

Jorge O. Azpiri

Uniones convivenciales

Derechos reconocidos a la unión convivencial y derivados de la simple convivencia. Pérdida de derechos a causa de la unión convivencial. Pactos entre convivientes. Aplicación de las normas generales a cuestiones derivadas de la convivencia. La unión convivencial en otras ramas del derecho

Análisis bajo
el Código Civil
y Comercial
de la Nación



hammurabi
JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR

Índice general

Capítulo I

Uniones convivenciales.

Nociones generales

§ 1. Denominación	19
§ 2. Concepto	22
a) Concepto anterior a la sanción del Código Civil y Comercial de la Nación	22
b) Concepto en el nuevo Código Civil y Comercial	22
1. Relación de personas con indiferencia del sexo	22
2. Limitación de la cantidad de integrantes	23
3. Naturaleza de las relaciones afectivas	23
4. Existencia de un proyecto de vida en común	24
5. Necesidad de la convivencia	25
§ 3. Distinción entre concubinato y unión libre	25
§ 4. La unión convivencial constituye una familia	26
— La unión convivencial no constituye un estado de familia	29
■ <i>Jurisprudencia</i>	29

Capítulo II

La unión convivencial

a través del tiempo

§ 5. Breve reseña histórica	33
§ 6. La unión marital de hecho o unión convivencial como fenómeno sociojurídico	37

Capítulo III

Posiciones legislativas

sobre la unión convivencial

§ 7. Soluciones normativas	41
a) Posición abstencionista	41

b) Posición sancionadora	43
c) Posición equiparadora	43
d) Posición proteccionista	44
e) Recomendaciones de encuentros científicos	46

Capítulo IV

Caracteres de la unión convivencial

§ 8. Distinción entre la unión convivencial y otro tipo de relaciones	49
— Distintos supuestos de relaciones de hecho en el régimen actual	51
§ 9. Requisitos que debe reunir la unión convivencial para producir efectos jurídicos	52
a) Relación de convivencia entre dos personas con independencia de su sexo	52
b) Comunidad de vida similar a la convivencia matrimonial	53
c) Convivencia mantenida durante un lapso fijado por la ley	54
d) Unión singular	55
e) Notoriedad pública	56
f) Estabilidad y permanencia	56
g) Inexistencia de impedimentos matrimoniales	57
§ 10. Acreditación de la convivencia aun faltando requisitos	61
§ 11. Registración y prueba de la unión convivencial	61
a) Importancia del registro a fin de la prueba	61
b) Necesidad de crear un registro	62
c) Necesidad de reglamentar su funcionamiento y requisitos	63
d) Petición hecha por ambos convivientes	63
e) Inscripción inmediata o luego de cumplido el plazo de dos años	63
f) Publicidad y oponibilidad	64
g) Necesidad de expedir un certificado	64
h) Actos a registrar	65
■ <i>Jurisprudencia</i>	65

Capítulo V

La unión convivencial como causa de pérdida de un derecho

§ 12. Sanciones legales a los miembros de una unión convivencial	67
a) Pérdida del derecho alimentario	68
1. Alimentos durante la convivencia y la separación de hecho	68
2. Alimentos después del divorcio	69
b) Pérdida de la vocación hereditaria	71
1. Régimen anterior a la reforma	71
2. Régimen actual	73
c) Pérdida del derecho real de habitación vitalicio y gratuito del cónyuge superviviente	73
1. Régimen anterior	73
2. Régimen actual	74

d) Extinción del derecho real de habitación sobre la vivienda familiar del conviviente superviviente	75
e) Incapacidad para ejercer la tutela dativa	76
f) Pérdida del derecho al uso del apellido conyugal	76
g) Prohibiciones relacionadas con instrumentos públicos	77
h) Inhabilidad para ser testigo en el testamento por acto público	77
i) Inhabilidad para suceder por testamento	78
j) Extinción del derecho a la pensión	78
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Pérdida del derecho alimentario	81
2. Pérdida de la vocación hereditaria	82

Capítulo VI

La unión convivencial como fuente de un derecho

§ 13. Derechos reconocidos a partir de una unión convivencial	83
a) Derechos reconocidos en el Título III del Libro Segundo del Código Civil y Comercial	84
1. Pauta interpretativa	84
2. Resguardo legal mínimo	84
3. Paralelismo con el matrimonio	84
4. Casos en los que se aplica	85
5. Deber de asistencia	85
6. Contribución a los gastos del hogar	87
7. Responsabilidad por las deudas frente a terceros	88
I. Solidaridad	89
II. Deudas comprendidas	89
III. Deudas excluidas	90
8. Protección de la vivienda familiar	90
I. Necesidad de inscripción	90
II. Necesidad de probar la unión convivencial	91
III. Cómo se realiza la inscripción	92
IV. Petición por ambos convivientes, por el propietario o por el conviviente no propietario	92
V. El asentimiento	93
VI. Actos comprendidos	93
VII. Bienes comprendidos	94
VIII. Autorización judicial supletoria	94
IX. Acto otorgado sin asentimiento ni autorización judicial	95
X. Ineficacia práctica de la protección	95
XI. Inejecución por deudas	96
b) Relaciones patrimoniales durante la convivencia	96
c) Otros derechos reconocidos a la unión convivencial en el Código Civil y Comercial	97
1. Adopción por los convivientes	97
I. Posibilidad de adopción conjunta por los convivientes	97
I.1. Adopción conjunta durante la unión convivencial	99
I.2. Adopción conjunta después de cesada la unión convivencial	99

I.3. Adopción conjunta después del fallecimiento de uno de los convivientes	100
I.4. La edad para adoptar en la adopción conjunta	101
II. Posibilidad de adopción unipersonal del conviviente	101
III. La adopción de integración del hijo del conviviente	102
III.1. La situación antes de la reforma al Código Civil	102
III.2. La situación actual	104
IV. Adopción de un mayor de edad	105
V. Subsistencia de la responsabilidad parental a pesar de la adopción	105
2. Matrimonio <i>in extremis</i>	105
3. Competencia territorial	107
4. Medidas provisionales sobre las personas y los bienes	108
5. Suspensión de la prescripción	109
6. Normas de Derecho internacional privado aplicables a la unión convivencial	109
d) Derechos emergentes de la simple convivencia	110
1. Presunción de filiación	110
I. Situación antes de la reforma	110
II. Situación actual	112
2. Continuación de la locación	113
I. Situación anterior a la reforma	113
II. Situación actual	114
II.1. Cese de la unión convivencial	114
II.2. Situación del conviviente de hecho	114
3. Afectación de un inmueble a vivienda	115
I. Situación anterior. Bien de familia	116
II. Situación actual. Afectación de un inmueble a vivienda	117
4. Indemnización por muerte del otro miembro de la unión de hecho	119
I. Situación anterior	119
I.1. El daño material	119
I.2. El daño moral	124
II. La situación actual	126
5. Designación del conviviente como curador	127
6. Exequias	129
I. Situación anterior	129
II. Situación actual	129
7. Legitimación para demandar la incapacidad	130
8. Amparo contra la prodigalidad	130
9. Consentimiento para realizar actos médicos	131
10. Destino de los frutos de los bienes del ausente	131
11. Progenitores afines	132
12. Obligación de inventariar	133
13. Bienes excluidos de la garantía	134
14. Beneficio de competencia	134
15. Causales de indignidad	134
e) Derechos reconocidos por otras normas	135
1. Protección contra la violencia familiar	135
2. Transplante de órganos entre convivientes	136
3. Régimen de regularización dominial	138

■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Matrimonio <i>in extremis</i>	139
2. Presunción de paternidad	140
3. Protección contra la violencia familiar	142
4. Indemnización por la muerte del concubino	142

Capítulo VII

Aplicación de normas generales a las uniones convivenciales

§ 14. Cuestiones que se resuelven por las normas generales	153
a) Contratos entre convivientes	153
b) Alimentos como deber moral	153
c) Exclusión de la vivienda	154
1. Conviviente propietario que pretende excluir al otro	154
2. Herederos del conviviente propietario fallecido que pretenden excluir al sobreviviente	157
3. Reparación del perjuicio causado por la ocupación	157
4. Conviviente que alega un derecho sobre la propiedad para oponerse a la exclusión	158
5. Conviviente locatario que pretende excluir al otro	158
6. Procedimiento para reparar la exclusión indebida	158
d) Bienes adquiridos durante la convivencia	159
1. Donación de dinero o aporte para adquirir en condominio	159
2. Mandato sin representación	160
3. Prueba del aporte	161
4. Bien adquirido a nombre de ambos convivientes con el aporte de uno solo	162
5. Bienes adquiridos en condominio	163
e) Enriquecimiento sin causa	163
f) La sociedad de hecho entre convivientes	165
1. No aplicación de las normas del régimen de comunidad	166
2. No se presume la sociedad de hecho entre convivientes	166
3. Prueba de los aportes	166
I. Aportes en dinero	167
II. Aportes en servicios	167
III. Aportes en bienes	167
4. Prueba de la sociedad de hecho	168
5. Prueba de la participación societaria	169
6. Disolución y liquidación	169
7. Competencia para la disolución	169
g) Pago de gastos de la última enfermedad	169
1. Situación anterior	169
2. Situación actual	170
■ <i>Jurisprudencia</i>	
1. Alimentos como obligación natural	170
2. Exclusión de la vivienda	171
3. Bienes adquiridos durante la convivencia	174
4. Sociedad de hecho entre convivientes	180

5. Pago de gastos de la última enfermedad	194
6. Enriquecimiento sin causa	196
7. Tenencia y régimen de visitas	196
8. Donaciones entre convivientes	198
9. Locación	199

Capítulo VIII

Los pactos de convivencia

§ 15. Introducción	201
§ 16. Autonomía de la voluntad	201
a) Inderogabilidad de normas legales	202
b) Aplicación supletoria de las disposiciones del Capítulo 2	203
c) Conformación de la unión convivencial pactada	204
§ 17. Capacidad y forma de los pactos	205
a) Capacidad	205
b) Forma del pacto	205
§ 18. Contenido de los pactos	206
§ 19. Límites de los pactos	208
§ 20. Modificación, rescisión y extinción	209
§ 21. Efectos respecto de terceros	210
§ 22. Los pactos entre convivientes en el derecho comparado	210
a) El Pacto Civil de Solidaridad en Francia	210
1. Concepto	211
2. Incapacidades e impedimentos	212
3. Contenido mínimo del pacto	212
4. Contenido máximo del pacto	212
5. Forma del pacto	213
6. Efectos personales	213
7. Responsabilidad por las deudas	214
8. Efectos patrimoniales	214
9. Fin del pacto	215
10. Consecuencias de la disolución	215
11. Concubinato	216
b) El Código Civil catalán de 2010	217
1. Concepto	217
2. Requisitos	217
3. Régimen durante la convivencia	217
4. Causas de extinción de la pareja estable	218
5. Pactos sobre los efectos del cese de la convivencia	218
6. Efectos de la extinción de la pareja estable	218

Capítulo IX

Derechos no reconocidos expresamente en las uniones convivenciales

§ 23. Efectos jurídicos de la unión convivencial no previstos expresamente por la ley	221
a) Alimentos	221

b) Vocación hereditaria	223
c) Indemnización por la ruptura de la convivencia	224
■ <i>Jurisprudencia</i>	
— Indemnización por la ruptura de la convivencia	225

Capítulo X

El cese de la unión convivencial

§ 24. El cese y su registración	227
§ 25. Causales del cese de la unión convivencial	227
a) Muerte de uno de los convivientes	228
b) Sentencia firme de ausencia con presunción de fallecimiento	228
c) Por matrimonio o nueva unión convivencial de uno de sus miembros	228
d) Por mutuo acuerdo	229
e) Por voluntad unilateral de alguno de los convivientes notificada fehacientemente al otro	229
f) Por el cese de la convivencia mantenida. La interrupción de la convivencia no implica su cese si obedece a motivos laborales u otros similares, siempre que permanezca la voluntad de vida en común	230
§ 26. Efectos del cese de la unión convivencial	231
a) Compensación económica	231
1. Caracterización de la compensación económica	231
2. El desequilibrio manifiesto	232
3. Necesidad de petición expresa	233
4. Forma de la prestación	233
5. Cuantía de la compensación económica	234
6. Caducidad del derecho a reclamar la compensación económica	235
7. Causas de extinción de la compensación económica	236
8. La compensación económica frente al Fisco	236
b) La atribución del uso de la vivienda familiar	237
1. Innecesidad de la inscripción previa	238
2. Casos en que puede atribuirse el uso	238
3. Plazo de vigencia de la atribución	239
4. Modalidades en la atribución del uso	240
I. La compensación por el uso	241
II. Que no pueda ser enajenado sin la conformidad de ambos	241
III. Que el inmueble en condominio no sea partido ni liquidado	242
5. Atribución del inmueble locado	242
6. Cese de la atribución	243
c) La atribución de la vivienda en caso de muerte	244
1. Protección concedida	244
2. Requisitos para la procedencia	244
3. Necesidad de petición expresa	245
4. Vigencia temporal del derecho de habitación	245
5. Inoponibilidad a los acreedores del causante	246
6. Extinción del derecho de habitación	246
d) Distribución de los bienes	247

Capítulo XI

La unión convivencial en el derecho penal

§ 27. Conductas penalmente punibles. Tipificación	249
a) Homicidio	249
1. Circunstancias agravantes	250
2. Circunstancias atenuantes	250
3. Conviviente querellante	252
b) Lesiones	252
c) Delitos contra la integridad sexual	252
1. Abuso sexual sin acceso carnal	253
2. Abuso sexual con acceso carnal	253
3. Abuso sexual con acceso carnal agravado	254
4. Abuso sexual sin acceso carnal agravado	254
5. Estupro	255
6. Estupro agravado	255
7. Corrupción de menores y su agravante	255
8. Prostitución y su agravante	256
9. Disposición común a todos los delitos contra la integridad sexual	256
d) Usurpación	257
e) Defraudación	258
§ 28. Responsabilidad criminal (excusas absolutorias)	258
§ 29. Encubrimiento	259
■ <i>Jurisprudencia</i>	259
1. Corrupción	259
2. Estupro	260
3. Violación	260

Capítulo XII

La unión convivencial en el derecho procesal civil y comercial

§ 30. Generalidades	261
§ 31. Recusación o excusación	261
§ 32. Prueba testimonial	263
§ 33. Competencia territorial	264
§ 34. Alimentos y pensiones compensatorias	264
§ 35. Medidas provisionales respecto de las personas y de los bienes	265
■ <i>Jurisprudencia</i>	266
— La «amistad íntima» en el caso de testigos	266

Capítulo XIII

La unión convivencial y el derecho laboral

§ 36. Generalidades	267
§ 37. Relación de dependencia laboral entre personas que viven en una unión convivencial	267

§ 38. Derechos de los integrantes de una unión de hecho reconocidos por la legislación laboral	269
a) Licencia por fallecimiento	269
b) Indemnización por la muerte del trabajador	270
c) Indemnización por licencia no gozada	274
d) Indemnización en caso de accidente de trabajo	274
e) Cobertura de las obras sociales	275
■ <i>Jurisprudencia</i>	277
1. Contrato de trabajo	277
2. Indemnización por fallecimiento	278
3. Indemnización por licencia no gozada	279
4. Obras sociales	280

Capítulo XIV

La unión convivencial y el derecho previsional

§ 39. El derecho a pensión del conviviente supérstite	281
a) Antecedentes	281
b) Régimen vigente del derecho a pensión para los fallecidos antes de la vigencia del Código Civil y Comercial	283
c) Derecho a pensión luego de la vigencia del Código Civil y Comercial	286
■ <i>Jurisprudencia</i>	287
1. Derecho de pensión	287
a) El derecho de pensión en la jurisprudencia provincial	294
b) El derecho de pensión en la jurisprudencia extranjera	296
2. Retroactividad de la ley 23.570	296
3. Prueba de la convivencia	297
4. Reconciliación	298

Bibliografía general	299
----------------------	-----