



ÍNDICE

CAPITULO I PROCESOS DE FAMILIA

Medidas cautelares	11
El Tiempo en los Procesos de Familia	13
La urgencia: nuevas respuestas jurisdiccionales	15
El Juez de Familia y la tutela cautelar	17
Notas particulares de las medidas cautelares en los Procesos de Familia	18
a) Despacho ¿inaudita pars?	21
b) Contracautele	21
c) Verosimilitud del derecho	22
d) Peligro en la demora	23
e) Caducidad	23
f) Carácter instrumental	24
g) Sujetos activos de la pretensión cautelar	25
	27

CAPITULO II MATRIMONIO

La institución y su régimen legal	29
Derecho aplicable	30

1. ESPONSALES

La institución y su evolución en el Derecho Positivo Argentino	31
Acciones en el ámbito de la institución	31
a) Reclamos por daños y perjuicios derivados de incumplimiento	31
b) Donaciones entre prometidos. Donaciones de terceros	33

2. CÓNYUGES CONVIVIENTES

a) Derecho alimentario de los cónyuges	34
Evolución en el Derecho Positivo Argentino	34
Demandas alimentarias entre cónyuges convivientes	35
b) Mandato entre cónyuges	36
Evolución en el Derecho Positivo Argentino	36
Demandas entre cónyuges como consecuencia del mandato	37
c) Fraude entre cónyuges	38
Evolución en el Derecho Positivo Argentino	38
e) Actos otorgados sin el debido asentimiento conyugal	41
f) Acción de separación de bienes	41
Evolución en el Derecho Positivo Argentino	41
La acción	48
Las medidas precautorias	50
Oposición a la separación de bienes	51
Proyecto de Reformas al Código Civil de 1998	52
Otras notas caracterizantes de las cautelares del art. 1295 del Código Civil	53

CAPITULO III **CONFLICTO MATRIMONIAL**

1. NULIDAD DEL MATRIMONIO	59
Alimentos	60
a) En el juicio por nulidad	60
b) Dictada la sentencia de nulidad	60
Atribución del hogar conyugal	62
Bienes	63
Las medidas provisionales y cautelares en el Proyecto de Reformas al Código Civil de 1998	64
Indemnización de daños y perjuicios	64
2. SEPARACIÓN PERSONAL Y DIVORCIO	65
Evolución en el Derecho Positivo Argentino	66
Medidas personales provisionales	67
a) Atribución del hogar conyugal	68
b) Guarda de los hijos	71
Hijos menores de cinco años	73
Hijos mayores de cinco años	73
c) Litisexpensas	74
d) Alimentos provisorios	75
Alimentos provisorios entre cónyuges	76
Alimentos provisorios para los hijos	80
Diferencias con los alimentos entre cónyuges	80
Extensión	81
Alimentos provisionales y tenencia	81
Recursos del alimentante	82
e) Régimen de comunicación provisoria	82
f) El Proyecto de Reformas al Código Civil de 1998	84
Oportunidad	84
Iniciativa	85
Enumeración de medidas	85
Extensión de la jurisdicción del tribunal	85
Medidas cautelares respecto de los bienes	85
a) Requisitos de procedencia	87
Verosimilitud del derecho del peticionante	87
Peligro en la demora	87
b) Medidas solicitadas antes de la promoción del juicio: el requisito de "urgencia"	89
c) Quién puede solicitarlas	93
d) Sin contracautela	95
e) Provisionalidad	95
f) Qué bienes pueden ser afectados	96
g) Qué medidas	98
Medidas que afectan la administración y/o disposición de los bienes:	
Su justificación	99
Inhibición general	100
Embargo	101
Secuestro	102
No innovar	103
Medidas que afectan a sociedades de las que el cónyuge participa	103
Medidas de individualización de bienes y derechos de titularidad de los esposos	106
Confección de inventario	106
Nombramiento de vedor informante	106

h) Proyecto de Reformas del Código Civil de 1998	107
i) Medidas precautorias sobre bienes en la etapa de liquidación de la sociedad conyugal	108
j) Liquidación de la sociedad conyugal y los terceros	110
k) Liquidación de la sociedad conyugal y sucesión del cónyuge	113

CAPITULO IV JUICIOS POR ALIMENTOS

1. CUOTA DE ALIMENTOS PROVISORIA

a) Naturaleza	115
b) Fundamento legal	116
c) Procedencia de la cuota provisoria: nociones generales	117
d) Procedimiento: algunas particularidades	120
e) Alimentos provisorios para los hijos menores de edad	121
Necesidad del alimentado	121
Posibilidad económica del alimentante	122
Contenido del concepto de "alimentos"	123
Quien puede demandar la fijación de alimentos provisorios	124
Provisoriedad	125
f) Alimentos provisorios de los abuelos a los nietos menores de edad	127
Algunas notas características de los alimentos provisorios a cargo de los abuelos:	128
El proceso contra los abuelos	128
Qué abuelos pueden ser demandados	128
Qué debe probarse	129
El monto de la cuota provisoria	129
g) Alimentos provisorios fijados enjuicio de filiación en trámite	132
Requisitos de procedencia	133
Monto de la cuota	134
h) Alimentos a la mujer embarazada	138

2. OTRAS MEDIDAS CAUTELARES EN LOS JUICIO POR ALIMENTOS

a) Aseguramiento del cobro de cuotas futuras	140
Embargo sobre bienes del alimentante	140
Postura negativa	140
Procedencia en casos excepcionales	141
Embargo y retención de sumas percibidas en concepto de indemnización o retiro voluntario	143
Postura negativa	143
Postura favorable a la medida	144
b) Medidas para garantizar el cobro de las cuotas alimentarias	146
Retención directa de la cuota alimentaria de la remuneración del obligado	146
Caracterización	146
Oposición del obligado: improcedencia	146
Deber de retención del empleador:	147
Embargo por cuotas alimentarias atrasadas	147
Procedencia	147
Procedimiento	148
Sobre la remuneración del alimentante	149
Sobre la jubilación del alimentante	149
Sobre la indemnización por retiro voluntario	150
Sobre las sumas correspondientes a asignaciones familiares	150
Monto del embargo	150
Sobre los fondos capitalizados por la AFJP	151
Bienes inembargables	151

Procedencia del embargo contra un obligado subsidiario	151
Improcedencia del embargo sobre bienes de terceros	151
Improcedencia del arraigo contra el alimentado	152
Medidas conminatorias	
Astreintes	152
Suspensión del incidente de reducción de cuota	152
c) Pretensiones deducidas por el alimentante	153
Levantamiento de embargo	153
Sustitución de cautela	154
Disminución de cuota como medida cautelar innovativa Modificación de cuotas ya devengadas -improcedencia-	155
3. PROTECCIÓN DEL DERECHO ALIMENTARIO EN EL PROYECTO DE CÓDIGO CIVIL DE 1998	155
Procedencia amplia	156
Sanciones conminatorias	156
Obligación de retener	156
Cesación o reducción provisionales	157
 CAPITULO V GUARDA DE MENORES	
1. GUARDA CON FINES DE ADOPCIÓN	159
a) Requisito de admisibilidad de la acción de Adopción	161
b) Limitación en el tiempo	161
c) Juez competente	162
Competencia territorial	162
Competencia material	163
d) Requisitos legales para el otorgamiento de la guarda	164
e) Participación de todos los sujetos interesados y respeto de su derecho de defensa	164
f) Sujeta a control judicial	165
g) Situación de hecho anterior: incidencia en el proceso	166
h) Algunas reflexiones sobre la intervención de los progenitores del menor	167
i) Jurisprudencia de aplicación	169
j) La guarda previa en el Proyecto de Código Civil de 1998	172
Guarda previa en la adopción plena	172
Guarda previa a la adopción simple	173
Conclusión	173
2. DECLARACIÓN JUDICIAL DEL ESTADO DE ABANDONO	175
a) Declaración de abandono y adopción	177
b) Jurisprudencia de aplicación	179
c) Declaración en estado de abandono, en el Proyecto de Código Civil de 1998	181
3. OTRAS GUARDAS JUDICIALES	182
a) Provisionalidad de la guarda judicial: mutabilidad	183
b) Guardador elegido por los progenitores: Autonomía de la voluntad de los progenitores y guarda judicial	185
Guarda delegada a los abuelos	186
c) Guarda judicial a terceros, en oposición a la voluntad de los progenitores	188
Guarda a favor del hermano	188
Guarda a favor de los abuelos	189
Guarda a favor de otros terceros; caso del padre o madre por afinidad	190
d) Reflexión final	191

CAPITULO VI	
PROCESOS REFERIDOS A LA PATRIA POTESTAD	
LA PATRIA POTESTAD	193
1. EJERCICIO DE LA AUTORIDAD DE LOS PADRES	194
a) Concepciones sobre el ejercicio de la autoridad de los padres	194
Ejercicio unitario	194
Autoridad parental compartida por padre y madre	195
Ejercicio conjunto	196
Ejercicio indistinto	196
b) La autoridad de los padres en el Derecho Positivo Argentino	197
El régimen anterior	197
El régimen de la Ley 23.264	200
Casos de expresa oposición	200
Actos que requieren el consentimiento expreso de ambos progenitores	201
2. DESACUERDOS EN EL EJERCICIO DE LA PATRIA POTESTAD.	
INJERENCIA DEL PODER JURISDICCIONAL EN EL PODER FAMILIAR	201
a) Iniciativa para requerir la intervención judicial	203
b) Actos que habilitan la intervención judicial	203
c) Facultades judiciales -amplitud del poder jurisdiccional	204
Resolver el desacuerdo	204
Atribuir total o parcialmente el ejercicio a uno de los progenitores o distribuir entre ellos sus funciones	204
d) Directriz para la resolución judicial	206
e) El trámite	206
f) La audiencia del menor	207
3. CONFLICTOS ENTRE PROGENITORES SEPARADOS	210
a) Tenencia provisoria	211
Supuestos abarcados	211
Criterio legal para la atribución de la tenencia provisoria El despacho de la medida provisional	213
Provisionalidad	213
Juez competente	215
Trámite	215
No innovar respecto de la situación preexistente	216
Hermanos	219
La opinión de los menores	223
Nueva unión matrimonial o concubinaria del progenitor	224
La idoneidad de los progenitores	225
Tenencia compartida o alternada	226
Un caso particular	228
b) Régimen de comunicación provisoria	228
Requisitos de procedencia	229
Provisionalidad	230
Régimen provisorio, elementos de prueba con que cuenta el juez e interés del menor:	231
La voluntad de las partes	232
Recurribilidad con efecto devolutivo	234
c) Suspensión del régimen de comunicación	235
d) Cambio de domicilio y régimen de comunicación	240
Medida de no innovar -prohibición de cambio de domicilio- y solicitud de cambio de tenencia, en subsidio	240
El traslado de los hijos menores al extranjero	245

e) Derecho de visitas y delito de impedimento de contacto	252
f) Otras medidas	255
Conflictos referidos a la salud de los menores	255
Información acerca de la salud del hijo y/o tratamiento al que está sometido	255
Prohibición de innovar o cautelar innovativa	256
Conflictos referidos a la educación de los menores	257
Solicitud de asistencia a la autoridad judicial	259
Medidas relativas a la reasunción de los derechos y deberes de los padres	260
Progenitores privados de la patria potestad	260
Guarda otorgada a la abuela en protección del menor	261
Provisionalidad de la guarda como desmembramiento de la patria potestad	262
CAPITULO VII	
JUICIO DE INSANIA	
	263
1. CURADOR PROVISORIO O AD LITEM	263
a) Funciones del curador provisorio	264
b) Designación del curador provvisorio	265
Quiénes pueden ser curadores ad litem	265
Límites temporales de la actuación del curador provvisorio	266
Límites materiales de la actuación del curador provvisorio	266
2. MEDIDAS PRECAUTORIAS SOBRE BIENES DEL PRESUNTO INSANO	268
a) Nombramiento de curador a los bienes	270
b) Interventor en la administración	271
c) Otras medidas precautorias	272
d) Normas en los Códigos de Procedimientos	272
3. MEDIDAS SOBRE LA PERSONA DEL PRESUNTO INSANO	275
4. PROCESO DE INSANIA E INTERNACIÓN.	277
5. EL PROYECTO DE CÓDIGO CIVIL DE 1998	280
a) Curador ad litem	280
b) Interdicción provisional	280
CAPITULO VIII	
UNIONES DE HECHO PROCESOS RELATIVOS A LA VIVIENDA FAMILIA	
Justificación de la inclusión del tema en esta Obra	283
Delimitación del tema	284
1. ¿ATRIBUCIÓN DEL HOGAR CONCUBINARIO? APLICACIÓN ANALÓGICA DEL ART. 231 DEL CÓDIGO CIVIL	285
2. CONCUBINO NO PROPIETARIO QUE PRETENDE CONTINUAR LA OCUPACIÓN DEL INMUEBLE	288
a) Diversas opiniones	288
b) Nuestra opinión	291
3. CONDOMINIO DE LOS CONCUBINOS SOBRE LA VIVIENDA HOGAR FAMILIAR: POSIBILIDAD DE EVITAR O DIFERIR LA DIVISIÓN INVOCANDO SU NOCIVIDAD	292

4. CONCUBINO QUE HA SIDO PREVIAMENTE DESALOJADO: PRETENSIONES SOBRE LA VIVIENDA INVOCABLES EN OTRO JUICIO	295
5. VIVIENDA DE LOS CONCUBINOS CON HIJOS MENORES O INCAPACES	297
a) Una cuestión previa: la competencia material diferenciada	297
b) El concubino no propietario o condómino pide ocupar el inmueble hogar familiar conjuntamente con la demanda de tenencia judicial de los hijos	298
c) Concubino demandado por restitución del inmueble opone la tenencia de los hijos menores habidos del concubinato	299
d) Concubino propietario o condómino que no ejerce la tenencia y su obligación alimentaria	300
6. PROPUESTAS NORMATIVAS DEL PROYECTO DE LEY SOBRE RÉGIMEN JURÍDICO DE LAS UNIONES DE HECHO	301
CAPITULO IX	
VIOLENCIA FAMILIAR	
1. UNA APROXIMACIÓN CONCEPTUAL	303
2. PROCESO JUDICIAL PREVISTO EN LAS LEGISLACIONES ESPECÍFICAS	
a) Su objeto	305
Un nuevo abordaje	305
b) Naturaleza de las medidas para prevenir o hacer cesar la violencia familiar	307
c) Requisitos de procedencia de las medidas	308
Riesgo	309
Urgencia	309
Temporalidad	311
d) El rol del juez	312
Despacho de medidas de oficio	312
Despacho de medidas no enumeradas en las leyes	313
Despacho de medidas de prueba	314
e) Acerca del familiar agresor	314
La responsabilidad por los hechos que configuran violencia intrafamiliar	314
El derecho de defensa	315
f) Las medidas en particular	317
La exclusión del agresor	317
El reintegro al domicilio	319
Prohibir el acceso del agresor	320
Decretar provisoriamente cuota alimentaria, tenencia y derecho de comunicación con los integrantes del grupo familiar	321
Otras medidas	323
Restitución de cosas dañadas a su estado anterior	323
Medidas terapéuticas	323
Imposición de trabajos comunitarios	324