos y pensiones compensatorias entre cónyuges o convivientes.....	406
a) En materia de derecho interno .....	406
b) Competencia en materia de derecho internacional privado .....	407
17. Competencia en acciones de filiación .....	408
a) Acciones iniciadas por personas menores de edad o con capacidad restringida .....	408
b) Acciones iniciadas por otras personas .....	409
c) Acciones de filiación en materia de derecho internacional privado....	409

## CAPÍTULO 32

### MEDIDAS PROVISIONALES EN EL DIVORCIO Y EN LA NULIDAD DE MATRIMONIO

1. Las normas vigentes .....	411
A) MEDIDAS PARA REGULAR LAS RELACIONES PERSONALES ENTRE LOS CÓNYUGES Y LOS HIJOS	
2. Dichas medidas se enumeran en cinco incisos .....	412
A1) MEDIDA PROVISIONAL DE LA ATRIBUCIÓN DEL USO DE LA VIVIENDA	
3. Continuación en el uso o reintegro a la vivienda familiar.....	412
4. Fundamento y relevancia de la atribución del hogar a uno de los esposos.....	415
5. Para atribuir el hogar a uno de los cónyuges, debe tratarse de una situación de gravedad .....	415



	Pág.
6. Vía procesal para decidir la atribución a uno de los cónyuges. Necesidad de oír a ambos esposos .....	417
7. Criterios aplicables para decidir sobre la atribución del hogar a uno de los esposos, y la consiguiente exclusión del otro .....	423
a) Principio de igualdad de los esposos .....	423
b) Preferencia de permanencia en el hogar de la mujer debido a la mayor dificultad para conseguir una vivienda .....	424
c) Importancia, a los efectos de decidir la exclusión, del otorgamiento del cuidado personal de los hijos menores .....	425
d) Situación de hecho al tiempo del pedido de exclusión .....	427
e) Situación jurídica del inmueble en el que se encuentra instalado el hogar .....	427
f) Actividad comercial o profesional desarrollada en el inmueble...	429
g) Características físicas del inmueble .....	430
h) Otras razones para decidir sobre la exclusión .....	430
8. Con respecto a la caducidad de la medida en determinado supuesto ...	431
9. Provisoriedad de la medida .....	432
10. Exclusión en el supuesto de violencia familiar .....	432
11. Debe practicarse inventario de los bienes muebles, y determinarse los bienes que retira el cónyuge excluido .....	433
<b>A2) PAGO DE UNA RENTA POR PARTE DEL ESOSO AL QUE SE LE ATRIBUYÓ EL HOGAR</b>	
12. La fijación de una renta es facultad del juez.....	434
<b>A3) CON RESPECTO A LA ENTREGA DE LOS OBJETOS DE USO PERSONAL</b>	
13. La disposición debió haber sido más amplia .....	434
<b>A4) FIJACIÓN DE ALIMENTOS PROVISORIOS Y EL CUIDADO DE LOS HIJOS</b>	
14. Con respecto a la fijación de alimentos .....	435
15. En cuanto al cuidado de los hijos .....	436
<b>A5) DETERMINACIÓN DE ALIMENTOS A FAVOR DEL CÓNYUGE</b>	
16. Alimentos a favor del cónyuge, decretados como medida provisional ..	438

	Pág.
17. Pautas para la fijación de los alimentos provisorios .....	439
18. Improcedencia de la previa discusión de la validez del vínculo.....	440
19. Fecha desde la cual deben ser liquidados los alimentos.....	441
20. Incremento o disminución y cesación de los alimentos provisionales ....	442

**B) MEDIDAS PROVISIONALES RELATIVAS  
A LOS BIENES**

21. El juez debe disponer medidas de seguridad para evitar eventuales daños patrimoniales a los cónyuges .....	442
22. Sobre las medidas de seguridad que pueden ser dispuestas por el juez...	443
23. Inventario de los bienes gananciales .....	445
24. Embargo .....	446
a) El embargo no necesariamente se debe limitar a los bienes gananciales.....	447
b) El resguardo que resulta del embargo no resulta tan eficiente cuando se trata de bienes muebles no registrables.....	448
c) El embargo de bienes muebles no registrables puede ser completado con el secuestro del bien.....	448
d) El embargo sobre bienes muebles no se encuentra limitado por las normas sobre inembargabilidad.....	449
e) En determinadas circunstancias el embargo se suele limitar a solo una parte de los bienes gananciales.....	449
f) El hecho de que se haya trabado un embargo sobre dinero no autoriza al embargante a retirar lo embargado .....	451
25. Inhibición general para disponer de los bienes .....	451
a) Requisitos para la traba de la medida .....	452
b) La inhibición se limita a los bienes registrables, y solo tiene efectos desde su anotación en el pertinente Registro.....	452
c) La inhibición puede coexistir con el embargo, pudiendo mantenerse hasta que se produzca la partición.....	453
d) Efectos y eficacia de la traba de una inhibición .....	453
e) La inhibición no concede preferencia para el cobro .....	455
f) La inhibición debe ser dejada sin efecto cuando cause perjuicios y resulte innecesaria .....	455
26. Secuestro y depósito de bienes.....	456
27. Anotación de litis .....	458
28. Prohibición de innovar.....	459

	Pág.
29. Prohibición de contratar .....	461
30. Prohibición de enajenar.....	461
31. Intervención judicial .....	462
a) Objeto de la medida de intervención judicial .....	462
b) Se debe ser muy prudente en el otorgamiento de la medida .....	464
c) Cuando la intervención es sobre una sociedad, la medida debe ser otorgada en forma restrictiva .....	464
d) La restricción en la traba de la medida cede en forma relevante cuando la sociedad está formada solo por los esposos, o uno de ellos es ampliamente mayoritario .....	467
e) Con relación a las facultades del interventor .....	468
32. Remoción del administrador de los bienes y designación de otra persona en su reemplazo .....	469
33. Medidas cautelares genéricas.....	471
34. Otras medidas cautelares que pueden ser requeridas durante la indivisión postcomunitaria .....	472
a) Autorización para realizar por sí solo un acto para el que sería necesario el consentimiento del otro, si la negativa es injustificada....	473
b) Designación (de un cónyuge) o la de un tercero como administrador de la masa del otro .....	473
35. El juez debe establecer un plazo de traba de las medidas.....	474
36. Modificación de las medidas cautelares.....	475

### C) EXPENSAS NECESARIAS PARA EL JUICIO

37. Solo corresponde su fijación en el supuesto de resultar necesarias ....	476
---	-----

### D) PROCEDIMIENTO PARA LAS MEDIDAS PROVISIONALES

38. Procedimiento para el trámite de las medidas provisionales .....	478
39. Provisoriedad de las medidas que se tomen y fijación de audiencia ...	479

### E) MEDIDAS PROVISIONALES EN LOS PROYECTOS DE REFORMA Y EN EL DERECHO COMPARADO

40. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	479
41. Medidas provisionales en el derecho comparado. Remisión .....	481

## CAPÍTULO 33

PROCESO DE DIVORCIO.  
EL PROCEDIMIENTO Y LA PROPUESTA REGULADORA

A) EL PROCEDIMIENTO DE DIVORCIO

1.	Ubicación en el Código .....	483
2.	Con respecto a la aplicación de las nuevas normas a los juicios de divorcio en trámite.....	483
3.	En cuanto a la mediación obligatoria .....	487
4.	Con relación a la tasa de justicia .....	488
5.	Necesidad de la vía judicial y juez competente para intervenir en los juicios de divorcio.....	488
6.	Legitimación para iniciar la acción.....	489
7.	El tipo de proceso .....	490

B) LA PROPUESTA REGULADORA  
Y LA CITACIÓN A AUDIENCIA

8.	Presentación de la propuesta y su obligatoriedad .....	493
	a) Presentación de la propuesta y traslado de la acción al otro esposo..	493
	b) Omisión de la presentación de la propuesta, o si esta es incompleta ...	495
	c) Silencio de la contraparte con respecto a la propuesta reguladora o manifestación de no estar de acuerdo con ella .....	495
	d) Con respecto a la conveniencia de tener necesariamente que presentar una propuesta reguladora con la demanda .....	497
	e) Ambas partes deben acompañar los elementos en que fundan la propuesta, pudiendo el juez ordenar que se incorporen otros elementos .....	499
9.	El contenido de la propuesta reguladora.....	500
	a) Lo dispuesto en el artículo 439 .....	500
	b) Con respecto a si la propuesta reguladora debe comprender la totalidad de las cuestiones contenidas en el artículo 439.....	500
	c) Algo más con respecto a la distribución de los bienes.....	502
	d) Qué otras cuestiones que las mencionadas en el artículo 439 puede contener la propuesta reguladora .....	505
10.	En cuanto a la posibilidad de modificar la propuesta reguladora.....	506

	Pág.
11. Las propuestas deben ser evaluadas por el juez, quien deberá citar a una audiencia y resolver los desacuerdos de conformidad con el procedimiento previsto en la ley local .....	507
12. El convenio regulador o la decisión judicial pueden ser revisados por el juez.....	509
13. El otorgamiento de garantías reales o personales como requisito para la aprobación del convenio.....	514
14. Con respecto a la homologación del convenio regulador.....	515

### C) LA SENTENCIA DE DIVORCIO

15. Debe decretarse el divorcio aun en caso de desacuerdo de los cónyuges con el contenido del convenio .....	515
16. En cuanto a la fecha de la disolución de la comunidad conyugal .....	516
17. Con relación a las cuestiones pendientes entre los cónyuges .....	517
18. La conversión en divorcio de una sentencia de separación personal..	518

## CAPÍTULO 34

### EFECTOS DEL DIVORCIO

#### A) LAS COMPENSACIONES ECONÓMICAS ENTRE LOS CÓNYUGES

1. La fijación de una compensación económica para el cónyuge al que el divorcio le produce un desequilibrio manifiesto .....	519
2. Naturaleza jurídica .....	522
3. Fundamento de la compensación económica .....	524
4. Requisitos para la procedencia de una compensación económica .....	526
a) La existencia de un desequilibrio manifiesto que signifique un empeoramiento de la situación .....	527
b) El desequilibrio debe tener su causa en el vínculo matrimonial y su ruptura .....	532
5. Con respecto a determinadas circunstancias que debieran haber obstado a la procedencia de la prestación compensatoria .....	534
6. Contenido y monto de la compensación.....	539
7. Pautas para la procedencia y la fijación de la cuantía de la compensación económica.....	544
a) El estado patrimonial de cada uno de los cónyuges al inicio y a la finalización de la vida matrimonial.....	544

	Pág.
b) La dedicación que cada cónyuge brindó a la familia y a la crianza y educación de los hijos durante la convivencia y la que deba prestar con posterioridad al divorcio .....	546
c) La edad y el estado de salud de los cónyuges y de los hijos .....	547
d) La capacitación laboral y la posibilidad de acceder a un empleo del cónyuge que solicita la compensación económica .....	549
e) La colaboración prestada a las actividades mercantiles, industriales o profesionales del otro cónyuge .....	551
f) La atribución de la vivienda familiar, y si recae sobre un bien ganancial, un bien propio o un inmueble arrendado. En este último caso, quién abona el canon locativo .....	552
8. En cuanto a la validez de los pactos entre esposos relativos a la compensación económica .....	552
9. Sobre la posibilidad de renunciar a la compensación económica .....	554
10. Caducidad de la acción para reclamar la compensación.....	556
a) Con respecto al plazo fijado para ejercer el derecho .....	556
b) Desde cuándo se computa el plazo de seis meses .....	559
c) Con respecto a la declaración de oficio de la caducidad.....	560
d) Supuesto de la existencia de una mediación.....	561
11. Reducción o cese de la compensación .....	563
12. Sobre la procedencia de la compensación económica en el supuesto de muerte de uno de los cónyuges .....	566
13. Procedencia de la compensación económica con respecto a divorcios con sentencia firme anterior a la entrada en vigencia del Código Civil y Comercial .....	567
14. Derecho comparado. Remisión.....	568

#### B) LA ATRIBUCIÓN DEL USO DE LA VIVIENDA FAMILIAR

15. Análisis de la solución establecida en el Código Civil y Comercial.....	569
16. Fundamento y alcance del artículo 443 .....	571
17. Pautas para la atribución del uso de la vivienda familiar.....	571
a) La persona a quien se atribuye el cuidado de los hijos .....	571
b) La persona que está en situación económica más desventajosa para proveerse de una vivienda por sus propios medios .....	573
c) El estado de salud y edad de los cónyuges.....	574
d) Los intereses de otras personas que integran el grupo familiar.....	574
e) La pauta del interés familiar .....	574
18. Bienes que comprende la atribución de la vivienda familiar .....	575

	Pág.
19. El uso del inmueble tiene carácter <i>intuitu personae</i> , pudiendo realizarse una actividad lucrativa de carácter secundario.....	576
20. Oportunidad de la atribución y necesidad de la existencia de perjuicio ...	577
21. La ley no exige que el inmueble sea el único de propiedad de los esposos...	578
22. La vivienda puede no estar constituida en un inmueble .....	579
23. Con respecto al plazo de ocupación de la vivienda .....	579
24. El uso de la vivienda familiar también puede ser atribuido a uno de los esposos en caso de nulidad del matrimonio .....	580
25. Efectos de la atribución del uso de la vivienda familiar .....	581
a) Vivienda de propiedad de uno o de ambos cónyuges .....	582
1) Renta compensatoria por el uso del inmueble.....	582
2) La inenajenabilidad, liquidación o partición del inmueble ....	584
3) Con respecto a la fijación de un plazo para la ocupación de la vivienda.....	585
4) Supuesto de no habersele atribuido a uno de los excónyuges la vivienda familiar que habita con el hijo de ambos, de propiedad del otro cónyuge .....	587
b) Vivienda en condominio con un tercero .....	587
c) Vivienda alquilada .....	587
d) Vivienda cedida gratuitamente.....	588
26. Cese del derecho a la atribución de la vivienda .....	589
a) Cumplimiento del plazo fijado por el juez.....	589
b) Cambio de las circunstancias que se tuvieron en cuenta para la fijación del plazo .....	589
1) Concubinato del beneficiario .....	591
2) Celebración de un nuevo matrimonio .....	591
c) Por las mismas causas de indignidad previstas en materia sucesoria....	592
d) Otros supuestos de cesación del derecho .....	594
27. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	595
28. Derecho comparado. Remisión.....	595

## CAPÍTULO 35

### EFECTOS DEL DIVORCIO (CONTINUACIÓN)

#### A) CESACIÓN DEL DEBER DE CONVIVENCIA

1. El divorcio hace cesar el deber de convivencia.....	597
--	-----

	Pág.
2. La fijación del domicilio en el extranjero por el cónyuge al que se le otorgó el cuidado personal de los hijos .....	598
<b>B) CON RESPECTO A LA EMANCIPACIÓN</b>	
3. La sentencia de divorcio no produce la revocación de la emancipación por matrimonio .....	599
<b>C) RECUPERACIÓN DE LA APTITUD NUPCIAL</b>	
4. El Código no establece plazo mínimo alguno para volver a contraer matrimonio .....	599
<b>D) CESA LA PRESUNCIÓN DE FILIACIÓN</b>	
5. Con relación a los nacidos luego del plazo de trescientos días establecido en el Código .....	600
<b>E) EL CUIDADO DE LOS HIJOS</b>	
6. Dicho cuidado puede ser convenido por los padres o resuelto por el juez..	600
<b>F) EFECTO SOBRE LA PRESCRIPCIÓN LIBERATORIA</b>	
7. Queda sin efecto la suspensión de la prescripción entre cónyuges ....	600
<b>G) EL USO DEL APELLIDO POR PARTE DE LOS CÓNYUGES</b>	
8. Lo dispuesto en el Código Civil y Comercial .....	600
9. Derecho comparado. Remisión.....	602
<b>H) ADOPCIÓN CONJUNTA POR PERSONAS DIVORCIADAS</b>	
10. Las personas divorciadas pueden adoptar en forma conjunta.....	602
<b>I) EXTINCIÓN DE LA COMUNIDAD</b>	
11. La sentencia de divorcio produce la extinción de la comunidad .....	603
a) La extinción se produce de pleno derecho con efecto retroactivo...	603
b) Derechos de los terceros de buena fe.....	604
c) Supuestos especiales .....	605
1) Caso en que previamente a la demanda se practica una mediación con fundamento legal .....	606



	Pág.
2) Divorcio decretado en el extranjero por una sentencia que nada resuelve sobre la disolución de la comunidad .....	607
<b>J) ALIMENTOS ENTRE CÓNYUGES POSTERIORES AL DIVORCIO</b>	
12. Supuestos en los que proceden los alimentos .....	607
a) Lo dispuesto en el inciso a) del artículo 434.....	609
b) El inciso b) del artículo 434.....	613
13. Cese de la obligación alimentaria conyugal.....	617
14. Sobre la posibilidad de renunciar a los alimentos del artículo 434.....	619
15. Supuesto de alimentos convenidos antes de la sentencia de divorcio dictada estando vigente el Código Civil y Comercial.....	619
16. La aplicación del Código a sentencias firmes de alimentos a favor del cónyuge inocente del divorcio.....	620
<b>K) PÉRDIDA DE LA VOCACIÓN HEREDITARIA</b>	
17. La solución en el Código Civil y Comercial .....	627
18. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	627
19. Derecho comparado. Remisión.....	628
<b>L) PÉRDIDA DEL BENEFICIO DE COMPETENCIA</b>	
20. Lo dispuesto en el Código vigente.....	628
<b>M) DAÑOS DERIVADOS DE LA CONDUCTA OBSERVADA POR LOS CÓNYUGES</b>	
21. La cuestión durante la vigencia del Código Civil .....	628
a) Posición de la doctrina .....	628
b) Las soluciones jurisprudenciales .....	632
22. El Proyecto de Código Civil de 1998.....	634
23. La procedencia de los daños en el Código Civil y Comercial.....	635
a) Doctrina afirmativa.....	635
b) Doctrina negatoria.....	641
24. Jurisprudencia .....	644
25. Prescripción de la acción de daños.....	649

	Pág.
<b>N) CON RESPECTO A LAS INHABILIDADES PARA CONTRATAR</b>	
26. Los excónyuges pueden libremente contratar entre ellos.....	649

## CAPÍTULO 36

### UNIONES CONVIVENCIALES

#### A) UNIONES DE HECHO. INTRODUCCIÓN

1. Concepto de las uniones de hecho. Consideraciones de carácter general ...	651
2. Breve evolución histórica del concubinato. Matrimonio consensual y matrimonio presunto. Remisión .....	657

#### B) CON RESPECTO A LA REGULACIÓN DE LAS UNIONES DE HECHO

3. Sobre la conveniencia de regular las uniones de hecho .....	657
4. Disposiciones legales varias anteriores al Código Civil y Comercial relativas a la convivencia extramatrimonial .....	660

#### C) LAS UNIONES CONVIVENCIALES EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL. NOCIONES GENERALES

5. Concepto y ubicación de las uniones convivenciales .....	661
6. En cuanto al alcance de la regulación de las uniones convivenciales ....	663
7. Caracteres o elementos constitutivos de las uniones convivenciales.....	664
a) Debe tratarse de una relación afectiva.....	664
b) La unión debe ser singular.....	665
c) Relación pública, notoria .....	666
d) Debe tratarse de una relación de convivencia .....	667
e) Debe tratarse una relación estable y permanente .....	667
f) Deben compartir un proyecto de vida en común .....	668
8. Requisitos para el reconocimiento de efectos jurídicos a las uniones convivenciales.....	669
a) Enumeración de los requisitos .....	669
b) El requisito de la mayoría de edad .....	670
c) Con relación al vínculo de parentesco .....	671

	Pág.
d) No tener impedimento de ligamen .....	671
e) No estar registrada otra convivencia de manera simultánea .....	672
f) Mantener la convivencia al menos por dos años .....	672
9. Registro y prueba de las uniones convivenciales .....	676
10. Con respecto a la aplicabilidad de las disposiciones sobre las uniones convivenciales.....	678
11. Los pactos de convivencia .....	679
a) Formalidad y contenido de los pactos .....	679
b) Limitaciones al contenido de los pactos.....	682
c) Modificación, rescisión y extinción de los pactos.....	684
d) Oponibilidad a terceros.....	685

#### D) LIMITACIONES JURÍDICAS

12. Limitaciones jurídicas que afectan a los cónyuges, pero que no alcanzan a los integrantes de una unión de hecho .....	686
13. Limitaciones jurídicas de los convivientes .....	687
a) Adopción .....	687
b) Carácter de herederos forzosos y goce de ciertos derechos y deberes ...	689
c) Bien de familia .....	690
d) Derecho real de habitación.....	690
e) Cese de los alimentos por convivir en unión convivencial .....	691
1) Durante la convivencia o la separación de hecho.....	691
2) Con posterioridad al divorcio .....	692
f) Cuestiones varias .....	693
14. Otros actos que el Código Civil y Comercial permite realizar a los convivientes, o disposiciones que los contemplan .....	694

#### E) RECLAMOS INDEMNIZATORIOS DERIVADOS DE LAS UNIONES DE HECHO

15. Alcance del análisis practicado .....	696
16. Sobre la legitimación de los convivientes para reclamar indemnización por los daños sufridos por la muerte de la pareja .....	696
a) Con respecto al reclamo de indemnización por daño patrimonial...	697
b) Reclamo de indemnización por daños no patrimoniales .....	699
17. Sobre la procedencia de indemnización por la ruptura unilateral de la unión convivencial .....	701

## F) DERECHO COMPARADO

18. La regulación del concubinato en Latinoamérica. Remisión .....	703
--	-----

## CAPÍTULO 37

## EFECTOS DE LAS UNIONES CONVIVENCIALES

## A) EFECTOS DURANTE LA CONVIVENCIA

1. Efectos de las uniones convivenciales durante la convivencia.....	705
2. Relaciones patrimoniales entre los convivientes .....	706
3. Deber de asistencia y contribución a los gastos del hogar.....	706
4. Responsabilidad por las deudas frente a terceros.....	709
5. Con respecto a la protección de la vivienda familiar y de los muebles indispensables .....	709
a) El artículo 522 y su alcance .....	709
b) La autorización judicial supletoria.....	712
c) Supuesto de disposición de un bien sin el necesario asentimiento del conviviente .....	712
d) Inejecutabilidad de la vivienda familiar .....	713
e) El artículo 522 compromete la seguridad jurídica .....	715

## B) CESE DE LA UNIÓN CONVIVENCIAL

6. Causas del cese de la unión convivencial.....	717
--	-----

## C) EFECTOS DEL CESE DE LA UNIÓN CONVIVENCIAL

7. Derecho a una compensación económica por parte del conviviente perjudicado por la ruptura.....	719
a) La norma legal .....	719
b) Fundamento de la compensación económica .....	720
c) Contenido del desequilibrio .....	722
d) Circunstancias a tener en cuenta para fijar la compensación .....	723
e) El juez resuelve sobre la procedencia, forma de pago y monto de la compensación.....	725
f) Sobre la posibilidad de la renuncia a la compensación o a un acuerdo de pago antes del cese de la unión .....	727
g) Caducidad de la acción para reclamar la compensación.....	730
h) Extinción y revisión de la compensación económica.....	732

	Pág.
i) Supuesto de la unión convivencial concluida antes de la entrada en vigencia del Código Civil y Comercial.....	733
8. La atribución del uso de la vivienda familiar .....	734
a) Supuestos en los que corresponde la atribución .....	734
b) Con respecto a la validez de la renuncia anticipada del uso de la vivienda familiar .....	735
c) Plazo por el que puede atribuirse el uso de la vivienda.....	735
d) La fijación de una renta compensatoria por el uso del inmueble..	739
e) El juez puede establecer la inenajenabilidad del inmueble y, de estar en condominio entre los convivientes, que no sea partido ni liquidado .....	740
f) Supuesto de tratarse de un inmueble alquilado .....	740
g) Cesación del derecho al uso de la vivienda familiar .....	741
h) Se ha tildado al artículo 526 de inconstitucional .....	741
9. La atribución del uso de la vivienda en caso de muerte de uno de los convivientes .....	742
a) Se establece un derecho real de habitación a favor del conviviente que carece de vivienda propia habitable, o de bienes que aseguren el acceso a esta.....	742
b) Limitaciones al derecho a la atribución del uso.....	743
c) El derecho de habitación es inoponible a los acreedores del causante.....	745
d) Extinción del derecho.....	746
10. Distribución de los bienes .....	747
11. Con respecto a un pretendido deber alimentario posterior al cese de la convivencia .....	749
12. En cuanto al derecho sucesorio intestado de los convivientes entre ellos.....	750

## CAPÍTULO 38

### LA FILIACIÓN. NOCIONES GENERALES

1. Concepto de filiación y ubicación en el Código Civil y Comercial .....	753
2. Relevancia de la determinación de la filiación .....	754
3. Las vertientes estática y dinámica de la identidad personal.....	766
4. Breve evolución histórica de la filiación en nuestro derecho a partir de la sanción del Código Civil. Remisión .....	770
5. Fuentes de la filiación.....	770
a) En el Código Civil y Comercial.....	770

	Pág.
b) En el Proyecto de Código Civil de 1998 .....	771
6. Salvo en el caso de la adopción simple, se dispone que las filiaciones derivadas de distintas fuentes tienen los mismos efectos.....	772
7. No se pueden tener más de dos vínculos filiales.....	773
8. El certificado de nacimiento y la reserva sobre el origen filiatorio de la persona .....	779
9. Derecho comparado. Remisión.....	780

### CAPÍTULO 39

#### LA FILIACIÓN POR TÉCNICAS DE REPRODUCCIÓN HUMANA ASISTIDA

##### A) PROCREACIÓN ASISTIDA. CUESTIONES VARIAS

1. Introducción .....	781
2. Una reflexión previa .....	782
3. Con relación a la existencia de un pretendido derecho a tener un hijo ...	787
4. La finalidad de las técnicas de procreación asistida.....	792
5. Distintos aspectos y riesgos relacionados con las técnicas de procreación asistida .....	796
6. Aspectos éticos de las técnicas de procreación asistida .....	800
7. La ley 26.862 de Procreación Asistida .....	804
a) Procedimientos que comprende la ley .....	804
b) El alcance de las prestaciones es muy amplio.....	805
c) Con respecto a la cantidad de tratamientos a los que podrán acceder las personas.....	805
d) Instituciones que deben dar cobertura a las prácticas .....	807
e) Destinatarios de las técnicas. La resolución .....	807
f) Edades máximas para tratamientos de reproducción médicamente asistida .....	809
g) La ley no limita la aplicación de los procedimientos a los casos de infertilidad o esterilidad médicamente diagnosticada.....	810
h) Se admite la donación de gametos y de embriones, en clara violación del derecho a la identidad del niño.....	810
i) No se limita la cantidad de donaciones de gametos.....	811
j) No se prohíbe la transferencia onerosa de gametos o de embriones...	811
k) No se limita el número de óvulos a fecundar ni de embriones a transferir a la mujer en cada caso.....	812

	Pág.
l) Se encuentra admitida la crioconservación de embriones.....	812
m) Se permite revocar el consentimiento para la práctica de la procreación asistida hasta la implantación del embrión en la mujer....	812
n) La ley omite contemplar la objeción de conciencia .....	813
8. Derecho comparado. Remisión .....	814

#### B) CRIOCONSERVACIÓN DE GAMETOS Y EMBRIONES

9. Gestación de un hijo utilizando gametos o embriones crioconservados ..	814
10. Crioconservación de embriones .....	816
11. La vitrificación .....	817
12. Inconveniencias del congelamiento del embrión .....	818
13. Disponibilidad sobre los embriones crioconservados.....	823
14. Derecho comparado. Remisión.....	827

#### C) LA FECUNDACIÓN HETERÓLOGA

15. Cuestiones varias que se presentan con motivo de la utilización de gametos de terceros.....	827
16. Valoración ética de la fecundación heteróloga .....	830
17. La procreación heteróloga conculca el derecho a la identidad .....	833
18. La gratuidad en la transferencia de gametos.....	835
19. Revocación por un tercero de su voluntad de donar sus gametos .....	837
20. La donación de gametos por el hombre sin el consentimiento de su esposa .....	838
21. Derecho comparado. Remisión.....	839

EDUARDO A. SAMBRIZZI

---

# TRATADO DE DERECHO DE FAMILIA

---

*3ª edición actualizada*



Tomo III

REGLAS DE LA FILIACIÓN POR PROCREACIÓN ASISTIDA - DETERMINACIÓN DE LA MATERNIDAD, DE LA FILIACIÓN MATRIMONIAL Y DE LA EXTRAMATRIMONIAL - ACCIONES DE FILIACIÓN. DISPOSICIONES GENERALES - ACCIONES DE RECLAMACIÓN DE FILIACIÓN - DAÑOS POR EL NO RECONOCIMIENTO DEL HIJO EXTRAMATRIMONIAL - ACCIONES DE IMPUGNACIÓN DE LA FILIACIÓN - LA FILIACIÓN EN LA ADOPCIÓN - MATERNIDAD SUBROGADA - FECUNDACIÓN *POST MORTEM* Y CLONACIÓN - RESPONSABILIDAD PARENTAL - TITULARIDAD Y EJERCICIO - CONSENTIMIENTO EXPRESO DE AMBOS PROGENITORES - DEBERES Y DERECHOS DE LOS PROGENITORES - RÉGIMEN DE COMUNICACIÓN - OBLIGACIÓN DE ALIMENTOS

---

EDUARDO A. SAMBRIZZI

*Miembro de Número de la Academia Nacional de Derecho y Ciencias Sociales de Buenos Aires y de la Academia del Plata. Ex Profesor de Derecho Civil en las Facultades de Derecho de la UBA y de la UCA*

THOMSON REUTERS  
**LA LEY**



Sambrizzi, Eduardo Antonio

Tratado de Derecho de Familia, tomo III / Eduardo Antonio Sambrizzi. - 3a ed. - Ciudad Autónoma de Buenos Aires: La Ley, 2021.  
v. 3, 816 p.; 24 x 17 cm.

ISBN 978-987-03-4090-4

1. Derecho de Familia. I. Título.  
CDD 346.015

1ª edición, 2010.

2ª edición, 2018.

3ª edición, 2021.

© Eduardo Antonio Sambrizzi, 2021

© de esta edición, La Ley S.A.E. e I., 2021

Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

*Impreso en la Argentina*

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación o cualquier otro sistema de archivo y recuperación de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

*Printed in Argentina*

All rights reserved

No part of this work may be reproduced or transmitted in any form or by any means, electronic or mechanical, including photocopying and recording or by any information storage or retrieval system, without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada: 350 ejemplares

ISBN 978-987-03-4090-4 (Tomo III)

ISBN 978-987-03-4086-7 (Obra completa)

SAP 42861761

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

**ARGENTINA**

# ÍNDICE GENERAL

Pág.

## CAPÍTULO 40

### REGLAS GENERALES RELATIVAS A LA FILIACIÓN POR PROCREACIÓN ASISTIDA

1. La procreación asistida no constituye una fuente de filiación.....	1
2. La voluntad procreacional como fuente de filiación en el Código Civil y Comercial .....	3
3. El consentimiento en las técnicas de procreación humana asistida....	16
4. Formalidades del consentimiento .....	21
a) Con respecto a los requisitos previstos en disposiciones especiales y la protocolización o certificación del consentimiento ante la autoridad sanitaria de la jurisdicción .....	22
b) La revocabilidad del consentimiento.....	25
5. La renovación del consentimiento para la utilización de gametos o embriones .....	27
6. Algunas situaciones a las que se puede arribar por la exigencia del previo consentimiento en la procreación asistida.....	29
7. Reserva de la información relativa a la procreación heteróloga en el legajo base para la inscripción del nacimiento.....	32
8. En cuanto a la información sobre la persona del donante.....	33
a) Alcance del artículo 564 .....	36
b) Distintas opiniones relacionadas con el conocimiento de la identidad del donante.....	38
1) Argumentos a favor de la posibilidad de conocer la identidad	39
2) Argumentos a favor de la conveniencia de admitir el anonimato del donante .....	43
3) Soluciones intermedias en cuanto al anonimato del donante....	46
c) Derecho comparado. Remisión.....	48

	Pág.
9. La aplicación de las nuevas normas a casos de niños nacidos con anterioridad a la vigencia del actual Código .....	48
10. De la procreación asistida pueden derivar daños. Remisión.....	51

## CAPÍTULO 41

### DETERMINACIÓN DE LA MATERNIDAD Y DE LA FILIACIÓN MATRIMONIAL

#### A) DETERMINACIÓN DE LA MATERNIDAD EN LA FILIACIÓN POR NATURALEZA

1. La norma vigente .....	53
2. La inscripción y la prueba del nacimiento .....	56
3. Con respecto a la identificación del recién nacido .....	59
4. El supuesto especial de los transexuales .....	61

#### B) DETERMINACIÓN DE LA MATERNIDAD EN LA PROCREACIÓN ASISTIDA

5. Determinación de la maternidad en la procreación asistida.....	62
---	----

#### C) DETERMINACIÓN DE LA FILIACIÓN MATRIMONIAL

6. La presunción de filiación en el Código Civil y Comercial.....	65
a) La presunción aparenta comprender tanto al matrimonio heterosexual como al homosexual .....	65
b) La presunción admite prueba en contrario .....	69
c) Con relación al plazo establecido de trescientos días .....	70
d) Críticas al contenido del artículo 566 del Código .....	70
e) Reconciliación de los esposos .....	77
f) Inscripción del hijo por la madre haciendo constar que se encuentra separada o silenciando la separación .....	78
g) Inscripción del hijo invocando la madre el carácter de soltera .....	78
7. Consentimiento de ambos cónyuges separados de hecho para reconocer al hijo.....	80
a) Hijo por naturaleza .....	81
b) Hijo nacido mediante el uso de técnicas de reproducción humana asistida.....	82
8. Supuesto de matrimonios sucesivos de la madre .....	82
a) La disposición vigente .....	82
b) Derecho comparado. Remisión .....	84

	Pág.
9. Determinación y prueba de la filiación matrimonial .....	84
10. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	86
a) Determinación de la maternidad .....	86
b) Determinación de la paternidad .....	86
c) Prueba de la filiación .....	87
11. Derecho comparado. Remisión.....	87

## CAPÍTULO 42

DETERMINACIÓN DE LA FILIACIÓN  
EXTRAMATRIMONIAL

1. El derecho a la identidad y el contenido de este capítulo .....	89
2. Distintas resoluciones judiciales anteriores a la vigencia del actual Código que admitieron la existencia de dos madres para el nacido ....	89
3. La determinación de la filiación extramatrimonial en el Código Civil y Comercial .....	93
4. Concepto de reconocimiento .....	96
5. Caracteres del acto de reconocimiento .....	98
a) Es un acto jurídico unilateral e individual .....	99
b) Es personalísimo .....	100
c) Es irrevocable .....	101
d) No puede sujetarse a modalidades .....	102
e) Emplaza en el estado de familia de hijo .....	102
f) Es declarativo del estado de familia .....	103
6. Naturaleza jurídica del acto de reconocimiento .....	104
7. Capacidad para efectuar el reconocimiento .....	105
a) Edad para reconocer a un hijo .....	105
b) Reconocimiento de hijos por parte de los incapaces o con capacidad restringida .....	105
c) Reconocimiento por parte de los condenados a reclusión o prisión por más de tres años .....	106
8. Formas del reconocimiento de la filiación .....	106
a) De la declaración formulada ante el oficial del Registro del Estado Civil y Capacidad de las Personas en oportunidad de inscribirse el nacimiento o posteriormente .....	107
b) De la declaración realizada en instrumento público o privado debidamente reconocido .....	108

	Pág.
c) De las disposiciones contenidas en actos de última voluntad, aunque el reconocimiento se efectúe en forma incidental .....	110
9. Momento a partir del cual se produce el emplazamiento en el estado de familia.....	112
10. La posesión de estado tiene igual valor que el reconocimiento .....	112
11. Notificación del reconocimiento.....	114
12. Limitaciones al reconocimiento.....	115
a) Se prohíbe declarar el nombre de la persona con quien se tuvo el hijo....	115
b) No se permite inscribir un reconocimiento que contradiga una filiación anterior .....	116
c) No se puede reconocer a un hijo que no pudo haber sido naturalmente concebido por el reconociente .....	116
d) No se puede reconocer conjuntamente como hijos a dos personas casadas entre sí.....	116
13. Reconocimiento del hijo fallecido .....	117
14. Reconocimiento del hijo por nacer.....	118
15. Reconocimiento de personas adoptadas.....	119
a) La cuestión en el Código Civil y Comercial .....	119
b) Con respecto a la constitucionalidad de los artículos 624 del Código Civil y Comercial y 327 del Código Civil .....	120
16. Efectos del reconocimiento .....	121
17. Leyes que rigen la competencia del juez .....	122
18. Leyes que rigen las condiciones y la forma del reconocimiento y la capacidad del reconociente.....	123
19. Reconocimiento de emplazamiento filial constituido en el extranjero.....	123
20. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	124
21. Derecho comparado. Remisión.....	124

## CAPÍTULO 43

### ACCIONES DE FILIACIÓN. DISPOSICIONES GENERALES

1. Acciones de filiación.....	125
2. Nociones generales .....	126
3. Caracteres de las acciones de filiación.....	127
4. Inadmisibilidad de las acciones de impugnación de la filiación en los supuestos de procreación asistida .....	129

	Pág.
5. Reclamación de una filiación que importe dejar sin efecto una anteriormente establecida .....	133
6. La prueba en los juicios de filiación .....	135
a) En los juicios de filiación se admiten toda clase de pruebas .....	136
b) Carga de la prueba .....	138
c) Con respecto a la relevancia de la prueba genética .....	139
d) Sobre la realización de la prueba genética con antelación al reconocimiento .....	143
e) Con respecto a la obligatoriedad de los análisis genéticos en juicios de filiación .....	143
f) Alcance de la negativa del demandado para la realización de los análisis biológicos.....	150
g) Supuesto de la imposibilidad de efectuar la prueba genética. Los estudios a ser realizados a los parientes .....	159
h) Prueba genética <i>post mortem</i> .....	161
1) Lo establecido en el Código Civil y Comercial .....	161
2) El artículo 580 nada dispone con respecto a la exhumación del cadáver de otro miembro de la familia .....	164
3) Con respecto a la negativa a la prueba por parte de los padres del demandado .....	164
4) En cuanto a la limitación de la prueba genética a los padres ....	166
i) La prueba de la posesión de estado y otras pruebas.....	166
1) La prueba de la posesión de estado.....	166
2) La prueba de confesión .....	170
3) La prueba de examen biotipológico .....	170
4) Prueba de impotencia o esterilidad.....	171
j) La convivencia durante la época de la concepción .....	171
k) Con relación a la prueba de la <i>exceptio plurium concubentium</i> ....	172
l) La prueba de la filiación extramatrimonial en el Proyecto de 1998 ...	173
7. Sobre el desistimiento del derecho en un proceso de filiación .....	174
8. Competencia judicial para entender en las acciones de filiación .....	175
9. Procedimiento de las acciones de filiación .....	176
10. Derecho comparado. Remisión.....	177

## CAPÍTULO 44

## ACCIONES DE RECLAMACIÓN DE FILIACIÓN

1. Reclamación de la filiación matrimonial en el Código Civil y Comercial .....	179
---	-----

	Pág.
2. Legitimación activa y pasiva para el reclamo de filiación matrimonial....	180
a) Legitimación activa.....	180
1) Filiación por naturaleza.....	180
2) Filiación por técnicas de reproducción humana asistida.....	183
b) Legitimación pasiva.....	184
3. Prueba en el reclamo de la filiación matrimonial.....	186
4. Reclamación de la filiación extramatrimonial. Legitimación activa ....	187
a) Acción del hijo para reclamar la filiación extramatrimonial.....	187
b) Legitimación del hijo adoptado .....	188
c) Legitimación de los herederos del hijo .....	188
d) Legitimación de los acreedores del hijo para reclamar el estado de hijo de su deudor .....	188
e) Legitimación de la persona por nacer para reclamar la filiación ....	189
f) Legitimación del Ministerio Público para promover la acción de filiación .....	189
5. Reclamación de la filiación extramatrimonial. Legitimación pasiva ...	192
a) En la filiación por naturaleza .....	192
b) En la procreación asistida .....	193
6. Prueba en el reclamo de la filiación extramatrimonial .....	194
7. Acción de los padres para emplazar al hijo en su verdadero estado ....	194
8. Derecho del hijo a reclamar alimentos durante el trámite del juicio de filiación.....	195
9. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	199
10. Derecho comparado. Remisión.....	199

## CAPÍTULO 45

### DAÑOS DERIVADOS DE LA OMISIÓN DE RECONOCER AL HIJO EXTRAMATRIMONIAL, POR RECONOCIMIENTO COMPLACIENTE O POR ENGAÑO

1. La violación del derecho a tener la propia identidad por lo general causa daños que deben ser resarcidos.....	201
2. No siempre el hecho de no reconocer al hijo hace procedente la indemnización .....	204
3. Supuesto de que el presunto padre no reconociente hubiera dado al reclamante el trato de hijo .....	208
4. Con respecto a la responsabilidad de la madre por la omisión de instar la acción de filiación .....	209

	Pág.
5. La incidencia en el monto de los daños, por la demora en promover la acción .....	211
6. Supuestos de reconocimiento complaciente o atribución falsa de paternidad .....	216
7. Legitimación activa para reclamar los perjuicios sufridos por la falta de reconocimiento del hijo por parte del padre.....	217
8. Daños resarcibles y extensión del resarcimiento .....	217
9. Prueba de los perjuicios sufridos .....	223
10. Prescripción de la acción .....	224
11. Insuficiencia de la nueva normativa .....	225
12. Otras decisiones jurisprudenciales que decretaron la procedencia de la reparación de los daños causados por la omisión de reconocer al hijo ....	228
13. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	244
14. Derecho comparado. Remisión.....	244

## CAPÍTULO 46

### ACCIONES DE IMPUGNACIÓN DE FILIACIÓN

1. Introducción .....	245
-----------------------	-----

#### A) IMPUGNACIÓN DE LA MATERNIDAD

2. Norma aplicable y nociones generales .....	245
3. Legitimación activa .....	247
4. Legitimación pasiva.....	250
5. La caducidad de la acción.....	250
6. Medios de prueba .....	252
7. De prosperar la acción, deja de regir la presunción de paternidad.....	252
8. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	253
9. Derecho comparado. Remisión.....	253

#### B) IMPUGNACIÓN DE LA FILIACIÓN PRESUMIDA POR LA LEY

10. Alcance de la impugnación.....	253
11. El Código ha eliminado la necesidad de acreditar previamente la verosimilitud de los hechos en que se funda la acción .....	255



	Pág.
12. Legitimación activa en el Código Civil y Comercial para impugnar la filiación presumida por la ley .....	256
a) Impugnación por el o la cónyuge .....	257
1) Pueden impugnarla aun cuando hubieran intervenido en la inscripción en el Registro Civil .....	257
2) Con respecto a la legitimación del curador de el o la cónyuge para impugnar la filiación .....	258
b) Impugnación por el hijo.....	258
1) No se fija plazo para el ejercicio de la acción.....	258
2) Con respecto a la edad del hijo para la iniciación de la acción ....	259
3) En cuanto a la legitimación del Ministerio Público para impugnar la filiación por parte de un menor que no cuenta con la edad y grado de madurez suficiente .....	260
c) Impugnación de la filiación por la madre.....	262
d) Impugnación por un tercero que invoque un interés legítimo .....	263
1) El padre biológico del niño .....	263
2) Tercero que prestó el consentimiento previo, libre e informado en los términos de los artículos 560 y 561 del Código.....	265
3) Los abuelos del niño .....	265
e) Impugnación por los herederos del legitimado activo .....	265
13. Legitimación pasiva.....	266
14. Pruebas admitidas en el juicio de impugnación de la filiación .....	267
a) Si bien se admite todo medio de prueba, no resulta suficiente la declaración de la madre gestante .....	267
b) Con respecto a la impugnación de la filiación en el interés del niño....	269
c) La prueba del vínculo biológico .....	270
15. Plazo de caducidad para ejercer la acción de impugnación de la filiación...	271
16. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	273
17. Derecho comparado. Remisión.....	274

C) DERECHO DEL CÓNYUGE DE NEGAR JUDICIALMENTE  
EL VÍNCULO FILIAL

18. Acción de negación de la filiación presumida por la ley .....	274
19. Legitimación activa .....	276
20. Legitimación pasiva.....	276
21. Con respecto a la prueba .....	276
22. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	278

	Pág.
<b>D) IMPUGNACIÓN PREVENTIVA DE LA FILIACIÓN PRESUMIDA POR LA LEY</b>	
23. Impugnación preventiva de la filiación presumida por la ley antes del nacimiento .....	278
24. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	280
<b>E) IMPUGNACIÓN DEL RECONOCIMIENTO DE LA PATERNIDAD Y LA MATERNIDAD EXTRAMATRIMONIAL</b>	
25. Impugnación del reconocimiento de un hijo nacido fuera del matrimonio .....	280
26. La impugnación del reconocimiento se diferencia de la nulidad del acto de reconocimiento .....	281
27. Nulidad del reconocimiento.....	282
28. Legitimación activa para impugnar el reconocimiento .....	285
29. Sujetos pasivos de la impugnación del reconocimiento .....	289
30. Prueba .....	289
31. Efectos de la sentencia que resuelve sobre la impugnación .....	290
32. Caducidad de la acción de impugnación del reconocimiento .....	291
33. Un caso de limitación a la autonomía de la voluntad en las acciones de impugnación de la filiación .....	292
34. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	293
35. Derecho comparado. Remisión.....	293
<b>F) JURISDICCIÓN Y DERECHO APLICABLE</b>	
36. Jurisdicción de las acciones relativas a la determinación e impugnación de la filiación.....	293
37. Derecho aplicable para el establecimiento y la impugnación de la filiación .....	294
 <b>CAPÍTULO 47</b> <b>LA FILIACIÓN EN LA ADOPCIÓN</b>	
1. La adopción crea vínculos de filiación entre el o los adoptantes y el adoptado .....	295

	Pág.
<b>A) ADOPCIÓN PLENA</b>	
2. Cuándo se debe otorgar la adopción plena.....	295
3. Efectos de la adopción plena en cuanto a la filiación.....	296
4. Con respecto a la admisión de una acción de filiación por parte del adoptado contra los progenitores o al reconocimiento por parte de estos últimos .....	297
5. Facultad del juez en cuanto al mantenimiento de vínculos jurídicos con uno o varios parientes de la familia de origen .....	299
6. La filiación y el supuesto de fallecimiento de los guardadores.....	301

#### B) ADOPCIÓN SIMPLE

7. Con respecto al otorgamiento de la adopción simple.....	304
8. Efectos de la adopción simple en cuanto a la filiación.....	305
9. Acción de filiación del adoptado contra sus padres, o reconocimiento posterior a la adopción .....	306
10. Facultades del juez en cuanto a la creación de vínculos jurídicos con la familia del adoptante.....	307
11. Extinción de la filiación por revocación de la adopción simple .....	307

#### C) ADOPCIÓN DE INTEGRACIÓN

12. Cuándo se configura la adopción de integración .....	308
13. La adopción de integración puede ser plena o simple.....	309
14. Efectos entre el adoptado y su progenitor de origen .....	310
15. Efectos entre el adoptado y el adoptante.....	310
a) Adoptado con un solo vínculo filial de origen.....	310
b) Adoptado con doble vínculo filial de origen.....	310
16. Revocación de la adopción de integración.....	310

#### D) DERECHO COMPARADO

17. La filiación en la adopción en el derecho comparado. Remisión.....	311
--	-----

### CAPÍTULO 48

#### MATERNIDAD SUBROGADA

1. Gestación realizada por una madre sustituta.....	313
---	-----

	Pág.
2. Consecuencias esperables de una criticable modalidad reproductiva ....	325
3. Supuesto de la intención de la madre gestante de recuperar a su hijo luego de entregado a la madre que lo encargó.....	327
4. Reclamo por devolución del precio en el supuesto de que la madre gestante no haya entregado al nacido.....	327
5. La norma sobre maternidad subrogada proyectada en el Anteproyecto de Código Civil y Comercial .....	328
6. El Código Civil y Comercial no permite la maternidad subrogada, a pesar de lo cual distintos fallos la admitieron .....	332
7. Proyectos posteriores al Código Civil y Comercial .....	342
8. Inscripción de nacimiento de menores nacidos por maternidad subrogada.....	343
9. Las XXV Jornadas Nacionales de Derecho Civil.....	344
10. Derecho comparado. Remisión.....	344
11. El Parlamento Europeo y la Asamblea Parlamentaria del Consejo de Europa .....	344
12. La Corte Europea de Derechos Humanos .....	345

## CAPÍTULO 49

### FECUNDACIÓN *POST MORTEM* Y CLONACIÓN DE SERES HUMANOS

#### A) FECUNDACIÓN *POST MORTEM*

1. Nociones generales y valoración ética .....	349
2. Distintos problemas que trae aparejados la fecundación <i>post mortem</i> ....	354
a) Sobre el carácter de heredero por parte del nacido .....	354
b) Con respecto al carácter de hijo por parte del nacido .....	356
c) Derechos varios del nacido.....	357
3. La conformidad para realizar una técnica de procreación asistida no permite presumir el consentimiento para utilizar los gametos después de la muerte .....	358
4. Un supuesto similar al de la procreación <i>post mortem</i> .....	360
5. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	361
6. Anteproyecto de Código Civil y Comercial.....	364
7. Derecho comparado. Remisión.....	365
8. Consejo de Europa .....	365

	Pág.
<b>B) CLONACIÓN DE SERES HUMANOS</b>	
9. Concepto y técnicas de clonación.....	366
10. Críticas y justificaciones de la clonación humana.....	370
a) Argumentos contrarios a dicha técnica de reproducción .....	370
b) Argumentos a favor de la clonación .....	378
11. La clonación de embriones para utilizar sus células para investigaciones y trasplantes .....	380
12. Declaraciones de distintas iglesias sobre la clonación. Remisión.....	385
13. La situación en nuestro país .....	385
14. Práctica de la clonación .....	386
15. Derecho comparado. Remisión.....	391
16. Asamblea Parlamentaria del Consejo de Europa .....	391
17. Parlamento Europeo .....	393
18. Otros convenios o declaraciones de organismos internacionales.....	395

## CAPÍTULO 50

### RESPONSABILIDAD PARENTAL. NOCIONES GENERALES

1. Introducción .....	399
2. Concepto y punto de partida de la responsabilidad parental.....	407
3. Contenido de la responsabilidad parental .....	408
4. Evolución de la cuestión en nuestro país. Remisión .....	410
5. La Convención sobre los Derechos del Niño. Ley 23.849.....	410
6. Ley 26.061.....	411
7. El Código Civil y Comercial .....	411
8. Caracteres de la responsabilidad parental .....	412
a) Es de carácter personalísima .....	412
b) Es indisponible.....	412
c) Es temporal.....	413
9. Principios generales de la responsabilidad parental.....	413
a) El interés superior del niño .....	413
b) La autonomía progresiva del hijo conforme a sus características psicofísicas, aptitudes y desarrollo. A mayor autonomía, dismi-	

	Pág.
nuye la representación de los progenitores en el ejercicio de los derechos de los hijos .....	418
c) El derecho del niño a ser oído y a que su opinión sea tenida en cuenta según su edad y grado de madurez.....	420

CAPÍTULO 51

TITULARIDAD Y EJERCICIO DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL. PROGENITOR ADOLESCENTE

A) TITULARIDAD Y EJERCICIO DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL

1. La responsabilidad parental y su ejercicio .....	429
2. Progenitores a los que corresponde el ejercicio de la responsabilidad parental .....	430
a) Supuesto de convivencia de ambos progenitores.....	432
b) Cese de la convivencia, divorcio o nulidad de matrimonio .....	434
1) Sobre el otorgamiento del ejercicio de la responsabilidad parental a ambos progenitores.....	435
2) Presunción de conformidad por parte de uno de los padres con los actos realizados por el otro.....	436
3) Atribución del ejercicio de la responsabilidad parental a solo uno de los padres .....	437
c) Caso de muerte, ausencia con presunción de fallecimiento, privación de la responsabilidad parental o suspensión del ejercicio de un progenitor .....	438
d) Hijo extramatrimonial con un solo vínculo filial.....	439
e) Hijo extramatrimonial con doble vínculo filial .....	440
1) Doble vínculo filial establecido en forma voluntaria por ambos progenitores.....	440
2) Doble vínculo filial, establecido uno de ellos por declaración judicial .....	440
3) Sobre la posibilidad de decidir modificaciones en el ejercicio de la responsabilidad parental.....	441
3. Supuesto de que no haya una persona que ejerza la responsabilidad parental .....	442
4. Caso de desacuerdo entre los progenitores con relación al ejercicio de la responsabilidad parental .....	442
a) La solución admitida en el Código .....	443
b) Legitimación para acudir al juez .....	443
c) Sobre la intervención de los jueces .....	444

	Pág.
d) Alcance de la norma .....	445
e) Sobre la necesidad de oír al menor en lo que a este concierne .....	450
f) Juez competente y procedimiento.....	450
g) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	451
5. Derecho comparado. Remisión.....	452

#### B) CONTRALOR POR EL ESTADO DEL EJERCICIO DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL

6. Nociones generales .....	452
7. El Ministerio Público de Menores .....	452
8. El patronato del Estado y la ley 26.061 .....	456
9. Los jueces .....	459

#### C) SUPUESTO DEL PROGENITOR ADOLESCENTE

10. Ejercicio de la responsabilidad parental por los progenitores adolescentes.....	460
a) El principio general .....	462
b) Limitaciones al principio general.....	462
c) Supuesto de que uno de los progenitores sea plenamente capaz....	464
d) La actuación del juez .....	464
e) Análisis crítico del artículo 644.....	464
f) Proyecto de Reformas del Código Civil de 1998 .....	466
11. Otras disposiciones que otorgan mayor autonomía al progenitor adolescente.....	466

### CAPÍTULO 52

#### ACTOS QUE REQUIEREN EL CONSENTIMIENTO EXPRESO DE AMBOS PROGENITORES. DELEGACIÓN DEL EJERCICIO DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL

##### A) ACTOS QUE REQUIEREN EL CONSENTIMIENTO EXPRESO DE AMBOS PROGENITORES

1. La disposición legal .....	469
2. Análisis de la norma .....	470
a) Autorizar a los hijos adolescentes entre dieciséis y dieciocho años para contraer matrimonio.....	472

	Pág.
b) Autorizarlo para ingresar a comunidades religiosas, fuerzas armadas o de seguridad.....	473
c) Autorizarlo para salir de la República o para el cambio de residencia permanente en el extranjero .....	474
d) Autorizarlo para estar en juicio en los supuestos en que no puede actuar por sí.....	478
e) Administrar los bienes de los hijos, excepto que se haya delegado la administración de conformidad con lo previsto en este capítulo....	479
f) Si los progenitores no se ponen de acuerdo, debe resolver el juez, con fundamento en el interés familiar .....	481
3. El artículo 645 debe ser interpretado en forma restrictiva .....	483
4. Formas de expresar el consentimiento.....	483
5. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	484

**B) DELEGACIÓN DEL EJERCICIO  
DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL**

6. La disposición en análisis .....	484
7. Requisitos exigidos por el artículo 643 para delegar el ejercicio de la responsabilidad parental .....	487
8. Alcance de la delegación.....	490
9. El plazo convenido puede ser renovado .....	491
10. Con relación a lo establecido en el artículo 674.....	492
11. Críticas a la delegación establecida en el artículo 643 .....	493

**CAPÍTULO 53**

**DEBERES Y DERECHOS DE LOS PROGENITORES**

**A) NOCIONES GENERALES**

1. Introducción .....	495
-----------------------	-----

**B) DEBERES ENUNCIADOS EN EL ARTÍCULO 646 Y EN OTRAS  
DISPOSICIONES LEGALES**

2. La enumeración del artículo 646 del Código es enunciativa .....	497
--	-----

**C) DEBER DE EDUCACIÓN**

3. Nociones generales .....	501
-----------------------------	-----



	Pág.
4. Educación sexual.....	504
a) La ley 25.673.....	504
b) La ley 26.150.....	504
c) Jurisprudencia sobre el tema.....	506
5. Con respecto a la educación religiosa de los hijos.....	508
a) Derecho de los padres a elegir la educación religiosa de sus hijos ..	508
b) Supuesto de que los hijos hayan llegado a la edad del discerni- miento .....	509
c) Supuesto de que los padres no profesaran una misma religión o de que uno de ellos quisiera cambiar la religión en la que el hijo fue educado.....	511
d) Ingreso del hijo en una orden religiosa.....	513
6. Ley Federal de Educación.....	514
7. Ley de Educación Nacional .....	514
8. Constitución Nacional y de la provincia de Buenos Aires, y tratados con jerarquía constitucional.....	516
9. Ley 26.061.....	517

#### D) DEBER DE CORRECCIÓN

10. Los padres tienen el derecho y el deber de corregir a sus hijos.....	518
--	-----

#### E) PROHIBICIÓN DE CASTIGOS CORPORALES Y MALOS TRATOS

11. Prohibición de castigos corporales, malos tratos y otros hechos que lesionen o menoscaben a los hijos.....	519
---	-----

#### F) PROYECTO DE CÓDIGO CIVIL DE 1998 Y DERECHO COMPARADO

12. El Proyecto de Código Civil de 1998.....	522
13. Derecho comparado. Remisión.....	523

### CAPÍTULO 54

#### DERECHOS Y DEBERES DE LOS PROGENITORES. CUIDADO PERSONAL DEL HIJO

##### A) DEBER DE CUIDADO PERSONAL Y DE CONVIVENCIA CON EL HIJO

1. Deber de cuidado personal y de convivencia con el hijo.....	525
2. Efectos de la atribución del cuidado personal de los hijos.....	531

	Pág.
3. Modalidades del cuidado personal de los hijos menores de edad.....	532
4. Análisis crítico y precedentes jurisprudenciales del cuidado personal compartido alternado .....	536
5. Cuidado personal unilateral .....	543
6. Preeminencia legal para el otorgamiento del cuidado personal .....	545
7. Carácter provisorio del otorgamiento del cuidado personal .....	549
8. Deber de colaboración y de información de los progenitores .....	553

**B) PAUTAS PARA EL OTORGAMIENTO  
DEL CUIDADO PERSONAL**

9. Pautas establecidas en el Código para el otorgamiento del cuidado personal.....	555
a) Pautas del artículo 653.....	556
1) La prioridad del progenitor que facilita el derecho del hijo a mantener trato regular con el otro padre .....	557
2) La edad del hijo .....	559
3) La opinión del hijo .....	561
3a) Nociones generales .....	561
3b) Normas legales que disponen la necesidad o la conveniencia de oír a los menores.....	563
3c) Edad a partir de la que resulta conveniente oír al menor .....	563
4) El mantenimiento de la situación existente y respeto del centro de vida del hijo.....	565
b) Pauta establecida en el artículo 655 .....	571
c) Pautas establecidas en el artículo 656 .....	573
10. Otras pautas para el otorgamiento del cuidado personal .....	574
a) El interés superior del niño .....	574
b) La inseparabilidad de los hermanos .....	575
c) La conducta moral de los progenitores.....	578
d) La despreocupación por los hijos o su abandono.....	578
e) El inducir a los hijos a cambiar de religión y la pertenencia a sectas religiosas .....	579
f) Haber incurrido en un hecho suficiente para privar al progenitor de la responsabilidad parental .....	580
g) Con respecto a la nueva relación sentimental de uno de los progenitores .....	580
h) En cuanto a la homosexualidad y su relación con el interés superior del niño.....	582

	Pág.
i) La cuestión de la capacidad patrimonial y el nivel cultural de los progenitores .....	584
11. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	585

## CAPÍTULO 55

### PLAN DE PARENTALIDAD. OTORGAMIENTO DE LA GUARDA A UN PARIENTE

#### A) PLAN DE PARENTALIDAD

1. Plan de parentalidad .....	587
a) La presentación por los progenitores de un plan de parentalidad .....	587
b) Modificación del plan de parentalidad .....	589
c) La participación del hijo en el plan de parentalidad .....	589
d) Inexistencia de plan de parentalidad homologado .....	590

#### B) OTORGAMIENTO DE LA GUARDA A UN PARIENTE

2. El otorgamiento de la guarda de los menores a un pariente.....	591
a) Introducción.....	591
b) Requisitos para el otorgamiento de la guarda.....	595
1) La guarda debe ser otorgada por el juez .....	595
2) Debe tratarse de un supuesto de especial gravedad .....	596
3) La guarda debe ser otorgada a un pariente.....	598
4) Plazo del otorgamiento de la guarda .....	599
5) Finalizado el plazo, se debe resolver sobre la situación del niño....	600
c) Facultades del guardador .....	600

## CAPÍTULO 56

### RÉGIMEN DE COMUNICACIÓN PATERNO-FILIAL

#### A) RÉGIMEN DE COMUNICACIÓN

1. El régimen de comunicación entre los padres y sus hijos menores de edad.....	603
2. La Convención sobre los Derechos del Niño .....	607
3. La ley 26.061 .....	608
4. Finalidad del establecimiento de un régimen de comunicación .....	609
5. El régimen de comunicación debe fijarse atendiendo fundamentalmente al interés de los menores .....	610

	Pág.
6. Importancia de la opinión de los menores para la determinación del régimen de comunicación .....	611
7. El régimen de comunicación debe ser fijado de una manera tal que permita una relación fluida entre padres e hijos .....	614
8. Circunstancias que se consideran irrelevantes para la fijación de un régimen de comunicación .....	616
9. Lugar en el que debe desarrollarse el régimen de comunicación y si deben estar presentes otras personas .....	618
10. Incumplimiento del régimen por parte de los progenitores.....	621
a) Situaciones de incumplimiento del régimen de comunicación ....	621
b) Distintas maneras de compeler al cumplimiento .....	624
1) Sanciones penales y uso de la fuerza pública .....	626
2) Intimación de cumplimiento bajo apercibimiento de suspensión del régimen de comunicación .....	629
3) Incremento o disminución de la cuota alimentaria.....	630
4) Intimación de cumplimiento bajo el apercibimiento de privación del cuidado personal del hijo .....	630
5) Imposición de <i>astreintes</i> o de multas .....	633
6) Realización de un tratamiento terapéutico. Internación del menor en un colegio .....	634
7) Suspensión del trámite de otros juicios conexos.....	635
11. Daños derivados del incumplimiento del régimen de comunicación ...	636
a) Con respecto a la existencia de daños.....	636
b) En cuanto a la procedencia del resarcimiento de los daños .....	637
1) Doctrina que entiende procedente una indemnización por la falta de comunicación con el hijo.....	638
2) Doctrina que, no obstante reconocer la existencia de daño, considera en líneas generales la improcedencia de la indemnización .....	640
12. Fijación del régimen de comunicación a pedido del progenitor que convive con el niño.....	647
13. Modificación del régimen de comunicación.....	647
14. Privación, suspensión, restricción o extinción del régimen de comunicación .....	648
a) A cualquiera de esas situaciones solo se debe llegar en supuestos restrictivos muy especiales .....	648
b) Casos varios.....	650
c) El supuesto del incumplimiento de la cuota de alimentos .....	652
d) Con respecto a la negativa del hijo de ver a su progenitor .....	656

	Pág.
e) La suspensión del régimen de comunicación no podría ser por un plazo indefinido, salvo supuestos especiales .....	658
f) Privación del derecho de comunicación .....	659
g) Restricción derivada de la prohibición de acercamiento .....	659
h) Restablecimiento de la privación o suspensión del régimen de comunicación .....	661
i) Extinción del régimen de comunicación .....	661
15. Juez competente para entender en las cuestiones relacionadas con el régimen de comunicación .....	662
16. Trámite del juicio para decidir el régimen de comunicación .....	663

#### B) CAMBIO DE JURISDICCIÓN DEL JUZGADO

17. Cambio de la jurisdicción del Juzgado que otorgó el cuidado personal de los menores .....	663
a) Fijación del domicilio en el país .....	664
b) Fijación del domicilio en el extranjero .....	666

#### C) DERECHO COMPARADO

18. Régimen de comunicación. Remisión .....	668
---	-----

### CAPÍTULO 57

#### OBLIGACIÓN DE ALIMENTOS POR PARTE DE LOS PROGENITORES

##### A) CONCEPTO, CARACTERES Y FUNDAMENTO DE LA PRESTACIÓN ALIMENTARIA

1. Los progenitores tienen la obligación de prestar alimentos a sus hijos .....	669
2. Valor económico de las tareas cotidianas .....	672
3. Caracteres del derecho a percibir alimentos .....	674
a) Es un derecho intransmisible e irrenunciable .....	674
b) Es inembargable .....	677
c) Es imprescriptible .....	677
d) Es circunstancial y variable .....	678
e) Es un derecho recíproco .....	678
4. Fundamento de la prestación alimentaria .....	679

	Pág.
<b>B) CONTENIDO Y DETERMINACIÓN DE LA OBLIGACIÓN ALIMENTARIA</b>	
5. Prestaciones que comprende la obligación alimentaria .....	681
a) El Código enumera una serie de gastos ordinarios.....	681
b) Con respecto a los gastos o alimentos extraordinarios.....	683
6. Formas de fijación de la prestación alimentaria y homologación del convenio de alimentos .....	685
7. Forma en que debe satisfacerse la obligación alimentaria y pauta para determinar el monto de la prestación.....	686
a) Con relación al contenido de la prestación .....	686
b) Modo de cumplimiento de la cuota alimentaria.....	686
c) Pauta con respecto al monto de la prestación.....	687
d) Gastos efectuados por el alimentante antes de la fijación de la cuota y luego de ello, pero al margen de aquella .....	691

**C) DERECHO COMPARADO**

8. Por lo general, el deber alimentario concluye al llegar el hijo a la mayor edad. Remisión.....	694
---	-----

CAPÍTULO 58

EIDADES HASTA LAS QUE DEBE SATISFACERSE LA  
PRESTACIÓN ALIMENTARIA. SUPUESTOS VARIOS

**A) EIDADES HASTA LAS QUE DEBE SATISFACERSE  
LA PRESTACIÓN ALIMENTARIA**

1. La norma general es que los padres deben alimentos a sus hijos hasta los veintiún años de edad .....	695
a) Lo establecido en el Código Civil y Comercial .....	695
b) La excepción a la obligación de prestar alimentos hasta los veintiún años .....	697
2. Con respecto a los alimentos en favor de los mayores de veintiún años y hasta los veinticinco .....	698
a) La situación durante la vigencia del Código Civil. Remisión .....	699
b) Lo dispuesto en el Código Civil y Comercial .....	699
3. Legitimación activa para reclamar alimentos .....	702
a) Principio general.....	702
b) Caso del hijo mayor de edad hasta los veintiún años .....	704
c) Hijo mayor de veintiún años y hasta los veinticinco.....	708

	Pág.
4. Fijación de una suma de dinero que perciba y administre el hijo .....	709
5. Administración del monto de los alimentos del hijo mayor de edad...	710

#### B) SUPUESTOS VARIOS

6. Reclamo de alimentos provisorios para el hijo extramatrimonial no reconocido .....	712
7. Alimentos a favor de la mujer embarazada y del hijo por nacer.....	714
a) Ambos tienen derecho a reclamar alimentos.....	714
b) Legitimación para el reclamo de alimentos .....	716
8. La obligación de prestar alimentos a los hijos no caduca por la alegación de inexistencia de recursos ni por el hecho de tener el alimentante hijos de otro matrimonio.....	716
9. La obligación alimentaria de ambos padres permanece incólume en caso de divorcio o separación de hecho .....	718
10. Asistencia transitoria a una menor por quien impugnó con éxito el reconocimiento previo de la paternidad .....	718
11. Alimentos en el supuesto de haberse otorgado o acordado el cuidado personal compartido de los hijos .....	719
12. Fijación de la cuota alimentaria a pedido del obligado a prestarlos ....	723
13. Supuesto del hijo fuera del país o aislado de sus progenitores.....	724
14. Sobre la modificación de la cuota alimentaria durante las vacaciones....	725
15. Alimentos provisorios durante el juicio.....	726
16. Reclamo de alimentos a los ascendientes .....	727
a) Deben acreditarse las dificultades para percibir los alimentos por parte del progenitor obligado, pues la obligación del ascendiente es subsidiaria.....	731
b) El peticionante debe probar que le faltan los medios económicos suficientes.....	734
c) Debe encontrarse en la imposibilidad de adquirir bienes con su trabajo.....	736
d) El alimentante debe estar en condiciones de poder prestar alimentos .....	737
e) Extensión de la obligación .....	737
f) No debe haber un pariente más próximo al peticionante en condiciones de prestar alimentos.....	738
g) De haber más de un obligado, quien abonó alimentos puede requerir a los otros contribución por lo pagado .....	738
h) La declaración de quiebra no impide tener que cumplir la obligación alimentaria.....	739

## CAPÍTULO 59

DESDE CUÁNDO SE DEBEN LOS ALIMENTOS.  
 REAJUSTE, INCREMENTO Y DISMINUCIÓN DE LA  
 CUOTA. REPETICIÓN DE LO PAGADO, CADUCIDAD Y  
 PRESCRIPCIÓN. SANCIONES ANTE EL INCUMPLIMIENTO  
 DE LA CUOTA. JURISDICCIÓN Y DERECHO APLICABLE

A) DESDE CUÁNDO SE DEBEN LOS ALIMENTOS.  
 REAJUSTE DE LA CUOTA E INTERESES

1. Desde cuándo se deben los alimentos.....	741
a) La solución establecida en el Código Procesal Civil y Comercial de la Nación y su reforma por la ley 26.589.....	741
b) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	743
c) La solución en el Código Civil y Comercial .....	743
2. Con respecto al reajuste por índices de la cuota alimentaria .....	746
a) La indexación y su prohibición por la ley 23.928 .....	746
b) La vigencia de las obligaciones de valor .....	747
c) Carácter de las deudas por alimentos.....	748
d) La posibilidad de reajuste de las deudas alimentarias, una vez fi- jado en dinero el monto de la cuota.....	749
e) La solución admitida por los jueces en materia de cuota alimen- taria luego de la reforma producida por la ley 23.928.....	753
3. Intereses por deudas de alimentos .....	759

B) INCREMENTO, DISMINUCIÓN O CESACIÓN  
 DE LA CUOTA ALIMENTARIA

4. El monto fijado en la sentencia puede ser modificado en más o en menos, como también decretarse su cese.....	759
5. Con respecto al supuesto de disminución o cesación de la cuota ali- mentaria durante el tiempo en que los menores viven con el alimen- tante .....	763
6. Durante el juicio de reducción o incremento de la cuota deberá, en principio, continuar abonándose el monto fijado .....	764
7. El pedido de modificación de la cuota debe tramitar como incidente...	766
8. Efecto de la sentencia que hace lugar a la modificación o el cese de la cuota alimentaria.....	767
9. Forma de concesión del recurso de apelación contra la sentencia que modifica o decreta el cese de la cuota.....	767



---

	Pág.
<b>C) REPETICIÓN DE LO PAGADO, CADUCIDAD Y PRESCRIPCIÓN DEL COBRO DE CUOTAS ATRASADAS</b>	
10. Sobre la posibilidad de repetición de las sumas pagadas en concepto de alimentos.....	768
11. Caducidad del derecho al cobro de las cuotas atrasadas de alimentos....	769
12. Prescripción de la acción para el cobro de los alimentos .....	771
<b>D) MEDIDAS Y SANCIONES ANTE EL INCUMPLIMIENTO DEL PAGO DE LOS ALIMENTOS</b>	
13. Remisión.....	771
<b>E) JURISDICCIÓN Y DERECHO APLICABLE</b>	
14. Procesos en el país. Juez competente y derecho aplicable.....	772
15. Derecho internacional privado .....	774
a) Juez competente para entender en la acción de alimentos.....	774
b) Derecho aplicable .....	775

EDUARDO A. SAMBRIZZI

---

# TRATADO DE DERECHO DE FAMILIA

---

*3ª edición actualizada*



Tomo IV

DEBERES DE LOS HIJOS - DEBERES Y DERECHOS DE LOS PROGENITORES AFINES - REPRESENTACIÓN DE LOS HIJOS Y ACTUACIÓN DE ESTOS EN NOMBRE PROPIO - DISPOSICIÓN Y ADMINISTRACIÓN DE LOS BIENES DEL HIJO - EXTINCIÓN, PRIVACIÓN, SUSPENSIÓN Y REHABILITACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL - TUTELA - CURATELA - ADOPCIÓN - PERSONAS QUE PUEDEN SER ADOPTADAS Y QUE PUEDEN ADOPTAR - DECLARACIÓN DE LA SITUACIÓN DE ADOPTABILIDAD - GUARDA CON FINES DE ADOPCIÓN - JUICIO Y TIPOS DE ADOPCIÓN - NULIDAD DE LA ADOPCIÓN - ADOPCIÓN INTERNACIONAL - VIOLENCIA FAMILIAR

---

EDUARDO A. SAMBRIZZI

*Miembro de Número de la Academia Nacional de Derecho y Ciencias Sociales de Buenos Aires y de la Academia del Plata. Ex Profesor de Derecho Civil en las Facultades de Derecho de la UBA y de la UCA*

THOMSON REUTERS  
**LA LEY**

Sambrizzi, Eduardo Antonio

Tratado de Derecho de Familia, tomo IV / Eduardo Antonio Sambrizzi. - 3a ed. - Ciudad Autónoma de Buenos Aires: La Ley, 2021.

v. 4, 848 p.; 24 x 17 cm.

ISBN 978-987-03-4091-1

1. Derecho de Familia. I. Título.  
CDD 346.015

1ª edición, 2010.

2ª edición, 2018.

3ª edición, 2021.

© Eduardo Antonio Sambrizzi, 2021

© de esta edición, La Ley S.A.E. e I., 2021

Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

*Impreso en la Argentina*

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación o cualquier otro sistema de archivo y recuperación de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

*Printed in Argentina*

All rights reserved

No part of this work may be reproduced or transmitted in any form or by any means, electronic or mechanical, including photocopying and recording or by any information storage or retrieval system, without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada: 350 ejemplares

ISBN 978-987-03-4091-1 (Tomo IV)

ISBN 978-987-03-4086-7 (Obra completa)

SAP 42861762

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

**ARGENTINA**

# ÍNDICE GENERAL

Pág.

## CAPÍTULO 60

### DEBERES DE LOS HIJOS. DEBERES Y DERECHOS DE LOS PROGENITORES E HIJOS AFINES

#### A) DEBERES DE LOS HIJOS

1. Deberes de los hijos hacia sus progenitores.....	1
a) La norma actual y lo que disponía el Código Civil.....	1
b) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	4

#### B) DEBERES Y DERECHOS DE LOS PROGENITORES E HIJOS AFINES

2. Introducción .....	5
3. Concepto de progenitor afín.....	5
4. Deberes del progenitor afín .....	8
5. Deber alimentario .....	9
a) La obligación alimentaria del progenitor afín es de carácter subsidiario.....	9
b) Cesación del deber alimentario del progenitor afín, excepción a dicho cese y limitación temporal de la excepción .....	12
6. Delegación de la responsabilidad parental en el progenitor afín.....	14
7. Ejercicio conjunto de la responsabilidad parental entre el progenitor que convive con el menor y su cónyuge o conviviente.....	16

#### C) DERECHO COMPARADO

8. Distintos Códigos establecen ciertas obligaciones de los hijos hacia sus padres. Remisión.....	18
---	----

CAPÍTULO 61  
 REPRESENTACIÓN DE LOS HIJOS  
 Y ACTUACIÓN DE ESTOS EN NOMBRE PROPIO

A) REPRESENTACIÓN DE LOS HIJOS

1.	Los progenitores son los representantes legales de sus hijos .....	19
2.	Representación en juicio de los hijos por parte de sus progenitores ...	19
	a) El principio general .....	19
	b) Supuesto del hijo adolescente .....	20
3.	Respecto a si un solo progenitor puede representar al hijo .....	24
4.	Con respecto a la acreditación del vínculo de los progenitores .....	25
5.	Celebración de contratos por servicios prestados por los hijos adolescentes.....	25
6.	Supuesto de colisión de intereses entre el o los progenitores y el hijo .....	26

B) ACTUACIÓN DE LOS HIJOS  
 EN NOMBRE PROPIO

7.	Actuación de los hijos menores en nombre propio .....	27
8.	Actos para los cuales los menores de edad requieren autorización de sus padres o del juez.....	27
	a) Contraer matrimonio e ingresar en comunidades religiosas, fuerzas armadas o de seguridad.....	27
	b) Con respecto a estar el hijo en juicio.....	28
	c) Ejercicio de oficio, profesión o industria .....	28
9.	Actos que los menores pueden realizar por sí mismos sin la previa autorización de sus progenitores .....	30
	a) Estar en juicio cuando son acusados criminalmente y en acciones vinculadas al contrato o relación de trabajo.....	30
	b) Reconocer hijos.....	31
	c) Tomar la posesión de cosas y celebrar contratos de escasa cuantía....	32
	d) Ejercicio del mandato.....	32
	e) Ejercicio de una profesión.....	33
	f) Para ser testigos.....	33
	g) Tratamientos médicos.....	33
	h) Con relación al testamento .....	34
10.	Demanda de los hijos contra sus progenitores .....	34
11.	Proyecto de Código Civil de 1998 .....	35

**C) DERECHO COMPARADO**

12. Los padres tienen la representación legal de sus hijos. Remisión.....	36
---	----

**CAPÍTULO 62**

**DISPOSICIÓN Y ADMINISTRACIÓN  
DE LOS BIENES DEL HIJO MENOR DE EDAD**

**A) ADMINISTRACIÓN DE LOS BIENES**

1. Los progenitores son los administradores de los bienes de sus hijos menores de edad .....	37
a) Principio general.....	37
b) Bienes del hijo excluidos de la administración de los progenitores ...	39
1) Los bienes adquiridos por el hijo por su trabajo, empleo, profesión o industria .....	39
2) Los heredados por el hijo por indignidad de sus progenitores ...	39
3) Los adquiridos por herencia, legado o donación, cuando el donante o testador haya excluido expresamente la administración de los progenitores.....	40
c) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	41
2. Titulares de la administración de los bienes de los hijos .....	42
3. Supuesto de la existencia de desacuerdos entre los padres .....	42
4. Con respecto a los requisitos para entrar en posesión de la administración de los bienes de los hijos .....	43

**B) ACTOS PROHIBIDOS A LOS PROGENITORES  
Y ACTOS QUE PUEDEN CELEBRAR LIBREMENTE**

5. Actos prohibidos a los padres respecto de los bienes de los hijos.....	44
a) Las prohibiciones establecidas en el artículo 689 .....	44
1) Contratos entre padres e hijos menores de edad .....	45
2) Comprar bienes de los hijos.....	46
3) Constituirse en cesionario de créditos, derechos o acciones contra su hijo .....	47
4) Practicar una partición privada de la herencia del progenitor fallecido, ni tampoco de la herencia en que los hijos sean coherederos o colegatarios con los padres .....	47
5) Obligar al hijo a afianzar obligaciones de los padres o de terceras personas .....	47
6) Con respecto a las donaciones sin cargo.....	48

	Pág.
b) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	48
6. Actos que los padres pueden celebrar libremente con terceros en nombre de su hijo .....	48

#### C) ACTOS QUE LOS PROGENITORES PUEDEN CELEBRAR PREVIA AUTORIZACIÓN JUDICIAL

7. Se requiere autorización judicial para realizar ciertos actos respecto de los bienes del hijo .....	50
a) Lo establecido en el artículo 692 .....	50
b) Casos varios.....	51
c) Efectos de la realización por parte de los progenitores de actos que no pueden realizar sin autorización judicial.....	55
d) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	56

#### D) PÉRDIDA DE LA ADMINISTRACIÓN DE LOS BIENES DE LOS HIJOS

8. Pérdida de la administración, por parte de los progenitores, de los bienes de sus hijos menores de edad.....	56
a) Cuando la administración practicada por los progenitores sea ruinosa, o se pruebe su ineptitud para administrarlos.....	56
b) Cuando el progenitor que administra los bienes del hijo se halle en concurso o quiebra .....	57
c) Por la cesación, la privación y la suspensión de la patria potestad....	57
9. Remoción de uno o de ambos progenitores.....	58

#### E) UTILIZACIÓN DE LAS RENTAS DE LOS BIENES DEL HIJO

10. Utilización de las rentas de los bienes del hijo.....	58
a) Necesidad de autorización judicial .....	59
b) Situaciones en que no se requiere autorización judicial para disponer de las rentas de los bienes del hijo .....	60

#### F) DERECHO COMPARADO

11. La norma general es la administración por los padres de los bienes de sus hijos. Remisión .....	61
---	----

## CAPÍTULO 63

EXTINCIÓN, PRIVACIÓN,  
SUSPENSIÓN Y REHABILITACIÓN  
DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL

## A) EXTINCIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL

1. Extinción de la titularidad de la responsabilidad parental .....	63
a) Muerte del progenitor o del hijo .....	63
b) Profesión del progenitor en instituto monástico.....	64
c) Alcanzar el hijo la mayoría de edad .....	65
d) Emancipación, excepto lo dispuesto en el artículo 644.....	66
e) Adopción del hijo por un tercero, sin perjuicio de la posibilidad de que se la restituya en caso de revocación y nulidad de la adopción; la extinción no se produce cuando se adopta al hijo del cónyuge o del conviviente .....	66

## B) PRIVACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL

2. Carácter restrictivo de la sanción .....	67
3. Causales de privación de la responsabilidad parental .....	68
a) Ser condenado como autor, coautor, instigador o cómplice de un delito doloso contra la persona o bienes del hijo de que se trata.....	69
b) Abandono del hijo, dejándolo en un total estado de desprotección, aun cuando quede bajo el cuidado del otro progenitor o la guarda de un tercero.....	72
c) Poner en peligro la seguridad, la salud física o psíquica del hijo...	77
d) Haberse declarado el estado de adoptabilidad del hijo .....	79
e) Ser condenado por los delitos enumerados en el artículo 700 bis.....	80
4. Desde cuándo se produce la privación de la responsabilidad parental	85
5. Aplicabilidad de las modificaciones practicadas por la ley 27.363.....	85
6. Quiénes pueden pedir que se prive a los padres de la responsabilidad parental .....	85
7. Rehabilitación de la sanción de privación de la responsabilidad parental ...	86

C) SUSPENSIÓN DEL EJERCICIO  
DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL

8. Causales de suspensión .....	87
a) La declaración de ausencia con presunción de fallecimiento .....	88
b) El plazo de la condena a reclusión y la prisión por más de tres años....	89



	Pág.
c) Mientras se mantenga vigente la declaración por sentencia firme de la limitación de la capacidad por razones graves de salud mental que impiden al progenitor dicho ejercicio .....	90
d) La convivencia del hijo o hija con un tercero, separado de sus progenitores por razones graves, de conformidad con lo establecido en leyes especiales .....	91
e) El procesamiento penal o acto equivalente, por los delitos mencionados en el artículo 700 bis.....	92
<b>D) EFECTOS DE LA PRIVACIÓN O SUSPENSIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL</b>	
9. Efectos que se producen con motivo de la privación o la suspensión de la responsabilidad parental .....	93
<b>E) PROYECTO DE REFORMAS DE 1998</b>	
10. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	94
<b>F) DERECHO COMPARADO</b>	
11. En todas las legislaciones se establecen normas que admiten la privación o suspensión de la patria potestad. Remisión.....	95
<b>CAPÍTULO 64</b>	
<b>TUTELA</b>	
1. Nociones generales .....	97
<b>A) TUTELA. CUESTIONES VARIAS</b>	
2. Concepto y finalidad de la institución .....	98
3. Ubicación en el Código .....	100
4. Ley aplicable a la tutela .....	100
5. Excepciones a la designación de tutor .....	100
6. Caracteres de la tutela .....	103
a) Es un cargo de carácter personalísimo .....	103
b) La tutela puede ser ejercida por una o varias personas.....	103
c) Tiene una función representativa de carácter subsidiario .....	105
d) Tiene como finalidad la protección del menor .....	105
e) Está sujeta a control del Estado .....	106

**B) PERSONAS EXCLUIDAS  
DE DESEMPEÑAR EL CARGO**

7. Personas excluidas de desempeñar el cargo de tutor.....	107
a) Los que no tienen domicilio en la República .....	108
b) Las personas quebradas no rehabilitadas .....	109
c) Las personas que han sido privadas o suspendidas en el ejercicio de la responsabilidad parental, o han sido removidas de la tutela o curatela o apoyo de otra persona incapaz o con capacidad restringida, por causa que les era atribuible.....	110
d) Las personas que deben ejercer por largo tiempo o plazo indefinido un cargo o comisión fuera del país .....	111
e) Las personas que no tienen oficio, profesión o modo de vivir conocido, o tienen mala conducta notoria .....	111
f) Las personas condenadas por delito doloso a penas privativas de la libertad.....	111
g) Las personas deudoras o acreedoras por sumas considerables respecto de la persona sujeta a tutela .....	112
h) Las personas que tienen pleitos con quien requiere la designación de un tutor. La prohibición se extiende a su cónyuge, conviviente, padres o hijos .....	112
i) Las personas que estando obligadas, omiten la denuncia de los hechos que dan lugar a la apertura de la tutela.....	112
j) Las personas inhabilitadas, incapaces o con capacidad restringida.....	115
k) Las personas que hubieran sido expresamente excluidas por el padre o la madre de quien requiere la tutela, excepto que según el criterio del juez resulte beneficioso para el niño, niña o adolescente.....	115
8. Efectos de la designación como tutor de una persona excluida.....	116
9. Carácter de la enumeración del artículo 110 del Código .....	116
10. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	116
11. Derecho comparado. Remisión.....	117

**C) DISCERNIMIENTO DEL CARGO DE TUTOR**

12. Necesidad del discernimiento para el ejercicio de la función .....	117
13. Audiencia previa para oír al menor.....	118
14. Forma del discernimiento.....	118
15. Juez competente para discernir la tutela .....	119
16. Actos practicados por el tutor antes del discernimiento de la tutela ...	121

	Pág.
17. Actos practicados por el tutor al que un juez incompetente le ha discernido la tutela .....	122
18. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	123

#### D) DISTINTAS CLASES DE TUTELA

19. Introducción .....	123
20. El Código ha dejado sin efecto la tutela legítima o legal .....	124

#### E) TUTELA DADA POR LOS PADRES

21. Concepto y fundamento de la tutela dada por los padres.....	124
22. Padres autorizados para designar tutor .....	125
23. Presunción de designación de tutor por parte de los padres.....	126
24. La designación de tutor por los padres debe ser aprobada por el juez, quien deberá tener en cuenta la idoneidad del candidato .....	126
25. Supuesto de fallecimiento de uno de los padres que designó tutor.....	128
26. Caso de la adopción simple .....	128
27. Quien practicó una liberalidad a favor del menor no se encuentra autorizado para designarle un tutor.....	129
28. Forma de la designación .....	129
29. Designación bajo condición no prohibida .....	131
30. Cláusulas prohibidas.....	131

#### F) TUTELA DATIVA

31. Cuándo se otorga la tutela dativa .....	132
32. La tutela dativa pública .....	137
33. Prohibiciones para ser tutor dativo .....	137
34. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	139

#### G) TUTELA ESPECIAL

35. Concepto .....	140
36. Supuestos legales de tutela dativa.....	141
a) Cuando existe conflicto de intereses entre los representados y sus representantes; si el representado es un adolescente puede actuar por sí, con asistencia letrada, en cuyo caso el juez puede decidir que no es necesaria la designación del tutor especial .....	141

	Pág.
b) Cuando los padres no tienen la administración de los bienes de los hijos menores de edad.....	143
c) Cuando existe oposición de intereses entre diversas personas incapaces que tienen un mismo representante legal, sea padre, madre, tutor o curador; si las personas incapaces son adolescentes, rige lo dispuesto en el inciso a).....	144
d) Cuando la persona sujeta a tutela hubiera adquirido bienes con la condición de ser administrados por persona determinada o con la condición de no ser administrados por su tutor .....	145
e) Cuando existe necesidad de ejercer actos de administración sobre bienes de extraña jurisdicción al juez de la tutela y no pueden ser convenientemente administrados por el tutor.....	145
f) Cuando se requieren conocimientos específicos o particulares para un adecuado ejercicio de la administración por las características propias del bien a administrar .....	145
g) Cuando existen razones de urgencia, hasta tanto se tramite la designación del tutor que corresponda .....	146
37. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	146
38. Derecho comparado. Remisión.....	146

#### H) EJERCICIO DE LA TUTELA

39. El tutor es representante legal del menor .....	147
40. Guarda.....	148
41. Educación y alimentos a favor del menor .....	149
a) La educación y los alimentos deben guardar relación con la situación del menor .....	149
b) Supuesto de que los recursos del menor no alcanzaren .....	149
c) Con respecto a la educación religiosa del menor .....	151
d) Con respecto al ingreso del menor en una orden religiosa .....	152
42. Deberes del menor y del tutor .....	152
a) Deberes del menor hacia el tutor .....	152
b) Deberes del tutor, entre otros, practicar el inventario de los bienes del pupilo.....	153
c) Supuesto de que el tutor suceda a los padres o a otro tutor .....	155
43. Responsabilidad del tutor por los daños causados al tutelado .....	156
44. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	158
45. Actos prohibidos al tutor. Remisión. Nulidad .....	158
46. Actos que requieren autorización judicial para su realización por el tutor .....	159

	Pág.
a) Enumeración en el artículo 121 del Código de actos que requieren autorización judicial .....	160
1) Adquirir inmuebles o cualquier bien que no sea útil para satisfacer los requerimientos alimentarios del tutelado .....	160
2) Prestar dinero de su tutelado. La autorización solo debe ser concedida si existen garantías reales suficientes .....	161
3) Dar en locación los bienes del tutelado o celebrar contratos con finalidad análoga por plazo superior a tres años. En todos los casos, estos contratos concluyen cuando el tutelado alcanza la mayoría de edad .....	161
4) Tomar en locación inmuebles que no sean la casa habitación...	162
5) Contraer deudas, repudiar herencias o donaciones, hacer transacciones y remitir créditos aunque el deudor sea insolvente .....	162
6) Hacer gastos extraordinarios que no sean de reparación o conservación de los bienes .....	163
7) Realizar todos aquellos actos en los que los parientes del tutor dentro del cuarto grado o segundo de afinidad, o sus socios o amigos íntimos están directa o indirectamente interesados...	163
b) Otros actos no enumerados en el artículo 121 que también requieren autorización judicial.....	163
1) Transmisión, constitución o modificación de derechos reales sobre bienes del pupilo. Bienes con valor afectivo o cultural ....	163
2) Dinero, títulos y valores del tutelado .....	164
3) Bienes en fideicomiso y otras inversiones seguras.....	164
4) Tutelado que es parte en una sociedad.....	165
5) Tutelado propietario de un fondo de comercio.....	166
c) Venta de bienes del menor.....	166
d) Proyecto de Código Civil de 1998 .....	166
47. Derecho comparado. Remisión.....	167

#### I) CUENTAS DE LA TUTELA

48. Deber de rendir cuentas.....	167
49. Forma y contenido de la rendición de cuentas .....	168
50. Periodicidad en la rendición de cuentas .....	169
a) La norma es amplia con respecto a la periodicidad de la rendición de cuentas .....	169
b) Rendición final de cuentas.....	169
51. Quiénes pueden exigir la rendición de las cuentas de la tutela.....	170
52. Gastos de la rendición y de la gestión .....	170

	Pág.
53. Ante quién deben rendirse las cuentas.....	172
54. Omisión de rendir las cuentas o deficiencias en la rendición .....	172
55. Aprobación de las cuentas .....	172
56. Entrega de los bienes al pupilo.....	173
57. Prescripción de las acciones entre el tutor y el expupilo.....	173
58. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	174

#### J) TERMINACIÓN DE LA TUTELA

59. Causas de terminación de la tutela .....	175
a) Causas enumeradas en el artículo 135.....	175
b) Otras causas de conclusión de la tutela .....	176
c) Conclusión de la tutela especial .....	177
60. Remoción del tutor.....	177
a) Causas de remoción .....	177
b) Quiénes pueden pedir la remoción.....	178
c) Con respecto a la facultad del juez de suspender al tutor durante la tramitación del juicio de remoción .....	179
61. Efectos de la conclusión de la tutela .....	180
62. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	181
63. Derecho comparado. Remisión.....	181

#### K) RETRIBUCIÓN DEL TUTOR

64. Pautas legales para la retribución del tutor .....	181
65. Determinación de la décima .....	183
66. Con respecto a una retribución extraordinaria.....	185
67. Cese del derecho a la retribución.....	185
68. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	186

### CAPÍTULO 65

#### CURATELA

1. Régimen legal de la curatela.....	189
2. Finalidad primordial de la curatela.....	190
a) Cuidar de la persona y los bienes del curado .....	190
b) Con respecto a la libertad personal del curado.....	191

	Pág.
c) La salida del incapaz del país.....	192
3. Cuándo corresponde la designación de curador .....	192
4. Quiénes pueden pedir la declaración de incapacidad .....	194
5. Personas que pueden ser designadas curadores .....	194
a) Designación por el propio interesado.....	195
b) Designación de curador por los padres .....	196
c) Nombramiento de curador por el juez.....	197
1) El cónyuge no separado de hecho .....	197
2) El conviviente .....	199
3) Los hijos del incapaz.....	200
4) Los padres del incapaz .....	200
5) Los hermanos.....	201
6. Persona declarada incapaz con hijos menores de edad.....	202
7. Conclusión de la curatela.....	203
8. Curatela a los bienes.....	203
a) Caso de ausencia simple .....	203
b) Ausencia con presunción de fallecimiento .....	204
c) Curador durante el proceso de declaración de incapacidad y de capacidad restringida .....	204
d) Declaración de herencia vacante .....	204
9. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	205

## CAPÍTULO 66

### ADOPCIÓN. NOCIONES Y PRINCIPIOS GENERALES

#### A) NOCIONES GENERALES

1. Introducción .....	207
2. Concepto de adopción .....	211
3. Naturaleza jurídica de la adopción .....	214
4. Antecedentes históricos. Remisión .....	215
5. Tendencias actuales del derecho de adopción en el mundo .....	215
a) Actualmente se cuestiona la adopción simple .....	216
b) Cuestionamiento a ciertos efectos de la adopción plena .....	216
c) Relajamiento del secreto en la adopción .....	216
d) La adopción de mayores controles para evitar el tráfico de niños.....	217

	Pág.
6. La adopción en el Código Civil y Comercial. Metodología .....	217
7. Derecho comparado. Remisión.....	218

**B) PRINCIPIOS GENERALES DE LA ADOPCIÓN  
EN EL CÓDIGO**

8. Breve introducción .....	218
9. Necesidad de sentencia y emplazamiento en el estado de hijo.....	220
10. Principios generales .....	221
a) El interés superior del niño .....	222
b) El respeto por el derecho a la identidad.....	232
c) El agotamiento de las posibilidades de permanencia en la familia de origen o ampliada.....	235
d) La preservación de los vínculos fraternos, priorizándose la adopción de grupos de hermanos en la misma familia adoptiva o, en su defecto, el mantenimiento de vínculos jurídicos entre los hermanos, excepto razones debidamente fundadas.....	242
e) El derecho a conocer los orígenes .....	246
1) Con respecto al derecho a conocer sus orígenes y a acceder a los expedientes judicial y administrativo.....	247
2) En cuanto a la necesidad de la edad y madurez que exige la norma.....	250
3) La obligación de los adoptantes de hacer conocer su origen al adoptado.....	254
4) Sobre el derecho del adoptado adolescente de iniciar una acción autónoma para conocer sus orígenes .....	257
5) Con respecto a que el menor debe contar con asistencia letrada...	258
f) El derecho del menor a ser oído y a que su opinión sea tenida en cuenta según su edad y grado de madurez, siendo necesario su consentimiento para la adopción a partir de los diez años.....	259
1) El derecho a ser oído y a que se tenga en cuenta la opinión ...	259
2) Obligatoriedad del consentimiento de la persona a adoptar ....	264
3) Derecho comparado. Remisión .....	268

**CAPÍTULO 67**

**PERSONAS QUE PUEDEN SER ADOPTADAS**

1. Como norma general, pueden ser adoptados los menores de edad no emancipados.....	269
a) Principio general.....	269



	Pág.
b) Excepciones.....	271
1) Adopción del hijo del cónyuge o conviviente de la persona que pretende adoptar .....	272
2) Posesión de estado de hijo mientras era menor de edad, fehacientemente comprobada .....	273
3) Persona entre dieciséis y dieciocho años incluida en el Programa de Acompañamiento para el Egreso de Jóvenes sin Cuidados Parentales .....	273
4) Supuesto de la persona mayor de edad incapaz .....	274
2. Persona concebida y todavía no nacida que se halla en el seno materno ...	275
3. Adopción de un embrión crioconservado.....	275
4. Pluralidad de adoptados .....	276
a) Adopciones simultáneas .....	276
b) Adopciones sucesivas .....	277
5. Todas las adopciones practicadas por los mismos adoptantes pueden ser de distinto tipo .....	278
6. Supuesto de la existencia de otros hijos de los adoptantes.....	279
7. Todos los hijos de un mismo adoptante son considerados hermanos entre sí .....	280
8. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	281
9. Derecho comparado. Remisión.....	281

## CAPÍTULO 68

### PERSONAS QUE PUEDEN ADOPTAR

1. El Código Civil y Comercial amplía el universo de las personas que pueden acceder a la adopción.....	283
2. Para adoptar se debe poseer capacidad jurídica .....	284
3. Edad mínima para adoptar .....	285
4. Inexistencia de una edad máxima para adoptar .....	286
5. Diferencia de edad entre los adoptantes y el adoptado .....	287
a) El Código reduce la necesidad de la diferencia de edad anteriormente requerida .....	287
b) Excepción en cuanto a la necesidad de una diferencia mínima de edad entre adoptantes y adoptado .....	288
c) No se requiere una diferencia máxima de edad entre adoptante y adoptado.....	290

	Pág.
6. Se permite la adopción por matrimonios, por personas en unión convivencial y por personas solas .....	291
a) El Código amplía la posibilidad de adoptar conjuntamente a las parejas en unión convivencial .....	291
b) Con relación a lo que se entiende por unión convivencial .....	294
c) En cuanto a la conveniencia de la adopción por personas en unión convivencial y la situación anterior a la actual normativa .....	295
d) Con respecto a la conveniencia de la adopción por parte de personas homosexuales .....	301
e) Eliminación de la posibilidad de adoptar luego de un tiempo de matrimonio a los esposos que no tienen la edad mínima exigida para adoptar .....	306
f) Supuesto de nulidad del matrimonio con posterioridad a la adopción .....	306
7. Excepciones al principio de la adopción conjunta por matrimonios y por convivientes .....	307
a) Si el cónyuge o conviviente ha sido declarado persona incapaz o de capacidad restringida, y la sentencia le impide prestar consentimiento válido para este acto .....	308
b) Si los cónyuges están separados de hecho .....	309
8. Adopción conjunta de personas divorciadas o cesada la unión convivencial .....	310
9. Supuesto de divorcio de los cónyuges o separación de los convivientes, cuando uno de ellos adoptó al hijo del otro .....	312
10. Supuesto de fallecimiento de uno de los guardadores .....	313
11. Fallecimiento del o de los adoptantes u otra causa de extinción de la adopción .....	315
12. Adopción por la guardadora de un menor, otorgada luego de haber aquella fallecido .....	315
13. El requisito de la residencia de los adoptantes en el país .....	317
14. Sobre la necesidad de encontrarse inscriptos en el Registro de Adoptantes .....	321
15. Supuestos en los que no resulta necesaria la inscripción en el Registro de Adoptantes .....	329
a) La adopción de integración .....	329
b) La existencia de un vínculo de parentesco entre los progenitores y los pretendidos guardadores del niño .....	330
c) Con respecto a la delegación del ejercicio de la responsabilidad parental .....	330
d) Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación .....	331

	Pág.
16. Restricciones para adoptar .....	333
a) Quien no haya cumplido veinticinco (25) años de edad, excepto que su cónyuge o conviviente cumpla con este requisito .....	333
b) El ascendiente a su descendiente.....	333
c) Un hermano a su hermano o a su hermano unilateral.....	338
d) El tutor no puede adoptar a su pupilo hasta que se extingan las obligaciones emergentes de la tutela .....	339
17. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	340
18. Derecho comparado. Remisión.....	341

## CAPÍTULO 69

### DECLARACIÓN JUDICIAL DE LA SITUACIÓN DE ADOPTABILIDAD

1. La declaración de adoptabilidad constituye como regla general un requisito ineludible para comenzar el proceso de adopción .....	343
2. Análisis crítico del trámite establecido para la declaración de adoptabilidad.....	344
3. Supuestos en los que se debe decretar la situación de adoptabilidad....	347
a) Si un niño, niña o adolescente no tiene filiación reconocida o sus padres han fallecido, y se ha agotado la búsqueda de familiares de origen .....	349
b) Si los padres tomaron la decisión libre e informada de que el niño sea adoptado .....	352
c) Si las medidas excepcionales tendientes a que el niño permanezca en su familia de origen o ampliada no han dado resultado en un plazo máximo de ciento ochenta días .....	358
4. Supuesto de abandono o desprotección del hijo, poniéndolo en peligro....	363
5. Negativa de los padres de dar al hijo en adopción.....	368
6. Supuestos en los que no resulta posible o es innecesario declarar la situación de adoptabilidad del menor .....	369
a) En caso de que algún familiar o referente afectivo ofrezca asumir su guarda o tutela.....	369
b) En caso de la adopción de integración.....	371
c) Privación de la responsabilidad parental .....	371
7. Con respecto a la falta de recursos económicos de la familia de origen o ampliada.....	373
8. Sujetos del procedimiento para la declaración de la situación de adoptabilidad.....	374

	Pág.
9. Trámite para la declaración de adoptabilidad y reglas del procedimiento...	376
a) Juez competente .....	377
b) Obligatoriedad de la entrevista personal del juez con el niño y con sus padres .....	378
c) Remisión de los legajos seleccionados .....	379

## CAPÍTULO 70

## GUARDA CON FINES DE ADOPCIÓN

1. Finalidad del discernimiento de la guarda y funciones del guardador ....	381
2. Antes del discernimiento de la guarda, el juez debe tratar de conservar los vínculos del menor con su familia de origen.....	384
a) Se deben agotar las posibilidades de la permanencia del menor en su familia de origen .....	384
b) El caso “Fornerón” de la Corte Interamericana de Derechos Humanos .....	384
3. El Código prohíbe la entrega directa de niños en guarda .....	388
4. Discernimiento de la guarda con fines de adopción .....	399
a) La guarda debe ser discernida por el juez que declaró la situación de adoptabilidad.....	399
b) Pasos que debe seguir el juez para la entrega de la guarda .....	404
1) Declarada la adoptabilidad, se deben remitir al juez los legajos seleccionados para el inicio del proceso de guarda .....	404
2) Propuesta de modificación del inciso c) del artículo 499 .....	406
3) El juez debe tomar en cuenta las condiciones personales y otras circunstancias de los adoptantes .....	407
4) Propuesta de modificación del artículo 613 .....	408
5) Debe oírse al pretense adoptado y tenerse en cuenta su opinión ...	409
5. Excepciones a la necesidad de la entrega de la guarda por el juez.....	409
a) El supuesto contemplado en el artículo 643 del Código.....	410
b) La adopción de integración .....	410
c) La jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación ...	411
6. Consecuencia de la violación de la norma que dispone que la guarda debe ser discernida por el juez .....	411
a) Sanción por la violación del discernimiento de la guarda por parte del juez.....	411
b) Excepción a la sanción dispuesta por el artículo 611.....	414
c) En el Proyecto de Código se admitía además, como excepción, la existencia de una relación afectiva con el guardador .....	416

	Pág.
7. Dictado de la resolución de guarda con fines de adopción, tiempo de la guarda y situación posterior al vencimiento del plazo .....	419
8. Revocación de la guarda .....	422
9. Desistimiento de la guarda con fines de adopción .....	423
10. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	430

## CAPÍTULO 71

### JUICIO DE ADOPCIÓN

1. Juez competente para intervenir en el juicio.....	431
a) En el Código Civil y Comercial.....	431
b) Juez competente en la provincia de Buenos Aires .....	432
2. Supuesto de que, luego de concluido el período de guarda, no se inicia el juicio de adopción .....	433
3. Inicio del proceso de adopción .....	433
4. Legitimación para iniciar el proceso de adopción.....	434
a) Respecto de la iniciación por el juez .....	434
b) Los guardadores.....	436
c) La autoridad administrativa.....	436
d) El Ministerio Público .....	436
e) La persona a ser adoptada .....	437
5. Tipo de procedimiento.....	437
6. Reglas de procedimiento del juicio de adopción.....	438
a) Quiénes son parte en el juicio de adopción.....	439
1) Los adoptantes y el adoptado son parte en el proceso .....	439
2) Los padres del pretense adoptado no son parte en el juicio ...	440
b) El adoptado debe ser oído y tenerse en cuenta su opinión.....	444
c) En cuanto a la intervención del Ministerio Público y del organismo administrativo.....	444
d) Con respecto a la intervención en el juicio de otras personas .....	445
e) Con relación al consentimiento de la persona mayor de diez años ...	446
f) Las audiencias son privadas y el expediente, reservado .....	447
7. Medidas de prueba o informaciones .....	448
8. Principios generales de los procesos de familia.....	448
9. Efecto temporal de la sentencia .....	449
10. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	451

## CAPÍTULO 72

TIPOS DE ADOPCIÓN.  
DISPOSICIONES GENERALES. ADOPCIÓN PLENAA) TIPOS DE ADOPCIÓN.  
DISPOSICIONES GENERALES

1. El Código Civil y Comercial reconoce tres tipos de adopción .....	453
2. Facultades del juez en cuanto al otorgamiento del tipo de adopción y al mantenimiento o creación de vínculos jurídicos.....	454
a) Con relación al otorgamiento del tipo de adopción .....	454
b) En cuanto al mantenimiento o creación de vínculos jurídicos.....	455
3. Posibilidad de convertir una adopción simple en plena.....	456
a) Adopciones otorgadas en el país .....	456
b) Adopciones otorgadas en el extranjero.....	459
4. Prenombre del adoptado .....	459

## B) ADOPCIÓN PLENA

5. Nociones generales .....	461
6. Pautas legales establecidas para el otorgamiento de la adopción plena .....	461
a) Cuando se haya declarado al niño en situación de adoptabilidad ....	462
b) Cuando sean hijos de padres privados de la responsabilidad parental....	462
c) Cuando los progenitores hayan manifestado ante el juez su decisión libre e informada de dar a su hijo en adopción.....	463
7. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	463
8. Efectos de la adopción plena en el Código Civil y Comercial .....	464
a) Confiere al adoptado la condición de hijo y extingue los vínculos con la familia de origen .....	464
b) El juez puede mantener el vínculo jurídico con uno o varios parientes de la familia de origen.....	465
c) El adoptado es considerado hermano de los restantes hijos del adoptante .....	470
d) Extingue la responsabilidad parental de los padres de origen.....	470
e) Subsistencia de los impedimentos matrimoniales .....	471
9. Efectos de la adopción plena en el Proyecto de 1998 .....	471
10. La adopción plena es, como norma general, irrevocable .....	471
11. Se admite la acción de filiación contra los progenitores o el reconocimiento por parte de estos últimos.....	473

	Pág.
a) La cuestión en el Código Civil y Comercial .....	473
b) Con respecto a la constitucionalidad de los artículos 624 del Código Civil y Comercial y 327 del Código Civil. Remisión .....	475
12. Apellido del adoptado .....	475
a) Supuesto de adopción unipersonal.....	476
b) Adopción conjunta .....	476
c) Posibilidad de anteponer o agregar el apellido de origen del adoptado.....	477
d) En cuanto a valorar la opinión del adoptado .....	478
e) Supuesto contenido en el artículo 605 .....	478
13. Sucesión del adoptado .....	478

## CAPÍTULO 73

### ADOPCIÓN SIMPLE

1. Nociones generales .....	481
2. Efectos de la adopción simple .....	484
a) Como regla general, se mantienen los derechos y deberes del vínculo de origen .....	484
b) Confiere el estado de hijo al adoptado, pero sin crear vínculos jurídicos con los parientes del adoptante, con excepción de los otros hijos del adoptante.....	484
c) Se transfiere a el o los adoptantes la titularidad y el ejercicio de la responsabilidad parental .....	485
d) Comunicación con la familia de origen .....	486
e) Derecho a reclamar alimentos a la familia de origen .....	486
f) Con respecto al apellido del adoptado .....	487
g) Impedimentos matrimoniales.....	488
3. Sobre la creación de vínculo jurídico con uno o varios parientes de la familia del adoptante .....	488
4. Acción de filiación del adoptado contra sus progenitores, y reconocimiento por estos posterior a la adopción .....	489
5. Sucesión del adoptado .....	489
a) Lo normado en el Código .....	489
b) El Código eliminó el derecho del adoptado de heredar por representación a los ascendientes del adoptante .....	490

	Pág.
6. Revocación de la adopción simple.....	493
a) Causas de revocación .....	493
1) Por haber incurrido el adoptado o el adoptante en las causas de indignidad previstas en el Código.....	493
2) Por petición justificada del adoptado mayor de edad .....	494
3) Por acuerdo de adoptante y adoptado mayor de edad manifestado judicialmente .....	495
b) Supuesto de fallecimiento de alguna de las partes .....	495
c) Efectos de la revocación .....	496
7. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	497
8. Derecho comparado. Remisión.....	497

## CAPÍTULO 74

## ADOPCIÓN DE INTEGRACIÓN

1. Concepto y nociones generales.....	499
2. Sujetos activos de la adopción de integración .....	501
3. Reglas aplicables a la adopción de integración.....	502
a) Salvo la existencia de causas graves, los progenitores de origen deben ser escuchados .....	503
b) El adoptante no requiere estar inscripto en el Registro de Adoptantes..	504
c) No se exige la declaración judicial de la situación de adoptabilidad.....	504
d) No se aplican las prohibiciones en materia de guarda de hecho...	504
e) No se exige previa guarda con fines de adopción .....	505
f) No rige el requisito relativo a que las necesidades afectivas y materiales no puedan ser proporcionadas por su familia de origen .....	505
g) No se requiere una diferencia mínima de edad con el adoptante, ni que el adoptado sea menor de edad .....	506
4. Efectos de la adopción entre el adoptado y el progenitor de origen cónyuge o conviviente del adoptante .....	506
5. Efectos de la adopción entre el adoptado y el adoptante.....	508
a) Adoptado con un solo vínculo filial de origen.....	508
b) Adoptado con doble vínculo filial de origen.....	509
6. Revocación de la adopción de integración.....	512



CAPÍTULO 75  
NULIDAD DE LA ADOPCIÓN E INSCRIPCIÓN  
EN EL REGISTRO CIVIL

1. La sentencia de adopción puede adolecer de nulidad absoluta o relativa .....	515
2. Nulidades absolutas .....	516
a) La edad del adoptado .....	516
b) La diferencia de edad entre adoptante y adoptado.....	516
c) La adopción que hubiese tenido un hecho ilícito como antecedente necesario, incluido el abandono supuesto o aparente del menor proveniente de la comisión de un delito del cual hubiera sido víctima el menor o sus padres .....	517
d) La adopción simultánea por más de una persona, excepto que los adoptantes sean cónyuge o pareja conviviente.....	518
e) La adopción de descendientes .....	519
f) La adopción de hermano y de hermano unilateral entre sí .....	519
g) La declaración judicial de la situación de adoptabilidad.....	519
h) La inscripción y aprobación del Registro de Adoptantes .....	519
i) La falta de consentimiento del niño mayor de diez años, a petición exclusiva del adoptado.....	520
3. Nulidades relativas .....	520
a) La edad mínima del adoptante.....	520
b) Vicios del consentimiento.....	521
c) El derecho del niño, niña o adolescente a ser oído.....	522
4. Alcances de la nulidad en el supuesto de la omisión de la intervención del Ministerio Público.....	522
5. Con respecto a la prescriptibilidad de las acciones de nulidad absoluta y relativa .....	523
6. Efectos de la nulidad .....	524
7. Juez competente .....	526
8. Inscripción de la adopción, su revocación, conversión y nulidad .....	526
9. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	528

## CAPÍTULO 76

ADOPCIÓN INTERNACIONAL  
Y REGLAS DE DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO

## A) ADOPCIÓN INTERNACIONAL

1. Con respecto a la adopción internacional.....	529
2. Nuestro país mira con desconfianza la adopción internacional .....	533
a) La adopción de niños domiciliados en la República por parte de extranjeros que residen fuera del país .....	533
b) Adopción por personas domiciliadas en el país de niños domiciliados en el extranjero .....	538
3. Inscripción de la adopción otorgada en el extranjero a favor de personas domiciliadas en el país .....	543
4. Con respecto al compromiso para impedir el secuestro, la venta o la trata de niños .....	543
5. Derecho comparado. Remisión.....	546

B) REGLAS DE DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO  
EN MATERIA DE ADOPCIÓN

6. Metodología .....	546
7. Jurisdicción con respecto a los niños domiciliados en el país .....	547
8. Derecho aplicable.....	548
9. Reconocimiento de adopciones constituidas en el extranjero .....	550
10. Conversión en adopción plena de la adopción simple otorgada en el extranjero .....	551

## CAPÍTULO 77

## VIOLENCIA FAMILIAR

1. Nociones generales .....	553
2. La violencia entre los esposos .....	556
a) La emancipación de la mujer ha morigerado en parte la violencia entre los esposos .....	556
b) La violencia de género digital .....	558

	Pág.
c) El reclamo de daños por violencia habida entre los esposos y con relación a la mujer, en general, es plenamente procedente.....	559
d) Otros efectos derivados de la violencia entre los esposos .....	562
3. La violencia con relación a los hijos.....	562
a) De la primitiva inmunidad a la protección amplia de los derechos de los niños.....	562
b) Otras formas de violencia.....	565
c) Distintos efectos del maltrato o del abandono de los hijos.....	566
d) Representación del menor para el reclamo de los daños sufridos...	568
e) Prescripción de la acción de daños .....	568
4. Responsabilidad del Estado por no haber tomado las medidas necesarias que pudieron haber evitado los daños causados por la violencia ...	569
5. El Proyecto de Código Civil de 1998.....	570
6. La violencia puede constituir hechos punibles penalmente .....	573
7. Ley 24.417 de Protección contra la Violencia Familiar .....	574
a) La ley 24.417 y su finalidad.....	574
b) Con relación a los legitimados para denunciar los hechos de violencia y la forma de la denuncia .....	577
c) Concepto de maltrato físico o psíquico.....	579
d) La ley comprende tanto las uniones matrimoniales como las extramatrimoniales .....	580
e) Con relación a si es necesaria la convivencia de los involucrados en el hecho de violencia .....	581
f) El juez debe requerir un diagnóstico de interacción familiar .....	582
g) El juez puede decretar medidas cautelares, cuya enumeración en la ley no es taxativa .....	583
h) Luego de las medidas dispuestas por el juez, este debe llamar a una audiencia de mediación .....	589
i) Debe brindárseles a las partes la ayuda necesaria para superar el conflicto.....	590
j) Con respecto a las costas de las actuaciones por violencia familiar....	591
8. Ley 26.061 reglamentaria de la Convención sobre los Derechos del Niño....	591
9. Ley 26.485 de Protección Integral para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra las Mujeres.....	593
a) Finalidad de la ley .....	595
b) Qué se entiende por violencia contra las mujeres .....	598
c) Consejo Nacional de la Mujer.....	599
d) Lineamientos básicos de las políticas estatales.....	599
e) Medidas preventivas que puede ordenar el juez.....	600

	Pág.
f) Creación del Observatorio de la Violencia contra las Mujeres .....	604
g) Procedimientos judiciales y administrativos.....	604
h) Reparación civil de perjuicios.....	606
i) Con respecto a la aplicación de penas a la persona que incurrió en violencia .....	607
10. Ley 27.452. Régimen de reparación histórica para las niñas, niños y adolescentes.....	607
11. Ley 27.499 de Capacitación Obligatoria en Género para todas las Personas que Integran los Tres Poderes del Estado (Ley Micaela) y resolución 66/2019 .....	608
12. Ley 12.569 y decreto 694/2018 de la provincia de Buenos Aires.....	609
13. Ley 5861 de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires .....	609
14. Resolución conjunta 1/2018 para eliminar prácticas basadas en el prejuicio de superioridad de cualquiera de los sexos.....	610
15. Sistema Nacional de Denuncias por Violencia de Género.....	612
16. Creación del Observatorio de las Violencias y Desigualdades por Razones de Género, de un Consejo Federal y de una mesa interministerial para el diseño de un programa nacional de abordaje integral de las violencias extremas por motivos de género.....	613
17. Distintas normas de carácter internacional que se ocupan de la violencia familiar .....	614
a) Distintas convenciones y resoluciones internacionales.....	615
b) Convención sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer.....	615
c) Convención Interamericana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra la Mujer .....	616
d) Convención Americana de Derechos Humanos.....	619
e) Resolución 58/147 aprobada por la Asamblea General de las Naciones Unidas.....	619
f) Recomendación general 35 del Comité para la Eliminación de la Discriminación contra la Mujer.....	619
g) Estudio Multipaís de la Organización Mundial de la Salud sobre salud de la mujer y violencia doméstica contra la mujer .....	620
Bibliografía.....	621