

ÍNDICE SUMARIO

ÍNDICE GENERAL	7
----------------------	---

DERECHO PRIVADO

DOCTRINA

LA ALIANZA ENTRE LOS MOVIMIENTOS DE DERECHOS HUMANOS Y LA REFORMA DE LA ATENCIÓN EN SALUD MENTAL

Estrategia de superación de las transgresiones
por comisión y por omisión

por ITZHAK LEVAV

.....	11
1. El comienzo de la alianza.....	14
2. La agenda inconclusa de la alianza	16
3. Conclusión	20
4. Anexo	21

EL DERECHO HUMANO A VIVIR EN LA COMUNIDAD

por JAVIER VÁSQUEZ

I. Introducción	25
-----------------------	----

II. Normas generales de derechos humanos en el contexto del derecho a vivir en la comunidad	27
a) El derecho a vivir en la comunidad en el contexto del derecho al disfrute del más alto nivel posible de salud física y mental	31
b) El derecho a vivir en la comunidad en el contexto de los derechos civiles y políticos y las libertades fundamentales de las personas con discapacidad mental	31
c) El derecho a vivir en la comunidad en el contexto de la formulación de estándares regionales de derechos humanos y salud mental	33
d) El derecho a vivir en la comunidad en el contexto de la reforma legislativa	33
III. El derecho a vivir en la comunidad y los nuevos enfoques en el campo de la salud pública y el Derecho Internacional de los Derechos Humanos	35
Referencias	37

LEY 26.657: FUNDAMENTOS PARA LA TRANSFORMACIÓN

por HUGO A. COHEN

I. Enfoque de la salud mental	41
II. Actuar en salud mental	42
III. Fundamentos para la intervención en salud mental	43
1. La epidemiología	43
2. Derechos humanos: el Derecho Internacional en el contexto de la salud mental, fuentes relevantes	44
3. Compromisos técnicos y políticos	45
IV. La reducción de la brecha	46
1. Medidas para la acción en salud pública	46
V. La respuesta	47
VI. En síntesis	50
VII. Anexo	52

EL INSTITUTO DE LA INTERNACIÓN COMO DERECHO EN EL PROYECTO DE CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

por ALFREDO JORGE KRAUT

1. Introducción	57
2. El Proyecto de Código Civil y Comercial	60
3. Cambio de paradigma: articulación del Proyecto con la ley 26.657 y la CDPD	62
4. Fundamentos y requisitos de la internación.....	68
5. Principios, líneas directrices y recaudos en la letra del Proyecto de Código Civil y Comercial de la Nación.	71
6. De la internación como un derecho	73
7. Relaciones entre internación y capacidad de la persona: independencia	74
8. Un avance trascendente: los criterios interdisciplinarios.....	76
9. Libertad y reinserción como ejes del sistema	77
10. Respeto del debido proceso al disponer la internación	79
11. Derechos protectorios básicos	82
12. Atribuciones de las autoridades públicas: eliminación de la internación policial y de urgencia	84
13. Principios incorporados por la reforma	84
14. Implicancias y significado de la reforma proyectada	87

CONVENCIÓN SOBRE LOS DERECHOS DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD Y EL PROYECTO DE CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

por EDUARDO GUILLERMO ROVEDA

I. Introducción	91
II. Derecho argentino vigente. Incidencia de la Convención.....	92
III. La presencia de la Convención en el Proyecto de Código Civil y Comercial de la Nación	97
a) Régimen de capacidad	97
1) Personas con incapacidad o capacidad restringida	97

2) Internaciones psiquiátricas.....	101
3) Régimen de los inhabilitados.....	105
b) Derecho a contraer matrimonio	109
c) Protección de la discapacidad en el Derecho de Familia.....	111
d) Incidencia de la discapacidad en el régimen sucesorio	112
IV. Conclusión	116

**LA AUTONOMÍA DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD
MENTAL EN EL MARCO DE SU TRATAMIENTO**

por ALFREDO J. KRAUT y JULIO A. MARTÍNEZ ALCORTA

.....	119
I. Introito	120
II. “Enfermedad mental” y discernimiento.....	120
III. Consentimiento informado y el respeto de la dignidad del otro.....	124
IV. Derechos mínimos protectorios de las personas con sufrimiento mental y Derecho vigente	125
A. Principios relativos a los derechos fundamentales del paciente. Derechos específicos	126
a) Derecho a la intimidad	126
b) Derecho a la confidencialidad.....	126
c) Derecho a la personalidad civil y a la capacidad	127
d) Derecho a la igualdad	127
e) Derecho a trabajar y a recibir la correspondiente remuneración	127
f) Derecho a la rehabilitación y a la resocialización.....	127
g) Derecho a la libertad de religión y conciencia	128
h) Derecho a la protección del Estado.....	128
B. Principios vinculados al diagnóstico y tratamiento	128
a) Derecho al consentimiento informado	128
b) Derecho a recibir la mejor atención disponible, y el tratamiento apropiado y menos restrictivo.....	129
c) Tratamiento y autonomía del paciente	130

d) Derecho a participar del programa de curación	130
e) Derecho a una historia clínica bien confeccionada y a tener acceso a ese registro.....	131
f) Derecho a la confidencialidad del tratamiento.....	131
g) Derecho a vivir, trabajar y recibir asistencia en la comunidad	131
h) Derecho a la terapia más adecuada.....	132
i) Derecho a no ser objeto de pruebas clínicas ni de tratamientos experimentales.....	132
j) Se prohíbe la esterilización, y quedan limitados los tratamientos psicoquirúrgicos	133
C. Principios vinculados con las restricciones a la libertad: internación psiquiátrica	133
a) Derecho a la internación	133
b) Internación involuntaria	134
c) Derecho a resistir la internación	136
d) Derecho al egreso	137
e) Derecho a ser tratado en todo momento con respeto y dignidad	138
f) Derecho a la seguridad y a la indemnidad	139
g) Derecho a ser informado.....	140
D. Principios vinculados con el debido proceso	140
a) Garantías procesales y judiciales	140
b) Derecho al debido proceso de internación psiquiátrica	141
c) Control jurisdiccional sobre las condiciones de la internación	142
V. Propuestas para el Proyecto de nuevo Código Civil y Comercial	142
VI. Colofón	145

DINÁMICA DE LA APLICACIÓN DE LA LEY 26.657 EN ARGENTINA

por LEONARDO GORBACZ

1. Introducción	147
-----------------------	-----

2.	Los antecedentes y contexto de sanción de la ley 26.657	149
a)	Declaración de Caracas y Principios de Naciones Unidas. El rol de la OPS-OMS	149
b)	Los fallos de la Corte Suprema	151
c)	Antecedentes de legislaciones provinciales.....	154
d)	Revisión de paradigmas en el campo de la infancia y la discapacidad	156
e)	La lucha por los derechos humanos en Argentina.....	158
f)	Vidas arrasadas.....	160
3.	El proceso de aplicación de la Ley Nacional de Salud Mental	162
a)	Recuperación de la capacidad jurídica.....	163
b)	Desmanicomialización.....	165
c)	Desjudicialización	171
d)	Integralidad del enfoque	177
d.1)	Interdisciplina	177
d.2)	Intersectorialidad	179
4.	Conclusiones	180

**NUEVOS PARADIGMAS VINCULADOS
A LA CAPACIDAD DE LAS PERSONAS**

**La ley 26.657 y su aplicación práctica.
Las primeras tendencias jurisprudenciales**

por MARÍA ISABEL BENAVENTE

I.	Introducción	185
II.	La incapacidad en el entorno social	186
III.	La salud mental desde la perspectiva de las Convenciones Internacionales. Algunos antecedentes	189
IV.	Salud mental, derechos fundamentales y cambio de paradigma.....	191
V.	La figura de los apoyos. Su recepción por la ley 26.657.....	197
VI.	Salud mental: ¿debe quedar exenta del control judicial? ¿Es posible dejarla en manos de los servicios administrativos?	201
VII.	El tratamiento de la discapacidad en los fallos de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	206

VIII. Incidencia de la ley 26.657 en la jurisprudencia.....	213
IX. Alcances de la sentencia	214
X. Aplicación de pautas análogas a las que se emplean para la capacidad progresiva	218
XI. ¿Subsiste la posibilidad de disponer la incapacidad absoluta en el régimen actual?	221
XII. Revisión de la sentencia	224
XIII. Equipo interdisciplinario	227
XIV. Valor probatorio del informe pericial	230
XV. Conclusiones	232

GLOSAS SOBRE LA LEY DE SALUD MENTAL 26.657

por OSCAR ERNESTO GARAY

.....	235
1. Introito	236
2. El Derecho Internacional de los Derechos Humanos como fuente de la ley 26.657	240
a) Instrumentos específicos de salud mental, discapacidad y derechos humanos.....	242
b) Tratados internacionales de derechos humanos de amparo de las personas con discapacidad.....	242
c) Observaciones y recomendaciones de organismos internacionales de derechos humanos	243
d) Recomendaciones de la Organización Panamericana de la Salud (OPS).....	243
3. La incorporación de normas internacionales sobre salud mental al ordenamiento jurídico nacional	244
4. Jurisprudencia internacional y nacional que anticipó los cambios estructurales en la salud mental.....	245
a) El caso “Ximenes Lopes c/Brasil”.....	246
b) El caso “R., M. J. s/Competencia”	248
5. Leyes jurisdiccionales sobre salud mental que previeron los cambios paradigmáticos en la atención de la salud mental.....	251

6. La desmanicomialización como paradigma. La premisa de la atención en salud mental en los hospitales generales	252
7. Los derechos de las personas con padecimientos mentales en la ley 26.657	253
8. El concepto de salud mental	256
9. La capacidad en la norma legal. La presunción es la capacidad de todas las personas	258
10. El consentimiento informado en el contexto de la atención de la salud mental	263
11. El Órgano de Revisión	266
12. El equipo interdisciplinario	268
a) El diagnóstico y los elementos estigmatizantes	270
b) El diagnóstico en el campo de la salud mental no hace presumir riesgo de daño o incapacidad	270
c) Las adicciones integran las políticas públicas de salud mental	270
d) Guías éticas y jurídicas para el abordaje de la problemática de la salud mental	272
13. Epílogo	274

**LINEAMIENTOS DEL SISTEMA INTERAMERICANO
DE DERECHOS HUMANOS EN MATERIA
DE SALUD MENTAL**

por GUILLERMINA LEONTINA SOSA

I. Introducción	275
II. Relaciones entre el Derecho interno y el Derecho Internacional	276
III. La salud y en particular la salud mental como un derecho humano fundamental. Normativa	281
IV. Sistema interamericano de protección de los derechos humanos	292
V. Lineamientos	303
VI. Pensamientos a modo de cierre	305

EL CASO “FURLÁN Y FAMILIARES VS. ARGENTINA”

por MARÍA GRACIELA IGLESIAS

1. Introducción	307
2. Los hechos	309
3. El fallo. Argumentos	310
a) Tiempos procesales y dilación del proceso	311
4. Normativa aplicable a las personas con discapacidad. Paradigma de niñez	313
a) Derecho a la salud y rehabilitación	320
5. Palabras finales	322

COMENTARIOS CRÍTICOS DE JURISPRUDENCIA

PARTE GENERAL

Director de área: JULIO CÉSAR RIVERA

Colaborador: LEOPOLDO L. PERALTA MARISCAL

1. Límites al ejercicio de los derechos	325
1.1. Abuso del derecho	325
2. Personas físicas	326
2.1. Comienzo de existencia de las personas físicas	326
2.2. Atributos de la personalidad	327
2.2.1. Capacidad	327
2.2.1.1. Inhabilitación	327
2.2.1.2. Curatela	329
2.2.1.3. Internación psiquiátrica compulsiva	331
2.2.2. Nombre	332
2.3. Derechos personalísimos	333
2.3.1. Derecho a la vida	333
2.3.2. Derecho a la integridad física y derecho a la salud	333
3. Hechos y actos jurídicos	335

3.1. Forma de los actos jurídicos	335
3.1.1. Instrumentos públicos	335
3.1.1.1. Generalidades	335
3.1.1.2. Escrituras públicas.....	336
3.1.1.3. Actas notariales.....	336
3.2. Vicios de los actos jurídicos	337
3.2.1. Simulación	337
3.2.2. Fraude.....	339

OBLIGACIONES

Director de área: ALBERTO J. BUERES

Colaborador: GONZALO SOZZO

RESPONSABILIDAD DERIVADA DEL CONSUMO DE MEDICAMENTOS
*(lecciones acerca del defecto del producto, el *recall* y los daños punitivos)*

I. La sentencia	341
II. La progresiva especificidad de la responsabilidad por daños derivados de medicamentos	343
a) El defecto del producto en general.....	344
III. El defecto del producto en el campo de los medicamentos: lecciones de las sentencias	345
a) Los medicamentos como productos con peligrosidad inherente	345
b) Los “defectos” en materia de medicamentos.....	345
c) El riesgo socialmente aceptable en el medicamento	345
d) El defecto de diseño en los fármacos: especificidades	346
e) El medicamento defectuoso por defecto de información	347
IV. La farmacovigilancia y el <i>recall</i> de medicamentos en Argentina ..	348
a) El seguimiento de la evolución científica en materia de medicamentos como obligación de seguimiento	348
b) La farmacovigilancia como obligación de seguimiento	349
c) El <i>recall</i> en el campo de los medicamentos.....	350
d) El rescate de productos en general: la necesidad de su regulación.....	350

e) El <i>recall</i> de los productos en las fuentes de la ley 24.240.....	354
f) Regular el <i>recall</i> de los productos en general	355
V. Los daños punitivos en la responsabilidad por daños derivados de medicamentos	356
a) Los presupuestos de procedencia de la condena por daños punitivos: la falta de <i>recall</i> como desprecio o indiferencia	356
b) La falta de fundamentación acerca del monto por daños punitivos.....	358

CONTRATOS

Director de área: JORGE MOSSET ITURRASPE
Colaborador: RICARDO LUIS LORENZETTI

EL CONTRATO DE MEDICINA PREPAGA VISTO DESDE EL PARADIGMA DEL CONTRATO RELACIONAL

I. Los fallos	361
1. CNCiv., sala K, 1-2-2010, “V., A. H. c/Sistema de protección médica SA”, IMP 2010-8-262, AR/JUR/4158/2010	361
2. CCAdm.Trib. CABA, sala II, 3-3-2004, “Asociación Civil Hospital Alemán c/Ciudad de Buenos Aires”, D. J. 2004-2-1228; L. L. del 19-8-2004, p. 7; AR/JUR/1223/2004... .	365
3. CCAdm.Trib. CABA, sala II, 4-5-2004, “Consejo Profesional de Ciencias Económicas de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires c/Ciudad de Buenos Aires”, L. L. Online, AR/JUR/3688/2004.....	367
4. CCAdm.Trib. CABA, sala II, 15-7-2004, “SPM Sistema de Protección Médica SA (Galenos Life) c/Ciudad de Buenos Aires”, L. L. Online, AR/JUR/3693/2004	372
5. CCAdm.Trib. CABA, sala II, 5-10-2004, “Sociedad Italiana de Beneficencia en Buenos Aires c/Ciudad de Buenos Aires”, L. L. Online, AR/JUR/3694/2004.....	375
6. CCAdm.Trib. CABA, sala II, 8-6-2004, “Staff Médico SA c/Ciudad de Buenos Aires”, L. L. Online, AR/JUR/3689/2004.....	378

II.	Los contratos de larga duración	381
1.	La larga duración como categoría de los contratos	381
2.	Los contratos de ejecución instantánea y de trato sucesivo.....	382
3.	La vinculación entre el paradigma del contrato relacional y los contratos de larga duración (“contratos relacionales”)....	383
III.	El paradigma de los contratos relacionales	383
1.	Los contratos relacionales como paradigma de la teoría contractual.....	383
2.	El paradigma del contrato relacional como neosolidarismo	383
3.	El nivel descriptivo de la teoría relacional.....	384
4.	El nivel prescriptivo de la teoría relacional	385
a)	Las cláusulas abusivas y sorpresivas	386
b)	La proliferación de deberes anexos	386
c)	La extinción de los contratos de larga duración.....	387
d)	La incompletitud del objeto: la renegociación permanente	387
e)	La incompletitud del objeto: la actualización permanente	388
IV.	Contrato relacional y contratos reflexivos.....	389
1.	El modelo contractual reflexivo como subproducto del contrato relacional.....	389
2.	El modelo contractual reflexivo.....	389
V.	El contrato de medicina prepaga, los contratos de larga duración y el modelo relacional	393
1.	La experiencia de la jurisprudencia	393
2.	La Ley de Medicina Prepaga y el fenómeno de la “larga duración”	393

DERECHOS REALES

Director de área: **LEOPOLDO L. PERALTA MARISCAL**

1.	Relaciones reales	397
1.1.	Posesión	397
1.1.1.	Generalidades.....	397

1.1.2. Acciones posesorias	398
1.1.2.1. Interdicto de recobrar	398
1.1.2.2. Interdicto de retener	398
2. Derechos reales en particular	399
2.1. Derechos reales sobre cosa propia	399
2.1.1. Dominio	399
2.1.1.1. Restricciones y límites al dominio	399
2.1.1.1.1. Generalidades	399
2.1.2. Condominio	400
2.1.2.1. Generalidades	400
2.1.3. Propiedad horizontal	401
2.1.3.1. Responsabilidad civil en la propiedad horizontal	401
2.1.3.2. Expensas comunes	401
2.2. Derechos reales de garantía	402
2.2.1. Hipoteca	402
2.2.1.1. Cuestiones diversas	402
2.2.1.2. Caracteres de la hipoteca	404
2.2.1.2.1. Especialidad en cuanto al crédito	404
3. Prescripción adquisitiva o usucapión	405
3.1. Prescripción “larga”	405
4. Acciones reales	409
4.1. Acción reivindicatoria	409
5. Publicidad de los derechos reales y derecho registral	410

FAMILIA

Directora de área: AÍDA KEMELMAJER DE CARLUCCI

Colaboradora: MARÍA ANGÉLICA CORREA

I. Matrimonio	413
1. Edad mínima. Dispensa judicial. Parientes colaterales en cuarto grado. Impedimentos legales	413
2. Valoración de los supuestos que taxativamente contempla el Código Civil para la oposición al matrimonio de un menor	414

3.	Nulidad de matrimonio. Identidad de sexo en los contrayentes. Competencia	414
4.	Personas del mismo sexo. Derecho a contraer matrimonio	415
5.	Invalidz del matrimonio celebrado en un consulado sin intervención de un oficial del Registro Civil. Aplicabilidad de las leyes argentinas	415
6.	Oposición a la celebración del matrimonio formulada por el hijo contra el padre por avanzada edad: improcedencia	415
II.	Régimen patrimonial del matrimonio	416
1.	Divorcio o separación personal. Causal objetiva. Efectos de la separación de hecho sin voluntad de unirse. Cese de la ganancialidad	416
2.	Fijación de la fecha de disolución de la sociedad conyugal. Divorcio contradictorio que se transforma en presentación conjunta	416
3.	Nulidad relativa de la constitución de hipoteca efectuada por el cónyuge titular del bien, sin el consentimiento del otro. Posibilidad de confirmación posterior	417
4.	Cesión de derechos y acciones sobre una propiedad a construirse mediante un plan de vivienda. Necesidad del asentimiento conyugal. Acto de disposición	417
5.	Locación de inmueble sin asentimiento conyugal. Defraudación. Sobreseimiento de la imputada	418
6.	Convenio de liquidación anterior a la disolución de la sociedad: nulidad	418
7.	Derecho a recompensa a favor de la exmujer por pagos de un crédito hipotecario con dinero de su salario. Período comprendido	419
8.	Responsabilidad del intermediario en un contrato de permuta de automotor. Rechazo de la inscripción por documentación adulterada. Legitimación	419
III.	Divorcio	420
1.	Causales y daños y perjuicios derivados de las causas del divorcio	420
	Adulterio por parte de la esposa o del marido. Otorgamiento de un resarcimiento al marido en concepto de daño moral. Abandono voluntario y malicioso del hogar	420

Adulterio. Nacimiento de un hijo extramatrimonial durante el matrimonio	421
Configuración de la causal objetiva de separación de hecho. Ausencia de acreditación del adulterio	421
Injurias graves. Deber de fidelidad. Cónyuges separados de hecho sin voluntad de unirse	422
Injurias graves. Validez de la sentencia.....	423
Injurias graves. Ausencia y llegada tarde a acontecimientos sociales y familiares. Trato distante hacia las amistades de la cónyuge. Comisión de conductas destinadas a impedir el acercamiento con los hijos.....	423
Injurias graves. Relación extramatrimonial de la que nace un hijo.....	424
Injurias graves. Relaciones del marido con tercera mujeres. Retiro justificado del hogar conyugal por parte de la esposa.....	424
Injurias graves. Malos tratos impartidos por uno de los cónyuges al otro. Inexistencia de abandono voluntario y malicioso.....	425
Injurias graves causadas por la esposa. Simulación de un estado de embarazo. Indemnización por daño moral	425
Injurias graves. Deber de asistencia marital	425
Injurias graves. Venta simulada de un inmueble. Promoción de un juicio de alimentos.....	426
Injurias graves recíprocas. Relaciones amorosas mantenidas con terceros. Reiteradas ausencias del hogar. Consumo de drogas. Conductas violentas	426
Injurias graves recíprocas. Maltrato e indiferencia mutua.....	426
Infidelidad moral. Prueba de testigos y de un detective privado. Abandono del hogar. Consenso de las partes para el cese de la cohabitación	427
Causal objetiva prevista en el artículo 214, inciso 2º, del Código Civil. Separación de hecho sin voluntad de unirse. Irrelevancia del hecho de que los cónyuges continúen habitando en el mismo inmueble	427
Momento en el que el plazo debe estar cumplido	427

2. Las exigencias legales a la luz de los principios constitucionales.....	428
Divorcio con base en la causal objetiva de separación de hecho sin voluntad de unirse. Plazo requerido por el artículo 214, inciso 2º, del Código Civil	428
Divorcio por presentación conjunta. Artículos 215 y 236 del Código Civil. Plazo requerido	429
3. Otras cuestiones	430
Juicio de divorcio y separación personal. Solicitud de nulidad de la sentencia firme dictada por separación de hecho. Invocación ulterior de presuntas causales subjetivas.....	430
Situación del demandado por causal objetiva que no reconviene o que no prueba la causal subjetiva invocada	431
Divorcio controvertido transformado en voluntario. Incomparecencia a la segunda audiencia prevista en el artículo 236 del Código Civil	431
Divorcio vincular decretado por la causal objetiva. Costas por su orden	432
IV. Filiación	432
1. Filiación biológica	432
a) Acciones de estado y de responsabilidad civil.....	432
Procedencia de la acción de filiación materna post mórtem. Prescindencia del mecanismo de atribución de la maternidad sentado en el artículo 242 del Código Civil. Prueba biológica realizada con muestras cadavéricas. Validez probatoria del libro de bautismos.....	432
Extracción compulsiva de tejidos y fluidos corporales. Prueba de ADN. Hijos de desaparecidos. Delitos de lesa humanidad.....	433
Falta de reconocimiento de un hijo. Responsabilidad civil. Conducta de la madre. Daño moral.....	434
b) Visión constitucional de la regulación legal relativa a los plazos	436
Impugnación de la paternidad. Inconstitucionalidad del artículo 263 del Código Civil: improcedencia. Estado de familia consolidado	436

Impugnación de la paternidad matrimonial. Plazo de caducidad para el marido. Constitucionalidad del artículo 259 del Código Civil.....	437
c) La prueba genética	437
Procedencia de la acción de filiación extramatrimonial.	
Importancia probatoria de la pericia biológica	438
Negativa a someterse a la prueba biológica.....	438
Allanamiento para lograr el secuestro de efectos personales a fin de realizar estudios genéticos.....	439
Impugnación del reconocimiento. Revisión de cosa juzgada. Negativa a la realización del examen biológico	440
Acción de reclamación de filiación. Medidas cautelares. Anotación de litis. Sucesión del presunto padre. Verosimilitud del derecho invocado	440
Niña entregada por su madre natural mediante instrumento público. Denegación al padre biológico del derecho de guarda y comunicación. Responsabilidad internacional del Estado en el sistema interamericano de derechos humanos	441
2. Filiación por reproducción humana asistida	441
Homoparentalidad. Procedencia de la inscripción del reconocimiento de un hijo por parte de la cónyuge mujer de la madre biológica. Igualdad entre los hijos nacidos en matrimonios homosexuales y heterosexuales.	
Filiación extramatrimonial.....	441
Fecundación asistida. Homosexualidad.....	442
3. Filiación adoptiva.....	442
Entrega de un niño por parte de su madre biológica a un matrimonio para que ejerza su cuidado. Pedido de entrega de su guarda judicial. Idoneidad de los pretensos adoptantes. Límites al requisito de inscripción en el Registro Único de Aspirantes a la Adopción.	
Posibilidad de la progenitora de elegir a los guardadores	442
Estado de preadoptabilidad. Incapacidad de los padres de ejercer una buena crianza	443
Adopción post mórtem. Padres desplazados por el adoptado en la línea sucesoria. Interés superior del niño	443

Adopción. Falta de consentimiento de la progenitora. Restitución del niño	444
Adopción. Derecho de visitas de padres biológicos: carácter restrictivo, evaluación judicial	444
Vínculo biológico. Pedido de restitución y posterior desinterés. Guarda	445
Requisitos. Visión constitucional. Peticionantes no unidos en matrimonio. Revocación de la sentencia que concedió la adopción sólo a uno de ellos. Inconstitucionalidad de los artículos 312 y 337, inciso d, del Código Civil	446
Adopción. Maternidad. Contrato de trabajo. Despido. Indemnización	446
Fallecimiento de un menor dado en guarda preadoptiva. Rechazo de la indemnización por daño moral formulada por los padres biológicos	447
V. Patria potestad. Generalidades	447
1. Declaración de la situación de abandono de tres menores respecto de su madre. Prueba de la falta de cuidados. Estado de peligro y desamparo	447
2. Privación de la patria potestad. Menor gravemente maltratado por su progenitora. Irrelevancia del dolo o culpa	447
3. Atribución de la custodia a los abuelos	448
Residencia habitual del menor. Menor adolescente. Importancia de la opinión del menor	448
Falta de compromiso de los progenitores en obtener la restitución de sus hijas. Otorgamiento de una autorización permanente para viajar al exterior con los abuelos guardadores	449
4. Determinación de la guarda a uno de los progenitores. Pautas	449
Interés superior del menor. Derecho a ser oído	449
Medidas para dar eficacia a la decisión que dispone un régimen de comunicación. Cambio de guarda. Progenitora que impidió el contacto paterno filial y mantuvo actitudes de violencia moral hacia sus hijos. Suspensión de contacto con la madre y su rama familiar. Deber de escuchar al menor y tener en cuenta sus opiniones: límites	450

5. Competencia.	450
Tramitación de un proceso por tenencia de un menor y otro de internación de la madre. Inexistencia de conexidad	450
Competencia del tribunal ante el cual tramitó el proceso de separación personal. Principio de inmediatez.	451
6. Padres separados. Elección del establecimiento escolar por la madre que ejerce la guarda. Objeción del padre	451
7. Obligatoriedad del régimen de vacunación. Límite al ámbito de la privacidad del núcleo familiar. Artículo 19 de la Constitución Nacional. Interés superior del niño	451
VI. Alimentos.	453
1. Alimentos debidos por los padres a sus hijos (menores y mayores)	453
a) Cónyuges que acordaron diferir la liquidación de sociedad conyugal al momento en que la hija alcanzara la mayoría de edad (21 años, según la ley vigente al momento de la homologación). Posterior modificación del régimen de mayoría de edad. Ley 26.579	453
b) Mayoría de edad. Continuación del trámite de pedido de aumento iniciado antes	453
c) Ejecución de alimentos devengados durante la minoridad del alimentado y con posterioridad. Legitimación activa	454
d) Alimentos debidos al hijo mayor de 18 años y menor de 21. Aportes en especie por parte de la progenitora en el rubro vivienda	454
e) Reducción de la cuota: improcedencia. Insuficiencia de la renuncia del alimentante a su empleo como motivo para presumir una merma en sus ingresos. Obligaciones del parent no conviviente	455
f) Algunas pautas para el cálculo de la cuota: ingresos de ambos progenitores y guarda del niño. Momento a partir del cual se devengan los alimentos si el hijo extramatrimonial ha debido iniciar previamente acción de filiación	455
g) Alimentos reclamados por el hijo de 70 años de edad a su madre incapaz....	456

h) Incumplimiento del progenitor respecto al pago de la cuota alimentaria provisoria. Aplicación de una sanción conminatoria. Prohibición de ejercer su profesión hasta que pague las cuotas adeudadas.	
Prevalencia del interés superior del menor	457
2. Alimentos entre cónyuges	457
a) Entre cónyuges separados de hecho.....	457
Monto adecuado a fin de mantener el estatus de vida anterior a la separación o divorcio.	
Ingresos propios de la alimentada	457
Requerimiento del pago de cobertura médica de la cónyuge: improcedencia	458
b) Concubinato posterior del cónyuge no culpable del divorcio. Caducidad del derecho alimentario	458
3. Alimentos debidos por otras personas, parientes o no.....	458
a) Demanda contra los abuelos.....	458
b) Otros obligados subsidiarios. Falta de prueba de la capacidad económica. Alimentos provisорios	459
c) Obligación del padre no biológico de dar alimentos. Teoría de los actos propios. Retroactividad de la cuota alimentaria al momento de interposición de la demanda....	460
4. Otras cuestiones comunes a todas las prestaciones alimentarias	460
a) Determinación de los ingresos del alimentante	460
b) Pagos efectuados en especie o a terceros luego de la sentencia. Inoponibilidad a los alimentados. Consideración como liberalidad del alimentante.....	461
c) Alimentos suplementarios. Cómputo desde la fecha de interposición de la demanda	461
d) Alimentos atrasados. Intereses: tasa.....	461
5. Efectos penales. Delito de incumplimiento de los deberes de asistencia familiar. Dolo. Prueba. Discusión en mediación del monto de la cuota	461
VII. Derecho de comunicación (Visitas).....	462
1. Régimen de comunicación. Acción de amparo tendiente a la modificación del régimen: inadmisibilidad. Régimen fijado por sentencia que se encuentra recurrida sin resolución	462

2. Régimen de visitas a favor del padre.	
Salud psicológica de la menor.....	462
3. Régimen de visitas. Enfermedad del padre.	
Falta de afectación de los intereses del menor	462
4. Improcedencia de fijación de un régimen de visitas a favor de la tía de un niño. Menor que no quiere continuar manteniendo el contacto	463
5. Improcedencia del pedido de fijación de un régimen solicitado por la abuela. Menores entregados en guarda preadoptiva	463
Razonable oposición de los progenitores. Existencia de grave conflicto entre la abuela y la madre de los niños. Interés superior del menor	463
6. Cuestiones penales. Impedimento de contacto de menores con sus padres no convivientes	464
VIII. Derechos de niños/as y adolescentes.....	464
1. Otorgamiento de la guarda legal amplia de una persona menor de edad a sus abuelos.	
Condena a obra social en el proceso de otorgamiento de la guarda a que afilie al menor	464
2. Alteración de identidad de personas menores de edad.	
Procesamiento de quien reconoció como hijas a dos niñas que no lo eran. Vulneración del estado civil	465
3. Uso de una identificación falsa al inscribir el nacimiento de un hijo. Conducta que no configura el delito de supresión de identidad de menor de 10 años.....	465
4. Prórroga de la medida de alojamiento de un niño en un hogar. Progenitora que no puede desempeñar su rol	466
5. Restitución internacional de menores	466
Compromiso asumido por la progenitora	466
Conducta de la madre con relación a la orden de restitución de sus hijos. Difusión de imágenes e historia de los niños en las redes sociales.....	466
Autorización de salida del país de origen de las niñas por tratamiento médico de una de ellas.	
Retención ilegítima de la menor en el país de refugio. Procedencia de la restitución	467

Confirmación de la sentencia que ordenó el retorno de los hijos de las partes a su lugar de residencia habitual.	467
6. Nombre. Derecho a la identidad dinámica.	
Persona menor de edad reconocida por el padre varios años después de su nacimiento.	
Procedencia del mantenimiento del apellido materno en primer lugar y luego adicionar el paterno.	
Apellido con el que el menor es socialmente conocido.	468
7. Personas menores en juicio	469
a) Falta de intervención del defensor oficial en una acción que involucra a menores de edad.	469
Denegación del beneficio de litigar sin gastos. Daños y perjuicios. Indemnización por fallecimiento.	469
Homicidio en un penal. Indemnización. Sentencia que perjudica los intereses de los niños representados en juicio. Nulidad.	469
Honorarios del abogado: pacto de cuota litis.	
Nulidad del convenio. Menores involucrados	470
b) Abogado del niño	470
Persona menor impúber. Denegación de su solicitud de ser tenida por parte en el juicio donde se debate su tenencia	470
Facultad recursiva del abogado de los menores.	
Características de su intervención en el proceso penal	471
Características de su función y personas idóneas para ejercer el rol. Incompatibilidad con el asesor de incapaces	472
Intervención de niños y adolescentes en juicio de tenencia. Existencia de intereses contrapuestos con los progenitores	472
Derecho del niño a ser oído. Designación de un abogado del niño. Madurez y comprensión del menor	472
c) Causa en la que se investiga la presunta falsedad de una partida de nacimiento. improcedencia de que el progenitor de la víctima menor sea tenido como parte querellante. Excepción a la representación legal. La madre se encuentra imputada y existe una denuncia de violencia familiar contra el padre	473

d) Daño moral en caso de muerte. Legitimación activa.....	473
Hijos de crianza de la víctima fallecida en un accidente de tránsito.....	473
Legitimación de los hermanos del niño fallecido.	
Inconstitucionalidad del artículo 1078 del Código Civil.....	474
Indemnización por daño moral otorgado a un menor por la muerte de su padre.	
Importancia de la relación paterno-filial	475
8. Procedimiento penal. Declaración testimonial de menores. Falta de autorización de los padres o tutores. Insuficiencia de la falta de autorización para declarar la nulidad de los testimonios	475
9. Suspensión de la colocación de cámaras de seguridad en establecimientos educativos. Intromisión arbitraria en el derecho a la intimidad de los menores	475
IX. Uniones convivenciales	476
1. Pensión	476
Conviviente del mismo sexo	476
Separación o conclusión de la convivencia	476
2. Accidente que produjo la muerte del conviviente. Procedencia de la indemnización por daño moral a favor de la conviviente. Artículo 1078 del Código Civil: inconstitucionalidad.....	476
3. Homicidio. Legitimación activa del concubino de la víctima. Concubinos del mismo sexo que tenían planeado contraer enlace	478
4. Derecho de habitación. Extensión del beneficio: improcedencia.....	478
5. Desalojo del exconviviente. Derecho de retención	479
6. Nulidad de escritura. Enfermo terminal que cede su casa a la conviviente el mismo día en que falleció	479
7. Sociedad de hecho. Prueba	480
X. Inhabilitados. Tutela y curatela	480
1. Pacto de cuota litis. Ausencia de razón al momento de firmarlo. Falta de prueba de alteraciones mentales.....	480
2. Dementes. Situación jurídica del insano interdicto. Derecho de las personas con discapacidad a emitir su voto. Artículo 3º, inciso a, ley 19.945.....	481

3. Facultades del curador. Innecesariedad de designar otro curador en los términos del artículo 22 de la ley 26.657 cuando el incapaz es representado por un curador oficial.	481
XI. Protección de la vivienda familiar.	482
1. Inembargabilidad de la vivienda única. Inconstitucionalidad del artículo 58 de la Constitución de la Provincia de Córdoba y de la ley reglamentaria 8087	482
2. Improcedencia de la liquidación y desafectación al régimen de bien de familia del único inmueble ocupado por el cónyuge no culpable. Fijación de un canon locativo	482
3. Bien de familia. Inscripción de pleno derecho. Inconstitucionalidad de normas provinciales que contravienen lineamientos sentados por el superior tribunal del país	482
4. Embargo. Inoponibilidad del régimen del bien de familia. Inscripción posterior al surgimiento de la obligación alimentaria	483
5. Emergencia habitacional. Medida autosatisfactiva. Desalojo de asentamientos precarios.	483
XII. Violencia familiar	484
1. Ataque que terminó con el asesinato de gran parte de una familia a manos del padre. Incumplimiento de una orden de exclusión del hogar por parte de personal policial. Resarcimiento. Ausencia de incumplimiento de los deberes de funcionario público.	484
2. Violencia contra la mujer. Cuestiones del proceso penal. Avenimiento solicitado por la víctima de un ataque sexual. Matrimonio celebrado con el imputado con posterioridad a la agresión	484
3. Homicidio de la pareja de la imputada. Situación de violencia de género. Justificación del medio empleado. Legítima defensa	485
4. Amenazas con arma de fuego cometidas contra la hija de la pareja. Existencia de una situación de maltrato contra la mujer. Violencia de género Probation: rechazo. Convención de Belém do Pará	485
XIII. Otras cuestiones.	486
1. Derecho a la salud	486

Tratamiento de fertilización asistida	486
Cobertura solicitada a una empresa de medicina prepaga.	
Prestación excluida expresamente del contrato celebrado	486
2. Bioética y Derecho	488
Embriones crioconservados.....	488
Autorización a una mujer a realizarse su implante sin la autorización de su marido. Aplicación del artículo 70 del Código Civil	488
Material genético criopreservado antes del fallecimiento de un progenitor. Consentimiento presunto. Autorización judicial	489
Fecundación <i>in vitro</i> . Derecho a la vida privada y familiar. Derecho a la integridad personal en relación con la autonomía personal, la salud sexual y reproductiva, el derecho a gozar de los beneficios del progreso científico y tecnológico. Principio de no discriminación. Interpretación del término “persona” a efectos de la Convención Americana. Embrión	490
Fecundación <i>in vitro</i> post mórtem. Seguridad social. Ley aplicable. Igualdad ante la ley.....	491
Derecho a la vida. Persona en estado vegetativo. Improcedencia de la autorización solicitada por sus curadoras para quitarle las medidas de sostén vital.	492
Identidad sexual. Posibilidad de una persona con disforia de género de someterse a una intervención de readecuación genital	492
Derecho a la salud y a la integridad personal. Medida autosatisfactiva. Pedido de adelantamiento del parto	493
Aborto no punible. Violencia sexual contra la mujer. Artículo 86 del Código Penal.....	493
3. Madre de un menor de 5 años condenada a prisión. Beneficio de la prisión domiciliaria: improcedencia.....	494
4. Obligación del empleador de otorgar el traslado requerido por la trabajadora hacia otra sucursal para poder formar una familia.....	494
5. Daños derivados de la omisión de avisar a los hijos sobre la enfermedad y el fallecimiento del padre. Responsabilidad de la esposa del causante.....	495

SUCESIONES

Director de área: **EDUARDO A. ZANNONI**

Colaboradora: **BEATRIZ R. BÍSCARO**

I. Doctrina	497
II. Jurisprudencia	498
1. Sucesión ab intestato	498
a) Proceso sucesorio. Fuero de atracción	498
b) inventario. Valuación de inventario	499
c) Actuación del acreedor del sucesorio	501
d) Rendición de cuentas	503
e) Vocación del cónyuge supérstite. Exclusión de heredero. Separación de hecho	505
f) Vocación sucesoria. Adopción	511
g) Vocación sucesoria de los colaterales. Vocación hereditaria de un tío que concurre con los hijos de otro tío prefallecido del causante	512
h) Exclusión del cónyuge. Divorcio. Inscripción de la sentencia de divorcio	514
i) Acciones en el proceso sucesorio	515
2. Sucesión testamentaria	516
a) Nulidad de testamento. Testamento por acto público. Voluntad del causante	516
b) Testamento por acto público. Caducidad de la mejora testamentaria	519

CONCURSOS

Director de área: **HORACIO ROITMAN**

Colaborador: **JOSÉ A. DI TULLIO**

I. Pronto pago laboral. Oportunidad. Homologación del acuerdo	521
II. Prescripción en la verificación de créditos. Cómputo del plazo de caducidad de seis meses. Artículo 56 de la LCQ	522
III. Pedido de propia quiebra. Conversión. Abuso del derecho	523

IV.	Pedido de quiebra por acreedor. Rechazo. Depósito del importe. Costas.	525
V.	Legitimación procesal del fallido. Sustitución por el síndico. Facultad del funcionario para desistir de un recurso promovido por el fallido antes de la quiebra. Necesidad de contar con autorización judicial	526
VI.	Conclusión de la quiebra por avenimiento. Garantía suficiente para el pago de gastos y costas del proceso	527
VII.	Conclusión de la quiebra por avenimiento. Oportunidad para practicar la regulación de los honorarios. Garantía exigida para el aseguramiento de costos y gastos del juicio. Atribuciones judiciales.....	528
VIII.	Remoción del síndico. Función investigativa en orden al ejercicio de las acciones de recomposición patrimonial. Conducta reprochada. Procedencia de la sanción	529
IX.	Ejecución por el síndico de honorarios impagos en la quiebra (art. 240, LCQ) sobre el patrimonio del fallido posterior a la rehabilitación. Jurisprudencia consolidada en las Cámaras especializadas de Córdoba	531
X.	Honorarios en clausura por falta de activo. Topes. Reducción. Valor escaso resultante de la liquidación de los bienes. Procedencia.....	532

SEGUROS

Director de área: HORACIO ROITMAN
Colaborador: JOSÉ A. DI TULLIO

I.	Seguro de retiro. Renta mensual pactada en dólares. Medida cautelar. Pretensión de pago al valor del dólar en el mercado paralelo. Alternativa vedada por el ordenamiento jurídico vigente. Rechazo. Confirmación de la medida cautelar. Provisionalidad de la precautoria	535
II.	Seguros. Transporte público de pasajeros. Inoponibilidad de la franquicia al tercero damnificado. Inconstitucionalidad de la resolución 25.429 de la Superintendencia de Seguros de la Nación.....	536

III. Seguros. Indemnización por incapacidad total y permanente derivada de un seguro de vida colectivo facultativo. Modificación de los términos de la póliza. Inaplicabilidad de la cláusula si no hubo comunicación al beneficiario del seguro. Nulidad de la cláusula en los términos del artículo 37 de la ley 24.240 por abusiva. Desnaturalización del riesgo cubierto	538
IV. Seguros. Robo de automotor. Inexistencia de póliza. Valor probatorio de los libros de comercio. Aplicación de la Ley 24.240 de Defensa del Consumidor. Procedencia de la cobertura	541
V. Excepción de no seguro. Suspensión de la cobertura por falta de pago de la prima en término. Mora del asegurado. Siniestro registrado con anterioridad a la emisión de la póliza. Supuesto del artículo 30 de la Ley de Seguros	543

SOCIEDADES

Director de área: HÉCTOR ALEGRIA
Colaborador: MARTÍN E. PAOLANTONIO

1. Sociedad anónima. Medida cautelar. Herederos del accionista fallecido. Legitimación activa.....	547
2. Sociedad anónima. Representación. Acción judicial. Actuación del vicepresidente.....	550
3. Sociedad anónima. Nominatividad accionaria obligatoria. Constitucionalidad. Falta de conversión de los títulos al portador. Efectos	551
4. Sociedad anónima. Irregularidades en los libros societarios y contables. Sanciones de la CNV. Multa. Régimen administrativo sancionador. Responsabilidad de directores y síndicos	554
5. Sociedad constituida en el extranjero. Emplazamiento en juicio	557
6. Sociedad constituida en el extranjero. Intervención. Coadministrador. Improcedencia.....	558

7. Sociedad anónima. Responsabilidad de los administradores sociales. Improcedencia. Casuística	560
-------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

DERECHO CAMBIARIO

Director de área: MARTÍN E. PAOLANTONIO
Colaborador: PABLO A. LEGÓN

1. Pagaré. Ejecución. Intereses escalonados. Pagarés sucesivos. Caducidad de plazos. Ejecución de la totalidad de los títulos	563
2. Pagaré y cheque. Ejecución. Competencia. Consumidor. Avalista o garante.....	565
3. Pagaré. Ejecución. Excepción de cosa juzgada	566
4. Pagaré. Falta de requisitos formales. Principio de prueba por escrito del pagaré formalmente inválido. Sucesión.....	568
5. Cheque. Ejecución. Excepciones oponibles. Causa ilícita. Representación cambiaria	569
6. Cheque. Cesión del cheque posterior al rechazo. Truncamiento de cheques. Viabilidad de la ejecución	570

DERECHO COMUNITARIO

Sección dirigida por la Dra. ADRIANA DREYZIN DE KLOR

DOCTRINA

**DICTAMEN JURÍDICO SOLICITADO POR LA EMPRESA
PHILIP MORRIS PRODUCTS SA PARA SU PRESENTACIÓN
ANTE LA CORTE NACIONAL DE JUSTICIA (SALA DE LO
CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO) DE ECUADOR, EN EL
MARCO DEL RECURSO DE CASACIÓN N° 347-2006 AB (2009)**

por ALEJANDRO DANIEL PEROTTI

.....	575
	689

¿UNA CORTE DE JUSTICIA PARA EL MERCOSUR?

Avances ciertos y aparentes hacia una institucionalización reforzada

por MARIANA PEÑA DE PINON

.....	615
Introducción	617
I. Un proyecto ambicioso	619
A) La evolución del modelo jurisdiccional	619
a) Características de la jurisdicción.....	619
b) El alcance de las sentencias y decisiones	625
B) La ampliación de competencias	629
a) Las competencias fundamentales	629
b) Las competencias accesorias.....	639
II. Una implementación estancada	643
A) Los signos de una evolución latente.....	644
a) Las bases jurídicas existentes	644
b) Las manifestaciones en favor de una Corte de Justicia	647
B) Los retos escondidos.....	651
a) El procedimiento de entrada en vigencia del proyecto.....	651
b) Las dificultades constitucionales para la creación de un órgano supranacional	653

LA COMPOSICIÓN Y DIAGRAMACIÓN SE REALIZÓ EN
RUBINZAL - CULZONI EDITORES