

EDUARDO A. SAMBRIZZI

---

# TRATADO DE DERECHO DE FAMILIA

---

*3ª 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**

# 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

	Pág.
<b>C) RESPONSABILIDAD SOLIDARIA DE LOS ESPOSOS POR DETERMINADAS DEUDAS</b>	
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

	Pág.
<b>D) PROYECTO DE CÓDIGO CIVIL DE 1998</b>	
17. Dicho Proyecto constituyó la fuente del Código Civil y Comercial en la cuestión en análisis .....	147
<b>E) DERECHO COMPARADO</b>	
18. Ciertos aspectos puntuales de limitaciones a la administración y disposición de bienes conyugales. Remisión .....	149
<b>CAPÍTULO 23</b>	
<b>CONTRATOS ENTRE CÓNYUGES.</b>	
<b>FRAUDE ENTRE CÓNYUGES</b>	
<b>A) CONTRATOS ENTRE CÓNYUGES</b>	
1. Fundamentos expresados para restringir la contratación entre cónyuges ..	151
<b>A1) DURANTE LA VIGENCIA DEL CÓDIGO CIVIL</b>	
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
<b>A2) PROYECTO DE REFORMAS DE 1998</b>	
6. Se suprime la prohibición de contratar entre cónyuges.....	157
<b>A3) CONTRATOS ENTRE CÓNYUGES</b>	
<b>EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL</b>	
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

	Pág.
<b>B) FRAUDE ENTRE CÓNYUGES</b>	
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 encuen- tra 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
--	-----

	Pág.
<b>E1) MALA ADMINISTRACIÓN</b>	
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
<b>E2) CONCURSO O QUIEBRA DEL OTRO CÓNYUGE</b>	
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
<b>E3) SEPARACIÓN DE HECHO SIN VOLUNTAD DE UNIRSE</b>	
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

	Pág.
<b>E4) DESIGNACIÓN COMO CURADOR DE OTRA PERSONA DISTINTA AL CÓNYUGE</b>	
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
<b>F) MODIFICACIÓN DEL RÉGIMEN MATRIMONIAL</b>	
32. La modificación del régimen extingue el hasta entonces vigente .....	216
<b>G) CUESTIONES VARIAS RELATIVAS A LA EXTINCIÓN DE LA COMUNIDAD</b>	
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

	Pág.
<b>B) ATRIBUCIÓN PREFERENCIAL DE CIERTOS BIENES</b>	
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 corres- ponde 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
<b>C) NORMAS APLICABLES A LA PARTICIÓN. FORMAS Y PROCEDIMIENTO</b>	
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

	Pág.
<b>D) IMPUGNACIÓN POR LOS ESPOSOS DEL CONVENIO DE PARTICIÓN, Y DERECHOS DE LOS TERCEROS ACREEDORES</b>	
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 bigamo .....	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. DIVORCIOA) 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 intermediación .....	376
	c) Oficiosidad .....	378
	d) Oralidad.....	380
	e) Acceso limitado al expediente .....	381
	f) Los jueces en materia de familia deben ser especializados, de- biendo, 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 cuestio- nes 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
<b>A2) PAGO DE UNA RENTA POR PARTE DEL ESOSO AL QUE SE LE ATRIBUYÓ EL HOGAR</b>	
12. La fijación de una renta es facultad del juez.....	434
<b>A3) CON RESPECTO A LA ENTREGA DE LOS OBJETOS DE USO PERSONAL</b>	
13. La disposición debió haber sido más amplia .....	434
<b>A4) FIJACIÓN DE ALIMENTOS PROVISORIOS Y EL CUIDADO DE LOS HIJOS</b>	
14. Con respecto a la fijación de alimentos .....	435
15. En cuanto al cuidado de los hijos .....	436
<b>A5) DETERMINACIÓN DE ALIMENTOS A FAVOR DEL CÓNYUGE</b>	
16. Alimentos a favor del cónyuge, decretados como medida provisional ..	438

	Pág.
17. Pautas para la fijación de los alimentos provisorios .....	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 gananciales.....	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 completado 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 trabado un embargo sobre dinero no autoriza 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 efectos desde su anotación en el pertinente Registro.....	452
c) La inhibición puede coexistir con el embargo, pudiendo mantenerse 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 obstado 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 habersele 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

### EFECTOS 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>B) CON RESPECTO A LA EMANCIPACIÓN</b>	
3. La sentencia de divorcio no produce la revocación de la emancipación por matrimonio .....	599
<b>C) RECUPERACIÓN DE LA APTITUD NUPCIAL</b>	
4. El Código no establece plazo mínimo alguno para volver a contraer matrimonio .....	599
<b>D) CESA LA PRESUNCIÓN DE FILIACIÓN</b>	
5. Con relación a los nacidos luego del plazo de trescientos días establecido en el Código .....	600
<b>E) EL CUIDADO DE LOS HIJOS</b>	
6. Dicho cuidado puede ser convenido por los padres o resuelto por el juez..	600
<b>F) EFECTO SOBRE LA PRESCRIPCIÓN LIBERATORIA</b>	
7. Queda sin efecto la suspensión de la prescripción entre cónyuges ....	600
<b>G) EL USO DEL APELLIDO POR PARTE DE LOS CÓNYUGES</b>	
8. Lo dispuesto en el Código Civil y Comercial .....	600
9. Derecho comparado. Remisión.....	602
<b>H) ADOPCIÓN CONJUNTA POR PERSONAS DIVORCIADAS</b>	
10. Las personas divorciadas pueden adoptar en forma conjunta.....	602
<b>I) EXTINCIÓN DE LA COMUNIDAD</b>	
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
<b>J) ALIMENTOS ENTRE CÓNYUGES POSTERIORES AL DIVORCIO</b>	
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
<b>K) PÉRDIDA DE LA VOCACIÓN HEREDITARIA</b>	
17. La solución en el Código Civil y Comercial .....	627
18. Proyecto de Código Civil de 1998 .....	627
19. Derecho comparado. Remisión.....	628
<b>L) PÉRDIDA DEL BENEFICIO DE COMPETENCIA</b>	
20. Lo dispuesto en el Código vigente.....	628
<b>M) DAÑOS DERIVADOS DE LA CONDUCTA OBSERVADA POR LOS CÓNYUGES</b>	
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 relativas 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. Caracteres 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 forzosos 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

## EFECTOS 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 médicamente asistida .....	809
g) La ley no limita la aplicación de los procedimientos a los casos de infertilidad o esterilidad médicamente diagnosticada.....	810
h) Se admite la donación de gametos y de embriones, en clara violación 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) CRIOCONSERVACIÓN 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