

✓
AUGUSTO CÉSAR BELLUSCIO

Doctor en derecho y ciencias sociales.
Profesor de Derecho Civil de la Universidad Nacional de Buenos Aires.
Juez de la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil.

DERECHO DE FAMILIA

Tomo II

MATRIMONIO

(Nulidad e inexistencia. Relaciones jurídicas personales
entre cónyuges)

Reimpresión



EDICIONES *Depalma* BUENOS AIRES

1979

ÍNDICE

PARTE SEGUNDA

DERECHO MATRIMONIAL (continuación)

SECCIÓN TERCERA

NULIDAD E INEXISTENCIA DEL MATRIMONIO

CAPÍTULO XV

LA ESPECIALIDAD DEL RÉGIMEN DE NULIDADES MATRIMONIALES

336. Formación del sistema de nulidades matrimoniales	5
337. Aparición de la noción de acto jurídico y su reglamentación legislativa	6
338. El problema de la aplicación supletoria de las normas sobre nulidad de los actos jurídicos	6
339. Doctrina de la aplicación de las normas sobre nulidad de los actos jurídicos	7
340. Doctrina de la especialidad	10
341. Precedentes históricos: a) Doctrina francesa	12
342. b) Derecho canónico	14
343. c) Proyecto de Freitas	15
344. d) Código Civil	15
345. Conclusión sobre los antecedentes históricos	16
346. Tramitación legislativa	16
347. Criterio de la legislación extranjera	18
348. Razones axiológicas	19
349. Conclusiones	20
350. Refutación de argumentos contrarios	21
351. Consecuencias de la doctrina de la especialidad	24
352. Jurisprudencia	29
<i>Bibliografía especial</i>	33

CAPÍTULO XVI

INEXISTENCIA DEL MATRIMONIO

A) *La inexistencia de los actos jurídicos en general*

353. a) Derecho francés	35
354. b) Derecho belga	38
355. c) Derecho italiano	38
356. d) Derecho español	40
357. e) Legislaciones que consagran expresamente la inexistencia de los actos jurídicos	42
358. f) Doctrina argentina	42
359. g) Jurisprudencia nacional	48
360. h) Opinión del autor	49

B) *Antecedentes y derecho extranjero*

361. a) Precedentes canónicos	54
362. b) Derecho francés	56
363. c) Derecho belga	62
364. d) Derecho italiano	62
365. e) Derecho alemán	64
366. f) Derecho español	65
367. g) Derecho portugués	68
368. h) Ley yugoslava	69
369. i) Derecho canónico	69
370. j) Proyecto de Freitas	69
371. k) Código de familia boliviano	70

C) *Derecho argentino*

372. El texto legal	70
373. Doctrina que admite la inexistencia	71
374. Doctrina que niega la inexistencia	79
375. Jurisprudencia	81
376. Opinión del autor	85
377. Casos de inexistencia	87
378. 1) Identidad de sexo	88
379. 2) Ausencia de consentimiento	92
380. 3) Falta de intervención de oficial público	93
381. Casos en que no se da la inexistencia	95

382.	1) Matrimonio celebrado en el extranjero en fraude a la ley argentina	95
383.	2) Segundo matrimonio en el país, subsistente otro	96
384.	3) Privación accidental de discernimiento	101
385.	Consecuencias de la inexistencia	103
	<i>Bibliografía especial</i>	104

CAPÍTULO XVII

CAUSAS DE NULIDAD DEL MATRIMONIO

A) *Clasificación de las nulidades*

386.	Nulidad de los actos jurídicos	109
387.	Nulidad del matrimonio	113

B) *Nulidad absoluta*

388.	Causas	119
389.	Legitimación activa	120
390.	Inadmisibilidad de la declaración de nulidad de oficio ..	121
391.	Prueba	125

C) *Nulidad relativa*

392.	Causas	126
------	--------------	-----

1) Falta de edad legal

393.	Concepto y legitimación activa	126
394.	Caducidad de la acción	128

2) Locura

395.	Concepto y legitimación activa	131
396.	Prueba	132
397.	Caducidad de la acción	134

3) Vicios del consentimiento

398.	Concepto y legitimación activa	136
399.	Caducidad de la acción	137
400.	Prueba	138

4) Impotencia

401. Precedentes históricos	138
402. Diversas soluciones legislativas	139
403. Derecho argentino	141
404. Clases de impotencia	144
405. Impotencia recíproca	148
406. Impotencia y consumación del matrimonio	153
407. Impotencia y concepción	155
408. Caracteres que debe revestir la impotencia: a) Absoluta	158
409. b) Manifiesta	161
410. c) Anterior al matrimonio	165
411. Legitimación activa	167
412. Caducidad de la acción	169
413. Prueba de la impotencia	170
414. Medios de prueba	171
<i>Bibliografía especial</i>	178

CAPÍTULO XVIII

LA ACCIÓN DE NULIDAD DEL MATRIMONIO

A) *Cuestiones procesales*

415. Competencia	181
416. Procedimiento	181
417. Legitimación activa	182
418. Legitimación pasiva	183
419. Intervención del ministerio fiscal	184
420. Improcedencia de la oposición como excepción	184
421. Acumulación de acciones	185
422. Medidas cautelares	185
423. Prueba	185

B) *Extinción de la acción de nulidad*

1) Prescripción

424. Imprescriptibilidad de la acción de nulidad	186
--	-----

2) Consolidación

425. Concepto	189
426. El art. 224 del Código Civil	189

427.	El art. 86 de la ley de matrimonio	191
428.	a) Criterio de aplicación estricta del art. 86	193
429.	b) Posibilidad de desconocer la legitimidad de los hijos nacidos de la unión	195
430.	c) Distinción entre nulidad manifiesta y no manifiesta, o absoluta y relativa	195
431.	d) Admisión de la acción de nulidad absoluta cuando tiende a la defensa de derechos hereditarios	196
432.	e) Distinción entre la acción de nulidad pura y la acción de nulidad incidental	196
433.	f) Conclusiones	198
434.	Proyectos de reforma	201
435.	El Tercer Congreso Nacional de Derecho Civil	202
436.	El texto adoptado por el decreto-ley 17.711/68	204
437.	a) Cuándo caduca, como principio, la acción de nulidad	205
438.	b) Impedimentos que dan lugar a la acción <i>post mortem</i>	205
439.	c) Conclusiones	211
440.	Críticas formuladas	212
441.	Inadmisibilidad de la acción <i>post mortem</i> del ministerio fiscal	215
442.	Muerte de uno de los cónyuges durante el proceso	218

3) Confirmación

443.	Concepto	226
444.	Confirmación expresa	227
445.	Confirmación tácita	228
446.	Confirmación <i>ipso iure</i>	229
	<i>Bibliografía especial</i>	229

CAPÍTULO XIX

EFFECTOS DE LA NULIDAD DEL MATRIMONIO

A) Efectos generales

447.	Principio básico	233
448.	Excepciones: 1) Derechos de terceros	235
449.	2) Emancipación	236
450.	3) Impedimento impediendo temporal	236

B). *Matrimonio putativo*

451. Concepto	237
452. Precedentes históricos: derecho romano	237
453. Derecho canónico	239
454. Recepción por el derecho civil	240
455. Configuración en el derecho argentino: concepto de buena fe	241
456. Inaplicabilidad al matrimonio inexistente	243
457. Momento en que debe existir la buena fe	244
458. Exclusión del error de derecho	245
459. Excusabilidad del error de hecho	247
460. Carga de la prueba	248

1) Caso de buena fe de ambos contrayentes

461. Principio básico	254
462. Consecuencias respecto de las personas de los cónyuges	254
463. Consecuencias patrimoniales	257
464. Consecuencias respecto de los hijos	263

2) Caso de buena fe de uno solo de los contrayentes

465. Principio básico	268
466. Consecuencias respecto de las personas de los cónyuges	268
467. Consecuencias patrimoniales	269
468. Consecuencias respecto de los hijos	277

C) *Matrimonio con mala fe de ambas partes*

469. Principio	278
470. Consecuencias patrimoniales	279
471. Consecuencias respecto de los hijos	280
<i>Bibliografía especial</i>	282

CAPÍTULO XX

DERECHOS Y DEBERES DE LOS CÓNYUGES

A) *De la autoridad marital a la igualdad jurídica de los esposos*

472. Precedentes históricos: a) La antigüedad	287
473. b) Derecho romano	287

474. c) Derecho germánico	289
475. d) Influencia del cristianismo	289
476. e) Antiguo derecho francés	290
477. f) El Código Napoleón	290
478. Evolución contemporánea	291
479. Disposiciones constitucionales. a) Igualdad jurídica de los cónyuges	292
480. b) Igualdad de hombres y mujeres	294
481. Reglas internacionales	296
482. Sistemas jurídicos de igualdad total de ambos sexos en el matrimonio: a) Derecho francés	297
483. b) Derecho belga	298
484. c) Derecho alemán	298
485. d) Derecho italiano	299
486. e) Derecho español	300
487. f) Derecho anglosajón	302
488. g) Derecho escandinavo	303
489. h) Derecho soviético y de los países comunistas	303
490. i) Derecho japonés	305
491. j) Derecho israelí	305
492. k) Derecho latinoamericano	305
493. Sistemas jurídicos que conservan la jefatura del hogar o el derecho de decisión a cargo del marido: a) Dere- cho suizo	307
494. b) Derecho portugués	307
495. c) Derecho latinoamericano	307
496. d) Otros países	308
497. Sistemas jurídicos que conservan la potestad marital sobre la mujer. a) Derecho latinoamericano	309
498. b) Derecho musulmán	310
499. c) Derecho africano	311
500. Régimen del Código Civil y sus reformas	311
501. Derecho de decisión	313
502. Fijación de la residencia familiar	313
503. Medidas judiciales en favor del marido	320
504. Control de la correspondencia	327
505. Fiscalización de las amistades	330

B) *Deber de fidelidad*

506. Concepto	332
507. Caracteres: 1) Recíproco	334

508. 2) Absoluto	335
509. 3) Permanente	336
510. Sanciones civiles	340
511. Sanción penal	341

C) *Deber de asistencia*

512. Asistencia moral	348
512 bis. El sostenimiento del hogar: evolución legislativa ...	352
513. El sostenimiento del hogar en la legislación argentina ..	358
514. La obligación alimentaria	360
515. Caracteres de la obligación alimentaria: 1) Reciprocidad. Derecho del marido	363
516. 2) Permanencia	364
517. Caso de separación de hecho	364
518. Caso en que los cónyuges conviven	369
519. Otros caracteres del derecho y la obligación alimentaria	370
520. Regulación convencional del derecho alimentario	370
521. Sanciones por incumplimiento del deber de asistencia ..	375
522. Litisexpensas	377

. D) *Deber de cohabitación*

523. Concepto	379
524. Excepciones	380
525. Incumplimiento del deber de cohabitación: medios com- pulsivos y sanciones	382
526. Separación de hecho	384
527. El débito conyugal	386
528. La inseminación artificial	388
<i>Bibliografía especial</i>	389

CAPÍTULO XXI

SITUACIÓN JURÍDICA DE LA MUJER CASADA

A) *Nombre*

529. Antecedentes de la cuestión	393
530. Derecho comparado	394

531. Antecedentes nacionales	397
532. Régimen del decreto-ley 18.248/69	401

B) Nacionalidad

533. Derecho extranjero	402
534. Evolución de la jurisprudencia nacional	409
535. Solución de la cuestión	411

C) Domicilio

536. Principio	412
537. Caso de separación de hecho	415

D) Capacidad

538. Antecedentes históricos: derecho romano	417
539. Derecho germánico y antiguo derecho francés	418
540. La codificación	419
541. Evolución contemporánea	420
542. Países en que subsiste la incapacidad de la mujer	423
543. Régimen del Código Civil	424
544. Régimen del Código de Comercio	427
545. Régimen de la ley 11.357	428
546. Capacidad de la mujer casada mayor de edad: a) Acti- vidad económica y gestión de su producto	430
547. b) Integración de sociedades	432
548. c) Administración y disposición de bienes propios	433
549. d) Administración de los bienes de los hijos menores ..	434
550. e) Aceptación de herencias	434
551. f) Actuación en juicio	435
552. g) Aceptación y repudio del reconocimiento	435
553. h) Ejercicio de funciones civiles	435
554. i) Otros actos no contemplados	435
555. Capacidad de la mujer casada menor de edad	436
556. Convención de Bogotá	438
557. Reforma de 1968	438
<i>Bibliografía especial</i>	439

AMPLIACIÓN DE LA BIBLIOGRAFÍA GENERAL DEL TOMO I	441
ÍNDICE DE DISPOSICIONES LEGALES CITADAS EN LOS TOMOS I Y II ..	443
ÍNDICE ALFABÉTICO DE LOS TOMOS I Y II	473