

ÍNDICE SUMARIO

ÍNDICE GENERAL	5
----------------------	---

DOCTRINA

DAÑOS EN EL DERECHO DE FAMILIA EN EL DERECHO ARGENTINO

por GRACIELA MEDINA

1. Introducción y objetivos	9
2. La inmunidad familiar	12
3. Daños entre cónyuges (<i>interspousal immunity</i>)	12
4. Daños causados por el padre o la madre a los hijos (<i>parental immunity</i>)	15
5. La aplicación de las normas de la responsabilidad civil al Derecho de Familia en la Argentina	18
6. Daños producidos en el matrimonio por el incumplimiento de los deberes matrimoniales	21
7. Daños producidos en el matrimonio por el avasallamiento de los derechos fundamentales	30
a) Violación al derecho a la intimidad	31
b) Derecho a la propia imagen	37
8. Daños producidos por la violencia doméstica y de género	38
9. Daños producidos por la ruptura de esponsales o de las uniones de hecho	42
10. Daños producidos por la falta de reconocimiento de hijos	42

11. Daños causados por la obstaculización del derecho a tener una adecuada comunicación con un hijo. Impedimento de contacto como forma de violencia.	48
a) Impedimento de contacto. Violencia y daño	51
b) Jurisprudencia de responsabilidad por daños por impedimento de contacto	53
12. Daños por violación al derecho a la privacidad y a la imagen de niños. El caso del <i>sharenting</i>	54
a) Jurisprudencia argentina.....	57
b) El caso de restitución internacional de menores resuelto por la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	58
c) El caso de Salta. El niño de la jaula	60
d) El caso “DaddyOfive”	62
13. Conclusiones.....	63

INDEMNIZACIÓN DE DAÑOS ENTRE CÓNYUGES EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

por FRANCISCO A. M. FERRER

1. La nueva concepción del matrimonio y del divorcio	65
2. El resarcimiento de los daños conyugales en el Código Civil y Comercial	75
3. Doctrina contraria a la resarcibilidad de los daños entre cónyuges	76
4. Criterio a favor de la aplicación del sistema de la responsabilidad civil	78
5. Daño moral derivado de actos patrimoniales en perjuicio de uno de los cónyuges	91
6. La acción resarcitoria.....	92
7. Otros daños que pueden derivarse de situaciones conexas al divorcio: medidas precautorias abusivas. Incumplimiento de la cuota alimentaria	95
8. Medidas precautorias abusivas	95
9. Incumplimiento de la cuota alimentaria fijada para el cónyuge	96

SANCIONES POR DAÑOS PRODUCIDOS POR LA FALTA DE ALIMENTOS

por GUILLERMO J. BORDA

I. Introducción	101
II. Disposiciones legales	103
III. Jurisprudencia	107
a) Prohibición de salir del país	107
b) Prohibición a ingresar a instituciones deportivas	111
c) Arresto por tiempo determinado	113
IV. El artículo 552 del Código Civil y Comercial y la fijación de una tasa de interés especial para las deudas alimentarias	114
V. La obligación alimentaria en cabeza de los abuelos	117
VI. Conclusión	118

LA RESPONSABILIDAD POR LOS DAÑOS PRODUCIDOS EN EL MATRIMONIO O CON MOTIVO DE SU DISOLUCIÓN

por EDUARDO A. SAMBRIZZI

A) INTRODUCCIÓN

1. En el matrimonio pueden producirse distintas situaciones de responsabilidad	119
---	-----

B) DAÑOS DERIVADOS DE LA NULIDAD DEL MATRIMONIO

2. Disposiciones de las que resulta la responsabilidad	121
3. Fundamento de la responsabilidad	122
4. La acción resulta procedente sólo luego de haberse declarado la nulidad del matrimonio	123
5. Alcance de la reparación	124
6. Prueba del daño	126
7. Quiénes deben responder	126
8. Prescripción de la acción	127

**C) DAÑOS DERIVADOS DE LA
VIOLENCIA EN EL MATRIMONIO**

9. En qué consiste la violencia entre los esposos	128
10. La emancipación de la mujer ha morigerado en parte la violencia entre los esposos.....	130
11. La violencia de género digital.....	132
12. Procedencia del reclamo de daños por violencia.....	133
13. Prescripción de la acción.....	134
14. Otros efectos derivados de la violencia entre los esposos	135

**D) DAÑOS DERIVADOS DEL INCUMPLIMIENTO
DEL RÉGIMEN DE COMUNICACIÓN**

15. Con respecto a la existencia de daños	135
16. En cuanto a la procedencia del resarcimiento de los daños	136
a) Doctrina que entiende procedente una indemnización por impedir a un padre la comunicación con el hijo	137
b) Doctrina que, no obstante reconocer la existencia de daño, considera en líneas generales la improcedencia de la indemnización	138

**E) DAÑOS DERIVADOS DE LA CONDUCTA
OBSERVADA POR LOS CÓNYUGES**

17. La cuestión durante la vigencia del Código Civil.....	141
a) Posición de la doctrina.....	141
b) Las soluciones jurisprudenciales	145
18. El Proyecto de reformas del año 1998.....	148
19. La procedencia de los daños en el Código Civil y Comercial.....	148
a) Doctrina afirmativa.....	148
b) Doctrina negatoria	154
20. Jurisprudencia.....	158
21. Prescripción de la acción de daños.....	161

INFIDELIDAD, RESPONSABILIDAD CIVIL Y TEORÍA DEL TERCERO CÓMPlice

por CARLOS ALBERTO GARBI

.....	163
-------	-----

UN NUEVO FALLO SOBRE LA REPARACIÓN DEL DAÑO CAUSADO POR LA INFIDELIDAD EN EL CONTEXTO MATRIMONIAL

por LUCAS BELLOTTI SAN MARTÍN

I. Introducción	175
II. Hechos.....	176
III. Lo resuelto por el Tribunal Superior	176
a) La protección integral de la familia	177
b) El alcance de los deberes conyugales: ¿juridicidad o moralidad?.....	180
c) La posibilidad de reparaciones en el sistema incausado.....	183
d) La igualdad de los integrantes ante el matrimonio	184
IV. Conclusión	186

DAÑOS Y PERJUICIOS DERIVADOS DE LA APLICACIÓN DEFECTUOSA DE TÉCNICAS DE REPRODUCCIÓN HUMANA ASISTIDA

por IGNACIO GONZÁLEZ MAGAÑA

I. Introducción. Fundamentos que exigen un marco legal integral sobre las técnicas de reproducción humana asistida	189
II. Los principios de la responsabilidad civil y su relación con la aplicación de las técnicas de reproducción humana asistida	192
a) Las reglas de la responsabilidad civil desde el enfoque de la responsabilidad médica y la noción de “actividad riesgosa” aplicada a las TRHA	193

b) La responsabilidad civil que pudiera corresponder a la figura del donante anónimo de material genético.....	198
c) Algunas apostillas sobre el consentimiento informado prestado por el o los comitente/s de las TRHA y su relación con el Derecho de Daños	199
d) La solución prevista por el proyecto de ley integral sobre TRHA (hoy sin estado parlamentario).....	204
III. Las respuestas de la jurisprudencia.	205
a) El caso argentino: Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil, sala D, 26-10-2016, “G., A. M. y otros c/R., L. R. y otros s/Daños y perjuicios. Resp. profesionales médicos y aux.”	205
b) Las respuestas de la jurisprudencia extranjera.	206
1) Jurisprudencia española	207
1.a) Negligencia en la selección de óvulo.....	207
1.b) Responsabilidad civil derivada del error en la utilización de material genético distinto al aportado por los comitentes	208
2) Jurisprudencia italiana	210
2.a) Responsabilidad derivada del intercambio de embriones	210
IV. Alcance de la indemnización.	
Pautas para su determinación	210
V. Palabras de cierre.....	212

MÁS ALLÁ DE LA MALA PRAXIS: DAÑOS POR VIOLENCIA OBSTÉTRICA

por MERCEDES ALES URÍA

1. Introducción	215
1.1. La violencia obstétrica: presentación	216
2. Marco legal aplicable.....	218
2.1. Consecuencias jurídicas.....	223
3. Propuestas <i>de lege ferenda</i>	226
3.1. La construcción de un consentimiento informado.....	226
3.1.1. Ejercicio de la responsabilidad parental	229

3.2. Cargas dinámicas probatorias y la historia clínica	232
3.3. La especificidad del daño	234
4. Conclusiones	236

**APLICABILIDAD DE LA LEY MARIA DA PENHA
EN EL ÁMBITO CIVIL COMO INSTRUMENTO DE
PREVENCIÓN DE LA VIOLENCIA DOMÉSTICA**

por CAIO MORAU

.	237
Introducción	239
1. La Ley Maria da Penha y el combate a la violencia doméstica	241
1.1. Breve histórico	241
1.2. De los principios	243
1.3. Datos estadísticos	245
2. Aplicabilidad de las medidas protectoras en el ámbito civil	247
2.1. Utilidad e hipótesis legales	247
2.2. Naturaleza jurídica de las medidas	249
2.3. La edición de la ley 13.641/2018: confirmación de la posibilidad de concesión en el campo civil	253
2.4. Instrumento de prevención de la violencia doméstica	254
3. Conclusión	255
Bibliografía	257

**EL PRINCIPIO PREVENTIVO
EN LA VIOLENCIA FAMILIAR**

por LORENA C. BOLZON

.	259
1. Introducción	260
2. La prevención como principio	263
3. Intervenciones de prevención	269
4. Tipos de intervenciones preventivas	272

4.1. Sensibilización	275
4.2. Prevención primaria	276
4.3. Prevención secundaria	279
4.4. Prevención terciaria	281
5. Obligaciones de los Estados en el trabajo preventivo	283
6. Conclusiones con una mirada nacional	296

LA COMPETENCIA PARA ENTENDER EN LAS ACCIONES DE DAÑOS DERIVADOS DE LA VIOLENCIA FAMILIAR

por ROMINA A. MÉNDEZ
y MARCELA L. SASSO

I. Introducción	301
II. Cuestiones preliminares respecto de la competencia en los procesos de familia	302
1. Generalidades	302
2. Competencia en los procesos de familia	307
III. Principios y reglas generales en los procesos de familia: tutela judicial efectiva, especialidad de los jueces y equipo multidisciplinario	312
1. Tutela judicial efectiva	313
2. Especialización de los/as jueces/zas y equipo multidisciplinario	315
IV. Competencia en los procesos de daños y perjuicios derivados de la violencia familiar o doméstica	320
1. Encuadre jurídico	320
2. Competencia en los procesos de daños derivados de la violencia familiar o doméstica	322
a) Fallos sobre competencia ante los juzgados civiles patrimoniales	323
b) Fallos sobre competencia ante los juzgados civiles de familia	325
V. Conclusión	330

DAÑOS POR FALTA DE RECONOCIMIENTO

por MARÍA MAGDALENA GALLI FIANI

I. El tema. Nuestra propuesta	333
II. Las reglas de determinación de los vínculos filiales	334
a) Evolución de la determinación de la paternidad extramatrimonial por reconocimiento	337
b) Evolución de la determinación de la paternidad extramatrimonial por sentencia.	339
III. El reconocimiento paterno como acto voluntario y deber jurídico	340
a) Breves referencias: concepto y caracteres del reconocimiento	340
b) La naturaleza de derecho y deber del reconocimiento paterno	342
c) Vinculación entre los caracteres del reconocimiento y el deber de reparar.	344
IV. La intervención activa del Estado para el emplazamiento oportuno y veraz de los hijos extramatrimoniales	346
a) Registro del Estado Civil y Capacidad de las Personas.	347
b) Ministerio Público	348
V. ¿Por qué debe reparar quien no reconoció oportunamente? La cuestión del factor de atribución.	350
VI. Acción de reclamación de la paternidad extramatrimonial y acción de daños y perjuicios	354
VII. Valoración de la conducta del progenitor, ¿ante su paternidad o ante la demanda?	356
VIII. Incidencia de la conducta de la madre para determinar la extensión de la responsabilidad por falta de reconocimiento.	358
a) La madre ante la inscripción del nacimiento de su hijo sin filiación paterna	360
b) Deber de información y veracidad ante el hijo.	361
c) La madre no tiene un deber de promover la acción en determinado tiempo	362

IX. Daños y otras consecuencias legales derivadas de la falta de reconocimiento oportuno	364
a) Indignidad para suceder	364
b) Sanción en caso de reconocimiento del hijo fallecido	367
c) Ejercicio unipersonal de la responsabilidad parental	368
X. Alimentos para el hijo no reconocido y reclamo de daños	368
a) Alimentos para el hijo por nacer	368
b) Alimentos para el hijo no reconocido	370
c) Presupuestos de procedencia de la acción de alimentos y la acción de daños	371
XI. Voluntad procreacional, voluntad de ser padre y voluntad de asumir la paternidad	371

DAÑOS DERIVADOS DEL PROCESO DE ADOPCIÓN

por ALICIA GARCÍA DE SOLAVAGIONE

I. Evolución histórico-jurídica de la adopción	373
II. Concepción contemporánea de la institución	376
III. Convención sobre los Derechos del Niño	378
IV. El modelo de adopción en Uruguay y la aplicación del estatuto de la responsabilidad civil en el Derecho de Familia rioplatense	378
V. Antecedentes nacionales	383
a) La ley 26.061 de ¿protección? de niñas, niños y adolescentes	384
1) El ocaso de la adopción como fuente filiatoria. La administrativización del rito procesal	384
b) Medidas de protección integral de los derechos de los niños	387
c) La adopción en el nuevo Código Civil y Comercial de la Nación de 2015	390
VI. El principio <i>alterum non laedere</i> , de raigambre constitucional	394
a) Daños <i>in genere</i> derivados de relaciones familiares	396

b) Daños en el proceso que lleva a la adopción judicial del niño.....	397
c) ¿Existe un derecho-deber instrumental de arrepentimiento, luego de la decisión de adoptar?.....	400
VII. Nuestra opinión	403
VIII. Responsabilidad del Estado y los funcionarios y empleados públicos. O de cómo se inobservó la Constitución Nacional mediante una <i>legalis et juridica aberrationem</i>	405
a) ¿Por qué creemos que el Estado es responsable?.....	406
Bibliografía.....	409

JURISPRUDENCIA SOBRE DAÑOS EN EL DERECHO DE FAMILIA

JURISPRUDENCIA NACIONAL

por PATRICIA BIBIANA BARBADO

1. Generalidades	415
2. Daños causados a los hijos.....	417
2.1. En general	417
2.2. Daños causados por falta de reconocimiento de hijos	417
2.3. Valuación de la indemnización por falta de reconocimiento de hijos	425
3. Daños causados entre cónyuges	428
3.1. En general	428
3.2. Daños causados al progenitor por incumplimientos del régimen de contacto.....	433
3.3. Compensación económica en el divorcio	434
4. Daños causados por violencia familiar.....	443
4.1. En general	443
4.2. Responsabilidad del Estado por los daños causados en los casos de violencia familiar	445
4.3. Competencia en casos de violencia familiar.....	448

5. Mala praxis médica en situaciones relacionadas con la violencia obstétrica	449
6. Responsabilidad médica en los tratamientos de fertilización asistida.....	452
7. Responsabilidad por los daños causados por los hijos menores.....	453

PROVINCIA DE BUENOS AIRES

por GRACIELA MEDINA y CARLOS GARCÍA SANTAS

I. Responsabilidad por falta de reconocimiento de hijos.....	459
1. Factor de atribución subjetivo	459
2. Pautas para la imputación subjetiva.....	460
3. Competencia	460
II. Daños a la identidad estática y dinámica.....	461
4. Generalidades.....	461
5. Normativa	462
6. Derecho a la identidad personal. Concepto.....	462
7. Derecho a la identificación. Prescripción. Cómputo del plazo	465
8. Derecho a la identidad: caso de sustitución de bebés	465
9. Reparación del daño moral en el caso de sustitución de bebés	467
III. Daños en caso de filiación: falta de prueba del perjuicio ocasionado por padre biológico.....	469
IV. Responsabilidad de los padres por daños a los niños.....	471
10. Menor impúber	471
11. Menor de 5 años que cruza solo la calle	471
12. Deber de custodia y vigilancia.....	472
13. Caso de responsabilidad por derrumbe de edificación. Daños sufridos por un niño de 14 años	472
14. Caso de daños sufridos por un niño transportado por sus padres en el tanque de combustible de la motocicleta.....	473

15. Caso de daños sufridos por niños en una casa de juegos infantiles. Responsabilidad del empresario	475
16. Eximición de responsabilidad de los padres.....	476
V. Violencia familiar.....	476
17. Competencia	476
VI. Graves consecuencias derivadas de la falta de prevención de la violencia familiar –filicidio–	478

PROVINCIA DE CÓRDOBA

por JOSÉ FERNANDO MÁRQUEZ,
LUCÍA LÓPEZ COQUET y JIMENA MÁRQUEZ

1. Daño moral derivado de relaciones de familia: por profanación de sepulcro	495
2. Daño moral por desconocimiento de la filiación del padre. Reparación en el Código Civil y Comercial.....	496
3. Responsabilidad de la madre que ocultó la filiación de su hijo nacido durante el matrimonio habido con quien no es su padre	496
4. Daño moral. Procedencia. Ocultación de la verdad biológica de la hija por parte de la madre.....	498
5. Filiación extramatrimonial. Falta de reconocimiento. Daño moral: requisitos para su procedencia. Omisión antijurídica.....	500
6. Impugnación de paternidad extramatrimonial solicitada por un tercero. Procedencia. Régimen del artículo 249, prueba biológica. Plena prueba	503
7. Filiación. Falta de reconocimiento por parte del padre. Reconocimiento filiatorio como deber jurídico. Factor de atribución subjetivo. Valoración de la prueba en los procesos de familia: sana crítica racional. Confesional ficta. Reclamo de daño moral y material. Pérdida de chance. Procedencia.....	506
8. Divorcio vincular. Incumplimiento del deber de fidelidad. Daño moral. Procedencia. Lucro cesante. Pérdida de chance. Rechazo. Relación de causalidad. Falta de acreditación.....	512

9. Daños derivados de divorcio contencioso. Daño al proyecto de vida. Injurias y malos tratos. Deber genérico de no dañar a otro	515
10. Responsabilidad del Estado por muerte causada en un ámbito de violencia familiar.....	516
11. Responsabilidad internacional del Estado. Actividad protectoria en materia de violencia de género.....	518
12. Responsabilidad de los padres por los hechos de sus hijos. Culpa de los padres por la menor fallecida en pileta de natación.....	519
13. Responsabilidad de los padres por los hechos de los hijos. Culpa <i>in vigilando</i> por muerte del hijo al caer en una acequia.....	520
14. Responsabilidad de los padres por daños causados por sus hijos en la escuela	521
15. Culpa concurrente de los padres por la muerte del hijo. Omisión del deber de vigilancia	522

PROVINCIA DE SANTA FE

por JULIA ELENA GANDOLLA y ESTEBAN MASINO

1. Daños por no reconocimiento de filiación. Acuerdo previo inválido. Falta de asesoramiento suficiente. Irrenunciabilidad. Derecho.....	525
2. Filiación. Daño moral. Rebeldía del demandado.....	528
3. Demanda de filiación y daños. Conducta del demandado. Merituación	529
4. Demanda de filiación. Falta de formación y educación del demandado. Ignorancia de la ley. Conducta de la progenitora ...	530
5. Filiación. Aplicación de normas del Código Civil y Comercial.....	532
6. Filiación. Daño moral. Indemnización mayor al monto peticionado	532
7. Adopción previa. Norma aplicable. Derechos derivados de la filiación	534
8. Resarcimiento por falsa atribución de paternidad	539
9. Daños por reclamo de filiación.....	540

PROVINCIA DE MENDOZA

por HORACIO C. GIANELLA y ANDREA L. GIANELLA

1. Responsabilidad de los padres por los hechos de los hijos 543
2. Daños a la identidad estática y dinámica del niño.
La cuestión del proyecto de vida 543
3. Responsabilidad civil y TIC en las relaciones de familia. 544
4. Responsabilidad por falta de reconocimiento de hijos 544
5. El principio preventivo en la violencia familiar 546

PROVINCIA DE ENTRE RÍOS

por ENRIQUE MÁXIMO PITA
y VALENTINA RAMÍREZ AMABLE

1. Daños por no reconocimiento voluntario o espontáneo
del hijo. Su regulación en el CCCN (art. 587).
Factor de atribución subjetivo 547
2. Daños por falta de reconocimiento del hijo. Su regulación
en el CCCN: artículos 587 y 1741. Aplicación a los procesos
en trámite. Artículo 7º del CCCN. Daños indemnizables.
Pautas para cuantificar daño moral 548
3. Responsabilidad por no reconocimiento de hijos. Factor de
atribución subjetivo. Fundamentos legales y convencionales 548
4. Responsabilidad por no reconocimiento de hijos.
Carácter subjetivo. Dolo o culpa. Presupone el
conocimiento de la descendencia 550
5. Responsabilidad por no reconocimiento de hijos. El factor
subjetivo debe apreciarse en el contexto en que ocurrieron
los hechos. Antijuridicidad. Factor de atribución 551
6. Daños por falta de reconocimiento de los hijos.
Indemnización del daño moral. Ineficacia del
convenio en el que la progenitora
desiste del resarcimiento 552
7. Responsabilidad por falta de reconocimiento de hijos.
Daño moral en niños y niñas de corta edad. Procedencia.
Observación 7/05 del CRC. Realización de los derechos
de los niños y niñas en su primera infancia 553

8. Responsabilidad por falta de reconocimiento de hijos. Bien jurídico protegido. Resarcimiento del daño moral	554
9. Daños materiales por no reconocimiento del hijo. Pérdida de chance. Alcances. Improcedencia como alimentos retroactivos. No ante mera posibilidad genérica. Prueba	555
10. Responsabilidad por no reconocimiento de hijo. Sustracción dolosa o culposa a la obligación derivada de la paternidad. Prueba: indicios graves y concordantes. Inexistencia de reclamos previos.	556
11. Prescripción de acción por resarcimiento por no reconocimiento de hijo. Inicio del cómputo.	557
12. Compensación económica en el CCCN. Aplicación a divorcios producidos bajo el Código Civil derogado. Debe integrar la pretensión. Principio de congruencia	557
13. Compensación económica. Recaudos de procedencia.	558
14. Responsabilidad preventiva. Principio preventivo en violencia familiar. Perspectiva de género	558
15. Violencia de género en el ámbito doméstico. Carácter de las medidas dictadas en el marco de la ley 26.485	559

PROVINCIA DE CORRIENTES

por HÉCTOR RODRIGO ORRANTÍA
y MARIELA VIVIANA BIANCUCCI

1. Responsabilidad por falta de reconocimiento de hijos	561
---	-----

PROVINCIA DE SAN JUAN

por AYLÉN N. ALFERILLO y PASCUAL E. ALFERILLO

CÁMARA DE APELACIONES EN LO CIVIL,
COMERCIAL Y MINERÍA DE SAN JUAN

I. Aspectos generales	571
1. El deber legal familiar	571
2. Fundamentos legales.	572
3. Características	573

II. Naturaleza jurídica de la obligación de resarcir el daño por omisión de reconocimiento del hijo	574
1. La indemnización por el daño producido al menor no reconocido tiene naturaleza resarcitoria	574
III. Presupuestos de la responsabilidad resarcitoria	575
1. Daño	575
2. Antijuridicidad	575
3. Nexo de causalidad	576
4. Factor de atribución	576
IV. Valoración y cuantificación del daño al menor no reconocido por el progenitor	577
1. Parámetros para valorar y cuantificar el perjuicio	577
2. Resarcimiento del daño material	578
3. Resarcimiento del daño moral	578
3.1. El bienestar espiritual menoscabado del hijo	578
3.2. Naturaleza jurídica del daño moral	581
3.3. Parámetros empleados para cuantificar el perjuicio moral	582
V. Acreditación de la filiación y del daño ocasionado	584
1. Prueba de la calidad de hijo	584
2. Prueba de la dimensión del daño padecido	587
VI. La función jurisdiccional en la tramitación del juicio de filiación y daño	587
1. La sentencia únicamente puede considerar los hechos alegados y probados	587
2. Es facultad del juez contemplar la situación patrimonial del responsable de indemnizar el daño	588

LA COMPOSICIÓN Y DIAGRAMACIÓN SE REALIZÓ EN
RUBINZAL - CULZONI EDITORES

