

EDUARDO A. SAMBRIZZI

TRATADO DE DERECHO DE FAMILIA

3ª edición actualizada



Tomo IV

DEBERES DE LOS HIJOS - DEBERES Y DERECHOS DE LOS PROGENITORES AFINES - REPRESENTACIÓN DE LOS HIJOS Y ACTUACIÓN DE ESTOS EN NOMBRE PROPIO - DISPOSICIÓN Y ADMINISTRACIÓN DE LOS BIENES DEL HIJO - EXTINCIÓN, PRIVACIÓN, SUSPENSIÓN Y REHABILITACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL - TUTELA - CURATELA - ADOPCIÓN - PERSONAS QUE PUEDEN SER ADOPTADAS Y QUE PUEDEN ADOPTAR - DECLARACIÓN DE LA SITUACIÓN DE ADOPTABILIDAD - GUARDA CON FINES DE ADOPCIÓN - JUICIO Y TIPOS DE ADOPCIÓN - NULIDAD DE LA ADOPCIÓN - ADOPCIÓN INTERNACIONAL - VIOLENCIA FAMILIAR

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 60

DEBERES DE LOS HIJOS. DEBERES Y DERECHOS DE LOS PROGENITORES E HIJOS AFINES

A) DEBERES DE LOS HIJOS

1. Deberes de los hijos hacia sus progenitores.....	1
a) La norma actual y lo que disponía el Código Civil.....	1
b) Proyecto de Código Civil de 1998	4

B) DEBERES Y DERECHOS DE LOS PROGENITORES E HIJOS AFINES

2. Introducción	5
3. Concepto de progenitor afín.....	5
4. Deberes del progenitor afín	8
5. Deber alimentario	9
a) La obligación alimentaria del progenitor afín es de carácter subsidiario.....	9
b) Cesación del deber alimentario del progenitor afín, excepción a dicho cese y limitación temporal de la excepción	12
6. Delegación de la responsabilidad parental en el progenitor afín.....	14
7. Ejercicio conjunto de la responsabilidad parental entre el progenitor que convive con el menor y su cónyuge o conviviente.....	16

C) DERECHO COMPARADO

8. Distintos Códigos establecen ciertas obligaciones de los hijos hacia sus padres. Remisión.....	18
---	----

CAPÍTULO 61
 REPRESENTACIÓN DE LOS HIJOS
 Y ACTUACIÓN DE ESTOS EN NOMBRE PROPIO

A) REPRESENTACIÓN DE LOS HIJOS

1. Los progenitores son los representantes legales de sus hijos	19
2. Representación en juicio de los hijos por parte de sus progenitores ...	19
a) El principio general	19
b) Supuesto del hijo adolescente	20
3. Respecto a si un solo progenitor puede representar al hijo	24
4. Con respecto a la acreditación del vínculo de los progenitores	25
5. Celebración de contratos por servicios prestados por los hijos adolescentes.....	25
6. Supuesto de colisión de intereses entre el o los progenitores y el hijo	26

B) ACTUACIÓN DE LOS HIJOS
 EN NOMBRE PROPIO

7. Actuación de los hijos menores en nombre propio	27
8. Actos para los cuales los menores de edad requieren autorización de sus padres o del juez.....	27
a) Contraer matrimonio e ingresar en comunidades religiosas, fuerzas armadas o de seguridad	27
b) Con respecto a estar el hijo en juicio.....	28
c) Ejercicio de oficio, profesión o industria	28
9. Actos que los menores pueden realizar por sí mismos sin la previa autorización de sus progenitores	30
a) Estar en juicio cuando son acusados criminalmente y en acciones vinculadas al contrato o relación de trabajo.....	30
b) Reconocer hijos.....	31
c) Tomar la posesión de cosas y celebrar contratos de escasa cuantía....	32
d) Ejercicio del mandato.....	32
e) Ejercicio de una profesión.....	33
f) Para ser testigos.....	33
g) Tratamientos médicos.....	33
h) Con relación al testamento	34
10. Demanda de los hijos contra sus progenitores	34
11. Proyecto de Código Civil de 1998	35

C) DERECHO COMPARADO

12. Los padres tienen la representación legal de sus hijos. Remisión.....	36
---	----

CAPÍTULO 62

**DISPOSICIÓN Y ADMINISTRACIÓN
DE LOS BIENES DEL HIJO MENOR DE EDAD**

A) ADMINISTRACIÓN DE LOS BIENES

1. Los progenitores son los administradores de los bienes de sus hijos menores de edad	37
a) Principio general.....	37
b) Bienes del hijo excluidos de la administración de los progenitores ...	39
1) Los bienes adquiridos por el hijo por su trabajo, empleo, profesión o industria	39
2) Los heredados por el hijo por indignidad de sus progenitores ...	39
3) Los adquiridos por herencia, legado o donación, cuando el donante o testador haya excluido expresamente la administración de los progenitores.....	40
c) Proyecto de Código Civil de 1998	41
2. Titulares de la administración de los bienes de los hijos	42
3. Supuesto de la existencia de desacuerdos entre los padres	42
4. Con respecto a los requisitos para entrar en posesión de la administración de los bienes de los hijos	43

**B) ACTOS PROHIBIDOS A LOS PROGENITORES
Y ACTOS QUE PUEDEN CELEBRAR LIBREMENTE**

5. Actos prohibidos a los padres respecto de los bienes de los hijos.....	44
a) Las prohibiciones establecidas en el artículo 689	44
1) Contratos entre padres e hijos menores de edad	45
2) Comprar bienes de los hijos.....	46
3) Constituirse en cesionario de créditos, derechos o acciones contra su hijo	47
4) Practicar una partición privada de la herencia del progenitor fallecido, ni tampoco de la herencia en que los hijos sean coherederos o colegatarios con los padres	47
5) Obligar al hijo a afianzar obligaciones de los padres o de terceras personas	47
6) Con respecto a las donaciones sin cargo.....	48

	Pág.
b) Proyecto de Código Civil de 1998	48
6. Actos que los padres pueden celebrar libremente con terceros en nombre de su hijo	48

**C) ACTOS QUE LOS PROGENITORES PUEDEN CELEBRAR
PREVIA AUTORIZACIÓN JUDICIAL**

7. Se requiere autorización judicial para realizar ciertos actos respecto de los bienes del hijo	50
a) Lo establecido en el artículo 692	50
b) Casos varios.....	51
c) Efectos de la realización por parte de los progenitores de actos que no pueden realizar sin autorización judicial.....	55
d) Proyecto de Código Civil de 1998	56

**D) PÉRDIDA DE LA ADMINISTRACIÓN
DE LOS BIENES DE LOS HIJOS**

8. Pérdida de la administración, por parte de los progenitores, de los bienes de sus hijos menores de edad.....	56
a) Cuando la administración practicada por los progenitores sea ruinosa, o se pruebe su ineptitud para administrarlos.....	56
b) Cuando el progenitor que administra los bienes del hijo se halle en concurso o quiebra	57
c) Por la cesación, la privación y la suspensión de la patria potestad....	57
9. Remoción de uno o de ambos progenitores.....	58

**E) UTILIZACIÓN DE LAS RENTAS
DE LOS BIENES DEL HIJO**

10. Utilización de las rentas de los bienes del hijo.....	58
a) Necesidad de autorización judicial	59
b) Situaciones en que no se requiere autorización judicial para disponer de las rentas de los bienes del hijo	60

F) DERECHO COMPARADO

11. La norma general es la administración por los padres de los bienes de sus hijos. Remisión	61
---	----

CAPÍTULO 63

EXTINCIÓN, PRIVACIÓN,
SUSPENSIÓN Y REHABILITACIÓN
DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL

A) EXTINCIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL

1. Extinción de la titularidad de la responsabilidad parental	63
a) Muerte del progenitor o del hijo	63
b) Profesión del progenitor en instituto monástico.....	64
c) Alcanzar el hijo la mayoría de edad	65
d) Emancipación, excepto lo dispuesto en el artículo 644.....	66
e) Adopción del hijo por un tercero, sin perjuicio de la posibilidad de que se la restituya en caso de revocación y nulidad de la adopción; la extinción no se produce cuando se adopta al hijo del cónyuge o del conviviente	66

B) PRIVACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL

2. Carácter restrictivo de la sanción	67
3. Causales de privación de la responsabilidad parental	68
a) Ser condenado como autor, coautor, instigador o cómplice de un delito doloso contra la persona o bienes del hijo de que se trata.....	69
b) Abandono del hijo, dejándolo en un total estado de desprotección, aun cuando quede bajo el cuidado del otro progenitor o la guarda de un tercero.....	72
c) Poner en peligro la seguridad, la salud física o psíquica del hijo...	77
d) Haberse declarado el estado de adoptabilidad del hijo	79
e) Ser condenado por los delitos enumerados en el artículo 700 bis.....	80
4. Desde cuándo se produce la privación de la responsabilidad parental	85
5. Aplicabilidad de las modificaciones practicadas por la ley 27.363.....	85
6. Quiénes pueden pedir que se prive a los padres de la responsabilidad parental	85
7. Rehabilitación de la sanción de privación de la responsabilidad parental ...	86

C) SUSPENSIÓN DEL EJERCICIO
DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL

8. Causales de suspensión	87
a) La declaración de ausencia con presunción de fallecimiento	88
b) El plazo de la condena a reclusión y la prisión por más de tres años....	89

	Pág.
c) Mientras se mantenga vigente la declaración por sentencia firme de la limitación de la capacidad por razones graves de salud mental que impiden al progenitor dicho ejercicio	90
d) La convivencia del hijo o hija con un tercero, separado de sus progenitores por razones graves, de conformidad con lo establecido en leyes especiales	91
e) El procesamiento penal o acto equivalente, por los delitos mencionados en el artículo 700 bis.....	92
D) EFECTOS DE LA PRIVACIÓN O SUSPENSIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL	
9. Efectos que se producen con motivo de la privación o la suspensión de la responsabilidad parental	93
E) PROYECTO DE REFORMAS DE 1998	
10. Proyecto de Código Civil de 1998	94
F) DERECHO COMPARADO	
11. En todas las legislaciones se establecen normas que admiten la privación o suspensión de la patria potestad. Remisión.....	95
CAPÍTULO 64 TUTELA	
1. Nociones generales	97
A) TUTELA. CUESTIONES VARIAS	
2. Concepto y finalidad de la institución	98
3. Ubicación en el Código	100
4. Ley aplicable a la tutela	100
5. Excepciones a la designación de tutor	100
6. Caracteres de la tutela	103
a) Es un cargo de carácter personalísimo	103
b) La tutela puede ser ejercida por una o varias personas.....	103
c) Tiene una función representativa de carácter subsidiario	105
d) Tiene como finalidad la protección del menor	105
e) Está sujeta a control del Estado	106

**B) PERSONAS EXCLUIDAS
DE DESEMPEÑAR EL CARGO**

7.	Personas excluidas de desempeñar el cargo de tutor.....	107
a)	Los que no tienen domicilio en la República	108
b)	Las personas quebradas no rehabilitadas	109
c)	Las personas que han sido privadas o suspendidas en el ejercicio de la responsabilidad parental, o han sido removidas de la tutela o curatela o apoyo de otra persona incapaz o con capacidad restringida, por causa que les era atribuible.....	110
d)	Las personas que deben ejercer por largo tiempo o plazo indefinido un cargo o comisión fuera del país	111
e)	Las personas que no tienen oficio, profesión o modo de vivir conocido, o tienen mala conducta notoria	111
f)	Las personas condenadas por delito doloso a penas privativas de la libertad.....	111
g)	Las personas deudoras o acreedoras por sumas considerables respecto de la persona sujeta a tutela	112
h)	Las personas que tienen pleitos con quien requiere la designación de un tutor. La prohibición se extiende a su cónyuge, conviviente, padres o hijos	112
i)	Las personas que estando obligadas, omiten la denuncia de los hechos que dan lugar a la apertura de la tutela.....	112
j)	Las personas inhabilitadas, incapaces o con capacidad restringida.....	115
k)	Las personas que hubieran sido expresamente excluidas por el padre o la madre de quien requiere la tutela, excepto que según el criterio del juez resulte beneficioso para el niño, niña o adolescente.....	115
8.	Efectos de la designación como tutor de una persona excluida.....	116
9.	Carácter de la enumeración del artículo 110 del Código	116
10.	Proyecto de Código Civil de 1998	116
11.	Derecho comparado. Remisión.....	117

C) DISCERNIMIENTO DEL CARGO DE TUTOR

12.	Necesidad del discernimiento para el ejercicio de la función	117
13.	Audiencia previa para oír al menor.....	118
14.	Forma del discernimiento.....	118
15.	Juez competente para discernir la tutela	119
16.	Actos practicados por el tutor antes del discernimiento de la tutela ...	121

	Pág.
17. Actos practicados por el tutor al que un juez incompetente le ha discernido la tutela	122
18. Proyecto de Código Civil de 1998	123

D) DISTINTAS CLASES DE TUTELA

19. Introducción	123
20. El Código ha dejado sin efecto la tutela legítima o legal	124

E) TUTELA DADA POR LOS PADRES

21. Concepto y fundamento de la tutela dada por los padres.....	124
22. Padres autorizados para designar tutor	125
23. Presunción de designación de tutor por parte de los padres.....	126
24. La designación de tutor por los padres debe ser aprobada por el juez, quien deberá tener en cuenta la idoneidad del candidato	126
25. Supuesto de fallecimiento de uno de los padres que designó tutor.....	128
26. Caso de la adopción simple	128
27. Quien practicó una liberalidad a favor del menor no se encuentra autorizado para designarle un tutor.....	129
28. Forma de la designación	129
29. Designación bajo condición no prohibida	131
30. Cláusulas prohibidas.....	131

F) TUTELA DATIVA

31. Cuándo se otorga la tutela dativa	132
32. La tutela dativa pública	137
33. Prohibiciones para ser tutor dativo	137
34. Proyecto de Código Civil de 1998	139

G) TUTELA ESPECIAL

35. Concepto	140
36. Supuestos legales de tutela dativa.....	141
a) Cuando existe conflicto de intereses entre los representados y sus representantes; si el representado es un adolescente puede actuar por sí, con asistencia letrada, en cuyo caso el juez puede decidir que no es necesaria la designación del tutor especial	141

	Pág.
b) Cuando los padres no tienen la administración de los bienes de los hijos menores de edad.....	143
c) Cuando existe oposición de intereses entre diversas personas incapaces que tienen un mismo representante legal, sea padre, madre, tutor o curador; si las personas incapaces son adolescentes, rige lo dispuesto en el inciso a).....	144
d) Cuando la persona sujeta a tutela hubiera adquirido bienes con la condición de ser administrados por persona determinada o con la condición de no ser administrados por su tutor	145
e) Cuando existe necesidad de ejercer actos de administración sobre bienes de extraña jurisdicción al juez de la tutela y no pueden ser convenientemente administrados por el tutor.....	145
f) Cuando se requieren conocimientos específicos o particulares para un adecuado ejercicio de la administración por las características propias del bien a administrar	145
g) Cuando existen razones de urgencia, hasta tanto se tramite la designación del tutor que corresponda	146
37. Proyecto de Código Civil de 1998	146
38. Derecho comparado. Remisión.....	146

H) EJERCICIO DE LA TUTELA

39. El tutor es representante legal del menor	147
40. Guarda.....	148
41. Educación y alimentos a favor del menor	149
a) La educación y los alimentos deben guardar relación con la situación del menor	149
b) Supuesto de que los recursos del menor no alcanzaren	149
c) Con respecto a la educación religiosa del menor	151
d) Con respecto al ingreso del menor en una orden religiosa	152
42. Deberes del menor y del tutor	152
a) Deberes del menor hacia el tutor	152
b) Deberes del tutor, entre otros, practicar el inventario de los bienes del pupilo.....	153
c) Supuesto de que el tutor suceda a los padres o a otro tutor	155
43. Responsabilidad del tutor por los daños causados al tutelado	156
44. Proyecto de Código Civil de 1998	158
45. Actos prohibidos al tutor. Remisión. Nulidad	158
46. Actos que requieren autorización judicial para su realización por el tutor	159

	Pág.
a) Enumeración en el artículo 121 del Código de actos que requieren autorización judicial	160
1) Adquirir inmuebles o cualquier bien que no sea útil para satisfacer los requerimientos alimentarios del tutelado	160
2) Prestar dinero de su tutelado. La autorización solo debe ser concedida si existen garantías reales suficientes	161
3) Dar en locación los bienes del tutelado o celebrar contratos con finalidad análoga por plazo superior a tres años. En todos los casos, estos contratos concluyen cuando el tutelado alcanza la mayoría de edad	161
4) Tomar en locación inmuebles que no sean la casa habitación...	162
5) Contraer deudas, repudiar herencias o donaciones, hacer transacciones y remitir créditos aunque el deudor sea insolvente	162
6) Hacer gastos extraordinarios que no sean de reparación o conservación de los bienes	163
7) Realizar todos aquellos actos en los que los parientes del tutor dentro del cuarto grado o segundo de afinidad, o sus socios o amigos íntimos están directa o indirectamente interesados...	163
b) Otros actos no enumerados en el artículo 121 que también requieren autorización judicial.....	163
1) Transmisión, constitución o modificación de derechos reales sobre bienes del pupilo. Bienes con valor afectivo o cultural	163
2) Dinero, títulos y valores del tutelado	164
3) Bienes en fideicomiso y otras inversiones seguras.....	164
4) Tutelado que es parte en una sociedad.....	165
5) Tutelado propietario de un fondo de comercio.....	166
c) Venta de bienes del menor.....	166
d) Proyecto de Código Civil de 1998	166
47. Derecho comparado. Remisión.....	167

I) CUENTAS DE LA TUTELA

48. Deber de rendir cuentas.....	167
49. Forma y contenido de la rendición de cuentas	168
50. Periodicidad en la rendición de cuentas	169
a) La norma es amplia con respecto a la periodicidad de la rendición de cuentas	169
b) Rendición final de cuentas.....	169
51. Quiénes pueden exigir la rendición de las cuentas de la tutela.....	170
52. Gastos de la rendición y de la gestión	170

	Pág.
53. Ante quién deben rendirse las cuentas.....	172
54. Omisión de rendir las cuentas o deficiencias en la rendición	172
55. Aprobación de las cuentas	172
56. Entrega de los bienes al pupilo.....	173
57. Prescripción de las acciones entre el tutor y el expupilo.....	173
58. Proyecto de Código Civil de 1998	174

J) TERMINACIÓN DE LA TUTELA

59. Causas de terminación de la tutela	175
a) Causas enumeradas en el artículo 135.....	175
b) Otras causas de conclusión de la tutela	176
c) Conclusión de la tutela especial	177
60. Remoción del tutor.....	177
a) Causas de remoción	177
b) Quiénes pueden pedir la remoción.....	178
c) Con respecto a la facultad del juez de suspender al tutor durante la tramitación del juicio de remoción	179
61. Efectos de la conclusión de la tutela	180
62. Proyecto de Código Civil de 1998	181
63. Derecho comparado. Remisión.....	181

K) RETRIBUCIÓN DEL TUTOR

64. Pautas legales para la retribución del tutor	181
65. Determinación de la décima	183
66. Con respecto a una retribución extraordinaria.....	185
67. Cese del derecho a la retribución.....	185
68. Proyecto de Código Civil de 1998	186

CAPÍTULO 65

CURATELA

1. Régimen legal de la curatela.....	189
2. Finalidad primordial de la curatela.....	190
a) Cuidar de la persona y los bienes del curado	190
b) Con respecto a la libertad personal del curado.....	191

	Pág.
c) La salida del incapaz del país.....	192
3. Cuándo corresponde la designación de curador	192
4. Quiénes pueden pedir la declaración de incapacidad	194
5. Personas que pueden ser designadas curadores	194
a) Designación por el propio interesado.....	195
b) Designación de curador por los padres	196
c) Nombramiento de curador por el juez.....	197
1) El cónyuge no separado de hecho	197
2) El conviviente	199
3) Los hijos del incapaz.....	200
4) Los padres del incapaz	200
5) Los hermanos.....	201
6. Persona declarada incapaz con hijos menores de edad.....	202
7. Conclusión de la curatela.....	203
8. Curatela a los bienes.....	203
a) Caso de ausencia simple	203
b) Ausencia con presunción de fallecimiento	204
c) Curador durante el proceso de declaración de incapacidad y de capacidad restringida	204
d) Declaración de herencia vacante	204
9. Proyecto de Código Civil de 1998	205

CAPÍTULO 66

ADOPCIÓN. NOCIONES Y PRINCIPIOS GENERALES

A) NOCIONES GENERALES

1. Introducción	207
2. Concepto de adopción	211
3. Naturaleza jurídica de la adopción	214
4. Antecedentes históricos. Remisión	215
5. Tendencias actuales del derecho de adopción en el mundo	215
a) Actualmente se cuestiona la adopción simple	216
b) Cuestionamiento a ciertos efectos de la adopción plena	216
c) Relajamiento del secreto en la adopción	216
d) La adopción de mayores controles para evitar el tráfico de niños.....	217

	Pág.
6. La adopción en el Código Civil y Comercial. Metodología	217
7. Derecho comparado. Remisión.....	218

**B) PRINCIPIOS GENERALES DE LA ADOPCIÓN
EN EL CÓDIGO**

8. Breve introducción	218
9. Necesidad de sentencia y emplazamiento en el estado de hijo.....	220
10. Principios generales	221
a) El interés superior del niño	222
b) El respeto por el derecho a la identidad.....	232
c) El agotamiento de las posibilidades de permanencia en la familia de origen o ampliada.....	235
d) La preservación de los vínculos fraternos, priorizándose la adopción de grupos de hermanos en la misma familia adoptiva o, en su defecto, el mantenimiento de vínculos jurídicos entre los hermanos, excepto razones debidamente fundadas.....	242
e) El derecho a conocer los orígenes	246
1) Con respecto al derecho a conocer sus orígenes y a acceder a los expedientes judicial y administrativo.....	247
2) En cuanto a la necesidad de la edad y madurez que exige la norma.....	250
3) La obligación de los adoptantes de hacer conocer su origen al adoptado.....	254
4) Sobre el derecho del adoptado adolescente de iniciar una acción autónoma para conocer sus orígenes	257
5) Con respecto a que el menor debe contar con asistencia letrada...	258
f) El derecho del menor a ser oído y a que su opinión sea tenida en cuenta según su edad y grado de madurez, siendo necesario su consentimiento para la adopción a partir de los diez años.....	259
1) El derecho a ser oído y a que se tenga en cuenta la opinión ...	259
2) Obligatoriedad del consentimiento de la persona a adoptar	264
3) Derecho comparado. Remisión	268

CAPÍTULO 67

PERSONAS QUE PUEDEN SER ADOPTADAS

1. Como norma general, pueden ser adoptados los menores de edad no emancipados.....	269
a) Principio general.....	269

	Pág.
b) Excepciones.....	271
1) Adopción del hijo del cónyuge o conviviente de la persona que pretende adoptar	272
2) Posesión de estado de hijo mientras era menor de edad, fehacientemente comprobada	273
3) Persona entre dieciséis y dieciocho años incluida en el Programa de Acompañamiento para el Egreso de Jóvenes sin Cuidados Parentales	273
4) Supuesto de la persona mayor de edad incapaz	274
2. Persona concebida y todavía no nacida que se halla en el seno materno ...	275
3. Adopción de un embrión crioconservado.....	275
4. Pluralidad de adoptados	276
a) Adopciones simultáneas	276
b) Adopciones sucesivas	277
5. Todas las adopciones practicadas por los mismos adoptantes pueden ser de distinto tipo	278
6. Supuesto de la existencia de otros hijos de los adoptantes.....	279
7. Todos los hijos de un mismo adoptante son considerados hermanos entre sí	280
8. Proyecto de Código Civil de 1998	281
9. Derecho comparado. Remisión.....	281

CAPÍTULO 68

PERSONAS QUE PUEDEN ADOPTAR

1. El Código Civil y Comercial amplía el universo de las personas que pueden acceder a la adopción.....	283
2. Para adoptar se debe poseer capacidad jurídica	284
3. Edad mínima para adoptar	285
4. Inexistencia de una edad máxima para adoptar	286
5. Diferencia de edad entre los adoptantes y el adoptado	287
a) El Código reduce la necesidad de la diferencia de edad anteriormente requerida	287
b) Excepción en cuanto a la necesidad de una diferencia mínima de edad entre adoptantes y adoptado	288
c) No se requiere una diferencia máxima de edad entre adoptante y adoptado.....	290

	Pág.
6. Se permite la adopción por matrimonios, por personas en unión convivencial y por personas solas	291
a) El Código amplía la posibilidad de adoptar conjuntamente a las parejas en unión convivencial	291
b) Con relación a lo que se entiende por unión convivencial	294
c) En cuanto a la conveniencia de la adopción por personas en unión convivencial y la situación anterior a la actual normativa	295
d) Con respecto a la conveniencia de la adopción por parte de personas homosexuales	301
e) Eliminación de la posibilidad de adoptar luego de un tiempo de matrimonio a los esposos que no tienen la edad mínima exigida para adoptar	306
f) Supuesto de nulidad del matrimonio con posterioridad a la adopción	306
7. Excepciones al principio de la adopción conjunta por matrimonios y por convivientes	307
a) Si el cónyuge o conviviente ha sido declarado persona incapaz o de capacidad restringida, y la sentencia le impide prestar consentimiento válido para este acto	308
b) Si los cónyuges están separados de hecho	309
8. Adopción conjunta de personas divorciadas o cesada la unión convivencial	310
9. Supuesto de divorcio de los cónyuges o separación de los convivientes, cuando uno de ellos adoptó al hijo del otro	312
10. Supuesto de fallecimiento de uno de los guardadores	313
11. Fallecimiento del o de los adoptantes u otra causa de extinción de la adopción	315
12. Adopción por la guardadora de un menor, otorgada luego de haber aquella fallecido	315
13. El requisito de la residencia de los adoptantes en el país	317
14. Sobre la necesidad de encontrarse inscriptos en el Registro de Adoptantes	321
15. Supuestos en los que no resulta necesaria la inscripción en el Registro de Adoptantes	329
a) La adopción de integración	329
b) La existencia de un vínculo de parentesco entre los progenitores y los pretendidos guardadores del niño	330
c) Con respecto a la delegación del ejercicio de la responsabilidad parental	330
d) Jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	331

	Pág.
16. Restricciones para adoptar	333
a) Quien no haya cumplido veinticinco (25) años de edad, excepto que su cónyuge o conviviente cumpla con este requisito	333
b) El ascendiente a su descendiente.....	333
c) Un hermano a su hermano o a su hermano unilateral.....	338
d) El tutor no puede adoptar a su pupilo hasta que se extingan las obligaciones emergentes de la tutela	339
17. Proyecto de Código Civil de 1998	340
18. Derecho comparado. Remisión.....	341

CAPÍTULO 69

DECLARACIÓN JUDICIAL DE LA SITUACIÓN DE ADOPTABILIDAD

1. La declaración de adoptabilidad constituye como regla general un requisito ineludible para comenzar el proceso de adopción	343
2. Análisis crítico del trámite establecido para la declaración de adoptabilidad.....	344
3. Supuestos en los que se debe decretar la situación de adoptabilidad....	347
a) Si un niño, niña o adolescente no tiene filiación reconocida o sus padres han fallecido, y se ha agotado la búsqueda de familiares de origen	349
b) Si los padres tomaron la decisión libre e informada de que el niño sea adoptado	352
c) Si las medidas excepcionales tendientes a que el niño permanezca en su familia de origen o ampliada no han dado resultado en un plazo máximo de ciento ochenta días	358
4. Supuesto de abandono o desprotección del hijo, poniéndolo en peligro....	363
5. Negativa de los padres de dar al hijo en adopción.....	368
6. Supuestos en los que no resulta posible o es innecesario declarar la situación de adoptabilidad del menor	369
a) En caso de que algún familiar o referente afectivo ofrezca asumir su guarda o tutela.....	369
b) En caso de la adopción de integración.....	371
c) Privación de la responsabilidad parental	371
7. Con respecto a la falta de recursos económicos de la familia de origen o ampliada.....	373
8. Sujetos del procedimiento para la declaración de la situación de adoptabilidad.....	374

	Pág.
9. Trámite para la declaración de adoptabilidad y reglas del procedimiento...	376
a) Juez competente	377
b) Obligatoriedad de la entrevista personal del juez con el niño y con sus padres	378
c) Remisión de los legajos seleccionados	379

CAPÍTULO 70

GUARDA CON FINES DE ADOPCIÓN

1. Finalidad del discernimiento de la guarda y funciones del guardador	381
2. Antes del discernimiento de la guarda, el juez debe tratar de conservar los vínculos del menor con su familia de origen.....	384
a) Se deben agotar las posibilidades de la permanencia del menor en su familia de origen	384
b) El caso “Fornerón” de la Corte Interamericana de Derechos Humanos	384
3. El Código prohíbe la entrega directa de niños en guarda	388
4. Discernimiento de la guarda con fines de adopción	399
a) La guarda debe ser discernida por el juez que declaró la situación de adoptabilidad.....	399
b) Pasos que debe seguir el juez para la entrega de la guarda	404
1) Declarada la adoptabilidad, se deben remitir al juez los legajos seleccionados para el inicio del proceso de guarda	404
2) Propuesta de modificación del inciso c) del artículo 499	406
3) El juez debe tomar en cuenta las condiciones personales y otras circunstancias de los adoptantes	407
4) Propuesta de modificación del artículo 613	408
5) Debe oírse al pretense adoptado y tenerse en cuenta su opinión ...	409
5. Excepciones a la necesidad de la entrega de la guarda por el juez.....	409
a) El supuesto contemplado en el artículo 643 del Código.....	410
b) La adopción de integración	410
c) La jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación ...	411
6. Consecuencia de la violación de la norma que dispone que la guarda debe ser discernida por el juez	411
a) Sanción por la violación del discernimiento de la guarda por parte del juez.....	411
b) Excepción a la sanción dispuesta por el artículo 611.....	414
c) En el Proyecto de Código se admitía además, como excepción, la existencia de una relación afectiva con el guardador	416

	Pág.
7. Dictado de la resolución de guarda con fines de adopción, tiempo de la guarda y situación posterior al vencimiento del plazo	419
8. Revocación de la guarda	422
9. Desistimiento de la guarda con fines de adopción	423
10. Proyecto de Código Civil de 1998	430

CAPÍTULO 71

JUICIO DE ADOPCIÓN

1. Juez competente para intervenir en el juicio.....	431
a) En el Código Civil y Comercial.....	431
b) Juez competente en la provincia de Buenos Aires	432
2. Supuesto de que, luego de concluido el período de guarda, no se inicia el juicio de adopción	433
3. Inicio del proceso de adopción	433
4. Legitimación para iniciar el proceso de adopción.....	434
a) Respecto de la iniciación por el juez	434
b) Los guardadores.....	436
c) La autoridad administrativa.....	436
d) El Ministerio Público	436
e) La persona a ser adoptada	437
5. Tipo de procedimiento.....	437
6. Reglas de procedimiento del juicio de adopción.....	438
a) Quiénes son parte en el juicio de adopción.....	439
1) Los adoptantes y el adoptado son parte en el proceso	439
2) Los padres del pretense adoptado no son parte en el juicio ...	440
b) El adoptado debe ser oído y tenerse en cuenta su opinión.....	444
c) En cuanto a la intervención del Ministerio Público y del organismo administrativo.....	444
d) Con respecto a la intervención en el juicio de otras personas	445
e) Con relación al consentimiento de la persona mayor de diez años ...	446
f) Las audiencias son privadas y el expediente, reservado	447
7. Medidas de prueba o informaciones	448
8. Principios generales de los procesos de familia.....	448
9. Efecto temporal de la sentencia	449
10. Proyecto de Código Civil de 1998	451

CAPÍTULO 72

TIPOS DE ADOPCIÓN.
DISPOSICIONES GENERALES. ADOPCIÓN PLENAA) TIPOS DE ADOPCIÓN.
DISPOSICIONES GENERALES

1. El Código Civil y Comercial reconoce tres tipos de adopción	453
2. Facultades del juez en cuanto al otorgamiento del tipo de adopción y al mantenimiento o creación de vínculos jurídicos.....	454
a) Con relación al otorgamiento del tipo de adopción	454
b) En cuanto al mantenimiento o creación de vínculos jurídicos.....	455
3. Posibilidad de convertir una adopción simple en plena.....	456
a) Adopciones otorgadas en el país	456
b) Adopciones otorgadas en el extranjero.....	459
4. Prenombre del adoptado	459

B) ADOPCIÓN PLENA

5. Nociones generales	461
6. Pautas legales establecidas para el otorgamiento de la adopción plena	461
a) Cuando se haya declarado al niño en situación de adoptabilidad	462
b) Cuando sean hijos de padres privados de la responsabilidad parental....	462
c) Cuando los progenitores hayan manifestado ante el juez su decisión libre e informada de dar a su hijo en adopción.....	463
7. Proyecto de Código Civil de 1998	463
8. Efectos de la adopción plena en el Código Civil y Comercial	464
a) Confiere al adoptado la condición de hijo y extingue los vínculos con la familia de origen	464
b) El juez puede mantener el vínculo jurídico con uno o varios parientes de la familia de origen.....	465
c) El adoptado es considerado hermano de los restantes hijos del adoptante	470
d) Extingue la responsabilidad parental de los padres de origen.....	470
e) Subsistencia de los impedimentos matrimoniales	471
9. Efectos de la adopción plena en el Proyecto de 1998	471
10. La adopción plena es, como norma general, irrevocable	471
11. Se admite la acción de filiación contra los progenitores o el reconocimiento por parte de estos últimos.....	473

	Pág.
a) La cuestión en el Código Civil y Comercial	473
b) Con respecto a la constitucionalidad de los artículos 624 del Código Civil y Comercial y 327 del Código Civil. Remisión	475
12. Apellido del adoptado	475
a) Supuesto de adopción unipersonal.....	476
b) Adopción conjunta	476
c) Posibilidad de anteponer o agregar el apellido de origen del adoptado.....	477
d) En cuanto a valorar la opinión del adoptado	478
e) Supuesto contenido en el artículo 605.....	478
13. Sucesión del adoptado	478

CAPÍTULO 73

ADOPCIÓN SIMPLE

1. Nociones generales	481
2. Efectos de la adopción simple	484
a) Como regla general, se mantienen los derechos y deberes del vínculo de origen	484
b) Confiere el estado de hijo al adoptado, pero sin crear vínculos jurídicos con los parientes del adoptante, con excepción de los otros hijos del adoptante.....	484
c) Se transfiere a el o los adoptantes la titularidad y el ejercicio de la responsabilidad parental	485
d) Comunicación con la familia de origen	486
e) Derecho a reclamar alimentos a la familia de origen	486
f) Con respecto al apellido del adoptado	487
g) Impedimentos matrimoniales.....	488
3. Sobre la creación de vínculo jurídico con uno o varios parientes de la familia del adoptante	488
4. Acción de filiación del adoptado contra sus progenitores, y reconocimiento por estos posterior a la adopción	489
5. Sucesión del adoptado	489
a) Lo normado en el Código	489
b) El Código eliminó el derecho del adoptado de heredar por representación a los ascendientes del adoptante	490

	Pág.
6. Revocación de la adopción simple.....	493
a) Causas de revocación	493
1) Por haber incurrido el adoptado o el adoptante en las causas de indignidad previstas en el Código.....	493
2) Por petición justificada del adoptado mayor de edad	494
3) Por acuerdo de adoptante y adoptado mayor de edad manifestado judicialmente	495
b) Supuesto de fallecimiento de alguna de las partes	495
c) Efectos de la revocación	496
7. Proyecto de Código Civil de 1998	497
8. Derecho comparado. Remisión.....	497

CAPÍTULO 74

ADOPCIÓN DE INTEGRACIÓN

1. Concepto y nociones generales.....	499
2. Sujetos activos de la adopción de integración	501
3. Reglas aplicables a la adopción de integración.....	502
a) Salvo la existencia de causas graves, los progenitores de origen deben ser escuchados	503
b) El adoptante no requiere estar inscripto en el Registro de Adoptantes..	504
c) No se exige la declaración judicial de la situación de adoptabilidad.....	504
d) No se aplican las prohibiciones en materia de guarda de hecho...	504
e) No se exige previa guarda con fines de adopción	505
f) No rige el requisito relativo a que las necesidades afectivas y materiales no puedan ser proporcionadas por su familia de origen	505
g) No se requiere una diferencia mínima de edad con el adoptante, ni que el adoptado sea menor de edad	506
4. Efectos de la adopción entre el adoptado y el progenitor de origen cónyuge o conviviente del adoptante	506
5. Efectos de la adopción entre el adoptado y el adoptante.....	508
a) Adoptado con un solo vínculo filial de origen.....	508
b) Adoptado con doble vínculo filial de origen.....	509
6. Revocación de la adopción de integración.....	512

CAPÍTULO 75
NULIDAD DE LA ADOPCIÓN E INSCRIPCIÓN
EN EL REGISTRO CIVIL

1. La sentencia de adopción puede adolecer de nulidad absoluta o relativa	515
2. Nulidades absolutas	516
a) La edad del adoptado	516
b) La diferencia de edad entre adoptante y adoptado.....	516
c) La adopción que hubiese tenido un hecho ilícito como antecedente necesario, incluido el abandono supuesto o aparente del menor proveniente de la comisión de un delito del cual hubiera sido víctima el menor o sus padres	517
d) La adopción simultánea por más de una persona, excepto que los adoptantes sean cónyuge o pareja conviviente.....	518
e) La adopción de descendientes	519
f) La adopción de hermano y de hermano unilateral entre sí	519
g) La declaración judicial de la situación de adoptabilidad	519
h) La inscripción y aprobación del Registro de Adoptantes	519
i) La falta de consentimiento del niño mayor de diez años, a petición exclusiva del adoptado.....	520
3. Nulidades relativas	520
a) La edad mínima del adoptante.....	520
b) Vicios del consentimiento.....	521
c) El derecho del niño, niña o adolescente a ser oído.....	522
4. Alcances de la nulidad en el supuesto de la omisión de la intervención del Ministerio Público.....	522
5. Con respecto a la prescriptibilidad de las acciones de nulidad absoluta y relativa	523
6. Efectos de la nulidad	524
7. Juez competente	526
8. Inscripción de la adopción, su revocación, conversión y nulidad	526
9. Proyecto de Código Civil de 1998	528

CAPÍTULO 76

ADOPCIÓN INTERNACIONAL
Y REGLAS DE DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO

A) ADOPCIÓN INTERNACIONAL

1. Con respecto a la adopción internacional.....	529
2. Nuestro país mira con desconfianza la adopción internacional	533
a) La adopción de niños domiciliados en la República por parte de extranjeros que residen fuera del país	533
b) Adopción por personas domiciliadas en el país de niños domiciliados en el extranjero	538
3. Inscripción de la adopción otorgada en el extranjero a favor de personas domiciliadas en el país	543
4. Con respecto al compromiso para impedir el secuestro, la venta o la trata de niños	543
5. Derecho comparado. Remisión.....	546

B) REGLAS DE DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO
EN MATERIA DE ADOPCIÓN

6. Metodología	546
7. Jurisdicción con respecto a los niños domiciliados en el país	547
8. Derecho aplicable.....	548
9. Reconocimiento de adopciones constituidas en el extranjero	550
10. Conversión en adopción plena de la adopción simple otorgada en el extranjero	551

CAPÍTULO 77

VIOLENCIA FAMILIAR

1. Nociones generales	553
2. La violencia entre los esposos	556
a) La emancipación de la mujer ha morigerado en parte la violencia entre los esposos	556
b) La violencia de género digital	558

	Pág.
c) El reclamo de daños por violencia habida entre los esposos y con relación a la mujer, en general, es plenamente procedente.....	559
d) Otros efectos derivados de la violencia entre los esposos	562
3. La violencia con relación a los hijos.....	562
a) De la primitiva inmunidad a la protección amplia de los derechos de los niños.....	562
b) Otras formas de violencia.....	565
c) Distintos efectos del maltrato o del abandono de los hijos.....	566
d) Representación del menor para el reclamo de los daños sufridos...	568
e) Prescripción de la acción de daños	568
4. Responsabilidad del Estado por no haber tomado las medidas necesarias que pudieron haber evitado los daños causados por la violencia ...	569
5. El Proyecto de Código Civil de 1998.....	570
6. La violencia puede constituir hechos punibles penalmente	573
7. Ley 24.417 de Protección contra la Violencia Familiar	574
a) La ley 24.417 y su finalidad.....	574
b) Con relación a los legitimados para denunciar los hechos de violencia y la forma de la denuncia	577
c) Concepto de maltrato físico o psíquico.....	579
d) La ley comprende tanto las uniones matrimoniales como las extramatrimoniales	580
e) Con relación a si es necesaria la convivencia de los involucrados en el hecho de violencia	581
f) El juez debe requerir un diagnóstico de interacción familiar	582
g) El juez puede decretar medidas cautelares, cuya enumeración en la ley no es taxativa	583
h) Luego de las medidas dispuestas por el juez, este debe llamar a una audiencia de mediación	589
i) Debe brindárseles a las partes la ayuda necesaria para superar el conflicto.....	590
j) Con respecto a las costas de las actuaciones por violencia familiar....	591
8. Ley 26.061 reglamentaria de la Convención sobre los Derechos del Niño....	591
9. Ley 26.485 de Protección Integral para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra las Mujeres.....	593
a) Finalidad de la ley	595
b) Qué se entiende por violencia contra las mujeres	598
c) Consejo Nacional de la Mujer.....	599
d) Lineamientos básicos de las políticas estatales.....	599
e) Medidas preventivas que puede ordenar el juez.....	600

	Pág.
f) Creación del Observatorio de la Violencia contra las Mujeres	604
g) Procedimientos judiciales y administrativos.....	604
h) Reparación civil de perjuicios.....	606
i) Con respecto a la aplicación de penas a la persona que incurrió en violencia	607
10. Ley 27.452. Régimen de reparación histórica para las niñas, niños y adolescentes.....	607
11. Ley 27.499 de Capacitación Obligatoria en Género para todas las Per- sonas que Integran los Tres Poderes del Estado (Ley Micaela) y reso- lución 66/2019	608
12. Ley 12.569 y decreto 694/2018 de la provincia de Buenos Aires.....	609
13. Ley 5861 de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires	609
14. Resolución conjunta 1/2018 para eliminar prácticas basadas en el prejuicio de superioridad de cualquiera de los sexos.....	610
15. Sistema Nacional de Denuncias por Violencia de Género.....	612
16. Creación del Observatorio de las Violencias y Desigualdades por Ra- zones de Género, de un Consejo Federal y de una mesa interministe- rial para el diseño de un programa nacional de abordaje integral de las violencias extremas por motivos de género.....	613
17. Distintas normas de carácter internacional que se ocupan de la vio- lencia familiar	614
a) Distintas convenciones y resoluciones internacionales.....	615
b) Convención sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discrimi- nación contra la Mujer.....	615
c) Convención Interamericana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra la Mujer	616
d) Convención Americana de Derechos Humanos.....	619
e) Resolución 58/147 aprobada por la Asamblea General de las Na- ciones Unidas.....	619
f) Recomendación general 35 del Comité para la Eliminación de la Discriminación contra la Mujer.....	619
g) Estudio Multipaís de la Organización Mundial de la Salud sobre salud de la mujer y violencia doméstica contra la mujer	620
Bibliografía.....	621