

UNIONES CONVIVENCIALES

 RUBINZAL - CULZONI
EDITORES

NORA LLOVERAS
OLGA ORLANDI
FABIÁN FARAONI

ÍNDICE SUMARIO

Como preludio a estas páginas	9
CAPÍTULO 1 LAS PLATAFORMAS GENERALES	
1. Las parejas convivientes en Argentina: una realidad relevante	13
2. Las causas que determinan el incremento de las uniones convivenciales	15
3. Los fundamentos de la protección legal de las uniones convivenciales	17
4. Los antecedentes en algunos eventos científicos y congresos	23
4.1. Junín 2007	23
4.2. Mendoza 1998	25
4.3. XVII Congreso Internacional de Derecho Familiar, Mar del Plata, Argentina, 2012	26
4.3.1. La Declaración de Mar del Plata de 2012	28
5. Los proyectos de ley argentinos	33
5.1. Proyectos de ley año 2006	34
5.2. Proyectos de ley año 2007	35
5.3. Proyectos de ley año 2008	36
5.4. Proyectos de ley año 2009	37
6. Las uniones convivenciales: la ansiada regulación	39
7. Los fundamentos del Código Civil y Comercial de la Nación	42
8. La denominación “uniones convivenciales”	43
9. La estructura de la regulación	45
10. Conclusiones: uniones convivenciales y las plataformas generales	48
CAPÍTULO 2 LAS DISTINTAS “RECETAS” LEGISLATIVAS	
1. Las diversas respuestas legislativas en el Derecho Comparado	51
2. Las regulaciones en los países del Mercosur y otros modelos	53
2.1. Brasil	53
2.2. Paraguay	60
2.3. Uruguay	63
2.4. Venezuela	68
2.5. Bolivia	71
2.6. Otros países	74
2.6.1. Perú	74
2.6.2. México	79
2.6.3. España	81
2.6.3.1. Ley de la Comunidad Autónoma de Extremadura	81
2.6.3.2. Ley 1, del 16 de mayo de 2005, de Parejas de Hecho de la Comunidad Autónoma de Cantabria	81
2.6.3.3. Ley 11, del 19 de diciembre de 2001, de Uniones de Hecho de la Comunidad de Madrid	82
2.6.3.4. Ley 5, del 15 de octubre del 2012, de Uniones de Hecho Formalizadas de la Comunitat Valenciana	82
2.6.3.5. Ley 25, de fecha 29 de julio de 2010, de la Comunidad Autónoma de Cataluña	85
2.6.4. Francia	86
2.6.5. Chile	88
3. Conclusiones: uniones convivenciales y las distintas “recetas” legislativas	92

CAPÍTULO 3
CONFIGURACIÓN, CARACTERES Y REQUISITOS

1. El concepto de unión convivencial	99
2. La unión convivencial y el estado de familia	104
2.1. Interpretación negativa respecto al estado de familia de los convivientes	108
2.2. Interpretación positiva respecto al estado de familia de los convivientes	111
3. La convivencia y el proyecto de vida en común: los dos requisitos exigidos	112
4. Caracteres	114
4.1. Singular	114
4.2. Pública	117
4.3. Notoria	118
4.4. Estable	118
4.5. Permanente	120
4.6. Personas de idéntico o diferente sexo	120
5. Requisitos para el reconocimiento de efectos jurídicos a las uniones convivenciales	123
5.1. Mayoría de edad	125
5.2. Inexistencia de vínculos de parentesco consanguíneo y por afinidad -artículo 510, incisos b y c-	126
5.2.1. El parentesco por consanguinidad	126
5.2.2. El parentesco por afinidad	126
5.3. Ausencia de impedimento de ligamen y de registración de convivencia simultánea	127
5.3.1. El impedimento de ligamen	128
5.3.2. La ausencia de registración de una convivencia simultánea	130
5.3.2.1. Hipótesis posibles de acaecer entre uniones convivenciales registradas o no registradas.	132
5.4. Período de convivencia	133
5.4.1. El período de convivencia anterior a la vigencia del nuevo Código. Uniones convivenciales preexistentes	136
6. Conclusiones: uniones convivenciales, configuración, caracteres y requisitos	139

CAPÍTULO 4
REGISTRACIÓN Y PRUEBA

1. El registro de las uniones convivenciales, su extinción, y de los pactos de convivencia	145
1.1. La existencia de la unión convivencial: los dos miembros de la unión convivencial	147
1.2. La extinción de la unión convivencial: los dos miembros de la unión convivencial o uno de ellos	147
1.3. La registración de los pactos: los dos miembros de la unión convivencial o uno de ellos	147
1.4. Algunas legislaciones locales	149
1.4.1. Córdoba	149
1.4.2. Mendoza	150
1.4.3. Provincia de Buenos Aires	151
2. Los efectos probatorios de la inscripción	152
2.1. La unión convivencial no registrada: efectos	153
2.2. La registración de los pactos	154
2.2.1. Pactos de convivencia que no vinculan o afectan a terceros	155
2.2.2. Pactos de convivencia que vinculan o afectan a terceros	155
2.3. La registración y las uniones convivenciales	156
3. Improcedencia de la inscripción por preexistencia de registración de otra unión convivencial	157
4. La registración a pedido de ambos convivientes	157

5. La amplitud probatoria de las uniones convivenciales	158
5.1. La prueba de la existencia o extinción de la unión convivencial	159
5.2. La prueba de los pactos de convivencia	159
5.3. El Registro de Uniones Convivenciales	160
6. Conclusiones: uniones convivenciales, registración y prueba	161

CAPÍTULO 5 LOS PACTOS DE CONVIVENCIA

1. La autonomía de la voluntad de los convivientes: los pactos de convivencia	165
2. Forma escrita de los pactos de convivencia	168
3. El piso mínimo de protección	170
4. El contenido de los pactos de convivencia	173
4.1. La contribución a las cargas del hogar durante la convivencia	174
4.2. La atribución del hogar común en caso de ruptura	174
4.3. La división de los bienes comunes en caso de ruptura	176
4.4. Otras cuestiones que pueden incluirse en el pacto	178
5. Los límites a la autonomía de la voluntad de los convivientes	178
6. Las vicisitudes de los pactos de convivencia	180
6.1. La modificación y rescisión de común acuerdo de los pactos de convivencia	180
6.1.1. Modificación o rescisión: por ambos	181
6.1.2. Modificación: total o parcial	181
6.1.3. Rescisión: por ambos y total	82
6.2. La extinción de pleno derecho de los pactos de convivencia	183
7. La inscripción o registración de los pactos de convivencia y sus vicisitudes, y la oponibilidad frente a terceros	184
8. Los efectos extintivos del cese de la convivencia y la oponibilidad frente a terceros	187
9. Conclusiones: uniones convivenciales y los pactos de convivencia	187

CAPÍTULO 6 EFECTOS DURANTE LA CONVIVENCIA

1. Efectos de las uniones convivenciales durante la convivencia	194
1.1. Los principios que rigen los efectos de las uniones convivenciales	194
1.1.1. La autonomía personal en la elección de la forma de organizar la vida familiar	195
1.1.2. El principio de no discriminación	196
1.1.3. La solidaridad familiar	197
1.2. La estructura de la regulación de los efectos de la convivencia	198
1.3. Lineamientos de la regulación de los efectos durante la convivencia	199
2. Relaciones patrimoniales y unión convivencial	201
2.1. Las relaciones patrimoniales en el Derecho proyectado argentino y en el Derecho extranjero	202
2.1.1. Derecho proyectado argentino	202
2.1.2. Derecho extranjero	203
2.2. Una autonomía con límites	205
2.2.1. Prioridad de los pactos	205
2.2.1.1. Límites a los pactos: el piso mínimo de protección	207
2.2.1.2. Tipos de pactos	209
2.2.1.3. Contenido de los pactos	209
2.2.1.4. Los pactos: límites impuestos	211
a) Los pactos no deben ser contrarios al orden público	213
b) Los pactos no pueden afectar los derechos fundamentales de los miembros de la unión ni eximir del deber de solidaridad	213

c) Los pactos no pueden ser contrarios al principio de igualdad ni contemplar el ejercicio abusivo de derechos	214
d) Los pactos no deben ser contrarios al interés de los niños, niñas y adolescentes	215
e) Los pactos pueden ser objeto de modificación o extinción mediando mutuo acuerdo	215
f) Los pactos y el cese de la unión convivencial	216
2.2.2. Propiedad de los bienes adquiridos durante la convivencia	217
2.2.2.1. La propiedad de los bienes determinada por pactos	218
2.2.2.2. Cuando no se ha pactado	218
2.2.3. Administración y disposición de los bienes	218
2.2.3.1. Estipulada en el pacto	218
2.2.3.2. No estipulada en el pacto	219
2.3. Correlatividades y relación con las normas del matrimonio	219
2.3.1. Correlatividades	219
2.3.2. Relación con las normas del matrimonio	219
3. La asistencia entre convivientes: un deber recíproco	220
3.1. Fundamento y alcance de la asistencia recíproca	222
3.2. Interpretación del término genérico de “asistencia”	225
3.3. El deber de asistencia en el Derecho Comparado	225
3.4. Correlación con las normas del matrimonio	228
4. El deber de contribución a los gastos del hogar	229
4.1. Repercusión del deber de contribución: sujetos obligados	231
4.2. Su destino: los beneficiarios	231
4.2.1. Contribución al propio sostenimiento	232
4.2.2. Contribución al sostenimiento del hogar y el de los hijos comunes, en proporción a sus recursos	232
4.2.3. La contribución de los convivientes a las necesidades de los hijos menores de edad, o con capacidad restringida, o con discapacidad, de uno de los miembros de la unión que conviven con ellos	234
4.2.4. El deber de contribución amplio. Alimentos	235
4.3. La contribución entre convivientes: exigibilidad	237
4.4. Cuantificación: consideración del valor del trabajo en el hogar	238
4.5. El Derecho Comparado y la obligación de contribución	240
5. Responsabilidad de los convivientes por las deudas frente a terceros	242
5.1. La responsabilidad solidaria por deudas asumidas por cada uno de los convivientes	244
5.2. Obligaciones que generan deudas con responsabilidad solidaria	247
5.2.1. Obligación solidaria: deudas originadas en las necesidades ordinarias del hogar	248
5.2.1.1. La obligación solidaria en el Derecho extranjero	248
5.2.1.2. Las necesidades ordinarias del hogar	250
5.2.2. Obligación solidaria: deudas originadas en el sostenimiento y la educación de los hijos comunes y no comunes	251
5.2.2.1. El sostenimiento y educación de los hijos comunes	251
5.2.2.2. El sostenimiento y educación de los hijos no comunes: deber de contribución	252
6. Protección de la vivienda familiar	254
6.1. Alcances y fundamentos de la protección de la vivienda familiar	257
6.2. Proyecciones de la protección de la vivienda familiar entre convivientes	260
6.2.1. Necesidad y alcance del asentimiento	260
6.2.2. Actos que requieren asentimiento	261
6.2.3. Negativa de otorgar el asentimiento. Autorización judicial	262
6.2.4. Sanción por la falta de asentimiento	262
6.3. Protección de la vivienda familiar ante terceros	262

7. Conclusiones: uniones convivenciales. Efectos durante la convivencia	264
CAPÍTULO 7	
LOS EFECTOS DEL CESE DE LA CONVIVENCIA	
	273
El cese de la convivencia y sus efectos. La necesaria “palabra” del Derecho	274
1. Causas del cese de la unión convivencial	277
1.1. El cese de la unión convivencial y los efectos	279
1.2. Enumeración de las causas del cese de la unión convivencial	280
1.2.1. Muerte de uno de los convivientes y sentencia firme de ausencia con presunción de fallecimiento (art. 523, ines. a y b, CCyC)	281
1.2.2. Matrimonio o nueva unión convivencial (inc. c)	282
1.2.3. Mutuo acuerdo (inc. e)	283
1.2.4. Voluntad unilateral (inc. f)	283
1.2.5. Cese de la convivencia (inc. g)	284
1.2.5.1. Requisito objetivo del cese de la convivencia	284
1.2.5.2. Requisito subjetivo del cese de la convivencia	285
1.2.5.3. La fecha del cese de la unión convivencial	285
2. Los efectos del cese de la unión convivencial	286
2.1. Compensaciones económicas	287
2.1.1. Antecedentes en el Derecho proyectado y Comparado. Correlatividades	290
2.1.2. Fundamento	291
2.1.3. Concepto en el Derecho argentino	292
2.1.4. Antecedentes. Legislación comparada	297
2.1.4.1. España	299
2.1.4.2. Francia	301
2.1.4.3. Alemania	301
2.1.4.4. Chile	302
2.1.5. La conceptualización de las compensaciones económicas	304
2.1.5.1. No es estrictamente una obligación alimentaria	304
2.1.5.2. No tiene rigurosamente carácter resarcitorio	306
2.1.5.3. No encuadra cabalmente en el enriquecimiento sin causa	306
2.1.5.4. Posee una naturaleza jurídica propia	307
2.1.6. Carácter temporal	308
2.1.7. Forma de la prestación	309
2.1.8. Finalidad, procedencia y cuantía	309
2.2. Requisitos de procedencia	310
2.2.1. Cese de la convivencia	311
2.2.2. Elemento objetivo: el desequilibrio económico manifiesto	311
2.2.3. El empeoramiento de la situación económica: reconoce una causa adecuada en la convivencia y la ruptura	312
2.3. Prestación y modo de pago	312
3. Fijación judicial de la compensación económica. Caducidad	314
3.1. Fijación judicial de la compensación económica	315
3.2. Pautas para la fijación judicial de la compensación económica	317
3.2.1. El estado patrimonial de cada uno de los convivientes al inicio y a la finalización de la unión	319
3.2.2. La dedicación brindada a la familia y a la crianza y educación de los hijos y la que debe prestar con posterioridad	320
3.2.3. La edad y estado de salud de los convivientes y sus hijos	320
3.2.4. La capacitación laboral y empleo posible del conviviente que solicita la compensación	322
3.2.5. Colaboración prestada a las actividades económicas del otro conviviente	323
3.2.6. La atribución de la vivienda familiar: su influencia en las compensaciones	324
3.2.6.1. Pacto de convivencia con acuerdo de atribución de la vivienda	325

3.2.6.2. Las compensaciones y la atribución judicial del uso de la vivienda familiar	325
3.2.6.3. Las compensaciones y la atribución de la vivienda en caso de muerte	326
3.3. Caducidad de la acción de reclamación de las compensaciones económicas	327
3.4. Juez competente	327
3.5. ¿Puede modificarse o extinguirse el derecho a la compensación económica?	328
4. Atribución del uso de la vivienda familiar	331
4.1. Los antecedentes legales y jurisprudenciales	331
4.2. La atribución de la vivienda en el CCy	333
4.3. Los antecedentes en el Derecho proyectado y Comparado	333
4.4. La atribución de la vivienda sede de la unión convivencial	335
4.5. Supuestos de atribución contemplados	336
4.5.1. Si existe pacto de convivencia que contenga acuerdo de atribución de la vivienda	337
4.5.2. Cuando no se ha pactado la atribución de la vivienda familiar	338
4.5.3. Cuando lo pactado no satisface la necesidad de atribución de la vivienda	339
4.6. El plazo de la atribución de la vivienda familiar. Fijación judicial. Limitación	340
4.7. La atribución de la vivienda familiar: opciones en la decisión judicial	340
4.7.1. Una renta compensatoria por el uso del inmueble	341
4.7.2. Que el inmueble no sea enajenado	341
4.7.3. Que el inmueble en condominio no sea partido ni liquidado	342
4.8. Continuación de la locación del conviviente no locatario	342
4.9. Supuestos de cese de la atribución del uso de la vivienda familiar	344
4.9.1. Cumplimiento del plazo fijado por el juez	345
4.9.2. Cambio de las circunstancias que se tuvieron en cuenta para su fijación	345
4.9.3. Por las mismas causas de indignidad previstas en materia sucesoria	345
5. La muerte de uno de los convivientes y la atribución de la vivienda	346
5.1. La norma en el Derecho proyectado y Comparado. Correlatividades	347
5.2. Atribución de la vivienda en caso de muerte de uno de los convivientes	350
5.3. Requisitos para invocar la atribución de la vivienda ante la muerte de uno de los convivientes	352
5.3.1. Debe solicitarse la atribución de la vivienda	352
5.3.2. Requisitos del inmueble	352
5.3.2.1. Debe ser propiedad exclusiva del conviviente fallecido	352
5.3.2.2. Debe ser sede del hogar familiar	352
5.3.2.3. No debe estar en condominio	353
5.4. Plazo y extinción del derecho real de habitación gratuito	353
5.5. Inoponibilidad a los acreedores del derecho real de habitación gratuito	354
5.6. Causales de extinción de la atribución	354
6. Distribución de los bienes adquiridos durante la convivencia	355
6.1. Distribución de los bienes: supuestos de existencia o inexistencia de pactos	358
6.1.1. Distribución de bienes a la ruptura de la unión convivencial ante la existencia de pactos	360
6.1.2. Distribución de bienes a la ruptura de la unión convivencial ante la inexistencia de pactos	360
6.1.2.1. El argumento de la disolución y liquidación de una “sociedad atípica”, “sociedad de hecho”	364
6.1.2.2. Comunidad de bienes e intereses	373
6.1.2.3. Condominio. Bienes inscriptos a nombre de uno de los convivientes: ¿Interposición de persona o donación?	375
6.1.2.4. Posible aplicación analógica de las normas de la comunidad de ganancias y su rechazo	380
6.1.2.5. Enriquecimiento sin causa	381

6.2. Una visión general: las soluciones a la distribución de bienes adquiridos durante la convivencia	385
7. Conclusiones: uniones convivenciales. Los efectos del cese de la convivencia	387

CAPÍTULO 8

LA PREVISIÓN DE OTROS EFECTOS REGULADOS EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL Y OTRAS LEYES

	397
Previsión de otros efectos regulados de las uniones convivenciales	398
1. Efectos previstos en leyes nacionales y/o en el Código Civil y Comercial	400
1.1. En el ámbito previsional: la pensión al conviviente	401
1.1.1. Conviviente excluye al cónyuge supérstite	403
1.1.2. El beneficio se otorga al cónyuge supérstite y al conviviente	403
1.2. En el ámbito laboral	406
1.3. En el ámbito de la salud: donación de órganos y derechos del paciente	411
1.3.1. Reconocimiento del derecho a afiliación en obras sociales	411
1.3.2. Ablación y trasplante de órganos y materiales anatómicos	411
1.3.3. Consentimiento informado	412
1.4. En las leyes de violencia familiar	414
1.5. Cuestiones impositivas	416
1.6. Conclusiones	417
1.6.1. En el ámbito previsional: la pensión al conviviente	418
1.6.2. En el ámbito laboral	418
1.6.3. En el ámbito de la salud	418
2. Derechos y prohibiciones entre convivientes, regulados en el Código Civil y Comercial	419
2.1. Continuación de la locación a favor del conviviente del locatario	419
2.2. Prohibiciones, incompatibilidades e inhabilidades entre convivientes	421
2.2.1. Prohibición de integración de asociaciones civiles	421
2.2.2. Prohibición del juez de conferir la tutela dativa a su conviviente	422
2.2.3. Prohibición de los convivientes a autorizar instrumento público o ser testigos en instrumentos públicos	423
2.2.4. Prohibición de los convivientes y el derecho sucesorio	423
2.2.4.1. Prohibición de ser testigos en testamento por acto público	424
2.2.4.2. Disposiciones testamentarias hechas a favor de personas interpuestas	424
2.2.4.3. Los convivientes en las causales de indignidad	424
2.2.4.4. Los pactos entre convivientes y pactos de herencia futura	425
3. Legitimación de los convivientes	425
3.1. Legitimación para solicitar la incapacidad del conviviente y ser su curador	426
3.2. Los convivientes pueden ser curadores	427
3.3. Legitimación para solicitar la prodigalidad del conviviente	428
3.4. La decisión sobre las exequias cuando no ha sido dispuesta por el fallecido	430
3.5. Legitimación del conviviente para ejercer las acciones de protección del nombre cuando el interesado ha fallecido	430
3.6. Legitimación para solicitar el daño material y las consecuencias no patrimoniales a terceros causantes de la muerte del conviviente	431
3.6.1. Reclamación de las consecuencias patrimoniales por muerte del otro conviviente	434
3.6.2. Reclamo de la indemnización de las consecuencias no patrimoniales del damnificado	435
3.6.3. Cuantía de indemnización por fallecimiento	437
3.7. Tutela de la vivienda familiar en las uniones convivenciales	438
3.7.1. La protección durante la convivencia para las uniones convivenciales inscriptas	438

3.7.2. La protección al cese de la convivencia	439
3.7.3. Protección de la vivienda (arts. 244 a 256, CCyC)	440
3.7.3.1. Afectación	441
3.7.3.2. Legitimación para la afectación	442
3.7.3.3. Los beneficiarios	443
3.7.3.4. La sustitución	444
3.7.3.5. Efectos de la afectación	444
3.7.3.6. Transmisión de la vivienda afectada	445
3.7.3.7. Desafectación	446
3.7.3.8. Gratuidad en el trámite. Honorarios	446
3.8. Bienes excluidos de la garantía de los acreedores (art. 744).	446
3.9. Legitimación para solicitar el derecho de comunicación	447
4. Filiación y uniones convivenciales	450
4.1. Formas de filiación y uniones convivenciales	450
4.1.1. Presunción de paternidad y uniones convivenciales.	450
4.2. Acceso conjunto a la filiación por TRHA	451
4.3. Filiación post mórtum y gestación por sustitución en las uniones convivenciales	453
4.4. Determinación de la filiación extramatrimonial	454
4.5. Acciones de filiación	455
5. Los conviventes en la adopción	455
6. Conviventes y responsabilidad parental	460
7. Responsabilidad por los daños de los hijos	461
8. Normas procesales. Competencia	463
8.1. Medidas provisionales	463
8.2. Reglas de competencia	463
8.3. Alimentos y pensiones compensatorias	464
9. Beneficio de competencia (art. 893, inc. b, CCyC)	465
10. Suspensión de la prescripción	465
11. Derecho Penal	465
12. Derecho Internacional Privado	468

CAPÍTULO 9
UNIONES CONVIVENCIALES EN ARGENTINA. LAS SIMILITUDES Y
DIFERENCIAS CON EL MATRIMONIO

Matrimonio y convivencias: análisis comparativo	473
1. Los principios en la regulación de las familias: uniones convivenciales y matrimonio	474
1.1. Igualdad	476
1.2. Autonomía	476
1.3. Solidaridad	476
2. La configuración y los requisitos	478
3. La regulación de aspectos patrimoniales en la unión convivencial y en el matrimonio	480
3.1. Los pactos	484
4. Los límites a la autonomía con fundamento en la solidaridad: los “efectos durante la convivencia” y las “disposiciones comunes a ambos regímenes en el matrimonio”	485
4.1. La asistencia, los alimentos, el deber de contribución. Correlación entre las normas del matrimonio y la unión convivencial	488
4.1.1. Asistencia y alimentos: correlación con las normas de las uniones convivenciales y del matrimonio	488
4.1.2. El deber de contribución. Gastos domésticos	490
4.1.2.1. Obligados	490
4.1.2.2. Beneficiarios	490

4.1.2.3. Extensión de la obligación	491
4.1.2.4. Exigibilidad	491
4.1.2.5. Competencia	491
4.1.2.6. Medidas cautelares	491
4.2. La responsabilidad por deudas	494
4.2.1. Uniones convivenciales (art. 521, CCyC)	494
4.2.2. Matrimonio	494
4.2.3. La extensión: remisión al artículo 455 del Código Civil y Comercial	495
4.3. Protección de la vivienda	496
5. Cesación de la unión convivencial y disolución del matrimonio	499
5.1. La ruptura de la convivencia y la disolución del matrimonio: efectos	500
5.2. La atribución de la vivienda al cese de la convivencia o a la disolución del matrimonio	501
5.3. Atribución de la vivienda por muerte del cónyuge y del conviviente	505
5.4. La compensación económica	507
5.5. La división de los bienes	510
5.5.1. En el matrimonio	511
5.5.2. En las uniones convivenciales	511
5.6. El derecho sucesorio ante la muerte del conviviente y del cónyuge	512
6. Conclusiones	514
 BIBLIOGRAFÍA	
Legislación comparada y general	517
Compendios de doctrina y jurisprudencia	545
Conclusiones o propuestas de jornadas científicas	545