

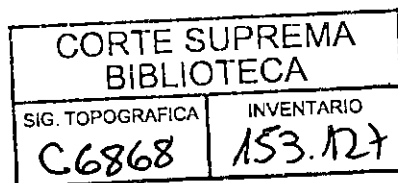


Juan Pablo Olmo

# SALUD MENTAL Y DISCAPACIDAD

Análisis del Código Civil y  
Comercial de la Nación

TERCERA EDICIÓN AMPLIADA



AulaExtendida

Buenos Aires

2021



# ÍNDICE /

Palabras previas a la tercera edición .....7

## PRIMERA PARTE CAPACIDAD JURÍDICA

### 1. Introducción: régimen de capacidad jurídica en el Código Civil y Comercial de la Nación

.....25

### 2. Principios generales (arts. 22 a 24)

**Art. 22. Capacidad de derecho** .....27

I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....27

II. Análisis de la norma .....27

1. Concepto .....27

2. Incapacidad de derecho.....28

**Art. 23. Capacidad de ejercicio** .....28

I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....29

II. Análisis de la norma .....29

1. Concepto .....29

2. Incapacidad de ejercicio .....29

3. Capacidad de ejercicio y discernimiento .....30

**Art. 24. Personas incapaces de ejercicio** .....30

I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....30

II. Análisis de la norma .....31

1. Enumeración legal .....31

2. Distinción entre personas incapaces y con incapacidad para ciertos actos. Alcances de la representación legal .....	32
3. Alcances de la expresión: "en la extensión dispuesta en esa decisión" (inc. c)).....	33
4. Domicilio (art. 74 inc. d)).....	36
<b>3. Restricciones a la capacidad (arts. 31 a 50)</b>	
<b>3.1. Principios comunes (arts. 31 a 42)</b>	
<b>Art. 31. Reglas generales</b> .....	39
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	39
II. Análisis de la norma .....	40
1. Introducción.....	40
2. Reglas generales .....	40
<b>Art. 32. Persona con capacidad restringida y con incapacidad</b> .....	41
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	42
II. Análisis de la norma .....	44
1. Introducción.....	44
2. Interpretación de la norma. Remisión .....	45
3. Capacidad restringida .....	45
4. Ajustes razonables. Remisión.....	46
5. Incapacidad. Curatela .....	46
6. Supuesto no contemplado en la norma.....	47
7. Limitación en razón de la edad.....	48
8. Adecuación de los códigos de procedimientos locales. Etapa de transición .....	48
<b>Art. 33. Legitimados</b> .....	50
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	50
II. Análisis de la norma .....	51
1. Legitimados .....	51
2. Otros supuestos.....	51
<b>Art. 34. Medidas cautelares</b> .....	52
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	52
II. Análisis de la norma .....	53

1. Medidas cautelares durante el proceso .....	53
2. Concordancia .....	53
<b>Art. 35. Entrevista personal</b> .....	54
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	54
II. Análisis de la norma .....	55
1. Principio de inmediación .....	55
2. Códigos de procedimientos.....	55
3. Ajustes razonables .....	56
<b>Art. 36. Intervención del interesado en el proceso. Competencia</b> .....	56
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	56
II. Análisis de la norma .....	57
1. Intervención del interesado en el proceso.....	57
2. Prueba .....	58
3. Juez competente.....	58
<b>Art. 37. Sentencia</b> .....	58
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	58
II. Análisis de la norma .....	59
1. Contenido de la sentencia .....	59
2. Prueba necesaria. Interdisciplina .....	59
<b>Art. 38. Alcances de la sentencia</b> .....	61
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	61
II. Análisis de la norma .....	61
1. Dictado de la sentencia .....	61
2. Designación de apoyos .....	62
3. Designación de curador .....	62
<b>Art. 39. Registración de la sentencia</b> .....	64
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	64
II. Análisis de la norma .....	64
1. Registración de la sentencia.....	64
2. Remisión.....	65
<b>Art. 40. Revisión</b> .....	65
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	65

II. Análisis de la norma .....	66
1. Revisión de la sentencia .....	66
2. Procesos de revisión de la sentencia y del cese de las restricciones.....	66
<b>Art. 41. Internación .....</b>	<b>67</b>
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	68
II. Análisis de la norma .....	68
1. Remisión a la legislación especial. Complementariedad .....	68
2. Supuestos contemplados en la norma.....	69
3. Definición de internación .....	70
4. El régimen legal de internaciones. Concordancias con la ley 26.657.....	71
5. Trámite de las internaciones.....	73
6. Resolución judicial. Remisión.....	76
7. Derechos fundamentales.....	76
8. Concordancia: responsabilidad del establecimiento.....	76
<b>Art. 42. Traslado dispuesto por autoridad pública .....</b>	<b>77</b>
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	77
II. Análisis de la norma .....	77
1. Generalidades .....	77
2. Actuación de los jueces .....	78
<b>3.2. Sistemas de apoyo al ejercicio de la capacidad (art. 43)</b>	
<b>Art. 43. Concepto. Función .....</b>	<b>79</b>
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	80
II. Análisis de la norma .....	80
1. Los apoyos en la Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad (CDPD).....	80
2. Alcances de la función de apoyo .....	82
3. Capacidad restringida y apoyo .....	82
4. Designación judicial .....	84
5. Registración.....	84
6. Medidas de apoyo con salvaguardias .....	84
7. Concordancias .....	85

### 3.3. Actos realizados por persona incapaz o con capacidad restringida (arts. 44 a 46)

<b>Art. 44. Actos posteriores a la inscripción de la sentencia .....</b>	<b>86</b>
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	86
II. Análisis de la norma .....	87
1. Generalidades .....	87
2. Medidas cautelares.....	88
3. Supuesto excluido de la norma.....	88
<b>Art. 45. Actos anteriores a la inscripción .....</b>	<b>88</b>
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	89
II. Análisis de la norma .....	89
1. Regla general. Supuestos de procedencia .....	89
2. Medidas cautelares.....	92
3. Improcedencia de la acción .....	92
<b>Art. 46. Persona fallecida .....</b>	<b>92</b>
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	93
II. Análisis de la norma .....	93
1. Supuestos excluidos de la norma .....	93
2. Supuestos alcanzados.....	94
3. Regla general. Supuestos de procedencia .....	94
4. Improcedencia de la acción .....	96

#### 3.3.1. Resumen: supuestos de aplicación de los artículos 44, 45 y 46

.....96

### 3.4. Cese de la incapacidad y de las restricciones a la capacidad (art. 47)

<b>Art. 47. Procedimiento para el cese .....</b>	<b>97</b>
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	98
II. Análisis de la norma .....	98
1. Cese de la incapacidad o de las restricciones a la Capacidad.....	98
2. Cese parcial. Distintas posibilidades .....	99

### 3.5. Inhabilitados (arts. 48 a 50)

<b>Art. 48. Pródigos</b> .....	100
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	100
II. Análisis de la norma .....	100
1. Generalidades .....	100
2. Supuestos de procedencia. Diferencias con el régimen Anterior .....	101
3. Legitimación .....	102
<b>Art. 49. Efectos</b> .....	102
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	102
II. Análisis de la norma .....	103
1. Efectos de la inhabilitación .....	103
2. Inscripción en el Registro .....	104
<b>Art. 50. Cese de la inhabilitación</b> .....	104
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	104
II. Análisis de la norma .....	104
1. Introducción .....	104
2. Procedencia. Legitimación .....	104

## SEGUNDA PARTE

### REPRESENTACIÓN Y ASISTENCIA

#### 4. Reformulación de los conceptos de representación y asistencia en el Código Civil y Comercial de la Nación

..... 109

#### 5. Representación y asistencia (arts. 100 a 103)

<b>Art. 100. Regla general</b> .....	111
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	111
II. Análisis de la norma .....	111
1. Representación .....	111

2. Caracteres de la representación .....	111
3. Supuestos de procedencia .....	112

<b>Art. 101. Enumeración</b> .....	113
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	113
II. Análisis de la norma .....	113
1. Personas por nacer (inc. a]) .....	113
2. Personas menores de edad no emancipadas (inc. b]) .....	114
3. Personas incapaces (inc. c] in fine) .....	115
4. Un caso particular: personas con capacidad restringida (inc. c] primera parte) .....	115

<b>Art. 102. Asistencia</b> .....	115
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	116
II. Análisis de la norma .....	116
1. Asistencia .....	116
2. Leyes especiales .....	117
3. Otros supuestos .....	117

<b>Art. 103. Actuación del Ministerio Público</b> .....	118
1. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	118
II. Análisis de la norma .....	119
1. Terminología .....	119
2. Enumeración de las funciones del Ministerio Público .....	120
3. Personas interesadas .....	121
4. Ámbito judicial: actuación complementaria .....	121
5. Nulidad relativa .....	122
6. Ámbito judicial: actuación principal .....	122
7. Actuación extrajudicial .....	122
8. Supuestos de inhabilitación por prodigalidad .....	123

## TERCERA PARTE

### CURATELA

#### 6. Simplificación del régimen de la curatela

..... 127

## 7. Curatela (arts. 138 a 140)

<b>Art. 138. Normas aplicables</b> .....	129
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	129
II. Análisis de la norma .....	130
1. Curatela .....	130
2. Curatela provisoria .....	130
3. Remisión legal .....	131
4. Aplicación de las reglas de la tutela .....	131
4.1. Disposiciones generales .....	131
4.2. Discernimiento de la curatela .....	134
4.3. Ejercicio de la curatela .....	135
4.4. Cuentas de la curatela .....	138
4.5. Terminación de la curatela .....	138
5. Función del curador .....	139
6. Curatela a los bienes: otros supuestos .....	139
<b>Art. 139. Personas que pueden ser curadores</b> .....	140
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	140
II. Análisis de la norma .....	141
1. Orden de prelación .....	141
2. Directiva anticipada .....	141
3. Curador designado por los padres .....	141
4. Apoyos. Remisión .....	142
5. Aprobación judicial .....	142
6. Curatela dativa. Criterio de selección. Otros supuestos .....	142
<b>Art. 140. Persona protegida con hijos</b> .....	143
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	143
II. Análisis de la norma .....	144
1. Supuesto especial de tutela .....	144
2. Pluralidad de curadores .....	144
3. Guarda .....	145

### CUARTA PARTE

### IMPLICANCIAS A LO LARGO DEL CÓDIGO CIVIL

## Y COMERCIAL DE LA NACIÓN

### 8. Incapacidad y capacidad restringida. Su proyección sobre el resto del articulado

.....	149
-------	-----

### 9. Supuestos específicos

#### 9.1. Impedimento matrimonial (art. 403)

<b>Art. 403. Impedimentos matrimoniales</b> .....	151
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	151
II. Análisis de la norma .....	152
1. Impedimento .....	152
2. Falta de salud mental .....	152
3. Dispensa judicial .....	153
4. Nulidad .....	154

#### 9.2. Ejercicio de la responsabilidad parental (art. 702)

<b>Art. 702. Suspensión del ejercicio</b> .....	155
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	155
II. Análisis de la norma .....	156
1. Responsabilidad parental. Suspensión del ejercicio .....	156
2. Limitación de la capacidad por razones graves de salud mental. Duración .....	156
3. Sentencia de incapacidad .....	157

#### 9.3. Mejora a favor de heredero con discapacidad (art. 2448)

<b>Art. 2448. Mejora a favor de heredero con discapacidad</b> .....	157
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	157
II. Análisis de la norma .....	158
1. Porción legítima y porción disponible .....	158
2. Mejora. Otorgamiento. Medio más conveniente .....	158
3. Cálculo de la mejora .....	159
3.1. Un tercio de las porciones legítimas .....	159

3.2. Además de la porción disponible.....	159
4. Beneficiarios.....	161
4.1. Descendientes o ascendientes con vocación actual .....	161
4.2. Exclusión del cónyuge.....	163
5. Persona con discapacidad.....	163
5.1. Definición.....	163
5.2. Certificado Único de Discapacidad (C.U.D.) .....	164
5.3. Momento en el cual debe existir la discapacidad .....	165
6. Concurrencia de más de un heredero con discapacidad .....	166

#### 9.4. Capacidad para testar (art. 2467)

#### Art. 2467. Nulidad del testamento y de disposiciones

<b>Testamentarias</b> .....	167
I. Antecedentes en el Código Civil derogado .....	167
II. Análisis de la norma.....	168
1. Fundamentos del Anteproyecto.....	168
2. Interpretación de la norma.....	169
3. Privación de la razón (inc. c)) .....	169
4. Persona declarada incapaz (inc. d)).....	170
5. Limitaciones en la comunicación (inc. e)) .....	170

#### QUINTA PARTE

#### APLICACIÓN DE LA LEY EN EL TIEMPO

#### 10. Presentación del tema

.....	175
-------	-----

#### 11. Su regulación en el Código Civil y Comercial de la Nación

I. Reglas aplicables .....	177
II. Supuestos específicos .....	178
1. Sentencias sobre el ejercicio de la capacidad jurídica y procesos en trámite .....	178
2. Régimen de internaciones .....	181

3. Domicilio legal .....	183
4. Validez de los actos jurídicos .....	183
5. Impedimento matrimonial .....	183
6. Ejercicio de la responsabilidad parental .....	184
7. Capacidad para testar.....	184
8. Mejora a favor del heredero con discapacidad .....	185

#### SEXTA PARTE

#### JURISPRUDENCIA DEL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN

#### 12. Resumen de jurisprudencia

I. Aplicación de la ley en el tiempo (art. 7).....	189
1. Procesos en trámite sin sentencia .....	189
2. Procesos en trámite con sentencia de primera instancia.....	191
3. Trámite para la revisión de la sentencia .....	197
4. Trámite para el cese de las restricciones.....	201
5. Revisión de sentencias firmes.....	202
6. Competencia .....	202
7. Nulidad de los actos jurídicos.....	203
II. Capacidad restringida (art. 32 párr. 1º) .....	204
1. Inexistencia de alteración mental.....	204
2. Evaluación durante el período puerperal .....	206
3. Restricciones a la capacidad y pensiones asistenciales .....	207
4. Improcedencia de la incapacidad.....	208
5. Terminología.....	213
III. Incapacidad (art. 32 párr. 4º).....	214
1. Procedencia y designación de curador.....	214
IV. Legitimación para promover la acción (art. 33).....	215
1. Legitimación del tutor.....	215
V. Entrevista personal, accesibilidad y ajustes razonables del procedimiento (art. 35) .....	216
VI. Intervención del interesado en el proceso. Competencia (art. 36) .....	221
1. Competencia: continuidad de la intervención del juez	

que previno .....	221
2. Competencia: lugar donde habita la persona.....	224
3. Competencia en razón de la materia.....	226
4. Asistencia letrada .....	227
5. Actuación de la defensa pública.....	228
6. Prueba ofrecida.....	230
VII. Evaluación interdisciplinaria (art. 37).....	231
1. Conformación del equipo interdisciplinario.....	231
2. Inexistencia de alteración mental .....	237
VIII. Especificación de las restricciones y condiciones de validez de los actos (art. 38).....	238
IX. Registración de la sentencia (arts. 39 y 43) .....	251
X. Revisión de la sentencia (art. 40) .....	253
1. Revisión de sentencias firmes dictadas según el Código Civil derogado .....	253
2. Plazo de revisión .....	255
XI. Internaciones (art. 41).....	256
1. Derechos fundamentales.....	256
2. Internaciones de personas menores de edad.....	257
3. Externación.....	258
XII. Designación de apoyos (art. 43) .....	260
1. Presupuesto jurídico para su implementación.....	260
2. Oposición del interesado de que se designe a determinada persona .....	262
3. Procedencia de las medidas de salvaguardia.....	265
4. Apoyos extrajudiciales .....	266
5. Funciones.....	267
6. Actuación de la defensa pública.....	268
7. Aplicación de las reglas de la tutela .....	272
8. Remoción.....	273
XIII. Inhabilitación (art. 48).....	274
1. Improcedencia de la inhabilitación.....	274
XIV. Elevación en consulta .....	275
XV. Costas del proceso .....	279
1. Error inexcusable.....	279
2. Tope del monto.....	280
XVI. Participación del Ministerio Público (art. 103).....	282
1. Participación necesaria .....	282

XVII. Impedimentos matrimoniales (art. 403 inc. g].....	282
XVIII. Derecho al voto.....	285
XVIX. Impacto de la pandemia (Covid-19).....	289

Tabla comparativa.....	291
Concordancias.....	295
Conclusiones .....	301
Bibliografía .....	303 ✓