

Eduardo Ignacio Fanzolato

# DERECHO DE FAMILIA

## TOMO I

- La familia y sus nuevos modelos
- Derecho de Familia
- Parte General
- Parentesco
- Alimentos
- Comunicación y Visitas

ADVOCATUS

## INDICE

<b>Presentación y plan de la obra</b>	9
<b>Capítulo I - La familia</b>	
1. La familia y el derecho	27
2. El problema de la personalidad jurídica	28
3. Funciones	29
4. Clasificación comparada de los principales sistemas jurídicos familiares de acuerdo a variables culturales vigentes	33
4.1. Unidad o pluralidad simultánea de vínculos conyugales	36
4.2. Origen laico o confesional de la organización de la familia	36
4.3. Situación jurídica relativa de los cónyuges	36
4.4. Régimen jurídico de las filiaciones	38
4.5. Situación jurídica y social del hombre y de la mujer	39
4.6. Situación de la mujer en Oriente no islámico	41
4.7. Familia patrilineal y matrilineal	41
4.8. Cuadro comparativo	42
<b>Capítulo II - El concepto jurídico de familia en el mundo occidental</b>	
5. Deslindes introductorios	43
6. Modelos actuales de familia en el mundo occidental	44
7. La familia posmoderna	45
7.1. Familia patriarcal, extendida, o polinuclear	45
7.2. Familia nuclear matrimonial	46
7.3. Familia nuclear ensamblada o recompuesta	46
7.4. Familia matrimonial sin descendencia	46
7.5. Familia nuclear extramatrimonial	47
7.6. Convivencias heterosexuales estables sin hijos	47
7.7. Familia monoparental	48
7.8. Familia binuclear	48
7.9. Familia protectriz	48
7.10. Matrimonio homosexual con hijos	49
7.11. Unión de hecho homosexual juridizada con hijos	49
7.12. Unión de hecho homosexual juridizada sin hijos	50
7.13. Convivencias de ayuda mutua	50
7.14. Sistemas de regulación de las convivencias fácticas	51
8. Los nuevos modelos y las tradicionales funciones familiares	52
8.1. Funciones geneonómica y de formación de la descendencia	52
8.2. Funciones asistenciales. Noción de cargas familiares	54
8.2.1. Cargas familiares y deber de contribución	55
8.2.2. Distinción comparativa	56
8.3. Categorías de las cargas familiares	58
8.3.1. Cargas del matrimonio	58
8.3.2. Cargas paternas	58
8.3.3. Contribución filial	58
8.3.4. Contribución convivencial	59
8.3.5. Cargas parentales, posconyugales o posconvivenciales.	59
8.3.6. Cargas tutelares	59
8.3.7. Cargas alimentarias <i>post mortem</i>	60
8.4. Cuadro comparativo de las cargas familiares	61
8.5. Concepto de familia basado en las cargas familiares	62
9. Advertencia. Reflexiones valorativas. Conclusiones	63
9.1. La valoración de los nuevos modelos	64
9.2. Conclusiones	65
10. Constitución de la familia. Preeminencia de la familia matrimonial	69
10.1. Autoridad familiar	70

### **Capítulo III - Especificidad dentro del derecho privado. Caracteres**

11. Derecho de familia objetivo y jerarquía de las normas que lo integran	73
12. Normas constitucionales	74
13. Normas infraconstitucionales	74
14. Caracteres del derecho familiar en cuanto rama del derecho privado	76
15. Fundamento moral y especificidad de las sanciones por incumplimiento	79
15.1. Sanciones específicas	81
15.2. Diferencias y semejanzas entre sanciones punitivas y resarcitorias.	81
15.3. Sanciones punitivas familiares	81
15.4. Comparación con los remedios del derecho civil patrimonial	84
16. El orden público y el interés familiar	85
16.1. Interés individual e interés familiar	87
16.2. El interés particular de una familia	88
16.3. El deber de actuar en interés de la familia	88
16.4. Normas legales pertinentes	90
16.5. El interés familiar de la sociedad y del Estado	93
17. Principios del derecho de familia argentino	93

### **Capítulo IV - Derechos subjetivos familiares**

18. Derechos subjetivos familiares. Concepto	99
18.1. Clases, consecuencias y naturaleza jurídica	100
19. Derechos subjetivos familiares que sólo apuntan al interés privado del titular.	
Enunciación ejemplificativa	101
19.1. Caracteres	106
19.1.1. Inherentes a la persona	106
19.1.2. Relativos y no absolutos	107
19.1.3. Inalienables e intrasmisibles	107
19.1.4. Renunciables	107
19.1.5. Prescriptibles	108
19.1.6. Vitalicios o temporáneos	109
20. Derechos subjetivos familiares instrumentales o derechos-deberes	109
20.1. Noción de derechos-deberes	109
20.2. Ejemplos	110
20.3. Naturaleza y caracteres	114
20.3.1. Naturaleza extrapatrimonial	114
20.3.2. Inherentes a la persona. De ejercicio y cumplimiento personalísimo	114
20.3.3. Relativos	115
20.3.4. Indisponibles e intrasmisibles	116
20.3.5. Irrenunciables	117
20.3.6. Imprescriptibles	118
20.3.7. Son vitalicios o temporales	119
20.3.8. No son susceptibles de transacción	120
21. Génesis de los derechos subjetivos familiares.	
Adquisición originaria	120
Cuadro de derechos familiares otorgados en interés del titular	123
Cuadro de derechos-deberes	124

### **Capítulo V - Actos jurídicos familiares**

22. Actos jurídicos familiares. Concepto y naturaleza jurídica	125
23. Capacidad para otorgar un acto jurídico familiar	127
24. Peculiaridades de los actos jurídicos familiares. Representación	130
25. Limitación de facultades para regular los efectos del acto	132
26. Forma y publicidad	133
27. Modalidades	134
28. Clasificación	135
28.1. Personales (o extrapatrimoniales) y patrimoniales	135

28.2. Formales e informales	136
28.3. Unilaterales, bilaterales y plurilaterales	137
28.4. Privadas, mixtas y procesales	138
28.4.1. Acciones de estado	139
28.4.2. Acciones de ejercicio de estado	139
28.4.3. Acciones de rectificación del título de estado	140
28.5. Constitutivos y declarativos	140
28.6. De emplazamiento y de ejercicio de estado	140
28.7. Cuadro sinóptico	142

## Capítulo VI - Estado de familia

29. El estado de la persona	143
30. Los estados de familia en relación con los distintos vínculos familiares	145
30.1. Con relación al vínculo matrimonial	146
30.2. Con relación al vínculo paterno-filial	147
30.3. Con relación al parentesco	148
30.4. Estados cuasifamiliares	148
31. La tesis que sostiene la existencia de un estado de heredero	149
32. Nuevas formas de familia y extensión del <i>status familiae</i> que generan	151
32.1. Parejas estables: estado civil y repercusión en las familias de sus miembros	151
32.2. Uniones heterosexuales de facto	153
32.3. Uniones homosexuales estables	155
32.4. Otras relaciones de naturaleza familiar	155
32.5. Matrimonios homosexuales y polígamos	157
33. Caracteres del estado de familia	159
33.1. Universalidad	159
33.2. Unidad	159
33.3. Indivisibilidad	160
33.4. Correlatividad o reciprocidad	160
33.5. Oponibilidad	161
33.6. Estabilidad	161
33.7. Inherencia personal	162
33.8. Indisponibilidad	163
33.9. Irrenunciabilidad	163
33.10. Intrasmisibilidad	164
33.11. Imprescriptibilidad del estado de familia	165
34. Título de estado. Distinción	166
35. Registro del Estado Civil de las Personas	166
36. Instrumentos constitutivos del título de estado en sentido formal	167
36.1. Opiniones divergentes	168
36.2. Constitución formal del título y prueba de los diversos estados	169
37. Posesión de estado de familia. Concepto	170
38. Trascendencia jurídica de la posesión de estado	170
38.1. Respecto del estado paterno-filial	170
38.2. La posesión de estado conyugal y el matrimonio aparente	171

## Capítulo VII - Las acciones de estado

39. Acciones de estado	175
39.1. Legitimación activa y pasiva	175
40. Clasificación	177
40.1. De emplazamiento	177
40.2. De desplazamiento	177
40.3. Constitutivas	177
40.4. Declarativas	179
40.5. Cuadros esquemáticos de las clases de acciones de estado	180
41. Caracteres de las acciones de estado	181
41.1. Inalienables	181

41.2. Irrenunciabiles	182
41.3. Inherentes a la persona y de ejercicio personalísimo	182
41.4. Imprescriptibilidad de las acciones de estado	186
42 Caducidad	190
42.1. Concepto. Distinciones	190
42.2 Relatividad de ciertas diferencias	192
42.3. La seguridad jurídica familiar y la caducidad	194
42.4. Cuadro de diferencias entre la prescripción y la caducidad familiar	195
43. Plazos de caducidad en derecho de familia	196
43.1. Acciones de impugnación de la relación paterno filial	196
43.2. Caducidad de la acción de nulidad de matrimonio	196
43.3. Caducidad de las acciones de nulidad y de revocación de la adopción	198
43.4. Caducidad de la acción de separación o de divorcio	199
43.5. Cuadro de plazos de caducidad de las acciones de estado	202
44. Efectos de la sentencia dictada en un proceso de estado de familia	203
44.1. Teoría de la autoridad absoluta de la sentencia	203
44.2. Teoría de la autoridad relativa de la sentencia	204
44.3. Teorías intermedias	205

## **Capítulo VIII - Parentesco**

45. El parentesco y sus clases. Remisión	209
46. El parentesco es un vínculo jurídico que emplaça en un estado parental	210
47. El estado parental	211
48. Efectos jurídicos generales del estado parental	212
48.1. Derechos deberes	212
48.2. Impedimentos, inhabilidades y restricciones parentales	215

## **Capítulo IX - Cómputo del parentesco**

49. Instrumentos normativos para determinar la proximidad del parentesco	219
49.1. Las líneas parentales	219
49.2. El grado y su trascendencia jurídica	220
50. Líneas colaterales: su constitución y cómputo	221
50.1. Término del parentesco colateral	223
51. Colaterales más próximos. Diversas denominaciones	224
52. Colateralidad priorizada, cualificada	225
53. Límites del parentesco colateral y escalonamiento decreciente de sus efectos	225
53.1. Efectos que solo inciden sobre los colaterales de segundo grado	226
53.2. Efectos comunes a los colaterales de segundo y tercer grado	227
53.3. Efectos referidos a todos los colaterales dentro del cuarto grado	227
54. Adopción del cómputo romano como sistema único de graduación	228

## **Capítulo X - Parentesco por afinidad**

55. Concepto tradicional y cómputo del parentesco por afinidad	231
56. Afinidad extramatrimonial	232
57. Afinidad adoptiva	233
57.1. Conclusión. Concepto ampliado	235
58. Efectos jurídicos del parentesco por afinidad	236
59. Extinción del parentesco por afinidad	238
60. Otras clases de parentesco	240
60.1. Parentesco espiritual	240
60.2. Parentesco nutricional	240
60.3. Parentesco por cuasiafinidad o pública honestidad	240
60.4. Parentesco matrilineal	242

## Capítulo XI - Alimentos

61. Solidaridad y familia	243
61.1. Los principios generales de la solidaridad natural	243
61.2. Solidaridad y justicia	244
61.3. Solidaridad y familia	246
61.4. Conductas solidarias	246
62. Las cargas de la vida, los alimentos jurídicos y la solidaridad	247
63. Alimentos basados en la solidaridad familiar	248
63.1. Estudio circunscrito a los alimentos parentales	249
64. Diversas categorías alimentarias	250
64.1. Alimentos legales	250
64.2. Alimentos negociales	250
64.3. Cada categoría alimentaria tiene un régimen legal específico	251
64.4. Cuadro de las categorías alimentarias	252

## Capítulo XII - Concepto y caracteres de la obligación alimentaria parental

65. Concepto de alimentos familiares	253
66. Orden público asistencial y naturaleza extrapatrimonial del derecho	253
66.1. Indisponible	254
66.2. Irrenunciable	255
66.3. Imprescriptible e intermitente	255
66.4. Inherente a la persona e intrasmisible	258
66.5. La reciprocidad	259
66.6. Inembargable e incompensable	259
66.7. Intransigible	262
66.8. No idóneo de gravámenes. Pignoración	263
66.9. Especificidad de garantías y cautelas	263
67. Peculiaridades reconocidas en virtud de la finalidad de la institución y de su naturaleza asistencial	265
67.1. Inacumulable	265
67.2. Esencial mutabilidad del <i>quantum</i>	267
67.3. Régimen procesal de excepción	267
67.4. Peculiar consideración impositiva	268
67.5. Específica protección penal	268
68. El excepcional estatuto alimentario familiar no admite aplicación extensiva	268

## Capítulo XIII - Los requisitos de exigibilidad y su prueba

69. Requisitos de exigibilidad del débito alimentario	271
69.1. Vínculo familiar	271
69.2. Necesidad del accionante	272
69.3. Potencialidad económica del requerido	273
70. Monto	275

## Capítulo XIV - Parientes obligados

71. Orden preferencial de los parientes consanguíneos obligados	277
71.1. Ascendientes y descendientes	277
71.2. Alimentos a cargo de los abuelos	278
71.3. Colaterales	280
72. Subsidiariedad legal no supone sucesividad procesal	280
73. Afines obligados a la prestación alimentaria	282
74. Subsidiariedad de los afines respecto de los consanguíneos y simultaneidad del reclamo procesal	282
75. Jerarquía en casos de concurrencia de obligados por diversas fuentes	284

## **Capítulo XV - Contenido y medida del débito alimentario**

76. Materialidades y extensión de la prestación alimentaria	287
76.1. Alimentos congruos y naturales o de estricta necesidad	289
76.1.1 Congruos	290
76.1.2. Alimentos naturales	290
77. Alimentos ordinarios y extraordinarios	292
78. Modos alternativos de satisfacer la obligación	293
79. Formas de determinación del monto	294
79.1. Rendición de cuentas	294
79.2. Reducción estacional. Guarda compartida	295

## **Capítulo XVI - Acción de alimentos**

80. Normas procesales regladas en el Código civil	297
80.1. Trámite sumario	298
80.2. Alimentos provisorios	298
80.3. Litisexpensas	300
81. Recursos contra la sentencia	300
82. Aumento, reducción y cesación de cuotas	302
82.1. Efectos constitutivos de la sentencia	304
83. Relaciones entre codeudores alimentarios	304
83.1. Irrepetibilidad entre coobligados	304
83.2. Acción de contribución	306
84. Improcedencia de planteo de hechos nuevos en la alzada	307
85. Ejecución de sentencia	307
85.1. Litispendencia	308
85.2. Alimentos y beneficio de competencia	308
86. Recurso extraordinario	309
87. Costas	309
88. Pacto de cuotalitis	310

## **Capítulo XVII - Medidas tendientes a disuadir la omisión alimentaria**

89. Medidas constrictivas y/o punitivas aplicables frente a la omisión alimentaria	311
90. Registro de deudores alimentarios morosos	312
91. Medidas judiciales para forzar el cumplimiento	314
92. Delito de incumplimiento de deberes de asistencia familiar	315
92.1. Innecesariedad de sentencia civil previa	316
92.2. Delito de pura omisión y peligro abstracto	316
92.3. Falta de reconocimiento de filiación y delito de omisión alimentaria	318
92.4. Carga de la prueba	318
92.5. Privación de la patria potestad al padre autor del delito	319
92.6. Litispendencia	319
92.7. Prisión efectiva discontinua	320
92.8. Conclusiones	320
92.9. Comparación entre la regulación civil y el delito penal	322

## **Capítulo XVIII - Cese de la obligación alimentaria entre parientes**

93. Ámbito abarcado por la norma	323
94. Cesación por conducta injuriosa del alimentado	324
95. Naturaleza jurídica de la caducidad del derecho alimentario	324
96. Otras causas de cesación del derecho	326
97. Cese del derecho en otras categorías alimentarias	327

## **Capítulo XIX - Comparación con otros alimentos familiares**

98. Alimentos regulados en la patria potestad	329
98.1. Cuadro normativo específico	329
98.2. Fundamentos	330
98.3. Particularidades procesales	331
98.4. Alimentos anteriores a la demanda	332
98.5. Falta de reciprocidad	334
98.6. Contenido del débito alimentario y forma de cumplimiento	334
98.7. Alimentos congruos	335
98.8. Medios patrimoniales comprometidos	336
98.9. Duración	336
98.10. Conducta del menor	337
99. Educación como característica de la obligación alimentaria paternal	337
100. Alimentos para hijos mayores	339
101. Alimentos y gastos de educación de hijos emancipados por matrimonio	340
102. Alimentos conyugales	342
102.1. Fundamento	342
102.2. Carga procesal de prueba de la necesidad	342
102.3. Reciprocidad	343
102.4. Contenido y formas de cumplir el débito alimentario	343
102.5. Repercusión alimentaria de la plenitud o relajación del vínculo	344

## **Capítulo XX - Otros alimentos basados en la solidaridad**

103. Alimentos cuasifamiliares asistenciales	347
103.1. Alimentos a cargo del tutor, curador o guardador	347
103.2. Alimentos posdivorciales de toda necesidad	348
103.2.1. Fundamentos	349
103.3. Alimentos a favor de ambos contrayentes de buena fe en matrimonios putativos	350
103.4. Alimentos convivenciales	351
104. Cargas alimentarias que pesan sobre la comunidad social	351
105. Alimentos que asume el Estado	352
105.1. Asistencia pública y seguridad social	353
105.2. Normas fundamentales que organizan la solidaridad estatal	353
105.3. Constitucionalidad del deber del Estado de satisfacer el derecho alimentario	354
106. Jurisprudencia nacional	355
106.1. Síntesis del fallo	356
107. Improcedencia del reclamo	357
108. Manifestaciones prácticas de la solidaridad estatal	358
109. Cargas alimentarias que pesan sobre los acreedores	360
110. Limitación del patrimonio ejecutable por razones de solidaridad social	361
111. Supuestos legales	362

## **Capítulo XXI - Obligaciones alimentarias de fuente legal sin fundamento en la solidaridad**

112. Alimentos <i>iure donationis</i>	365
113. Alimentos resarcitorios	367
114. Los alimentos resarcitorios de posición perdida	369

## **Capítulo XXII - Alimentos negociales**

115. Alimentos negociales	371
116. Opinión de Demolombe	373
117. Régimen legal de los alimentos negociales. Valor del sometimiento convencional al estatuto legal de los alimentos familiares	375



118. Cualidades creditorias comunes de los alimentos negociales.	
Carencia de inmunidades	375
118.1. Embargabilidad	376
118.2. Trato impositivo	378
118.3. Procedimiento	378
118.4. Garantías	379
118.5. Variabilidad del monto	379
118.6. Duración	383
118.7. Caducidad	384
119. Cargas “alimentarias” que pesan sobre los herederos	384
120. Cuadro comparativo de los regímenes jurídicos de las distintas categorías alimentarias	386

### **Capítulo XXIII - Deber de comunicación**

121. Derecho-deber de comunicación	389
121.1. Visitas de hijos menores que no conviven con sus padres	390
121.2. Respetto de determinados parientes	391
121.3. Otras personas comprendidas	392
121.4. Vías de comunicación	393
122. Frecuencia de las comunicaciones y guarda compartida	394
123. Derecho del menor a ser oído	395
124. Restricción, suspensión o condicionamiento del derecho-deber.	
Madre lesbiana	397
125. Obstrucción indebida de la apropiada comunicación	399
126. El recíproco derecho-deber de comunicación entre el recluso y su familia	400
126.1. Precauciones a observar por razones de seguridad	401
126.2. Clases de visitas y personas comprendidas	402
126.3. Extensión del derecho de visita a no familiares del interno	403
126.4. Requisa de la abogada defensora, pareja del recluso	404

<b>Bibliografía general</b>	405
-----------------------------	-----