

EDUARDO A. ZANNONI

DERECHO CIVIL

---

*Derecho de familia*

Tomo 1



EDITORIAL ASTREA  
DE ALFREDO Y RICARDO DEPALMA  
BUENOS AIRES  
1 9 7 8

# ÍNDICE GENERAL

## Volumen 1º

PRÓLOGO .....	VII
---------------	-----

### PARTE PRIMERA

#### ✓FAMILIA Y PARENTESCO

##### CAPÍTULO PRIMERO

#### ✓FAMILIA Y DERECHO DE FAMILIA

##### 1. Familia

§ 1. Concepto .....	3
§ 2. Concepto sociológico y concepto jurídico .....	4
§ 3. Distintos alcances del concepto de familia como categoría jurídica .....	5
<i>a)</i> En sentido amplio .....	5
<i>b)</i> En sentido restringido .....	6
§ 4. Familia legítima e ilegítima: <i>A)</i> En cuanto a la filiación .....	8
§ 5. <i>B)</i> En cuanto al parentesco .....	11
§ 6. Naturaleza jurídica de la familia .....	14

	a) Tesis de la personalidad jurídica de la familia . . . .	14
	b) Tesis de la familia como un organismo jurídico . . .	15
	c) Tesis de la familia como institución . . . . .	16
✓§	7. Regulación jurídica de la familia en el derecho argentino . . . . .	18
§	8. Protección de la familia. Estado y familia . . . . .	22

## 2. Derecho de Familia

§	9. Concepto . . . . .	23
§	10. Relación jurídica familiar . . . . .	23
§	11. El vínculo biológico presupuesto . . . . .	24
§	12. El Derecho de Familia como parte integrante del Derecho Civil . . . . .	24
	a) La tesis de Cieu . . . . .	25
	b) Tesis que considera el Derecho de Familia parte del Derecho Público . . . . .	26
	c) Tesis intermedia . . . . .	27
§	13. Derechos subjetivos familiares . . . . .	29
§	14. Clasificación de los derechos subjetivos familiares . . .	30
	a) Derechos subjetivos en interés propio . . . . .	30
	b) Derechos que se ejercen en protección de intereses ajenos . . . . .	31
§	14-1. Acto jurídico familiar: Concepto . . . . .	32

## CAPÍTULO II

### ESTADO DE FAMILIA

#### 1. El estado de familia en general

§	15. Introducción al concepto de estado de familia . . . . .	35
§	16. Definición . . . . .	36
§	17. Estado de familia y relación jurídica familiar . . . . .	36

§ 18.	Naturaleza del estado de familia .....	37
§ 19.	Caracteres del estado de familia .....	38
	<i>a)</i> Universalidad .....	38
	<i>b)</i> Unidad .....	38
	<i>c)</i> Indivisibilidad .....	39
	<i>d)</i> Correlatividad .....	40
	<i>e)</i> Oponibilidad .....	40
	<i>f)</i> Estabilidad .....	41
	<i>g)</i> Inalienabilidad .....	41
	<i>g</i> <sup>1</sup> ) Intransmisibilidad .....	41
	<i>g</i> <sup>2</sup> ) Intransigibilidad .....	41
	<i>g</i> <sup>3</sup> ) Transigibilidad sobre derechos patrimoniales emergentes del estado de familia .....	43
	<i>h)</i> Irrenunciabilidad .....	43
	<i>i)</i> Imprescriptibilidad .....	44
	<i>j)</i> Inherencia personal .....	45
	<i>j</i> <sup>1</sup> ) Intransmisibilidad sucesoria .....	45
	<i>j</i> <sup>2</sup> ) Inadmisibilidad de subrogación .....	46

## 2. Título de estado de familia

§ 20.	Concepto .....	46
§ 21.	Definición .....	47
§ 22.	Título de estado y prueba del estado .....	48
§ 23.	Constitución del título de estado .....	48
§ 24.	Constitución del título de estado por sentencia judicial .....	50
§ 25.	El problema de la constitución del título de estado por otros medios .....	51

## 3. Posesión de estado

§ 26.	Concepto .....	52
§ 27.	Elementos constitutivos .....	52
§ 28.	Posesión de estado y estado aparente de familia .....	54
	<i>a)</i> Estado aparente de hecho .....	54
	<i>b)</i> Estado aparente de derecho .....	54
§ 29.	Efectos de la posesión de estado .....	55

## 4. Acciones de estado

§ 30.	Concepto .....	57
§ 31.	Acciones de estado y acciones de ejercicio del estado ..	58
§ 32.	Acciones de rectificación del título de estado .....	58
§ 33.	Clasificación de las acciones de estado .....	59
	a) Acciones —por su objeto— constitutivas del título de estado .....	59
	b) Acciones —por su objeto— modificativas del título de estado .....	59
	c) Acciones —por su objeto— extintivas del título de estado .....	59
§ 34.	Acciones constitutivas y declarativas .....	60
§ 35.	Caracteres de las acciones de estado .....	61
§ 36.	Efectos de la cosa juzgada en las cuestiones de estado	64

## CAPÍTULO III

## PARENTESCO

## 1. El parentesco en general

§ 37.	Concepto .....	69
§ 38.	La familia constituida por la consanguinidad .....	70
§ 39.	Definición legal .....	71
§ 40.	Clasificación del parentesco .....	71
§ 41.	Proximidad del parentesco .....	72
	a) Grado .....	72
	b) Línea .....	73
	c) Tronco y ramas .....	73
§ 42.	Cómputo del parentesco por consanguinidad .....	73
	a) Línea recta .....	73
	b) Línea colateral .....	74
§ 43.	Unilateralidad o bilateralidad del parentesco por consanguinidad .....	76
§ 44.	El parentesco por afinidad .....	76
§ 45.	Cómputo del parentesco por afinidad .....	77
§ 46.	Afinidad legítima e ilegítima .....	78

§ 47.	El parentesco por afinidad y la nulidad del matrimonio que lo habría constituido .....	79
§ 48.	Parentesco adoptivo .....	80
	a) En la adopción simple .....	80
	b) En la adopción plena .....	80

## 2. Efectos jurídicos emergentes del parentesco

§ 49.	Efectos civiles .....	81
§ 50.	Efectos penales .....	83
§ 51.	Efectos procesales .....	83

## 3. Obligación alimentaria entre parientes

§ 52.	Concepto .....	84
§ 53.	Fuentes .....	84
§ 54.	Necesidades que cubre la prestación alimentaria .....	85
§ 55.	Gastos ordinarios y extraordinarios .....	87
§ 56.	Requisitos de la obligación .....	88
§ 57.	Parientes obligados .....	89
	a) Entre parientes por consanguinidad .....	89
	a <sup>1</sup> ) Entre consanguíneos legítimos .....	89
	a <sup>2</sup> ) Entre consanguíneos extramatrimoniales .....	90
	b) Entre parientes por afinidad .....	91
§ 58.	Caracteres del derecho alimentario .....	92
	a) Inherencia personal .....	92
	b) Inalienabilidad .....	92
	c) Irrenunciabilidad .....	93
	d) Reciprocidad .....	93
§ 59.	Forma de la prestación .....	93
§ 59-1.	Fijación de la cuota .....	94
§ 60.	Régimen procesal del juicio de alimentos .....	96
§ 61.	Efectos de la sentencia .....	98
§ 62.	Modificación, cesación y contribución .....	100
§ 63.	Caducidad del derecho .....	102
§ 64.	Intereses que devenga la cuota alimentaria .....	103
§ 65.	Sanciones por incumplimiento de la obligación alimentaria .....	104

**4. Derecho de visitas**

§ 66.	Concepto y alcances .....	105
§ 67.	Régimen legal .....	106
§ 68.	Derecho subjetivo e interés legítimo en obtener el régimen de visitas .....	107
§ 69.	Oposición y suspensión de las visitas .....	108

## PARTE SEGUNDA

## DERECHO MATRIMONIAL

## CAPÍTULO IV

## EL MATRIMONIO COMO ACTO JURÍDICO

**1. Concepto. Naturaleza. Caracteres. Fines**

§ 70.	El matrimonio: concepto .....	113
§ 71.	Definición jurídica .....	114
§ 72.	Matrimonio-acto y matrimonio-estado .....	115
§ 73.	Etimología .....	116
§ 74.	Los fines del matrimonio .....	117
§ 75.	Caracteres del matrimonio .....	118
	a) Unidad .....	118
	b) Permanencia o estabilidad .....	119
	c) Juridicidad .....	119
	d) Indisolubilidad .....	120
§ 76.	Naturaleza jurídica del matrimonio .....	120
§ 77.	Concepción contractual canónica .....	121
§ 78.	Concepción contractual civil tradicional .....	123
§ 79.	Concepción contractual civil moderna .....	124
§ 80.	El matrimonio como acto de poder estatal .....	125
§ 81.	El matrimonio como acto complejo .....	126
§ 82.	El matrimonio como acto jurídico familiar .....	127
§ 83.	El matrimonio como institución .....	130

**2. Formas matrimoniales**

§ 84.	Concepto .....	132
§ 85.	Formas religiosas y formas civiles .....	133
§ 86.	La forma civil obligatoria en el derecho argentino ....	135
§ 87.	Las normas del derecho canónico sobre la competencia de la Iglesia, en forma exclusiva, respecto del matrimonio entre bautizados .....	137
§ 88.	Las formas matrimoniales en el derecho comparado ..	138

CAPÍTULO V

CUESTIONES JURÍDICAS PREVIAS  
A LA CELEBRACIÓN DEL MATRIMONIO

**1. Esponsales**

§ 89.	Concepto .....	141
§ 90.	Los esponsales y la libre elección del cónyuge .....	141
§ 91.	Antecedentes y evolución histórica .....	142
§ 92.	Los esponsales en el derecho moderno. Derecho comparado .....	144
§ 93.	Los esponsales en el derecho argentino .....	147
§ 94.	Proyectos de reforma .....	148
§ 95.	El problema de la responsabilidad extracontractual por la ruptura dolosa o culposa de los esponsales .....	149

**2. Restitución de donaciones**

§ 96.	La cuestión .....	151
§ 97.	Doctrina tradicional .....	151
§ 98.	Jurisprudencia .....	154
§ 99.	La distinción entre presentes de uso y bienes donados por causa de matrimonio futuro .....	155
§ 100.	Restitución por aplicación de la condición "si nuptiae sequantur" .....	157
§ 101.	Fundamento de la obligación de restituir: ausencia de título para retener las donaciones .....	159

**3. Corretaje matrimonial**

§ 102.	Concepto .....	161
§ 103.	Las dos formas del corretaje matrimonial y su diversa valoración .....	162
§ 104.	Doctrina nacional y jurisprudencia .....	164

## CAPÍTULO VI

PRESUPUESTOS Y ESTRUCTURA DEL  
ACTO JURÍDICO MATRIMONIAL**1. Conceptos generales**

§ 105.	La estructura del acto jurídico matrimonial .....	167
§ 106.	Presupuestos del acto jurídico matrimonial .....	168

**2. Teoría general de los impedimentos matrimoniales**

§ 107.	Impedimentos: concepto general .....	169
§ 108.	Clasificación de los impedimentos .....	169
§ 109.	Impedimentos perpetuos e impedimentos temporales .	171
§ 110.	Impedimentos dispensables y no dispensables .....	171
§ 111.	Impedimentos absolutos y relativos .....	172
§ 112.	Efectos de los impedimentos matrimoniales .....	173
	a) Antes de la celebración del matrimonio .....	173
	b) Después de la celebración del matrimonio .....	173

**3. Impedimentos dirimentes**

§ 113.	Conceptos generales .....	174
§ 114.	Consanguinidad .....	174
§ 115.	Afinidad .....	176
§ 116.	Adopción .....	176

§ 117.	Edad .....	179
§ 118.	Dispensa de la edad .....	180
§ 119.	Ligamen .....	182
§ 120.	Crimen .....	182
§ 121.	Locura .....	184
§ 122.	Inhabilitados .....	186

**4. Impedimentos impedientes**

§ 123.	Concepto general .....	187
§ 124.	Carencia de asentimiento de los representantes legales .....	187
§ 125.	Menores de edad .....	187
§ 126.	Sanción para el caso de que se celebre el matrimonio sin el asentimiento del representante de los menores .	189
§ 127.	Sordomudos .....	189
§ 128.	Efectos del matrimonio celebrado sin asentimiento del curador .....	191
§ 129.	Venia para el matrimonio de incapaces. Remisión ..	192
§ 130.	Falta de aprobación de las cuentas de la tutela o curatela .....	192
§ 131.	Plazo de viudez .....	194
§ 132.	Impedimentos eugenésicos .....	195
§ 133.	Derecho comparado .....	197
§ 134.	Derecho argentino .....	198
§ 135.	Carácter del impedimento de enfermedad venérea en período de contagio .....	200
§ 136.	Impedimentos administrativos .....	201

CAPÍTULO VII

PRESUPUESTOS Y ESTRUCTURA DEL  
ACTO JURÍDICO MATRIMONIAL  
(Continuación)

**1. Diligencias previas y celebración del matrimonio**

§ 137.	Diligencias previas. Concepto .....	203
§ 138.	Publicidad previa suprimida .....	203

§ 139.	Fundamentos de la supresión .....	204
§ 140.	Diligencias previas previstas en la ley de matrimonio .	206
	a) Voluntad de contraer el matrimonio .....	206
	b) Confección del acta .....	207
	c) Acreditación de la identidad de los contrayentes ..	207
	d) Acreditación de la aptitud nupcial .....	208
	e) Asentimiento de los representantes legales .....	209
§ 141.	Oposición y denuncia de impedimentos .....	210
§ 142.	Forma ordinaria de la celebración del matrimonio ...	211
§ 143.	Celebración del matrimonio en el domicilio de uno de los contrayentes .....	213
§ 144.	Matrimonio en peligro de muerte .....	213
§ 145.	Acta de celebración del matrimonio .....	215

## 2. El consentimiento de los contrayentes

§ 146.	Concepto .....	217
§ 147.	No admisión de modalidades en la prestación del con- sentimiento .....	219
§ 148.	Matrimonio por poder .....	220
§ 149.	Distinción con el matrimonio entre ausentes .....	221
§ 150.	Normas generales aplicables al matrimonio por poder e incidencia de la ratificación de la Convención de Nueva York de 1962 .....	222
§ 151.	Integración del consentimiento de los incapaces. Asen- timiento de los representantes legales .....	225
§ 152.	Juicio de disenso .....	227

## 3. Vicios del consentimiento

§ 153.	Concepto general .....	228
§ 154.	El error .....	228
§ 155.	Amplitud del error en la persona .....	229
§ 156.	Tendencia moderna en el derecho comparado .....	232
§ 157.	Doctrina argentina .....	234
§ 158.	Dolo .....	236
§ 159.	El dolo y su relación con el error .....	237
§ 160.	Elementos del dolo. Remisión .....	239
§ 161.	Supuestos admitidos. Jurisprudencia .....	239

a)	Ocultación dolosa de cualidades morales . . . . .	240
b)	Engaño sobre diversas circunstancias relativas a cualidades personales y al estado de familia . . . . .	240
c)	Negativa ulterior al matrimonio civil de contraer matrimonio religioso . . . . .	241
d)	Negativa ulterior al matrimonio a hacer vida en común . . . . .	241
§ 162.	Violencia . . . . .	242
§ 163.	Simulación y reserva mental . . . . .	243

**4. Prueba del matrimonio**

§ 164.	Concepto . . . . .	245
§ 165.	Prueba de los matrimonios celebrados con anterioridad a la vigencia de la ley de matrimonio civil . . . . .	246
a)	Matrimonios celebrados antes de la vigencia del Código Civil . . . . .	246
b)	Matrimonios celebrados a partir de la vigencia del Código Civil . . . . .	246
§ 166.	Prueba del matrimonio en la ley de matrimonio civil . . . . .	247
§ 167.	Prueba supletoria . . . . .	249
§ 168.	Procedimiento para obtener la prueba supletoria . . . . .	251
§ 169.	Prueba del matrimonio celebrado en el extranjero . . . . .	252

CAPÍTULO VIII

NULIDAD DE MATRIMONIO

**1. Introducción al estudio de la nulidad del acto jurídico matrimonial**

§ 170.	Conceptos generales. Remisión . . . . .	253
§ 171.	Nulidad del acto jurídico matrimonial . . . . .	254
§ 172.	Las denominadas condiciones de existencia y de validez del acto jurídico matrimonial . . . . .	254

§ 173.	La cuestion de la especialidad del régimen de nulidades matrimoniales .....	256
§ 174.	El proyecto de la ley de matrimonio civil .....	257
§ 175.	Consecuencias de la doctrina de la especialidad frente a la que admite la aplicación subsidiaria de las disposiciones sobre nulidad de los actos jurídicos .....	258
§ 176.	Doctrina argentina .....	260
§ 177.	Jurisprudencia .....	262
§ 178.	Nuestra posición .....	263

## 2. Las categorías de nulidad e inexistencia del matrimonio

§ 179.	Planteamiento del problema .....	264
§ 180.	Función de la teoría de la inexistencia .....	265
§ 181.	Diferencias entre la nulidad y la inexistencia .....	267
§ 182.	Recepción de los supuestos de inexistencia en la ley de matrimonio civil y efectos de su declaración .....	268
	<i>a)</i> La identidad de sexos .....	269
	<i>b)</i> La ausencia del consentimiento .....	270
	<i>c)</i> La expresión del consentimiento ante el oficial público encargado del Registro Civil .....	270
§ 183.	Otros supuestos discutidos .....	271
§ 184.	Inexistencia e inoponibilidad del título de estado insuficiente .....	278

## 3. Ley aplicable a la validez del matrimonio

§ 185.	Validez formal y validez sustancial .....	279
§ 186.	Aplicabilidad de la ley territorial en lo relativo a determinados impedimentos dirimentes .....	280

CAPÍTULO IX  
 NULIDAD DE MATRIMONIO  
 (Continuación)

**1. Clasificación de las nulidades matrimoniales**

§ 187.	Terminología .....	283
§ 188.	Fuentes de la ley 2393 .....	284
§ 189.	Criterio de distinción entre nulidad absoluta y relativa del matrimonio .....	286

**2. Nulidad absoluta**

§ 190.	Casos .....	289
§ 191.	Ejercicio de la acción de nulidad .....	290
§ 192.	Improcedibilidad de la declaración de oficio. Remisión .....	290
§ 193.	La aplicación del “nemo auditur” y problemas que plantea .....	291
§ 194.	Prueba del impedimento de parentesco .....	292
§ 195.	Prueba del impedimento de ligamen .....	293
§ 196.	Prueba del impedimento de crimen .....	296

**3. Nulidad relativa**

§ 197.	Falta de edad .....	297
§ 198.	Ejercicio de la acción de nulidad .....	297
§ 199.	Caducidad de la acción de nulidad .....	298
§ 200.	Locura .....	300
§ 201.	Ejercicio de la acción de nulidad .....	300
§ 202.	Continuación de la vida marital. Concepto .....	301
§ 203.	Desconocimiento de la incapacidad por parte del cónyuge sano .....	301

§ 204.	Asimilación al supuesto de error .....	303
§ 205.	Necesidad de demandar la declaración judicial de demencia respecto del cónyuge insano no interdicto .	302
§ 206.	Vicios del consentimiento .....	304
§ 207.	Impotencia. Concepto .....	305
§ 208.	Evolución .....	306
§ 209.	Requisitos de la impotencia como supuesto de nulidad de matrimonio .....	307
§ 210.	La impotencia en la mujer .....	310
§ 211.	Prueba de la impotencia .....	311
§ 212.	La "inspectio corporis" compulsiva .....	313
§ 213.	La prueba de confesión .....	314
§ 214.	Ejercicio de la acción .....	314

#### 4. Extinción de la acción de nulidad

§ 215.	Supuestos de caducidad en la nulidad relativa. Remisión .....	314
§ 216.	Caducidad de la acción de nulidad de matrimonio por muerte de uno de los cónyuges .....	315
§ 217.	La caducidad por muerte en el Código Civil. Fuentes	316
§ 218.	La ley de matrimonio civil .....	316
§ 219.	Antecedentes de la reforma de la ley 17.711 .....	318
§ 220.	La reforma de la ley 17.711 .....	321
§ 221.	Imprescriptibilidad de la acción de nulidad de matrimonio .....	324

#### 5. Efectos de la nulidad de matrimonio

§ 222.	Planteamiento general .....	326
§ 223.	El matrimonio putativo .....	326
§ 224.	La teoría del matrimonio putativo en nuestro derecho .	327
§ 225.	Presunción o prueba de la buena fe .....	328
§ 226.	Excusabilidad del error .....	330
§ 227.	Buena fe de ambos cónyuges .....	332
§ 228.	Buena fe de uno solo de los cónyuges .....	336
§ 229.	Mala fe de ambos cónyuges .....	340
§ 230.	Daños y perjuicios .....	341

## CAPÍTULO X

## EFECTOS PERSONALES DEL MATRIMONIO

§ 231.	Introducción .....	343
<b>1. "Status" jurídico de la mujer casada</b>		
§ 232.	Concepto .....	344
§ 233.	Derecho antiguo .....	344
§ 234.	La codificación .....	346
§ 235.	Transformación y desaparición de la potestad marital .	347
§ 236.	La incapacidad de la mujer casada .....	349
§ 237.	Derecho argentino .....	351
	a) Régimen del Código Civil .....	351
	b) Régimen de la ley 11.357 .....	351
	c) Régimen de la ley 17.711 .....	354
<b>2. Deberes-derechos personales de los cónyuges</b>		
§ 238.	Enumeración .....	355
§ 239.	Cohabitación. Concepto .....	355
§ 240.	Caracteres de la cohabitación .....	356
	a) Reciprocidad .....	356
	b) Permanencia .....	356
§ 241.	Fijación del domicilio conyugal por el marido .....	357
§ 242.	Medidas judiciales a favor del marido .....	358
§ 243.	Cesación del deber alimentario .....	360
§ 244.	Reciprocidad del deber de cohabitación y sanciones por su incumplimiento .....	361
§ 245.	Deber de fidelidad. Concepto .....	362
§ 246.	Fidelidad y débito conyugal .....	363
§ 247.	Caracteres de la fidelidad .....	364
	a) Reciprocidad .....	364

	b) Incompensabilidad .....	365
	c) Permanencia .....	365
§ 248.	Infidelidad material e infidelidad moral .....	368
§ 249.	Asistencia. Concepto .....	369
§ 250.	Asistencia y alimentos .....	370
§ 251.	Alimentos entre cónyuges .....	371
§ 252.	Fijación judicial de los alimentos .....	372
§ 252-1.	Las litisexpensas .....	373
§ 253.	Caracteres de la obligación alimentaria .....	375
§ 254.	Sanciones por el incumplimiento de la obligación ali- mentaria .....	376

### 3. Uso del apellido del marido

§ 255.	Antecedentes .....	376
§ 256.	Régimen de la ley 18.248 .....	377

### 4. Domicilio legal de la mujer casada

§ 257.	La norma legal .....	380
§ 258.	Caso de separación de hecho .....	380
§ 259.	El domicilio legal de la mujer durante el juicio de divorcio .....	381

### 5. Ley aplicable a las relaciones personales entre cónyuges

§ 260.	La norma legal .....	382
§ 261.	Justificación de la aplicación de la "lex fori" .....	383

## CAPÍTULO XI

## ✓ RÉGIMEN PATRIMONIAL DEL MATRIMONIO

## ✓ 1. Los regímenes matrimoniales

§ 262.	Concepto .....	385
§ 263.	Definición .....	386
§ 264.	Doble orden de relaciones .....	386
	a) Relaciones patrimoniales de los cónyuges entre sí ..	386
	b) Relaciones patrimoniales de los cónyuges con ter- ceros .....	386
§ 265.	Posibles clasificaciones de los regímenes patrimoniales del matrimonio .....	387
§ 266.	Los llamados regímenes típicos .....	388
§ 267.	Régimen de absorción de la personalidad económica de la mujer por el marido .....	388
§ 268.	Regímenes de unidad y unión de bienes .....	389
§ 269.	Regímenes de comunidad .....	390
§ 270.	Tipos de comunidad .....	391
	a) Comunidad universal .....	391
	b) Comunidad de muebles y ganancias .....	392
	c) Comunidad de ganancias .....	392
§ 271.	Clasificación de los regímenes de comunidad según el modo de gestión de bienes .....	393
	a) Comunidad de administración marital .....	393
	b) Comunidad de administración separada .....	394
	c) Comunidad de administración conjunta .....	394
§ 272.	Regímenes de separación .....	395
§ 273.	Régimen de participación .....	397
§ 274.	Instituciones especiales .....	398
	a) La dote .....	398
	b) Bienes reservados .....	399
§ 275.	Regímenes legales y convencionales .....	400
§ 276.	Inmutabilidad del régimen matrimonial .....	402

✓ **2. El régimen patrimonial del matrimonio  
en el derecho argentino**

§ 277.	Caracterización general .....	403
§ 278.	Extensión de la comunidad .....	404
§ 279.	Gestión de la comunidad .....	407
	<i>a)</i> Régimen del Código Civil .....	407
	<i>b)</i> Régimen de la ley 11.357 .....	408
	<i>c)</i> Régimen de la ley 17.711 .....	409
§ 280.	La responsabilidad por las deudas .....	412
§ 281.	El régimen de separación de bienes .....	413

**3. El problema de la naturaleza jurídica  
de la sociedad conyugal**

§ 282.	La comunidad como “sociedad conyugal” .....	414
§ 283.	Enfoque crítico .....	415
§ 284.	La tesis de la sociedad .....	418
§ 285.	Tesis del condominio .....	419
§ 286.	Tesis del patrimonio de afectación .....	420
§ 287.	Otras teorías .....	421
§ 288.	Alcances de la comunidad patrimonial entre los cón- yuges .....	423

**4. Convenciones prematrimoniales**

§ 289.	Concepto .....	425
§ 290.	Las convenciones prematrimoniales en el Código Civil argentino .....	426
§ 291.	Convenciones suprimidas .....	427
§ 292.	El inventario de los bienes que cada cónyuge lleva al matrimonio .....	428
§ 293.	Donaciones del esposo a la esposa .....	429
§ 294.	Caracteres de estas donaciones .....	430
§ 295.	Innecesaria de aceptación de la donación .....	431

§ 296.	Promesa de dote de terceros .....	431
§ 297.	Forma de las convenciones prematrimoniales .....	432
§ 298.	Inmutabilidad .....	432
§ 299.	Capacidad .....	432
§ 300.	Convenciones celebradas en el extranjero .....	433

CAPÍTULO XII

RÉGIMEN PATRIMONIAL DEL MATRIMONIO

(Continuación)

✓ 1. Calificación legal de los bienes

§ 301.	Concepto .....	435
§ 302.	La calificación de los bienes y su relación con el régimen de gestión (administración y disposición), de responsabilidad y de participación a la disolución de la sociedad conyugal .....	436
§ 303.	Presunción legal favorable a la ganancialidad .....	439

✓ a) Bienes propios

§ 304.	Caracterización general .....	440
§ 305.	Definición del Código Civil .....	441
§ 306.	Bienes aportados al matrimonio .....	442
§ 307.	Bienes de uso personal o pertenencias personales ....	442
§ 308.	Bienes adquiridos por herencia, legado o donación ...	444
§ 309.	Donaciones remuneratorias .....	444
§ 310.	Donaciones con cargo .....	445
§ 311.	Bienes propios por subrogación real .....	446
§ 312.	Reinversión: normas generales .....	447
§ 313.	La reinversión en el Código Civil francés .....	448
§ 314.	La reinversión en el Código Civil argentino .....	450
§ 315.	Vigencia de la reinversión e incidencia de la ley 17.711	453

§ 316.	Condiciones en que opera la subrogación: doctrina y jurisprudencia .....	455
§ 317.	Mejoras en bienes propios .....	461
§ 318.	Mejoras separables y no separables .....	462
§ 319.	Valorización de un bien propio .....	464
§ 320.	Bienes adquiridos por causa o título anterior a la celebración del matrimonio .....	465
§ 321.	Antecedentes y fuentes .....	467
§ 322.	El supuesto en el Código Civil argentino .....	469
§ 323.	Doctrina nacional .....	471
§ 324.	Interpretación propiciada .....	473
§ 325.	Causa o título anterior a la celebración del matrimonio: concepto general .....	476
§ 326.	Productos de bienes propios .....	479
§ 327.	Indemnizaciones por daños personales .....	480
	a) Daños físicos y daño moral .....	480
	b) Daños en las cosas .....	481
	c) Indemnización por muerte de uno de los cónyuges ..	481
§ 328.	Seguros .....	482
§ 329.	Jubilaciones y pensiones .....	482
§ 330.	Rentas vitalicias a favor de uno de los cónyuges ....	483
§ 331.	Derechos intelectuales .....	483
§ 332.	Cesión de derechos intelectuales .....	485

#### b) Bienes gananciales

§ 333.	Concepto general .....	486
§ 334.	Adquisiciones onerosas en general .....	486
§ 335.	Adquisiciones onerosas mediante el empleo simultáneo de fondos propios y gananciales .....	487
§ 336.	Evolución interpretativa .....	488
§ 337.	Críticas a la calificación única .....	492
§ 338.	Adhesión a la calificación única .....	494
§ 339.	Adquisiciones onerosas de partes indivisas con empleo sucesivo de fondos propios y gananciales .....	496
✓ § 340.	Soluciones legales. Código Civil francés y Código Civil chileno .....	497
§ 341.	Orientación jurisprudencial .....	499
§ 342.	Adhesión a la calificación única .....	502

§ 343.	Caso del cónyuge adquirente de partes indivisas en un bien del que el otro cónyuge es también copartícipe .	505
§ 344.	Adquisiciones fortuitas . . . . .	507
§ 345.	Ganancialidad de los frutos . . . . .	507
§ 346.	Dividendos de acciones propias en sociedades anónimas	508
§ 347.	Dividendos en acciones . . . . .	509
§ 348.	Cría de ganados . . . . .	509
§ 349.	Fondos de comercio: utilidades. Transformación . . . .	510
§ 350.	Frutos civiles de la profesión, trabajo o industria de los cónyuges . . . . .	511
§ 351.	Producto de derechos intelectuales. Remisión . . . . .	512
§ 352.	Usufructo de los bienes de los hijos de un matrimonio anterior . . . . .	512
§ 353.	Mejoras que durante el matrimonio hayan dado mayor valor a los bienes propios . . . . .	513
§ 354.	Redención de servidumbres . . . . .	513
§ 355.	Bienes adquiridos con posterioridad a la disolución de la sociedad conyugal, pero por causa o título anterior .	514
§ 356.	Distinción según el origen de los fondos . . . . .	515

**c) Prueba del carácter de los bienes**

§ 357.	La prueba en función de la presunción legal favorable a la ganancialidad . . . . .	517
§ 358.	Prueba a cargo de terceros . . . . .	517
§ 359.	Prueba entre los cónyuges o sus herederos . . . . .	518
§ 360.	Oportunidad de la calificación y prueba del carácter de los bienes . . . . .	519
§ 361.	Calificación de los bienes mediante acción declarativa .	519

**2. Cargas de la sociedad conyugal  
y responsabilidad por las deudas**

§ 362.	Planteo del problema . . . . .	523
§ 363.	Enumeración de las cargas . . . . .	524
§ 364.	La separación de responsabilidades . . . . .	525
§ 365.	La separación de responsabilidades y el régimen de las cargas . . . . .	526

§ 366.	La separación de responsabilidades y el problema de la determinación del origen de los bienes adquiridos por la mujer .....	528
§ 367.	Errores de planteo en la doctrina que exige la determinación de los fondos con que adquiere la mujer ...	531
§ 368.	La doctrina plenaria de la Cámara Nacional en lo Comercial .....	533
§ 369.	Deudas por las que responden ambos cónyuges .....	535
	a) Atención de las necesidades del hogar .....	535
	b) Educación de los hijos .....	535
	c) Conservación de los bienes comunes .....	536
§ 370.	Casos dudosos .....	537
§ 371.	Bienes con los que responde el cónyuge no deudor ...	540
§ 372.	Carácter de la responsabilidad del cónyuge no deudor	540

## CAPÍTULO XIII

## RÉGIMEN PATRIMONIAL DEL MATRIMONIO

*(Continuación)***1. Gestión de los bienes****a) El principio de la gestión separada**

§ 373.	Evolución. Remisión .....	543
§ 374.	El principio general de gestión separada .....	544
§ 375.	Gestión del cónyuge menor de edad .....	544
§ 376.	Licitud del título de adquisición .....	545

**b) Gestión de los bienes de titularidad incierta**

§ 377.	El problema .....	545
§ 378.	Doctrina nacional .....	546
§ 379.	Incidencia de criterios interpretativos consolidados durante la vigencia de la ley 11.357 .....	552

§ 380.	La determinación del cónyuge que dio origen a la adquisición .....	553
§ 381.	Restricciones a la libre disponibilidad .....	555

**c) Gestión de los bienes de titularidad conjunta.**

§ 382.	Relaciones de titularidad solidaria entre los cónyuges .	556
§ 383.	El caso del condominio .....	558
§ 384.	Administración y disposición de la cosa común .....	560
§ 385.	División del condominio .....	561
§ 386.	Ejecutabilidad de las deudas de cada cónyuge sobre su respectiva cuota parte indivisa .....	561
§ 387.	Actualización de compensaciones o recompensas en ocasión de la división del condominio .....	562
§ 388.	Cotitularidad sobre otros derechos .....	562

**d) Gestión por un cónyuge de los bienes de que es titular el otro**

§ 389.	Gestión como mandatario .....	563
§ 390.	Mandato expreso o tácito .....	563
§ 391.	Inexistencia de la obligación de rendir cuentas .....	566
§ 392.	Gestión de los bienes del cónyuge insano o inhabilitado	567
§ 393.	Gestión de los bienes del cónyuge ausente .....	570
	a) Simple ausencia de uno de los cónyuges .....	570
	b) Ausencia con presunción de fallecimiento de uno de los cónyuges .....	570
§ 394.	Gestión por un cónyuge de los bienes del otro por incapacidad accidental de éste .....	573

**2. Restricciones al poder dispositivo**

§ 395.	Concepto .....	574
§ 396.	Distinción entre actos de administración y de disposición .....	576
§ 397.	Sentido general de las restricciones al poder dispositivo	577

§ 398.	Naturaleza del consentimiento requerido al cónyuge no titular .....	578
§ 399.	¿Consentimiento o asentimiento? .....	580
§ 400.	Actos que exigen el asentimiento .....	582
§ 401.	El asentimiento en los llamados “negocios de obligación” .....	583
§ 402.	Bienes comprendidos .....	585
	a) Inmuebles gananciales .....	585
	b) Muebles o derechos cuyo registro han impuesto las leyes en forma obligatoria .....	586
	c) Aportes de dominio o uso de inmuebles y bienes muebles o derechos registrables de carácter ganancial a sociedades .....	588
§ 403.	Transformación y fusión de sociedades de personas ..	589
§ 404.	Inmueble propio de uno de los cónyuges en que radica el hogar conyugal .....	590
§ 405.	Subsistencia de la restricción aun después de disuelta la sociedad conyugal .....	591
§ 406.	Juicio crítico del supuesto. Aspectos generales ....	592
§ 407.	Forma del asentimiento .....	594
§ 407-1.	Control registral del asentimiento .....	595
§ 408.	Asentimiento expreso o tácito .....	598
§ 409.	Asentimiento general anticipado .....	598
§ 410.	Autorización judicial supletoria .....	600
§ 410-1.	Subrogación en acciones derivadas de la falta de asentimiento .....	601
§ 411.	Destino del precio o contraprestación obtenida en virtud del acto de disposición .....	602
§ 412.	Invalidez del acto de disposición concluido sin mediar el asentimiento exigido .....	605
§ 413.	Confirmación .....	609
§ 413-1.	Convalidación judicial .....	609

**3. Bien de familia**

§ 414.	Concepto .....	610
§ 415.	Antecedentes y régimen legal vigente .....	611
§ 416.	Requisitos para la constitución .....	612
§ 417.	Efectos de la constitución .....	614
§ 418.	Forma de constitución del bien de familia .....	616
§ 419.	Desafección .....	619

**4. Contratos entre cónyuges**

§ 420.	Planteo del problema .....	620
§ 421.	Contratos prohibidos: donación, compraventa, permuta, cesión de créditos .....	622
§ 422.	Locación de cosas .....	626
§ 423.	Locación de servicios. Contrato de trabajo .....	628
§ 424.	Sociedades .....	629
§ 425.	Sociedades comerciales entre cónyuges .....	631
§ 426.	Fundamentos del art. 27 de la ley 19.550 .....	635
§ 427.	Sociedades excluidas .....	638
§ 428.	Caso de que un cónyuge adquiera el carácter de socio del otro en sociedades de tipo prohibido .....	641
§ 429.	Nulidad de la sociedad de tipo prohibido .....	642
§ 430.	Renta vitalicia .....	644
§ 431.	Dación en pago .....	645
§ 432.	Contratos permitidos .....	645
	a) Mandato .....	645
	b) Fianza .....	645
	c) Mutuo .....	646
	d) Depósito .....	646
	e) Comodato .....	646

**5. La separación de hecho entre cónyuges y las vicisitudes del régimen patrimonial del matrimonio**

§ 433.	Introducción .....	647
§ 434.	El problema con anterioridad a la reforma civil .....	648
§ 434-1.	Culpabilidad en la separación de hecho: diversos supuestos posibles .....	651
§ 434-2.	Culpabilidad sucesiva .....	653
§ 435.	Efectos de la separación de hecho en la vigencia de la sociedad conyugal .....	654
§ 436.	Liquidación y calificación de los bienes en caso de culpabilidad mutua .....	657
§ 437.	Contribución en las cargas de la sociedad conyugal ..	657
§ 438.	Cuestiones conexas a la liquidación .....	659
§ 439.	La separación de hecho y la gestión de bienes de titularidad incierta .....	661
§ 440.	Sobre la posibilidad de otorgar acción al cónyuge inocente para obtener la declaración de la separación de hecho .....	664

**CAPÍTULO XIV**

**RÉGIMEN PATRIMONIAL DEL MATRIMONIO**

*(Continuación)*

**1. Disolución de la sociedad conyugal**

§ 441.	Concepto .....	669
§ 442.	Causas que determinan la disolución .....	669
§ 443.	Disolución por muerte .....	672
§ 444.	Disolución por muerte presunta .....	673
§ 445.	Disolución por nulidad de matrimonio .....	673
§ 446.	Disolución por divorcio .....	674

## 2. La sociedad conyugal disuelta y la comunidad de derechos

§ 447.	La llamada indivisión postecomunitaria .....	678
§ 448.	Naturaleza de la comunidad de derechos .....	680
§ 449.	Coexistencia de la indivisión postecomunitaria y la comunidad hereditaria .....	684
§ 450.	Sistematización de normas aplicables a la indivisión postecomunitaria .....	687
	a) En cuanto a la gestión (administración y/o disposición) de los bienes de la sociedad conyugal disuelta	688
	b) En cuanto al régimen de las deudas y contribución en las cargas de la sociedad conyugal disuelta ...	689
	c) En cuanto a las normas sobre liquidación y partición .....	690

## 3. Liquidación de la sociedad conyugal

### a) Normas generales sobre la liquidación

§ 451.	Modo de partir: principio general .....	691
§ 452.	Imputación del pasivo y contribución en las deudas .	692
§ 453.	Modo de contribución en las cargas .....	695
§ 454.	Restitución de bienes propios .....	696
§ 454-1.	Acuerdos entre los cónyuges sobre el modo de operarse la partición .....	697
§ 454-2.	Partición parcial. Casos de indivisión. Remisión .	698
§ 455.	Medidas precautorias .....	699
§ 456.	Oportunidad para solicitarlas .....	700
§ 457.	Inexigibilidad de contracautela .....	703
§ 458.	Medidas precautorias autorizadas .....	702
	a) Embargo .....	702
	b) Prohibición de enajenar .....	704
	c) Inventarios .....	704
	d) Sustitución de la administración .....	704
	c) Depósito y secuestro de bienes .....	705
	f) Intervención de fondos de comercio .....	705
	g) Compulsas de libros de comercio .....	706

	h) Medidas precautorias que pueden afectar a sociedades .....	706
§ 459.	Acción de fraude .....	707
§ 460.	Condiciones para su ejercicio .....	708
§ 461.	Fraude genérico y acción pauliana entre cónyuges ...	710
§ 462.	Actos de disposición comprendidos .....	711
§ 463.	Ambito de aplicación .....	711
§ 464.	Inoponibilidad del acto fraudulento .....	712
§ 465.	Fraude mediante actos simulados .....	712
§ 466.	Oportunidad para plantear la acción .....	712
§ 467.	Prescripción de la acción .....	714

#### b) Teoría general de las recompensas

§ 468.	Concepto y evolución .....	715
§ 469.	Naturaleza de las compensaciones .....	720
§ 470.	Extensión de su aplicación .....	723
§ 471.	Imputación de los alimentos provisionales en la liquidación de la sociedad conyugal .....	727
§ 472.	La imputación de los alimentos y su naturaleza asistencial .....	729
§ 473.	Casos en que los alimentos pueden imputarse a cargo del alimentante .....	731
§ 474.	Valuación de las recompensas .....	732
§ 475.	Intereses .....	734
§ 476.	El caso de la valuación de mejoras .....	735
§ 477.	Extensión o medida de la recompensa .....	736

#### c) Forma de la partición

§ 478.	Concepto. Remisión .....	737
§ 479.	Partición judicial. Casos .....	738
§ 480.	Partición privada .....	738
§ 480-1.	Cuenta particionaria .....	739
§ 481.	Acuerdo sobre la partición durante el procedimiento de liquidación judicial .....	739
§ 482.	Los convenios de liquidación y partición de la sociedad conyugal previos a su disolución .....	741

§ 483.	El problema en relación con la inmutabilidad del régimen de comunidad de gananciales .....	742
§ 484.	La jurisprudencia .....	744
§ 485.	Nuestra posición .....	744

**d) Restablecimiento de la sociedad conyugal disuelta  
y liquidada**

§ 486.	El problema .....	748
§ 487.	La previsión del reestablecimiento expreso de la sociedad conyugal en el Código Civil .....	749
§ 488.	Nuestra opinión .....	751

**e) Liquidación en casos especiales**

§ 489.	Caso de bigamia .....	752
§ 490.	Sistema básico del Código Civil .....	754
§ 491.	Caso de separación de hecho imputable al cónyuge legítimo del bigamo que, con posterioridad, contrajo el segundo matrimonio .....	755
§ 492.	Caso de buena fe del bigamo .....	756
§ 493.	Caso en que no se demande la nulidad del segundo matrimonio del bigamo .....	757
§ 494.	Liquidación de sociedades conyugales sucesivas .....	758
BIBLIOGRAFÍA GENERAL .....		761