

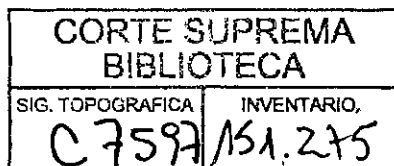


TRATADO DE LA RESPONSABILIDAD POR DAÑOS EN MATERIA DE FAMILIA

TOMO I

Gonzalo Javier Gallo Quintian
Marcela Virginia Panatti
María Soledad Pennise Iantorno
Gabriel Hernán Quadri

Directores



THOMSON REUTERS

LA LEY

ÍNDICE GENERAL

Pág.

PRIMERA PARTE PARTE GENERAL

CAPÍTULO 1

LOS NUEVOS PARADIGMAS EN LAS RELACIONES DE FAMILIA

*Por Gonzalo J. Gallo Quintian, Marcela V. Panatti,
María Soledad Pennise Iantorno y Gabriel H. Quadri*

I.	Consideraciones iniciales	3
II.	<i>Status</i> de familia y ejercicio de roles familiares.....	4
III.	La situación familiar que deja el COVID-19	7
	QR con información complementaria	15
IV.	Titularidad y ejercicio de la responsabilidad parental. Bases para determinar la obligación de reparar	15
IV.1.	Titularidad y ejercicio de la responsabilidad parental.....	17
IV.2.	El procedimiento en caso de desacuerdo entre los progenitores	20
IV.3.	Progenitores adolescentes. Alcances del ejercicio de su responsabilidad parental.....	21
IV.4.	Delegación del ejercicio de la responsabilidad parental	21
IV.5.	Extinción, privación, suspensión y rehabilitación de la responsabilidad parental.....	24
IV.5.1.	Extinción	25
IV.5.2.	Privación	25
IV.5.3.	Rehabilitación.....	27
IV.5.4.	Suspensión del ejercicio de la responsabilidad parental	28
IV.6.	Cese de la delegación del ejercicio de la responsabilidad parental.....	29

	Pág.
IV.7. El interés superior del niño como eje rector en materia de responsabilidad parental.....	29
V. La obligación de reparar el daño causado en el marco de las relaciones familiares.....	31
VI. Presupuestos que deben darse para que surja la obligación de reparar en el seno familiar.....	34
VII. Reiterando la importancia de priorizar el Interés superior del niño, en todas las decisiones que se dicten a su respecto.....	36
VIII. Límites del derecho de daños en las relaciones de familia.....	42

CAPÍTULO 2

LA RESPONSABILIDAD CIVIL. VISIÓN GENERAL Y ESPECÍFICA DE LOS DAÑOS EN EL DERECHO DE FAMILIA

Por Marcela Fabiana Ruiz

I. Responsabilidad civil en el Código de Vélez.....	45
I.1. Generalidades.....	45
I.2. Código Civil de Vélez. Filosofía. Análisis doctrinario y casuístico del art. 1078.....	47
I.3. Método seguido en el Código Civil.....	51
I.4. Daños en el derecho de familia en Vélez Sarsfield y sus reformas.....	51
II. Responsabilidad civil en el Código Civil y Comercial de la Nación ..	54
II.1. Necesidad de reforma.....	54
II.2. Reforma y unificación del Código Civil y Comercial.....	56
III. Funciones. Preventiva y resarcitoria.....	60
III.1. Preventiva.....	60
III.2. Resarcitoria o reparadora.....	68
III.3. Punitiva.....	69
IV. Función preventiva del derecho de daños en materia familiar.....	69
IV.1. Prevención en los niñas, niños y adolescentes.....	70
IV.2. Prevención a los derechos personalísimos.....	71
IV.3. Derecho y protección a la identidad y a la vida familiar.....	75
V. Daños en el derecho de familia.....	76
V.1. Planteo del tema. Importancia de la familia en pactos y tratados internacionales. Protección de la familia en tribunales internacionales.....	76
V.2. Supuestos.....	81
V.2.1. Daños producidos en el matrimonio por el incumplimiento de los deberes matrimoniales.....	82

	Pág.	
V.2.2.	Daños producidos en el matrimonio por el avasallamiento de los derechos fundamentales	83
	V.2.2.1. Por violación al derecho a la intimidad	83
	V.2.2.2. Derecho a la propia imagen	83
V.2.3.	Daños producidos por violencia de género y doméstica	84
V.2.4.	Daños producidos por ruptura de esponsales	84
V.2.5.	Daños producidos por falta de reconocimiento de hijos	85
V.2.6.	Daños causados por impedimento de contacto con hijo no conviviente	85
V.2.7.	Daños por violación al derecho a la privacidad y a la imagen. El caso de <i>sharenting</i>	86
V.2.8.	Violencia familiar o doméstica	87
V.3.	Jurisprudencia	88
VI.	Conclusión	106

CAPÍTULO 3

DAÑOS EN EL DERECHO DE FAMILIA EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

Por Graciela Medina

I.	Introducción y objetivos	109
II.	Los aspectos internos y externos de la responsabilidad por daño y el derecho de familia	112
III.	Daños producidos en el matrimonio	113
IV.	Daños producidos por la violencia doméstica y de género	120
V.	Daños producidos por la ruptura de esponsales o de las uniones de hecho	124
VI.	Daños producidos por la falta de reconocimiento de hijos	124
VII.	Daños causados por la obstaculización del derecho a tener una adecuada comunicación con un hijo.....	128
	VII.1. El impedimento de contacto como forma de violencia familiar	129
	VII.2. Los hechos del caso.....	130
	VII.3. Antijuridicidad	133
	VII.4. Factor de atribución.....	133
	VII.5. Daño	134
	VII.6. Relación de causalidad	136
VIII.	Responsabilidad por muerte del conviviente.....	137

	Pág.
IX. La responsabilidad de los padres por los daños producidos por sus hijos menores.....	138
X. Conclusiones.....	144

CAPÍTULO 4

ENFOQUE SISTÉMICO PARA LA PREVENCIÓN Y REPARACIÓN DEL DAÑO EN EL DERECHO DE FAMILIA. LAS CONSTELACIONES JURÍDICAS

Por Graciela M. Morgan y Julia A. Rujinsky

Introducción al tema.....	147
I. Introducción	147
II. Ámbitos de aplicación.....	151
III. Algunas de las normas jurídicas que habilitan su aplicación	153
IV. Fundamentos teóricos y filosóficos del enfoque sistémico del conflicto y de las constelaciones jurídicas	153
IV.1. Enfoque sistémico	154
IV.1.1. Teoría general de los sistemas	154
IV.2. Enfoque fenomenológico	156
V. La trama oculta del conflicto	158
VI. Las conciencias.....	160
VI.1. Conciencia personal o consciente	161
VI.1.1. Buena conciencia	161
VI.1.2. Mala conciencia.....	162
VI.2. Conciencia familiar colectiva o inconsciente	163
VI.3. Las diferentes conciencias y los principios sistémicos mirados en el marco del conflicto jurídico	165
VII. Órdenes del amor. Principios sistémicos.....	166
VII.1. La pertenencia.....	166
VII.2. Equilibrio o compensación entre dar y tomar	168
VII.3. La jerarquía.....	169
VIII. Los órdenes del amor aplicados a la pareja.....	170
VIII.1. La jerarquía en la relación de pareja.....	171
IX. Los órdenes del amor entre padres e hijos	172
X. Los órdenes de la ayuda	173
X.1. El primer orden de la ayuda	174
X.1.1. Orden.....	174
X.1.2. Desorden	174
X.2. El segundo orden de la ayuda	174
X.2.1. Orden.....	174

	Pág.
X.2.2. Desorden	174
X.3. El tercer orden de la ayuda	174
X.3.1. Orden	174
X.3.2. Desorden	175
X.4. El cuarto orden de la ayuda	175
X.4.1. Orden	175
X.4.2. Desorden	175
X.5. El quinto orden de la ayuda	175
X.5.1. Orden	175
X.5.2. Desorden	176
X.6. Observación, percepción, comprensión, intuición y concordancia	176
X.6.1. La observación	176
X.7. <i>Burnout</i>	177
XI. Herramientas para la aplicación de la mirada sistémica	178
XII. Casuística	180
XII.1. Impedimento de contacto	180
XII.2. Movimiento de amor interrumpido	180
XII.2.1. Caso radicado en la sala J (Dra. Morgan).....	182
XII.2.2. Caso actuando como abogada de parte (Dra. Rujinsky).....	183
XII.2.3. Obligación alimentaria - Caso en la sala J (Dra. Morgan).....	184
XII.2.4. Radicación de una menor con su madre en el extranjero - Caso en la sala J (Dra. Morgan).....	186
XII.2.5. Impugnación de la paternidad (Dra. Rujinsky)...	189
XIII. Para finalizar	191

CAPÍTULO 5

EL DAÑO EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN. CUESTIONES GENÉRICAS Y ESPECÍFICAS DE LOS DAÑOS INTRAFAMILIARES

Por Jorge Oscar Rossi

Introducción al tema.....	193
I. Las funciones de la responsabilidad civil en el Código Civil y Comercial.....	193
II. Determinación y cuantificación de daños.....	196
II.1. Introducción. Cuestiones terminológicas	196

	Pág.	
II.1.2.	La determinación del daño: el daño en el Código Civil y Comercial de la Nación.....	196
II.1.3.	La cuantificación del daño en el Código Civil y Comercial de la Nación: principio de reparación plena	198
II.1.4.	La cuestión de las “etiquetas”	200
II.1.5.	Daños patrimoniales y extrapatrimoniales. Terminología del Código Civil y Comercial de la Nación	201
	II.1.5.1. Daño emergente y lucro cesante en el Código Civil y Comercial de la Nación....	201
	II.1.5.2. Daño extrapatrimonial (daño “moral”)..	201
III.	Características del “daño intrafamiliar”	203
III.1.	Conceptualización	203
III.2.	El daño intrafamiliar en el Cód. Civ. y Com.	204
III.3.	El daño extrapatrimonial en las relaciones familiares	206
III.4.	Legitimación activa para reclamar indemnización por daño extrapatrimonial	209
III.5.	El caso del “daño psíquico”	210
III.6.	Los daños materiales	211
III.7.	La prueba del hecho o evento dañoso.....	211
III.8.	Daños producidos en el matrimonio.....	212
	III.8.1. Los daños derivados de la disolución del vínculo matrimonial	214
III.9.	Nulidad de matrimonio	215
III.10.	Divorcio.....	215
III.11.	No reconocimiento de hijos	222
IV.	A manera de conclusión	222
	QR con información complementaria	223

SEGUNDA PARTE FACETA PREVENTIVA

CAPÍTULO 6

PREVENCIÓN DEL DAÑO EN EL DERECHO DE FAMILIA

Por Hugo Andrés Llugdar

Primera parte. No dañar. Prevenir	227
I. Vocación natural de paz social: no dañar	227
II. La prevención del daño.....	229

	Pág.
III. ¿Qué es prevenir?.....	231
IV. Su consagración expresa en el Código Civil y Comercial de la Nación	232
IV.1. Funciones de la responsabilidad civil	232
IV.2. Deber genérico de prevención.....	233
IV.3. Acción preventiva.....	235
V. Su instrumentación	237
Segunda parte. Prevención del daño en el derecho de familia.....	241
I. Prevención de daños en el derecho de familia.....	241
II. Metodología	242
III. Prevención del daño a personas vulnerables.....	243
QR con información complementaria	246
IV. Prevención y protección sistemática, de los derechos de los niños, niñas y adolescentes.....	246
IV.1. Antecedentes	247
IV.2. El Sistema de Protección Integral	247
IV.3. Principios del sistema de protección.....	248
IV.4. Caracteres de las medidas protectorio/preventivas.....	253
IV.5. Medida de protección excepcional. La prevención del daño a los niños en su máxima aplicación	255
V. Prevención del daño en materia de adopción	258
V.1. La garantía del tiempo razonable como prevención de daños irreparables en la niñez	258
V.1.1. Adopción y afecciones temporales	259
V.1.2. El plazo razonable	260
V.1.3. Pautas para su constatación	265
V.1.4. Consecuencias procesales del plazo razonable o modo de actuar la prevención en el caso	265
V.1.5. Inconvenientes temporales, posibilidad dañosa...	268
V.1.6. Otros afectados por el paso del tiempo.....	272
V.1.7. Consecuencias de violar el plazo razonable ¿hay regulación de función sancionadora/disuasiva? ...	273
V.2. Aplicaciones jurisprudenciales de medidas de prevención de daño en otros aspectos de la adopción	274
VI. Prevención en materia de violencia familiar.....	276
VI.1. Modalidades de prevención.....	277
VI.2. Naturaleza del proceso judicial preventivo o de la vía específica para acceder a la tutela judicial preventiva en materia de violencia familiar	278
VI.3. Principios procesales sustanciales.....	282
VI.3.1. Principio de amplio acceso.....	282
VI.3.2. La debida diligencia	282
VI.3.3. Principio de no revictimización	283

	Pág.
VI.3.4. Principio de no conciliación.....	283
VI.3.5. Modo de intervención judicial inquisitivamente oficioso	286
VI.3.6. Principio de seguimiento.....	286
VI.3.7. Carácter interdisciplinario.....	287
VI.3.8. Amplitud probatoria absoluta	287
VI.3.9. Plazo razonable.....	288
VI.3.10. Derecho a ser oídos y que su opinión sea tenida en cuenta.....	288
VI.3.11. Flexibilización procesal.....	288
VI.4. Procedimiento judicial preventivo/protectorio.....	289
VI.5. Las medidas de protección/prevención.....	290
VI.5.1. Naturaleza	290
VI.5.2. Caracteres.....	292
VI.5.3. Las medidas	295
VI.5.4. Otras medidas	297
VI.6. COVID-19 y prórroga automática	300
VII. Prevención de daños en materia de filiación	302
VII.1. La cuestión del nombre	302
VII.2. El Ministerio Público Tutelar.....	302
VII.3. Las técnicas de reproducción humana asistidas	305
VIII. Prevención y responsabilidad parental	309
VIII.1. Responsabilidad parental, derecho a ser oído, alimentos y prevención	312
VIII.2. Responsabilidad parental, salud particular, salud general y prevención	313
IX. Intimidación familiar - prensa - prevención de daño. ¿Una tríada diso- nante?	314
IX.1. La censura previa	315
IX.2. ¿La tutela preventiva es censura previa?	316
IX.3. ¿Qué dicen nuestros tribunales?.....	318
IX.3.1. Buscadores de internet y necesidad de precisión	322
X. Otros casos	324
X.1. Alimentos.....	324
X.2. Alimentos - filiación - discapacidad	326
X.3. Alimentos y adopción	327
X.4. Salud mental - COVID-19 - Prevención de daño.....	328
X.5. Liquidación de bienes.....	329
X.6. Restitución internacional de niños.....	330
X.7. Desalojos de personas vulnerables.....	330

TERCERA PARTE FACETA RESARCITORIA. SUPUESTOS ESPECÍFICOS

CAPÍTULO 7

DAÑOS A LA IDENTIDAD DINÁMICA

Por Úrsula Basset

I.	La identidad humana y su raigambre en el marco de los derechos humanos.....	335
II.	El derecho al reconocimiento de la igual dignidad en la diferencia.....	336
III.	El principio del libre desarrollo de la personalidad y el derecho a la identidad	338
IV.	Del libre desarrollo de la personalidad a la identidad.....	339
V.	La identidad dinámica en el derecho privado.....	341
VI.	El daño a la identidad dinámica: una taxonomía posible.....	343
VII.	Daño a la identidad dinámica y daño al proyecto de vida	346
VIII.	La doctrina italiana sobre la privación de la genitorialidad: su aplicabilidad en el derecho argentino.....	347
IX.	Proyecciones en el contexto jurídico nacional.....	353
X.	El eslabón faltante: la identidad dinámica y su lesión.....	359

CAPÍTULO 8

DAÑOS NO PATRIMONIALES. PROYECTO DE VIDA

Por Marcos M. Córdoba

Introducción al tema.....		361
I.	Su introducción en nuestro derecho.....	361
II.	Algunos antecedentes nacionales	362
III.	Fuentes	362
IV.	El daño injustamente sufrido	365
V.	El estado de la cuestión	366
VI.	Clases de daños	367
VII.	Responsabilidad civil	368
VIII.	Responsabilidad civil y familia	369
IX.	Daño intrafamiliar	369
X.	La responsabilidad civil respecto a las funciones familiares	369
XI.	Deberes.....	371

	Pág.
XII. Deber de los padres	371
XIII. Incumplimiento de los progenitores.....	372
XIV. La exigencia de éxito	373

CAPÍTULO 9

DAÑOS DERIVADOS DE LA FALTA DE RECONOCIMIENTO VOLUNTARIO O RECONOCIMIENTO TARDÍO

Por Martín Miguel Culaciati

I. Daños en las relaciones de familia	375
I.1. El cruce del derecho de daños y el derecho de las familias ...	375
I.1.1. Inmunidad en las relaciones familiares.....	377
I.1.2. La especialidad del derecho de familia.....	380
I.1.3. Contenido moral de las normas de derecho de familia	382
I.1.4. Multiplicación de demandas triviales.....	383
I.2. Daños en la relación padres e hijos	384
I.2.1. El derecho a la identidad personal.....	387
I.2.1.1. El derecho a conocer el origen biológico	391
I.2.2. El reconocimiento y sus vicisitudes	394
I.2.2.1. Caracteres y formas del reconocimiento.....	396
I.2.2.2. Reconocimiento <i>post mortem</i>	398
II. Daños por falta de reconocimiento voluntario del hijo	400
II.1. Los diversos criterios existentes.....	400
II.1.1. La corriente negativa	400
II.1.2. La corriente positiva.....	401
II.1.3. La postura receptada por el Código Civil y Comercial de la Nación.....	404
II.2. Los elementos de la responsabilidad civil.....	406
II.2.1. La antijuridicidad	406
II.2.2. Factor de atribución	408
II.2.2.1. Prueba del factor de atribución	411
II.2.2.2. Eximentes de la responsabilidad	415
II.2.3. Relación de causalidad adecuada	420
II.2.4. El daño indemnizable	421
II.2.4.1. El daño material	424
II.2.4.2. Daño por las consecuencias no patrimoniales	431

	Pág.
II.2.4.3. Daño por el reconocimiento complaciente.....	452
II.2.4.4. Daño por la falsa atribución de la paternidad.....	455
II.3. La acción de daños y perjuicios por la omisión voluntaria del reconocimiento	459
II.3.1. Legitimación activa. Una cuestión constitucional-convencional.....	459
II.3.1.1. Legitimación activa del hijo	459
II.3.1.2. ¿La madre como damnificada por la falta de reconocimiento paterno?.....	462
II.3.1.3. Legitimación activa de otros involucrados.....	469
II.3.2. Legitimación pasiva.....	470
II.3.3. Oportunidad para entablar la acción.....	471
II.3.4. Prescripción de la acción resarcitoria.....	471
II.3.4.1. Inicio del cómputo. Distintas tendencias.....	472
II.3.4.2. El emplazamiento como condición para el resarcimiento	474
II.3.5. Procedencia y curso de los intereses.....	475
II.3.6. Imposición de las costas	476

CAPÍTULO 10

NUEVAS FORMAS DE VIOLENCIA FAMILIAR Y LAS NUEVAS CONSECUENCIAS POR EL INCUMPLIMIENTO DE LAS OBLIGACIONES ALIMENTARIAS

Por Guillermo J. Borda

Introducción al tema.....	479
I. Introducción	479
II. La violencia en el seno de la familia.....	480
III. Legislación comparada	482
IV. Nuestro marco legal.....	486
V. Jurisprudencia	489
V.1. Prohibición de salir del país	490
V.2. Prohibición a ingresar a instituciones deportivas	493
V.3. Prohibición a asistir a conciertos y bailes	494
V.4. Sustracción del carnet de conducir	495
V.5. Arresto por tiempo determinado	495
V.6. Clausura del local comercial	497

	Pág.
VI. El art. 552 Código Civil y Comercial y la fijación de una tasa de interés especial para las deudas alimentarias.....	498
VII. La obligación alimentaria en cabeza de los abuelos.....	500
VIII. Obligación alimentaria en cabeza de los hijos.....	502
IX. Incremento automático de la cuota alimentaria.....	503
X. Negativa al levantamiento de la inscripción en el RDAM.....	506
XI. Conclusión.....	507

CAPÍTULO 11

DAÑOS Y PERJUICIOS POR VULNERACIÓN DEL DERECHO DE COMUNICACIÓN

Por Marta del Rosario Mattera

Introducción al tema.....	509
I. Derecho de comunicación.....	509
I.1. Introducción.....	509
I.2. Antecedentes legislativos y jurisprudenciales.....	510
II. Impacto de la constitucionalización de los Tratados de Derechos Humanos.....	511
II.1. Incorporación del criterio de socioafectividad.....	514
II.2. La actual normativa en clave de derechos humanos.....	518
III. Regulación legal en el Código Civil y Comercial.....	522
III.1. Normas específicas.....	522
III.2. Legitimación procesal.....	524
III.2.1. Legitimación activa.....	524
III.2.2. Legitimación pasiva.....	526
IV. Regulación legal en el Código Penal - ley 24.270.....	528
IV.1. Delito de impedimento de contacto.....	528
IV.2. Traslado de menores. Sustracción.....	536
IV.3. Resarcimiento en sede penal.....	539
V. Vulneración del derecho: daños.....	539
V.1. Responsabilidad civil.....	539
V.1.1. Aplicación.....	539
V.1.2. Falsas denuncias de violencia y abuso.....	543
V.2. Jurisprudencia de la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil.....	545
V.2.1. Sala K.....	545
V.2.2. Sala I.....	551
VI. Creación de registros de obstrutores de vínculos familiares.....	556
VI.1. Antecedentes.....	556

	Pág.
VI.2. Regulación	558
VII. Impacto de la pandemia por COVID-19 en el derecho de comunicación	562
VII.1. Normativa de emergencia (ASPO).....	562
VII.2. Interpretación de la justicia de familia.....	566