

Silvia S. García de Gueglio
María Alejandra Agguaviva



Protección contra la violencia familiar

Denuncia. Personas obligadas y plazo
para denunciar. Evaluación de riesgo.
Medidas cautelares. Audiencia. Fin del proceso.

Ley 24.417: cotejo con la ley de la provincia
de Buenos Aires; modificaciones introducidas
por las leyes de Protección Integral
de la Mujer y de la Niñez.

Jurisprudencia ordenada

Biblioteca de la Corte Suprema	
Nº de Orden	125080
Ubicación	C5847



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR



Índice general ✓

<i>Palabras previas</i>	9
-------------------------------	---

Capítulo I

INTRODUCCION E HISTORIA ✓

§ 1. A modo de umbral.....	25
§ 2. El fenómeno de la violencia familiar.....	27
§ 3. Cambios del paradigma familiar.....	29
a) Nuevos modelos familiares.....	29
b) Nuevas modalidades de vinculación.....	31
c) El aumento de la violencia en el seno de las familias.....	34
d) A modo de conclusión.....	35
§ 4. Una mirada histórica.....	36
a) La violencia doméstica, el poder, la Iglesia y la legislación.....	36
b) Violencia familiar en el Virreinato del Río de la Plata.....	40
1. Los reclamos.....	42
2. Las resoluciones.....	44
3. Denuncias entre padres e hijos.....	45
4. Algunas consideraciones.....	45

Capítulo II

MITOS Y CAUSAS DE LA VIOLENCIA FAMILIAR ✓

§ 5. Mitos de la violencia familiar.....	49
a) Sentido y función de los mitos desde una perspectiva antropológica.....	49
b) Mitos y creencias que subyacen a la violencia familiar.....	50
c) La distinción de los géneros como mito cultural.....	54

§ 6.	El porqué de la violencia. Interpretación de sus causas	58
a)	Modelo psiquiátrico.....	58
1.	La locura como depósito de la violencia	58
2.	El uso de sustancias psicoactivas	59
3.	Medicina y violencia.....	60
b)	Modelo psicosocial.....	60
c)	Modelo sociocultural.....	62
1.	Violencia-recurso.....	63
2.	Violencia-poder.....	63
3.	Violencia-provocación.....	65
4.	Violencia-competencia.....	65
5.	Violencia-imagen formadora de conductas.....	66
d)	El modelo ecológico. Intentando un modelo integrativo.....	68
1.	El nivel personal.....	68
2.	El microsistema.....	69
3.	El exosistema.....	69
4.	El macrosistema.....	70
§ 7.	Análisis de una familia desde la perspectiva ecológica.....	70
a)	Descripción del caso "Hernán".....	70
b)	Análisis de los factores ecológicos.....	73
c)	A modo de conclusión.....	73

Capítulo III HACIA LA IGUALDAD DE DERECHOS

§ 8.	La mujer casada y sus derechos. Evolución histórica.....	77
a)	Legislación civil.....	78
1.	El Código Civil (año 1871).....	78
2.	Ley 11.357 (año 1926).....	79
3.	Ley 17.711 (año 1968).....	81
4.	Ley 23.264 (año 1985).....	81
5.	Ley 23.515 (año 1987).....	82
6.	Ley 25.781 (año 2003).....	82
7.	Ley 26.449 (año 2009).....	83
8.	Ley 26.485 (año 2009).....	83
b)	Legislación penal.....	84
§ 9.	La desigualdad jurídica entre el hombre y la mujer.....	85
§ 10.	Las convenciones internacionales.....	87
§ 11.	De lo privado a lo público.....	90
§ 12.	La violencia familiar como causal de divorcio y separación personal. Evolución histórica.....	93
a)	Código Civil.....	93
b)	Ley 2393 de Matrimonio Civil.....	94

c)	Ley 23.515.....	95
1.	La tentativa de uno de los cónyuges contra la vida del otro o de los hijos, sean comunes o no, ya sea como autor principal, cómplice o instigador.....	96
2.	La instigación de uno de los cónyuges al otro a cometer delitos.....	97
3.	Las injurias graves.....	98
§ 13.	Medidas precautorias en los juicios de separación personal y de divorcio.....	100
a)	Atribución de la vivienda común.....	101
b)	Guarda y comunicación con los hijos.....	103
c)	Alimentos.....	106
§ 14.	Particularidades propias de las medidas cautelares en los procesos de familia.....	107
a)	Competencia.....	107
b)	En cuanto a los requisitos de admisibilidad.....	107
§ 15.	Las medidas precautorias luego de la ley 24.417.....	109
	<i>Jurisprudencia</i>	
	Divorcio. Injurias graves.....	109
	Exclusión del hogar.....	111
	Dispensa del deber de convivencia.....	114

Capítulo IV

LA LEY 24.417 DE PROTECCION CONTRA LA VIOLENCIA FAMILIAR

§ 16.	Introducción.....	127
§ 17.	Objetivos de la ley.....	129
§ 18.	La ley civil y la ley penal.....	130
§ 19.	Concepto de violencia familiar.....	133
§ 20.	Grupo familiar.....	135
§ 21.	La denuncia.....	139
a)	Denuncia voluntaria.....	139
b)	Denuncia obligatoria.....	140
1.	Distintos supuestos.....	140
2.	Personas obligadas.....	141
3.	Convención Internacional sobre los Derechos del Niño.....	144
c)	Plazo para denunciar.....	144
d)	La responsabilidad profesional.....	146
e)	Patrocinio letrado.....	148
§ 22.	Procedimiento.....	149
a)	La Oficina de Violencia Doméstica.....	150
1.	Funciones.....	151
2.	Procedimiento.....	152

b)	El Cuerpo Interdisciplinario de Protección contra la Violencia Familiar	153
c)	El diagnóstico de riesgo en el marco legal	154
	1. El informe evaluativo	155
	2. La entrevista.....	157
	3. ¿Cómo se construye una evaluación de riesgo?	157
	I. Tipo de familia y de crisis	158
	— Descripción de la familia.....	159
	II. Tipo de riesgo	161
	III. Tipo de derivación	161
d)	El diagnóstico de interacción familiar en el marco de la ley.....	163
e)	Medidas cautelares.....	164
	1. Enumeración.....	164
	2. ¿Las medidas que enumera la ley son cautelares?.....	165
	3. La exclusión del hogar y reintegro al mismo.....	167
	4. Alimentos	169
	5. Guarda y comunicación con los hijos.....	169
	6. La enumeración no es taxativa	172
	7. Duración de las medidas	172
	8. Notificación de las medidas.....	173
	9. Sanciones.....	173
	10. Recursos.....	174
	I. Reposición o revocatoria	174
	II. Reposición y apelación subsidiaria.....	174
	III. Apelación	174
	IV. Recurso extraordinario	174
	V. Los derechos humanos y el acceso a los organismos internacionales	175
	v.1. Caso "Maria da Penha Maia Fernandes v. Brasil" ..	176
	v.2. Causa "Penal Miguel Castro - Castro v. Perú"	178
f)	¿La audiencia	178
	1. ¿Es una audiencia de mediación?	179
	2. Terapia bajo mandato	181
g)	Fin del proceso	184
§ 23.	Algunas estadísticas elocuentes.....	187
	a) Perfil del denunciante	187
	b) Perfil del denunciado.....	191
	c) Nacionalidad y pautas culturales	193
	d) Presencia de niños y/o adolescentes en las familias judicializadas	195
§ 24.	Ley 26.485, cotejo con la ley 24.417	196
	a) Introducción	196
	b) Estructura metodológica de la ley.....	197

c)	Su cotejo con la ley 24.417	197
	1. Ambito de aplicación	198
	2. Formas de ejercer la violencia	198
	3. Grupo familiar	199
d)	Legitimación para denunciar	200
e)	Denuncia y competencia.....	202
f)	Medidas preventivas urgentes.....	202
g)	Asistencia protectora	205
h)	Sanciones.....	206
i)	Responsabilidad civil	206
j)	Recursos.....	207
k)	Audiencia.....	207
l)	Colofón.....	209

Jurisprudencia

Ley 24.417.....	209
— Competencia por conexidad	209
— Finalidad.....	210
— Maltrato físico o psíquico.....	211
— Un solo hecho.....	211
— Denuncia verbal o escrita.....	211
— Facultades del juez.....	211
— Desestimación de la denuncia	212
— Legitimación activa en caso de existir intención de divorcio	212
— Legitimación activa de personas que no conviven	213
— Proceso <i>inaudita pars</i>	214
— Riesgo actual. Recupero de la vivienda.....	214
— Riesgo actual	216
— Medidas urgentes de amparo. Requisitos	216
— Juicio ordinario en trámite	217
— Terapia bajo mandato	217
— Límites del procedimiento	217
— Plazo de las medidas cautelares.....	218
— Fijación de alimentos provisorios	219
— Costas	219
Ley 26.485.....	219

Capítulo V

**ANÁLISIS DE LA LEY 12.569 DE PROTECCIÓN
CONTRA LA VIOLENCIA FAMILIAR DE LA PROVINCIA
DE BUENOS AIRES. COTEJO CON LA LEY 24.417**

§ 25.	Introducción.....	225
§ 26.	Concepto.....	225
§ 27.	¿Qué se entiende por grupo familiar?	226

§ 28.	La denuncia.....	227
§ 29.	Legitimación para denunciar.....	228
	a) Denuncia voluntaria.....	228
	b) Denuncia obligatoria.....	229
§ 30.	Competencia.....	230
§ 31.	Reformas legislativas.....	231
§ 32.	Medidas «conexas».....	236
	a) Enumeración.....	236
	b) Plazo para la adopción de medidas.....	237
	c) Plazo de duración de las medidas.....	238
	d) Diagnóstico de interacción familiar e informes.....	238
§ 33.	Sanciones.....	239
§ 34.	Audiencia.....	239
	Jurisprudencia	
	Provincia de Buenos Aires.....	240
	- Competencia.....	240
	- Desestimación de la denuncia.....	240
	- Medidas adoptadas.....	242
	- Procedimiento especial.....	243
	Otras provincias.....	243
	- Legitimación activa de la concubina.....	243
	- Legitimación activa de la persona menor de edad.....	244
	- Legitimación activa. Persona por nacer. Medida autosatisfactiva.....	244
	- Reserva de identidad.....	248
	- Vulnerabilidad. Fundamentación.....	248
	- Medidas urgentes de amparo. Requisitos.....	249
	- Medidas autosatisfactivas.....	250
	- Audiencias separadas.....	252

Capítulo VI

LA EVALUACION DIAGNOSTICA

§ 35.	Modalidades familiares de interacción violenta. Su abordaje judicial.....	257
§ 36.	La violencia familiar: estructura clásica.....	259
	a) Ciclo de la violencia familiar.....	259
	1. Primera fase: acumulación de tensión.....	259
	2. Segunda fase: explosión con violencia.....	260
	3. Tercera fase: arrepentimiento, reconciliación y "luna de miel".....	260
	b) Aceleración y agravamiento.....	261
	c) Indicadores de riesgo de violencia doméstica.....	261
	d) Características de personalidad.....	262
§ 37.	Características de la dinámica familiar.....	263
	a) Cuando la violencia se inicia en el noviazgo.....	263
	b) El primer embarazo, un momento de riesgo.....	264

	c) El inicio de los circuitos de violencia cíclica.....	264
	d) Motivos por los que las víctimas retrasan el pedido de ayuda.....	267
	e) Momento de la denuncia.....	268
§ 38.	A modo de ejemplos.....	269
	a) El caso "Mónica".....	269
	b) "Maltratada".....	270
§ 39.	Otras dinámicas familiares que pueden desencadenar violencia familiar.....	271
	a) Conflictos familiares violentos.....	273
	b) Crisis del ciclo vital.....	273
	c) Conflictos de pareja.....	274
	1. Situación de pre o post-separación.....	274
	2. Parejas disfuncionales.....	274
	d) Crisis coyunturales.....	275
	e) Crisis por adicciones (droga/alcohol).....	276
	f) Disfunciones familiares.....	276
	g) Crisis por trastornos psiquiátricos.....	277
	h) Ejemplos sobre casos de violencia familiar.....	277

Capítulo VII

EL MALTRATO INFANTIL EN LA HISTORIA

§ 40.	De historias, de infancias y de castigos.....	285
	a) La supervivencia de los niños en el pasado.....	285
	b) El descubrimiento del niño.....	290
§ 41.	De la barbarie a la civilización: violencia y castigo físico en el Río de la Plata en los siglos XIX y XX.....	292
§ 42.	El siglo XX: la nueva mirada.....	295
§ 43.	Periodización de las relaciones paterno-filiales.....	297
	a) Infanticidio (Antigüedad-siglo IV).....	297
	b) Abandono (siglos IV-XIII).....	298
	c) Ambivalencia (siglos XIV-XVII).....	298
	d) Intrusión (siglo XVIII).....	298
	e) Socialización (siglo XIX-mediados del siglo XX).....	299
	f) Ayuda (mediados del siglo XX en adelante).....	299

Capítulo VIII

LA PATRIA POTESTAD

Y EL DERECHO-DEBER DE CORRECCION

§ 44.	Breve introducción.....	303
§ 45.	El niño en el Derecho argentino.....	304

§ 46. Derecho-deber de corrección.....	306
§ 47. Sanciones.....	310
a) La sanción civil.....	310
b) La sanción penal.....	312
1. Postura que sostiene que las lesiones causadas en virtud del ejercicio del derecho de corrección configuran un exceso culposo (arts. 35 y 94, Cód. Penal).....	314
2. Postura que considera que las lesiones causadas en virtud del derecho de corrección de los padres configuran el delito de lesiones calificadas por el vínculo (arts. 89 y 92, Cód. Penal).....	322

Capítulo IX

LEY 26.061

DE PROTECCION INTEGRAL DE LOS DERECHOS DE NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES

§ 48. Introducción.....	327
§ 49. Sus alcances.....	327
§ 50. Estructura metodológica de la ley.....	331
§ 51. Principales reformas y lineamientos de la ley.....	332
§ 52. Las tres dimensiones del sistema que implementa la ley.....	333
a) Las políticas públicas.....	334
b) Las medidas de protección integral.....	335
1. Autoridad de aplicación en la Ciudad Autónoma de Buenos Aires.....	336
2. Enumeración de las medidas de protección integral de derechos.....	339
c) Las medidas de protección excepcional.....	341
1. Definición.....	341
2. Duración.....	341
3. Criterios de aplicación.....	343
4. Interés superior del niño.....	344
5. Control de legalidad.....	344
d) Algunos datos y reflexiones.....	347
§ 53. Garantías mínimas del procedimiento.....	348
a) Derecho a ser oído.....	348
b) Derecho a que su opinión sea tomada en cuenta.....	351
c) Derecho a ser asistido por un letrado.....	351
1. Capacidad de hecho y de derecho.....	352
2. La capacidad progresiva.....	353
3. El abogado del niño. Distintas posturas.....	354
4. Tipo de proceso.....	357
5. El Ministerio Público y el tutor <i>ad litem</i>	358

6. El abogado del niño en la jurisprudencia civil.....	360
7. El abogado del niño en la jurisprudencia penal.....	362
8. Nuestra opinión.....	364
d) Consideraciones finales.....	365
Jurisprudencia	
Derecho a ser oído.....	369
Interés superior del niño.....	379
Facultades judiciales. Procedimiento.....	380
Desestimación de la denuncia por violencia familiar.....	382
Archivo de la denuncia por violencia familiar.....	382
Medidas cautelares. Requisitos.....	382
Alcance de la ley.....	383
Cambio de tenencia. Procedencia.....	385
Cambios en la tenencia. Improcedencia.....	386
Prohibición de contacto padre-hijo. Revinculación.....	386
Prohibición de contacto. Pericias. Abuso sexual.....	387
Revinculación forzada.....	387
Régimen de visitas asistido.....	387
Exclusión del hogar de la madre. Interés superior del niño.....	388
Privación de patria potestad por violencia ejercida por los padres contra los hijos, por acción u omisión, no vinculada al deber de corrección.....	392
Medida dispuesta por los organismos administrativos.....	396
Violencia familiar. Homicidio.....	397

Capítulo X

LA EVALUACION DE NIÑOS EN EL AMBITO DE LA JUSTICIA CIVIL

§ 54. El maltrato infantil intrafamiliar.....	401
§ 55. ¿Por qué se le pega a un niño?.....	404
§ 56. La vivencia de las violencias cotidianas para el niño.....	405
§ 57. Diferentes tipos de maltrato infantil.....	408
a) Maltrato físico.....	410
b) Maltrato y abandono emocionales.....	412
c) Abandono físico o negligencia.....	412
d) Abuso sexual.....	414
e) Explotación laboral, corrupción o inducción a conductas antisociales.....	416
f) Síndrome Münchhausen por poderes.....	416
§ 58. Evaluación de riesgo en el maltrato infantil.....	417
a) "Lo que aparece": motivo de denuncia.....	417
b) "Las explicaciones": los relatos originales.....	418
c) "La trama familiar": aquello que contextualiza la denuncia.....	419
§ 59. Entrevista a niños.....	419

§ 60. Entrevistas en el ámbito judicial: algunas consideraciones	420
a) El evaluador debe conocer mucho acerca de la problemática que presenta la familia al momento de iniciar la entrevista con el niño	421
b) El entrevistador debe elaborar su propia ansiedad ante la situación de entrevista con un niño	421
c) El entrevistador debe estar dispuesto a una observación muy rigurosa	423
d) El evaluador debe estar dispuesto a jugar con lo que el niño proponga	423
§ 61. Indicadores de maltrato infantil	434
§ 62. Características de las dinámicas familiares en el maltrato infantil	438
a) Estructura familiar	439
1. Familias monoparentales	439
2. Estructura familiar con muchos hijos	440
3. Familias ensambladas	440
b) Conjunto de valores y pensamientos	440
c) Los antecedentes en sus familias de origen	441
1. Padres maltratados en su infancia	441
2. Fallas en apego temprano	441
d) La condición social y económica	441
1. Pobreza	441
2. Desempleo. Exclusión social	442
3. Aislamiento social de la familia	442
e) La estabilidad psíquica de los integrantes de la familia	442
1. Perturbaciones psicológicas o psiquiátricas	442
2. El consumo de sustancias (drogas o alcohol)	442
3. Labilidad psíquica. Hiperreactividad emocional	442
f) El conocimiento de las necesidades de un niño y sus características particulares	443
1. Las características del niño	443
2. La edad del niño	443
3. La conducta del niño	443
4. La percepción —inadecuada— de los padres respecto a sus hijos	443
g) El grado de adaptación de cada uno de los progenitores frente a las crisis	444
— El estrés familiar	444
h) La flexibilidad de pensamiento y la posibilidad de cambio	444
i) La capacidad de preservar a los hijos de la conflictiva propia del mundo adulto	444
j) La red social familiar	445
1. La organización social de la comunidad	445
2. El aislamiento familiar	445

§ 63. Dinámicas familiares en situaciones de abuso sexual	445
§ 64. Acerca de las denuncias de abuso sexual	447
a) La construcción del secreto: ¿por qué el niño calla?	449
b) La desprotección ... ¿qué pasa si lo cuenta?	451
c) La acomodación, mecanismo que preserva la familia a costa de la salud psíquica	451
d) El develamiento, la ocasión de hablar	452
e) La retracción: "sí, pero no"	453
§ 65. Desde la mirada del agresor	455
§ 66. Acerca de las características de personalidad de los abusadores	457
§ 67. El lugar del progenitor no abusador frente a la denuncia	458
§ 68. ¿Cuáles son las consecuencias para la víctima de abuso?	459
§ 69. Un caso nos permitirá analizar lo expuesto	461
§ 70. Intervención en maltrato infantil. El testimonio del niño	463

APENDICE LEGISLATIVO

• Decreto 1011/10

473 ✓

Bibliografía general

487