

EDUARDO A. SAMBRIZZI

TRATADO DE DERECHO DE FAMILIA



2ª edición actualizada

V

ACCIONES DE RECLAMACIÓN DE FILIACIÓN - DAÑOS DERIVADOS DE LA OMISIÓN DE RECONOCER AL HIJO EXTRAMATRIMONIAL - ACCIONES DE IMPUGNACIÓN DE FILIACIÓN - LA FILIACIÓN EN LA ADOPCIÓN MATERNIDAD SUBROGADA Y FECUNDACIÓN *POST MORTEM*. LA CLONACIÓN DE SERES HUMANOS - RESPONSABILIDAD PARENTAL - TITULARIDAD Y EJERCICIO. PROGENITOR ADOLESCENTE - ACTOS QUE REQUIEREN EL CONSENTIMIENTO EXPRESO DE AMBOS PROGENITORES. DELEGACIÓN DEL EJERCICIO DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL - DEBERES Y DERECHOS DE LOS PROGENITORES - CUIDADO PERSONAL DEL HIJO RÉGIMEN DE COMUNICACIÓN PATERNO FILIAL - PLAN DE PARENTALIDAD. GUARDA A UN PARIENTE - OBLIGACIÓN DE ALIMENTOS POR PARTE DE LOS PROGENITORES - EDADES HASTA LAS QUE DEBE SATISFACERSE LA PRESTACIÓN ALIMENTARIA - DESDE CUÁNDO SE DEBEN LOS ALIMENTOS. REAJUSTE, INCREMENTO Y DISMINUCIÓN DE LA CUOTA. REPETICIÓN DE LO PAGADO, CADUCIDAD Y PRESCRIPCIÓN. SANCIONES. JURISDICCIÓN Y DERECHO APLICABLE

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

ÍNDICE GENERAL

Pág.

CAPÍTULO LIV

ACCIONES DE RECLAMACIÓN DE FILIACIÓN

1. Reclamación de la filiación matrimonial en el Código Civil y Comercial	1
2. Legitimación activa y pasiva para el reclamo de filiación matrimonial en el Código Civil y Comercial.....	2
a) Legitimación activa.....	2
1) Filiación por naturaleza.....	2
2) Filiación por técnicas de reproducción humana asistida.....	5
b) Legitimación pasiva.....	7
3. Prueba en el reclamo de la filiación matrimonial en el Código Civil y Comercial	8
4. Reclamación de la filiación extramatrimonial en el Código Civil y sus antecedentes	9
a) El Código de Vélez.....	9
b) La ley 14.367	12
c) La ley 23.264	13
5. Reclamación de la filiación extramatrimonial en el Código Civil y Comercial. Legitimación activa.....	13
a) Acción del hijo para reclamar la filiación extramatrimonial.....	13
b) Legitimación del hijo adoptado.....	14
c) Legitimación de los herederos del hijo	14
d) Legitimación de los acreedores del hijo para reclamar el estado de hijo de su deudor	15
e) Legitimación de la persona por nacer para reclamar la filiación ..	15
f) Legitimación del Ministerio Público para promover la acción de filiación	16
6. Reclamación de la filiación extramatrimonial en el Código Civil y Comercial. Legitimación pasiva	21

	Pág.
a) En la filiación por naturaleza	21
b) En la procreación asistida	22
7. Prueba en el reclamo de la filiación extramatrimonial en el Código Civil y Comercial	23
8. Acción de los padres para emplazar al hijo en su verdadero estado....	23
9. Derecho del hijo de reclamar alimentos durante el trámite del juicio de filiación.....	24
10. Proyecto de Código Civil de 1998	28
11. Derecho comparado.....	28
Francia.....	28
España	29
Alemania	30
Japón.....	30
Chile.....	31
Costa Rica.....	31
Uruguay.....	32
Perú.....	33
Paraguay.....	34
México	34
Cuba.....	36
Venezuela.....	36

CAPÍTULO LV

DAÑOS DERIVADOS DE LA OMISIÓN DE RECONOCER AL HIJO EXTRAMATRIMONIAL, POR RECONOCIMIENTO COMPLACIENTE O POR ENGAÑO

1. La violación del derecho a tener la propia identidad causa por lo general daños, que deben ser resarcidos.....	37
2. No siempre el hecho de no reconocer al hijo hace procedente la indemnización	40
3. Supuesto de que el presunto padre no reconociente hubiera dado al reclamante el trato de hijo	43
4. Con respecto a la responsabilidad de la madre por la omisión de instar la acción de filiación	44
5. La incidencia en el monto de los daños, por la demora en promover la acción	49

	Pág.
6. Supuestos de reconocimiento complaciente o atribución falsa de paternidad.....	52
7. Legitimación activa para reclamar los perjuicios sufridos por la falta de reconocimiento del hijo por parte del padre.....	53
8. Daños resarcibles y extensión del resarcimiento	55
9. Prueba de los perjuicios sufridos	59
10. Prescripción de la acción	60
11. Insuficiencia de la nueva normativa	62
12. Distintas decisiones jurisprudenciales que decretaron la procedencia de la reparación de los daños causados por la omisión de reconocer al hijo	64
13. Proyecto de Reformas del año 1998	78
14. Derecho comparado.....	78
Francia.....	78
Suiza.....	78
Chile.....	79
Costa Rica.....	79
Perú.....	79

CAPÍTULO LVI

ACCIONES DE IMPUGNACIÓN DE FILIACIÓN

1. Introducción	81
A) IMPUGNACIÓN DE LA MATERNIDAD	
2. Norma aplicable y nociones generales	82
3. Legitimación activa	84
4. Legitimación pasiva.....	87
5. La caducidad de la acción.....	87
6. Medios de prueba	89
7. De prosperar la acción, deja de regir la presunción de paternidad.....	90
8. Proyecto de Código Civil de 1998	90
9. Derecho comparado.....	91
Francia.....	91
España	91

	Pág.
Chile.....	91
Uruguay.....	92
Perú.....	92
Paraguay.....	93
Cuba.....	93
B) IMPUGNACIÓN DE LA FILIACIÓN PRESUMIDA POR LA LEY	
10. Alcance de la impugnación.....	93
11. El nuevo Código ha eliminado la necesidad de acreditar previamente la verosimilitud de los hechos en que se funda la acción	95
12. Legitimación activa para impugnar la filiación presumida por la ley. Antecedentes legislativos.....	97
a) Además del hijo, solo el padre y sus herederos podían impugnar la paternidad	97
b) Con respecto a la impugnación por parte de la madre.....	99
13. Legitimación activa para impugnar la filiación presumida por la ley. La normativa vigente.....	103
a) Impugnación por el o la cónyuge.....	105
1) Se sigue la solución establecida en la norma antes vigente ...	105
2) Con respecto a la legitimación del curador del o de la cónyuge para impugnar la filiación	105
b) Impugnación por el hijo.....	107
1) No se fija plazo para el ejercicio de la acción.....	107
2) Con respecto a la edad del hijo para la iniciación de la acción...	108
3) Legitimación del Ministerio Público para impugnar la filiación por parte de un menor que no cuenta con la edad y grado de madurez suficiente	109
c) Impugnación de la filiación por la madre.....	111
d) Impugnación por un tercero que invoque un interés legítimo	112
1) El padre biológico del niño	112
2) Tercero que prestó el consentimiento previo, libre e informado en los términos de los artículos 560 y 561 del Código.....	115
3) Los abuelos del niño	115
e) Impugnación por los herederos del legitimado activo	116
14. Legitimación pasiva.....	118
15. Pruebas admitidas en el juicio de impugnación de la filiación	119
a) Si bien se admite todo medio de prueba, no resulta suficiente la declaración de la madre gestante.....	119

	Pág.
b) Con respecto a la impugnación de la filiación en el interés del niño	121
c) La prueba del vínculo biológico	122
16. Plazo de caducidad para ejercer la acción de impugnación de la filiación.....	123
a) El plazo de caducidad de un año del artículo 259, ha sido declarado inconstitucional.....	126
b) Un caso en que se dejó de lado el plazo de caducidad, sin declararlo inconstitucional	127
17. Proyecto de Código Civil de 1998	128
18. Derecho comparado.....	129
Francia.....	129
España	130
Italia.....	131
Japón.....	131
Chile.....	132
Costa Rica.....	132
Uruguay.....	133
Perú.....	134
Paraguay	135
México	136
Venezuela	137
Cuba.....	138

CAPÍTULO LVII

ACCIONES DE IMPUGNACIÓN DE FILIACIÓN
(CONTINUACIÓN)A) DERECHO DEL CÓNYUGE DE NEGAR JUDICIALMENTE
EL VÍNCULO FILIAL

1. Acción de negación de la filiación presumida por la ley.....	139
2. Legitimación activa	141
3. Legitimación pasiva.....	142
4. Con respecto a la prueba	142
5. Proyecto de Código Civil de 1998.....	144

**B) IMPUGNACIÓN PREVENTIVA DE LA FILIACIÓN
PRESUMIDA POR LA LEY**

6. Impugnación preventiva antes del nacimiento, de la filiación presumida por la ley..... 144
7. Proyecto de Código Civil de 1998..... 147

**C) IMPUGNACIÓN DEL RECONOCIMIENTO DE LA PATERNIDAD
Y LA MATERNIDAD EXTRAMATRIMONIAL**

8. Impugnación del reconocimiento..... 147
9. La impugnación del reconocimiento se diferencia de la nulidad del acto de reconocimiento 149
10. Nulidad del reconocimiento..... 149
11. Legitimación activa para impugnar el reconocimiento 152
- a) Antecedentes..... 152
- b) La normativa actual..... 152
12. Sujetos pasivos de la impugnación del reconocimiento..... 156
13. Prueba 156
14. Efectos de la sentencia que resuelve sobre la impugnación 157
15. Caducidad de la acción de impugnación del reconocimiento..... 158
16. Un caso de limitación a la autonomía de la voluntad en las acciones de impugnación de la filiación 158
17. Proyecto de Código Civil de 1998..... 159
18. Derecho comparado..... 160
- Francia..... 160
- España..... 160
- Alemania 160
- Japón..... 161
- Chile..... 161
- Costa Rica..... 162
- Uruguay..... 162
- Perú..... 162
- Cuba..... 163
- Paraguay..... 163
- México 163

D) JURISDICCIÓN Y DERECHO APLICABLE

19. Jurisdicción de las acciones relativas a la determinación e impugnación de la filiación..... 164
20. Derecho aplicable para el establecimiento e impugnación de la filiación.. 164

CAPÍTULO LVIII

LA FILIACIÓN EN LA ADOPCIÓN

1. La adopción crea vínculos de filiación entre el o los adoptantes y el adoptado 165

A) ADOPCIÓN PLENA

2. Cuándo se debe otorgar la adopción plena..... 165
3. Efectos de la adopción plena en cuanto a la filiación..... 166
4. Con respecto a la admisión de una acción de filiación por parte del adoptado contra los progenitores, o el reconocimiento por parte de estos últimos 167
5. Facultad del juez en cuanto al mantenimiento de vínculos jurídicos con uno o varios parientes de la familia de origen 169
6. La filiación y el supuesto de fallecimiento de los guardadores..... 170

B) ADOPCIÓN SIMPLE

7. Con respecto al otorgamiento de la adopción simple 174
8. Efectos de la adopción simple en cuanto a la filiación 174
9. Acción de filiación del adoptado contra sus padres, o reconocimiento posterior a la adopción 176
10. Facultades del juez en cuanto a la creación de vínculos jurídicos con la familia del adoptante..... 176
11. Extinción de la filiación por revocación de la adopción simple 176

C) ADOPCIÓN DE INTEGRACIÓN

12. Cuándo se configura la adopción de integración 177
13. La adopción de integración puede ser plena o simple 178
14. Efectos entre el adoptado y su progenitor de origen 179
15. Efectos entre el adoptado y el adoptante..... 179

	Pág.
a) Adoptado con un solo vínculo filial de origen.....	179
b) Adoptado con doble vínculo filial de origen.....	179
16. Revocación de la adopción de integración.....	180
D) DERECHO COMPARADO	
17. La filiación en la adopción en el derecho comparado.....	180
Alemania	180
Francia.....	181
Bélgica	181
España	181
Italia	182
Japón.....	183
Uruguay	183
Costa Rica.....	183
Chile.....	184
Perú.....	184
Cuba.....	184
México	184
Paraguay.....	185
Colombia.....	185

CAPÍTULO LIX

MATERNIDAD SUBROGADA Y FECUNDACIÓN *POST MORTEM*. LA CLONACIÓN DE SERES HUMANOS

A) MATERNIDAD SUBROGADA

1. Gestación realizada por una madre sustituta.....	187
2. Consecuencias esperables de una criticable modalidad reproductiva ..	196
3. Supuesto de la intención de la madre gestante de recuperar a su hijo luego de entregado a la madre que lo encargó.....	197
4. Reclamo por devolución del precio en el supuesto de que la madre gestante no haya entregado al nacido.....	198
5. La norma sobre maternidad subrogada proyectada en el Anteproyecto de Código Civil y Comercial.....	198
a) Que se ha tenido en mira el interés superior del niño que pueda nacer.....	199

	Pág.
b) Que la gestante tiene plena capacidad, buena salud física y psíquica	199
c) Que al menos uno de los comitentes ha aportado su material genético	200
d) Que el o los comitentes poseen imposibilidad de concebir o de llevar un embarazo a término.....	200
e) Que la gestante no ha aportado material genético propio	200
f) Que la gestante no ha recibido retribución	200
g) Que la gestante no se ha sometido a un proceso de maternidad subrogada más de dos veces.....	201
h) Que la gestante ha parido, al menos, un hijo propio	201
6. El Código Civil y Comercial no permite la maternidad subrogada, a pesar de lo cual distintos fallos la admitieron	202
7. Inscripción de nacimiento de menores nacidos por maternidad subrogada.....	209
8. Las XXV Jornadas de Derecho Civil.....	210
9. Derecho comparado.....	210
Suiza, Noruega y Alemania	211
Francia.....	211
España	211
Italia	212
Suecia	213
Rusia	213
India.....	213
Gran Bretaña.....	214
Australia e Israel.....	215
Estados Unidos de América	215
Parlamento Europeo y Congresos de Panamá y de Lima, Perú.....	216
La Corte Europea de Derechos Humanos	217
B) FECUNDACIÓN <i>POST MORTEM</i>	
10. Nociones generales y valoración ética.....	219
11. Distintos problemas que trae aparejados la fecundación <i>post mortem</i> ..	224
a) Sobre el carácter de heredero por parte del nacido	224
b) Con respecto al carácter de hijo por parte del nacido	226
c) Derechos varios del nacido.....	227
12. Proyectos de ley argentinos que han contemplado la fecundación <i>post mortem</i>	228

	Pág.
a) Proyectos varios	228
b) Proyecto de 1988	229
c) Anteproyecto de Código Civil y Comercial	232
13. Derecho comparado.....	233
Alemania	233
Francia.....	234
Suiza, Suecia, Dinamarca y Noruega	235
España	235
Italia	240
Gran Bretaña.....	241
Israel	241
Estados Unidos de América	242
Consejo de Europa y Jornadas de Lima, Perú	242

C) LA CLONACIÓN DE SERES HUMANOS

14. Concepto y técnicas de clonación.....	243
15. Críticas y justificaciones de la clonación humana.....	247
a) Argumentos contrarios a dicha técnica de reproducción	247
b) Argumentos a favor de la clonación.....	255
16. La clonación de embriones para utilizar sus células para investigaciones y trasplantes	256
17. Distintas declaraciones de la Iglesia sobre la clonación.....	262
18. Otras críticas de otras Iglesias.....	264
19. La situación en nuestro país	265
20. Práctica de la clonación	266
21. Derecho comparado.....	270
España	271
Alemania	272
Francia.....	272
Gran Bretaña.....	274
Australia.....	277
Corea del Sur y Singapur	277
La legislación suiza.....	278
Italia	279
Estados Unidos de América.....	281

	Pág.
Dinamarca.....	281
Chile.....	281
Asamblea Parlamentaria del Consejo de Europa	281
Parlamento Europeo	283
Otros convenios o declaraciones de organismos internacionales.....	285

CAPÍTULO LX

RESPONSABILIDAD PARENTAL. NOCIONES GENERALES

1. Introducción	289
2. Breve evolución histórica.....	297
3. Concepto y punto de partida de la responsabilidad parental.....	298
4. Contenido de la responsabilidad parental	300
5. Evolución de la situación en nuestro país	301
a) Antes de la sanción del Código Civil	301
b) La patria potestad en el primitivo Código Civil.....	302
c) La ley 10.903	303
d) La ley 11.357	304
e) La ley 14.367	304
f) La ley 23.264	305
g) La Convención sobre los Derechos del Niño. Ley 23.849	306
h) La ley 26.061	307
i) El Código Civil y Comercial.....	307
6. Caracteres de la responsabilidad parental	307
a) Es de carácter personalísima	307
b) Es indisponible.....	308
c) Es temporal.....	308
7. Principios generales de la responsabilidad parental	308
a) El interés superior del niño	309
b) La autonomía progresiva del hijo conforme a sus características psicofísicas, aptitudes y desarrollo. A mayor autonomía, disminuye la representación de los progenitores en el ejercicio de los derechos de los hijos	313
c) El derecho del niño a ser oído y a que su opinión sea tenida en cuenta según su edad y grado de madurez.....	315

	Pág.
CAPÍTULO LXI	
TITULARIDAD Y EJERCICIO DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL. PROGENITOR ADOLESCENTE	
A) TITULARIDAD Y EJERCICIO DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL	
1. La responsabilidad parental y su ejercicio	323
2. Progenitores a los que corresponde el ejercicio de la responsabilidad parental	324
a) Supuesto de convivencia de ambos progenitores	326
b) Cese de la convivencia, divorcio o nulidad de matrimonio	329
1) Sobre el otorgamiento del ejercicio de la responsabilidad parental a ambos progenitores.....	330
2) Presunción de conformidad por parte de uno de los padres de los actos realizados por el otro.....	331
3) Atribución del ejercicio de la responsabilidad parental a solo uno de los padres	332
c) Caso de muerte, ausencia con presunción de fallecimiento, privación de la responsabilidad parental o suspensión del ejercicio de un progenitor	333
d) Hijo extramatrimonial con un solo vínculo filial.....	334
e) Hijo extramatrimonial con doble vínculo filial	334
1) Doble vínculo filial establecido en forma voluntaria por ambos progenitores.....	335
2) Doble vínculo filial, establecido uno de ellos por declaración judicial	335
3) Sobre la posibilidad de decidir modificaciones en el ejercicio de la responsabilidad parental.....	336
3. Supuesto de que no haya una persona que ejerza la responsabilidad parental	337
4. Caso de desacuerdo entre los progenitores con relación al ejercicio de la responsabilidad parental	337
a) La solución admitida en el Código.....	338
b) Legitimación para acudir al juez	339
c) Sobre la intervención de los jueces	340
d) Alcance de la norma	341
e) Sobre la necesidad de oír al menor en lo que a este concierne	345
f) Juez competente y procedimiento.....	346

	Pág.
g) Críticas efectuadas a la norma.....	347
h) Proyecto de Código Civil de 1998	348
B) SUPUESTO DEL PROGENITOR ADOLESCENTE	
5. Ejercicio de la responsabilidad parental por los progenitores adolescentes.....	348
a) Lo que establecía el Código Civil.....	348
b) Lo establecido en el vigente artículo 644 del Código.....	350
1) El principio general.....	352
2) Limitaciones al principio general.....	353
3) Supuesto de que uno de los progenitores sea plenamente capaz	354
c) La actuación del juez.....	354
d) Análisis crítico del artículo 644.....	355
e) Solución <i>de lege ferenda</i> aprobada en las XVI Jornadas Nacionales de Derecho Civil.....	356
f) Proyecto de Reformas del Código Civil de 1998	356
6. Otras disposiciones que otorgan mayor autonomía al progenitor adolescente.....	357
C) DERECHO COMPARADO	
7. Derecho comparado.....	358
España	358
Italia	359
Francia.....	359
Alemania	361
Portugal	361
Japón.....	362
Costa Rica.....	362
Cuba.....	363
Uruguay	363
Chile.....	364
Perú.....	364
México	365
Colombia	365
El Salvador.....	366

CAPÍTULO LXII

ACTOS QUE REQUIEREN EL CONSENTIMIENTO
EXPRESO DE AMBOS PROGENITORES. DELEGACIÓN
DEL EJERCICIO DE LA RESPONSABILIDAD PARENTALA) ACTOS QUE REQUIEREN EL CONSENTIMIENTO EXPRESO
DE AMBOS PROGENITORES

1. La disposición legal	367
2. Análisis de la norma	368
a) Autorizar a los hijos adolescentes entre dieciséis y dieciocho años para contraer matrimonio.....	370
b) Autorizarlo para ingresar a comunidades religiosas, fuerzas armadas o de seguridad.....	371
c) Autorizarlo para salir de la República o para el cambio de residencia permanente en el extranjero	372
d) Autorizarlo para estar en juicio en los supuestos en que no puede actuar por sí.....	376
e) Administrar los bienes de los hijos, excepto que se haya delegado la administración de conformidad con lo previsto en este capítulo....	378
f) Si los progenitores no se ponen de acuerdo, debe resolver el juez, con fundamento en el interés familiar	380
3. El artículo 645 debe ser interpretado en forma restrictiva	382
4. Formas de expresar el consentimiento	382
5. Proyecto de Código Civil de 1998	383

B) DELEGACIÓN DEL EJERCICIO DE LA
RESPONSABILIDAD PARENTAL

6. La disposición en análisis	383
7. Requisitos exigidos por el artículo 643 para delegar el ejercicio de la responsabilidad parental	386
8. Alcance de la delegación.....	389
9. El plazo convenido puede ser renovado.....	390
10. Con relación a lo establecido en el artículo 674.....	390
11. Críticas a la delegación establecida en el artículo 643	391

CAPÍTULO LXIII

DEBERES Y DERECHOS DE LOS PROGENITORES

A) NOCIONES GENERALES

1. Los progenitores no solo tienen deberes hacia los hijos, sino también derechos	393
---	-----

B) DEBERES ENUNCIADOS EN EL ARTÍCULO 646 Y EN OTRAS
DISPOSICIONES LEGALES

2. La enumeración del artículo 646 del Código es enunciativa	395
--	-----

C) DEBER DE EDUCACIÓN

3. Nociones generales	397
4. Educación sexual	400
5. Con respecto a la educación religiosa de los hijos.....	402
a) Derecho de los padres de elegir la educación religiosa de sus hijos.....	402
b) Supuesto de que los hijos hayan llegado a la edad del discernimiento	403
c) Supuesto de que los padres no profesaran una misma religión, o que uno de ellos quisiera cambiar la religión en la que el hijo fue educado	405
d) Ingreso del hijo en una orden religiosa.....	407
6. Ley federal de educación	408
7. Constitución Nacional y de la provincia de Buenos Aires, y tratados con jerarquía constitucional.....	410
8. Ley 26.061.....	411
9. Código de Derecho Canónico.....	412

D) DEBER DE CORRECCIÓN

10. Los padres tienen el derecho y el deber de corregir a sus hijos.....	413
--	-----

E) PROHIBICIÓN DE CASTIGOS CORPORALES Y MALOS TRATOS

11. Prohibición de castigos corporales, malos tratos y otros hechos que lesionen o menoscaben a los hijos.....	414
--	-----

Pág.

F) PROYECTO DE CÓDIGO CIVIL DE 1998 Y DERECHO COMPARADO

12. El Proyecto de Código Civil de 1998	417
13. Derecho comparado.....	418
España	418
Francia.....	418
Italia	419
Alemania	420
Japón.....	420
Perú.....	420
Costa Rica.....	421
Uruguay	421
Cuba.....	421
Chile.....	422
México	423

CAPÍTULO LXIV

DERECHOS Y DEBERES DE LOS PROGENITORES.
CUIDADO PERSONAL DEL HIJO

A) ANTECEDENTES LEGALES

1. Menores hasta cinco años de edad	425
2. Menores de más de cinco años de edad	429

B) DEBER DE CUIDADO PERSONAL Y DE CONVIVENCIA
CON EL HIJO

3. Deber de cuidado personal y de convivencia con el hijo	431
a) Las normas actualmente vigentes	431
b) Lo que establecía el Código Civil.....	436
4. Efectos de la atribución del cuidado personal de los hijos	437
5. Modalidades del cuidado personal de los hijos menores de edad.....	438
6. Análisis crítico y precedentes jurisprudenciales del cuidado personal compartido alternado	443
7. Cuidado personal unilateral.....	450
8. Preeminencia legal para el otorgamiento del cuidado personal	452

Pág.

9. Carácter provisorio del otorgamiento del cuidado personal	455
10. Deber de colaboración y de información de los progenitores.....	459

C) PAUTAS PARA EL OTORGAMIENTO
DEL CUIDADO PERSONAL

11. Pautas establecidas en el actual Código para el otorgamiento del cuidado personal	461
a) Pautas del artículo 653.....	462
1) La prioridad del progenitor que facilita el derecho del hijo a mantener trato regular con el otro padre	463
2) La edad del hijo	464
3) La opinión del hijo	466
4) El mantenimiento de la situación existente y respeto del centro de vida del hijo.....	470
b) Pauta establecida en el artículo 655	473
c) Pautas establecidas en el artículo 656.....	475
12. Otras pautas para el otorgamiento del cuidado personal	476
a) El interés superior del niño	476
b) El acuerdo de los progenitores	477
c) La inseparabilidad de los hermanos	477
d) La conducta moral de los progenitores.....	480
e) La despreocupación por los hijos o su abandono.....	481
f) El inducir a los hijos a cambiar de religión y la pertenencia a sectas religiosas	481
g) Haber incurrido en un hecho suficiente para privar al progenitor de la responsabilidad parental	481
h) Con respecto a la nueva relación sentimental de uno de los progenitores	482
i) En cuanto a la homosexualidad y su relación con el interés superior del niño.....	484
j) La cuestión de la capacidad patrimonial y el nivel cultural de los progenitores	486

D) PROYECTOS DE REFORMA Y LA CUESTIÓN EN LA
JURISPRUDENCIA ESPAÑOLA

13. Proyectos de reforma integral del Código Civil	486
14. La cuestión en la jurisprudencia española	487

CAPÍTULO LXV

RÉGIMEN DE COMUNICACIÓN PATERNO FILIAL

A) RÉGIMEN DE COMUNICACIÓN

1. El régimen de comunicación entre los padres y sus hijos menores de edad	489
2. La Convención sobre los Derechos del Niño	493
3. La ley 26.061	494
4. Finalidad del establecimiento de un régimen de comunicación	495
5. El régimen de comunicación debe fijarse atendiendo fundamentalmente al interés de los menores	496
6. Importancia de la opinión de los menores para la determinación del régimen de comunicación	497
7. El régimen de comunicación debe ser fijado de una manera tal que permita una relación fluida entre padres e hijos	500
8. Circunstancias que se consideran irrelevantes para la fijación de un régimen de comunicación	502
9. Lugar en el que deben desarrollarse el régimen de comunicación, y si deben estar presentes otras personas	504
10. Incumplimiento del régimen por parte de los progenitores	507
a) Situaciones de incumplimiento del régimen de comunicación	507
b) Distintas maneras de compeler al cumplimiento	510
1) Sanciones penales y uso de la fuerza pública	512
2) Intimación de cumplimiento bajo apercibimiento de suspensión del régimen de comunicación	515
3) Incremento o disminución de la cuota alimentaria	516
4) Intimación de cumplimiento bajo el apercibimiento de privación del cuidado personal del hijo	516
5) Imposición de apercibimientos o de multas	518
6) Realización de un tratamiento terapéutico. Internación del menor en un colegio	520
7) Suspensión del trámite de otros juicios conexos	521
11. Daños derivados del incumplimiento del régimen de comunicación.	521
a) Con respecto a la existencia de daños	521
b) En cuanto a la procedencia del resarcimiento de los daños	522
1) Doctrina que entiende procedente una indemnización por la falta de comunicación con el hijo	523

2) Doctrina que no obstante reconocer la existencia de daño, considera en líneas generales la improcedencia de la indemnización	524
12. Fijación del régimen de comunicación a pedido del progenitor que convive con el niño	531
13. Modificación del régimen de comunicación	531
14. Privación, suspensión, restricción o extinción del régimen de comunicación	532
a) A cualquiera de esas situaciones solo se debe llegar en supuestos restrictivos muy especiales	532
b) Casos varios	534
c) El supuesto del incumplimiento de la cuota de alimentos	535
d) Con respecto a la negativa del hijo de ver a su progenitor	539
e) La suspensión del régimen de comunicación no podría ser por un plazo indefinido, salvo supuestos especiales	541
f) Privación del derecho de comunicación	541
g) Restricción derivada de la prohibición de acercamiento	542
h) Restablecimiento de la privación o suspensión del régimen de comunicación	544
i) Extinción del régimen de comunicación	544
15. Juez competente para entender en las cuestiones relacionadas con el régimen de comunicación	545
16. Trámite del juicio para decidir el régimen de comunicación	545

B) CAMBIO DE JURISDICCIÓN DEL JUZGADO

17. Cambio de la jurisdicción del juzgado que otorgó el cuidado personal de los menores	546
a) Fijación del domicilio en el país	547
b) Fijación del domicilio en el extranjero	549

C) DERECHO COMPARADO

18. Régimen de comunicación	551
España	551
Alemania	551
Uruguay	551
Cuba	552
Paraguay	552

CAPÍTULO LXVI

PLAN DE PARENTALIDAD. GUARDA A UN PARIENTE

A) PLAN DE PARENTALIDAD

1. Plan de parentalidad	555
a) La presentación por los progenitores de un plan de parentalidad ..	555
b) Modificación del plan de parentalidad	557
c) La participación del hijo en el plan de parentalidad	558
d) Inexistencia de plan de parentalidad homologado	558

B) OTORGAMIENTO DE LA GUARDA A UN PARIENTE

2. El otorgamiento de la guarda de los menores a un pariente	559
a) Introducción	559
b) Requisitos para el otorgamiento de la guarda	563
1) La guarda debe ser otorgada por el juez	563
2) Debe tratarse de un supuesto de especial gravedad	563
3) La guarda debe ser otorgada a un pariente	565
4) Plazo del otorgamiento de la guarda	566
5) Finalizado el plazo, se debe resolver sobre la situación del niño	566
c) Facultades del guardador	567

CAPÍTULO LXVII

OBLIGACIÓN DE ALIMENTOS POR PARTE DE LOS PROGENITORES

A) CONCEPTO, CARACTERES Y FUNDAMENTO DE LA PRESTACIÓN ALIMENTARIA

1. Los progenitores tienen la obligación de prestar alimentos a sus hijos..	569
2. Valor económico de las tareas cotidianas	572
3. Caracteres del derecho a percibir alimentos	573
a) Es un derecho intransmisible e irrenunciable	573
b) Es inembargable	576
c) Es imprescriptible	576
d) Es circunstancial y variable	577

e) Es un derecho recíproco	577
4. Fundamento de la prestación alimentaria	578

B) CONTENIDO Y DETERMINACIÓN DE LA OBLIGACIÓN ALIMENTARIA

5. Prestaciones que comprende la obligación alimentaria	580
a) El Código enumera una serie de gastos ordinarios	580
b) Con respecto a los gastos extraordinarios	582
6. Formas de fijación de la prestación alimentaria y homologación del convenio de alimentos	583
7. Forma en que debe satisfacerse la obligación alimentaria, y pauta para determinar el monto de la prestación	584
a) Con relación al contenido de la prestación	584
b) Modo de cumplimiento de la cuota alimentaria	585
c) Pauta con respecto al monto de la prestación	586
d) Gastos efectuados por el alimentante antes de la fijación de la cuota y luego de ello, pero al margen de la misma	589

C) DERECHO COMPARADO

8. Por lo general, el deber alimentario concluye al llegar el hijo a la mayoría de edad	592
Francia	592
Suecia y Suiza	593
Alemania	593
Gran Bretaña	593
Austria	594
España	594
Italia	594
Honduras	595
México	595
Chile	596
Costa Rica	596
Nicaragua	596
Venezuela	597
Perú	597

CAPÍTULO LXVIII

EIDADES HASTA LA QUE DEBE SATISFACERSE LA
PRESTACIÓN ALIMENTARIA. SUPUESTOS VARIOSA) EIDADES HASTA LAS QUE DEBE SATISFACERSE
LA PRESTACIÓN ALIMENTARIA

1. La norma general es que los padres deben alimentos a sus hijos hasta los veintiún años de edad	599
a) Antecedentes.....	599
b) Lo establecido en el Código Civil y Comercial	600
c) La excepción a la obligación de prestar alimentos hasta los veintiún años	601
2. Con respecto a los alimentos en favor de los mayores de veintiún años y hasta los veinticinco	603
a) La situación en nuestro país	603
b) Proyectos varios de reforma sobre los alimentos a los hijos mayores de edad.....	608
c) Lo dispuesto en el Código Civil y Comercial con respecto a los hijos de más de veintiún años de edad	609
3. Legitimación activa para reclamar alimentos	613
a) Principio general.....	613
b) Caso del hijo mayor de edad hasta los veintiún años	614
c) Hijo mayor de veintiún años y hasta los veinticinco.....	618
4. Fijación de una suma de dinero que perciba y administre el hijo.....	619
5. Administración del monto de los alimentos del hijo mayor de edad...	620

B) SUPUESTOS VARIOS

6. Reclamo de alimentos provisorios para el hijo extramatrimonial no reconocido	622
7. Alimentos a favor de la mujer embarazada y del hijo por nacer.....	624
8. La obligación de prestar alimentos a los hijos no caduca por la alegación de inexistencia de recursos, ni por el hecho de tener el alimentante hijos de otro matrimonio.....	626
9. La obligación alimentaria de ambos padres permanece incólume en caso de divorcio o separación de hecho	628
10. Asistencia transitoria a una menor por quien impugnó con éxito el reconocimiento previo de la paternidad	628

11. Alimentos en el supuesto de haberse otorgado o acordado el cuidado personal compartido de los hijos	629
12. Fijación de la cuota alimentaria a pedido del obligado a prestarlos	632
13. Supuesto del hijo fuera del país o aislado de sus progenitores.....	633
14. Alimentos provisorios durante el juicio.....	634
15. Reclamo de alimentos a los ascendientes	635
a) Deben acreditarse las dificultades para percibir los alimentos del progenitor obligado	638
b) El peticionante debe probar que le faltan los medios económicos suficientes.....	641
c) Debe encontrarse en la imposibilidad de adquirir bienes con su trabajo.....	642
d) El alimentante debe estar en condiciones de poder prestar alimentos.....	643
e) Extensión de la obligación	643
f) No debe haber un pariente más próximo al peticionante en condiciones de prestar alimentos.....	644
g) De haber más de un obligado, quien abonó alimentos puede requerir a los otros contribución por lo pagado	644

CAPÍTULO LXIX

DESDE CUÁNDO SE DEBEN LOS ALIMENTOS.
REAJUSTE, INCREMENTO Y DISMINUCIÓN DE LA
CUOTA. REPETICIÓN DE LO PAGADO, CADUCIDAD Y
PRESCRIPCIÓN. SANCIONES ANTE EL INCUMPLIMIENTO
DE LA CUOTA. JURISDICCIÓN Y DERECHO APLICABLEA) DESDE CUÁNDO SE DEBEN LOS ALIMENTOS, REAJUSTE
DE LA CUOTA E INTERESES

1. Desde cuándo se deben los alimentos.....	645
a) La solución establecida en el Código Procesal Civil y Comercial de la Nación.....	645
b) Proyecto de Reformas de 1998.....	647
c) La solución del Código Civil y Comercial	647
2. Con respecto al reajuste por índices de la cuota alimentaria	649
a) La indexación y su prohibición por la ley 23.928	649
b) La vigencia de las obligaciones de valor	651
c) Carácter de las deudas por alimentos	652

	Pág.
d) La posibilidad de reajuste de las deudas alimentarias una vez fijado en dinero el monto de la cuota	652
e) La solución admitida por los jueces en materia de cuota alimentaria luego de la reforma producida por la ley 23.928.....	656
3. Intereses por deudas de alimentos	661

B) INCREMENTO, DISMINUCIÓN O CESACIÓN DE LA CUOTA ALIMENTARIA

4. El monto fijado en la sentencia puede ser modificado en más o en menos, como también decretarse su cese	662
5. Con respecto al supuesto de disminución o cesación de la cuota alimentaria durante el tiempo en que los menores viven con el alimentante ..	666
6. Durante el juicio de reducción o incremento de la cuota deberá, en principio, continuar abonándose el monto fijado	667
7. El pedido de modificación de la cuota debe tramitar como incidente...	669
8. Efecto de la sentencia que hace lugar a la modificación o cese de la cuota alimentaria.....	669
9. Forma de concesión del recurso de apelación contra la sentencia que modifica o decreta el cese de la cuota.....	669

C) REPETICIÓN DE LO PAGADO, CADUCIDAD Y PRESCRIPCIÓN DEL COBRO DE CUOTAS ATRASADAS

10. Sobre la posibilidad de repetición de las sumas pagadas en concepto de alimentos.....	670
11. Caducidad del derecho al cobro de las cuotas atrasadas de alimentos..	671
12. Prescripción de la acción para el cobro de los alimentos	673

D) MEDIDAS Y SANCIONES ANTE EL INCUMPLIMIENTO DEL PAGO DE LOS ALIMENTOS

13. Medidas diversas ante el incumplimiento de la cuota alimentaria.....	674
a) Medidas cautelares para asegurar el pago de los alimentos	675
1) Hasta la entrada en vigencia del Código Civil y Comercial	675
2) La cuestión en el Código Civil y Comercial.....	677
b) Sanciones ante el incumplimiento de órdenes judiciales.....	678
c) Ejecución de las cuotas no abonadas. Procedimiento judicial	680
d) Sobre la ejecutabilidad de un inmueble afectado al régimen de protección de la vivienda familiar	684
14. Sanciones por el incumplimiento del pago de la cuota alimentaria....	685

	Pág.
a) La ley 19.344 sobre incumplimiento de los deberes de asistencia familiar.....	686
b) El Registro de Deudores Alimentarios Morosos.....	688
c) Indignidad para suceder	690

E) JURISDICCIÓN Y DERECHO APLICABLE

15. Procesos en el país. Juez competente y derecho aplicable.....	690
16. Derecho internacional privado	693
a) Juez competente para entender en la acción de alimentos.....	693
b) Derecho aplicable	693