

MARIEL F. MOLINA DE JUAN

Abogada y Doctora en Derecho. Profesora Titular de *Derecho de las Familias* en la Facultad de Derecho de la Universidad Nacional de Cuyo. Miembro de la Subcomisión que colaboró en el Proyecto de reforma del Código Civil y Comercial, Libro II

COMPENSACIÓN ECONÓMICA TEORÍA Y PRÁCTICA

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.....	11
INTRODUCCIÓN	15

CAPÍTULO I

DELIMITACIÓN CONCEPTUAL

I. Una aproximación al concepto de compensación económica.....	19
II. Los textos y su paralelismo.....	19
III. Una fórmula, tres sentidos.....	21
IV. El aporte de las fuentes del Derecho extranjero.....	24
1. La pensión compensatoria española.....	24
2. La prestación compensatoria del Código francés.....	29
3. La compensación económica chilena.....	30
V. Notas esenciales.....	33
1. Naturaleza familiar.....	33
2. Contenido patrimonial.....	33
3. Carácter objetivo.....	34
4. Disponible.....	36
5. Relativamente transmisible.....	37
6. Carácter oneroso.....	38

CAPÍTULO II

ÁMBITO MATERIAL DE APLICACIÓN

I. Relaciones de pareja entre adultos.....	41
II. La compensación económica entre excónyuges.....	42
1. El viejo divorcio causado y los problemas del derecho alimentario.....	42

2. El divorcio incausado y sus efectos vinculados a la protección de la persona más vulnerable.....	51
III. La compensación económica entre exconvivientes	55

CAPÍTULO III

CONTEXTO DE JUSTIFICACIÓN

I. Principios constitucionales-convencionales	63
II. La autonomía personal en las relaciones de pareja	65
III. La pareja como un proyecto de vida en común fundado en la solidaridad	69
IV. Igualdad real de los miembros de la pareja y perspectiva de género.....	74
1. La revolución normativa de la igualdad.....	74
2. El principio de realidad	76
3. Las medidas de acción positiva como estrategias del Derecho familiar.....	80
4. La compensación económica como una medida de acción positiva	82
V. Finalidades de la compensación económica como efecto de la crisis de pareja	83

CAPÍTULO IV

PRESUPUESTOS FORMALES

I. Dos clases de presupuestos	87
II. Preexistencia de una relación de pareja matrimonial o convivencial	88
1. Matrimonio.....	88
2. Unión convivencial	89
III. Sentencia de divorcio o de nulidad de matrimonio, o cese de la unión convivencial.....	90
1. Sentencia de divorcio	91

2. Sentencia de nulidad de matrimonio. Cónyuge de buena fe	92
3. Cese de la unión convivencial	94
IV. Vigencia del plazo legal para el ejercicio de la acción	98
1. Fundamento	99
2. Reglas generales de la caducidad legal	101
3. Reglas propias de la caducidad en la compensación económica	101
4. Comienzo del cómputo del plazo.....	103
a) Entre excónyuges.....	103
b) Entre exconvivientes	106
5. No puede ser declarada de oficio	107
6. El plazo de caducidad no se interrumpe ni se suspende	108
7. Interpretación del concepto de "acción"	109
V. Compensación económica y derecho transitorio.....	114

CAPÍTULO V

PRESUPUESTOS SUSTANCIALES

I. Desequilibrio económico causado.....	121
II. Aproximación al concepto de desequilibrio económico.....	122
III. Aspectos descriptivos del desequilibrio	131
1. El desequilibrio debe ser manifiesto	131
2. El desequilibrio debe existir al tiempo de la ruptura	132
3. Debe probarse el empeoramiento de la situación del que lo reclama	132
4. No exige que el acreedor tenga sus necesidades insatisfechas	138
5. Valoración de la independencia económica del acreedor	140
6. Análisis objetivo.....	142
7. Exige que el deudor haya obtenido alguna clase de beneficio ...	145
IV. Causalidad adecuada entre el proyecto de vida en común y su ruptura.....	147
V. Apuntes finales	148
	153

CAPÍTULO VI PAUTAS DE VALORACIÓN

I. Introducción	155
II. Caracteres	156
III. Enumeración legal	157
1. Estado patrimonial de cada uno al inicio y a la finalización de la vida en común	157
a) El estado patrimonial	158
b) La situación del obligado al pago	160
c) Incidencia del régimen de reparto de bienes	161
2. Dedicación que cada uno brindó a la familia y a la crianza y educación de los hijos y la que debe prestar con posterioridad a la ruptura	168
a) Contenido y alcance	168
b) Momentos temporales	174
c) El tiempo del matrimonio o de la convivencia	174
d) Aclaración necesaria sobre las fuentes	179
3. La edad y el estado de salud de las partes y de los hijos	181
4. La capacitación laboral y la posibilidad de acceder a un empleo	184
5. La colaboración prestada a las actividades mercantiles, industriales o profesionales del otro	185
a) Requisitos	187
b) Apuntes sobre la colaboración prestada en la empresa familiar del otro	188
6. La atribución de la vivienda familiar	189
IV. Derecho a percibir jubilación o pensión	191

CAPÍTULO VII EL MONTO DE LA COMPENSACIÓN

I. Cuestiones previas	195
-----------------------------	-----

II. Hacia la construcción de un marco teórico-práctico sobre la cuantificación de la compensación económica	198
1. Relación del monto con la finalidad	198
2. Los abogados y la determinación precisa del objeto de la demanda	200
3. Deber del juez	202
4. Operaciones lógicas	204
III. Los métodos de cálculo	204
1. Métodos objetivos	205
a) Las tablas o baremos	207
b) Las fórmulas matemáticas	207
b.1) Experiencias comparadas	211
b.2) Las fórmulas matemáticas en la Argentina	218
b.3) Primeras experiencias locales	219
2. La ponderación de las circunstancias subjetivas	220
a) Algunos criterios de ponderación	220
b) La posible satisfacción sustitutiva y compensatoria	223
3. El método mixto	224

CAPÍTULO VIII MODALIDADES DE PAGO

I. Sistema abierto	227
II. Principios interpretativos	228
1. Principio de resolución pacífica del conflicto	228
2. Principio <i>clean break</i>	229
3. Principio de protección al más vulnerable	229
4. Principio de realidad	230
III. Caracteres	230
1. Enumeración enunciativa	230
2. Orden de preferencia	231
3. Distinciones entre cónyuges y convivientes	231
IV. Formas de cumplimiento	231
1. Pago en dinero	231

a) Prestación única	231
b) Pago en forma de renta	233
b.1) Renta por un plazo determinado	233
b.2) Renta por tiempo indeterminado	234
c) Parámetros para decidir la renta temporal o indefinida	236
c.1) Relación entre temporalidad y finalidad	236
c.2) De la renta indefinida a la pensión a plazo en el Derecho español	236
c.3) Parámetros subjetivos para decidir la temporalidad	240
c.4) La extensión de la renta	241
d) El problema de la actualización de la renta	243
2. Pago mediante entrega de bienes	244
a) En usufructo	244
a.1) Usufructo acordado por las partes y la situación de los terceros	246
a.2) El problema de la constitución judicial del usufructo	246
b) Entrega de bienes en propiedad	249
3. Otros supuestos no previstos en la ley	250
V. Seguridades para el cumplimiento	251

CAPÍTULO IX

IMPACTO DE LA AUTONOMÍA PERSONAL

I. Preliminares	255
II. Pactos de fijación de una compensación económica	256
1. Acuerdo de compensación celebrado en el convenio de regulación de los efectos del divorcio	257
2. Acuerdo de compensación en un pacto extrajudicial realizado en el marco del divorcio	259
3. Acuerdo entre cónyuges realizado en un pacto de previsión de la ruptura matrimonial	261
a) Convenciones prematrimoniales o matrimoniales	261
b) Pactos de previsión de las crisis matrimoniales	262
4. Pactos convivenciales	266
5. Algunas conclusiones	268

III. Pactos de renuncia al ejercicio de la acción para reclamar una compensación económica	269
1. Derechos que pueden ser renunciados	271
2. La renunciabilidad de los efectos patrimoniales de la vida familiar	272
3. Formas mediante las cuales se puede implementar la renuncia a la compensación	274
a) En el convenio regulador del divorcio	274
b) Renuncia en instrumento autónomo	275
c) Renuncia expresa por pacto posconvivencial	275
d) Renuncia tácita	275
4. El problema de la renuncia anticipada	276
a) Validez de los pactos de renuncia anticipada	276
a.1) Argumentos en contra	277
a.2) Argumentos a favor	279
a.3) Posición intermedia	281
b) Hipótesis de validez o nulidad de la renuncia anticipada a la compensación económica en el Derecho argentino	283
b.1) Examen de los derechos fundamentales involucrados	284
b.2) La posibilidad de renuncia según la configuración familiar	287

CAPÍTULO X

MODIFICACIÓN Y EXTINCIÓN

I. Punto de partida	291
II. Autonomía personal	291
III. Modificación judicial	293
IV. Extinción de la compensación fijada o acordada	297
V. Prescripción liberatoria	302

CAPÍTULO XI

EFFECTOS DE LA MUERTE DEL DEUDOR O DEL ACREEDOR

I. Cruces con el Derecho Sucesorio	305
II. Reglas aplicables	305
1. Supuesto de muerte del deudor	307
a) Compensación de contenido determinado. La regla	308
b) Compensación fijada a plazo indeterminado. Excepción	311
c) Legitimación pasiva de los herederos del excónyuge en el juicio por compensación	314
2. Supuesto de muerte del acreedor	315
III. La compensación como derecho que nace con la muerte	317
IV. Deuda o carga de la sucesión	320

CAPÍTULO XII

CUESTIONES PROCESALES

I. Justificación	323
II. Cuestiones de competencia	324
1. Competencia material: justicia especializada	324
2. Competencia territorial	328
3. Jurisdicción internacional	328
III. Homologación judicial del convenio sobre la compensación económica	329
1. Efecto de la homologación judicial	330
2. Facultades del juez	331
IV. Etapa prejudicial o previa	333
V. Medidas provisionales	336
VI. El proceso y la prueba	337
VII. Ejecución de la sentencia o del convenio homologado	341
VIII. Incompatibilidad con el reclamo por alimentos	341

CAPÍTULO XIII NATURALEZA JURÍDICA

I. Aclaración previa	345
II. Diferencias y semejanzas con otras figuras cercanas	346
1. La compensación no es un sustituto de la prestación alimentaria	346
2. La compensación económica no indemniza un daño	349
3. El enriquecimiento sin causa y la causa lícita	354
III. Conclusiones	355

APÉNDICE BIBLIOGRÁFICO

1. Doctrina nacional	357
2. Doctrina extranjera	365