

MARIEL F. MOLINA DE JUAN

ALIMENTOS

**TEORÍA GENERAL. FUENTES.
TUTELA JUDICIAL EFECTIVA**

TOMO II



**RUBINZAL - CULZONI
EDITORES**

ÍNDICE SUMARIO

SEGUNDA PARTE

**FUENTES DE LA
OBLIGACIÓN ALIMENTARIA**

(Continuación)

CAPÍTULO 13

MATRIMONIO

1. Introducción	9
2. Caracteres del deber alimentario derivado del matrimonio	11
2.1. Asistencial	11
2.2. Fuente legal	12
2.3. Recíproco	13
2.4. Proporcional a los recursos	14
3. Alimentos durante el matrimonio	15
3.1. En convivencia	15
3.1.1. Fundamentos	15
3.1.2. Extensión del deber de participación en las cargas	16
3.1.3. Facultades de los/as cónyuges	19
3.1.4. Contenido de la prestación alimentaria	21
3.2. Durante la separación de hecho	22
3.2.1. Fundamentos	22
3.2.2. Presupuestos para el reclamo	23

3.2.3. Alcance de la obligación alimentaria entre cónyuges separados/as	26
3.2.4. Concurrencia con parientes	27
3.3. Estudio de las pautas para la fijación de los alimentos durante el matrimonio	28
3.3.1. Consideraciones generales	28
3.3.2. El trabajo dentro del hogar, la dedicación al cuidado de hijos/as y sus edades (art. 433, inc. a)	29
3.3.3. La edad y estado de salud de ambas partes (art. 433, inc. b)	32
3.3.4. La capacitación laboral y la posibilidad de acceder a un empleo de quien solicita los alimentos (art. 433, inc. c)	32
3.3.5. La colaboración de un cónyuge en las actividades mercantiles, industriales o profesionales del otro cónyuge (art. 433, inc. d)	33
3.3.6. Las cuestiones relativas a la atribución de la vivienda (art. 433, incs. e y f)	34
3.3.7. La situación patrimonial de los cónyuges durante la convivencia y la separación de hecho (art. 433, inc. i)	35
3.3.8. Otras pautas derivadas del carácter enunciativo	35
3.4. Cese de la obligación alimentaria entre cónyuges	36
3.4.1. Desaparición de las causas que los motivaron	37
3.4.2. Unión convivencial de la persona beneficiaria	37
3.4.3. Incurrir en alguna causal de indignidad	39
3.4.4. Sentencia de divorcio	41
4. Alimentos posteriores al divorcio	43
4.1. Antecedentes	44
4.1.1. Alimentos fundados en la inocencia	44
4.1.2. Alimentos fundados en la enfermedad	45
4.1.3. Alimentos “de toda necesidad”	47
4.2. Bases del derecho alimentario vigente entre personas divorciadas	48
4.3. Estudio de los alimentos posteriores al divorcio	50
4.3.1. Alimentos debidos a quien padece una enfermedad grave preexistente	50

4.3.2. Alimentos debidos a quien no tiene recursos propios ni posibilidad razonable de procurárselos	56
4.4. Régimen patrimonial del matrimonio y prestación alimentaria	63
4.5. Derecho transitorio y alimentos fundados en la inocencia	65
5. Interacciones entre la compensación económica y los alimentos posteriores al divorcio	67
5.1. Diferencias	68
5.2. Casos de compatibilidad	70
5.2.1. Reclamo de alimentos provisorios durante el juicio de compensación	70
5.2.2. Reclamo de alimentos por quien cobró una compensación con anterioridad	74
5.2.3. Compatibilidad de la compensación económica con los alimentos del cónyuge enfermo	75
6. Concurrencia de parientes y excónyuge	75
7. Cese de la obligación alimentaria originada en el divorcio	78
7.1. Desaparición de la causa que la motivó	78
7.2. Nuevo matrimonio o unión convivencial de la alimentada	79
7.3. Indignidad	79
7.4. Otras causales	79
8. Alimentos convenidos	80
8.1. Antecedentes	81
8.1.1. Tesis de la naturaleza legal	81
8.1.2. Tesis de la naturaleza negocial	82
8.1.3. Naturaleza variable o mixta	84
8.2. La cuestión en el Derecho vigente	86
8.2.1. Naturaleza legal	87
8.2.2. Naturaleza negocial	88
8.2.3. Alimentos convenidos y Derecho transitorio	90

CAPÍTULO 14
UNIÓN CONVIVENCIAL

1. Introducción	99
2. Breve panorama del régimen de las uniones convivenciales	101
3. Obligación alimentaria de los/as convivientes	103
3.1. Antecedentes	103
3.2. La solución del Código Civil y Comercial	104
4. Cese de la convivencia y ausencia del derecho-deber alimentario	106
4.1. La regla	106
4.2. Críticas a la solución legal	109
4.3. El aporte comparado	112
4.4. Algunas líneas abiertas por la jurisprudencia	113
5. Alimentos y compensación económica en la unión convivencial	115

CAPÍTULO 15
OTRAS FUENTES DERIVADAS DE LA RESPONSABILIDAD ALIMENTARIA FAMILIAR

1. Introducción	119
2. Hijos/as mayores de edad con discapacidad	120
2.1. Régimen vigente	120
2.1.1. Legitimación activa	120
2.1.2. Contenido	121
2.2. Articulación entre el enfoque de discapacidad y de género	122
2.3. El plano comparado	133
3. Sobrinos/as y tíos/as	135
4. Alimentos en procesos excluyentes de adopción. Prevención del daño	142

TERCERA PARTE
TUTELA JUDICIAL EFECTIVA DEL DERECHO ALIMENTARIO

CAPÍTULO 16
TUTELA PROCESAL DE LOS ALIMENTOS

1. Introducción	153
2. Convenio de alimentos	156
2.1. Mecanismos de determinación no contenciosa de la cuota	158
2.1.1. Mediación	158
2.1.2. Conciliación	159
2.2. Naturaleza	160
2.3. Efectos	160
2.4. Homologación judicial	161
2.5. Interpretación	162
3. Juicio de alimentos	164
3.1. Principios procesales	166
3.1.1. Principio procesal constitucional de tutela judicial efectiva	168
3.1.2. Principio de colaboración y buena fe procesal	174
3.1.3. Principios de inmediación y oralidad	176
3.1.4. Principio de oficiosidad	178
3.1.5. Instrumentalidad de las formas	182
3.1.6. Flexibilización de la congruencia	187
3.2. Garantía de participación de las personas menores de edad y con discapacidad en el proceso de alimentos	199
3.2.1. Defensa material. Derecho a ser oído	200
3.2.2. Defensa técnica. Patrocinio letrado	205
3.3. Competencia	208
3.3.1. Material	208
3.3.2. Territorial	212
4. Trámite procesal	215
4.1. Clases de procesos	216

4.2. Juicio de alimentos ordinarios o comunes	218
4.2.1. Legislaciones locales	218
4.2.2. Reglas generales	223
4.3. Juicio de alimentos provisionales	224
4.3.1. Trámite	225
4.3.2. Naturaleza procesal	228
4.3.3. Presupuestos	230
4.4. Proceso de reembolso	231
4.4.1. Trámite	231
4.4.2. Diferencias entre el juicio de alimentos y la acción de reembolso	232
4.4.3. Posibilidad de acumular ambas pretensiones	233
4.4.4. El reembolso de lo gastado durante el juicio de alimentos	234
4.4.5. Diferencias entre el reembolso y la ejecución de los alimentos impagos	235
4.5. Medida preventiva de alimentos para la mujer víctima de violencia de género familiar	236
5. Prueba	244
5.1. Principio en favor de la prueba	244
5.2. Medios de prueba	246
5.2.1. Declaración testimonial	247
5.2.2. Prueba digital	250
5.2.3. Informes	257
5.3. Oficiosidad en materia probatoria	258
5.4. Apreciación de la prueba	259
5.4.1. Valor de los indicios	259
5.4.2. Las cargas probatorias dinámicas	261
6. La sentencia	263
6.1. Efecto retroactivo	264
6.2. Cuota suplementaria	264
6.3. Costas	265
6.3.1. Sistemas de imposición	266
6.3.2. Juicio de alimentos: las reglas	267

6.3.3. Excepciones	269
6.3.4. Límite del artículo 730 del Código Civil y Comercial ...	271
7. Recursos	273
7.1. Efectos	273
7.1.1. Sentencia que determinó la cuota	273
7.1.2. Sentencia que redujo o hizo cesar la cuota	274
7.1.3. Otros efectos del carácter no suspensivo del recurso	274
7.2. El recurso extraordinario contra la sentencia que fija alimentos	275
8. Ejecución de la sentencia	279
8.1. Ejecución de sentencia de alimentos	280
8.2. Excepciones	280
8.3. Ejecución de alimentos y protección de la vivienda	281
8.3.1. Afectación de la vivienda familiar	282
8.3.2. Inejecutabilidad de la vivienda matrimonial o convivencial	285
8.4. Ejecución de alimentos y concurso del deudor	286

CAPÍTULO 17

TUTELA EFECTIVA DE LA SENTENCIA DE ALIMENTOS

1. Eficacia de la sentencia de alimentos	291
2. El incumplimiento de los alimentos como forma de violencia de género	293
3. Medidas para la tutela judicial efectiva	298
3.1. Medidas cautelares	300
3.1.1. Características	301
3.1.2. Presupuestos de procedencia	301
3.1.3. Medidas cautelares para garantizar cuotas futuras	302
3.1.4. Facultad del deudor: sustitución	306
3.1.5. Tipología	306
3.2. Responsabilidad de los terceros designados agentes de retención	315
3.2.1. Agentes de retención de la cuota	316

3.2.2. Requisitos	317
3.2.3. Trámite.....	318
3.2.4. Aplicación	318
3.3. Retención directa de haberes.....	325
3.4. Intereses.....	330
3.4.1. Tasa de interés	332
3.4.2. Intereses por las cuotas retroactivas	333
3.4.3. Cuotas suplementarias.....	334
3.4.4. La tasa adicional (intereses punitivos).....	336
3.4.5. Omisión de los intereses en la sentencia que fija los alimentos.....	339
3.5. Otras medidas razonables	343
3.5.1. La razonabilidad	344
3.5.2. Naturaleza	347
3.5.3. Tipología	348
3.6. Juez competente. Regla y excepciones	386
4. Sanciones sucesorias: El incumplimiento alimentario como causal de indignidad sucesoria	388
5. Sanción penal. El incumplimiento alimentario como delito.....	394
5.1. Delito de incumplimiento de los deberes de asistencia alimentaria	395
5.2. Efectos prácticos	399
5.2.1. Elemento objetivo	400
5.2.2. Dolo específico	401
5.2.3. Pena de cumplimiento efectivo	402
5.2.4. Suspensión del juicio a prueba (<i>probation</i>).....	407
5.3. Panorama comparado	408
5.4. Insolvencia fraudulenta.....	409
6. Obligación del Estado y fondo de asistencia alimentaria.....	414

CAPÍTULO 18

TUTELA EFECTIVA DE LA OBLIGACIÓN ALIMENTARIA INTERNACIONAL

1. Preliminares.....	419
----------------------	-----

2. El aporte del Derecho Internacional Privado	420
2.1. Obligación alimentaria internacional (o multinacional).....	422
2.1.1. Ley aplicable	423
2.1.2. Jurisdicción competente	424
2.1.3. Cooperación y asistencia jurídica internacional	424
2.2. Fuentes del Derecho Internacional Privado alimentario.....	425
2.2.1. Los alimentos en el Derecho Internacional Privado convencional	426
2.2.2. Los alimentos en el Derecho Internacional Privado de fuente interna.....	438

BIBLIOGRAFÍA

.....	453
-------	-----

JURISPRUDENCIA CITADA

.....	505
-------	-----