

Silvina Andrea Bentivegna

Diego Oscar Ortiz

Violencia familiar

Aspectos prácticos

Entrevista con el/la denunciante.
Medidas cautelares. Audiencias.
Mediación. Recursos procesales

Jurisprudencia seleccionada. Modelos de escritos.
Directorio de instituciones,
organismos y centro de atención
a las víctimas



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

• Índice general

Prólogo	9
Introducción	11

Capítulo I

MARCO NORMATIVO

DE LA VIOLENCIA FAMILIAR

§ 1. Conceptos desde la óptica de diversas disciplinas	25
§ 2. La violencia familiar en la Constitución Nacional y en el Código Civil	28
<i>a)</i> El rol de la Constitución Nacional en la temática de la violencia familiar	28
1. El art. 14 <i>bis</i> y los derechos sociales	28
2. El art. 28 y la regla de la razonabilidad	30
3. El art. 33 y los derechos implícitos	31
4. El art. 41 y el ambiente familiar	33
5. El art. 75, inc. 22	33
<i>b)</i> Los instrumentos internacionales de derechos humanos y marco legislativo en el orden nacional	34
— El papel de los instrumentos internacionales de derechos humanos: Convención para la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer	34
<i>c)</i> El concepto de violencia del Código Civil. Violencia genérica	36
§ 3. Las leyes nacionales 24.417 y 26.485 de protección contra la violencia familiar y 12.569 de la provincia de Buenos Aires	39
<i>a)</i> Justificación y necesidad de las leyes de protección contra la violencia familiar	39
<i>b)</i> Concepto de violencia a la luz de las leyes de protección contra la violencia familiar	40

Capítulo II**TIPOLOGIA Y MODALIDADES DE LA VIOLENCIA**

§ 4. Clasificación según las motivaciones inconscientes -----	45
<i>a)</i> Lúdica -----	45
<i>b)</i> Reactiva -----	45
<i>c)</i> Vengativa -----	46
<i>d)</i> Por crisis de fe -----	46
<i>e)</i> Compensadora -----	46
<i>f)</i> Sádica -----	47
<i>g)</i> Arcaica -----	47
§ 5. Tipos de violencia según la ley 26.485 y su decret.-regl. 1011/10 -----	47
<i>a)</i> Violencia física -----	48
1. Lesiones -----	48
I. Delito de lesiones -----	48
1.1. Lesiones leves -----	48
1.2. Lesiones graves -----	49
<i>a.</i> Debilitación permanente de la salud, de un sentido, de un órgano, o de un miembro -----	50
<i>b.</i> Dificultad permanente en la palabra -----	50
<i>c.</i> Peligro para la vida -----	50
<i>d.</i> Inutilización para el trabajo por más de un mes -----	51
<i>e.</i> Deformación permanente del rostro -----	51
1.3. Lesiones gravísimas -----	52
<i>a.</i> Producción de enfermedad mental o corporal, cierta o probablemente incurable -----	52
<i>b.</i> Inutilidad permanente para el trabajo -----	52
<i>c.</i> Pérdida de un sentido, órgano, miembro, del uso de un órgano o miembro, del uso de la palabra, o de la capacidad de engendrar o concebir -----	52
II. Aspectos procesales en torno a las lesiones en el ámbito de la familia -----	53
II.1. Las pruebas -----	53
II.2. Ejercicio de la acción -----	53
II.3. Validez del principio de preservación del vínculo familiar -----	54
2. Femicidio -----	56
I. Aportes sobre el femicidio -----	56
II. Clases de femicidio -----	58
<i>b)</i> Violencia psicológica o emocional -----	59
1. Amenazas -----	59
I. El concepto de amenazas en el Código Penal -----	60
II. Amenazas simples (art. 149 <i>bis</i> , párr. 1º) -----	61
III. Amenazas coactivas (art. 149 <i>bis</i> , párr. 2º) -----	62

2. La contravención del hostigamiento -----	63
I. Concepto de contravención -----	63
II. Concepto de hostigamiento -----	64
III. Procedimiento en casos de contravención de hostigamiento -----	65
IV. La sanción de contravenciones -----	67
V. Tipos de penas y sanciones contravencionales -----	67
<i>c)</i> Violencia sexual -----	69
1. Violencia contra la integridad sexual -----	70
I. Abuso sexual simple -----	70
II. Abuso sexual gravemente ultrajante -----	71
III. Abuso sexual con acceso carnal -----	71
IV. Abuso sexual agravado -----	71
2. Violencia y abuso sexual infantil -----	72
<i>d)</i> Violencia económica y patrimonial -----	74
1. La perturbación de la posesión, tenencia o propiedad de los bienes -----	74
2. La pérdida, sustracción, destrucción, retención o distracción indebida de objetos, instrumentos de trabajo, documentos personales, bienes, valores y derechos patrimoniales -----	75
3. La limitación de los recursos económicos destinados a satisfacer sus necesidades o privación de los medios indispensables para vivir una vida digna -----	75
<i>e)</i> Violencia simbólica -----	76
<i>f)</i> Implementación en el ámbito de la CABA del botón antipánico para protección de las víctimas -----	76
§ 6. Modalidades de violencia contra las mujeres -----	79
<i>a)</i> Violencia doméstica -----	79
<i>b)</i> Violencia institucional -----	80
<i>c)</i> Violencia laboral -----	81
<i>d)</i> Violencia contra la libertad reproductiva -----	82
<i>e)</i> Violencia obstétrica -----	82
<i>f)</i> Violencia mediática -----	83

Capítulo III**CUESTIONES PROCESALES**

§ 7. Legitimados activos -----	85
<i>a)</i> Niños, ancianos o incapaces -----	85
<i>b)</i> Concubinos -----	86
<i>c)</i> Novios -----	86
<i>d)</i> Ministerio Público -----	87
<i>e)</i> Instituciones -----	90
<i>f)</i> Legitimados conforme a la ley 12.569 -----	91

§ 8.	La entrevista con el consultante	91
§ 9.	La mediación	94
	— Desventajas de mediar en casos de violencia familiar	94
§ 10.	Naturaleza jurídica de la denuncia por violencia familiar	96
	a) Proceso sumarísimo	97
	b) Aplicación supletoria del Código Procesal	98
	c) Trámite de denuncia por violencia familiar	100
	1. Forma de interponerla	100
	2. ¿Principio de informalidad?	101
	3. Necesidad de patrocinio letrado	101
	4. Contenido de la denuncia	104
§ 11.	Vista de las actuaciones mediante herramientas informáticas	105
§ 12.	Medidas cautelares	107
	a) En el Derecho de familia	108
	1. Caracteres específicos	108
	2. Presupuestos comunes	108
	i. Verosimilitud del derecho	108
	ii. Contracautela	109
	iii. Peligro en la demora	109
	b) En materia de violencia familiar	111
	1. Necesidad de las medidas	111
	2. Requisitos de procedencia	112
	i. Verosimilitud de la denuncia	112
	ii. Peligro en la demora	113
	iii. Caucción o contracautela	113
	3. Fundamento legal de las medidas cautelares	113
	4. Medidas planteadas por las leyes nacionales 24.417 y 26.485, y la ley 12.569 de la provincia de Buenos Aires	114
	i. Medidas específicas en violencia familiar	115
	i.1. Ordenar la exclusión del autor de la vivienda donde habita el grupo familiar	115
	a. Jurisprudencia sobre exclusión del hogar conyugal	119
	— Plataforma fáctica e intervención	119
	b. Criterios de aplicación en casos de exclusión del hogar	122
	i.2. Prohibir el acceso del autor al domicilio del damnificado como a los lugares de trabajo o estudio	124
	i.3. Ordenar el reintegro al domicilio a petición de quien ha debido salir del mismo por razones de seguridad personal, excluyendo al autor	124
	i.4. Decretar provisoriamente alimentos, tenencia y derecho de comunicación con los hijos	125

	1.5. La prohibición de acercamiento	127
	1.6. Retiro de pertenencias del hogar común	128
	ii. Audiencia en casos de violencia familiar	128
	— La audiencia de mediación del art. 5º de la ley 24.417	129
	iii. Incumplimiento de las medidas cautelares	131
	— Delito de desobediencia	132
§ 13.	La cosa juzgada en casos de violencia familiar	133
§ 14.	Recursos	134
	a) De reposición	134
	b) De reposición y apelación subsidiaria	135
	c) De apelación en casos de violencia familiar	135
	1. Medida de protección apelada	135
	2. Denuncia por violencia familiar archivada	135
§ 15.	Regulación de honorarios	136

Capítulo IV

DEMANDA DE DAÑOS

§ 16.	Admisibilidad de la demanda de daños	139
	— Presupuestos de la responsabilidad civil	141
	1. La conducta antijurídica o contraria a Derecho	141
	2. El daño causado	141
	3. La relación de causalidad	141
	4. El factor de atribución	142

Anexo I

JURISPRUDENCIA APLICABLE

1.	Aspectos normativos de la violencia familiar	143
	a) Aplicación de la Convención sobre los Derechos del Niño	143
	b) Aplicación de la Convención Interamericana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra la Mujer	143
	c) Aplicación de la Convención Americana sobre Derechos Humanos, Convención Interamericana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra la Mujer y Convención sobre los Derechos del Niño	144
	d) Aplicación de normas adjetivas a las leyes de violencia familiar	144
	e) Aplicación de bases constitucionales en casos de violencia familiar	144
2.	Presupuestos de aplicación de las leyes de violencia familiar	145
	a) Presupuestos fácticos de aplicación de la ley 24.417	145
	b) Necesidad de riesgo actual	146
	c) Demostración de daños y riesgo para la víctima	146

d) La admisibilidad de la denuncia no obstante la no convivencia con el presunto agresor	146
e) Forma de denunciar los hechos de violencia familiar	147
3. Características del procedimiento de denuncia por violencia familiar	147
a) Características del procedimiento de protección contra la violencia familiar	147
b) Inecesariedad de un dictado de un decisorio de mérito	149
c) Objeto de la ley 24.417	150
d) Desnaturalización de la ley 24.417	150
4. Competencia	151
— En casos de juicio por insania posterior a la denuncia por violencia familiar	151
5. Conexidad	151
a) Admisibilidad en juicios de divorcio y actuaciones por violencia familiar	151
b) Admisibilidad en juicios de alimentos y actuaciones por violencia familiar	151
c) Admisibilidad en juicios de alimentos, medidas precautorias, simulación de un bien para eludir el pago de alimentos y actuaciones por violencia familiar	152
d) Admisibilidad en juicios de insania y actuaciones por violencia familiar	152
e) Continuación del primer magistrado interviniente no obstante haberse asignado conexidad automática a otro	152
f) Improcedencia de inhibitoria de la jueza en casos ya archivados tramitados ante otros magistrados	152
g) Recusación	153
6. Medidas de protección	153
a) Caracteres de las medidas de protección	153
b) Presupuestos para el dictado de medidas de protección	153
c) Traslado a la parte denunciada	154
d) Reparación del perjuicio que origina la violencia familiar	154
e) Verosimilitud de los hechos. Verificación	154
f) Hechos graves y actuales	155
7. Medidas de protección específicas	155
a) Prohibición de acercamiento	155
b) Exclusión del hogar	156
c) Valoración del juez para resolver la exclusión del hogar conyugal	156
d) Exclusión con sustento en un solo episodio de violencia	156
e) Exclusión del hogar y cuestiones patrimoniales	157
f) Exclusión del hogar y prueba de la denuncia	157
g) Reintegro del hogar	157
8. Medios de prueba	158
a) Prueba de testigos. Apreciación	158
b) Pericias	159
9. Informe psicodiagnóstico de interacción familiar	159
a) Valoración del informe técnico	159
b) Diligencias para la realización del informe psicodiagnóstico de interacción familiar	159
10. Cuestiones conexas	159
a) Recaudos de admisibilidad	159
b) Alimentos provisorios	160
c) Tenencia provisoria	160

d) Derecho de comunicación entre padre e hijos	161
e) Suspensión del derecho de comunicación	161
f) Revinculación	162
g) Atribución de la vivienda	162
h) Disputa por la titularidad del bien en casos de violencia familiar	163
i) Pretensión de recupero de la vivienda	163
j) Tratamiento bajo mandato judicial	164
11. Habilitación de feria judicial	164
— Habilitación en razón de la naturaleza del procedimiento	164
12. Estatus material y jurídico de los niños víctimas	164
a) Derechos que emergen de la patria potestad y exceso en el deber de corrección de los niños	164
b) Existencia de riesgo para los niños en razón de exclusión violenta del ex concubino	165
c) Aplicación del interés superior del niño ante la existencia de un juicio de divorcio seguido de una denuncia por violencia	165
d) Prosecución de la causa en razón de existir riesgo para los niños posterior a la adopción de medidas cautelares	165
e) Prosecución de la causa archivada en razón de existir riesgo para los niños según un informe del Hospital de Niños Pedro Elizalde	165
f) Postura del juez a los fines de comprobar si se encuentra ante un caso de violencia familiar	166
13. Legitimación	166
— Concubina	166
14. Delitos contra la integridad sexual en el ámbito familiar	166
a) Abuso sexual infantil (ASI)	166
b) Facultades del juez	167
c) Intervención de terceros	169
15. Daños y perjuicios	169
a) Inadmisibilidad de los daños y perjuicios	169
b) Injustificación del daño moral	169
c) Monto indemnizatorio del daño	169
d) Daño temido y daño concreto	169
16. Desestimación de la denuncia	170
a) Revocación de la resolución que rechaza <i>in limine</i> la denuncia por violencia familiar con sustento en que las partes no estaban casadas	170
b) Revocación de la resolución que rechaza <i>in limine</i> la denuncia por violencia familiar con sustento en que la cónyuge denunciante se niega a retomar la convivencia con el denunciado	170
c) Desestimación de la denuncia con sustento en la existencia de una sospecha y orfandad probatoria	170
17. Recurso de apelación	171
a) Inapelabilidad	171
b) Recurso de apelación extraordinario	171
18. Recurso de nulidad	171
— Inadmisibilidad	171

19. Violencia familiar y divorcio vincular -----	171
a) Injurias graves -----	171
b) Relaciones íntimas -----	172

Anexo II**EJEMPLOS DE CASOS
DE VIOLENCIA FAMILIAR**

1. Prohibición de acercamiento -----	173
a) Incumplimiento de medida cautelar vigente. Prohibición de acercamiento y/o exclusión del hogar -----	173
b) Medida cautelar dictada (prohibición de acercamiento). Solicitud de retiro de efectos personales del hogar conyugal -----	173
c) Medida de prohibición de acercamiento, no obstante denunciante y denunciado ejercen labores en la misma empresa -----	174
2. Alimentos provisorios -----	174
a) Incumplimiento de medida cautelar vigente. Fijación de cuota de alimentos provisorios, cuando el denunciado trabaja de manera registrada -----	174
b) Incumplimiento de medida cautelar vigente. Fijación de cuota de alimentos provisorios, cuando el denunciado trabaja de manera no registrada -----	174
c) Medida cautelar que omite la fijación de los alimentos provisorios -----	175
3. Exclusión del hogar conyugal -----	175
a) Medida cautelar en donde el denunciado es excluido del hogar, pero tiene su automóvil en la casa de la cual fue excluido -----	175
b) Medida cautelar en la que el denunciado es excluido del hogar y su automóvil se encuentra en la casa de la cual fue excluido y trabaja de remisero -----	175
c) Medida cautelar en donde el denunciado es excluido del hogar y su automóvil se encuentra en la casa de la cual fue excluido y no tiene documentación -----	175
d) Medida cautelar en la que el denunciado es excluido del hogar y sus herramientas de trabajo se encuentran en la casa de la cual fue excluido -----	176
e) Medida cautelar en la que el denunciado es excluido del hogar, y el mismo es encargado del edificio donde vive -----	176
4. Medida cautelar próxima a vencer o ya vencida -----	176
— Solicitud de prórroga de la medida de protección sobre la base de hechos nuevos de violencia cuando la denuncia se encuentra en vista en el Cuerpo Interdisciplinario de Protección contra la Violencia Familiar (CIPVF) -----	176
5. Informe del CIPVF -----	177
a) Propuesta de revinculación paterno-filial o régimen de comunicación asistido encontrándose vigente una prohibición de acercamiento del padre hacia sus hijos -----	177
b) Propuesta de que el denunciado debe realizar algún tipo de tratamiento, v. gr., por adicciones o alcoholemia, no resultando conveniente el contacto paterno-filial -----	177
c) Propuesta de que resulta conveniente fijar manutención -----	177

6. Medida cautelar dictada (prohibición de acercamiento hacia la madre). Ampliación a los hijos -----	178
7. Restitución de hijos -----	178
— La denunciante se retira del domicilio en un marco de violencia y el denunciado retiene a los hijos quedándose en poder de los mismos -----	178
8. Desistimiento -----	179
— El denunciante manifiesta que se reconcilió con el denunciado -----	179
9. Sospecha de ASI (abuso sexual infantil) -----	180
— Durante el transcurso del régimen de visitas pueden presentarse hechos reiterados de abuso sexual que lleven al denunciante de violencia familiar a realizar una nueva denuncia -----	180
10. Mandamientos y oficios -----	180
-- Medida de protección. Exclusión -----	180
11. Resolución de medida de protección -----	180
12. Denuncia de violencia familiar -----	181
13. Denuncias cruzadas -----	181
14. Citación a la denunciante por el servicio social del juzgado -----	181
15. Denuncia penal por impedimento de contacto con hijos -----	181

Anexo III**MODELOS DE ESCRITOS, OFICIOS,
TESTIMONIOS Y CEDULAS**

1. Constituye domicilio legal. Solicita retiro de efectos personales. Solicita se libre mandamiento. Solicita remisión de expediente -----	183
2. Denuncia nuevos hechos -----	183
a) Solicita prórroga de medidas de protección -----	183
b) Denuncia incumplimiento. Solicita se libre oficio. Solicita se designe consigna -----	184
c) Solicita urgente adopción de medidas. Ampliación -----	185
d) Solicita prórroga de consigna policial con acompañamiento de figura policial -----	186
e) Solicita se intime a denunciar domicilio real. Solicita se libre oficio -----	187
3. Desiste denuncia. Renuncia patrocinio -----	188
4. Solicita habilitación de feria. Solicita prórroga de medidas cautelares. Solicita consigna policial -----	188
5. Mandamiento de exclusión -----	190
6. Manifiesta nuevo domicilio. Acompaña denuncia policial -----	191
7. Solicita aclaratoria. Solicita se designe consigna policial. Solicita se libre oficio -----	191
8. Manifiesta inicio de tratamiento psicológico. Solicita se libre oficio -----	192
9. Oficios judiciales -----	193
10. Constituye domicilio. Solicita prórroga de medida cautelar. Solicita remisión de expediente -----	197
11. Testimonio -----	198
12. Cédulas de notificación -----	199

13. Constituye domicilio legal. Manifiesta. Solicita cambio de audiencia -----	201
14. Contesta memorial -----	201
15. Funda recurso. Promueve incidente -----	204
16. Convenio de honorarios -----	207

Anexo IV

DIRECTORIO DE INSTITUCIONES, ORGANISMOS Y CENTROS DE ATENCION A LAS VICTIMAS

1. Ciudad Autónoma de Buenos Aires -----	209
2. Provincia de Buenos Aires -----	215
3. Provincias Argentinas -----	229
4. Directorio internacional -----	234

Bibliografía general -----	237
-----------------------------------	-----