

**Adriana Krasnow - Mariana Iglesias**

(Directoras)

# **DERECHO DE LAS FAMILIAS**

Claves y respuestas del nuevo  
sistema en el Código Civil y  
Comercial

**Autores: Silvia Fernández - Dolores Loyarte  
Gustavo Nadalini - Mariel Molina de Juan  
Natalia de la Torre - María Victoria Pellegrini  
Adriana Krasnow - Marisa Herrera - Mariana  
Iglesias - Carolina Duprat - Carlos Hernández**

NOVA TESIS  
EDITORIAL JURÍDICA

# ÍNDICE GENERAL

## CAPÍTULO I — CAPACIDAD Y AUTONOMÍA PROGRESIVA EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL: EL EJERCICIO DE DERECHOS DE LAS PERSONAS MENORES DE EDAD EN CLAVE DE DERECHOS HUMANOS

*Silvia Eugenia Fernández*

1. Palabras iniciales .....	7
2. Capacidad jurídica de ejercicio en el CCyC .....	9
3. El principio de autonomía progresiva .....	11
4. Ejercicio de derechos. Representación, asistencia y autonomía: cuándo, cómo y por qué .....	16
4.1. La progresividad en la autonomía: edad y madurez suficiente de la persona menor de edad .....	17
4.2. Autonomía progresiva y ejercicio de derechos por adolescentes .....	19
4.3. Consentimiento informado para actos no invasivos ni riesgosos ...	25
4.4. Consentimiento informado para actos invasivos e integración del consentimiento del adolescente .....	28
4.5. Consentimiento informado y mayoría anticipada para actos de cuidado del cuerpo .....	31
5. Colofón .....	43

CAPÍTULO II — EL ABOGADO DE LAS NIÑAS, NIÑOS Y  
ADOLESCENTES

*Dolores Loyarte*

1. Introducción.....	45
2. El abogado del niño en el Código Civil y Comercial.....	49
3. Diferencias de funciones con otras figuras afines.....	52
4. Organización e implementación de la figura del "abogado del niño".....	55
5. La designación del abogado del niño: ¿a quién corresponde la decisión?.....	57
6. La retribución profesional del abogado del niño.....	61

CAPÍTULO III — RÉGIMEN JURÍDICO DE PROTECCIÓN DE LA  
VIVIENDA Y DEL DERECHO A LA VIVIENDA

*Gustavo M. Nadalini*

1. Introducción.....	65
2. Vivienda. Régimen de afectación y protección.....	67
3. Protección de la Vivienda Familiar. Actos que requieren asentimiento.....	74
4. Atribución del uso de la vivienda.....	76
5. Vivienda. Compensación económica. Convenio regulador y pacto de convivencia.....	79
6. Vivienda. Alimentos.....	80
7. Partición de la comunidad. Atribución preferencial de la vivienda.....	81
8. Vivienda. Estado de indivisión. Oposición del cónyuge.....	81
9. Derecho de habitación del cónyuge y del conviviente supérstite.....	82
10. Conclusión.....	84

CAPÍTULO IV — LOS PRINCIPIOS DE AUTONOMÍA Y SOLIDARIDAD  
EN EL MARCO DEL RÉGIMEN PATRIMONIAL DEL MATRIMONIO

*Mariel F. Molina de Juan*

1. El matrimonio, ese proyecto de vida en común.....	87
2. Algunas manifestaciones de la autonomía personal.....	91
2.1. Convenciones matrimoniales.....	92
2.2. Contratos entre cónyuges.....	95
2.3. Autonomía de gestión vs. igualdad en la participación.....	97
3. Instrumentos para el equilibrio.....	99
4. Mecanismos de tutela durante la vida en común.....	101
4.1. La contribución al sostenimiento del hogar común.....	102
4.2. Protección de la vivienda asiento del matrimonio.....	105
4.3. Responsabilidad solidaria por las deudas para el sostenimiento del hogar.....	109
4.4. Medidas exclusivas para el régimen de comunidad.....	112
5. Mecanismos previstos enfrentar la crisis.....	113
5.1. Medidas específicas del régimen de comunidad.....	113
5.2. Medidas provisionales aplicables cualquiera sea el régimen patrimonial.....	115
5.2.1. Diligencias preparatorias.....	117
5.2.2. Medidas cautelares o asegurativas.....	119
5.2.3. Caracteres.....	120
5.3. Requisitos.....	129
5.3.1. Verosimilitud del derecho.....	129
5.3.2. Peligro en la demora.....	131
5.3.3. Contracautela.....	133
6. Breves conclusiones.....	134

CAPÍTULO V — LAS UNIONES CONVIVENCIALES Y LOS  
PRINCIPIOS DE AUTONOMÍA, PLURALIDAD Y SOLIDARIDAD  
FAMILIAR. PRIMEROS TIEMPOS DE JURISPRUDENCIA

*Natalia de la Torre*

1. Introducción.....	137
2. La jurisprudencia y el derecho transitorio: convivencias cesadas antes del 1 de agosto de 2015.....	139
3. Efectos post cese de la unión convivencial: los primeros fallos post vigencia del CCyC.....	145
4. Repercusiones y proyecciones de las uniones convivenciales por fuera del CCyC: la seguridad social .....	150
4.1. Obra social y convivencias de pareja.....	151
4.2. El derecho a pensión y una primera jurisprudencia post Código Civil y Comercial .....	155
5. Epílogo.....	159

CAPÍTULO VI — DERIVACIONES DE LA RUPTURA DE LA VIDA  
EN COMÚN: LA COMPENSACIÓN ECONÓMICA

*María Victoria Pellegrini*

1. Introducción.....	161
2. La compensación como efecto del divorcio incausado .....	163
3. La compensación como efecto del quiebre de una unión convivencial.....	169
4. Algunas precisiones diferenciadas: la autonomía de la voluntad .....	171
5. Fijación judicial de la compensación económica: otra vez el alcance de la autonomía de la voluntad.....	175
6. Fijación judicial: ¿qué se debe alegar y probar? .....	189
7. Pocas palabras para cerrar un final abierto.....	194

CAPÍTULO VII — LOS PRINCIPIOS DE PLURALIDAD,  
AUTONOMÍA Y SOLIDARIDAD EN LA FILIACIÓN

*Adriana N. Krasnow*

1. A modo de inicio .....	197
2. La filiación y sus fuentes en el hoy .....	199
2.1. La norma se acerca a la realidad.....	199
2.2. La filiación y sus principios .....	202
2.2.1. Los principios pilares del sistema y su despliegue en la filiación.....	202
2.2.2. Los principios de la filiación .....	205
2.3. El derecho a la identidad y el derecho a la filiación .....	208
2.3.1. El derecho a la identidad .....	208
2.3.2. El derecho a la filiación .....	218
3. Reglas generales relativas a la filiación por técnicas de reproducción humana asistida .....	220
3.1. Amplitud de criterio que se corresponde con los principios de autonomía y pluralidad.....	220
3.2. El consentimiento informado en la filiación por técnicas de reproducción humana asistida.....	222
3.2.1. ¿Qué se entiende por consentimiento informado? .....	222
3.2.2. El consentimiento informado en la filiación por técnicas de reproducción humana asistida .....	225
4. Determinación de la filiación.....	230
4.1. Determinación de la maternidad .....	230
4.2. Determinación de la filiación matrimonial .....	232
4.3. Determinación de la filiación extramatrimonial .....	236
5. Los procedimientos proyectados que finalmente fueron silenciados .....	239
5.1. La gestación por sustitución y su reconocimiento implícito en el derecho interno .....	239
5.1.1. Su reconocimiento en el Anteproyecto de Reforma del Código Civil y Comercial .....	239
5.1.2. El silencio en el Código Civil y Comercial .....	240
5.1.3. Su recepción en la justicia nacional.....	242
5.1.4. Un precedente de la justicia nacional que declara la inconstitucionalidad del artículo 562 .....	254

5.2. La fecundación post-mortem y su reconocimiento implícito en el derecho interno.....	257
5.2.1. Su admisión en el Anteproyecto de Reforma de Código Civil y Comercial de la Nación.....	257
5.2.2. El silencio en el Código Civil y Comercial.....	260
5.2.3. Pronunciamientos de la justicia nacional que reconocen la filiación post mortem.....	261
6. Cierre.....	265

**CAPÍTULO VIII — ARMANDO EL NUEVO ROMPECABEZAS DE LA RESPONSABILIDAD PARENTAL. LOS PRIMEROS TIEMPOS DESDE LA ÓPTICA JURISPRUDENCIAL**

*Marisa Herrera*

1. Palabras introductorias.....	267
2. Alimentos a los hijos menores de edad: conflictos clásicos y no tanto desde interpretaciones comprometidas.....	273
3. Los límites a la intervención judicial en los conflictos de cuidado personal: un caso, varias reflexiones.....	292
4. Las consuetudinarias “guardas asistenciales”.....	302
5. Ejercicio y cuidado personal en la especial situación de encierro: una revisión necesaria.....	308
6. Un régimen jurídico para desarmar y rearmar.....	317

**CAPÍTULO IX — COLACIÓN DE DONACIONES EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL**

*Mariana B. Iglesias*

1. Colación. Concepto. Nociones generales.....	319
1.1. Formación de la masa que sirve para determinar la colación (computación de bienes). Forma de adjudicación (imputación de bienes).....	321

1.2. Las deudas de la sucesión y la colación.....	324
1.3. Acreedores y legatarios de la sucesión y donaciones colacionables.....	325
1.4. Valor colacionable.....	326
1.5. Donación de bienes gananciales.....	330
1.6. Actos sujetos a colación.....	331
1.6.1. Donaciones. El caso de donación de dinero. Donaciones inoficiosas, remuneratorias y con cargo.....	331
1.6.2. Donaciones disimuladas. Colación y simulación.....	333
1.6.3. Liberalidades que no son donaciones: colación de beneficios hechos al heredero, de los que resulta una ventaja particular.....	335
1.7. Actos no alcanzados por la colación.....	341
1.7.1. Beneficios excluidos de la colación.....	341
1.7.2. Perecimiento de la cosa donada sin culpa del donatario.....	342
1.8. Dispensa de la colación.....	342
1.9. Presupuestos de la colación.....	353
1.10. Modos de colacionar.....	355
1.11. Objeto de las acciones de colación y reducción. Supuesto de la donación inoficiosa al cónyuge o descendiente.....	357
1.12. Principales diferencias entre el régimen de la colación del Código Civil y el del Código Civil y Comercial.....	358
2. La acción de colación.....	359
2.1. Consideraciones generales.....	359
2.2. Colación por otro.....	361
2.3. Otros supuestos.....	362
2.3.1. Heredero renunciante.....	362
2.3.2. Heredero que no lo era al tiempo de la donación.....	362
2.4. Legitimación activa.....	363
2.4.1. Legitimados: análisis del artículo 2395 del CCyC.....	363
2.4.2. Caso del hijo extramatrimonial no reconocido durante la vida del causante.....	365
2.4.3. Otros supuestos de legitimación activa.....	365
2.4.4. Sujetos que carecen de legitimación para exigir la colación.....	366

2.5. Juez competente. Trámite. Prescripción. ¿Es necesario el dictado previo de la declaratoria de herederos? Renuncia a la acción .....	367
2.6. Prueba .....	377
2.7. La sentencia de colación.....	377
2.8. La sentencia de colación y la partición .....	377

**CAPÍTULO X — MEJORA A FAVOR DEL HEREDERO CON DISCAPACIDAD. AMPLIACIÓN DE LA AUTONOMÍA Y CONSAGRACIÓN DEL PRINCIPIO DE SOLIDARIDAD**

*Carolina Duprat*

1. Introducción.....	379
2. El punto de partida: la "constitucionalización" .....	380
3. Equilibrio entre autonomía de la voluntad y orden público .....	383
4. Algunos ejemplos de recepción del principio de autonomía de la voluntad .....	384
4.1. Reducción de la legítima .....	384
4.2. Consolidación de donaciones .....	387
4.3. Pactos de herencia futura .....	387
5. La especial protección al descendiente y ascendiente con discapacidad.....	389
5.1. Los fundamentos constitucionales.....	389
5.2. Modelos de protección en el derecho comparado .....	391
5.3. El CCyC y la protección a las personas con discapacidad .....	392
5.4. El artículo 2448 del CCyC.....	393
6. Algunas precisiones referidas al artículo 2448.....	395
6.1. Formas de hacer la mejora .....	395
6.2. Alcance de la discapacidad .....	396
6.3. La exclusión del cónyuge como legitimado pasivo.....	396
6.4. ¿Podría el causante mejorar a un ascendiente con discapacidad cuando existen descendientes? .....	398

6.5. ¿Para que proceda la mejora a favor del heredero con discapacidad es requisito ineludible haberle otorgado la porción disponible? .....	399
6.6. ¿Cuál es el máximo que puede disponer en favor del heredero con discapacidad? .....	400
6.7. Existencia de dos o más herederos discapacitados.....	402
6.8. Momento en que debe existir la discapacidad .....	402
7. Breves palabras de cierre.....	403

**CAPÍTULO XI — LOS PACTOS DE FAMILIA Y LA PLANIFICACIÓN SUCESORIA EN EL CONTEXTO DE LA REFORMULACIÓN DEL OBJETO DEL CONTRATO**

*Carlos A. Hernández*

1. El objeto del contrato. Introducción .....	405
2. Objeto del contrato y operación económica considerada. Diferencias con el contenido del contrato .....	409
3. Objeto del contrato e intereses de los contratantes .....	411
4. Requisitos del objeto del contrato .....	411
4.1. Licitud .....	412
4.1.1. Contrato con objeto inmoral o contrario a las buenas costumbres. La noción de orden público .....	412
4.1.2. El objeto del contrato que afecta la dignidad de la persona humana. Exigencias constitucionales .....	416
4.1.3. Contrato lesivo de derechos ajenos .....	418
4.1.4. Contratos sobre bienes prohibidos.....	418
4.1.5. Efectos del contrato con objeto ilícito.....	419
4.1.6. El negocio jurídico personalísimo .....	420
4.2. Posibilidad. Convalidación .....	420
4.3. Determinación absoluta o relativa .....	421
4.3.1. Introducción.....	421
4.3.2. Pautas de determinación según la naturaleza de los bienes .....	422
4.3.3. Determinación por un tercero .....	423

4.4. Patrimonialidad del negocio aunque no necesariamente del interés por el cual las partes actúan.....	425
5. Reglas especiales relativas a los bienes objeto del contrato.....	425
5.1. Bienes existentes y futuros.....	425
5.2. Bienes ajenos .....	426
5.3. Bienes litigiosos, gravados, o sujetos a medidas cautelares .....	428
6. El contrato de larga duración y el objeto del contrato.....	430
7. Objeto del contrato y ambiente .....	434
7.1. Introducción.....	434
7.2. La llamada función ambiental.....	435
7.3. Función ambiental y cláusulas contractuales pasibles de nulidad .....	438
8. Objeto del contrato y pactos de herencia futura.....	440
8.1. Introducción .....	440
8.2. Los pactos de herencias futuras.....	442
8.3. El pacto sucesorio del art. 1010, párrafo 2º, CCyC.....	443
8.4. Presupuestos de procedencia .....	444
8.5. Naturaleza y caracteres.....	446
8.6. Modos de concertación.....	447

**CAPÍTULO XII — LA SEPARACIÓN DE HECHO EN EL DERECHO DE FAMILIA Y EN EL DERECHO SUCESORIO. APORTES Y CAMBIOS QUE INTRODUCE EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL**

*Mariana Iglesias y Adriana Krasnow*

1. La elección del tema .....	449
2. Punto de partida. Su encuadre y elementos estructurales.....	450
3. Tipos.....	451
4. Efectos.....	453
4.1. Los efectos personales del matrimonio durante el estado de separados de hecho.....	454
4.1.1. Encuadre.....	454
4.1.2. El deber derecho de alimentos.....	455

4.2. Los efectos patrimoniales del matrimonio durante el estado de separados de hecho .....	459
4.2.1. Situación de los bienes gananciales durante la separación de hecho.....	460
4.2.2. Gestión de la comunidad de ganancias durante la separación de hecho.....	461
4.2.3. Pasivo de la comunidad de ganancias durante la separación de hecho.....	461
4.3. La separación de hecho y su incidencia en la filiación.....	463
4.3.1. Determinación de la filiación matrimonial .....	463
4.3.2. Emplazamiento en la filiación matrimonial sin funcionar la presunción legal.....	465
4.4. La separación de hecho y su incidencia en la responsabilidad parental.....	466
5. Separación de hecho y derecho sucesorio .....	468
5.1. Regulación .....	468
5.2. Divorcio vincular.....	469
5.3. Separación de hecho sin voluntad de unirse.....	469
5.4. Cese de la convivencia resultante de una decisión judicial.....	476
5.5. Aspectos procesales en el planteo de una exclusión hereditaria conyugal.....	478
6. Cierre.....	479