

EDUARDO A. SAMBRIZZI

TRATADO DE DERECHO DE FAMILIA

3^a edición actualizada



Tomo II

BIENES PROPIOS Y GANANCIALES - DEUDAS DE LOS CÓNYUGES -
GESTIÓN DE LOS BIENES EN LA COMUNIDAD - CONTRATOS Y FRAUDE
ENTRE CÓNYUGES - EXTINCIÓN DE LA COMUNIDAD - INDIVISIÓN
POSTCOMUNITARIA - LIQUIDACIÓN Y PARTICIÓN DE LA COMUNIDAD -
RÉGIMEN DE SEPARACIÓN DE BIENES - ANÁLISIS DE LAS CAUSAS
DE DISOLUCIÓN DEL VÍNCULO MATRIMONIAL - ELIMINACIÓN DE
LA SEPARACIÓN PERSONAL Y DE LAS CAUSAS EN EL DIVORCIO -
PROCESOS DE FAMILIA - MEDIDAS PROVISIONALES EN EL DIVORCIO
Y EN LA NULIDAD DEL MATRIMONIO - PROCESO Y EFECTOS DEL
DIVORCIO - UNIONES CONVIVENCIALES - FILIACIÓN. NOCIONES
GENERALES - FILIACIÓN POR TÉCNICAS DE REPRODUCCIÓN ASISTIDA

EDUARDO A. SAMBRIZZI

Miembro de Número de la Academia Nacional de Derecho y Ciencias Sociales de Buenos Aires y de la Academia del Plata. Ex Profesor de Derecho Civil en las Facultades de Derecho de la UBA y de la UCA

THOMSON REUTERS

LA LEY

Sambrizzi, Eduardo Antonio

Tratado de Derecho de Familia, tomo II / Eduardo Antonio Sambrizzi. -3a ed. - Ciudad Autónoma de Buenos Aires : La Ley, 2021.

v. 2, 896 p. ; 24 x 17 cm.

ISBN 978-987-03-4089-8

1. Derecho de Familia. I. Título.

CDD 346.015

1^a edición, 2010.

2^a edición, 2018.

3^a edición, 2021.

© Eduardo Antonio Sambrizzi, 2021

© de esta edición, La Ley S.A.E. e I., 2021

Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

Impreso en la Argentina

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida
o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación
de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

Printed in Argentina

All rights reserved

No part of this work may be reproduced
or transmitted in any form or by any means,
electronic or mechanical, including photocopying and recording
or by any information storage or retrieval system,
without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada: 350 ejemplares

ISBN 978-987-03-4089-8 (Tomo II)

ISBN 978-987-03-4086-7 (Obra completa)

SAP 42861760

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

ARGENTINA

ÍNDICE GENERAL

Pág.

CAPÍTULO 18

OTRAS DISPOSICIONES COMUNES A TODOS LOS REGÍMENES

A) MANDATO ENTRE CÓNYUGES

1.	El Código admite en forma expresa el contrato de mandato entre cónyuges para ejercer las facultades matrimoniales	1
2.	El mandato puede ser para actos tanto de administración como de disposición, pudiendo ser otorgado en forma expresa o tácita	1
3.	Con respecto a la remuneración del cónyuge mandatario	3
4.	La eximición de rendir cuentas de los frutos y rentas percibidos.....	4
a)	Excepciones a la eximición de rendir cuentas.....	4
b)	Sobre la posibilidad de pactar que se deban rendir las cuentas	6
5.	El deber de restituir lo recibido en virtud del mandato.....	6
6.	La responsabilidad del cónyuge mandatario	7
7.	No se permite limitar la facultad de revocar el mandato	9

B) SITUACIÓN DE AUSENCIA O IMPEDIMENTO DE UNO DE LOS CÓNYUGES

8.	Uno de los esposos puede ser judicialmente autorizado para representar al otro	9
9.	La norma establecida	9
a)	Supuesto de la autorización judicial para representar al esposo...	9
b)	Aplicación de las normas del mandato tácito o de la gestión de negocios.....	10
10.	Otros supuestos de incapacidad o capacidad restringida.....	11
11.	El Proyecto de Reformas 1998.....	12

**C) RESPONSABILIDAD SOLIDARIA DE LOS ESPOSOS
POR DETERMINADAS DEUDAS**

12. Alcance de la responsabilidad	12
13. La atención de las necesidades ordinarias del hogar	15
a) Conceptos comprendidos en las necesidades ordinarias del hogar ..	15
b) Qué entienden los jueces que se encuentra comprendido dentro de las necesidades del hogar	17
14. El sostenimiento y la educación de los hijos	18
15. Personas comprendidas en los gastos contraídos para atender las ne- cesidades del hogar y el sostenimiento y educación de los hijos	19
16. Sobre el reembolso del pago efectuado por uno de los cónyuges, de las deudas referidas en el artículo 461	21

CAPÍTULO 19
RÉGIMEN DE COMUNIDAD. BIENES PROPIOS

1. Introducción	23
2. Los bienes de los cuales los cónyuges tienen la propiedad, otro dere- cho real o la posesión al tiempo de la iniciación de la comunidad.....	24
3. Los bienes adquiridos por herencia, legado o donación	24
a) Las dos primeras partes del inciso	25
b) Los bienes recibidos por donaciones remuneratorias.....	26
c) Excepción al principio del carácter propio de los bienes adquiri- dos por herencia, legado o donación	27
d) Con respecto a los bienes adquiridos como consecuencia de un cargo impuesto a una donación, a una institución hereditaria o a un legado	28
4. Los bienes adquiridos por subrogación real	29
a) La cuestión que resuelve el artículo	29
b) Es innecesario que los valores de ambos bienes sean iguales	30
c) Supuesto de que el saldo adquirido con dinero ganancial es supe- rior al aporte propio.....	31
d) Derecho comparado. Remisión.....	31
5. Los créditos o indemnizaciones que subrogan en el patrimonio de uno de los cónyuges a otro bien propio	31
6. Los productos de los bienes propios, con excepción de las canteras y minas	32
7. Con relación a las cabezas de ganado.....	33

	Pág.
a) Doctrina mayoritaria	33
b) Doctrina minoritaria	35
c) Con respecto a la solución admitida en el Código	36
d) Derecho comparado. Remisión	37
8. Bienes adquiridos como resultado de una causa anterior a la celebración del matrimonio	37
a) El principio consagrado en el Código	37
b) Otras aplicaciones del principio proyectado	38
c) Derecho comparado. Remisión	40
9. Bienes adquiridos antes del comienzo de la comunidad, por un título viciado purgado luego de iniciada aquella	40
10. Bienes originariamente propios que vuelven al patrimonio de un cónyuge por nulidad, resolución, etcétera, de un acto jurídico	41
11. Bienes incorporados por accesión a las cosas propias	41
a) El principio es similar al admitido por la doctrina mayoritaria en el análisis de la anterior normativa	42
b) Derecho comparado. Remisión	42
12. Las partes indivisas de un bien adquirido durante la comunidad, por el cónyuge que ya era propietario de otra parte indivisa del bien, de carácter propio	42
a) El Código limita la posibilidad de la existencia de los denominados bienes mixtos	42
b) Interés del tema	43
c) Derecho comparado. Remisión	45
13. Bienes cuya nuda propiedad se adquirió antes del inicio de la comunidad, si el usufructo se extingue durante ella, o gravados con derechos reales extinguidos durante la comunidad	45
14. Las ropas y objetos de uso personal de uno de los cónyuges, y los bienes necesarios para el trabajo o profesión	45
a) Las ropas y objetos de uso personal	46
b) Los bienes necesarios para el trabajo o profesión	47
c) Derecho comparado. Remisión	48
15. Las indemnizaciones por consecuencias no patrimoniales y por daño físico causado a la persona del cónyuge	48
a) Indemnización por consecuencias no patrimoniales	48
b) Indemnización por daños físicos	49
c) Proyecto de Código Civil de 1998	49
d) Anteproyecto redactado por la Comisión de Reformas designada por decreto 182/2018	50

	Pág.
e) Derecho comparado. Remisión.....	50
16. Indemnización por muerte.....	50
a) Muerte del cónyuge por un acto ilícito de un tercero	51
b) Indemnización por muerte de un tercero.....	51
c) Monto abonado al esposo beneficiario de un seguro de vida con motivo de la muerte del otro cónyuge	52
d) Indemnización proveniente de un seguro de vida por la muerte de un tercero	53
17. Indemnizaciones por despido y por retiro voluntario. El programa de propiedad participada.....	54
a) Indemnización por despido.....	54
b) Indemnización por retiro voluntario	58
c) Programa de propiedad participada	58
18. Indemnización dispuesta por la ley 24.043	59
19. El derecho a la jubilación o pensión	60
a) La solución admitida en el Código y su crítica	60
b) Derecho comparado. Remisión.....	61
20. El derecho a alimentos	61
21. Los derechos inherentes a la persona.....	62
22. La propiedad intelectual, artística o industrial	62
a) Contenido del derecho intelectual.....	62
b) En materia de derecho patrimonial, el Código establece una solución distinta a la que resultaba del anterior	63
c) Evaluación de la solución legal.....	63
d) Alcance de la ganancialidad con respecto al producido de los derechos intelectuales	64
e) Con relación a las marcas de fábrica, de agricultura y de comercio...	65
23. Bienes propios en el Proyecto de Reforma del Código Civil de 1998 ...	66
24. Anteproyecto redactado por la Comisión de Reformas designada por decreto 182/2018	68

CAPÍTULO 20

RÉGIMEN DE COMUNIDAD. BIENES GANANCIALES

1. Introducción	69
2. Fundamento de la ganancialidad.....	70
3. Principio general con respecto a los bienes gananciales	71

	Pág.
4. Bienes adquiridos a título oneroso o comenzados a poseer durante la comunidad	72
a) Adquiridos a título oneroso	72
b) Bienes comenzados a poseer durante la comunidad	73
5. Bienes adquiridos por hechos de azar, como lotería, juego, apuesta o hallazgo de tesoro	73
a) Juegos de azar	74
b) Hallazgo de un tesoro	75
6. Frutos naturales, industriales y civiles de los bienes propios y gananciales	76
a) Qué se entiende por frutos de los bienes y diferencia con los productos	76
b) La madera obtenida de los bosques	77
c) Con respecto a que los frutos deben haber sido devengados durante la comunidad	77
d) Dividendos de acciones propias	78
e) Acciones emitidas en concepto de revalúo	79
f) Ganancias de la sociedad que se llevan a reservas o se capitalizan ..	80
g) Acciones adquiridas con dinero ganancial, en ejercicio de un derecho de preferencia resultante de la posesión de acciones propias ..	81
h) Utilidades de un fondo de comercio	82
7. Frutos civiles de la profesión, trabajo, comercio o industria	82
a) El producido de la profesión o trabajo es propio o ganancial, según el momento en el que fue realizado	83
b) Trabajos realizados antes del matrimonio y concluidos después, o viceversa	83
c) Con relación a las propinas	84
8. Lo devengado por el usufructo de carácter propio	84
9. Bienes adquiridos con bienes gananciales después de la extinción de la comunidad	85
10. Créditos o indemnizaciones que subrogan a otro bien ganancial	86
11. Productos de los bienes gananciales, y los de las canteras y minas propias ..	86
12. Las crías de los ganados	87
13. Bienes adquiridos después de la extinción de la comunidad, en virtud de una causa anterior a su disolución	88
14. Bienes adquiridos a título oneroso durante la comunidad en virtud de un acto viciado de nulidad relativa	89

	Pág.
15. Bienes originariamente gananciales que vuelven al patrimonio de un cónyuge por nulidad, resolución, etcétera, de un acto jurídico	90
16. Bienes incorporados por accesión a las cosas gananciales.....	90
17. Las partes indivisas de un bien adquirido luego de disuelta la comunidad, por el cónyuge que ya era propietario como ganancial de otra parte indivisa del bien	90
18. Bienes cuya nuda propiedad se adquirió a título oneroso durante la comunidad si el usufructo se consolida después de la extinción, o gravados con derechos reales extinguidos luego de disuelta.....	91
19. Bienes gananciales en el Proyecto de Código Civil de 1998.....	92
20. Derecho comparado. Remisión.....	94

CAPÍTULO 21

PRUEBA SOBRE EL CARÁCTER DE LOS BIENES. DEUDAS DE LOS CÓNYUGES EN EL RÉGIMEN DE COMUNIDAD

A) PRUEBA SOBRE EL CARÁCTER DE LOS BIENES

1. Principio general de presunción de ganancialidad	95
2. La presunción del artículo 466 admite prueba en contrario.....	97
3. Medios de prueba.....	97
a) En nuestro derecho.....	97
b) Derecho comparado. Remisión.....	99
4. La oponibilidad entre las partes y con relación a los terceros del carácter propio de los bienes registrables	99
a) El Código Civil y Comercial.....	99
b) Proyecto de Código Civil de 1998	101
5. Oportunidad para acreditar el carácter del bien.....	102

B) DEUDAS DE LOS CÓNYUGES EN EL RÉGIMEN DE COMUNIDAD

6. Responsabilidad de los cónyuges frente a sus acreedores	104
7. En cuanto a la responsabilidad por los gastos de conservación y reparación de los bienes gananciales	105
8. Responsabilidad de los esposos en sus relaciones internas	106
a) Las obligaciones contraídas durante la comunidad, no previstas en el artículo 490	108

	Pág.
b) El sostenimiento del hogar, de los hijos comunes y de los que cada uno tenga, y los alimentos que cada uno está obligado a dar.....	111
c) Las donaciones de bienes gananciales hechas a los hijos comunes, y aun la de bienes propios si están destinados a su establecimiento o colocación	112
d) Los gastos de conservación y reparación de los bienes propios y gananciales.....	113
9. Derecho comparado. Remisión	114

CAPÍTULO 22

GESTIÓN DE LOS BIENES EN LA COMUNIDAD. LIMITACIONES

A) GESTIÓN DE LOS BIENES

1. Como principio, cada cónyuge puede administrar y disponer libremente de sus bienes propios y los gananciales que adquirió	115
2. En cuanto a los bienes adquiridos conjuntamente	119
a) Con respecto a la administración y disposición en forma conjunta por ambos cónyuges.....	119
b) En cuanto a la aplicación de las normas del condominio	120
1) Las normas sobre condominio	120
2) Con respecto a la posibilidad de poder requerirse la división del condominio	121
3. Bienes con respecto a los cuales ninguno de los cónyuges puede justificar la propiedad exclusiva.....	122
4. Administración sin mandato expreso	122
5. Derecho comparado. Remisión.....	122

B) LIMITACIONES A LA DISPOSICIÓN DE LOS BIENES GANANCIALES. CUESTIONES VARIAS

6. Limitaciones diversas establecidas en el Código	123
7. Fundamentos del artículo 470	124
8. Naturaleza jurídica de la limitación establecida por el artículo 470	126
a) Tesis de la incapacidad de derecho	126
b) Tesis de la incapacidad de derecho relativa	127
c) Tesis de la incapacidad de hecho	127
d) Tesis de la existencia de una restricción al dominio.....	128

	Pág.
e) Nuestra opinión	128
9. Distintas cuestiones relacionadas con el asentimiento conyugal	129
a) En principio, debe tratarse de bienes gananciales.....	130
b) No se encuentran comprendidos los bienes muebles no registrables ...	130
c) Debe tratarse de actos entre vivos	130
d) La norma limita la necesidad del asentimiento a los actos de enajenación, así como a la constitución de gravámenes, pero no a los actos de administración	131
e) El artículo 470 no resulta aplicable en caso de ejecución forzada, expropiación, o debido al ejercicio de un pacto de retroventa	133

**C) ANÁLISIS DE LOS ACTOS COMPRENDIDOS
EN EL ARTÍCULO 470 DEL NUEVO CÓDIGO**

10. El artículo 470 requiere el asentimiento conyugal para enajenar o gravar los bienes registrables	134
a) Con respecto a los bienes inmuebles	134
b) Derechos o bienes muebles registrables.....	135
1) Automotores, aeronaves y buques.....	137
2) Lotes previamente fraccionados y vendidos a plazos, y Ley de Prehorizontalidad	137
3) Marcas de fábrica, comercio y agricultura	137
4) Semovientes	138
5) <i>Debentures</i> nominativos, <i>warrants</i> y derechos mineros de exploración y cateo	139
11. Acciones nominativas no endosables y las no cartulares.....	139
12. El asentimiento para enajenar o gravar las participaciones en sociedades no exceptuadas en el inciso b) del artículo 470.....	141
13. La enajenación o gravamen de establecimientos comerciales, industriales o agropecuarios	142
14. Las promesas de los actos comprendidos en los incisos a) a d) inclusive del artículo 470	144
15. Casos no contemplados que han suscitado divergencias interpretativas....	145
a) La cesión de un boleto de compraventa	145
b) La situación del fiduciante en el fideicomiso	147
16. Aplicación de las disposiciones de los artículos 456 a 459 al asentimiento y a la omisión	147

D) PROYECTO DE CÓDIGO CIVIL DE 1998

17. Dicho Proyecto constituyó la fuente del Código Civil y Comercial en la cuestión en análisis	147
E) DERECHO COMPARADO	
18. Ciertos aspectos puntuales de limitaciones a la administración y disposición de bienes conyugales. Remisión	149

CAPÍTULO 23**CONTRATOS ENTRE CÓNYUGES.
FRAUDE ENTRE CÓNYUGES****A) CONTRATOS ENTRE CÓNYUGES**

1. Fundamentos expresados para restringir la contratación entre cónyuges ..	151
A1) DURANTE LA VIGENCIA DEL CÓDIGO CIVIL	
2. Contratos prohibidos	153
3. Contratos permitidos	156
4. Contratos controvertidos	156
5. Efectos de la violación de la prohibición de contratar entre cónyuges...	157

A2) PROYECTO DE REFORMAS DE 1998

6. Se suprime la prohibición de contratar entre cónyuges.....	157
---	-----

**A3) CONTRATOS ENTRE CÓNYUGES
EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL**

7. Como norma general se prohíben los contratos entre cónyuges en el régimen de comunidad	158
8. Excepciones a la prohibición general	161
a) Cambio de régimen matrimonial	161
b) Contrato de mandato.....	162
c) Pacto sobre herencia futura	162
d) Integración de sociedades	162
9. Efecto de la violación de la prohibición.....	164
10. Derecho comparado. Remisión.....	164

B) FRAUDE ENTRE CÓNYUGES

11. Fraude en la gestión de los bienes de la comunidad	164
a) La norma establecida en el Código y su finalidad.....	164
b) La acción de fraude es autónoma. Sus requisitos	166
c) Alcance de la acción del artículo 473 del Código	170
1) El artículo se aplica tanto a los actos anteriores como a los posteriores a la acción de separación de bienes	170
2) Tanto los actos de disposición como los de administración pueden ser alcanzados por la acción	171
3) Solo los actos sobre bienes gananciales están alcanzados por la acción del artículo 473	171
4) La renuncia a ejercer derechos personalísimos no se encuentra alcanzada por la acción de fraude.....	172
5) El acto es inoponible al cónyuge defraudado.....	172
6) De prosperar la acción contra el otro cónyuge y el tercero, el bien debe volver al patrimonio del esposo demandado.....	173
12. Oportunidad para iniciar la acción de fraude	173
13. Contra quién debe dirigirse la acción	175
14. Prescripción de la acción de fraude	175
15. Proyecto de Código Civil de 1998	176
16. Derecho comparado. Remisión	177

CAPÍTULO 24
EXTINCIÓN DE LA COMUNIDAD

A) CAUSAS DE EXTINCIÓN Y DERECHO COMPARADO

1. Causas de extinción de la comunidad	179
2. Derecho comparado. Remisión.....	179

**B) ANÁLISIS DE LAS CAUSAS DE EXTINCIÓN. LA MUERTE
 COMPROBADA O PRESUNTA DE LOS CÓNYUGES**

3. La muerte comprobada.....	180
a) La muerte comprobada produce de pleno derecho la disolución de la comunidad en el mismo momento del hecho	180
b) Con respecto al ingreso al acervo hereditario de la mitad de los gananciales.....	181

	Pág.
c) Supuesto de la disolución de la comunidad por muerte estando en trámite un juicio de divorcio.....	182
d) Proyecto de Código Civil de 1998	183
4. Muerte presunta de uno de los cónyuges	183
a) La comunidad conyugal queda disuelta con la declaración del fallecimiento presunto	183
b) La reaparición del declarado fallecido hace renacer la comunidad ya disuelta	185
c) Proyecto de Código Civil de 1998	185

**C) LA ANULACIÓN
DEL MATRIMONIO PUTATIVO**

5. Motivo por el cual en materia de nulidad matrimonial solo se enumera el matrimonio putativo con relación a la extinción de la comunidad	185
6. En principio, se presume la buena fe en la celebración del matrimonio ...	187
7. Efectos de la buena o mala fe de los cónyuges	190
a) Buena fe de ambos cónyuges.....	190
b) Buena fe de solo uno de los esposos	190
c) Mala fe de ambos cónyuges	191
8. Derecho comparado. Remisión.....	191

D) LA DECLARACIÓN DE DIVORCIO

9. La sentencia de divorcio produce la extinción de la comunidad	191
a) La extinción se produce de pleno derecho con efecto retroactivo ...	191
b) Oportunidad en que se fijará la fecha de disolución de la comunidad en el supuesto de separación de hecho de los cónyuges	192
c) Derechos de los terceros de buena fe	193
d) La existencia de supuestos especiales.....	194
1) Caso en que previamente a la demanda se practica una mediación con fundamento legal	194
2) Divorcio decretado en el extranjero, por una sentencia que nada resuelve sobre la disolución de la comunidad	195

E) SEPARACIÓN JUDICIAL DE BIENES

10. Supuestos en los que puede ser solicitada la separación judicial de bienes	196
--	-----

E1) MALA ADMINISTRACIÓN

11. Lo dispuesto en el Código	197
12. Cuándo se puede considerar que ha habido mala administración.....	197
13. Sobre qué bienes debe recaer la mala administración.....	200
14. Justificación de la norma	201
a) Doctrina que justifica la causal.....	201
b) Doctrina que considera que la causal no se encuentra justificada....	203
15. La mala administración deberá ser acreditada.....	204
16. La separación de los bienes por la causal de mala administración puede ser dejada sin efecto por acuerdo de los esposos	205
17. La acción de separación de bienes por mala administración puede acumularse a la acción de fraude.....	206

**E2) CONCURSO O QUIEBRA
DEL OTRO CÓNYUGE**

18. Nociones generales y norma aplicable	206
19. Es innecesaria la prueba del peligro de perder el derecho sobre los gananciales.....	207
20. En la práctica, la disposición carece en buena medida de relevancia	207
21. Los bienes gananciales del esposo <i>in bonis</i> no quedan, en principio, afectados al pago de las deudas de su consorte	208
22. El esposo no concursado no puede retirar del activo del concurso o quiebra la mitad de los gananciales de titularidad de su consorte	208
23. La separación de bienes en caso de concurso o quiebra podría resul- tar inconveniente para el esposo <i>in bonis</i>	209
24. Modificación del régimen	211

**E3) SEPARACIÓN DE HECHO
SIN VOLUNTAD DE UNIRSE**

25. El Código agrega una nueva causal de separación judicial de bienes..	211
26. La causal de separación de hecho sin voluntad de unirse innova con relación a la anterior normativa	212
27. Legitimación activa para pedir la disolución de la comunidad por la causal de separación de hecho sin voluntad de unirse	213
28. Supuesto de la reanudación de la convivencia	214

**E4) DESIGNACIÓN COMO CURADOR
DE OTRA PERSONA DISTINTA AL CÓNYUGE**

29. El esposo que no acepta ser curador de su cónyuge puede requerir la separación judicial de los bienes.....	214
30. El interés en solicitar la separación de los bienes	215
31. Resolución que deja sin efecto la declaración de incapacidad.....	215

F) MODIFICACIÓN DEL RÉGIMEN MATRIMONIAL

32. La modificación del régimen extingue el hasta entonces vigente	216
--	-----

**G) CUESTIONES VARIAS RELATIVAS A LA EXTINCIÓN
DE LA COMUNIDAD**

33. La acción de separación judicial de bienes no puede ser promovida por los acreedores por vía de subrogación	216
34. En la acción de separación judicial de bienes los esposos pueden requerir medidas cautelares	218
35. Momento en que se produce la extinción de la comunidad.....	218
a) Lo establecido en el Código Civil y Comercial	218
b) Con respecto a la previa separación de hecho en los casos de anulación del matrimonio y de divorcio	219
c) En el caso se puede violar la seguridad jurídica.....	219
d) Con respecto a la seguridad de los derechos de los terceros	220
e) El sometimiento de los cónyuges al régimen de separación de bienes.....	222
f) Proyecto de Código Civil de 1998	222

CAPÍTULO 25
INDIVISIÓN POSTCOMUNITARIA

A) NOCIONES GENERALES

1. Efectos de la disolución de la comunidad	225
2. Reglas sobre la administración de los bienes durante la indivisión postcomunitaria	228
3. Reglas sobre la administración en el caso de que la extinción de la comunidad se produzca en vida de ambos esposos.....	228
a) Si las partes nada convienen, subsisten las reglas del régimen de comunidad	228

	Pág.
b) Sobre la obligación de informar la realización de ciertos actos.....	229
4. Medidas protectorias.....	231
a) Autorización para realizar por sí solo un acto para el que sería necesario el consentimiento del otro, si la negativa es injustificada.....	231
b) Designación (de un cónyuge) o la de un tercero como administrador de la masa del otro; su desempeño será regido por las facultades y obligaciones de la administración de la herencia	232
c) Medidas cautelares previstas en los Códigos procesales.....	233

**B) EL USO DE LOS BIENES GANANCIALES Y EL PASIVO
DURANTE LA INDIVISIÓN POSTCOMUNITARIA**

5. Las normas establecidas en el Código	233
a) La regulación por el juez del uso de un bien ganancial.....	234
b) La indemnización establecida en el artículo 484	234
6. Supuesto del uso con exclusividad de un bien ganancial por uno de los esposos	235
7. Respecto a la compensación por el uso de un bien ganancial antes de la sentencia de disolución de la comunidad, pero en fecha posterior al día desde el cual se disolvió	237
8. El pasivo durante el período de indivisión postcomunitaria.....	238
9. Proyecto de Código Civil de 1998	239

CAPÍTULO 26
LIQUIDACIÓN DE LA COMUNIDAD

A) INTRODUCCIÓN

1. Nociones generales	241
2. Con respecto a la aplicación del Código en supuestos en los que el divorcio se decretó antes de su vigencia.....	243

B) DERECHO A RECOMPENSA

3. Introducción	245
4. Concepto y procedencia del derecho a recompensa.....	246
5. Fundamento de las recompensas	248
6. Ámbito de aplicación de las recompensas	250
7. Caracteres.....	251

	Pág.
8. El artículo 491 del Código comprende los distintos supuestos por los que procede la recompensa.....	251
9. El supuesto de deudas propias solventadas con fondos gananciales, y viceversa	252
10. La enajenación de bienes propios sin reinversión del precio	253
11. Capitalización de utilidades en una sociedad en que uno de los cónyuges tiene una participación de carácter propio.....	254
12. Prueba del derecho a recompensa.....	255
13. Monto y valuación de las recompensas.....	256
a) La cuestión en el Código	256
b) Liquidación de las recompensas	259
14. Sobre qué bienes se debe cobrar la recompensa	259
15. En cuanto al devengamiento de intereses sobre el monto de la recompensa.....	260
16. Prescripción del crédito por recompensa.....	261
17. Proyecto de Código Civil de 1998	261
18. Derecho comparado. Remisión.....	262

CAPÍTULO 27

PARTICIÓN DE LA COMUNIDAD

A) CUESTIONES VARIAS

1. Concepto	263
2. Cuándo se pueden partir los bienes comunes	263
3. División de los bienes que forman la masa común partible	264
a) Con respecto a que la división debe hacerse por mitades	264
b) Sobre la posibilidad de renunciar a la totalidad o a una parte de los bienes gananciales	267
c) Supuesto de ocultamiento de bienes o aprovechamiento de uno de los esposos sobre el otro.....	268
4. División con motivo de la muerte de uno de los cónyuges.....	269
5. Gastos de la partición	269
6. Responsabilidad posterior a la partición por deudas anteriores.....	270
7. Con respecto a la prescripción	270
8. Derecho comparado. Remisión.....	271

**B) ATRIBUCIÓN PREFERENCIAL
DE CIERTOS BIENES**

9. Con respecto a la atribución preferencial de ciertos bienes	271
10. Los bienes amparados por la propiedad intelectual o artística	271
11. Los bienes de uso relacionados con la actividad profesional	272
12. El establecimiento comercial, industrial o agropecuario adquirido o formado por el cónyuge que solicita su atribución preferencial, si constituye una unidad económica.....	272
13. Con respecto a la atribución preferencial de la vivienda ocupada por uno de los esposos al tiempo de la extinción de la comunidad.....	273
14. El hecho de que el valor del bien atribuido exceda la parte que corresponde al esposo en la partición no impide la atribución, debiendo la diferencia ser abonada en dinero.....	274
15. Proyecto de Código Civil de 1998	275
16. Anteproyecto redactado por la Comisión de Reformas designada por decreto 182/2018	275

**C) NORMAS APLICABLES A LA PARTICIÓN.
FORMAS Y PROCEDIMIENTO**

17. Se aplican las normas de la división de las herencias	275
18. Partición provisional del uso y goce de los bienes.....	276
19. Partición total o parcial	276
20. Formas en que se puede practicar la partición	277
a) Partición privada.....	278
1) Los esposos capaces pueden acordar sobre la división	278
2) Homologación de lo acordado por los esposos.....	279
b) Partición judicial.....	281
c) Supuesto en que el juez pospone la partición del único inmueble ...	282
21. La partición puede hacerse por uno o varios partidores.....	283
22. Procedimiento por el cual debe tramitar la partición	283
23. La partición debe hacerse preferentemente en especie.....	286
24. Se puede pedir la licitación de alguno de los bienes	287
25. Formación y asignación de los lotes	287
26. Proyecto de Código Civil de 1998	289

**D) IMPUGNACIÓN POR LOS ESPOSOS
DEL CONVENIO DE PARTICIÓN, Y DERECHOS
DE LOS TERCEROS ACREDORES**

27. Lo convenido puede ser dejado sin efecto por haberse incurrido en una causa de nulidad, y por inequidad.....	290
a) La existencia de una causa de nulidad	291
b) Inequidad de lo convenido	292
c) No resulta factible la impugnación del convenio por uno de los esposos contradiciendo sus propios actos.....	293
28. Derechos de los terceros acreedores de los cónyuges	293

**E) LIQUIDACIÓN DE DOS O MÁS COMUNIDADES
Y EL SUPUESTO DE BIGAMIA**

29. Liquidación simultánea de dos o más comunidades conyugales	295
a) La disposición establecida	295
b) El Proyecto de Código Civil de 1998	296
c) Derecho comparado. Remisión	297
30. El supuesto de bigamia	297
a) Buena fe del segundo cónyuge	297
b) Mala fe del segundo cónyuge.....	298
c) Buena fe del esposo bígamo	298

CAPÍTULO 28
**EL RÉGIMEN DE SEPARACIÓN
DE BIENES**

1. La opción por el régimen de separación de bienes	301
2. La gestión de los bienes en el régimen de separación.....	302
a) Con respecto a la administración y disposición de los bienes.....	302
b) En cuanto a la responsabilidad por las deudas	302
3. La aplicación de disposiciones comunes con el régimen de comunidad de ganancias	303
4. La propiedad de los bienes y la división de condominio entre los cónyuges	303
a) La prueba de la propiedad de los bienes	303
b) Con relación a la división de un condominio entre los esposos....	304
5. Cese del régimen y partición de los bienes indivisos	304

CAPÍTULO 29**DISOLUCIÓN DEL VÍNCULO MATRIMONIAL.
CAUSAS DE DISOLUCIÓN. DIVORCIO****A) NOCIONES GENERALES Y CAUSAS DE DISOLUCIÓN
DEL VÍNCULO MATRIMONIAL**

1. Nociones generales	305
2. Causas de disolución del vínculo matrimonial.....	306

B) MUERTE DE UNO DE LOS ESPOSOS

3. Nociones generales	306
4. Luego de la muerte subsisten o cesan distintos efectos del matrimonio, o nacen otros nuevos	307

**C) DECLARACIÓN DE FALLECIMIENTO
PRESUNTO**

5. Momento en que se produce la disolución del matrimonio.....	308
6. Caso de la desaparición del cadáver	309
7. Derecho comparado. Remisión.....	309

**D) EL DIVORCIO DECLARADO
JUDICIALMENTE**

8. Antecedentes históricos. Remisión	309
9. En la casi totalidad de los países se admite el divorcio. Remisión.....	309
10. Proyecto de Código Civil de 1998	309
11. El divorcio debe obtenerse por sentencia judicial, no requiriéndose la acreditación de causa ni plazo alguno.....	310
12. No se puede renunciar a la facultad de pedir el divorcio	312
13. La extrema facilidad para obtener el divorcio	317
14. Legitimación para accionar	322
a) Legitimación de los cónyuges y de terceros	322
b) Situación del cónyuge con capacidad restringida y con incapacidad declarada.....	324
1) Cónyuge con capacidad restringida	324
2) Cónyuge con incapacidad declarada	324

	Pág.
c) Incapaces declarados cuando se hallan en intervalos lúcidos, o luego de recobrada la razón pero antes del levantamiento de la interdicción	327
d) Menores de edad.....	330
1) Actuación en el juicio de divorcio	330
2) Liquidación de los bienes de la comunidad conyugal.....	331
e) Inhabilitados del artículo 48 del Código Civil y Comercial	331
f) Inhabilitación del artículo 12 del Código Penal	332
15. Caducidad de la acción de divorcio en los casos de muerte y de fallecimiento presunto de uno de los esposos.....	332
16. Representación por apoderado en los juicios de divorcio. Actuación de letrados.....	334
a) Con relación al poder para actuar	334
b) Actuación de letrados	334
c) Patrocinio por abogados distintos en los divorcios a petición de ambos cónyuges	335
d) Representación o patrocinio letrado por parte de familiares de los cónyuges.....	339
e) Actuación de los abogados en las audiencias.....	340
17. Intervención del agente fiscal.....	342
18. Intervención del defensor de menores e incapaces	347

CAPÍTULO 30

ELIMINACIÓN DE LA SEPARACIÓN PERSONAL Y DE LAS CAUSALES EN EL DIVORCIO

A) ELIMINACIÓN DE LA SEPARACIÓN PERSONAL

1. Eliminación del doble régimen de separación personal y divorcio. Los antecedentes en nuestro país y en otras legislaciones	351
2. Fundamentos de la eliminación del doble régimen	352
3. Con respecto a la conveniencia de la manutención del doble régimen...	353

B) ELIMINACIÓN DE LAS CAUSALES DE DIVORCIO

4. La eliminación de las causales de divorcio	357
a) Con respecto a las causales objetivas.....	358
b) En cuanto a las causales subjetivas	359

CAPÍTULO 31
PROCESOS DE FAMILIA

1. Concepto y metodología	367
A) DISPOSICIONES GENERALES	
2. Ámbito de aplicación de las disposiciones enunciadas	370
3. Principios generales aplicables a los procesos de familia	371
a) La tutela judicial efectiva y la buena fe y lealtad procesal	372
b) La inmediación	376
c) Oficiosidad	378
d) Oralidad	380
e) Acceso limitado al expediente	381
f) Los jueces en materia de familia deben ser especializados, debiendo, al resolver, atender a las circunstancias del caso	382
4. Participación en el proceso de menores y de personas con capacidad restringida	383
5. Principios relativos a la prueba	384
a) Principios de libertad, amplitud y flexibilidad	384
b) Principio de las cargas probatorias dinámicas	387
c) Con relación a los testigos	389
d) Disposiciones varias relativas a la prueba en materia de cuestiones de familia	390
B) ACCIONES DE ESTADO DE FAMILIA	
6. Remisión	391
C) REGLAS DE COMPETENCIA. CUESTIONES VARIAS	
7. Improrrogabilidad de la competencia de los tribunales nacionales en materia extrapatrimonial	391
8. Competencia en razón de la materia	392
9. Los Tratados de Montevideo	393
10. Proyecto de Código Civil de 1998	393
D) REGLAS DE COMPETENCIA EN PROCESOS DE FAMILIA	
11. Introducción	394

	Pág.
12. Competencia en procesos relativos a personas menores de edad	395
13. Competencia en procesos de divorcio, acciones conexas y nulidad de matrimonio	402
a) Procesos de divorcio	402
b) Las acciones conexas	404
c) Conversión en divorcio de una sentencia de separación personal..	405
d) Proceso de nulidad de matrimonio y las conexas	405
14. Supuesto del concurso o quiebra de uno de los cónyuges.....	405
15. Competencia en conflictos derivados de las uniones convivenciales....	406
16. Competencia en materia de alimentos y pensiones compensatorias entre cónyuges o convivientes.....	406
a) En materia de derecho interno	406
b) Competencia en materia de derecho internacional privado	407
17. Competencia en acciones de filiación	408
a) Acciones iniciadas por personas menores de edad o con capacidad restringida	408
b) Acciones iniciadas por otras personas	409
c) Acciones de filiación en materia de derecho internacional privado....	409

CAPÍTULO 32
MEDIDAS PROVISIONALES
EN EL DIVORCIO Y EN LA NULIDAD
DE MATRIMONIO

1. Las normas vigentes	411
A) MEDIDAS PARA REGULAR LAS RELACIONES PERSONALES ENTRE LOS CÓNYUGES Y LOS HIJOS	
2. Dichas medidas se enumeran en cinco incisos	412
A1) MEDIDA PROVISIONAL DE LA ATRIBUCIÓN DEL USO DE LA VIVIENDA	
3. Continuación en el uso o reintegro a la vivienda familiar.....	412
4. Fundamento y relevancia de la atribución del hogar a uno de los esposos.....	415
5. Para atribuir el hogar a uno de los cónyuges, debe tratarse de una situación de gravedad	415

	Pág.
6. Vía procesal para decidir la atribución a uno de los cónyuges. Necesidad de oír a ambos esposos	417
7. Criterios aplicables para decidir sobre la atribución del hogar a uno de los esposos, y la consiguiente exclusión del otro	423
a) Principio de igualdad de los esposos	423
b) Preferencia de permanencia en el hogar de la mujer debido a la mayor dificultad para conseguir una vivienda	424
c) Importancia, a los efectos de decidir la exclusión, del otorgamiento del cuidado personal de los hijos menores	425
d) Situación de hecho al tiempo del pedido de exclusión	427
e) Situación jurídica del inmueble en el que se encuentra instalado el hogar	427
f) Actividad comercial o profesional desarrollada en el inmueble....	429
g) Características físicas del inmueble	430
h) Otras razones para decidir sobre la exclusión	430
8. Con respecto a la caducidad de la medida en determinado supuesto ...	431
9. Provisoriedad de la medida	432
10. Exclusión en el supuesto de violencia familiar	432
11. Debe practicarse inventario de los bienes muebles, y determinarse los bienes que retira el cónyuge excluido	433

**A2) PAGO DE UNA RENTA POR PARTE DEL ESPOSO
AL QUE SE LE ATRIBUYÓ EL HOGAR**

12. La fijación de una renta es facultad del juez.....	434
--	-----

**A3) CON RESPECTO A LA ENTREGA DE LOS OBJETOS
DE USO PERSONAL**

13. La disposición debió haber sido más amplia	434
--	-----

**A4) FIJACIÓN DE ALIMENTOS PROVISORIOS
Y EL CUIDADO DE LOS HIJOS**

14. Con respecto a la fijación de alimentos	435
15. En cuanto al cuidado de los hijos.....	436

**A5) DETERMINACIÓN DE ALIMENTOS A FAVOR
DEL CÓNYUGE**

16. Alimentos a favor del cónyuge, decretados como medida provisional ..	438
--	-----

	Pág.
17. Pautas para la fijación de los alimentos provisорios	439
18. Improcedencia de la previa discusión de la validez del vínculo.....	440
19. Fecha desde la cual deben ser liquidados los alimentos.....	441
20. Incremento o disminución y cesación de los alimentos provisionales	442
 B) MEDIDAS PROVISIONALES RELATIVAS A LOS BIENES	
21. El juez debe disponer medidas de seguridad para evitar eventuales daños patrimoniales a los cónyuges	442
22. Sobre las medidas de seguridad que pueden ser dispuestas por el juez...	443
23. Inventario de los bienes gananciales	445
24. Embargo	446
a) El embargo no necesariamente se debe limitar a los bienes ga- nanciales.....	447
b) El resguardo que resulta del embargo no resulta tan eficiente cuando se trata de bienes muebles no registrables.....	448
c) El embargo de bienes muebles no registrables puede ser comple- tado con el secuestro del bien.....	448
d) El embargo sobre bienes muebles no se encuentra limitado por las normas sobre inembargabilidad.....	449
e) En determinadas circunstancias el embargo se suele limitar a solo una parte de los bienes gananciales.....	449
f) El hecho de que se haya tratabado un embargo sobre dinero no au- toriza al embargante a retirar lo embargado	451
25. Inhibición general para disponer de los bienes	451
a) Requisitos para la traba de la medida	452
b) La inhibición se limita a los bienes registrables, y solo tiene efec- tos desde su anotación en el pertinente Registro.....	452
c) La inhibición puede coexistir con el embargo, pudiendo mante- nerse hasta que se produzca la partición.....	453
d) Efectos y eficacia de la traba de una inhibición	453
e) La inhibición no concede preferencia para el cobro	455
f) La inhibición debe ser dejada sin efecto cuando cause perjuicios y resulte innecesaria	455
26. Secuestro y depósito de bienes.....	456
27. Anotación de litis.....	458
28. Prohibición de innovar.....	459

	Pág.
29. Prohibición de contratar	461
30. Prohibición de enajenar.....	461
31. Intervención judicial	462
a) Objeto de la medida de intervención judicial	462
b) Se debe ser muy prudente en el otorgamiento de la medida	464
c) Cuando la intervención es sobre una sociedad, la medida debe ser otorgada en forma restrictiva.....	464
d) La restricción en la traba de la medida cede en forma relevante cuando la sociedad está formada solo por los esposos, o uno de ellos es ampliamente mayoritario	467
e) Con relación a las facultades del interventor	468
32. Remoción del administrador de los bienes y designación de otra persona en su reemplazo.....	469
33. Medidas cautelares genéricas.....	471
34. Otras medidas cautelares que pueden ser requeridas durante la indivisión postcomunitaria	472
a) Autorización para realizar por sí solo un acto para el que sería necesario el consentimiento del otro, si la negativa es injustificada....	473
b) Designación (de un cónyuge) o la de un tercero como administrador de la masa del otro	473
35. El juez debe establecer un plazo de traba de las medidas.....	474
36. Modificación de las medidas cautelares.....	475
 C) EXPENSAS NECESARIAS PARA EL JUICIO	
37. Solo corresponde su fijación en el supuesto de resultar necesarias	476
 D) PROCEDIMIENTO PARA LAS MEDIDAS PROVISIONALES	
38. Procedimiento para el trámite de las medidas provisionales	478
39. Provisoriedad de las medidas que se tomen y fijación de audiencia ...	479
 E) MEDIDAS PROVISIONALES EN LOS PROYECTOS DE REFORMA Y EN EL DERECHO COMPARADO	
40. Proyecto de Código Civil de 1998	479
41. Medidas provisionales en el derecho comparado. Remisión	481

CAPÍTULO 33

PROCESO DE DIVORCIO.
EL PROCEDIMIENTO Y LA PROPUESTA REGULADORA

A) EL PROCEDIMIENTO DE DIVORCIO

1. Ubicación en el Código	483
2. Con respecto a la aplicación de las nuevas normas a los juicios de divorcio en trámite.....	483
3. En cuanto a la mediación obligatoria	487
4. Con relación a la tasa de justicia	488
5. Necesidad de la vía judicial y juez competente para intervenir en los juicios de divorcio.....	488
6. Legitimación para iniciar la acción	489
7. El tipo de proceso	490

B) LA PROPUESTA REGULADORA
Y LA CITACIÓN A AUDIENCIA

8. Presentación de la propuesta y su obligatoriedad	493
a) Presentación de la propuesta y traslado de la acción al otro esposo..	493
b) Omisión de la presentación de la propuesta, o si esta es incompleta ...	495
c) Silencio de la contraparte con respecto a la propuesta reguladora o manifestación de no estar de acuerdo con ella	495
d) Con respecto a la conveniencia de tener necesariamente que presentar una propuesta reguladora con la demanda	497
e) Ambas partes deben acompañar los elementos en que fundan la propuesta, pudiendo el juez ordenar que se incorporen otros elementos	499
9. El contenido de la propuesta reguladora.....	500
a) Lo dispuesto en el artículo 439	500
b) Con respecto a si la propuesta reguladora debe comprender la totalidad de las cuestiones contenidas en el artículo 439	500
c) Algo más con respecto a la distribución de los bienes.....	502
d) Qué otras cuestiones que las mencionadas en el artículo 439 puede contener la propuesta reguladora	505
10. En cuanto a la posibilidad de modificar la propuesta reguladora.....	506

	Pág.
11. Las propuestas deben ser evaluadas por el juez, quien deberá citar a una audiencia y resolver los desacuerdos de conformidad con el procedimiento previsto en la ley local	507
12. El convenio regulador o la decisión judicial pueden ser revisados por el juez.....	509
13. El otorgamiento de garantías reales o personales como requisito para la aprobación del convenio.....	514
14. Con respecto a la homologación del convenio regulador.....	515

C) LA SENTENCIA DE DIVORCIO

15. Debe decretarse el divorcio aun en caso de desacuerdo de los cónyuges con el contenido del convenio	515
16. En cuanto a la fecha de la disolución de la comunidad conyugal.....	516
17. Con relación a las cuestiones pendientes entre los cónyuges	517
18. La conversión en divorcio de una sentencia de separación personal..	518

CAPÍTULO 34

EFECTOS DEL DIVORCIO

A) LAS COMPENSACIONES ECONÓMICAS ENTRE LOS CÓNYUGES

1. La fijación de una compensación económica para el cónyuge al que el divorcio le produce un desequilibrio manifiesto	519
2. Naturaleza jurídica	522
3. Fundamento de la compensación económica.....	524
4. Requisitos para la procedencia de una compensación económica	526
a) La existencia de un desequilibrio manifiesto que signifique un empeoramiento de la situación	527
b) El desequilibrio debe tener su causa en el vínculo matrimonial y su ruptura	532
5. Con respecto a determinadas circunstancias que debieran haber obstaculado a la procedencia de la prestación compensatoria	534
6. Contenido y monto de la compensación.....	539
7. Pautas para la procedencia y la fijación de la cuantía de la compensación económica.....	544
a) El estado patrimonial de cada uno de los cónyuges al inicio y a la finalización de la vida matrimonial.....	544

	Pág.
b) La dedicación que cada cónyuge brindó a la familia y a la crianza y educación de los hijos durante la convivencia y la que deba prestar con posterioridad al divorcio	546
c) La edad y el estado de salud de los cónyuges y de los hijos	547
d) La capacitación laboral y la posibilidad de acceder a un empleo del cónyuge que solicita la compensación económica	549
e) La colaboración prestada a las actividades mercantiles, industriales o profesionales del otro cónyuge	551
f) La atribución de la vivienda familiar, y si recae sobre un bien ganancial, un bien propio o un inmueble arrendado. En este último caso, quién abona el canon locativo	552
8. En cuanto a la validez de los pactos entre esposos relativos a la compensación económica	552
9. Sobre la posibilidad de renunciar a la compensación económica.....	554
10. Caducidad de la acción para reclamar la compensación.....	556
a) Con respecto al plazo fijado para ejercer el derecho	556
b) Desde cuándo se computa el plazo de seis meses	559
c) Con respecto a la declaración de oficio de la caducidad.....	560
d) Supuesto de la existencia de una mediación.....	561
11. Reducción o cese de la compensación	563
12. Sobre la procedencia de la compensación económica en el supuesto de muerte de uno de los cónyuges.....	566
13. Procedencia de la compensación económica con respecto a divorcios con sentencia firme anterior a la entrada en vigencia del Código Civil y Comercial	567
14. Derecho comparado. Remisión.....	568
 B) LA ATRIBUCIÓN DEL USO DE LA VIVIENDA FAMILIAR	
15. Análisis de la solución establecida en el Código Civil y Comercial.....	569
16. Fundamento y alcance del artículo 443	571
17. Pautas para la atribución del uso de la vivienda familiar.....	571
a) La persona a quien se atribuye el cuidado de los hijos	571
b) La persona que está en situación económica más desventajosa para proveerse de una vivienda por sus propios medios	573
c) El estado de salud y edad de los cónyuges.....	574
d) Los intereses de otras personas que integran el grupo familiar.....	574
e) La pauta del interés familiar	574
18. Bienes que comprende la atribución de la vivienda familiar	575

	Pág.
19. El uso del inmueble tiene carácter <i>intuitu personae</i> , pudiendo realizarse una actividad lucrativa de carácter secundario.....	576
20. Oportunidad de la atribución y necesidad de la existencia de perjuicio ...	577
21. La ley no exige que el inmueble sea el único de propiedad de los esposos...	578
22. La vivienda puede no estar constituida en un inmueble	579
23. Con respecto al plazo de ocupación de la vivienda	579
24. El uso de la vivienda familiar también puede ser atribuido a uno de los esposos en caso de nulidad del matrimonio	580
25. Efectos de la atribución del uso de la vivienda familiar	581
a) Vivienda de propiedad de uno o de ambos cónyuges	582
1) Renta compensatoria por el uso del inmueble.....	582
2) La inenajenabilidad, liquidación o partición del inmueble	584
3) Con respecto a la fijación de un plazo para la ocupación de la vivienda.....	585
4) Supuesto de no haberse atribuido a uno de los excónyuges la vivienda familiar que habita con el hijo de ambos, de propiedad del otro cónyuge	587
b) Vivienda en condominio con un tercero	587
c) Vivienda alquilada	587
d) Vivienda cedida gratuitamente.....	588
26. Cese del derecho a la atribución de la vivienda.....	589
a) Cumplimiento del plazo fijado por el juez.....	589
b) Cambio de las circunstancias que se tuvieron en cuenta para la fijación del plazo	589
1) Concubinato del beneficiario	591
2) Celebración de un nuevo matrimonio	591
c) Por las mismas causas de indignidad previstas en materia sucesoria....	592
d) Otros supuestos de cesación del derecho	594
27. Proyecto de Código Civil de 1998	595
28. Derecho comparado. Remisión.....	595

CAPÍTULO 35
EFFECTOS DEL DIVORCIO
(CONTINUACIÓN)

A) CESACIÓN DEL DEBER DE CONVIVENCIA

1. El divorcio hace cesar el deber de convivencia	597
---	-----

	Pág.
2. La fijación del domicilio en el extranjero por el cónyuge al que se le otorgó el cuidado personal de los hijos	598
B) CON RESPECTO A LA EMANCIPACIÓN	
3. La sentencia de divorcio no produce la revocación de la emancipación por matrimonio	599
C) RECUPERACIÓN DE LA APTITUD NUPCIAL	
4. El Código no establece plazo mínimo alguno para volver a contraer matrimonio	599
D) CESA LA PRESUNCIÓN DE FILIACIÓN	
5. Con relación a los nacidos luego del plazo de trescientos días establecido en el Código	600
E) EL CUIDADO DE LOS HIJOS	
6. Dicho cuidado puede ser convenido por los padres o resuelto por el juez..	600
F) EFECTO SOBRE LA PRESCRIPCIÓN LIBERATORIA	
7. Queda sin efecto la suspensión de la prescripción entre cónyuges	600
G) EL USO DEL APELLIDO POR PARTE DE LOS CÓNYUGES	
8. Lo dispuesto en el Código Civil y Comercial	600
9. Derecho comparado. Remisión.....	602
H) ADOPCIÓN CONJUNTA POR PERSONAS DIVORCIADAS	
10. Las personas divorciadas pueden adoptar en forma conjunta.....	602
I) EXTINCIÓN DE LA COMUNIDAD	
11. La sentencia de divorcio produce la extinción de la comunidad	603
a) La extinción se produce de pleno derecho con efecto retroactivo...	603
b) Derechos de los terceros de buena fe.....	604
c) Supuestos especiales	605
1) Caso en que previamente a la demanda se practica una mediación con fundamento legal	606

	Pág.
2) Divorcio decretado en el extranjero por una sentencia que nada resuelve sobre la disolución de la comunidad	607
J) ALIMENTOS ENTRE CÓNYUGES POSTERIORES AL DIVORCIO	
12. Supuestos en los que proceden los alimentos	607
a) Lo dispuesto en el inciso a) del artículo 434.....	609
b) El inciso b) del artículo 434	613
13. Cese de la obligación alimentaria conyugal	617
14. Sobre la posibilidad de renunciar a los alimentos del artículo 434.....	619
15. Supuesto de alimentos convenidos antes de la sentencia de divorcio dictada estando vigente el Código Civil y Comercial.....	619
16. La aplicación del Código a sentencias firmes de alimentos a favor del cónyuge inocente del divorcio.....	620
K) PÉRDIDA DE LA VOCACIÓN HEREDITARIA	
17. La solución en el Código Civil y Comercial	627
18. Proyecto de Código Civil de 1998	627
19. Derecho comparado. Remisión.....	628
L) PÉRDIDA DEL BENEFICIO DE COMPETENCIA	
20. Lo dispuesto en el Código vigente.....	628
M) DAÑOS DERIVADOS DE LA CONDUCTA OBSERVADA POR LOS CÓNYUGES	
21. La cuestión durante la vigencia del Código Civil	628
a) Posición de la doctrina	628
b) Las soluciones jurisprudenciales	632
22. El Proyecto de Código Civil de 1998.....	634
23. La procedencia de los daños en el Código Civil y Comercial.....	635
a) Doctrina afirmativa.....	635
b) Doctrina negatoria.....	641
24. Jurisprudencia	644
25. Prescripción de la acción de daños.....	649

**N) CON RESPECTO A LAS INHABILIDADES
PARA CONTRATAR**

26. Los excónyuges pueden libremente contratar entre ellos.....	649
---	-----

**CAPÍTULO 36
UNIONES CONVIVENCIALES****A) UNIONES DE HECHO. INTRODUCCIÓN**

1. Concepto de las uniones de hecho. Consideraciones de carácter general ...	651
2. Breve evolución histórica del concubinato. Matrimonio consensual y matrimonio presunto. Remisión	657

**B) CON RESPECTO A LA REGULACIÓN
DE LAS UNIONES DE HECHO**

3. Sobre la conveniencia de regular las uniones de hecho	657
4. Disposiciones legales varias anteriores al Código Civil y Comercial re- lativas a la convivencia extramatrimonial	660

**C) LAS UNIONES CONVIVENCIALES EN EL CÓDIGO CIVIL Y
COMERCIAL. NOCIONES GENERALES**

5. Concepto y ubicación de las uniones convivenciales	661
6. En cuanto al alcance de la regulación de las uniones convivenciales	663
7. Carácteres o elementos constitutivos de las uniones convivenciales....	664
a) Debe tratarse de una relación afectiva.....	664
b) La unión debe ser singular.....	665
c) Relación pública, notoria	666
d) Debe tratarse de una relación de convivencia	667
e) Debe tratarse una relación estable y permanente	667
f) Deben compartir un proyecto de vida en común	668
8. Requisitos para el reconocimiento de efectos jurídicos a las uniones convivenciales.....	669
a) Enumeración de los requisitos	669
b) El requisito de la mayoría de edad	670
c) Con relación al vínculo de parentesco	671

	Pág.
d) No tener impedimento de ligamen	671
e) No estar registrada otra convivencia de manera simultánea	672
f) Mantener la convivencia al menos por dos años	672
9. Registro y prueba de las uniones convivenciales	676
10. Con respecto a la aplicabilidad de las disposiciones sobre las uniones convivenciales.....	678
11. Los pactos de convivencia	679
a) Formalidad y contenido de los pactos	679
b) Limitaciones al contenido de los pactos.....	682
c) Modificación, rescisión y extinción de los pactos	684
d) Oponibilidad a terceros.....	685
 D) LIMITACIONES JURÍDICAS	
12. Limitaciones jurídicas que afectan a los cónyuges, pero que no alcanzan a los integrantes de una unión de hecho	686
13. Limitaciones jurídicas de los convivientes	687
a) Adopción	687
b) Carácter de herederos forzados y goce de ciertos derechos y deberes ...	689
c) Bien de familia	690
d) Derecho real de habitación.....	690
e) Cese de los alimentos por convivir en unión convivencial	691
1) Durante la convivencia o la separación de hecho.....	691
2) Con posterioridad al divorcio	692
f) Cuestiones varias	693
14. Otros actos que el Código Civil y Comercial permite realizar a los convivientes, o disposiciones que los contemplan	694
 E) RECLAMOS INDEMNIZATORIOS DERIVADOS DE LAS UNIONES DE HECHO	
15. Alcance del análisis practicado	696
16. Sobre la legitimación de los convivientes para reclamar indemnización por los daños sufridos por la muerte de la pareja	696
a) Con respecto al reclamo de indemnización por daño patrimonial....	697
b) Reclamo de indemnización por daños no patrimoniales	699
17. Sobre la procedencia de indemnización por la ruptura unilateral de la unión convivencial	701

F) DERECHO COMPARADO

18. La regulación del concubinato en Latinoamérica. Remisión	703
--	-----

CAPÍTULO 37**EFFECTOS DE LAS UNIONES CONVIVENCIALES****A) EFECTOS DURANTE LA CONVIVENCIA**

1. Efectos de las uniones convivenciales durante la convivencia.....	705
2. Relaciones patrimoniales entre los convivientes	706
3. Deber de asistencia y contribución a los gastos del hogar.....	706
4. Responsabilidad por las deudas frente a terceros.....	709
5. Con respecto a la protección de la vivienda familiar y de los muebles indispensables	709
a) El artículo 522 y su alcance	709
b) La autorización judicial supletoria.....	712
c) Supuesto de disposición de un bien sin el necesario asentimiento del conviviente	712
d) Inejecutabilidad de la vivienda familiar	713
e) El artículo 522 compromete la seguridad jurídica	715

B) CESE DE LA UNIÓN CONVIVENCIAL

6. Causas del cese de la unión convivencial.....	717
--	-----

C) EFECTOS DEL CESE DE LA UNIÓN CONVIVENCIAL

7. Derecho a una compensación económica por parte del conviviente perjudicado por la ruptura.....	719
a) La norma legal	719
b) Fundamento de la compensación económica	720
c) Contenido del desequilibrio	722
d) Circunstancias a tener en cuenta para fijar la compensación	723
e) El juez resuelve sobre la procedencia, forma de pago y monto de la compensación.....	725
f) Sobre la posibilidad de la renuncia a la compensación o a un acuerdo de pago antes del cese de la unión	727
g) Caducidad de la acción para reclamar la compensación.....	730
h) Extinción y revisión de la compensación económica.....	732

	Pág.
i) Supuesto de la unión convivencial concluida antes de la entrada en vigencia del Código Civil y Comercial.....	733
8. La atribución del uso de la vivienda familiar	734
a) Supuestos en los que corresponde la atribución	734
b) Con respecto a la validez de la renuncia anticipada del uso de la vivienda familiar	735
c) Plazo por el que puede atribuirse el uso de la vivienda.....	735
d) La fijación de una renta compensatoria por el uso del inmueble..	739
e) El juez puede establecer la inenajenabilidad del inmueble y, de estar en condominio entre los convivientes, que no sea partido ni liquidado	740
f) Supuesto de tratarse de un inmueble alquilado	740
g) Cesación del derecho al uso de la vivienda familiar	741
h) Se ha tildado al artículo 526 de inconstitucional	741
9. La atribución del uso de la vivienda en caso de muerte de uno de los convivientes	742
a) Se establece un derecho real de habitación a favor del conviviente que carece de vivienda propia habitable, o de bienes que aseguren el acceso a esta.....	742
b) Limitaciones al derecho a la atribución del uso.....	743
c) El derecho de habitación es inoponible a los acreedores del causante.....	745
d) Extinción del derecho.....	746
10. Distribución de los bienes	747
11. Con respecto a un pretendido deber alimentario posterior al cese de la convivencia	749
12. En cuanto al derecho sucesorio intestado de los convivientes entre ellos.....	750

CAPÍTULO 38

LA FILIACIÓN. NOCIONES GENERALES

1. Concepto de filiación y ubicación en el Código Civil y Comercial	753
2. Relevancia de la determinación de la filiación	754
3. Las vertientes estática y dinámica de la identidad personal.....	766
4. Breve evolución histórica de la filiación en nuestro derecho a partir de la sanción del Código Civil. Remisión	770
5. Fuentes de la filiación.....	770
a) En el Código Civil y Comercial.....	770

	Pág.
b) En el Proyecto de Código Civil de 1998	771
6. Salvo en el caso de la adopción simple, se dispone que las filiaciones derivadas de distintas fuentes tienen los mismos efectos.....	772
7. No se pueden tener más de dos vínculos filiales.....	773
8. El certificado de nacimiento y la reserva sobre el origen filiatorio de la persona.....	779
9. Derecho comparado. Remisión.....	780

CAPÍTULO 39

LA FILIACIÓN POR TÉCNICAS DE REPRODUCCIÓN HUMANA ASISTIDA

A) PROCREACIÓN ASISTIDA. CUESTIONES VARIAS

1. Introducción	781
2. Una reflexión previa	782
3. Con relación a la existencia de un pretendido derecho a tener un hijo ...	787
4. La finalidad de las técnicas de procreación asistida.....	792
5. Distintos aspectos y riesgos relacionados con las técnicas de procreación asistida	796
6. Aspectos éticos de las técnicas de procreación asistida	800
7. La ley 26.862 de Procreación Asistida	804
a) Procedimientos que comprende la ley	804
b) El alcance de las prestaciones es muy amplio	805
c) Con respecto a la cantidad de tratamientos a los que podrán acceder las personas.....	805
d) Instituciones que deben dar cobertura a las prácticas	807
e) Destinatarios de las técnicas. La resolución	807
f) Edades máximas para tratamientos de reproducción médica-mente asistida	809
g) La ley no limita la aplicación de los procedimientos a los casos de infertilidad o esterilidad médica-mente diagnosticada.....	810
h) Se admite la donación de gametos y de embriones, en clara viola-ción del derecho a la identidad del niño.....	810
i) No se limita la cantidad de donaciones de gametos	811
j) No se prohíbe la transferencia onerosa de gametos o de embriones...	811
k) No se limita el número de óvulos a fecundar ni de embriones a transferir a la mujer en cada caso.....	812

	Pág.
l) Se encuentra admitida la crioconservación de embriones	812
m) Se permite revocar el consentimiento para la práctica de la procreación asistida hasta la implantación del embrión en la mujer....	812
n) La ley omite contemplar la objeción de conciencia	813
8. Derecho comparado. Remisión	814

**B) CRYOCONSERVACIÓN DE GAMETOS
Y EMBRIONES**

9. Gestación de un hijo utilizando gametos o embriones crioconservados ..	814
10. Crioconservación de embriones	816
11. La vitrificación	817
12. Inconveniencias del congelamiento del embrión	818
13. Disponibilidad sobre los embriones crioconservados	823
14. Derecho comparado. Remisión.....	827

C) LA FECUNDACIÓN HETERÓLOGA

15. Cuestiones varias que se presentan con motivo de la utilización de gametos de terceros.....	827
16. Valoración ética de la fecundación heteróloga	830
17. La procreación heteróloga conculca el derecho a la identidad	833
18. La gratuidad en la transferencia de gametos.....	835
19. Revocación por un tercero de su voluntad de donar sus gametos	837
20. La donación de gametos por el hombre sin el consentimiento de su esposa	838
21. Derecho comparado. Remisión.....	839