

✓
CARLOS A. R. LAGOMARSINO
JORGE A. URIARTE

SEPARACIÓN PERSONAL Y DIVORCIO

 EDITORIAL
UNIVERSIDAD

BUENOS AIRES
1991

ÍNDICE

| | |
|---------------|---|
| PRÓLOGO | 9 |
|---------------|---|

CAPÍTULO I EL MATRIMONIO

SECCIÓN I

EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL MATRIMONIO

| | |
|--|----|
| 1. Etimología | 21 |
| 2. Ubicación histórica | 22 |
| 3. Hindúes | 23 |
| 4. Egipcios | 23 |
| 5. Persas | 24 |
| 6. Hebreos | 24 |
| 7. Griegos | 25 |
| 8. Romanos | 26 |
| 9. Mahometanos | 27 |
| 10. Germanos | 28 |
| 11. Derecho canónico | 28 |
| 12. El matrimonio en las edades Media y Moderna | 30 |
| 13. La revolución francesa y el Código Napoleón | 30 |
| 14. Siglos XIX y XX | 31 |
| 15. Experiencias totalitarias | 34 |
| 16. El matrimonio en nuestros días | 35 |
| 17. Nuevas modalidades | 36 |
| 18. Caracteres que presenta el matrimonio en el derecho comparado actual | 37 |

SECCIÓN II

DESARROLLO HISTÓRICO DEL MATRIMONIO EN LA ARGENTINA

| | |
|--------------------------------|----|
| 19. Antecedentes patrios | 39 |
| 20. Código Civil | 42 |

| | |
|---|----|
| 21. Ley de matrimonio civil y leyes posteriores | 44 |
|---|----|

SECCIÓN III

FORMA Y FINES DEL MATRIMONIO

| | |
|--------------------------------|----|
| 22. Formas matrimoniales | 50 |
| 23. Fines del matrimonio | 53 |

SECCIÓN IV

NATURALEZA JURÍDICA Y CONCEPTO

| | |
|-------------------------------|----|
| 24. Naturaleza jurídica | 55 |
| 25. Concepto | 57 |

CAPÍTULO II

EL DIVORCIO. BREVE DESARROLLO HISTÓRICO

| | |
|---|----|
| 26. Introducción | 59 |
| 27. Código de Manú | 59 |
| 28. Griegos | 60 |
| 29. Persas | 60 |
| 30. Hebreos | 60 |
| 31. Babilonios | 62 |
| 32. Romanos | 62 |
| 33. Germanos | 63 |
| 34. Derecho Canónico | 64 |
| 35. El protestantismo | 64 |
| 36. Francia | 65 |
| 37. La codificación | 65 |
| 38. El derecho comparado en la actualidad | 65 |
| 39. Derecho argentino | 66 |

CAPÍTULO III

LEY 23.515. CONSIDERACIONES GENERALES.
ORÍGENES. SANCIÓN

| | |
|---|----|
| 40. La separación personal y el divorcio absoluto en 1983. Panorama interno | 73 |
| 41. Panorama externo | 79 |
| 42. Características del movimiento legislativo de reformas | 82 |
| 43. Convenciones internacionales | 83 |

| | |
|--|-----|
| 44. Primeros proyectos de ley | 85 |
| 45. Influencias doctrinarias | 89 |
| 46. Influencia de la legislación comparada | 91 |
| 47. El debate parlamentario en Diputados | 93 |
| 48. Críticas al proyecto de ley aprobado con media sanción ... | 95 |
| 49. Inconstitucionalidad del art. 64 de la ley 2393. El caso "Se- jean" | 100 |
| 50. Fundamentos del voto de la mayoría del alto tribunal | 103 |
| 51. Fundamentación de la minoría | 105 |
| 52. Apreciación crítica del fallo | 106 |
| 53. Trascendencia del fallo de la Corte | 109 |
| 54. El debate parlamentario en el Senado | 112 |
| 55. Sanción de la ley 23.515 | 116 |
| 56. Contenido y alcances de la nueva ley | 116 |
| 57. Conclusión | 120 |

CAPÍTULO IV

LA SEPARACIÓN PERSONAL Y LA LEY 23.515. CAUSAS

SECCIÓN I

LA SEPARACIÓN PERSONAL Y EL DOBLE RÉGIMEN
DE DIVORCIO

| | |
|---|-----|
| 58. Introducción | 123 |
| 59. La separación personal en el derecho comparado | 124 |
| 60. El doble régimen de separación personal y divorcio vincular en la ley 23.515 | 131 |
| 61. Apreciación crítica del doble régimen | 133 |
| 62. Caracteres | 136 |
| 63. Separación personal | 139 |

SECCIÓN II

CAUSAS SUBJETIVAS DE SEPARACIÓN PERSONAL

| | |
|---|-----|
| 64. Enumeración | 142 |
| 65. Caracteres | 144 |
| 66. Adulterio. Concepto | 149 |
| 67. Antecedentes | 151 |
| 68. Adulterio civil y penal | 153 |
| 69. Prueba | 155 |
| 70. Subsistencia del vínculo conyugal | 159 |
| 71. Tentativa contra la vida del otro cónyuge o de los hijos. Concepto | 161 |
| 72. Elementos | 162 |
| 73. Fundamento de la causal | 164 |

| | |
|---|-----|
| 74. Víctimas del atentado | 166 |
| 75. Sujetos activos | 167 |
| 76. Instigación a cometer delitos | 168 |
| 77. Injurias graves. Introducción | 171 |
| 78. Concepto | 172 |
| 79. Caracteres | 175 |
| 80. Imputabilidad | 175 |
| 81. Gravedad | 176 |
| 82. Suficiencia de un solo hecho injurioso | 178 |
| 83. Configuración de las injurias graves. Esquema jurisprudencial | 178 |
| 84. Sevicias y malos tratamientos | 179 |
| 85. Agresiones físicas | 181 |
| 86. Agresiones verbales | 182 |
| 87. Tratamiento inadecuado y vejámenes | 183 |
| 88. Falta de aseo | 184 |
| 89. Negativa a mantener relaciones sexuales | 185 |
| 90. Delitos | 185 |
| 91. Alcoholismo | 186 |
| 92. Toxicomanía. Juego | 187 |
| 93. Relaciones con los parientes | 187 |
| 94. Infidelidades | 187 |
| 95. Cuestiones patrimoniales | 189 |
| 96. Deficiencias de carácter | 189 |
| 97. Negativa a usar el apellido del marido | 191 |
| 98. Actos abusivos | 192 |
| 99. Enfermedades | 193 |
| 100. Incumplimiento del deber de prestar alimentos | 194 |
| 101. Incumplimiento del deber de asistencia espiritual | 195 |
| 102. Relaciones sexuales | 196 |
| 103. Injurias vertidas en juicio | 197 |
| 104. Abandono voluntario y malicioso del otro cónyuge | 198 |
| 105. Elementos objetivos y subjetivos. Voluntariedad y maliciosidad | 199 |
| 106. Abandono convenido por ambos cónyuges | 201 |
| 107. El abandono de la convivencia y la separación de bienes .. | 203 |
| 108. Prueba del abandono | 204 |
| 109. Otros hechos que no configuran abandono | 206 |

SECCIÓN III

SECCIÓN III

CAUSAS OBJETIVAS DE SEPARACIÓN PERSONAL

| | |
|---|-----|
| 110. Introducción | 207 |
| 111. Trastornos de conducta. Contenido de la norma | 208 |
| 112. Antecedentes | 209 |
| 113. Trámite parlamentario del art. 203, ley 23.515 | 212 |
| 114. Alteraciones mentales. Concepto | 214 |
| 115. Requisitos | 215 |
| 116. Cuestiones interpretativas | 217 |
| 117. Alcoholismo. Concepto | 220 |

| | |
|--|-----|
| 118. Requisitos y caracteres | 223 |
| 119. Drogadicción. Concepto | 224 |
| 120. Caracteres | 228 |
| 121. Apreciación crítica de la norma | 228 |
| 122. Nuestra opinión | 232 |
| 123. La separación de hecho en el Código Civil y en la ley 2393 | 236 |
| 124. Ley 17.711 | 238 |
| 125. Ley 23.264 | 239 |
| 126. Derecho comparado | 239 |
| 127. La separación de hecho entre cónyuges en la ley 23.515 ... | 242 |
| 128. La separación de hecho como causal de separación personal. Concepto | 244 |
| 129. Requisitos | 246 |
| 130. Prueba de la separación de hecho | 249 |
| 131. Valoración de la norma | 251 |
| 132. Nuestra opinión | 254 |
| 133. Separación personal por presentación conjunta de ambos cónyuges. Introducción. Antecedentes | 255 |
| 134. La actual fórmula legal | 256 |
| 135. Requisitos | 259 |
| 136. Procedimiento. Remisión | 264 |
| 137. Aplicación de la doctrina y jurisprudencia elaboradas con relación al art. 67 bis, ley 2393 | 265 |

CAPÍTULO V

EL DIVORCIO VINCULAR Y LA LEY 23.515. CAUSAS

| | |
|---|-----|
| 138. El divorcio vincular en el derecho comparado | 267 |
| 139. Antecedentes nacionales. Ley 14.394. Proyectos legislativos | 270 |
| 140. Ley 23.515. Reseña metodológica | 271 |
| 141. Causales subjetivas de divorcio vincular. Enunciación y caracteres. Remisión | 274 |
| 142. Causales objetivas de divorcio vincular. Remisión | 275 |
| 143. Conversión de la separación personal en divorcio vincular | 276 |
| 144. Divorcio vincular de los cónyuges separados judicialmente | 277 |

CAPÍTULO VI

JUICIO DE SEPARACIÓN PERSONAL

SECCIÓN I

GENERALIDADES

| | |
|-------------------------|-----|
| 145. Antecedentes | 279 |
|-------------------------|-----|

| | |
|--|-----|
| 146. Ley 17.711 | 280 |
| 147. Las diferentes vías para peticionar la separación | 287 |

SECCIÓN II

EL JUICIO CONTENCIOSO DE SEPARACIÓN PERSONAL

| | |
|--|-----|
| 148. Tipo de juicio | 289 |
| 149. Competencia. Ley 2393 | 289 |
| 150. Competencia. Ley 22.434 | 290 |
| 151. Competencia. Ley 23.515 | 291 |
| 152. Competencia "ratione materiae" | 292 |
| 153. Improrrogabilidad de la competencia | 294 |
| 154. Extensión de la competencia. Atracción | 294 |
| 155. Personas legitimadas para demandar la separación personal | 295 |
| 156. Capacidad | 295 |
| 157. Actuación por apoderado | 297 |
| 158. Suspensión de plazos y paralización de juicios | 298 |
| 159. La demanda de separación | 298 |
| 160. Presentación de demanda y contestación conjunta | 299 |
| 161. Patrocinio letrado | 300 |
| 162. Partes | 300 |
| 163. Acumulación de acciones y cuestiones conexas | 302 |
| 164. Acumulación de juicios | 304 |
| 165. Transformación de la demanda | 304 |
| 166. Rechazo "in limine" | 305 |
| 167. Notificación de la demanda | 305 |
| 168. Notificación por edictos | 306 |
| 169. Recusación y excusación | 306 |
| 170. Falta de contestación | 307 |
| 171. Contestación de la demanda | 308 |
| 172. Excepciones previas | 312 |
| 173. Audiencia de conciliación | 314 |
| 174. Medidas instructorias y ordenatorias del proceso | 314 |
| 175. Medidas conexas y precautorias. Generalidades | 317 |
| 176. Atribución de la vivienda común | 317 |
| 177. Procedimiento de la atribución de la vivienda común | 322 |
| 178. Tenencia de los hijos | 328 |
| 179. Tenencia de hijos y nuevo matrimonio | 334 |
| 180. Visitas de los padres | 334 |
| 181. Visitas de otros parientes | 339 |
| 182. Vacaciones | 340 |
| 183. Los fines de semana y feriados | 341 |
| 184. Derecho alimentario | 341 |
| 185. Reclamo alimentario en juicio de separación | 345 |
| 186. Naturaleza e imputación de los alimentos provisionales | 346 |
| 187. Revalorización de los alimentos que deban ser imputados a gananciales | 349 |
| 188. Falta de pago de alimentos provisionales | 350 |
| 189. Litis expensas | 350 |
| 190. Discusión sobre la validez del vínculo matrimonial | 351 |

| | |
|--|-----|
| 191. Protección de los bienes en general | 354 |
| 192. Intimación a presentar detalle de bienes | 359 |
| 193. Inventario | 360 |
| 194. Remoción del administrador de los gananciales | 361 |
| 195. Afianzamiento | 364 |
| 196. Embargo | 364 |
| 197. Prohibición de enajenar y de contratar | 368 |
| 198. Inhibición general de bienes | 370 |
| 199. Anotación de la litis | 372 |
| 200. Prohibición de innovar | 373 |
| 201. Depósito y secuestro de bienes | 374 |
| 202. Interventor informante o veedor | 375 |
| 203. Interventor judicial | 376 |
| 204. Designación de Administrador Judicial | 376 |
| 205. Declaración de puro derecho o apertura a prueba de la causa | 377 |
| 206. Principios generales en materia probatoria | 378 |
| 207. Prueba anticipada | 380 |
| 208. Prueba documental | 380 |
| 209. Prueba de informes | 382 |
| 210. Prueba de confesión | 384 |
| 211. Prueba pericial | 385 |
| 212. Prueba testimonial | 385 |
| 213. Cartas misivas | 386 |
| 214. Reconocimiento judicial | 388 |
| 215. Pruebas fonográfica, fotográfica, filmica y televisiva | 388 |
| 216. Negligencia | 390 |
| 217. Hechos nuevos | 390 |
| 218. Medidas para mejor proveer | 392 |
| 219. Apreciación de la prueba | 392 |
| 220. El alegato y el llamamiento de autos para sentencia | 393 |
| 221. La sentencia de separación. Hechos a ser tenidos en cuenta | 393 |
| 222. Recurso de apelación y expresión de agravios | 395 |
| 223. Las actuaciones en segunda instancia | 396 |
| 224. Transacción y caducidad | 396 |
| 225. Muerte de uno de los cónyuges | 397 |
| 225 bis. Demanda y contestación en un mismo escrito | 398 |

SECCIÓN III

JUICIO DE SEPARACIÓN PERSONAL
POR PRESENTACIÓN CONJUNTA

| | |
|--|-----|
| 226. Introducción | 400 |
| 227. Antigüedad del matrimonio | 400 |
| 228. Capacidad | 401 |
| 229. La presentación conjunta | 401 |
| 230. Existencia y manifestación de causas graves | 402 |
| 231. Concurrencia a la primera audiencia | 402 |
| 232. Concurrencia a la segunda audiencia | 403 |
| 233. Carácter del proceso | 404 |
| 234. Competencia. Remisión | 405 |

| | |
|--|-----|
| 235. Patrocinio letrado | 405 |
| 236. Intervención del Agente Fiscal y del Asesor de Menores | 406 |
| 237. Sustanciación de las audiencias | 407 |
| 238. Sentencia. Apelabilidad | 409 |
| 239. Modos anormales de terminación del proceso de separación personal por presentación conjunta | 411 |
| 240. Un supuesto de recurrencia al procedimiento de la presentación conjunta | 413 |

CAPÍTULO VII

ACCIÓN DE DIVORCIO VINCULAR: PROCEDIMIENTO

| | |
|---------------------|-----|
| 241. Remisión | 415 |
|---------------------|-----|

CAPÍTULO VIII

CONVERSIÓN DE LA SEPARACIÓN PERSONAL

| | |
|--|-----|
| 242. Introducción | 417 |
| 243. Ley 14.394 | 418 |
| 244. Reparación de la conversión | 419 |
| 245. Casos. Generalidades | 420 |
| 246. Supuestos de conversión | 420 |
| 247. Procedimiento. Introducción | 421 |
| 248. Competencia | 421 |
| 249. Traslado de la petición | 422 |
| 250. Pedido de conversión hecho por apoderado | 422 |
| 251. Agente Fiscal: su intervención | 423 |
| 252. Defensa de inconstitucionalidad | 423 |
| 253. Conversión peticionada por ambos cónyuges | 424 |
| 254. La sentencia | 424 |

CAPÍTULO IX

EFFECTOS DE LA SEPARACIÓN PERSONAL

| | |
|-------------------------|-----|
| 255. Introducción | 425 |
|-------------------------|-----|

SECCIÓN I

EFFECTOS PERSONALES RESPECTO DE LAS PERSONAS DE LOS CÓNYUGES

| | |
|--|-----|
| 256. No disolución del vínculo matrimonial | 429 |
|--|-----|

| | |
|--|-----|
| 257. Cesación del deber de cohabitación | 430 |
| 258. Cesación del débito conyugal | 431 |
| 259. Surgimiento del derecho de los cónyuges de llevar una vida separada | 431 |
| 260. Cesación del deber de fidelidad | 431 |
| 261. Cesación del deber de asistencia en su aspecto espiritual ... | 438 |
| 262. Uso del apellido del marido | 442 |
| 263. Nacionalidad de los cónyuges separados personalmente | 446 |
| 264. Reconciliación matrimonial | 447 |

SECCIÓN II

EFFECTOS PATRIMONIALES

| | |
|---|-----|
| 265. Disolución de la sociedad conyugal | 450 |
| 266. Alimentos | 453 |
| 267. Atribución de la vivienda familiar | 462 |
| 268. Revocación de las donaciones | 465 |
| 269. Daños y perjuicios | 466 |
| 270. Vocación hereditaria | 473 |
| 271. Derecho a pensión | 474 |

SECCIÓN III

EFFECTOS RESPECTO DE LAS PERSONAS DE LOS HIJOS

| | |
|--|-----|
| 272. Tenencia de los hijos | 475 |
| 273. Titularidad y ejercicio de la patria potestad | 476 |
| 274. Obligación por los hechos ilícitos de los hijos | 477 |
| 275. Derecho de visitas | 478 |
| 276. Alimentos en favor de los hijos | 478 |

CAPÍTULO X

EFFECTOS DEL DIVORCIO VINCULAR

| | |
|--|-----|
| 277. Efectos comunes del divorcio vincular y la separación personal. Enunciación legal. Remisión | 481 |
| 278. Efectos propios o exclusivos del divorcio vincular | 482 |

CAPÍTULO XI

RECONCILIACIÓN MATRIMONIAL

| | |
|---|-----|
| 279. La reconciliación en nuestro derecho | 487 |
|---|-----|

| | |
|---|---------|
| 280. La reconciliación matrimonial en el Código Civil y la ley 2393 | 489 |
| 281. Proyectos nacionales de reformas | 490 |
| 282. Antecedentes en el derecho comparado | 491 |
| 283. La reconciliación matrimonial en la ley 23.515. Concepto y naturaleza jurídica | 492 |
| 284. Elementos | 494 |
| 285. Caracteres | 496 |
| 286. Efectos. Reconciliación posterior a los hechos que autorizan la acción | 499 |
| 287. Reconciliación posterior a la sentencia de separación personal | 501 |
| 288. Reconciliación posterior a la sentencia de divorcio vincular | 506 |
| 289. Oportunidad de alegar la reconciliación. Prueba | 507 |
| BIBLIOGRAFÍA | 509 |