

ALBERTO G. SPOTA

TRATADO
DE
DERECHO CIVIL

TOMO I
PARTE GENERAL

Volumen 3^o

EL SUJETO DEL DERECHO
LOS INCAPACES DE OBRAR



EDITORIAL DEPALMA BUENOS AIRES

1949

TOMO I, VOLUMEN 3º

PARTE TERCERA

SUJETO Y OBJETO DEL DERECHO. ACTOS
JURIDICOS. PRESCRIPCION

SECCIÓN PRIMERA

EL SUJETO DEL DERECHO

TÍTULO II

Los incapaces de obrar

CAPITULO I

INTRODUCCION

§ 1. MÉTODO EXPOSITIVO.

710. Plan 5

§ 2. LA INCAPACIDAD DE PROTECCIÓN Y LAS TRASFORMACIONES DEL DERECHO PRIVADO.

711. Nociones generales 6

CAPITULO II

PERSONAS POR NACER Y NACIMIENTO DE LAS PERSONAS

712. Remisión 11

§ 1. EXISTENCIA DE LA PERSONA ANTES DEL NACIMIENTO.

713. I. Definición del "nasciturus" y su representación 12

714. II. Ambito de la representación 13

d) *EXISTENCIA DE DAÑO MORAL EN CASO DE ABORTO
POR ACTO ILICITO*

732. Importancia del daño moral 54

e) *EL PROYECTO DE 1936*

733. Crítica de las reformas propuestas 56

§ 5. EL PLAZO LEGAL DE LA CONCEPCIÓN.

a) *COMIENZO DE LA EXISTENCIA DE LA PERSONA POR NACER*

734. I. Personas concebidas y personas futuras. Cómputo del plazo 58

735. II. Observación sobre el cómputo del plazo de la concepción 63

b) *EL PLAZO DE LA CONCEPCION SE COMPUTA DEL MODO MAS
FAVORABLE AL HIJO*

736. Razón de ser del principio 66

§ 6. EL NACIMIENTO: EXISTENCIA DE LA PERSONA.

a) *PLAN EXPOSITIVO*

737. Nociones generales 67

b) *NACIMIENTO CON VIDA*

738. I. Concepto del nacimiento con vida 68

739. II. Rechazo del requisito de la viabilidad 71

740. III. Nacimiento con vida y signo de humanidad. Remisión 74

c) *PRUEBA DEL NACIMIENTO CON VIDA*

741. I. Distingo con la prueba del registro del nacimiento 77

742. II. Presunción 79

743. III. Prueba directa 84

CAPITULO III

MENORES DE EDAD Y EMANCIPADOS

§ 1. EVOLUCIÓN LEGISLATIVA: CAPACIDAD Y PROTECCIÓN DE LOS
MENORES.

a) *NOCIONES GENERALES*

744. I. Tendencia del derecho comparado 87

745. II. Plan expositivo 93

b) *MAYORIA DE EDAD Y HABILITACION DE EDAD*

746. I. Reforma proyectada	94
747. II. Capacidad profesional del menor. Remisión	99

c) *LEGISLACION TUTIVA DEL MENOR*

748. I. Remisión	102
749. II. Las normas implicadas	109
750. III. La seguridad social del menor y de la familia	112

§ 2. MENOR IMPÚBER Y MENOR ADULTO.

a) *EL DISTINGO Y SU RELEVANCIA JURIDICA*

751. I. La esfera de capacidad del menor adulto ante los textos legales . .	115
752. II. Conclusiones sobre la capacidad de los menores	118
753. A) Actos personalísimos	119
754. B) Defensa de los derechos personalísimos y capacidad laboral	120
755. C) Capacidad procesal	121
756. D) Capacidad procesal con autorización paterna	123
757. E) Capacidad procesal con autorización judicial	123
758. III. Importancia normativa del distinguo	124
759. A) La reforma proyectada y la crítica de Bibiloni	127
760. B) Derecho italiano	128
761. C) Derecho francés	131
762. α) Conclusión sobre los derechos italiano y francés	134
763. β) Comparación con nuestro derecho: la esfera de capacidad del menor adulto	135
764. D) Derecho alemán	137
765. E) Derecho suizo	141

b) *CESACION DE LA INCAPACIDAD POR MAYORIA DE EDAD*

766. I. Edad: cómputo del plazo legal	144
767. II. Ejercicio de la capacidad por mayoría de edad	146

§ 3. LOS MENORES EMANCIPADOS.

768. I. Nociones generales	149
769. II. Fundamento de la institución	157
770. A) La emancipación en el derecho romano	158
771. B) La emancipación en nuestro derecho	164
772. III. Crítica de la solución legal	165
773. IV. Requisitos legales	169
774. A) Matrimonio no anulado	169

775. α) Efectos de la anulación matrimonial frente a terceros	169
776. β) El matrimonio putativo y la emancipación	173
777. B) Matrimonio celebrado con autorización	176
778. α) La emancipación tiene lugar	177
779. β) Efectos de la falta de autorización	179
780. V. Carácter irrevocable. Remisión	182
781. VI. Esfera de capacidad	183
782. A) Actos conservatorios	190
783. B) Actos de administración	192
784. C) Actos de disposición: el régimen de la autorización	199
785. α) El concepto de acto de disposición	199
786. β) La autorización marital o judicial	201
787. γ) Actos a título gratuito	203
788. δ) Actos a título oneroso	211
789. a) Trasmisión o constitución de derechos reales	211
790. b) Venta de semovientes	214
791. c) Disposición de fondos o rentas públicas	215
792. d) Obligaciones asumidas	215
793. e) Recepción de pagos	217
794. f) Transacción y compromiso arbitral	217
795. D) Capacidad procesal	218
796. E) Aprobación de las cuentas del tutor	224
797. F) Interpretación de la cláusula de mayoría de edad	225

§ 4. EL CAMBIO DE DOMICILIO Y LA CAPACIDAD POR MAYORÍA DE EDAD O EMANCIPACIÓN.

a) *EL PROBLEMA DE DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO*

798. I. Los textos legales y sus fuentes	226
799. II. El "problema de las calificaciones" en la materia	229
800. III. La cuestión que surge	233

b) *LA PREVALECIENCIA DE LA LEY ARGENTINA EN LA DECISION DE LA APTITUD PARA FIJAR EL DOMICILIO*

801. I. El argumento emanado del <i>Esloco</i>	234
802. II. Valoración del resultado	234

c) *IRREVOCABILIDAD DE LA MAYORIA DE EDAD O EMANCIPACION*

803. I. Razón de ser	237
804. II. Inexistencia de solución de continuidad	238
805. III. Una situación de derecho transitorio	239

d) *TRATADO DE MONTEVIDEO Y PROYECTO DE 1936*

806. I. El Tratado	239
807. II. El Proyecto	240

CAPITULO IV

INCAPACIDAD POR ALIENACION MENTAL

§ 1. NOCIONES GENERALES.

808. Plan expositivo	241
----------------------------	-----

§ 2. LA DECLARACIÓN JUDICIAL DE “DEMENCIA” Y SUS EFECTOS JURÍDICOS.

a) *EL PRINCIPIO*

809. Distingo entre el alienado mental así declarado en juicio y el alienado <i>de facto</i>	245
--	-----

b) *SUERTE DE LOS ACTOS JURIDICOS DEL ALIENADO MENTAL SEGUN ESTE O NO SOMETIDO A INTERDICCION JUDICIAL*

810. Materia a tratar	248
811. I. Actos entre vivos	249
812. A) Fuente de los textos legales comprendidos	249
813. B) Finalidad perseguida por el legislador	252
814. II. Actos de última voluntad (<i>mortis causa</i>)	254
815. A) Los antecedentes del art. 3615	255
816. B) Los antecedentes del art. 3616	259
817. III. Distingo a efectuar entre el alienado <i>de jure</i> y el alienado <i>de facto</i>	261
818. A) Incapacidad absoluta del alienado <i>de jure</i> para celebrar actos jurídicos (entre vivos o por causa de muerte)	262
819. α) Actos extrapatrimoniales y disposición por acto jurídico de última voluntad	265
820. β) La cuestión del “intervalo lúcido”	267
821. γ) La incapacidad de testar	271
822. δ) La capacidad delictiva en intervalos lúcidos	273
823. ε) Los efectos de la declaración judicial de alienación mental. Remisión	275
824. B) La capacidad de obrar del alienado <i>de facto</i> en los intervalos lúcidos	276
825. α) Concepto del “intervalo lúcido”	278
826. β) Carga de la prueba en materia testamentaria	280
827. γ) Apreciación de la prueba	280
828. δ) Alienación mental del testador y captación testamentaria	285

c) *LA EXTENSION DE LOS EFECTOS DE LA INTERDICCION JUDICIAL DEL ALIENADO MENTAL*

829. I. Período legal de la interdicción	289
830. II. Extensión de los actos jurídicos anteriores a la sentencia de interdicción	291
831. III. Jurisprudencia	295

§ 3. CAUSAS DE LA INTERDICCIÓN.

a) *LOS TEXTOS IMPLICADOS*

832. I. Fuentes	298
833. II. Lo que surge de las fuentes utilizadas	300
834. A) El <i>Esboço</i> ; ¿criterio biológico?	300
835. B) El proyecto GARCÍA GOYENA	309
836. C) Conclusión	314

b) *EL CRITERIO LEGAL*

837. I. Enfermedad mental e ineptitud para administrar	316
838. A) Caracteres de la enfermedad mental	316
839. α) No debe tratarse de incapacidad accidental	317
840. β) Ha de constituir un <i>estado</i> habitual	321
841. γ) Las distinciones necesarias: curación, remisión e intervalo lúcido	323
842. δ) La manía "parcial" o "monomanía"	332
843. II. Crítica del mero criterio biológico u objetivo	336
844. III. El criterio exclusivamente económico-social: su esfera de aplicación	342

c) *ENUNCIACION EJEMPLIFICATIVA DE LAS ENFERMEDADES MENTALES QUE CAUSAN LA INTERDICCIÓN JUDICIAL*

845. I. La enunciación legal y el significado de la expresión "demencia"	345
846. II. Clasificaciones de las enfermedades mentales	352
847. A) Clasificaciones propuestas	352
848. B) Consideración de las clasificaciones desde el punto de vista de la incapacidad	360
849. α) Las oligofrenias (o frenastenias). Los débiles mentales	366
850. β) Las psicosis	375
851. a) Psicopatías, paranoia, psicosis epiléptica, psicosis perversa	378
852. b) Psicosis afectivas o maníacodepresivas	384
853. c) Esquizofrenias	388
854. d) Otras psicosis	390
855. e) Psicosis involutivas	393

§ 4. EL JUICIO DE INSANIA.

856. Método expositivo	395
----------------------------------	-----

a) *LA DENUNCIA DE INSANIA*

857. I. Observaciones generales	395
858. A) Denuncia por el propio enfermo mental	395
859. B) Terceros interesados. El supuesto del tutor no pariente	397
860. C) En la enumeración del art. 144 no existe orden de prelación	398
861. D) Requisitos de la denuncia	400

862. E) Juez competente	402
863. II. El cónyuge	402
864. A) Cónyuge divorciado	403
865. B) Cónyuge separado de hecho	404
866. C) Supuesto de anulación del matrimonio	405
867. III. Los parientes	406
868. A) Parientes consanguíneos	406
869. B) Parientes por afinidad	408
870. C) Denuncia presentada por el hijo o pariente incapaz	409
871. D) Parentesco por adopción	410
872. E) Sanción por omitirse la denuncia	411
873. F) Inexistencia de orden de prelación	411
874. G) El hijo adulterino o incestuoso y la denuncia de insania	411
875. IV. El Ministerio de Menores	412
876. V. El cónsul	414
877. VI. Acción popular	415

b) *PERSONAS SOMETIDAS AL JUICIO DE INSANIA*

878. Materia a tratar	417
879. I. Menor adulto y menor emancipado	418
880. II. Rechazo judicial de la denuncia de insania: sus efectos	420

c) *LAS PARTES DEL JUICIO*

881. I. El problema que surge	422
882. II. El denunciante	422
883. A) Legislación procesal	422
884. B) La jurisprudencia de los tribunales de la Capital	425
885. C) Apreciación crítica de la jurisprudencia	430
886. D) La denuncia y sus efectos	431
887. E) Conclusión	434
888. F) La reforma proyectada: su crítica	435
889. III. El denunciado	436
890. A) La orientación jurisprudencial	436
891. B) La comparecencia personal, la representación y el patrocinio letrado	441
892. C) Actos y facultades procesales del denunciado	442
893. D) La reforma proyectada y su crítica	444
894. IV. El curador <i>ad litem</i> y el curador a los bienes	446
895. A) Curatela provisional a la persona	446
896. α) La defensa del denunciado	447
897. β) Designación del curador <i>ad litem</i>	448
898. γ) Representación que ejerce	448
899. δ) Conclusión de la curatela <i>ad litem</i> y prohibición de delegar sus funciones	450
900. B) Curatela provisional a los bienes: intervención en la administración	451
901. α) La conciliación de los textos implicados	452
902. a) El <i>Esboço</i> frente a nuestro sistema legal	452
903. b) El proyecto de C. C. español de 1851 ante los textos implicados ..	453

§ 7. INCAPACIDAD DE OBRAR POR SORDOMUDEZ.

a) *NOCIONES GENERALES*

930. Remisión	503
-------------------------	-----

b) *CAUSA DE LA INTERDICCION*

931. I. Concepto médicolegal de la sordomudez	504
932. II. Condiciones de aplicación de las normas implicadas	505
933. A) Condiciones negativas	505
934. B) Condiciones positivas	506

c) *EL JUICIO DE INTERDICCION POR SORDOMUDEZ*

935. I. Remisión legal	508
936. II. La pericia médica	508

d) *CESACION DE LA INCAPACIDAD*

937. Remisión legal	509
-------------------------------	-----

e) *REFORMA PROPUESTA*

938. Remisión	509
-------------------------	-----

§ 8. DERECHO COMPARADO.

939. La orientación predominante	510
--	-----

a) *DERECHO ITALIANO*

940. Interdicción e inhabilitación: sus caracteres diferenciales	511
--	-----

b) *DERECHO FRANCES*

941. La interdicción. La asistencia mediante "consejo judicial"	512
---	-----

c) *DERECHO ALEMAN*

942. Enfermedad mental y debilidad mental: grado de incapacidad y "tutela". Los supuestos de "curatela"	517
---	-----

d) *DERECHO SUIZO*

943. La interdicción del enfermo mental y del débil mental. La interdicción "atenuada"	520
--	-----

e) *OTRAS LEGISLACIONES*

944. La solución legislativa prevaleciente	526
945. I. Derecho venezolano	526

CAPITULO V

LA AUSENCIA Y LA DECLARACION DE MUERTE PRESUNTA

§ 1. NOCIONES GENERALES.

a) *METODO EXPOSITIVO*

980. I. Ausencia y presunción de muerte	571
981. A) Evolución legislativa en el derecho comparado	572
982. B) Comparación con nuestro derecho	578
983. II. Ausentes declarados en juicio y ausentes con presunción de fallecimiento: la incapacidad de obrar	579
984. A) Declaración de ausencia de persona de existencia incierta	579
985. B) Declaración de ausencia de persona de existencia cierta	580
986. α) El problema en el derecho alemán	581
987. β) La reforma propuesta para el <i>Code Civil</i>	582
988. γ) La reforma proyectada entre nosotros y la solución del legislador suizo	583
989. C) Declaración de muerte presunta	584

b) *LAS DISTINTAS CLASES DE AUSENTES*

990. La cuestión terminológica	584
--	-----

c) *IMPORTANCIA DE LA MATERIA*

991. I. La transformación producida	589
992. II. Los nuevos supuestos de hecho y la significación relevante de la institución	591
993. III. La reforma proyectada	593
994. IV. Conclusión	594

d) *LOS ANTECEDENTES HISTORICOS*

995. I. Derecho romano	594
996. II. El derecho intermedio	600
997. III. Las fuentes utilizadas por el codificador	603
998. A) El <i>Esbozo</i> de FREITAS	603
999. B) El Proyecto español de 1851	604
1000. C) El derecho chileno	605
1001. D) El derecho francés	606

§ 2. LOS AUSENTES.

a) *SU CONCEPTO*

1002. I. Sus elementos constitutivos	607
1003. A) Elementos o supuestos de hecho	608
1004. B) La declaración de ausencia en nuestro derecho positivo	609

1005. C) Conclusión	612
1006. II. Extensión del concepto de ausente	612

b) *LA CURATELA A LOS BIENES Y A LA PERSONA*

1007. I. Quiénes pueden pedirla	613
1008. II. Alcance de la curatela	614
1009. III. La designación del curador y el procedimiento a seguir	615
1010. A) Juez competente	616
1011. B) Defensor del ausente y Ministerio pupilar	616
1012. C) El trámite procesal y la prueba	616
1013. D) La decisión judicial	617

§ 3. *LA DECLARACIÓN DE MUERTE PRESUNTA.*

a) *CAUSAS LEGALES Y DIA PRESUNTIVO DEL FALLECIMIENTO*

1014. I. Método expositivo	618
1015. II. La ausencia simple	618
1016. A) Domicilio o residencia en la República	619
1017. B) Exista o no representante	621
1018. C) Incertidumbre sobre la existencia	622
1019. D) Trascuro del plazo legal: su cómputo	622
1020. E) La edad del ausente: distingo a efectuar	623
1021. III. La ausencia calificada	624
1022. A) Domicilio o residencia: remisión	626
1023. B) Desaparición en un suceso contemplado por la ley: extensión analógica	626
1024. C) El supuesto de la desaparición en hecho de guerra	629
1025. D) Desaparición de una o varias personas	630
1026. E) Plazo legal y su cómputo	631

b) *EL JUICIO DE DECLARACION DE MUERTE PRESUNTA*

1027. I. El procedimiento	632
1028. II. El juez competente	633
1029. III. Quiénes pueden pedir la declaración de muerte presunta del ausente	634
1030. A) El cónyuge del ausente	635
1031. B) Los herederos y legatarios	637
1032. C) Otros interesados	638
1033. D) El supuesto de la adopción	641
1034. IV. Prueba de la ausencia simple o calificada	642
1035. A) Medios de prueba	643
1036. B) Valoración de la prueba: misión del juez	644
1037. C) La citación al ausente	645
1038. V. El defensor del ausente y el curador a sus bienes	645
1039. VI. La sentencia y la fijación del día de la muerte presunta	647
1040. A) Se trata de sentencia constitutiva	649
1041. B) Sus efectos se producen en el campo patrimonial y en el del derecho de familia	649

