

## ÍNDICE GENERAL



### **Palabras previas**

9

### **Capítulo I**

#### **INTRODUCCIÓN E HISTORIA**

§ 1. A modo de umbral	25
§ 2. El fenómeno de la violencia familiar	27
§ 3. Cambios del paradigma familiar	29
a) Nuevos modelos familiares	29
b) Nuevas modalidades de vinculación	31
c) El aumento de la violencia en el seno de las familias	34
d) A modo de conclusión	35
§ 4. Una mirada histórica	36
a) La violencia doméstica, el poder, la Iglesia y la legislación	36
b) Violencia familiar en el Virreinato del Río de la Plata	40
1. Los reclamos	42
2. Las resoluciones	44
3. Denuncias entre padres e hijos	45
4. Algunas consideraciones	45

### **Capítulo II**

#### **MITOS Y CAUSAS DE LA VIOLENCIA FAMILIAR**

§ 5. Mitos de la violencia familiar	49
a) Sentido y función de los mitos desde una perspectiva antropológica	49
b) Mitos y creencias que subyacen a la violencia familiar	50
c) La distinción de los géneros como mito cultural	54
§ 6. El porqué de la violencia. Interpretación de sus causas	58
a) Modelo psiquiátrico	58
1. La locura como depósito de la violencia	58
2. El uso de sustancias psicoactivas	59
3. Medicina y violencia	60
b) Modelo psicosocial	60
c) Modelo sociocultural	62
1. Violencia-recurso	63
2. Violencia-poder	63
3. Violencia-provocación	65
4. Violencia-competencia	65
5. Violencia-imagen formadora de conductas	66
d) El modelo ecológico. Intentando un modelo integrativo	68
1. El nivel personal	68
2. El microsistema	69
3. El exosistema	69
4. El macrosistema	70
§ 7. Análisis de una familia desde la perspectiva ecológica	70
a) Descripción del caso "Hernán"	70
b) Análisis de los factores ecológicos	73
c) A modo de conclusión	73

### **Capítulo III**

#### **HACIA LA IGUALDAD DE DERECHOS**

§ 8. La mujer casada y sus derechos. Evolución histórica	77
a) Legislación civil	78
1. El Código Civil (año 1871)	78
2. Ley 11.357 (año 1926)	79
3. Ley 17.711 (año 1968)	81
4. Ley 23.264 (año 1985)	81
5. Ley 23.515 (año 1987)	82
6. Ley 25.781 (año 2003)	82
7. Ley 26.449 (año 2009)	83
8. Ley 26.485 (año 2009)	83
b) Legislación penal	84
§ 9. La desigualdad jurídica entre el hombre y la mujer	85
§ 10. Las convenciones internacionales	87
§ 11. De lo privado a lo público	90
§ 12. La violencia familiar como causal de divorcio y separación personal. Evolución histórica	93
a) Código Civil	93
b) Ley 2393 de Matrimonio Civil	94
c) Ley 23.515	95
1. La tentativa de uno de los cónyuges contra la vida del otro o de los hijos, sean comunes o no, ya sea como autor principal, cómplice o instigador	96
2. La instigación de uno de los cónyuges al otro a cometer delitos	97
3. Las injurias graves	98
§ 13. Medidas precautorias en los juicios de separación personal y de divorcio	100
a) Atribución de la vivienda común	101
b) Guarda y comunicación con los hijos	103
c) Alimentos	106
§ 14. Particularidades propias de las medidas cautelares en los procesos de familia	107
a) Competencia	107
b) En cuanto a los requisitos de admisibilidad	107
§ 15. Las medidas precautorias luego de la ley 24.417	109
<b>Jurisprudencia</b>	
Divorcio. Injurias graves	109
Exclusión del hogar	111
Dispensa del deber de convivencia	114

### **Capítulo IV**

#### **LA LEY 24.417 DE PROTECCIÓN CONTRA LA VIOLENCIA FAMILIAR**

§ 16. Introducción	127
§ 17. Objetivos de la ley	129
§ 18. La ley civil y la ley penal	130
§ 19. Concepto de violencia familiar	133
§ 20. Grupo familiar	135
§ 21. La denuncia	139
a) Denuncia voluntaria	139
b) Denuncia obligatoria	140
1. Distintos supuestos	140
2. Personas obligadas	141
3. Convención Internacional sobre los Derechos del Niño	144
c) Plazo para denunciar	144
d) La responsabilidad profesional	146
e) Patrocinio letrado	148

§ 22. Procedimiento	149
a) La Oficina de Violencia Doméstica	150
1. Funciones	151
2. Procedimiento	152
b) El Cuerpo Interdisciplinario de Protección contra la Violencia Familiar	153
c) El diagnóstico de riesgo en el marco legal	154
1. El informe evaluativo	155
2. La entrevista	157
3. ¿Cómo se construye una evaluación de riesgo?	157
I. Tipo de familia y de crisis	158
— Descripción de la familia	159
II. Tipo de riesgo	161
III. Tipo de derivación	161
d) El diagnóstico de interacción familiar en el marco de la ley	163
e) Medidas cautelares	164
1. Enumeración	164
2. ¿Las medidas que enumera la ley son cautelares?	165
3. La exclusión del hogar y reintegro al mismo	167
4. Alimentos	169
5. Guarda y comunicación con los hijos	169
6. La enumeración no es taxativa	172
7. Duración de las medidas	172
8. Notificación de las medidas	173
9. Sanciones	173
10. Recursos	174
I. Reposición o revocatoria	174
II. Reposición y apelación subsidiaria	174
III. Apelación	174
IV. Recurso extraordinario	174
V. Los derechos humanos y el acceso a los organismos internacionales	175
V.1. Caso "María da Penha Maia Fernandes v. Brasil"	176
V.2. Causa "Penal Miguel Castro - Castro v. Perú"	178
f) La audiencia	178
1. ¿Es una audiencia de mediación?	179
2. Terapia bajo mandato	181
g) Fin del proceso	184
§ 23. Algunas estadísticas elocuentes	187
a) Perfil del denunciante	187
b) Perfil del denunciado	191
c) Nacionalidad y pautas culturales	193
d) Presencia de niños y/o adolescentes en las familias judicializadas	195
§ 24. Ley 26.485, cotejo con la ley 24.417	196
a) Introducción	196
b) Estructura metodológica de la ley	197
c) Su cotejo con la ley 24.417	197
1. Ámbito de aplicación	198
2. Formas de ejercer la violencia	198
3. Grupo familiar	199
d) Legitimación para denunciar	200
e) Denuncia y competencia	202
f) Medidas preventivas urgentes	202
g) Asistencia protectora	205
h) Sanciones	206
i) Responsabilidad civil	206
j) Recursos	207

k) Audiencia	207
l) Colofón	209
<b>Jurisprudencia</b>	
Ley 24.417	209
- Competencia por conexidad	209
- Finalidad	210
- Maltrato físico o psíquico	211
- Un solo hecho	211
- Denuncia verbal o escrita	211
- Facultades del juez	211
- Desestimación de la denuncia	212
- Legitimación activa en caso de existir intención de divorcio	212
- Legitimación activa de personas que no conviven	213
- Proceso inaudita pars	214
- Riesgo actual. Recupero de la vivienda	214
- Riesgo actual	216
- Medidas urgentes de amparo. Requisitos	216
- Juicio ordinario en trámite	217
- Terapia bajo mandato	217
- Límites del procedimiento	217
- Plazo de las medidas cautelares	218
- Fijación de alimentos provisorios	219
- Costas	219
Ley 26.485	219

## **Capítulo V**

### **ANÁLISIS DE LA LEY 12.569 DE PROTECCIÓN CONTRA LA VIOLENCIA FAMILIAR DE LA PROVINCIA DE BUENOS AIRES. COTEJO CON LA LEY 24.417**

§ 25. Introducción	225
§ 26. Concepto	225
§ 27. ¿Qué se entiende por grupo familiar?	226
§ 28. La denuncia	227
§ 29. Legitimación para denunciar	228
a) Denuncia voluntaria	228
b) Denuncia obligatoria	229
§ 30. Competencia	230
§ 31. Reformas legislativas	231
§ 32. Medidas «conexas»	236
a) Enumeración	236
b) Plazo para la adopción de medidas	237
c) Plazo de duración de las medidas	238
d) Diagnóstico de interacción familiar e informes	238
§ 33. Sanciones	239
§ 34. Audiencia	239
<b>Jurisprudencia</b>	
Provincia de Buenos Aires	240
- Competencia	240
- Desestimación de la denuncia	240
- Medidas adoptadas	242
- Procedimiento especial	243
Otras provincias	243
- Legitimación activa de la concubina	243
- Legitimación activa de la persona menor de edad	244
- Legitimación activa. Persona por nacer. Medida autosatisfactiva	244
- Reserva de identidad	248

- Vulnerabilidad. Fundamentación	248
- Medidas urgentes de amparo. Requisitos	249
- Medidas autosatisfactivas	250
- Audiencias separadas	252

## **Capítulo VI**

### **LA EVALUACIÓN DIAGNOSTICA**

§ 35. Modalidades familiares de interacción violenta. Su abordaje judicial	257
§ 36. La violencia familiar: estructura clásica	259
a) Ciclo de la violencia familiar	259
1. Primera fase: acumulación de tensión	259
2. Segunda fase: explosión con violencia	260
3. Tercera fase: arrepentimiento, reconciliación y "luna de miel"	260
b) Aceleración y agravamiento	261
c) Indicadores de riesgo de violencia doméstica	261
d) Características de personalidad	262
§ 37. Características de la dinámica familiar	263
a) Cuando la violencia se inicia en el noviazgo	263
b) El primer embarazo, un momento de riesgo	264
c) El inicio de los circuitos de violencia cíclica	264
d) Motivos por los que las víctimas retrasan el pedido de ayuda	267
e) Momento de la denuncia	268
§ 38. A modo de ejemplos	269
a) El caso "Mónica"	269
b) "Maltratada"	270
§ 39. Otras dinámicas familiares que pueden desencadenar violencia familiar	271
a) Conflictos familiares violentos	273
b) Crisis del ciclo vital	273
c) Conflictos de pareja	274
1. Situación de pre o post-separación	274
2. Parejas disfuncionales	274
d) Crisis coyunturales	275
e) Crisis por adicciones (droga/alcohol)	276
f) Disfunciones familiares	276
g) Crisis por trastornos psiquiátricos	277
h) Ejemplos sobre casos de violencia familiar	277

## **Capítulo VII**

### **EL MALTRATO INFANTIL EN LA HISTORIA**

§ 40. De historias, de infancias y de castigos	285
a) La supervivencia de los niños en el pasado	285
b) El descubrimiento del niño	290
§ 41. De la barbarie a la civilización: violencia y castigo físico en el Río de la Plata en los siglos XIX y XX	292
§ 42. El siglo XX: la nueva mirada	295
§ 43. Periodización de las relaciones paterno-filiales	297
a) Infanticidio (Antigüedad-siglo IV)	297
b) Abandono (siglos IV-XIII)	298
c) Ambivalencia (siglos XIV-XVII)	298
d) Intrusión (siglo XVIII).	298
e) Socialización (siglo XIX-mediados del siglo XX)	299
f) Ayuda (mediados del siglo XX en adelante).	299

## **Capítulo VIII**

### **LA PATRIA POTESTAD Y EL DERECHO-DEBER DE CORRECCIÓN**

§ 44. Breve introducción	303
§ 45. El niño en el Derecho argentino	304
§ 46. Derecho-deber de corrección	306
§ 47. Sanciones	310
a) La sanción civil	310
b) La sanción penal	312
1. Postura que sostiene que las lesiones causadas en virtud del ejercicio del derecho de corrección configuran un exceso culposo (arts. 35 y 94, Cód. Penal)	314
2. Postura que considera que las lesiones causadas en virtud del derecho de corrección de los padres configuran el delito de lesiones calificadas por el vínculo (arts. 89 y 92, Cód. Penal)	322

## **Capítulo IX**

### **LEY 26.061 DE PROTECCIÓN INTEGRAL DE LOS DERECHOS DE NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES**

§ 48. Introducción	327
§ 49. Sus alcances	327
§ 50. Estructura metodológica de la ley	331
§ 51. Principales reformas y lineamientos de la ley	332
§ 52. Las tres dimensiones del sistema que implementa la ley	333
a) Las políticas públicas	334
b) Las medidas de protección integral	335
1. Autoridad de aplicación en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires	336
2. Enumeración de las medidas de protección integral de derechos	339
c) Las medidas de protección excepcional	341
1. Definición	341
2. Duración	341
3. Criterios de aplicación	343
4. Interés superior del niño	344
5. Control de legalidad	344
d) Algunos datos y reflexiones	347
§ 53. Garantías mínimas del procedimiento	348
a) Derecho a ser oído	348
b) Derecho a que su opinión sea tomada en cuenta	351
c) Derecho a ser asistido por un letrado	351
1. Capacidad de hecho y de derecho	352
2. La capacidad progresiva	353
3. El abogado del niño. Distintas posturas	354
4. Tipo de proceso	357
5. El Ministerio Público y el tutor ad litem	358
6. El abogado del niño en la jurisprudencia civil	360
7. El abogado del niño en la jurisprudencia penal	362
8. Nuestra opinión	364
d) Consideraciones finales	365
<b>Jurisprudencia</b>	
Derecho a ser oído	369
Interés superior del niño	379
Facultades judiciales. Procedimiento	380
Desestimación de la denuncia por violencia familiar	382
Archivo de la denuncia por violencia familiar	382
Medidas cautelares. Requisitos	382
Alcance de la ley	383
Cambio de tenencia. Procedencia	385

Cambios en la tenencia. Improcedencia	386
Prohibición de contacto padre-hijo. Revinculación	386
Prohibición de contacto. Pericias. Abuso sexual	387
Re vinculación forzada	387
Régimen de visitas asistido	387
Exclusión del hogar de la madre. Interés superior del niño	388
Privación de patria potestad por violencia ejercida por los padres contra los hijos, por acción u omisión, no vinculada al deber de corrección	392
Medida dispuesta por los organismos administrativos	393
Violencia familiar. Homicidio	397

## **Capítulo X**

### **LA EVALUACION DE NIÑOS EN EL ÁMBITO DE LA JUSTICIA CIVIL**

§ 54. El maltrato infantil intrafamiliar	401
§ 55. ¿Por qué se le pega a un niño?	404
§ 56. La vivencia de las violencias cotidianas para el niño	405
§ 57. Diferentes tipos de maltrato infantil	408
a) Maltrato físico	410
b) Maltrato y abandono emocionales	412
c) Abandono físico o negligencia	412
d) Abuso sexual	414
e) Explotación laboral, corrupción o inducción a conductas antisociales	416
f) Síndrome Münchhausen por poderes	416
§ 58. Evaluación de riesgo en el maltrato infantil	417
a) "Lo que aparece": motivo de denuncia	417
b) "Las explicaciones": los relatos originales	418
c) "La trama familiar": aquello que contextualiza la denuncia	419
§ 59. Entrevista a niños	419
§ 60. Entrevistas en el ámbito judicial: algunas consideraciones	420
a) El evaluador debe conocer mucho acerca de la problemática que presenta la familia al momento de iniciar la entrevista con el niño	421
b) El entrevistador debe elaborar su propia ansiedad ante la situación de entrevista con un niño	421
c) El entrevistador debe estar dispuesto a una observación muy rigurosa	423
d) El evaluador debe estar dispuesto a jugar con lo que el niño proponga	423
§ 61. Indicadores de maltrato infantil	434
§ 62. Características de las dinámicas familiares en el maltrato infantil	438
a) Estructura familiar	439
1. Familias monoparentales	439
2. Estructura familiar con muchos hijos	440
3. Familias ensambladas	440
b) Conjunto de valores y pensamientos	440
c) Los antecedentes en sus familias de origen	441
1. Padres maltratados en su infancia	441
2. Fallas en apego temprano	441
d) La condición social y económica	441
1. Pobreza	441
2. Desempleo. Exclusión social	442
3. Aislamiento social de la familia	442
e) La estabilidad psíquica de los integrantes de la familia	442
1. Perturbaciones psicológicas o psiquiátricas	442
2. El consumo de sustancias (drogas o alcohol)	442
3. Labilidad psíquica. Hiperreactividad emocional	442

f) El conocimiento de las necesidades de un niño y sus características particulares	443
1. Las características del niño	443
2. La edad del niño	443
3. La conducta del niño	443
4. La percepción —inadecuada— de los padres respecto a sus hijos	443
g) El grado de adaptación de cada uno de los progenitores frente a las crisis	444
— El estrés familiar	444
h) La flexibilidad de pensamiento y la posibilidad de cambio	444
i) La capacidad de preservar a los hijos de la conflictiva propia del mundo adulto	444
j) La red social familiar	445
1. La organización social de la comunidad	445
2. El aislamiento familiar	445
§ 63. Dinámicas familiares en situaciones de abuso sexual	445
§ 64. Acerca de las denuncias de abuso sexual	447
a) La construcción del secreto: ¿por qué el niño calla?	449
b) La desprotección. ¿Qué pasa si lo cuenta?	451
c) La acomodación, mecanismo que preserva la familia a costa de la salud psíquica	451
d) El develamiento, la ocasión de hablar	452
e) La retracción: "sí, pero no"	453
§ 65. Desde la mirada del agresor	455
§ 66. Acerca de las características de personalidad de los abusadores	457
§ 67. El lugar del progenitor no abusador frente a la denuncia	458
§ 68. ¿Cuáles son las consecuencias para la víctima de abuso?	459
§ 69. Un caso nos permitirá analizar lo expuesto	461
§ 70. Intervención en maltrato infantil. El testimonio del niño	463

## **APÉNDICE LEGISLATIVO**

• Decreto 1011/10	473
-------------------	-----

<b>Bibliografía general</b>	487
-----------------------------	-----