

ÍNDICE

AUTORES	XXIII
PRÓLOGO.....	XXVII

Parte general

CAPÍTULO I

Los principios procesales de familia

Mariela Panigadi

1. Principios de derecho y principios procesales	3
1.1. Los principios en el derecho de familia	5
2. Principios procesales adoptados en el Código Civil y Comercial.....	6
2.1. Tutela judicial efectiva.....	7
2.2. Acceso a la justicia.....	9
2.3. La mención a las personas vulnerables	11
2.4. Inmediación	12
2.5. Buena fe y lealtad procesal.....	14
2.6. Oficiosidad	16
2.6.1. Impulso de oficio	17
2.6.2. Prueba de oficio	18
2.7. Oralidad	19
2.8. Reserva y acceso limitado al expediente	20
2.9. Acentuación de la función conciliadora	22
2.10. Especialización	23
2.10.1. Órganos y fuero especializados	23
2.10.2. Órgano de apoyo multidisciplinario.....	24
2.11. El interés superior de niños, niñas o adolescentes	25

2.12. Derecho a ser oído y que su opinión sea tenida en cuenta de niños, niñas, adolescentes y personas con discapacidad	27
2.12.1. Ámbito de aplicación.....	29
2.12.2. Niña, niño o adolescente con edad y grado de madurez suficiente para formarse un juicio propio.....	29
2.12.3. Procesos que los afecten directamente.....	30
2.12.4. Instrumentos procesales para realizar el derecho a ser oído.....	30
2.12.5. El apoyo al niño para que comparta sus puntos de vista.....	34
2.12.6. Derecho a que su opinión sea tenida en cuenta	36
2.13. Principios procesales relativos a la prueba.....	36
2.13.1. Libertad, amplitud y flexibilidad de la prueba	37
2.13.2. <i>Favor probatione</i>	38
2.13.3. Carga dinámica de la prueba.....	38
2.13.4. Testigos	41
3. Principios procesales de familia no receptados en el CCyC	43
3.1. Principio de flexibilización procesal	43
3.2. Flexibilización del principio de congruencia.....	43
3.3. Principio <i>perpetuatio jurisdictionis</i>	45
4. Conclusión	46

CAPÍTULO II

Principios generales del derecho de familia

Néstor Leandro Guzmán

1. Introducción.....	49
2. El Interés Superior del Niño: Su carácter dinámico y flexible	50
3. Las pautas de interpretación y argumentación de la Observación General Nro. 14 del Comité de los Derechos del Niño	51

3.1. La consideración primordial: flexibilidad en su aplicación	53
3.2. Evaluación y determinación	54
3.3. Lista enunciativa de elementos de evaluación	56
3.4. Equilibrio entre los elementos de la evaluación. La necesidad de analizar las consecuencias de la decisión.....	57
3.5. La ponderación y el principio de proporcionalidad.	57
4. Una motivación completa para el Interés Superior del Niño.....	65
5. Los criterios básicos para revisar las decisiones	69
6. Conclusiones.....	70

CAPÍTULO III

Principios generales del derecho procesal familiar
y su relación con las medidas cautelares

María Marta Nieto

1. Principios que lo informan.....	73
1.1. Tutela judicial eficiente en el acceso, trámite y en la ejecución de la resolución cautelar	78
1.1.1. Pronunciamientos de la CIDH a tener en cuenta, en relación al principio de tutela judicial eficiente en los procesos cautelares, respecto al accionar de la justicia en el Estado Argentino	81
1.2. Principio de inmediatez.....	85
1.3. Principio de contradicción.....	89
1.4. Principio de reserva del trámite	91
1.5. Principio de oficiosidad	93
1.6. Principio del Interés Superior del Niño	96
1.7. Plazo razonable.....	97
2. Concepto, caracteres y particularidades	99
2.1. Concepto.....	99
2.2. Caracteres. Accesoriedad e instrumentalidad	101
2.3. Provisoriedad.....	104
2.4. Modificabilidad	105

2.5. Superficialidad.....	106
2.6. Unilateralidad vs. bilateralidad	108
2.7. Urgencia vs. prudencia.....	110
2.8. Caducidad	113
3. Presupuestos de admisibilidad.....	116
3.1. Verosimilitud del derecho.....	118
3.2. Peligro en la demora.....	119
3.3. Contracautela	120
4. Clasificación de las medidas en el proceso de familia ...	122
4.1. Medidas cautelares procesales o formales	125
4.2. Medidas cautelares sustanciales o materiales.....	126
4.3. Medidas autosatisfactivas. Violencia familiar o de género.....	127
4.4. Personales y patrimoniales	131
5. Jurisprudencia referida a los procesos cautelares de familia.....	134
5.1. Alimentos provisionales	134
5.2. Responsabilidad parental. Cuidados personales de los hijos menores	141
5.3. Atribución del hogar familiar	145
5.4. Procesos de determinación de la capacidad jurídica	155
5.4.1. Internación.....	155
5.5. Filiación	158

Parte especial

CAPÍTULO IV

Procesos sobre el ejercicio de la capacidad jurídica

Juan Pablo Olmo

1. Generalidades.....	165
1.1. Introducción.....	165
1.2. Nombre del proceso	166
1.3. Régimen de la capacidad jurídica en el Código Civil y Comercial de la Nación.....	167
1.4. Reglas generales para las restricciones al ejercicio de la capacidad jurídica.....	167

1.5. Incompatibilidad entre la legislación de fondo y de forma	168
1.5.1. Planteo del problema	168
1.5.2. Bases procesales en el Código Civil de Vélez y en la ley 17.711	169
1.5.3. La regulación en el Código Procesal Civil y Comercial de la Nación.....	171
1.5.4. La reforma de la ley 26.657.....	174
1.5.5. El Código Civil y Comercial de la Nación.....	174
1.5.6. Tabla de concordancias	176
1.6. Carácter del proceso	178
1.7. Edad mínima	179
1.8. Rechazo de una solicitud anterior	179
2. Capacidad restringida e incapacidad	180
2.1. Inicio del proceso	180
2.1.1. Mediación	180
2.1.2. Incidencias procesales	180
2.1.3. Tasa de justicia	181
2.1.4. Competencia.....	181
2.1.5. Recusación del juez.....	182
2.1.6. Fuero de atracción	182
2.2. Legitimación	183
2.2.1. Legitimados para promover el proceso.....	183
2.2.2. Carácter de la enumeración.....	183
2.2.3. El caso del tutor.....	184
2.3. Escrito de inicio	184
2.4. Necesidad de acreditar verosimilitud.....	185
2.5. Medidas cautelares.....	186
2.6. Intervención del interesado en el proceso	187
2.7. Ajustes razonables del procedimiento	189
2.8. La prueba.....	189
2.9. Conclusión de la etapa probatoria	190
2.10. Entrevista personal con el juez.....	191
2.11. Sentencia	191
2.11.1. Plazo para su dictado.....	191
2.11.2. Encuadres jurídicos	192

2.11.3. Contenido	192
2.11.4. Designación de apoyos o curadores.....	193
2.11.5. Recursos contra la sentencia. Elevación en consulta	196
2.11.6. Registración	197
2.12. Costas y honorarios	198
2.13. Revisión de sentencia	200
2.14. Proceso para el cese de las restricciones	201
3. Internaciones	202
3.1. Internaciones voluntarias	203
3.2. Internaciones involuntarias.....	204
4. Inhabilitación por prodigalidad	205
4.1. Tipo de proceso	205
4.2. Finalidad.....	206
4.3. Beneficiarios del patrimonio familiar.....	206
4.4. Legitimados	207
4.5. Prueba.....	208
4.6. Sentencia	208
4.7. Revisión de la sentencia y cese de las restricciones	209
Modelos de escritos	211
1. Promueve proceso sobre el ejercicio de la capacidad jurídica	211
2. Solicita revisión de la sentencia	215
3. Solicita cese de las restricciones.....	216

CAPÍTULO V

Proceso de alimentos

Marcela Lorena Sasso

1. Introducción.....	217
2. Causas-fuente de la obligación alimentaria. Legitimación	219
2.1. Parentesco.....	219
2.2. Matrimonio y posteriores al divorcio.....	220
2.3. Uniones convivenciales	227
2.4. Responsabilidad parental	228

ÍNDICE

2.4.1. Alimentos al hijo menor de edad	228
2.4.2. Alimentos al hijo mayor de edad	230
2.4.3. Hijo mayor que se capacita	231
2.4.4. Hijo no reconocido.....	231
2.4.5. Mujer embarazada.....	232
2.4.6. Hijo fuera del país o alejado de sus progenitores	232
2.4.7. Reclamo a ascendientes.....	233
3. Competencia	234
4. Mediación previa obligatoria	237
5. Tasa de justicia.....	239
6. Alimentos provisorios. Medidas cautelares.....	239
7. Demanda.....	242
8. Audiencia preliminar (artículo 639 del CPCCN).....	243
9. Contestación de demanda	244
10. Prueba.....	246
11. La sentencia. Recursos.....	248
11.1. La sentencia, su cumplimiento e intereses aplicables	248
11.2. Efecto retroactivo de la sentencia de alimentos y su liquidación.....	250
11.3. Recursos	252
12. Costas.....	253
13. Incidentes de modificación.....	255
Modelos de escritos	260
1. Promueve demanda por alimentos	260
2. Promueve incidente de aumento de cuota alimentaria	268
3. Contesta demanda de alimentos	281

CAPÍTULO VI

Divorcio. Proceso y cuestiones conexas

Eduardo Guillermo Roveda

1. Extinción del matrimonio. Generalidades	289
2. Divorcio	290
2.1. Antecedentes	290
2.2. Evolución en el derecho argentino	291
2.2.1. Código Civil. Ley 2393.....	291
2.2.2. Ley 23.515.....	292
2.2.3. Divorcio sanción y divorcio remedio	292
2.3. El divorcio en el Código Civil y Comercial	295
2.3.1. El divorcio en sede judicial	295
2.3.2. La eliminación de la separación personal	295
2.3.3. El divorcio incausado	296
2.3.4. Imposibilidad de renunciar	297
3. Proceso de divorcio	298
3.1. Legitimación	298
3.2. Requisitos	299
3.3. Tipo de proceso	299
3.4. Traslado	300
3.5. Audiencia	300
3.6. Homologación	301
3.7. Competencia	302
3.8. Vista al Ministerio Público	302
3.9. Sentencia	302
3.10. Convenio regulador	304
3.11. Convenio regulador de atribución de la vivienda conyugal	306
3.12. Convenio regulador de atribución de bienes.....	307
3.13. Convenio regulador de alimentos.....	308
3.14. Convenio regulador del ejercicio de la responsabilidad parental	309
3.15. Medidas cautelares en el proceso de divorcio	309
3.16. Costas.....	310
4. Compensación económica. Cuestiones procesales	311
4.1. Concepto de compensación económica.....	311

ÍNDICE

4.2. Oportunidad para reclamarla.....	311
4.3. Competencia	314
4.4. Legitimación	314
5. Alimentos entre divorciados. Remisión.....	315
6. Atribución del uso de la vivienda	315
6.1. Introducción.....	315
6.2. Legitimación	315
6.3. Bienes sobre los que puede recaer	315
6.4. Pautas para su atribución.....	316
6.5. Efectos de la atribución.....	317
6.6. Cese	317
Modelos de escritos	319
1. Promueve divorcio por presentación bilateral	319
2. Presenta solicitud de divorcio. Adjunta propuesta de convenio regulador	321

CAPÍTULO VII

Cuestiones procesales en el régimen de bienes del matrimonio

Eduardo Guillermo Roveda

1. Introducción.....	325
2. Gestión de los bienes gananciales	326
2.1. Generalidades.....	326
2.2. Asentimiento conyugal.....	327
2.3. Falta de asentimiento. Consecuencias.....	327
2.4. Régimen procesal.....	328
3. Deudas de los cónyuges en el régimen primario y en el de la comunidad de gananciales	330
3.1. Principio general. Separación de responsabilidades	330
3.2. Deudas por las que se amplía la responsabilidad al otro cónyuge.....	331
3.3. Carácter de la responsabilidad del cónyuge que no contrajo la obligación.....	333
4. Extinción de la comunidad	334

5. Partición.....	338
5.1. Introducción.....	338
5.2. Ley aplicable a la partición.....	338
5.3. Forma de la partición	339
5.3.1. Partición privada	339
5.3.2. Partición mixta	340
5.4. Partición judicial	340
5.4.1. Introducción.....	340
5.4.2. Juez competente	341
5.4.3. Prescripción de la acción	341
5.4.4. Tipo de proceso.....	341

CAPÍTULO VIII
 Proceso de filiación
María Alejandra Massano

1. Conceptos preliminares	343
2. Principios generales	344
2.1. Históricos	344
2.1.1. Imprescriptibilidad e irrenunciabilidad	344
2.1.2. La regla del doble vínculo filial.....	345
2.1.3. La admisión de todo tipo de pruebas pero la trascendencia de las genéticas	345
2.2. Nuevos paradigmas.....	349
2.2.1. Inadmisibilidad de demandas.....	349
2.2.2. Prueba genética <i>post mortem</i>	351
3. Competencia	352
4. Acciones de emplazamiento de filiación	355
4.1. Objeto de prueba	356
4.1.1. Posesión de estado	356
4.1.2. Convivencia.....	357
4.2. Legitimación activa	359
4.3. Legitimación pasiva	360
4.4. Nacimientos inscriptos sólo con filiación materna. Actuación del Ministerio Público.....	360

4.5. Alimentos provisorios	362
4.6. Reparación del daño causado.....	364
5. Acciones de impugnación de filiación	368
5.1. Impugnación de la maternidad.....	368
5.1.1. Objeto de prueba	369
5.1.2. Legitimación activa	369
5.1.3. Legitimación pasiva.....	370
5.1.4. Caducidad del derecho	370
5.2. Impugnación de la filiación presumida por la ley...	370
5.2.1. Objeto de prueba.....	371
5.2.2. Legitimación activa.....	372
5.2.3. Legitimación pasiva	379
5.2.4. Caducidad	379
5.3. Acción de negación de filiación presumida por la ley	381
5.3.1. Objeto de prueba.....	382
5.3.2. Legitimación activa.....	382
5.3.3. Legitimación pasiva	383
5.3.4. Caducidad de la acción	383
5.4. Impugnación preventiva de la filiación presumida por la ley	383
5.4.1. Objeto de prueba	384
5.4.2. Legitimación activa	384
5.4.3. Legitimación pasiva	384
5.4.4. Caducidad	385
5.5. Impugnación del reconocimiento	385
5.5.1. Objeto de prueba.....	385
5.5.2. Legitimación activa.....	385
5.5.3. Legitimación pasiva	386
5.5.4. Caducidad de la acción	386
6. Acción de nulidad del reconocimiento	387
7. Acción de negación anómala	388
Modelos de escritos	390
1. Interponen demanda de reclamación de filiación	390
2. Inicia demanda de impugnación de reconocimiento paterno.....	392

CAPÍTULO IX
 Proceso de adopción
Carla Florencia Alonso Reina

1. Introducción.....	397
2. Principios que rigen en el proceso de adopción.....	398
2.1. Interés Superior del Niño	399
2.2. Respeto por el derecho a la identidad.....	399
2.3. Agotamiento de las posibilidades de permanencia en la familia de origen o ampliada	400
2.4. Preservación de los vínculos fraternos	400
2.5. Derecho a conocer los orígenes	401
2.6. Derecho del niño, niña o adolescente a ser oído y a que su opinión sea tenida en cuenta según su edad y grado de madurez, siendo obligatorio su consentimiento a partir de los diez (10) años.....	401
3. Medidas de protección integral de derechos	402
3.1. Inconstitucionalidad del artículo 40 de la ley 26.061	407
3.2. Procedimiento	408
4. Declaración judicial de la situación de adoptabilidad ...	409
4.1. Supuestos que configuran la declaración judicial de situación de adoptabilidad	410
4.2. Sujetos del procedimiento	413
4.3. Reglas del procedimiento	415
4.4. Privación de la responsabilidad parental y declaración judicial de adoptabilidad	416
5. Guarda con fines de adopción	418
5.1. Guarda de hecho. Prohibición. Análisis jurisprudencial	418
5.2. Competencia	420
5.3. Elección del guardador e intervención del organismo administrativo	420
5.4. Sentencia de guarda con fines de adopción.....	422
6. Juicio de adopción	423
6.1. Competencia	423
6.2. Inicio del proceso	425

6.3. Reglas del proceso	427
6.4. Efecto temporal de la sentencia.....	431
7. Conversión y revocación de la adopción	432
7.1. Conversión de la adopción	432
7.2. Revocación de la adopción	433
8. Nulidad e inscripción	435
8.1. Nulidad absoluta	435
8.2. Nulidad relativa	438
8.3. Normas supletorias	439
8.4. Inscripción	440
9. Registro Único de Aspirantes a Adopción	440
10. Juicio en la adopción por integración	444
10.1. Efectos.....	445
10.2. Reglas aplicables al proceso.....	446
10.3. Revocación	448

CAPÍTULO X

Restitución internacional de menores

*María Alejandra Massano
y Eduardo Guillermo Roveda*

1. Introducción.....	449
2. La sustracción internacional de niños. Su marco regulador.....	449
3. Convención de La Haya	451
3.1. Conceptualizaciones preliminares.....	451
3.2. Derecho de custodia vs. derecho de visita	455
3.3. Alcance de la intervención	457
3.4. Supuestos de excepción a la restitución	458
3.4.1. Inicio del procedimiento de restitución luego de 1 año e integración del niño al nuevo medio .	458
3.4.2. Ausencia de ejercicio efectivo del derecho de custodia	459
3.4.3. Grave riesgo de peligro físico o psíquico para el niño.....	459

3.4.4. Oposición del niño que haya alcanzado una edad y madurez suficiente.....	460
3.4.5. Protección de los derechos humanos y libertades fundamentales.....	463
4. Convención de Montevideo (CIDIP-IV).....	464
4.1. Configuración de la ilicitud.....	464
4.2. Excepciones al reintegro	464

CAPÍTULO XI

El proceso de violencia doméstica

Ignacio Juan Gonzalez Magaña

1. Introducción.....	465
2. Principios procesales aplicados a los procesos de familia.....	467
2.1. Los principios procesales específicamente aplicados al proceso de violencia doméstica.....	468
2.1.1. Principio de tutela judicial efectiva	468
2.1.2. Principio de inmediatez.....	470
2.1.3. Principio de buena fe y lealtad procesal.....	470
2.1.4. Principio de oficiosidad y oralidad	472
3. La denuncia	474
3.1. Formalidades	474
3.2. Legitimación activa	474
3.2.1. Personas que pueden poner los hechos de violencia en conocimiento del juez	474
3.2.2. La denuncia realizada por cualquier ciudadano	475
3.3. La denuncia anónima.....	476
3.4. La obligación de denunciar para los profesionales de la salud.....	477
3.5. El incumplimiento de la obligación de denunciar...	479
4. Patrocinio letrado.....	480
4.1. Cuerpo de abogados especializados en violencia de género. Ley 27.210.....	481
5. Competencia. Principios generales.....	482

5.1. La determinación de la competencia según los principios de las leyes 24.417 y 26.485 y la incidencia del Código Civil y Comercial de la Nación	483
5.2. La intervención de la Oficina de Violencia Doméstica de la CSJN.....	485
5.3. Determinación de la competencia en razón de la materia.....	486
5.4. Determinación de la competencia en razón del territorio.....	488
5.5. El debate de fondo: ¿Competencia civil o competencia penal?.....	488
5.6. Los criterios adoptados por las provincias en relación con la determinación de la competencia en materia de violencia doméstica.....	490
5.6.1. La específica situación de la provincia de Buenos Aires. Análisis del artículo 50 de la ley 5827 que diseña una competencia civil y comercial especial para la justicia de paz bonaerense	491
5.7. La prórroga de la competencia en los casos de violencia doméstica.....	493
5.7.1. El principio del “foro conveniente”.....	494
5.8. Límites de la competencia. Conexidad	494
6. Medidas cautelares	497
6.1. La naturaleza jurídica de las medidas cautelares en los procesos de violencia doméstica	497
6.2. Terminología	498
6.3. Carácter de la medida. Plazo	500
6.4. Eficacia.....	502
6.5. Medidas previstas por la ley 24.417 y 26.485	503
6.5.1. Exclusión del hogar del agresor y reintegro del agredido.....	503
6.6. Prohibición de acceso a la vivienda por parte del agresor	505
6.6.1. Portación de arma de fuego por parte del agresor. Protocolo de actuación en estos casos..	506

6.7. Medidas provisionarias	509
6.7.1. Alimentos	509
6.7.2. Cuidado personal de los hijos	511
6.7.3. Derecho de comunicación con los hijos.....	512
6.8. Incumplimiento de las medidas por parte del agresor. Consecuencias.....	513
6.9. La notificación de las medidas cautelares en el proceso de violencia doméstica. Particularidades ...	514
6.9.1. La importancia de la notificación de las medidas adoptadas por el juez en el proceso. Dificultades	515
6.10. Sanciones frente al incumplimiento de las medidas por parte del agresor	517
6.11. Recursos	518
7. Trámites posteriores	519
7.1. Desistimiento de la acción	520
7.1.1. El desistimiento de la acción cuando se encuentran en juego los derechos de niños, niñas y adolescentes	522
7.1.2. El desistimiento de la acción en sede penal ...	523
7.2. Caducidad de la acción	526
7.3. El archivo de las actuaciones. Procedencia	528