

DANIEL HUGO D'ANTONIO

**LA LEY 26.579
-MAYORÍA DE EDAD-
Y LA CAPACIDAD
DE LOS MENORES**

Matrimonio – Patria potestad
Testa – Alimentos
Capacidad penal – Capacidad procesal

CAPACIDAD DE LOS MENORES
PARA EJERCER EL COMERCIO
por DANIEL ROQUE VÍTOLI

 RUBINIAZ - CULZONI
EDITORES

ÍNDICE SUMARIO

| | |
|---|----------------------------|
| Prólogo | 9 |
| SECCIÓN PRIMERA LA LEY 26.579 Y LA MAYORÍA DE EDAD | |
| CAPÍTULO I CAPACIDAD Y COMPETENCIA DE LAS PERSONAS MENORES DE EDAD | |
| 1. La capacidad de los menores de edad y el cese de su incapacidad por la mayoría de edad. | 13 |
| 2. La minoridad como estado de la persona. | 16 |
| 3. Capacidad de derecho (titularidad) y capacidad de obrar (ejercicio). | 17 |
| 4. La capacidad y su percepción conceptual amplia. a) Capacidad para los actos lícitos y capacidad para los actos ilícitos b) Capacidad civil y capacidad para la protección | 19 21 |
| 5. Capacidad de la persona por nacer | 22 |
| 6. Nulidad de los actos jurídicos cumplidos por el menor en violación de su condición básica de incapacidad. Principio general. | 25 |
| 7. Alcances de la nulidad. Interés particular comprometido. | 26 |
| 8. Legitimados para formular planteo de nulidad. Caso de dolo en los contratos | 27 |
| 9. Efectos de la declaración de nulidad. | 29 |
| 10. Confirmación del acto nulo | 29 |
| 11. Prescripción de la acción de nulidad. | 30 |
| 12. Capacidad y competencia de los menores de edad | 31 |
| 13. Capacidad y competencia en nuestro Derecho positivo a) El Código Civil y la reforma de la ley 26.579. b) La capacidad progresiva en la Convención sobre los Derechos del Niño c) La capacidad en las leyes de protección de derechos de niños, niñas y adolescentes. | 37 40 41 |
| 14. Jurisprudencia de aplicación. 14.1. Capacidad. Aspectos generales 14.2. Capacidad de la persona por nacer. 14.3. Nulidad de los actos cumplidos por el menor de edad 14.4. Competencia | 43 43 43 44 45 |
| CAPÍTULO II LA REPRESENTACIÓN DE LOS MENORES DE EDAD | |
| 15. Representación. Concepto y clases | 47 |
| 16. Caracteres de la representación. | 49 |
| 17. La representación de los menores de edad | 51 |
| 18. Otorgamiento judicial de facultades de representación específica al guardador. | 52 |
| 19. La asistencia | 52 |
| 20. Representación legal y representación convencional | 53 |
| 21. Representación aparente y representación legal | 56 |
| 22. Extensión de la representación legal. | 57 |
| 23. Nulidad de los actos jurídicos celebrados por el representante legal | 58 |
| 24. Representación procesal | 59 |
| 25. Representación concurrente del Ministerio de Menores a) Representación del organismo judicial de protección. b) Intervención judicial c) Organización del Ministerio de Menores en el orden nacional d) Nulidad de los actos pasados sin intervención del Ministerio de Menores | 61 61 63 65 66 |

| | |
|--|----|
| 26. Jurisprudencia de aplicación. | 67 |
| 26.1. Aspectos generales. | 67 |
| 26.2. Nulidad del acto por omisión de la autorización judicial | 68 |
| 26.3. Intervención judicial | 69 |
| 26.4. Representación concurrente del Ministerio de Menores | 71 |
| 26.5. Representación del guardador. | 74 |
| 26.6. Carencia de representación del abogado del niño | 74 |

CAPÍTULO III

ASPECTOS GENERALES DE LA REFORMA. MAYORÍA DE EDAD. CATEGORÍAS DE MENORES. ACTIVIDAD PROFESIONAL DEL MENOR. APTITUD LABORAL

| | |
|--|-----|
| 27. Aspectos generales de la reforma | 75 |
| 28. Mayoría de edad | 78 |
| 29. Categorías de menores. | 79 |
| 30. Capacidad derivada de la mayoría de edad. | 80 |
| a) Momento en que se alcanza la mayoría de edad | 81 |
| b) Supresión de la emancipación por habilitación de edad (remisión). | 81 |
| 31. Capacidad del menor de edad para el ejercicio profesional | 82 |
| a) Alcance del artículo en cuanto al sujeto comprendido. | 82 |
| b) Título habilitante | 83 |
| c) Ejercicio por cuenta propia | 84 |
| 32. Capacidad laboral del menor de edad. | 85 |
| a) El menor su aptitud laboral. | 85 |
| b) Administración y disposición de los bienes adquiridos por el trabajo del menor. | 87 |
| c) Alcances de la reforma al artículo 275 del Código Civil | 91 |
| 33. Recaudos notariales respecto de los bienes del patrimonio especial | 93 |
| 34. Límites a la autorización del representante legal en materia de trabajo y ejercicio profesional de menores | 93 |
| 35. Situación jurídica laboral de los menores impúberes. | 94 |
| 36. Alcances de la autorización para trabajar | 96 |
| 37. Jornada de trabajo del menor de entre dieciséis y dieciocho años de edad. | 98 |
| 38. Ahorro proveniente del trabajo de los menores | 99 |
| 39. Menor mayor de dieciséis años y menor de dieciocho que vive independientemente. | 101 |
| 40. Capacidad laboral del menor con dieciocho años cumplidos. | 102 |
| 41. Administración y disposición del producido del trabajo. | 103 |
| 42. Certificación médica de la aptitud del menor para el trabajo. | 104 |
| 43. Otras disposiciones protectorias del menor en su actividad laboral | 104 |
| 44. La Ley Nacional de Empleo y el trabajo de los jóvenes | 105 |
| a) La categoría laboral de jóvenes. | 105 |
| b) El contrato de práctica laboral | 106 |
| c) El contrato de trabajo-formación | 107 |
| 45. El contrato de aprendizaje y el trabajo de los jóvenes | 108 |
| 46. El contrato de aprendizaje en el nuevo régimen de contrato de trabajo. | 110 |
| 47. El Pacto Federal del Trabajo y la Comisión Nacional para la Erradicación del Trabajo Infantil. | 111 |
| a) Pacto Federal del Trabajo | 111 |
| b) Comisión Nacional para la Erradicación del Trabajo Infantil | 112 |
| 48. Contratos deportivos | 113 |
| a) El menor y la actividad deportiva. | 113 |
| b) Juego, recreación y deporte y la patria potestad | 115 |
| c) Naturaleza jurídica del contrato deportivo | 116 |
| d) Caracterización del contrato deportivo | 118 |
| e) Edad mínima para la celebración de contrato deportivo | 119 |
| 49. Trabajo artístico de menores de edad | 121 |

| | |
|---|-----|
| 50. Jurisprudencia de aplicación. | 122 |
| 50.1. Mayoría de edad. | 122 |
| 50.2. Categorías de menores. | 122 |
| 50.3. Celebración de contrato de trabajo. | 122 |
| 50.4. Contrato de aprendizaje | 124 |
| 50.5. Contrato deportivo | 125 |

SECCIÓN SEGUNDA
LA LEY 26.579 Y EL MATRIMONIO DE MENORES.
SUPRESIÓN DE LA EMANCIPACIÓN POR HABILITACIÓN DE EDAD

| | |
|---|-----|
| CAPÍTULO IV | |
| EDAD MÍNIMA PARA CONTRAER MATRIMONIO. MATRIMONIO DE MENORES. | |
| SUPRESIÓN DE LA EMANCIPACIÓN POR HABILITACIÓN DE EDAD | |
| 51. El matrimonio de menores de edad | 129 |
| a) Edad para adquirir aptitud nupcial | 131 |
| b) Dispensa judicial. | 134 |
| c) Autorización para casarse | 135 |
| d) Venia supletoria | 137 |
| 52. Protección jurídica en materia matrimonial. | 138 |
| a) Oposición a la celebración del matrimonio de menores. Disenso. | 138 |
| b) Incapacidades de derecho para los menores/emancipados legalmente | 139 |
| 53. Derogación de la emancipación por habilitación de edad. | 140 |
| 54. Celebración de convenciones prenupciales. | 142 |
| a) Aspectos generales. | 142 |
| b) Capacidad para celebrarlas. | 144 |
| 55. Celebración del acto jurídico matrimonial. | 146 |
| a) Aspectos generales. | 146 |
| b) Autorización del representante legal para la celebración del matrimonio de menores de edad mediando dispensa | 149 |
| 56. La nulidad del matrimonio y la reforma de la ley 26.579 | 150 |
| 57. Jurisprudencia de aplicación | 152 |

SECCIÓN TERCERA
LA LEY 26.579 Y LAS REFORMAS EN PATRIA POTESTAD Y TUTELA

| | |
|---|-----|
| CAPÍTULO V | |
| REFORMAS A LOS ARTÍCULOS 275, 306 Y 459 DEL CÓDIGO CIVIL. | |
| DEROGACIÓN DEL INCISO 2º DEL ARTÍCULO 264 QUÁTER | |
| 58. Reformas a los artículos 275, 306, 459 y 264 quáter del Código Civil | 157 |
| a) Deber de convivencia. Aspectos generales | 159 |
| b) El deber de convivencia paterno-filial | 160 |
| c) El artículo 275 y su concordancia con el artículo 264 quáter, inciso 3º, Código Civil | 163 |
| 59. Reforma de la ley 26.579 sobre los casos de extinción de la patria potestad (art. 306, Cód. Civ.) | 169 |
| a) Aspectos generales | 169 |
| b) Causales de extinción | 169 |
| A) Muerte natural y presunta | 169 |
| B) Profesión paterna en instituto monástico | 170 |
| C) Mayoría de edad del hijo | 171 |
| D) Emancipación legal | 172 |
| E) Adopción | 173 |
| 60. Requerimiento de rendición de cuentas al tutor (art. 459, Cód. Civ., cf. ley 26.579) | 175 |
| 61. Derogación del inciso 2º del artículo 264 quáter del Código Civil | 177 |

| | |
|--|-----|
| 62. Jurisprudencia de aplicación | 177 |
| 62.1. Tenencia. | 177 |
| 62.2. Profesión religiosa. | 179 |
| 62.3. Requerimiento de rendición de cuentas al tutor | 182 |

SECCIÓN CUARTA
LA LEY 26.579 Y LA OBLIGACIÓN ALIMENTARIA PATERNA

| | |
|---|-----|
| CAPÍTULO VI | |
| AGREGADO DE LA LEY 26.579 AL ARTÍCULO 265 DEL CÓDIGO CIVIL | |
| 63. La ley 26.579 y la obligación alimentaria paterna. | 185 |
| a) La reforma al régimen de alimentos filiales y sus antecedentes | 185 |
| b) Crítica a la extensión de la obligación alimentaria paterna. | 187 |
| c) El deber de asistencia alimentaria en la patria potestad. | 189 |
| d) La obligación alimentaria como deuda de valor. | 192 |
| e) La obligación alimentaria y las sanciones por incumplimiento. | 194 |
| f) Suministros efectuados al menor en caso de urgente necesidad (art. 269, Cód. Civ.) | 195 |
| 64. Jurisprudencia de aplicación. | 197 |

SECCIÓN QUINTA
OTRAS MANIFESTACIONES DE LA CAPACIDAD DEL MENOR DE EDAD

| | |
|--|-----|
| CAPÍTULO VII | |
| OTRAS MANIFESTACIONES DE LA CAPACIDAD DE LOS MENORES DE EDAD | |
| 65. Extensión de los alcances de la ley y cláusula de protección de derechos | 203 |
| 66. Matrimonio a distancia de los menores de edad | 204 |
| 67. Capacidad sucesoria del menor de edad | 205 |
| a) Aceptación de la herencia | 205 |
| b) Aceptación beneficiaría | 206 |
| c) Renuncia a la herencia | 207 |
| d) Capacidad para testar | 207 |
| e) Capacidad sucesoria del emancipado por matrimonio | 212 |
| 68. Adquisición de dominio y posesión | 214 |
| 69. Ejercicio del mandato | 217 |
| 70. Obligaciones naturales y pequeños contratos | 219 |
| a) Capacidad para contraer obligaciones naturales | 219 |
| b) Capacidad del menor para celebrar pequeños contratos | 220 |
| 71. Depósito necesario y comodato mediando dolo | 221 |
| 72. Jurisprudencia de aplicación | 222 |
| 72.1. Capacidad sucesoria | 222 |
| 72.2. Adquisición de la posesión | 223 |
| 72.3. Capacidad para ser mandatario | 224 |

CAPÍTULO VIII
DISPOSICIÓN DE ÓRGANOS Y OTRAS PRÁCTICAS MÉDICAS

| | |
|--|-----|
| 73. Capacidad para la disposición de órganos humanos y otras prácticas médicas | 225 |
| a) Edades legales y mayoría de edad según la ley 26.579 | 225 |
| b) Ley 24.193 | 228 |
| c) Ley 26.066 | 229 |
| d) Consentimiento de quien dispone de los órganos | 230 |
| 74. Transfusiones de sangre y tratamientos médicos | 231 |
| 75. Jurisprudencia de aplicación | 233 |
| 75.1. Disposición de órganos para trasplantes y otras prácticas médicas | 233 |

CAPÍTULO IX
CAPACIDAD PENAL DE LOS MENORES DE EDAD

| | |
|--|-----|
| 76. El menor de edad como incapaz penal | 235 |
| a) Doctrina penalista y doctrina civilista | 239 |
| b) Incapacidad penal del menor | 240 |
| 77. Regulación legal de la incapacidad penal del menor | 242 |
| a) Código Penal | 243 |
| b) Ley 14.394 | 244 |
| c) Ley 22.278 (modificada por ley 22.803) | 245 |
| d) Proyectos sobre Ley Penal Juvenil | 245 |
| 78. Políticas públicas en materia de conducta juvenil desviada | 245 |
| 79. Jurisprudencia de aplicación | 253 |

CAPÍTULO X
CAPACIDAD PROCESAL DE LOS MENORES DE EDAD

| | |
|---|-----|
| 80. La actividad procesal de los menores y un ordenamiento realizador autónomo | 255 |
| 81. Modalidades de la participación procesal del menor. | 258 |
| 82. El derecho del menor a participar en el proceso. | 260 |
| a) La participación del niño en el ámbito social | 260 |
| b) El derecho del menor a expresar su opinión en la Convención sobre los Derechos del Niño. | 261 |
| c) Naturaleza jurídica del derecho del niño a ser oído | 263 |
| d) Presupuestas normativos | 264 |
| e) Alcances de la representación | 265 |
| 83. La participación procesal del niño en la ley 26.061 | 266 |
| 84. Capacidad del menor para ser testigo | 270 |
| a) Capacidad para ser testigo en sede civil | 270 |
| b) Testimonio en sede penal. | 271 |
| 85. El menor y la prueba de confesión | 272 |
| 86. Jurisprudencia de aplicación. | 273 |
| 86.1. Participación del niño en el proceso | 273 |
| 86.2. Capacidad para ser testigo | 274 |
| 86.3. Absolución de posiciones | 274 |

CAPÍTULO XI
CAPACIDAD PROCESAL DE LOS MENORES DE EDAD (CONTINUACIÓN)

| | |
|---|-----|
| 87. Legitimación del menor para el ejercicio de determinadas acciones | 275 |
| 88. Capacidad para constituirse en parte actora. | 276 |
| a) Consentimiento paterno | 276 |
| b) Formas y alcances del consentimiento paterno | 280 |
| c) Autorización judicial supletoria | 282 |
| 89. Ejercicio de las acciones de disenso y de nulidad de matrimonio | 282 |
| a) Ejercicio de las acciones de disenso | 282 |
| b) Ejercicio de la acción de nulidad de matrimonio. | 284 |
| 90. El menor de edad y las acciones de filiación. | 286 |
| a) El menor y la filiación. | 286 |
| b) El menor como sujeto emplazante de filiación | 288 |
| A) Filiación matrimonial | 288 |
| B) Filiación extramatrimonial | 289 |
| c) Ejercicio de la patria potestad sobre el hijo extramatrimonial | 290 |
| d) Filiación adoptiva. | 291 |
| e) Ejercicio de las acciones de filiación | 292 |
| A) Acción de reclamación de filiación | 293 |
| 1º) El menor como sujeto activo. | 294 |
| 2º) El menor como sujeto pasivo. | 295 |

| | |
|---|-----|
| B) Impugnación de la paternidad matrimonial. | 295 |
| 1º) Por el marido menor de edad. | 295 |
| 2º) Por el hijo menor. | 295 |
| 3º) Otros legitimados | 296 |
| C) Impugnación de la maternidad matrimonial | 297 |
| D) Impugnación del reconocimiento | 297 |
| 91. Ejercicio de acción autónoma de identidad. | 298 |
| 92. Capacidad procesal penal | 299 |
| 93. Capacidad procesal laboral. | 301 |
| 94. Jurisprudencia de aplicación | 304 |
| 94.1. Ejercicio de acciones civiles. | 304 |
| 94.2. Capacidad procesal penal. | 306 |
| 94.3. Filiación. Aspectos generales | 307 |
| 94.4. Reconocimiento y filiación extramatrimonial | 309 |
| 94.5. Acciones de emplazamiento filiatorio | 309 |
| 94.6. Acciones de desplazamiento. | 310 |

SECCIÓN SEXTA
LA LEY 26.579 Y LA CAPACIDAD COMERCIAL DE LOS MENORES
por Daniel Roque Vítolo

| | |
|---|-----|
| CAPÍTULO XII CAPACIDAD DE LOS MENORES PARA EJERCER EL COMERCIO | |
| 95. El comerciante individual | 315 |
| 96. Requisitos para ser considerado comerciante. | 318 |
| a) Capacidad legal para contratar | 319 |
| b) Ejercicio por cuenta propia de actos de comercio. | 320 |
| c) Profesión habitual. | 321 |
| 97. Adquisición, conservación y pérdida del carácter de comerciante | 322 |
| 98. Capacidad para ejercer el comercio. | 323 |
| a) Incapaces | 323 |
| b) Mayores de 18 años | 324 |
| 99. Autorización para ejercer el comercio | 329 |
| 100. Constitución de sociedades de hecho por el menor | 331 |
| 101. Constitución de sociedades regulares por el menor. | 331 |
| 102. Incorporación de menores a una sociedad regular | 332 |
| a) El régimen de la ley 14.394 | 332 |
| b) La incorporación de los herederos menores a una sociedad existente | 333 |
| c) La constitución de sociedad con el menor | 334 |
| d) Los menores emancipados o autorizados para ejercer el comercio y el régimen anterior a la ley 26.579 | 335 |
| e) Conflicto de intereses entre el menor y su representante | 337 |
| f) Capacidad de la mujer. | 338 |
| 103. Los agentes auxiliares del comercio y la mayoría de edad | 339 |
| a) Agentes auxiliares propiamente dichos | 339 |
| A) El factor. | 339 |
| B) Dependientes y empleados | 342 |
| b) Agentes autónomos. | 343 |
| A) Corredores. | 344 |
| B) Martilleros | 348 |
| C) Otros agentes. | 351 |
| 104. Capacidad legal para contratar en materia comercial | 357 |
| ANEXO: MAYORÍA DE EDAD. LEY 26.579 | 363 |
| BIBLIOGRAFÍA | 367 |

