

CECILIA P. GROSMAN

Directora

**LOS ADULTOS MAYORES
Y LA EFECTIVIDAD
DE SUS DERECHOS**

Nuevas realidades en el Derecho de Familia

Prólogo de

AÍDA KEMELMAJER DE CARLUCCI

RUBINZAL - CULZONI EDITORES

Talcahuano 442 – Tel. (011) 4373-0544 – C1013AAJ Buenos Aires

Salta 3464 – Tel. (0342) 401-9300 – S3000CMV Santa Fe

ÍNDICE SUMARIO

<i>Prólogo</i> , por AÍDA KEMELMAJER DE CARLUCCI	9
--	---

CAPÍTULO 1

INTRODUCCIÓN

Los adultos mayores y las relaciones familiares

por CECILIA P. GROSMAN

.....	17
I. La mirada socio-jurídica	18
II. La designación	18
III. ¿A quiénes llamamos adultos mayores?	20
IV. La tendencia demográfica	20
1. Las cifras	20
2. La incidencia de los cambios demográficos en el sistema económico.	23
V. La discriminación	24
1. Sus distintas formas	24
2. Una forma grave de discriminación.	28
VI. El envejecimiento como fenómeno que se extiende a lo largo de toda una vida. Prolongación de la vida activa.	29
1. Su significado.	29

2. Las dos perspectivas	32
3. ¿Cuáles son los ejes esenciales para hacer efectiva la vida activa del adulto mayor asociado con su derecho al cuidado?	34
A. La salud	34
a) Sus objetivos y características.	34
b) Las residencias geriátricas.	36
B. El trabajo	38
a) Sus funciones.	38
b) Pronunciamientos sobre el envejecimiento activo y el derecho al trabajo del adulto mayor.	39
c) Un enfoque más amplio	41
d) La discriminación en el derecho al trabajo	43
e) Pronunciamientos judiciales en nuestro país	44
C. La educación y la vida social	46
VII. Los adultos mayores en las relaciones de familia	51
1. Palabras introductorias	51
2. El recorrido	52
A. El poder en la vejez.	52
B. Derecho al cuidado del adulto mayor	52
C. Derecho de alimentos	52
D. El lugar y no lugar de los abuelos en el Derecho de Familia contemporáneo	53
E. Salud mental y adultos mayores	54
F. Los adultos mayores y las directivas anticipadas o disposiciones en previsión de la propia incapacidad	55
G. Maltrato y violencia en el ámbito familiar y social	55
H. Los adultos mayores y la movilidad jubilatoria	56
I. Escenario normativo en el país. Otras legislaciones.	56
J. Políticas sociales.	57
K. Estudio exploratorio sobre familias extensas multigeneracionales en hogares de bajos recursos	57
L. Estudio exploratorio cualitativo de núcleos familiares que no son multigeneracionales.	58
VIII. Palabras finales	58

CAPÍTULO 2
EL PODER EN LA VEJEZ

por RICARDO IACUB

1. Introducción	63
2. Las representaciones, los prejuicios y los estereotipos.	64
a) El cuerpo de los viejos y la noción de enfermedad	64
b) El límite erótico	67
c) ¿Productividad y autonomía en la vejez?.	68
d) La mirada del sujeto psicológico	69
3. Factores que intervienen en el desempoderamiento	72
4. Representaciones negativas de la vejez y su relación con el desempoderamiento	74
a) El Síndrome de Quiebre Social	74
5. Las investigaciones sobre el desempoderamiento.	76
6. La violencia hacia la vejez.	80
a) El maltrato hacia los adultos mayores	81
b) El maltrato institucional.	81
7. Significados y dimensiones del empoderamiento	82
8. Las investigaciones sobre el empoderamiento en la vejez	84
a) El valor de la información	84
b) El valor social de la vejez.	85
c) De la familia, las redes sociales y la organización.	86
9. Estrategias y contextos empoderadores.	88
a) Los modelos de optimización.	88
b) El modelo SOC como ejemplo de adaptación	90
c) Proyectos y proyecciones.	91
10. Conclusión	93
Bibliografía	93

CAPÍTULO 3

ADULTOS MAYORES, CUIDADO E INCLUSIÓN EN LA AGENDA DE LA SEGURIDAD SOCIAL. LA TRANSICIÓN INFINITA

por LAURA PAUTASSI y CARLA ZIBECCHI

Introducción	101
I. El cuidado y los/as adultos/as mayores	103
1. Un campo de estudios en construcción	103
2. El cuidado en las familias	105
3. Los adultos como receptores de cuidado y como cuidadores/as	108
4. El derecho al cuidado de las y los adultos mayores	110
5. Adultos mayores y composición de los hogares	112
II. Sistemas de seguridad social y cuidado de adultos mayores: relaciones posibles y debates necesarios	118
1. Adultos mayores y esfera mercantil: dificultades en aumento	125
2. Estrategias de inclusión en la seguridad social	129
III. Conclusiones: la transición infinita y la nueva agenda	139
Bibliografía	141

CAPÍTULO 4

EL LUGAR Y NO LUGAR DE LOS ABUELOS EN EL DERECHO DE FAMILIA CONTEMPORÁNEO

por MARISA HERRERA

.....	147
1. Palabras introductorias	148
2. Los abuelos como adultos mayores: hacia la configuración de un ámbito especial de protección, interés y preocupación desde los derechos humanos	157

3. Una mirada renovada sobre la obligación alimentaria de los abuelos hacia sus nietos	164
3.1. Introducción	164
3.2. La obligación alimentaria de los abuelos en su interrogante conocido: ¿subsidiaria o complementaria?	168
3.3. La postura que sigue el Código Civil y Comercial	177
3.4. Dos entrecruzamientos obligacionales contemporáneos: abuelos vs. padres afines y progenitores vs. abuelos afines	182
A) Algunas consideraciones generales	182
B) Cuándo los afines ingresan en la escena de la obligación alimentaria a favor de los nietos en el texto vigente	184
3.5. Obligación alimentaria entre abuelos a favor de los nietos ...	193
4. Algunas consideraciones fundamentales para la satisfacción del derecho de comunicación entre abuelos y nietos	195
5. Los abuelos y la crianza de los nietos. Algunas aproximaciones a la diferencia entre redes “forzadas” y redes “creadas”	211
6. Abuelos y filiación adoptiva. ¿Hay alguna vinculación a la luz de la doctrina internacional de los derechos humanos?	221
6.1. La adopción como figura subsidiaria y el respeto por el derecho a la identidad y la preservación de los vínculos familiares: los abuelos	222
6.2. Cómo preservar el vínculo jurídico y afectivo entre abuelos y nietos tras la adopción	224
6.3. ¿Es posible que los abuelos adopten a sus nietos?	229
7. Otras posibles y complejas relaciones	232
8. Breves palabras de cierre	238

CAPÍTULO 5

SALUD MENTAL Y ADULTOS MAYORES

por MARÍA VICTORIA FAMÁ y LUZ MARÍA PAGANO

.....	241
-------	-----

I. Planteo	242
II. Del marco teórico: el modelo social de la discapacidad	243
1. Algo de historia	243
2. El Derecho Internacional de los Derechos Humanos y la salud mental: breve reseña	246
3. La Convención Internacional sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad y el modelo social	248
4. El modelo social de la discapacidad y la Ley de Salud Mental 26.657	252
III. Los adultos mayores en el discurso del Derecho Internacional de los Derechos Humanos	253
IV. Los adultos mayores y la salud mental	256
V. El discurso judicial frente al binomio adultos mayores-salud mental	261
1. Planteo	261
2. Procesos de determinación de la capacidad	262
3. Procesos de control de internación	280
4. Algunas conclusiones	287
VI. La respuesta jurídica: el sistema de apoyos y salvaguardias	287
VII. Un pilar fundamental: el trabajo con la familia	293
VIII. Conclusiones	297

CAPÍTULO 6

LOS ADULTOS MAYORES Y LAS DIRECTIVAS ANTICIPADAS O DISPOSICIONES EN PREVISIÓN DE LA PROPIA INCAPACIDAD

por ADRIANA SILVIA BERTINI

I. Autonomía y libertad	299
II. Los adultos mayores y su proyecto de vida autorreferente	300
III. Denominaciones	304
IV. Concepto y contenido	305

V. Las disposiciones en previsión de la propia incapacidad en nuestra jurisprudencia y legislación	309
a) Antecedentes doctrinarios y jurisprudenciales anteriores a la Ley de Derechos del Paciente	309
b) Tres hitos legislativos en la materia: la Ley de Derechos del Paciente, la aprobación de la Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad y la Ley de Derecho a la Protección de la Salud Mental	312
c) El desarrollo jurisprudencial posterior a los cambios legislativos operados	315
VI. Registros y legislación local	320
VII. Legislación comparada	323
VIII. El Código Civil y Comercial	325
IX. Consideraciones finales	326

CAPÍTULO 7

APORTES PARA UN DEBATE SOBRE EL MALTRATO EN LA VEJEZ

por MARÍA JULIETA ODDONE
y GUSTAVO RODOLFO MARILUZ

I. Introducción	329
II. Violencia institucional	331
III. Maltrato y violencia en el ámbito familiar	338
1. Características de la institución familiar violenta	338
IV. Teorías sociales sobre envejecimiento y su relación con el maltrato	340
1. Teoría del intercambio	340
2. Teoría interaccionista	341
3. La economía política o la gerontología crítica	341
V. Antecedentes en la investigación sobre el maltrato familiar	343
VI. Aspectos de la violencia familiar y social. Resultados de un estudio	344
1. Tipo de agresión o maltrato recibido	348

2. ¿A quién recurrió para resolverlo?.....	349
3. Maltrato y violencia social.....	350
VII. Conclusiones.....	353
Bibliografía.....	358

CAPÍTULO 8

ALIMENTOS DEL ADULTO MAYOR

por MARÍA SILVIA MORELLO

I. Introducción.....	361
II. Pluralidad familiar. Vínculo afectivo. Tránsito por distintas estructuras familiares.....	364
III. Disfunciones normativas: Conflictos que se plantean desde la realidad social.....	371
a) Necesidad de regulación legal de los distintos tipos de familia en el Código Civil.....	371
b) Transversalización de la perspectiva de género.....	372
IV. Diferentes tipos de familia y de ayuda intergeneracional e intrageneracional.....	374
a) Matrimonio heterosexual.....	374
b) Matrimonio igualitario.....	378
c) Unión convivencial.....	379
d) Familia ensamblada.....	384
e) Familia adoptiva.....	386
V. Acciones de afirmación positiva.....	388
a) Medidas específicas de nivelación.....	388
b) Familia monoparental.....	389
VI. Judicialización.....	391
a) Acceso a la justicia en sus distintas perspectivas.....	391
b) Administración de justicia. Políticas de acceso a la justicia desde una perspectiva integral de derechos humanos.....	396
c) Jurisprudencia. Distintos recorridos.....	399
1) Evolución del concepto de familia.....	399
2) Distanciamiento familiar.....	400
3) Prestaciones relacionadas con el cuidado de un adulto mayor.....	401

VII. Alimentos en el Código Civil y Comercial.....	403
a) Cuestiones generales.....	403
b) Los alimentistas y las personas obligadas al pago o alimentantes.....	404
c) El contenido de la obligación alimentaria en el Código Civil y Comercial.....	406
d) El cumplimiento de la obligación alimentaria.....	407
e) Medidas para asegurar el cumplimiento.....	408
VIII. Conclusión.....	408

CAPÍTULO 9

LOS ADULTOS MAYORES Y LA MOVILIDAD JUBILATORIA

por MARÍA ALEJANDRA LAURA GUILLOT

I. Introducción.....	411
II. La garantía constitucional de la movilidad jubilatoria (art. 14 bis de la Const. Nac.).....	421
III. Evolución normativa y jurisprudencial de la movilidad jubilatoria.....	427
1. Régimen legal de la movilidad jubilatoria.....	427
2. Régimen previsional vigente: leyes 24.241 y 26.425.....	430
3. La movilidad actual: ley 26.417.....	435
4. La consideración jurisprudencial de la movilidad jubilatoria.....	436
4.1. El caso "Chocobar".....	442
4.2. Casos "Sánchez", "Badaro" y "Elliff".....	443
a) "Sánchez".....	443
b) "Badaro".....	445
c) "Elliff".....	447
4.3. La movilidad en las leyes especiales.....	449
IV. Conclusión.....	450

CAPÍTULO 10
SÍNTESIS LEGISLATIVA EN LA ARGENTINA

por ELIANA PRACH

I. Introducción	453
II. Normas de jerarquía constitucional	454
1. Constitución Nacional	454
2. Constituciones provinciales	456
III. Normas de jerarquía infra-constitucional	458
1. Leyes nacionales	458
2. Leyes de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires	461
IV. Proyectos de ley presentados en Argentina referidos a los derechos de los adultos mayores	468
1. Iniciados en la Cámara de Diputados	468
A) Derechos económicos, sociales y culturales	468
B) Derecho Penal	472
C) Régimen de protección de los adultos mayores	474
2. Iniciados en la Cámara de Senadores	481
A) Derechos económicos, sociales y culturales	481
B) Derecho Penal	485
C) Régimen de protección de los adultos mayores	486
V. Breve reflexión final	489

CAPÍTULO 11

**LOS ADULTOS MAYORES EN
EL DERECHO COMPARADO**

**LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS
DE LOS ADULTOS MAYORES EN
AMÉRICA LATINA Y EL CARIBE**

por BÁRBARA CLARISA STERN

.....	493
-------	-----

I. Introducción	494
II. La protección constitucional de los derechos de los mayores	494
1. Importancia del reconocimiento explícito de los derechos de las personas mayores	494
III. Derechos tutelados constitucionalmente por los países de América Latina y El Caribe	495
1. Derechos económicos, sociales y culturales	495
IV. Leyes especiales de protección de los derechos en la vejez	501
1. Legislación vigente en Brasil	502
a) La institucionalidad creada por las leyes especiales en Brasil	504
2. Legislación vigente en Chile	505
a) Reforma legislativa del año 2010 que modifica la ley 20.066 y otros cuerpos legales para incluir al maltrato del adulto mayor en la legislación nacional.	505
b) La institucionalidad creada por leyes especiales en Chile	506
c) Reglamentos creados desde otras instituciones del Estado	510
d) Política Integral de Envejecimiento Positivo para el período 2012-2025	512
3. Normativa en favor de los adultos mayores en Costa Rica	513
a) Objetivo de la Ley Integral de las Personas Adultas Mayores	513
b) Medidas más relevantes. Garantías políticas	514
c) Garantías jurisdiccionales. El acceso a la justicia como mecanismo para facilitar el cumplimiento de las leyes en Costa Rica.	516
d) Acciones generales llevadas a cabo por el Poder Judicial costarricense para fomentar la política de accesibilidad	517
4. Legislación vigente en Perú	520
a) La institucionalidad creada por leyes especiales en Perú	520
b) Plan Nacional de las Personas Adultas Mayores 2013-2017	522

5. La Legislación Nacional específica en Colombia.	523
a) Normatividad relacionada con beneficios otorgados a los adultos mayores para garantizar la igualdad en el goce de sus derechos y el mejoramiento de las condiciones de bienestar	523
b) Acciones específicas dirigidas a mejorar el acceso a la justicia por parte de las personas mayores	524
c) La existencia de organismos específicos que protejan contra la discriminación por edad	525
d) Normativa que garantiza el acceso a los servicios de salud a las personas mayores	526
e) Reformas legislativas para lograr el incremento de la protección de los derechos de las personas mayores	527
f) Planes de beneficio en salud para las personas mayores de 60 años de edad	528
g) Fondo de Solidaridad Pensional	528
h) Plan Nacional de Envejecimiento	529
V. Conclusión	530

**LOS ADULTOS MAYORES Y LAS
RELACIONES FAMILIARES EN FRANCIA**

Aspectos jurídicos y sociales

por ALICIA A. CARNAVAL

I. Introducción	533
II. Normativa	535
A. Carta de los derechos y libertades de las personas de edad avanzada dependientes o con discapacidad	535
B. Nueva carta de la persona hospitalizada: abril de 2006	537
III. Categorías de protección jurídica	539
A. La medida de salvaguarda de justicia	540
B. La medida de curatela	541
C. La medida de tutela	542
IV. Otras medidas de protección	543
A. El mandato de protección futura	543
B. Vulnerabilidad y protección como acceso a la autonomía	545

V. Políticas públicas. Asignaciones y ayudas sociales para los adultos mayores. Medidas protectorias para los cuidadores de adultos mayores	547
A. Asignaciones o beneficios sociales	548
1) Asignación personalizada de autonomía (APA)	548
2) Asignación de solidaridad para los adultos mayores (ASPA)	549
3) Asignación suplementaria de invalidez (ASI)	550
B. Ayudas sociales	550
1) Ayuda doméstica a domicilio	551
2) Ayuda domiciliaria: asignación simple	552
3) Ayuda social local	552
4) Otras ayudas	553
C. Medidas protectorias para los cuidadores de adultos mayores	555
1) Seguro vejez de padres en el hogar (AVPF)	555
1.a) Licencia de solidaridad familiar	556
1.b) Licencia de apoyo familiar	556
VI. Conclusión	557

**PROTECCIÓN DE DERECHOS DE ADULTOS MAYORES
EN EL SISTEMA NORTEAMERICANO, ¿UN MODELO
DE "PATERNALISMO RAZONABLE"?**

por IDA ARIANA SCHERMAN

I. La paradoja del poder y la vulnerabilidad	559
II. El contexto filosófico, moral y jurídico: Dworkin y Rawls	561
III. El maltrato hacia los adultos mayores, los derechos constitucionales versus las leyes de protección en los EE. UU. Los mayores miran a los niños	564
IV. La definición de abuso y la cuestión del autoabandono	572
V. Críticas a la obligación de informar	573
VI. La protección de la privacidad de los adultos mayores	575
a) El tipo de registro	576
b) La información que contiene el registro	576

c) El daño que podría ocasionarse a partir del acceso a información contenida en el registro	577
d) El daño a los vínculos	578
e) Las salvaguardias adecuadas	579
f) La necesidad de acceso	579
g) La suma de los factores	581
VII. La edad y la igualdad	584
VIII. Las limitaciones arbitrarias a la sexualidad	586
IX. La sexualidad de los mayores a la luz de "Lawrence vs. Texas"	595
X. La alternativa: enfoque de derechos	597
XI. Palabras finales	601

CAPÍTULO 12

LOS ADULTOS MAYORES Y LAS RELACIONES FAMILIARES

ESTUDIO EXPLORATORIO SOBRE FAMILIAS EXTENSAS MULTIGENERACIONALES EN HOGARES DE BAJOS RECURSOS

por ARIEL TÓFALO

1. Introducción	605
2. Aspectos conceptuales y metodológicos	607
a) Notas metodológicas	609
3. La población adulta mayor en Argentina y en el contexto del Área Metropolitana de Buenos Aires	611
a) Perfil sociodemográfico	614
b) Situación ocupacional e ingresos	618
4. Hogares habitados por adultos mayores en el Amba	625
5. Adultos mayores y relaciones familiares: un abordaje exploratorio	639
a) Los adultos mayores como jefes del hogar	643

b) El rol del adulto mayor en la organización cotidiana del hogar	647
c) El adulto mayor: niveles de autonomía y relaciones de convivencia	650
6. Reflexiones finales	655

LOS ADULTOS MAYORES EN PRIMERA PERSONA: UN ANÁLISIS CUALITATIVO

por NANCY CARDINAUX y FEDERICO DE FAZIO

1. Introducción	659
2. La posición de enunciación	661
3. El dolor y la enfermedad: un "llamado a realidades"	663
4. Ventajas de ser adulto mayor (tener tiempo, hacer lo que quiere)	667
5. Desventajas de ser adulto mayor	669
6. Relaciones sociales primarias de los adultos mayores	676
7. A modo de cierre	684
Bibliografía citada	686

CAPÍTULO 13

LA VEJEZ, UN ASUNTO DE TODOS

por MÓNICA ROQUÉ y SUSANA ORDANO

.....	687
I. Introducción	688
II. Escenarios demográficos	689
III. Las personas mayores en Argentina	690
1. Envejecimiento poblacional	690
2. Condiciones de vida de las personas mayores en Argentina	693
2.1. Cobertura de jubilaciones y pensiones	693

2.2. Situación de pobreza y niveles de vida	693
2.3. Educación.	693
2.4. Salud.	694
2.4.1. Causas de mortalidad de la población adulta mayor	694
3. Salud en las mujeres	695
4. El impacto del envejecimiento poblacional en la familia	695
4.1. Formas de convivencia	696
4.2. Redes de apoyo	696
5. Lineamientos de organismos internacionales.	696
5.1. Principios de las Naciones Unidas a favor de las personas de edad	697
5.2. Argentina en el ámbito internacional.	701
5.3. Argumentos para una Convención.	701
6. Lineamientos nacionales:	
Políticas nacionales gerontológicas	703
6.1. Plan Nacional de las Personas Mayores	703
6.2. Consejo Federal de los Mayores	706
6.3. Programa Nacional de Cuidados Domiciliarios	707
6.4. Programa de Promoción del Buen Trato	707
6.5. Voluntariado Social de Adultos Mayores	708
6.6. Fortalecimiento Institucional	708
6.7. Programa de Educación y Cultura en Gerontología	709
6.8. La experiencia cuenta.	709
7. Residencias para adultos mayores (RAM).	710
8. La Carrera de Posgrado en Gerontología Comunitaria e Institucional	710
Bibliografía	712