

Claudio A. Belluscio

Proceso de divorcio

según el Código Civil y Comercial

Doctrina. Jurisprudencia

Medidas provisionales (cautelares)
Demanda unilateral / Demanda conjunta
Requisitos y procedimiento
Asistencia letrada
Propuestas y convenios reguladores
Notificación y traslado
Cuestiones incidentales
Efectos / Daños y perjuicios
Conversión de la separación personal

BIBLIOTECA BELLUSCIO



GARCÍA ALONSO
contenidos jurídicos

ÍNDICE GENERAL

Cómo instalar y usar el CD-ROM	7
Palabras preliminares	11

Capítulo I EL DIVORCIO EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN

1. La extinción del matrimonio en el nuevo Código	25
a) Muerte de uno de los cónyuges.....	26
b) Sentencia firme de ausencia con presunción de fallecimiento.....	26
c) Divorcio establecido judicialmente	26
2. El divorcio en el Código Civil y Comercial de la Nación	27
a) Eliminación del divorcio vincular causado.....	27
b) Eliminación de los plazos legales	27
c) Eliminación de la separación personal	28

Capítulo II MEDIDAS PROVISIONALES EN EL PROCESO DE DIVORCIO

1. Medidas provisionales relativas a las personas en el divorcio	29
2. Medidas provisionales relativas a los bienes en el divorcio.....	31
a) Embargo.....	35
b) Intervención judicial recaudadora	37
c) Secuestro de bienes	39
d) Inhibición general de bienes	41
e) Intervención judicial informante.....	45
f) Prohibición de innovar	47
g) Prohibición de contratar	51

h) Anotación de litis	52
i) Inventario	54
j) Administración judicial.....	54
k) La medida cautelar genérica que pueda disponer el juez.....	54

Capítulo III
DEMANDA UNILATERAL
DE DIVORCIO

1. Competencia.....	57
2. Derecho aplicable a los divorcios en trámite.....	58
3. No se requiere mediación previa.....	63
4. Legitimación	64
5. Requisitos y procedimiento	66
6. audiencia.....	70
7. Adecuación de los divorcios en trámite.....	72
8. Notificación y traslado de la demanda	84
9. Separación de hecho denunciada en la demanda. El tema de la determinación de su fecha.....	85
10. Eliminación de la separación personal. Su conversión unilateral en divorcio	91
11. Daños y perjuicios derivados del divorcio.....	92
12. Fallecimiento de uno de los cónyuges durante el trámite del divorcio.....	98

Capítulo IV
DEMANDA CONJUNTA DE
DIVORCIO

1. Competencia.....	101
2. Adecuación de los divorcios en trámite.....	102
3. Eliminación de la separación personal. La petición conjunta de conversión en divorcio	102
4. Asistencia letrada de los cónyuges.....	104
5. Convenio regulador.....	104

Capítulo V
CUESTIONES CONEXAS AL TRÁMITE DEL
DIVORCIO ENTRE LOS CÓNYUGES

1. Convenio regulador.....	109
2. Propuesta reguladora	111
3. Compensación económica.....	114
a) Finalidad de las pensiones compensatorias o compensaciones económicas.....	114
b) Sus características	115
c) Requisitos	117
d) Su fijación en nuestra reciente legislación.....	118
e) Forma de pago	119
f) Su caducidad.....	120
g) Compensación económica y abuso del derecho.....	121
4. Alimentos	121
a) Supuestos en que se permite solicitar y fijar alimentos	122
1) Alimentos para quien padece una enfermedad grave preexistente al divorcio que le impide auto sustentarse.....	122
2) Alimentos para quien no tiene recursos propios suficientes, ni posibilidad razonable de procurárselos.....	124
b) Cese de estos alimentos decretados con posterioridad al divorcio.....	126
c) Convenio regulador en materia de alimentos.....	128
d) Facultad del juez de exigir garantías reales y personales para homologar el convenio regulador	129
5. Atribución del uso de la vivienda familiar	130
a) Atribución a uno de los cónyuges	133
1) Solicitud de parte interesada.....	133
2) Legitimación activa	133
3) Bien propio o ganancial.....	134
4) Viabilidad de la atribución de la vivienda familiar.....	134
5) Pautas para su fijación	134
b) Efectos que puede imponer el juez	136
c) Cese del derecho	136
6. Distribución de los bienes.....	138
a) Liquidación de la comunidad.....	138
b) Partición de la comunidad.....	143

Capítulo VI

CUESTIONES CONEXAS AL TRÁMITE DEL
DIVORCIO CON RELACIÓN A LOS HIJOS

1. Convenio regulador.....	149
2. Propuesta reguladora.....	151
3. Alimentos.....	154
a) Extensión de estos alimentos.....	155
b) Forma de pago.....	156
c) Reconocimiento de las tareas de cuidado personal del hijo..	157
d) Legitimación para demandar estos alimentos.....	163
e) Hijo mayor de edad.....	163
1) Hijo de entre 18 y 21 años que convive con uno de los progenitores.....	163
2) Hijo de entre 18 y 25 años que cursa estudios o se prepara para un arte u oficio.....	166
f) Alimentos provisionales.....	168
1) Momento en el que se pueden solicitar.....	170
2) De los hijos menores de edad, matrimoniales y extra-matrimoniales reconocidos.....	171
4. Régimen de comunicación con el hijo.....	171
a) Cuando el régimen de comunicación del hijo tramita en un proceso de divorcio.....	173
b) Intervención del Asesor de menores.....	174
c) Intervención del abogado del niño.....	177
d) Intervención del equipo multidisciplinario.....	180
1) Intervención del asistente social.....	181
i) Su adecuada intervención.....	181
ii) Régimen de comunicación asistido.....	182
iii) El problema de los gastos a solventar por su intervención.....	183
2) Intervención del psicológico/psiquiatra.....	184
i) Terapia de grupo familiar.....	185
ii) Terapia bajo mandato judicial.....	186
3) El derecho de los niños, niñas y adolescentes a ser oídos.....	189
e) Legitimados activos y pasivos para que se fije un régimen de comunicación.....	193
1) Legitimación activa.....	193

2) Legitimación pasiva.....	194
f) Mediación previa y obligatoria.....	195
1) Ley de mediación 24.573.....	195
2) Nueva ley de mediación 26.589. Obligatoriedad de someter las cuestiones atinentes al régimen de comunicación a la mediación prejudicial y obligatoria.....	196
3) Fuerza ejecutoria del acuerdo arribado en la etapa de mediación.....	198
g) Régimen de comunicación provisorio como medida cautelar.....	199
1) El régimen de comunicación provisorio.....	199
2) El régimen de comunicación provisorio como medida cautelar.....	203
3) Se diferencia de la pretensión de fondo.....	204
4) Es instrumental.....	205
5) Es provisional.....	206
6) Es modificable.....	207
7) No requiere mediación en forma previa a su interposición.....	208
8) Requisitos para su interposición y procedencia. Su diferencia respecto de las medidas cautelares en general.....	208
i) Inaplicabilidad de los plazos legales de caducidad.....	209
ii) Improcedencia de la contracautela.....	209
iii) Atenuación de los requisitos de verosimilitud del derecho y peligro en la demora.....	210
h) El régimen de comunicación como medida autosatisfactiva.....	210
i) Inaplicabilidad del principio procesal de congruencia.....	212
j) Alternativas del trámite procesal dentro de un proceso de divorcio.....	213
1) Acuerdos.....	213
i) Acuerdos en sede judicial, conforme los arts. 34 del CPCCN y CPCCBA.....	213
ii) Acuerdos en ocasión de la audiencia estipulada por el art. 438 del CCCN.....	215
2) Convenios reguladores previstos en el art. 439 del CCCN.....	216
3) Propuestas reguladoras previstas en el art. 438 del CCCN.....	218

k) Falta de acuerdo o convenio. Vía incidental	219
5. Cuidado personal del hijo	220
a) Clases	222
b) Cuidado personal compartido	222
1) Modalidades del cuidado personal compartido	223
2) El cuidado personal compartido con la modalidad in-	
distinta. Principio rector establecido en la nueva legis-	
lación.....	223
3) El cuidado personal compartido con la modalidad alter-	
nada.....	224
4) Parámetros para determinar si el cuidado personal	
compartido se tendrá que fijar con la modalidad indis-	
tinta o la alternada.....	226
i) Proximidad o distancia geográfica entre el domicilio	
de los progenitores.....	226
ii) Edad del hijo.....	227
iii) Similares hábitos diarios.....	227
c) Cuidado personal unilateral.....	227
1) Situaciones a contemplar.....	227
2) Criterios de atribución.....	228
i) La prioridad del progenitor que facilite el derecho a	
mantener un trato regular con el otro.....	229
ii) Edad del hijo.....	230
iii) La opinión del hijo.....	231
iv) El mantenimiento de la situación existente y respeto	
del centro de vida.....	235
v) El respeto del centro de vida del hijo.....	240
3) Derecho y deber de colaboración.....	241
4) Derecho y deber de comunicación con el hijo.....	241
d) Deber de informar.....	247
e) Plan de parentalidad.....	248
f) Inexistencia de plan de parentalidad homologado.....	250
g) Dentro de un proceso de divorcio.....	251
1) Acuerdos.....	251
i) Acuerdos en sede judicial, conforme los arts. 34 del	
CPCCN y CPCCBA.....	251
ii) Acuerdos en ocasión de la audiencia estipulada por	
el art. 438 del CCCN.....	252

2) Convenios reguladores previstos en el art. 439 del	
CCCN.....	253
3) Propuestas reguladoras previstas en el art. 438 del	
CCCN.....	255
4) Falta de acuerdo o convenio. Vía incidental.....	257
5) Cuidado del hijo establecido de forma provisional.....	258
6) Competencia.....	260

Capítulo VII EFECTOS DEL DIVORCIO

1. Daños y perjuicios derivados del divorcio.....	263
2. Apellido marital.....	268
3. Vocación sucesoria.....	268

Apéndice SÍNTESIS JURISPRUDENCIAL

1. Divorcio en trámite.....	271
a) Divorcios en trámite al 01/08/15. Código Civil y Comercial	
(Ley 26.994). Vigencia de la nueva ley.....	271
b) Inconstitucionalidad del art. 7 del Código Civil y Co-	
mercial de la Nación. Rechazo. Pedido formulado por	
la demandada reconviniente al evacuar el traslado de la	
readecuación de demanda y formulación de propuesta	
reguladora presentadas por la actora. Ley de carácter ge-	
neral. Cambio de paradigma. Doctrina legal. Protección	
de los cónyuges por el nuevo ordenamiento. Artículos 432	
a 434 y 441 del CCCN. Se confirma la resolución que re-	
chazó el planteo de inconstitucionalidad.....	272
c) Disolución del matrimonio. Sentencia de divorcio vincular	
por culpa del esposo emanada de la Cámara de Apelacio-	
nes. Causal de injurias graves. Interposición de recurso de	
inconstitucionalidad. Denegación del mismo y de la queja.	
Inmediata aplicación al caso de las normas que se dicten	
durante la tramitación del proceso. Entrada en vigencia	
del CCCN. Artículos 7, 435 y siguientes del CCCN. Devo-	
lución de la causa a la instancia ordinaria para que exami-	

ne el asunto a la luz de las disposiciones vigentes y, en su caso, lo adecue a dichas directivas. Resguardo del debido proceso. Se deja sin efecto la sentencia recurrida	273		
d) Acuerdos arribados con anterioridad a la vigencia del CCCN. Acuerdo prejudicial durante la vigencia del Código Civil derogado. Denegación de homologación del acuerdo arribado por las partes en proceso de mediación, efectuado con anterioridad a la entrada en vigencia del CCCN. Apelación. Artículo 438 del CCCN. El desacuerdo en torno a sus efectos no incide en la sentencia de divorcio. Se revoca la resolución apelada y se ordena homologar el convenio	274		
e) Divorcio remedio	275		
2. Competencia.....	276		
a) Conexidad. Juicio de alimentos. Principio de prevención. Art. 22, Código de Procedimiento de Familia de Córdoba. Art. 717 CCCN. Juicio de divorcio. Conexidad. Inc. 1, art. 7, CPCC de Córdoba. Competencia por conexidad. Principio de prevención.....	276		
b) Juzgado de Paz. Prov. De Buenos Aires. Divorcio incausado - Arts. 435 y 437, Código Civil y Comercial.....	277		
c) Divorcio. Justicia de paz. Inc. a, párr. II, art. 61, Ley 5827 de la Provincia de Buenos Aires. Código Civil y Comercial (Ley 26994)	278		
3. Propuesta reguladora	279		
a) Divorcio vincular. CCCN sancionado por ley 26.994. Requisitos de admisibilidad. Propuesta de regulación de los efectos del divorcio. Condición no exigible en este caso. Demanda presentada con anterioridad a la vigencia del nuevo ordenamiento. Cumplimiento de los presupuestos exigidos según ley vigente a la fecha de su presentación. No corresponde expedirse sobre la configuración de la causal objetiva y subjetiva invocada	279		
b) Propuesta reguladora. Efectos. Posiciones extremadamente antagónicas entre las partes. Artículo 438 CCCN. Deber de convocar audiencia. Finalidad. Se revoca la resolución que desestimó la fijación de la audiencia prevista por el artículo mencionado	280		
		c) inicio por cada cónyuge del divorcio por presentación unilateral con propuestas reguladoras distintas de los efectos matrimoniales. Acumulación de procesos. Controversia entre las partes acerca de la fecha de separación de hecho. Dilucidación en trámite posterior al divorcio a fin de no demorar el dictado de la sentencia. Se hace lugar a la demanda de divorcio sin fijar la fecha en que opera el efecto retroactivo de la comunidad, difiriéndola para el momento de la liquidación de los bienes	281
		d) Petición unilateral de divorcio. Propuesta reguladora.....	282
		4. Convenio regulador	283
		a) Convenio regulador. Audiencia. Disolución de la sociedad conyugal	283
		b) Revisión del convenio regulador	283
		c) Convenio regulador	284
		d) Convenios. Divorcio por presentación conjunta. Convenio de alimentos. Incidente de cesación de la cuota alimentaria. Improcedencia	285
		e) Alimentos	285
		f) Convenio regulador. Compensación económica familiar.....	286
		g) Convenio regulador. Comunidad de bienes. Extinción	287
		h) Convenio regulador. Compensación económica. Condiciones personales	288
		5. Divorcio incausado	289
		a) Causal objetiva. Separación de hecho sin voluntad de unirse. Art. 7 CCCN. Aplicación inmediata. Se decreta el divorcio incausado	289
		b) Divorcio. Culpabilidad. Cuestión abstracta. Aplicación inmediata del Código Civil y Comercial.....	290
		c) Matrimonio. Disolución. Cónyuges. Culpabilidad	291
		d) Aplicación inmediata del Código Civil y Comercial. Divorcio incausado.....	292
		6. Notificación.....	293
		a) Nulidades procesales. Petición de divorcio y propuesta reguladora. Planteo de nulidad de la notificación. Aviso previsto en el Art. 339 del CPCCN otorgado a "supuesto" encargado del edificio. Cédula de notificación entregada en buzón del edificio. Art. 153 inc. d) del Reglamento de	

notificaciones. Interpretación amplia del término "fijar", que deja en manos del notificador la decisión de colocar la cédula en el lugar que mejor garantice la recepción. Ausencia de irregularidad procesal. Se desestima el planteo de nulidad	293	9. Vocación sucesoria	303
b) Notificación. Domicilio ignorado. Petición unilateral de divorcio.....	294	a) Derecho hereditario conyugal. Exclusión de vocación hereditaria del cónyuge supérstite. Sentencia dictada un mes después de la muerte del causante. Efectos.....	303
7. Atribución de la vivienda	295	b) Sucesión del cónyuge. Separación de hecho sin voluntad de unirse. Cónyuge inocente. No configuración	304
a) Atribución de la vivienda. Divorcio. Canon locativo. Ex-cónyuges. Alimentos debidos a los hijos. Demanda promovida por el exmarido, por cobro de canon locativo por el uso del inmueble, sede del hogar conyugal, por la exesposa e hijos. Utilización esporádica como consultorio profesional. Cuidado personal de los hijos a favor de la accionada. Deber alimentario del accionante. Se confirma la sentencia que rechazó la demanda	295	10. Compensación económica.....	305
b) Atribución del uso de la vivienda familiar. Régimen legal. Pautas de tipo objetivo. Exesposa que se encuentra en situación económica desventajosa. Dificultades para obtener un trabajo remunerado. Problemas de salud. Mayor necesidad y vulnerabilidad. Atribución preferencial de uno de los inmuebles que componen el patrimonio ganancial. Existencia de otro inmueble en el patrimonio de la comunidad -el 50% de un local comercial-. Atribución preferencial al excónyuge, quien deberá compensar a su exesposa con la diferencia de valor	296	a) Liquidación de la comunidad de bienes, Compensación económica.....	305
c) Rechazo del cese de la atribución de la vivienda	297	b) Divorcio. Compensación económica.....	305
d) Uso exclusivo del bien ganancial. Incidente de fijación del canon locativo.....	298	c) Divorcio. Compensación económica	306
8. Daños y perjuicios	299	d) Compensación económica	306
a) Responsabilidad civil por injurias, calumnias y acusación calumniosa	299	e) Compensación económica. Condiciones personales	307
b) Responsabilidad por daños y perjuicios.....	300	f) Compensación económica	309
c) Responsabilidad civil por daños.....	301	11. Liquidación de bienes	309
d) Responsabilidad en las relaciones de familia. Violencia doméstica.....	302	a) Liquidación de la comunidad de bienes	309
e) Daños derivados del divorcio o separación	302	b) Régimen de comunidad de bienes	310
		c) Disolución de la sociedad conyugal. Causales	310
		d) Liquidación del pasivo: cargas de la sociedad conyugal.....	311
		e) Separación de hecho. Determinación de la fecha de separación. Convenio regulador. Comunidad de bienes.....	311
		f) Convenio de liquidación de bienes. Convenio de liquidación de bienes.....	312
		g) Comunidad de bienes. Extinción. Retroactividad.....	313
		h) Disolución de la sociedad conyugal. Causales. Sentencia. Separación de hecho. Determinación de la fecha de separación. Sentencia de divorcio. Retroactividad. Determinación de la fecha. Necesidad de mayor amplitud para el debate o la prueba. Diferimiento.....	314
		i) Disolución de la sociedad conyugal. Causales. Divorcio. Disolución de la sociedad conyugal. Momento en que opera. Separación personal.....	315
		j) Liquidación. Partición. Rechazo del planteo de nulidad del convenio de liquidación y de la sentencia de divorcio.....	316
		k) Sociedad conyugal. Liquidación. Partición. Rechazo del planteo de nulidad del convenio de liquidación y de la sentencia de divorcio	316

l) Recompensas entre cónyuges. Aplicación de intereses al crédito por recompensa. Obligación de valor	317
m) Aseguramiento del derecho a obtener la división de los bienes gananciales. Embargo	317
12. Alimentos entre cónyuges.....	317
a) Alimentos entre cónyuges. Cese de la cuota alimentaria. Sentencia de divorcio	317
b) Alimentos provisorios. Juicio de divorcio o separación. Juicio de divorcio. Medida cautelar. Alimentos provisorios	318
c) Cesación. Cónyuge inocente.....	319
d) Cesación	319
13. Derecho de pensión del cónyuge.....	320
a) Derecho a pensión del cónyuge divorciado. Conviviente. Hijos.....	320
14. Cuidado personal de los hijos	321
a) Divorcio. Cuidado personal de los hijos menores	321
15. Alimentos debidos a los hijos.....	321
a) Alimentos. Necesidades del alimentado. Posibilidades económicas del alimentante. Fijación en especie. Progenitores divorciados. Llamado de atención	321
16. Costas del proceso.....	322
a) Efectos de la ley. Apelación y nulidad. Aplicación inmediata del Código Civil y Comercial. Costas. Juicio de divorcio. Aplicación inmediata del Código Civil y Comercial. Juicio de divorcio. Aplicación inmediata del Código Civil y Comercial.....	322
BIBLIOGRAFÍA.....	325