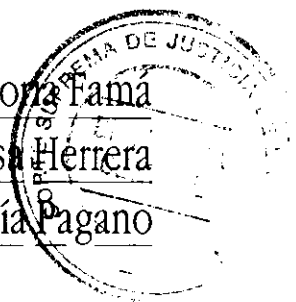


María Victoria Famá

Marisa Herrera

Luz María Pagano



Salud mental en el derecho de familia

Presentación de **Jorge O. Azpiri**

Biblioteca de la Corte Suprema	
Nº de Orden	119614
Ubicación	C5455



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

Índice general

Presentación de Jorge O. Azpiri	9
---------------------------------------	---

Capítulo I — LA SALUD MENTAL EN EL MARCO DE LOS DERECHOS HUMANOS

§ 1.	Palabras preliminares: ¿por qué salud mental en el derecho de familia?	23
§ 2.	La fuerza expansiva de los derechos humanos en el derecho privado ..	28
§ 3.	La salud mental en el marco de los derechos humanos	30
	a) Introito	30
	b) Algunas breves reflexiones en torno del derecho a la salud	31
	c) Las personas con padecimientos mentales en el derecho internacional de los derechos humanos	34
	d) El panorama en nuestra regla de reconocimiento constitucional ..	52
	e) La intervención de los organismos internacionales de derechos humanos	59
§ 4.	¿Qué es salud mental en términos de derechos humanos?	69
§ 5.	Salud mental y pobreza	70
	a) Palabras previas	70
	b) Hacia una psicopatología de la pobreza	71
	c) Derechos sociales y salud mental	74
§ 6.	Conclusiones	90
	<i>Jurisprudencia</i>	
	— Derecho a la salud	91
	- Amparo	91
	- Cobertura médica. Constitución Nacional	91
	- Cobertura médica. Medida cautelar	92
	- Competencia originaria de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	92
	- Derechos humanos	93
	- Obligación de las obras sociales	94
	- Responsabilidad del Estado	96

Capítulo II — SALUD MENTAL, FAMILIA Y OPERADORES

§ 7.	Familia y salud mental.....	99
§ 8.	Herramientas mínimas para el operador de familia sobre la salud mental desde la perspectiva médica.....	115
a)	Introducción.....	115
b)	Elementos básicos sobre la psiquiatría, evolución y conceptualización actual.....	117
c)	El cruce entre psiquiatría y derecho: algunos conceptos claves.....	118
1.	Sobre los usos del lenguaje: personas con padecimientos mentales.....	118
2.	Primeras disquisiciones conceptuales.....	121
3.	Algunos conceptos a la luz del DSM-IV.....	124
d)	Otros conceptos afines.....	134
e)	El concepto de "demencia" en el Código Civil.....	140
§ 9.	Estadísticas judiciales sobre cuestiones relativas a la salud mental.....	141
§ 10.	Salud mental y violencia.....	149
a)	Violencia e instrumentos internacionales de derechos humanos.....	150
b)	Definición y factores coadyuvantes.....	153
c)	Violencia familiar hacia personas con padecimientos mentales, ancianos y discapacitados.....	156
1.	La violencia en personas con patología mental.....	156
2.	Estudios sobre maltrato en personas con padecimientos mentales.....	158
3.	Maltrato institucional.....	163
d)	Maltrato hacia los ancianos.....	163
e)	Maltrato de personas con discapacidad.....	168
<i>Jurisprudencia</i>		
—	Cónyuge curador. Administración de la sociedad conyugal.....	170
—	Deficiencia mental. Oligofrenia.....	171
—	Enfermedad mental. Internación de persona. Tutela judicial efectiva.....	171
—	Enfermedad mental de persona declarada inimputable. Tratamiento ambulatorio.....	171
—	Internación psiquiátrica. Suicidio de paciente. Omisión de cuidados.....	171
—	Violencia familiar. Anciano capaz. Internación en residencia geriátrica contra su voluntad.....	172

Capítulo III — LA «INCAPACIDAD»**EN LA HISTORIA Y EN EL DISCURSO:****REVISIÓN CRÍTICA DE LA LEGISLACIÓN VIGENTE**

§ 11.	La locura en la historia y en el discurso.....	175
a)	Palabras preliminares.....	175

b)	Una perspectiva histórica sobre el imaginario social de la locura.....	175
c)	La locura en el discurso jurídico.....	186
§ 12.	La enfermedad mental en el ordenamiento civil.....	190
a)	El sistema del Código Civil.....	190
b)	La internación psiquiátrica en el decr.-ley 22.914/83.....	203
c)	La ley 448 de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires.....	204
d)	Epílogo.....	205
<i>Jurisprudencia</i>		
—	Concepto de insania.....	205
—	Dictamen pericial médico. Calificación jurídica.....	206
—	Inhabilitación. Naturaleza.....	207
—	Procedimiento civil. Denuncia y certificados médicos.....	207
Capítulo IV — INTERNACIONES PSIQUIÁTRICAS		
§ 13.	La internación psiquiátrica.....	211
a)	Consideraciones generales.....	211
b)	Las internaciones psiquiátricas a la luz del art. 482 del Código Civil. Síntesis sobre su evolución histórica.....	212
c)	El régimen de internación psiquiátrica en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires.....	215
1.	Un conflicto previo e ineludible.....	215
2.	El decr.-ley 22.914/83.....	220
I.	Generalidades.....	220
II.	La internación voluntaria.....	223
III.	La internación involuntaria.....	225
III.1.	Por autoridad policial.....	226
III.2.	En casos de urgencia.....	229
III.3.	Por autoridad judicial.....	230
IV.	Deberes y obligaciones.....	231
3.	Otras cuestiones en materia de internación.....	234
I.	Competencia.....	234
1.1.	Control de internación sin solicitud de parte de declaración de demencia o inhabilitación.....	235
1.2.	Control de internación y expediente de insania o inhabilitación en trámite o con sentencia.....	235
II.	Control de internación.....	240
4.	La ley 448 de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires y su reglamentación.....	247
d)	Las leyes de salud mental e internaciones psiquiátricas provinciales.....	254
1.	Ley 4004 de Catamarca.....	255
2.	Ley 2440 de Río Negro.....	255

3. Ley 10.772 de Santa Fe.....	257
4. Ley 8806 de Entre Ríos.....	259
5. Ley 6976 de San Juan.....	263
6. Ley 7365 de La Rioja.....	267
7. Ley 7881 de Tucumán.....	270
8. Ley 8028 y res. 130/07 de Córdoba.....	272
§ 14. De la “institucionalización” a la “desinstitucionalización”.....	278
a) Introito.....	278
b) Algunas experiencias extranjeras.....	283
c) Algunas experiencias y deseos normativos en el plano nacional.....	288
d) Palabras de cierre.....	295
<i>Jurisprudencia</i>	
— Art. 482. Control de tratamiento.....	296
— Art. 482. Supuestos.....	296
— Carácter excepcional.....	297
— Competencia.....	297
— Conexidad. Tenencia.....	298
— Defensor especial.....	298
— Externación. Dictamen médico.....	298
— Hábeas corpus.....	298
— Internación de personas menores de edad.....	299
— Internación por autoridad judicial.....	299
— Ley 448. Control de constitucionalidad.....	299
— Obligaciones del juez.....	299
— Obligaciones del médico.....	300

Capítulo V — INSANIA: EL PROCESO DE INSANIA

§ 15. Introducción.....	301
§ 16. La naturaleza del proceso.....	308
§ 17. Quiénes pueden ser declarados “insanos”.....	311
a) Consideraciones generales.....	311
b) El límite difuso entre insania e inhabilitación prevista en el art. 152 bis, inc. 2º del Código Civil.....	313
c) Los sordomudos.....	317
d) Dos limitaciones expresamente previstas o improponibilidad objetiva del proceso de declaración de insania.....	320
1. ¿La ancianidad es causa de interdicción?.....	322
2. Los llamados “intervalos lúcidos”.....	329
§ 18. Quiénes pueden solicitar la declaración de insania.....	332
a) El art. 144 del Código Civil.....	332
1. Los esposos no separados personalmente o divorciados vincularmente.....	337
2. Los parientes.....	341
3. Ministerio Público (defensor/asesor de menores e incapaces).....	343

4. El cónsul.....	345
5. Cualquier persona, cuando el demente sea furioso o incomode a sus vecinos.....	347
b) Otros posibles legitimados.....	350
§ 19. Requisitos de la denuncia y algunas consideraciones particulares sobre el proceso en su primera etapa.....	353
a) Denuncia y apertura del proceso.....	353
b) Internación y proceso de insania.....	359
c) Desistimiento, allanamiento, caducidad de instancia y fallecimiento del denunciado.....	360
1. Desistimiento.....	360
2. Allanamiento.....	363
3. Caducidad de instancia.....	363
4. Fallecimiento del denunciado.....	364
§ 20. Competencia. Clasificación.....	364
— Competencia territorial.....	364
§ 21. La prueba pericial médica y su valor probatorio.....	373
§ 22. El rol de los curadores.....	378
a) El curador provisorio.....	378
1. Consideraciones generales.....	378
2. Nombramiento: ¿abogado de la matrícula o curador público?.....	379
3. Criterios de selección.....	383
4. Funciones.....	385
b) El curador definitivo.....	387
1. Nombramiento e idoneidad.....	387
I. Inhabilitación conforme el art. 152 bis, inc. 2º del Código Civil.....	398
II. Curatela conjunta.....	398
III. Inconstitucionalidad de los arts. 478 y 386, parte 1ª del Código Civil.....	400
IV. Designación de curatela conjunta.....	400
V. Asimilación con el ejercicio de la patria potestad.....	400
2. Funciones.....	405
I. Obligación principal.....	405
II. Representante legal.....	406
III. Administración de los bienes.....	407
IV. Actos prohibidos.....	408
IV.1. Contratos.....	408
IV.2. Aceptación de herencias y partición.....	409
IV.3. Fianza.....	409
IV.4. Disposición a título gratuito.....	410
V. Actos para los que el curador necesita autorización judicial previa.....	410
VI. Actos para los que no se requiere autorización judicial.....	413

§ 23. Medidas cautelares en protección a los bienes del presunto insano.....	413
a) Medidas precautorias patrimoniales	413
b) Curador a los bienes	416
c) Inhibición general de bienes	419
d) Otras medidas cautelares	421
§ 24. Dictado de sentencia	423
a) Introducción	423
b) Ausencia del presupuesto biológico	424
c) Coexistencia del presupuesto biológico y de la aptitud de la persona para dirigirse y administrar sus bienes	425
d) Disminución de las facultades mentales y prueba inequívoca que del ejercicio de la plena capacidad puede resultar daño a la persona o al patrimonio	426
e) Existencia del presupuesto biológico y ausencia de aptitud para dirigir su persona y administrar sus bienes	428
§ 25. Recurso y consulta	428
a) Recurso de apelación	428
b) Elevación en consulta	430
§ 26. Costas y honorarios	432
a) Costas	432
b) Honorarios	435
1. Consideraciones generales	435
2. Honorarios de los curadores	442
§ 27. Rehabilitación	446
a) El derecho a pedir y obtener la rehabilitación	446
b) Normas de fondo	446
c) Normas procesales	447
d) Dictado de la sentencia	451
<i>Jurisprudencia</i>	
— Competencia	451
— Conocimiento personal del denunciado	451
— Curatela <i>ad litem</i>	451
— Desistimiento	452
— Elevación en consulta. Facultades del tribunal de alzada	452
— Garantías constitucionales	452
— Generalidades	452
— Honorarios	453
— Intervalos lúcidos	453
— Legitimación para promover declaración de insania	453
— Proceso	454
- Finalidad	454
- Función del juez	454
- Naturaleza	454
- Prueba	454
— Rehabilitación	455
— Remoción del curador	455
— Sentencia	455

Capítulo VI — INSANIA: EFECTOS DE LA INTERDICCION

§ 28. Efectos de la declaración de insania. Introducción	459
§ 29. Los efectos personales	461
a) Los actos personalísimos y los intervalos lúcidos	461
b) Celebración de matrimonio	467
c) Separación personal, divorcio vincular e insania	473
1. Separación personal por alteraciones mentales, alcoholismo o drogadicción	474
2. Legitimación del curador para solicitar el divorcio vincular o la separación personal	482
d) Reconocimiento e impugnación de la filiación	486
e) Ejercicio de la responsabilidad parental	488
f) Adopción	494
g) Trasplante de órganos y salud mental	494
— Consideraciones generales	494
I. Manifestación de voluntad en vida	494
II. Consentimiento presunto <i>post mortem</i>	504
III. Internación psiquiátrica	506
h) Directivas anticipadas para el caso de la propia incapacidad	508
§ 30. Los efectos patrimoniales	522
a) Generalidades	522
b) Actos jurídicos celebrados con posterioridad a la interdicción	524
c) Actos jurídicos celebrados con anterioridad a la interdicción	525
d) Actos jurídicos celebrados por insano no interdicto y posterior fallecimiento	534
e) Sobre el carácter de la nulidad	538
f) Testamentos	541
g) Sordomudo que no sabe darse a entender por escrito	544
<i>Jurisprudencia</i>	
— Acto realizado con anterioridad a la enfermedad	545
— Celebración de acto jurídico y posterior fallecimiento	548
— Integridad física del incapaz. Facultades del curador	548
— Situación jurídica del insano interdicto	548
— Testamentos	549

Capítulo VII — DECLARACION DE INHABILITACION

§ 31. Palabras previas: la reforma introducida por la ley 17.711	553
§ 32. Los distintos supuestos previstos por la ley	558
a) Embriaguez habitual o uso de estupefacientes	558
1. Consideraciones genéricas	558

2. La ebriedad habitual	561
3. El uso de estupefacientes	563
b) Disminución de facultades	564
c) Prodigalidad	568
1. Antecedentes	568
2. Caracterización y fundamento	570
3. Requisitos para la configuración de la causal	575
I. Dilapidación	575
II. Habitualidad	576
III. Existencia de un determinado núcleo familiar	576
IV. Actos de administración y disposición	577
— Pérdida importante de una parte del patrimonio	579
§ 33. El proceso de inhabilitación: sus particularidades	580
a) Aclaración previa	580
b) La inhabilitación del menor adulto	580
c) Legitimación para formular la denuncia	582
d) Desistimiento	584
e) Intervención del defensor de menores e incapaces	585
f) Designación de curador <i>ad litem</i>	588
g) Pericias médicas	594
h) Sentencia	596
i) Elevación en consulta de las actuaciones	597
j) Costas	598
k) Divergencias entre el inhabilitado y el curador	599
l) Sentencia fundada en una causal distinta a la invocada	600
m) Transformación del proceso	601
1. De la insania a la inhabilitación	601
2. De la inhabilitación a la insania	602
n) El juicio de prodigalidad	607
1. Naturaleza del proceso y trámite	607
2. Desistimiento, caducidad de instancia y allanamiento	609
3. Legitimación para realizar la denuncia	610
4. Requisitos de la denuncia	612
5. Intervención del defensor de menores e incapaces	613
6. Curador <i>ad litem</i> y curador <i>ad bona</i>	613
7. Pericia médica	614
8. Apelabilidad de la sentencia	616
9. Costas	616
10. Rehabilitación	616
§ 34. Alcances y efectos de la declaración de inhabilitación	618
a) La capacidad como regla	618
b) El régimen de asistencia	620
1. Generalidades	620
2. Oportunidad	621
3. Naturaleza jurídica	623

4. Forma del acto	624
5. Negativa e imposibilidad de asistencia	625
c) El rol del curador del inhabilitado	625
1. Esfera personal	625
2. Esfera patrimonial	629
3. Los supuestos de representación	631
4. Los efectos de la falta de asistencia	632
d) Facultad judicial de restringir la capacidad de obrar	636
e) Cuestiones particulares. Introito	638
1. El ejercicio de los derechos inherentes a la vida familiar	638
2. La capacidad procesal	640
3. Capacidad para testar	642
4. Capacidad para aceptar o repudiar herencias	643
<i>Jurisprudencia</i>	
— Acto de disposición	644
— Acto de disposición previo a la sentencia	645
— Boleto de compraventa. Nulidad del acto jurídico	645
— Capacidad de hecho. Régimen de asistencia	645
— Cónyuge. Separación de hecho	646
— Curatela <i>ad litem</i>	646
— Curatela legítima	646
— Designación de curador	646
— Disminución de facultades	647
— Facultades del curador	647
— Medida cautelar. Pensión	647
— Patrimonio	648
— Proceso	648
- Denuncia	648
- Normativa aplicable	648
- Prueba	648
— Prodigalidad	649
— Sentencia	649
— Testamento. Capacidad para testar	649

Capítulo VIII — HACIA UN SISTEMA DE GRADUALIDAD DE CAPACIDADES

§ 35. La capacidad gradual de las personas con padecimientos mentales	653
a) Introducción	653
b) De la representación hacia la asistencia y la cooperación	660
c) La experiencia en el derecho comparado	661
d) Conclusiones	665
§ 36. Dos precedentes y una nueva filosofía	667
§ 37. Enfermedad mental y ejercicio de los derechos fundamentales: algunas tensiones	673
a) Introducción	673

b)	El derecho a la autodeterminación en materia de salud	673
c)	Experimentación en personas con padecimientos mentales	684
d)	Esterilización quirúrgica	690
	1. Introducción	690
	2. La esterilización anticonceptiva como un derecho humano: los derechos implicados	691
	3. La reciente reforma legal en materia de esterilización y las leyes locales	696
	4. La esterilización de personas con padecimientos mentales	699
	5. Las soluciones en el derecho comparado	703
	6. La respuesta de nuestra jurisprudencia	709
e)	El derecho a la vida familiar	714
	1. Introducción	714
	2. El derecho a contraer matrimonio	716
	3. Identidad y filiación	718
	4. El ejercicio de la responsabilidad parental	720
	5. Conclusión	723
§ 38.	Requisitos para la implementación de un sistema de gradualidad de capacidades	723
a)	Del rol del juez y de la participación de la persona con padecimientos mentales en el proceso de incapacidad	723
b)	Del enfoque interdisciplinario	727
§ 39.	Palabras finales	728
	<i>Jurisprudencia</i>	
	— Administración de peculio	728
	— Derecho a ser oído	729
	— Efectos de la declaración de insania. Acto personalísimo	729
	— Participación en campaña publicitaria	729
	— Percepción de pensión no contributiva	729
	Bibliografía general	731 ✓