

ABEL M. FLEITAS ORTIZ DE ROZAS

*Derecho
de
familia*

Método de enseñanza
Casos y otras variantes



EDITORIAL ASTREA
DE ALFREDO Y RICARDO DEPALMA
BUENOS AIRES
1994

ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo</i>	V
<i>Advertencia metodológica</i>	IX

CAPÍTULO PRIMERO

INTRODUCCIÓN

§ 1. Para qué enseñar y aprender derecho	1
§ 2. Contenido aparente y contenido real (¿que se enseña?)	4
§ 3. Objetivos docentes	5
§ 4. La transmisión del conocimiento, ¿existe? ..	6
§ 5. Organizar un curso. Exigencias y resistencias	9
§ 6. El empleo de casos en la enseñanza	13
§ 7. El trabajo grupal	15
§ 8. Descarte o integración del aprendizaje	18
§ 9. La creatividad, ¿salto al vacío?	20
§ 10. "De lege ferenda"	22
§ 11. Realidad social y derecho	23

CAPÍTULO II

MÉTODOS APLICADOS

A) APLICAR EL DERECHO

§ 12. Fundamentos	25
§ 13. Alimentos entre parientes. Cargas de la sociedad conyugal	27

§ 14.	Nulidad de matrimonio. Impotencia	29
§ 15.	Divorcio y separación personal. Artículos 202 y 204. Prioridad. Pretensión no comprendida en la litis	31
§ 16.	Régimen de bienes en el matrimonio. Calificación	34

B) ALTERNATIVAS Y ARGUMENTACIÓN JURÍDICA

§ 17.	Fundamentos	36
§ 18.	Alimentos. Ley aplicable. Derechos adquiridos. Reforma de la ley 23.264	38
§ 19.	Nulidad de matrimonio. Impotencia. Posibilidad de confirmación del acto	40
§ 20.	Patria potestad. Padres separados. Usufructo	41

C) IDENTIFICACIÓN DE LOS HECHOS

§ 21.	Fundamentos	44
§ 22.	Alimentos entre parientes	46
§ 23.	Nulidad de matrimonio. Impotencia. Divorcio. Abandono voluntario y malicioso	46
§ 24.	Régimen de bienes en el matrimonio. Liquidación	48

D) SELECCIÓN DE LA PRUEBA

§ 25.	Fundamentación	50
§ 26.	Concubinato	50
§ 27.	Filiación	52

E) ENTREVISTA PROFESIONAL

§ 28.	Fundamentos	53
§ 29.	Donación a un hijo. Contratos entre esposos. Efectos sucesorios	56

§ 30.	Régimen de bienes del matrimonio. Gestión. Artículo 1277	58
§ 31.	Patria potestad. Tenencia a cargo de la madre. Abandono y ausencia del padre	59

F) TRÁMITE Y CONTROVERSIA JUDICIAL

§ 32.	Fundamentos	60
§ 33.	La práctica del juicio	61
	a) Escrito	61
	b) Juicio oral	62
	c) Ejercicios abreviados y “ronda procesal”	63
§ 34.	Impedimentos. Reglamentos militares. Libertad matrimonial	65
§ 35.	Divorcio. Alimentos. Liquidación de la sociedad conyugal	67

G) EJERCICIOS DE REDACCIÓN

§ 36.	Separación personal y divorcio. Causales objetivas y subjetivas. Prueba	69
§ 37.	Separación personal y divorcio. Presentación conjunta	71
§ 38.	Régimen de bienes del matrimonio (redacción normativa)	72

H) LEER, COMPRENDER E INTERPRETAR LA LEY

§ 39.	Fundamentos	72
	a) Percibir y distinguir la escena	73
	b) Análisis y comprensión	74
	c) Interpretación	74
	d) Sistematización	75
§ 40.	Alimentos entre parientes afines	75
§ 41.	Caracteres de la obligación alimentaria (artículo 374)	76
§ 42.	Artículo 232. La confesión como prueba en el caso del artículo 204	77

§ 43.	Análisis normativo: régimen de bienes del matrimonio	78
-------	--	----

I) JUEGOS

§ 44.	Fundamentos	79
§ 45.	Dibujando	79
§ 46.	Mímica	80
§ 47.	Textos fragmentados	80

J) TAREA PARA DOCENTES

§ 48.	Sentido	81
§ 49.	Caso para elaboración docente	81

CAPÍTULO III

CASOS Y PROBLEMAS

A) ESTADO DE FAMILIA

§ 50.	Conceptos generales. Preguntas aplicadas	87
§ 51.	Artículo 1001 del Código Civil. Escritura pública	87
§ 52.	Procesos de familia. Sentencia. Efectos	89
§ 53.	Procesos de familia. Naturaleza. Efectos	90

B) PARENTESCO. EFECTOS

1) CARACTERIZACIÓN

§ 54.	Grados. Cómputo	91
-------	-----------------------	----

2) ALIMENTOS

§ 55.	Parientes obligados	92
§ 56.	Alimentos entre hermanos. Sociedad conyugal: pasivo	93

ÍNDICE GENERAL XV

§ 57. Obligación alimentaria de los abuelos respecto de los nietos. Condiciones de procedencia	94
§ 58. Obligación de los abuelos. Procedencia. Recursos del alimentante. Prueba	95
§ 59. Pretensión de reintegro de lo pagado por los abuelos	95
§ 60. Procedimiento. Contestación de demanda. Prueba	96
§ 61. Caducidad	97

3) DERECHO DE VISITAS

§ 62. Ejercicio por parte de la abuela	98
--	----

C) EL MATRIMONIO COMO ACTO JURÍDICO

§ 63. Caracteres	98
§ 64. Naturaleza jurídica	99
§ 65. Matrimonio civil y matrimonio religioso	99

D) ESPONSALES

§ 66. Responsabilidad por la ruptura de la promesa de matrimonio. Naturaleza del derecho	100
--	-----

**E) EL ACTO MATRIMONIAL.
ESTRUCTURA Y PRESUPUESTOS**

1) IMPEDIMENTOS

§ 67. Parentesco adoptivo	103
§ 68. Adopción simple	103
§ 69. Edad	103
§ 70. Ligamen	104
§ 71. Crimen	104

§ 72.	Privación de la razón	105
§ 73.	Otros impedimentos	105

2) CONSENTIMIENTO

§ 74.	Elementos esenciales del matrimonio	106
§ 75.	Sustitución del contrayente	106
§ 76.	Vicios del consentimiento. Error. Nul- dad. Divorcio	107
§ 77.	Vicios del consentimiento. Dolo. Nul- dad. Divorcio	108
§ 78.	Reserva mental bilateral	110

3) CELEBRACIÓN

§ 79.	Menor bajo tutela. Oposición	110
§ 80.	Celebración en peligro de muerte	111

4) PRUEBA

§ 81.	Prueba supletoria	112
-------	-------------------------	-----

F) NULIDAD DE MATRIMONIO

§ 82.	Acción de nulidad por vicios del consenti- miento	113
§ 83.	Causales	113
§ 84.	Error en las cualidades personales del otro cónyuge	115
§ 85.	Vicios del consentimiento	116
§ 86.	Privación de la razón. Caducidad. Prueba	117
§ 87.	Ligamen. Legitimación. Efectos	118
§ 88.	Bigamia. Liquidación de la sociedad con- yugal	120

G) EFECTOS PERSONALES DEL MATRIMONIO

1) DEBERES EN GENERAL

§ 89.	Cohabitación	121
§ 90.	Asistencia. Esposa con ingresos	122

§ 91.	Asistencia. Esposa sin ingresos	123
§ 92.	Fidelidad	123

2) ALIMENTOS

§ 93.	Alimentos entre cónyuges	124
§ 94.	Separación de hecho	124
§ 95.	Procedencia y cesación del deber alimentario entre cónyuges	125
§ 96.	Procedimiento. Derecho de defensa del demandado. Límites	126
§ 97.	Procedimiento. Incomparecencia a la primera audiencia. Efectos	127
§ 98.	Agregación de la prueba en la apelación ..	128

H) EFECTOS PATRIMONIALES DEL MATRIMONIO

1) CONCEPTOS GENERALES

§ 99.	Ejercicio de evaluación	128
§ 100.	Proyecto de régimen convencional	129

2) CALIFICACIÓN. BIENES PROPIOS Y GANANCIALES

§ 101.	Distintos supuestos	131
§ 102.	Bien adquirido por uno de los cónyuges con dinero proveniente del trabajo personal	133

3) GESTIÓN DE LOS BIENES

§ 103.	Titularidad conjunta	134
	a) Legitimación para actuar en juicio	134
	b) Gastos de conservación del inmuebles. División del condominio	135
	c) Consentimiento tácito	135
§ 104.	Asentimiento conyugal. Poder general ...	136
§ 105.	Artículo 1277. Asentimiento. Supuestos diversos	137

§ 106.	Asentimiento. Autorización judicial supletoria	141
§ 107.	Titularidad de uno de los cónyuges. Legitimación para actuar	142
§ 108.	Acción de fraude	142

**4) DEUDAS DE LOS CÓNYUGES Y CARGAS
DE LA SOCIEDAD CONYUGAL**

§ 109.	Responsabilidad frente a los acreedores. Bienes del otro cónyuge	144
§ 110.	Responsabilidad frente a los acreedores. Bienes comprendidos	145
§ 111.	Responsabilidad de los cónyuges. Administración de los bienes por el marido ...	147
§ 112.	Proyectos de reforma. Pasivo de la comunidad	148

5) CONTRATOS ENTRE CÓNYUGES

§ 113.	Compraventa. Firma del boleto antes del del matrimonio	149
§ 114.	Compraventa. Separación personal de los cónyuges	150
§ 115.	Reserva de usufructo a favor del otro cónyuge	151
§ 116.	Relación de trabajo entre cónyuges	152
§ 117.	Sociedad en comandita por acciones	153

**6) DISOLUCIÓN DE LA SOCIEDAD CONYUGAL.
CAUSALES**

§ 118.	Nulidad de matrimonio	154
§ 119.	Mala administración	154
§ 120.	Concurso de uno de los cónyuges	155

7) INDIVISIÓN POSTCOMUNITARIA

§ 121.	Ocupación de un inmueble ganancial por uno de los cónyuges	156
--------	--	-----

§ 122.	Administración. Cobro de un crédito	157
§ 123.	Responsabilidad por deudas	157

8) LIQUIDACIÓN DE LA SOCIEDAD CONYUGAL

§ 124.	Convenio. Muerte de uno de los cónyuges antes de la sentencia de divorcio	159
§ 125.	Recompensas	159
§ 126.	Calificación de bienes. Pacto de retroventa	160
§ 127.	Derechos de los cónyuges sobre los bienes adquiridos durante la separación del hecho	160
§ 128.	Recompensas	162
§ 129.	Recompensas. Diversos supuestos	163
§ 130.	Liquidación en caso de bigamia	163
§ 131.	Recompensas. Valuación. Proyecto de reforma	164

I) DISOLUCIÓN DEL VÍNCULO CONYUGAL

§ 132.	Muerte de uno de los cónyuges	164
§ 133.	Ausencia con presunción de fallecimiento	165
§ 134.	Divorcio vincular	166

J) SEPARACIÓN PERSONAL Y DIVORCIO VINCULAR

1) CAUSALES SUBJETIVAS

§ 135.	Adulterio. Daño moral	167
§ 136.	Adulterio. Abandono	168
§ 137.	Tentativa contra la vida del cónyuge	169
§ 138.	Instigación a cometer delitos	169
§ 139.	Injurias graves	170
§ 140.	Abandono	171

2) CAUSALES OBJETIVAS

§ 141.	Separación de hecho	172
	a) Intervención de defensa oficial. Invocación de la inocencia	172
	b) Procedimiento	173

	c) Causal no alegada por las partes	174
	d) Allanamiento	175
§ 142.	Enfermedad mental	176
§ 143.	Presentación conjunta	178

3) CUESTIONES CONEXAS AL JUICIO DE DIVORCIO

§ 144.	Tenencia de los hijos menores	179
§ 145.	Alimentos	180
§ 146.	Atribución de vivienda	181
§ 147.	Medidas precautorias patrimoniales	182

4) CONVERSIÓN DE LA SEPARACIÓN PERSONAL EN DIVORCIO VINCULAR

§ 148.	Procedimiento y efectos	185
§ 149.	Demanda de divorcio vincular posterior a la separación personal	186

5) RECONCILIACIÓN

§ 150.	Efectos	186
--------	---------------	-----

K) CONCUBINATO

§ 151.	Efectos. Existencia de sociedades de he- cho. Prueba	187
§ 152.	Indemnización por muerte del concubino	188
§ 153.	Acción de desalojo	189

L) FILIACIÓN

1) DETERMINACIÓN DE LA MATERNIDAD

§ 154.	Ausencia de certificado. Muerte de la madre	189
§ 155.	Notificación a la madre	190

2) DETERMINACIÓN DE LA PATERNIDAD MATRIMONIAL

§ 156.	Determinación en caso de divorcio. Reconocimiento por un tercero	190
§ 157.	Inscripción realizada por la madre como “soltera”. Reconocimiento de un tercero	191

**3) DETERMINACIÓN DE LA PATERNIDAD EXTRAMATRIMONIAL.
RECONOCIMIENTO**

§ 158.	Forma de realizarlo. Testamento	191
§ 159.	Oposición del hijo reconocido	192
§ 160.	Menor que pretende reconocer	192
§ 161.	Reconocimiento “post mortem”. Posesión de estado	193
§ 162.	Diferencia de edad del reconociente y el reconocido	193
§ 163.	Reconocimiento del hijo por nacer	194

**4) ACCIONES DE IMPUGNACIÓN
DE LA PATERNIDAD MATRIMONIAL**

§ 164.	Acción de negación. Allanamiento de la madre	194
§ 165.	Acción de negación. Caducidad	195
§ 166.	Acción de impugnación	195
§ 167.	Desconocimiento preventivo	196

5) RECLAMACIÓN DE LA FILIACIÓN

§ 168.	Reclamación de paternidad extramatrimonial	197
§ 169.	Reclamación de la filiación matrimonial ..	197

6) IMPUGNACIÓN DE LA MATERNIDAD

§ 170.	Inscripción con certificado médico falso	198
§ 171.	Suposición de parte	198

7) PRUEBA DE LA FILIACIÓN EXTRAMATRIMONIAL

§ 172.	Falta de examen de histocompatibilidad	199
--------	---	-----

M) ADOPCIÓN**1) CONSIDERACIONES GENERALES**

§ 173.	Requisitos. Derechos de la madre de sangre	200
§ 174.	Muerte del peticionante	201
§ 175.	Citación de los padres de sangre. Guarda por escritura pública	201

2) CONDICIONES DEL ADOPTANTE

§ 176.	Hijo matrimonial de la persona con quien se convive	202
§ 177.	Consulta de los adoptantes	203
§ 178.	Preferencia para la guarda	204
§ 179.	Adopción del hijo del cónyuge	204

3) OTORGAMIENTO DE ADOPCIÓN SIMPLE

§ 180.	Requisitos. Madre discapacitada	205
§ 181.	Entrega voluntaria del hijo	206

4) NULIDAD

§ 182.	Intervención de familia de sangre. Padres desaparecidos	207
--------	---	-----

N) PATRIA POTESTAD**1) CONTENIDO: GUARDA. ASISTENCIA. ALIMENTOS. RESPONSABILIDAD**

§ 183.	Domicilio de los menores. Radicación en el extranjero	207
--------	---	-----

§ 184.	Cambio en la tenencia	208
§ 185.	Régimen de tenencia y visitas	209
§ 186.	Derecho a elegir el nombre de los hijos	210
§ 187.	Convenio de alimentos	210
§ 188.	Transmisibilidad “mortis causa” de la obligación alimentaria	211
§ 189.	Responsabilidad refleja	212

2) EJERCICIO

§ 190.	Madre presa. Relación con el menor	212
§ 191.	Padres extramatrimoniales separados	213
§ 192.	Padres extramatrimoniales. Forma de otorgamiento de la tenencia	214
§ 193.	Convenio. Ejercicio compartido	215
§ 194.	Intervención de asistente social	216
§ 195.	Demanda por tenencia de hijos. Domicilio. Determinación de competencia	216

3) ADMINISTRACIÓN Y USUFRUCTO

§ 196.	Representación. Responsabilidad	217
§ 197.	Convenios de honorarios	218
§ 198.	Administración y usufructo paterno. Responsabilidad	218
§ 199.	Administración paterna. Contratos	220

4) SUSPENSIÓN DEL EJERCICIO

§ 200.	Madre de menores procesada	221
--------	----------------------------------	-----

5) PRIVACIÓN

§ 201.	Abandono	222
§ 202.	Madre soltera menor de edad	223

O) TUTELA

1) PROCEDENCIA

§ 203.	Condiciones	223
--------	-------------------	-----

2) DESIGNACIÓN DE TUTOR

§ 204.	Curador de la madre incapaz	224
§ 205.	Designación por testamento. Progenitor abandonante supérstite	224
§ 206.	Padre ausente. Eventual reaparición	225
§ 207.	Padre ausente. Carácter de acreedor del tutor propuesto	226
§ 208.	Omisión de denuncia de la orfandad	227
§ 209.	Tutela especial	227
§ 210.	Testamentos de ambos padres. Preferencia. Facultades del tutor. Habilitación de edad. Responsabilidad por actos ilícitos. Cuentas de la tutela. Matrimonio del tutor con la pupila	228

3) OTROS ASPECTOS

§ 211.	Funciones de la tutela. Responsabilidad de la guarda	230
§ 212.	Administración de los bienes del menor. Locación. Duración del contrato	230

P) ASISTENCIA Y PROTECCIÓN DE MENORES

§ 213.	Régimen de menores. Habilitación de edad. Compraventa por un menor	231
<i>Índice alfabético</i>		233