

DOMENICO BARBERO
Profesor Ordinario de Derecho Civil en la Universidad
Católica del "Sacro Cuore" de Milán

SISTEMA DEL DERECHO PRIVADO

II

DERECHOS DE LA PERSONALIDAD
DERECHO DE FAMILIA — DERECHOS REALES

TRADUCCIÓN DE
SANTIAGO SENTIS MELENDO



EDICIONES JURIDICAS EUROPA-AMERICA

BUENOS AIRES

INDICE SUMARIO

PARTE ESPECIAL

I. DERECHOS DE LA PERSONALIDAD

Capítulo Único

DERECHOS ESENCIALES DE LA PERSONA FISICA (LOS LLAMADOS "DERECHOS DE LA PERSONALIDAD")

328.	Conceptos de los "derechos de la personalidad"	3
329.	Caracteres de los "derechos de la personalidad"	3
330.	Estructura y tutela de los "derechos de la personalidad"	4
331.	El "derecho de integridad física"	5
332.	El "derecho de integridad moral"	8
333.	El "derecho de libertad"	9
334.	El "derecho sobre el nombre"	11
335.	Contraseñas del nombre: títulos nobiliarios, académicos, profesionales, etc.	13

II. EL DERECHO DE FAMILIA

Capítulo I

NOCIONES GENERALES

336.	Objeto del "derecho de familia" y concepto de la "familia"	15
337.	Naturaleza jurídica del "derecho de familia"	19
338.	Sistema general del "derecho de familia"	21

Capítulo II

DEL MATRIMONIO

SECCIÓN I.— LA PROMESA BILATERAL DE MATRIMONIO	25	
339.	Concepto, función y naturaleza de la promesa de matrimonio ..	25
340.	Efectos de la "promesa de matrimonio"	26
341.	La mediación matrimonial (llamada "proxenética")	28

SECCIÓN II. — EL MATRIMONIO COMO “CONTRATO PERSONAL”, PREMISA ..	30
342. Los tres “ritos celebrativos” del matrimonio	30
I. <i>Requisitos estructurales</i>	34
343. Demostración de la “contractualidad” del matrimonio	34
344. Definición del matrimonio como “contrato” y su rigurosa “tipicidad”	38
345. Presupuestos para la existencia y requisitos de validez	40
II. <i>Requisitos presupuestos</i>	42
346. “Impedimentos” al matrimonio y su diversa naturaleza	42
347. Los “impedimentos” singulares	44
III. <i>Formalidades preliminares a la “celebración”</i>	47
348. Finalidad y naturaleza de las formalidades preliminares	47
349. La “publicación”	48
350. Rito “canónico-civil” y rito de los “cultos acatólicos”	49
IV. <i>Oposición a la celebración del matrimonio</i>	50
351. Concepto y naturaleza de la “oposición al matrimonio”	50
352. Contenido y formas del acto de oposición	51
353. Legitimados para hacer “oposición”	51
354. Plazo para la oposición	52
355. Relevancia jurídica del acto de oposición	52
356. Rito “canónico-civil” y rito de los “cultos acatólicos”	53
V. <i>La “celebración”</i>	53
357. Forma de la “celebración” según el rito civil	53
358. Celebración “por poder”	54
359. Lugar de la celebración	55
360. Negativa de la celebración	55
361. La celebración según el rito “canónico-civil” y de los “cultos acatólicos”	55
VI. <i>Pruebas de la “celebración”</i>	56
362. Los distintos medios de prueba	56
VII. <i>Nulidad del matrimonio</i>	57
363. Sistema de las nulidades matrimoniales	57
364. “Nulidades” del matrimonio	58
365. La “anulabilidad”	59
366. Nulidad del matrimonio celebrado según el rito “canónico-civil”	65
SECCIÓN III. — EL MATRIMONIO COMO “RELACIÓN PERSONAL”	67
367. Identificación de la “relación jurídica” que nace del “contrato de matrimonio”	67
368. Deberes y derechos “recíprocos” de los cónyuges	68
369. Poderes del marido: la “potestad marital”	68
370. Deberes de la “mujer”	72
371. Remisión a las normas éticas	72

372. Estado patológico de las "relaciones personales entre cónyuges": la "separación personal"	73
373. Disolución de la "relación conyugal"	80
SECCIÓN IV. — EL MATRIMONIO BAJO EL "ASPECTO PATRIMONIAL": RÉGIMEN PATRIMONIAL DE LA FAMILIA	82
374. Disciplina "legal" y "convencional" del régimen patrimonial de la familia	82
375. Régimen "de separación" y bienes "parafernales"	83
376. Régimen "convencional": las llamadas "convenciones matrimoniales", o "contrato patrimonial de matrimonio"	84
377. El "patrimonio familiar"	87
378. La "dote"	90
379. La "comunidad de los bienes entre cónyuges"	98

Capítulo III

LA FILIACION (FILIACION Y ADOPCION)

380. Concepto, especies y división	105
SECCIÓN I. — LA FILIACIÓN Y LA ADOPCIÓN COMO "HECHO JURÍDICO" ...	106
I. La "filiación legítima"	106
381. Función e hipótesis	106
382. Identificación de los "progenitores"	107
383. Certificación legal de la "paternidad"	108
384. Acciones contra la legitimidad de la filiación	111
385. "Desconocimiento de la paternidad"	111
386. Las "acciones de discusión"	115
387. Reclamación del "estado de hijo legítimo" (acción de "reclamación de legitimidad")	118
388. La prueba en tema de filiación legítima	120
II. La "filiación ilegítima" o "natural"	123
389. Determinación de la hipótesis originaria y evolución anterior ...	123
390. La "resultancia relevante" de la filiación natural	124
391. El "reconocimiento"	125
392. La "declaración judicial"	130
III. La "legitimación"	136
393. Concepto y función	136
394. Límites a la posibilidad de la "legitimación"	136
395. Determinación de la hipótesis. A) Legitimación por "subsiguiente matrimonio"	137
396. B) Legitimación "por decreto del Jefe del Estado"	138
IV. Filiación por asimilación ("adopción")	141
397. Concepto y función de la "adopción" como "hecho"	141
398. Condiciones y límites	141

399. Estructura y forma de la "adopción"	143
400. Oposiciones, revocación y cesación de la adopción	144
SECCIÓN II. — LA FILIACIÓN Y LA ADOPCIÓN COMO "RELACIÓN JURÍDICA" .	146
401. Remisión sistemática	146
I. Los "hijos legítimos"	146
402. Ámbito de la categoría	146
A) <i>Deberes de los progenitores y de los hijos</i>	146
403. Correspondencia, no reciprocidad, de estos deberes	146
B) <i>Poderes de los progenitores sobre los hijos: la "patria potestad"</i>	149
404. Naturaleza y titularidad de la patria potestad	149
405. Ejercicio y vigilancia de la patria potestad	149
406. Contenido de la patria potestad	151
407. Representación y administración	152
408. El "usufructo legal"	155
409. Actos prohibidos al progenitor en el ejercicio de la "patria potestad"	157
II. <i>Los "hijos adoptivos"</i>	158
410. Relaciones personales provenientes de la adopción	158
411. Relaciones patrimoniales	158
412. Decadencia del adoptante de la "patria potestad"	159
III. <i>Los "hijos ilegítimos"</i>	159
413. Relaciones de filiación ilegítima reconocida o judicialmente declarada	159
414. Relaciones de filiación irrecognoscible o no reconocida, pero relevantemente resultante	160
SECCIÓN III. — LA "TUTELA DE LOS MENORES"	161
415. Noción y función: la apertura de la tutela	161
416. Órganos de la tutela	161
417. Capacidad para el oficio tutelar	146
418. Nombramiento del "tutor" y del "protutor"	162
419. Obligatoriedad y gratuidad del oficio tutelar, y dispensa de él ..	164
420. Asunción del oficio tutelar	165
421. Contenido de la tutela	165
422. La representación legal	166
423. La administración de los bienes	166
424. Actos prohibidos al tutor y al protutor	170
425. Cesación del oficio tutelar	171
426. Rendición final de cuentas	172
427. Prescripción de las acciones referentes a la tutela	172
428. Registro de las tutelas	172
SECCIÓN IV. — LA "CURATELA DE LOS EMANCIPADOS"	173
429. Noción y función	173
430. Hipótesis de la emancipación	173

431. Efectos de la emancipación: la curatela	174
432. Órganos de la curatela	174
433. Nombramiento, incapacidad y remoción del curador	174
434. Contenido y ejercicio de la curatela	174
435. Fin de la curatela	175
436. Registro de las curatelas	176

Capítulo IV

ASISTENCIA Y PROTECCION

SECCIÓN I.—ASISTENCIA PÚBLICA Y PRIVADA	177
437. Varias formas de “asistencia” y límites de aplicación	177
I. <i>La asistencia pública</i>	178
438. Órganos de la asistencia pública	178
439. Poderes tutelares de los entes de asistencia	178
440. Intervención de la autoridad pública	178
II. <i>La asistencia privada y la “afiliación”</i>	178
441. Encomienda del menor a particulares, y mantenimiento espontáneo por parte de particulares	178
442. La “afiliación”: condiciones y límites	179
443. Procedimiento para la afiliación	182
444. Efectos de la afiliación	182
445. Revocación y extinción de la afiliación	183
SECCIÓN II.—LA PROTECCIÓN DE LOS DECLARADOS EN INTERDICCIÓN Y DE LOS INHABILITADOS	184
I. <i>De los “declarados en interdicción”</i>	184
446. Remisión a la parte general	184
447. Causa y tiempo de la interdicción	184
448. Procedimiento de interdicción	185
449. Efectos de la interdicción	186
450. Revocación de la interdicción	186
II. <i>De los “inhabilitados”</i>	187
451. Remisión a la parte general	187
452. Causas y tiempo de la inhabilitación	187
453. Procedimiento para la inhabilitación	188
454. Efectos de la inhabilitación	189
455. Revocación de la inhabilitación	189

Capítulo V

DE LOS ALIMENTOS

456. Función, concepto y naturaleza de este instituto	191
457. Consecuencias	193

458. Presupuesto de la obligación alimentaria legal	194
459. Personas comprendidas en la esfera de la obligación y reciprocidad de la obligación entre ellas	195
460. Orden entre obligados y concurso entre obligados y acreedores ..	196
461. Medida de los alimentos	202
462. Transcurso de la obligación	202
463. Modo de suministro, decadencia y extinción	203
463 <i>bis.</i> El subsidio al quebrado	204
III. <i>Los derechos reales</i>	205

Capítulo I

DERECHOS REALES Y PERTENENCIA DE LOS BIENES

464. Derecho real y pertenencia del bien	207
465. Ulterior determinación de la realidad	208
466. Gradaciones de la "pertenencia" y distinciones de los "derechos reales"	209
467. Exclusividad y concurrencia de "derechos reales" sobre el mismo bien	212
468. Elasticidad e inherencia del derecho real	213
469. Tipicidad y " <i>numerus clausus</i> " de los derechos reales	215
470. Las singulares figuras de los derechos reales	215

Capítulo II

EL DERECHO DE PROPIEDAD

SECCIÓN I. — ASPECTO FUNCIONAL PRIVADO, NOCIÓN Y CARACTERES, FUNCIÓN SOCIAL, OBJETO Y DISTRIBUCIÓN DEL DERECHO DE PROPIEDAD	217
471. Consideración del aspecto funcional privado de la propiedad ..	217
472. Noción de la "propiedad"	218
473. Propiedad plena y propiedad nuda	220
474. La propiedad temporal	221
475. Función social de la propiedad	224
476. "Límites legales" de la propiedad y otras limitaciones al poder del propietario	227
477. Objeto de la propiedad y divisiones	229
SECCIÓN II. — PODERES DE LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA SOBRE LOS BIENES DE PROPIEDAD PRIVADA	232
478. Ámbito y naturaleza de estos poderes	232
479. Expropiación por utilidad pública	232
480. Requisiciones y vínculos por necesidades públicas urgentes y graves	235

481. Acaparamientos	236
482. Expropiación por abandono de conservación o de ejercicio	236
SECCIÓN III. — DE LA PROPIEDAD TERRITORIAL	237
I. <i>Confines del objeto de la propiedad territorial</i>	237
483. “Confines del objeto” y “límites legales”	237
484. Confines horizontales del objeto de la propiedad territorial	238
485. Confines de la propiedad territorial en sentido vertical: a) en el “subsuelo”	239
486. Confines de la propiedad territorial: b) en el “espacio sobre el suelo”	241
II. <i>Facultades del propietario y límites en el interés general</i>	242
487. Gestión y defensa del fundo	242
488. Prohibición de los “actos emulativos”	243
489. Acceso al fundo	245
III. <i>Límites en el interés de una buena vecindad</i>	247
490. Respeto recíproco y tolerancia de las “inmisiones”	247
491. Distancia entre construcciones	252
492. Disciplina del “muro divisorio”	255
493. Luces y vistas	258
494. Distancias para árboles	261
495. Distancias para fosos y canales	263
496. Comunidad de fosos, setos y árboles divisorios	263
497. Descargo de las aguas de lluvia: “desagüe”	264
498. Uso de las aguas surgentes o corrientes	264
IV. <i>Límites en consideración de particulares intereses públicos</i>	269
499. Naturaleza y especie	269
500. Reordenamiento de la propiedad rural	269
501. Bonificación integral	272
502. Mejora territorial	273
503. Vínculos hidrogeológicos y defensas fluviales	274
504. Ordenamiento de la propiedad edilicia	274
SECCIÓN IV. — MODOS DE ADQUISICIÓN DE LA PROPIEDAD	275
505. En general	275
506. La “ocupación”	276
507. La “invención”	279
508. La “accesión”	284
509. La “unión” y la “conmixción”	291
510. La “especificación”	292
SECCIÓN V. — ACCIONES EN DEFENSA DEL DERECHO DE PROPIEDAD	293
511. La “reivindicación”	293
512. Acción de “reglamentación de linderos”	296
513. Acción de “colocación de mojones”	298

514. La "acción negatoria"	299
515. La acción de "declaración de certeza"	300

Capítulo III

LA PROPIEDAD SUPERFICIARIA ("DERECHOS DE SUPERFICIE")

516. Noción de la "relación superficiaria"	303
517. Extensión al "subsuelo"	305
518. Límites del objeto de la "propiedad superficiaria"	305
519. Hechos constitutivos de la "propiedad superficiaria"	306
520. Extinción de la "propiedad superficiaria"	307
521. Efectos reflejos de la extinción	309

Capítulo IV

LA PROPIEDAD HACIENDAL

PROPIEDAD Y EMPRESA

522. Premisa sistemática	311
523. "Empresa", "empresario" y "hacienda"	312
524. Empresa y propiedad	314
525. Caracteres de la "empresa" y distinción de la "pequeña empresa"	316
526. Distinciones de la "empresa" desde el punto de vista funcional	318
527. Relevancia de las distinciones	319
528. Adquisición de la cualidad de empresario	321
529. Obligación de la inscripción en el registro de las empresas	323
530. Libros y escrituras	326
531. La "quiebra"	328
532. El "concordato preventivo"	332
533. La "administración controlada" y la "liquidación forzada"	333
534. Conducción de la empresa	334
535. El lado objetivo de la empresa	335

Capítulo V

LA PROPIEDAD INMATERIAL

536. Nociones y divisiones	341
SECCIÓN I. — DERECHO DE AUTOR	342
537. Noción	342
538. Objeto	343
539. Constitución y transferencia	345
540. Duración	347

SECCIÓN II.—DERECHO DE INVENTOR	347
541. Noción y contenido	347
542. Objeto	348
543. Constitución y transferencia	349
544. Duración	351

Capítulo VI

EL DERECHO DE ENFITEUSIS

545. Noción	353
546. Constitución y duración	355
547. Disponibilidad del enfiteuta y subenfiteusis	357
548. Obligaciones (<i>obblighi</i>) y cargas del enfiteuta	359
549. La facultad de “liberación”	361
550. Poderes del propietario	362
551. Fin de la enfiteusis	364

Capítulo VII

USUFRUCTO, USO Y HABITACION

552. Noción	367
553. Objeto	370
554. Constitución y duración	373
555. Disponibilidad del usufructo	374
556. Goce del usufructuario: 1º la adquisición en general de los frutos	375
557. Goce del usufructuario: 2º en relación particular a algunas especies de bienes	379
558. Goce del usufructuario: 3º las cosas “consumibles” y el “cuasi usufructo”	384
559. Goce del usufructuario: 4º el goce indirecto	387
560. Cargas y obligaciones (<i>obblighi</i>) preliminares del “usufructuario”	387
561. Obligaciones durante el usufructo y gravámenes del goce	390
562. Las “reparaciones extraordinarias”	395
563. Acciones en defensa del usufructo	396
564. Fin del usufructo	397
565. Liquidación de las cuentas al final del usufructo	400

Capítulo VIII

LAS SERVIDUMBRES

SECCIÓN I.—CONCEPTOS GENERALES	403
566. Noción y estructura del “derecho de servidumbre”	403

567. Inherencia activa	404
568. "Predialidad" de las servidumbres; las llamadas "servidumbres personales" y "servidumbres irregulares"	406
569. Tipicidad del "derecho de servidumbre", atipicidad de las singulares "servidumbres". Noción de la "utilitas"	408
570. La relación entre los fundos: "vicinitas" y "causa perpetua"	408
571. Las "prestaciones accesorias"	411
572. Diversa pertenencia de los fundos	412
573. Servidumbre en ventaja futura y en ventaja de un fundo futuro	413
574. Divisibilidad de las servidumbres	414
575. Clasificación de las servidumbres	415
576. Constitución de las servidumbres en general	418
SECCIÓN II. — DISCIPLINA COMÚN EN EL "DERECHO DE SERVIDUMBRE" ...	
577. Constitución negocial	419
578. Constitución no negocial	422
579. Ejercicio, en general, de las servidumbres	424
580. Defensa de las servidumbres	427
581. Extinción de las servidumbres	429
SECCIÓN III. — LAS SERVIDUMBRES ESPECIFICAMENTE REGULADAS ("TÍPICAS")	
582. Remisión y "constitución de las servidumbres coactivas"	434
I. <i>Las singulares servidumbres "coactivas"</i>	435
583. Servidumbre coactiva de "paso" (o "paso coactivo")	435
584. Servidumbre coactiva de acueducto y de descargo	439
585. Servidumbre coactiva de "apoyo" y de "fijación de las compuertas"	444
586. Servidumbre coactiva de "derivación de agua"	444
587. Servidumbre coactiva de "electroducto" y de "líneas teleféricas" ..	445
II. <i>Las servidumbres libres (típicas)</i>	445
588. Servidumbre libre de "toma de agua"	445
589. Servidumbre de los "escurrimientos y residuos del agua"	447

Capítulo IX

LA COMUNIDAD

590. La "comunidad" como expresión de "cotitularidad de la relación jurídica"	449
591. Comunidad de tipo romano y comunidad de tipo germánico (la llamada comunidad "en manos reunidas")	452
592. Análisis de la relación de "comunidad"	453
593. Condominio de los edificios	454
I. <i>De la "comunidad ordinaria"</i>	455
594. Cuotas de participación	455
595. Goce del objeto común	457
596. La administración ordinaria de la cosa común	459

597.	Naturaleza y eficacia del "reglamento de la comunidad"	460
598.	La administración extraordinaria	463
599.	Impugnación de las deliberaciones de mayoría	464
600.	Derogaciones en el título constitutivo de la comunidad	465
601.	Disolución de la comunidad y división de los bienes comunes ..	465
602.	Las "comunidades familiares"	470
II.	<i>Del "condominio de los edificios"</i>	472
603.	Objeto de esta comunidad	472
604.	Cuotas de participación	473
605.	Mantenimiento	473
606.	Administración	475
607.	Naturaleza y eficacia del reglamento de condominio por pisos	480
608.	Disponibilidad de las partes de propiedad exclusiva	483
609.	Disolución de la comunidad	484
610.	Otros aspectos no regulados	485