

Juan Manuel Converset (h)

Incidencias del Código Civil y Comercial

Procesos civiles

Aspectos procesales de la reforma. Capacidad. Menores. Ministerio Público. Domicilio. Nombre. Identidad de género. Acciones de protección del nombre. Ausencia y presunción de fallecimiento. Excepciones procesales y medios de prueba en particular. Juicio de daños. Carga de la prueba. Nexo causal y eximentes. El daño y su prueba. Procesos de familia. Proceso sucesorio. Proceso arbitral. Acciones reales y posesorias. Jurisdicción internacional.

▪ Colaborador Mauricio Kalejman

**Incidencias
del Código
Civil y Comercial**

15

Alberto J. Bueres
dirección



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

Índice general

Palabras previas	15
------------------------	----

Capítulo I

Los términos «proceso», «procedimiento» y «juicio»

§ 1. Conceptos	33
a) Proceso	33
b) Procedimiento	33
c) Juicio	34
§ 2. Uso indistinto de los términos	34
a) El término «proceso» como «tipo de proceso»	34
b) El término «procedimiento» utilizado como «proceso más breve» en el Código Civil y Comercial	35
c) El «procedimiento más breve»	35
d) La palabra «juicio» aplicada a distintas situaciones	37
e) El término «juicio» asimilado a «proceso»	38
f) Conclusión	38

Capítulo II

Las sentencias

§ 3. Deber de los jueces de decidir los casos mediante sentencias motivadas	41
a) Deber de resolver	41
b) Los conceptos «fundar» y «motivar» una sentencia	41
c) La razonabilidad de la decisión	42

Capítulo III

Legitimación

§ 4. Capacidad	47
a) Principio general	47
b) Mayoría de edad	47

c) Incapacidad de ejercicio. Personas incapaces	48
1. Los menores	49
I. La representación legal. Personas incapaces e incapacidad para ciertos actos	49
I.1. Personas por nacer	49
I.2. Personas que no cuentan con la edad y grado de madurez suficiente	49
I.3. Los incapaces declarados judicialmente	50
I.4. Personas con capacidad restringida	50
I.5. Derecho del menor a ser oído	51
2. Participación en procesos judiciales de la persona menor de edad	51
3. Menor con título habilitante	52
4. Menor de edad que demanda a sus progenitores	53
5. El propio cuerpo del menor de edad. Cuidados	53
§ 5. Declaración de incapacidad y capacidad restringida	53
a) Legitimados	53
b) Medidas cautelares	54
c) Entrevista personal con el juez	55
d) Intervención del interesado	55
e) Prueba	55
f) Juez competente	56
g) Sentencia	56
1. Alcance de la sentencia	56
2. Registración de la sentencia	57
3. Revisión	57
§ 6. El Ministerio Público Tutelar	57
a) Introducción	57
b) Caracteres de la representación	58
c) Enumeración del art. 101 del Código Civil y Comercial y el Ministerio Público	58
d) Asistencia	59
e) Actuación del Ministerio Público	59
1. Ministerio Público y su actuación principal	60
2. El Ministerio Público en el ámbito extrajudicial	61
3. El Ministerio Público: garante de los derechos	61

Capítulo IV

Domicilio y nombre

§ 7. Domicilio	65
a) Introducción	65
b) El domicilio en el Código Civil y Comercial	66
1. Competencia	67
2. Clases	67
I. El domicilio real	67
II. Domicilio legal: funcionarios, militares, transeúntes, personas incapaces	68
III. Domicilio especial	68
3. Elección de domicilio	69
4. Domicilio y sede social	69

5. Los efectos del domicilio	70
6. Notificación de la demanda en el domicilio de la sede	71
7. Consorcio de copropietarios	72
§ 8. El nombre	72
a) Introducción	72
b) Cambio de prenombre	73
1. Prenombre e identidad de género	73
— Procedimiento	74
2. Prenombre y menor de edad	75
3. Prenombre y apellido por haber sido víctima de desaparición forzada	76
4. El proceso	76
c) Acciones de protección del nombre	77
1. La acción de reclamación o reconocimiento del nombre	78
2. La acción de impugnación, contestación o usurpación del nombre	78
3. La acción de supresión del nombre	78
4. Daños y legitimación	78

Capítulo V

Ausencia

§ 9. Ausencia simple	83
a) Introducción	83
b) Requisitos para su petición	84
c) Declaración de ausencia sin la existencia de bienes	84
d) Legitimación	85
e) Procedimiento	85
f) Juez competente	85
g) Principio de prevención	85
§ 10. Presunción de fallecimiento	86
a) Introducción	86
b) Legitimación	87
c) Justificación de los extremos legales	87
d) Competencia	87
e) Procedimiento	88
f) Sentencia de declaración del fallecimiento	88
g) Conclusión de la prenotación	88

Capítulo VI

Cuestiones que pueden plantearse en el proceso judicial

§ 11. Excepciones	93
a) Incompetencia	93
b) Falta de personería (art. 347, inc. 2º, CPCCN)	93
1. La persona humana	94
2. La representación del Ministerio Público	94
3. Representación de las personas privadas	94

4. Mandato	94
5. Representación voluntaria, normas procesales y del Código Civil y Comercial	95
6. Capacidad y vicios	95
7. Poder general y especial	96
c) Legitimación	96
1. Legitimación sustancial	97
2. Legitimación procesal	97
I. Falta de personería relacionada con las personas jurídicas	98
I.1. Asociaciones civiles, simples asociaciones, fundaciones	98
I.2. El consorcio de propietarios	99
d) Litispendencia (art. 347, inc. 4º, CPCCN)	99
e) Cosa juzgada (art. 347, inc. 6º, CPCCN)	100
1. Cosa juzgada material	100
2. Cosa juzgada formal	102
f) Transacción	102
1. Transacciones extrajudiciales y judiciales	102
2. Diferencia entre cosa juzgada y transacción	103
g) Prescripción	103
1. Dispensa de la prescripción	104
2. Vías procesales	105
§ 12. La prueba	105
a) Objeto de la prueba	106
b) Medios de prueba	106
1. Prueba documental	106
I. Prueba de los instrumentos privados	106
I.1. Firma de los instrumentos particulares	107
I.2. El reconocimiento de firma	107
I.3. Los herederos y la firma	108
I.4. Documento firmado en blanco	109
I.5. Fecha cierta	109
I.6. Correspondencia	109
I.7. Valor probatorio	110
II. Prueba de los instrumentos públicos	110
— Escrituras públicas	111
2. Informativa	112
3. Confesional	112
4. Testimonial	113
I. Edad	113
II. Testigos necesarios en el proceso de familia. Parientes, allegados y menores	114
III. Testigos en el matrimonio	115
IV. Testigos en los contratos	115
V. Testigos en los instrumentos públicos	116
VI. Testigos en los testamentos. Incapaz y firma a ruego	116
5. Prueba de peritos	117
I. Sustracción, pérdida o destrucción de los libros de registro	117
II. Sucesión testamentaria	117

c) Prueba de la existencia de las obligaciones	119
1. Ausencia de presunción	119
2. Estricta interpretación	119
3. Presunción de causa	119
d) Eficacia probatoria de la contabilidad comercial	120
1. Contabilidad y estados contables	120
2. Admisión de la contabilidad como medio de prueba	122
3. Conflicto entre quienes tengan contabilidad	122
4. No es necesario que la contabilidad sea llevada en debida forma	122
5. Cuando hay contracción el juez puede prescindir de la contabilidad como medio de prueba	122
6. Exhibición de los libros de comercio	123
7. Prueba pericial contable sobre los libros comerciales. Forma de llevar los registros	126
I. Los registros deben ser llevados en forma cronológica y actualizados	126
II. Idioma y moneda nacional	126
III. Finalidad de la forma de llevar los libros	126
IV. Lugar en el cual se encuentran los libros	126
8. Investigaciones en los libros contables	127
9. Confidencialidad de la actividad comercial	127
10. Exhibición parcial y limitada	127
— Supuestos previstos por la ley	128
e) Títulos valores	128
1. Concepto	128
2. Medidas precautorias	128
3. Competencia y procedimiento en las normas sobre «deterioro, sustracción, pérdida y destrucción de títulos valores o de sus registros»	129
4. Procedimiento para la oposición del rescate	129
5. Procedimiento y costas en la pérdida de registros en caso de títulos valores nominativos o no cartulares	130

Capítulo VII

La responsabilidad

§ 13. Factor de atribución	133
a) Factor subjetivo. La culpa y el dolo	135
b) Factor objetivo	136
1. Valoración de la conducta	137
2. La prueba. Carga de la prueba	138
I. Prueba de los factores de atribución y de las eximentes	140
— Indicios	140
II. El art. 1735 y los códigos procesales provinciales	141
III. Las facultades judiciales	142
IV. Las pruebas dinámicas. Críticas	143
IV.1. La distribución de la carga de la prueba	144
IV.2. La comunicación a las partes y derecho de defensa	145
IV.3. Las partes quedan protegidas	145

IV.4. Oportunidad de informar a las partes	146
IV.5. ¿Deber o facultad?	147
§ 14. Relación causal	148
a) Consecuencias mediatas e inmediatas	149
b) Interrupción del nexo causal	149
1. El hecho del damnificado	150
2. El hecho de un tercero	150
3. Caso fortuito o fuerza mayor	150
I. Caso fortuito, fuerza mayor, excepto disposición en contrario	151
II. Caracteres del caso fortuito	151
c) Prueba de la relación causal	152
1. Presunciones <i>iuris tantum</i> de relación causal. Autor anónimo. Eximente	153
2. Actividad peligrosa	154
— Eximente	154
3. Presunción <i>iuris tantum</i> de adecuación causal. Hecho de las cosas y actividades riesgosas	154
4. Carga de la prueba y de las eximentes	155
5. Sujetos responsables: dueño y guardián	155
6. Uso contra la voluntad	156
7. El requisito de la diligencia en la guarda	157
8. La prueba	157
I. Prueba dinámica	158
II. Prueba de los eximentes	158
§ 15. El daño. Prueba del daño	159
a) Carga de la prueba	159
b) El daño y su cuantificación	159
c) Presunción del daño	161
1. Daño emergente	161
— Repetición	161
2. Alimentos al cónyuge, conviviente e hijos	162
I. Legitimados	162
II. Hijos entre veintiún y veinticinco años	162
III. Otros obligados a prestar alimentos	163
IV. Pautas para indemnizar	163
3. Pérdida de chance	163
4. Gastos de atención médica	164
d) Daños notorios	164

Capítulo VIII

Proceso de familia

§ 16. Disposiciones generales. Ambito de aplicación	167
a) El proceso	167
b) Principios generales de los procesos de familia	167
1. Tutela judicial efectiva	168
2. Inmediación	169
3. Buena fe y lealtad procesal	169

4. Oficiosidad	170
5. Oralidad	170
c) Finalidad de las normas de procedimiento	170
d) Los jueces y el apoyo interdisciplinario	171
e) Interés superior de los menores	171
1. Participación en el proceso de personas con capacidad restringida y de niños, niñas y adolescentes	171
2. Acompañamiento	172
3. Procesos en que puedan verse afectados	172
f) Acceso limitado al expediente	172
g) Principio de reserva. Remisión	172
h) Principio de oficiosidad	173
— Asuntos excluidos del principio de oficiosidad	174
i) Principios relativos a la prueba	174
1. Amplitud de la prueba	174
2. Principio del <i>favor probationes</i>	175
§ 17. Testigos	175
a) Testigos excluidos	175
b) En el proceso de familia se elimina la calidad de testigo excluido: parientes y allegados a las partes pueden ser ofrecidos como testigos	176
§ 18. Reglas de competencia	176
a) Reglas generales. Principio <i>perpetuatio jurisdictionis</i>	177
1. Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	177
2. Reglamento para la Justicia Nacional en lo Civil	177
3. El Código Civil y Comercial. Pautas de competencia	178
b) Proceso de divorcio y nulidad de matrimonio	180
1. Antecedentes normativos. Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	180
2. Competencia territorial	180
3. Competencia. Presentación conjunta	180
4. Concurso o quiebra de cualquiera de los cónyuges	181
5. Acciones conexas	181
6. Uniones convivenciales	181
7. Ultimo domicilio convivencial	181
8. Alimentos y pensiones compensatorias entre cónyuges o convivientes	181
9. Acción de filiación	182
10. Actor menor de edad o con capacidad restringida	182
§ 19. Medidas provisionales	182
a) Recaudos de las medidas provisionales	183
b) Las medidas cautelares y sus características	184
c) Exclusión del hogar y atribución del mismo	185
d) Alimentos	186
e) Alimentos provisionales entre cónyuges	186
f) Medidas provisionales contra el perdido	187
g) Medidas provisionales relativas a los bienes en el divorcio y en la nulidad de matrimonio	188
h) Procedimiento	188
i) Urgencia	189

j) Medidas cautelares que se pueden dictar	189
k) Uniones convivenciales. Ambito de aplicación	191

Capítulo IX

El divorcio

§ 20. Causales. Forma de presentación	195
§ 21. Legitimación	196
§ 22. El proceso de divorcio	196
a) Divorcio judicial o administrativo	196
1. Competencia	197
2. El plazo	197
b) Petición unilateral o bilateral. Propuestas o convenios	197
1. Requisitos de procedimiento. Divorcio bilateral y convenio regulador	198
2. Divorcio unilateral	198
3. El silencio	199
4. Convenio, propuesta, discordancia	199
— La notificación	200
c) De la separación personal al divorcio	200
— Competencia	201
§ 23. La mediación obligatoria en el juicio de divorcio	202
§ 24. Régimen de comunidad. Deuda de los cónyuges. Carga de la prueba	202
§ 25. Régimen de separación de bienes. Prueba de la propiedad	203
§ 26. Bienes propios o gananciales. Prueba. Presunción	204
a) Principio general	205
b) Prueba	205
c) Medidas cautelares. Fraude	206
d) Medidas protectorias	206

Capítulo X

Uniones convivenciales

§ 27. Regulación de las uniones convivenciales	211
a) Caracteres	211
b) Registración de la unión convivencial	211
c) Pedido de inscripción	212
d) Requisitos	213
e) Registro	213
f) Nuevas uniones convivenciales	214
g) La prueba de las uniones convivenciales	214

Capítulo XI

Alimentos

§ 28. Juicio de alimentos	219
a) Procedimiento	219
b) Competencia: alimentos para el menor	220

c) Alimentos entre cónyuges o convivientes	221
d) Jurisdicción internacional	221
e) Alimentos provisorios	222
f) Prejuzgamiento	223
g) La prueba	224
1. Procedimiento probatorio	225
2. Otros obligados	227
3. Litisconsorcio pasivo. Otros obligados	227
h) Recursos	228
i) Retroactividad de la sentencia	229
j) Medidas cautelares	230
k) Cumplimiento de la sentencia	230
l) Solidaridad entre empleador y alimentante	231
m) Otras medidas cautelares	231

Capítulo XII

Proceso en la «declaración judicial del estado de adoptabilidad»

§ 29. Adopción. Introducción	237
a) Principios generales	237
b) Declaración judicial de la situación de adoptabilidad. Supuestos	238
c) Familiar o referente del menor. Guarda	240
d) Intervención del organismo administrativo	240
e) Sujetos del procedimiento	240
f) Las partes. Niño, niña, adolescente	241
g) El organismo administrativo	241
h) Parientes y referentes afectivos	241
i) Reglas del procedimiento	242
j) Competencia	242
k) Entrevista con el juez	243
l) Los legajos	243
§ 30. Proceso de guarda con fines de adopción	243
a) Equivalencia	243
b) Guarda	244
c) Competencia. Principio de inmediatez procesal	244
§ 31. Guarda con fines de adopción. Rápida y pronto	244
a) Elección del guardador	245
b) Intervención de la autoridad administrativa	245
c) Registro Unico de Aspirantes	245
d) Condiciones para elección del guardador	246
e) Derecho a ser oído	246
f) La sentencia	246
g) Plazo de guarda	246
§ 32. Juicio de adopción	247
a) Competencia	247
b) Competencia optativa	247

c) Inicio del proceso de adopción	247
d) Reglas del procedimiento	248
e) Las partes	248
f) Derecho a ser oído	248
g) Intervención del Ministerio Público y del organismo administrativo	249
h) Adoptado mayor de diez años	249
i) Confidencialidad	249
j) Efecto retroactivo de la sentencia	250

Capítulo XIII

Proceso sucesorio

§ 33. Generalidades	253
a) Medidas urgentes	253
b) Momento para implementar las medidas	253
c) El consentimiento de los herederos puede ser suplido por el permiso del juez	253
d) Las medidas urgentes son solicitadas por el heredero	254
e) Actos que el juez puede autorizar a petición del heredero	254
f) Situaciones que el juez puede decidir con respecto a las cosas muebles	255
g) Responsabilidad del heredero que no solicita las medidas urgentes	255
h) Designación de administrador	255
i) Relación con el art. 2352 del Código Civil y Comercial	256
§ 34. Conceptos generales de la sucesión	256
a) Sucesión <i>ab intestato</i>	256
b) Sucesión testamentaria	257
§ 35. Objeto, competencia y conexidad procesal	257
a) Objeto	257
b) Competencia	258
c) El fuero de atracción	258
§ 36. Procedimiento en sucesión testamentaria e intestada	260
a) Sucesión testamentaria	260
b) El testamento ológrafo	261
c) Sucesión intestada y el Código Procesal	261
d) Administración judicial de la sucesión	262
1. Designación, derechos y deberes del administrador	262
I. Capacidad	262
II. Concepto de administrador. Funciones	262
III. Designación de administrador	263
IV. Elección del administrador	263
V. Designación por el testador	263
VI. Pluralidad de administradores	264
VII. Remuneración y gastos	264
VIII. Rendición de cuentas	264
IX. Garantías	266
X. Remoción del administrador. Procedimiento	266
XI. Administrador provisorio. Medida cautelar	267
XII. Medidas urgentes	268

2. Funciones del administrador	269
I. Administración de los bienes (art. 2353)	269
II. La retención o disposición de fondos por parte del administrador del sucesorio	269

Capítulo XIV

Proceso arbitral

§ 37. Arbitraje (como contrato)	273
a) Concepto	273
b) Normativa novedosa	273
c) Objeto	273
d) El orden público	273
e) Ambito contractual y extracontractual	274
f) La constitucionalidad de la norma	274
g) La forma del instituto del arbitraje	274
h) Acuerdo de arbitraje por escrito	275
i) ¿Es nulo el contrato de arbitraje no celebrado por escrito?	275
§ 38. Las controversias excluidas del arbitraje	275
a) Ambito patrimonial	275
b) Los derechos de usuarios y consumidores	276
c) Los contratos de adhesión	276
§ 39. Clases de arbitraje	277
a) Clasificación	277
b) Una aparente contradicción o una temática que genera tensión o ruido	277
§ 40. Competencia	278
a) Autonomía en la competencia	278
b) El principio <i>Kompetenz-Kompetenz</i>	278
§ 41. Medidas cautelares	279
§ 42. Revisión judicial de los laudos arbitrales	279
§ 43. Arbitraje institucional	280
§ 44. Cláusulas facultativas	281
§ 45. Designación de los árbitros	281
§ 46. Los árbitros	282
a) Calidades de los árbitros	282
b) Nulidad de cláusulas de privilegios	282
c) Obligaciones de los árbitros	282
d) Recusación de los árbitros	283
e) Retribución de los árbitros	284
f) Extinción de la competencia de los árbitros	284

Capítulo XV

Acciones posesorias y acciones reales

§ 47. Defensa de la posesión y la tenencia	287
a) Finalidad	287

b) Acción de despojo	287
c) Acción de mantener la tenencia o la posesión	288
1. Legitimación activa	288
2. Legitimación pasiva	288
I. Acción de despojo	288
II. Juicio posesorio	288
d) Ejecución de obras	289
e) Denuncia de daño temido	289
f) Efectos de la sentencia	289
g) Prueba	289
h) Conversión	290
i) Legitimación en las acciones	291
— Existencia de diversos titulares de igual relación de poder sobre una cosa (sola o en una universalidad)	291
j) Proceso más abreviado	292
§ 48. Defensas del derecho real	292
a) Concepto	292
b) Demanda y sentencia. Legitimación	293
c) Cotitulares. Cosa juzgada	293
d) La legitimación pasiva en la acción reivindicatoria	294
e) La legitimación pasiva en la acción negatoria	294
f) La legitimación pasiva en la acción confesoria	295
g) La prueba	295
1. La prueba en la acción reivindicatoria	295
2. La prueba en la acción negatoria	297
3. La prueba en la acción confesoria	297
h) La sentencia	297
§ 49. La acción de deslinde	298
a) Concepto	298
b) El Código Procesal Civil y Comercial	298
c) La legitimación activa	298
d) La legitimación pasiva	298
e) La prueba	298
f) La sentencia	299

Capítulo XVI

Disposiciones

de derecho internacional privado

§ 50. Jurisdicción internacional	303
a) Medidas provisionales y cautelares en la jurisdicción internacional	303
1. Medidas provisionales y cautelares	303
2. Litispendencia	304
3. Prórroga de jurisdicción	305
I. Acuerdo de elección de foro	305
II. Carácter exclusivo de la elección de foro	305
III. Prórroga expresa o tácita	306

b) Domicilio o residencia habitual del demandado	306
c) Jurisdicción exclusiva	307
§ 51. Igualdad de trato (art. 2610)	307
§ 52. Cooperación jurisdiccional (art. 2611)	308
§ 53. Asistencia procesal internacional	308
Bibliografía general	311