



SEBASTIÁN MONJO

Los daños específicos generados en el marco de las uniones convivenciales

Responsabilidad civil
Compensación económica
Pactos entre convivientes
Enriquecimiento sin causa

Prólogo Dra. Marisa Herrera



© Copyright by
editorial
Mediterránea

Córdoba

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG. TOPOGRAFICA	INVENTARIO
C8037	153990

ÍNDICE

AGRADECIMIENTOS.....	7
ABREVIATURAS.....	9
PRÓLOGO.....	11
ÍNDICE.....	15
METODOLOGÍA Y PLANTEO GENERAL.....	31

PRIMERA PARTE

DERECHO DE DAÑOS Y DERECHO DE LAS FAMILIAS

CAPÍTULO I: LOS DERECHOS INVOLUCRADOS.....	37
1.1. EL PLANTEO	37
1.2. LA INTERRELACIÓN ENTRE EL DERECHO DE LAS FAMILIAS Y EL DERECHO DE DAÑOS	38
1.3. LOS ARGUMENTOS EN CONTRA DE LA APLICACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL AL DERECHO DE LAS FAMILIAS.....	43
1.3.1. La estructura jerárquica de la familia.....	44
1.3.2. La unidad, la estabilidad y la paz familiar: incremento de la conflictividad y desaliento de las relaciones familiares.....	45
1.3.3. La inmunidad familiar y la consagración de la excusa absoluta en el derecho actual.....	45
1.3.4. La regla de moralidad o ética.....	46
1.3.5. La inexistencia de vínculos familiares en la unión convivencial.....	46
1.4. EL CAMBIO DE CONCEPCIÓN QUE POSIBILITA LA APLICACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL AL DERECHO DE LAS FAMILIAS.....	46
1.4.1. La democratización en las relaciones familiares.....	47
1.4.2. El realzamiento de los derechos individuales.....	49
1.5. LA ADMISIÓN PROGRESIVA DE ACCIONES RESARCITORIAS EN LAS RELACIONES FAMILIARES.....	52
1.6. LA DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA EN PUNTO A LOS DAÑOS RESARCIBLES ENTRE MIEMBROS DE LA UNIÓN CONVIVENCIAL.....	58
1.7. DERECHOS Y PRINCIPIOS INVOLUCRADOS EN LOS DAÑOS ESPECÍFICOS GENERADOS EN EL SENO DE LA UNIÓN CONVIVENCIAL.....	62
1.7.1. El principio de igualdad.....	63
1.7.2. El principio de libertad o la autonomía de la voluntad.....	65
1.7.3. El derecho a la intimidad.....	69
1.7.4. El derecho a la libre asociación.....	70
1.7.5. La conformación del proyecto de vida autorreferencial.....	71
1.7.6. El derecho de propiedad.....	72
1.7.7. El principio de protección del conviviente perjudicado.....	73

1.7.8. El activismo judicial y la tutela judicial efectiva.....	74
1.7.9. El principio de solidaridad familiar.....	77
1.7.10. El principio de reparación plena o integral.....	77
1.8. CONCLUSIONES.....	81
CAPÍTULO II: LAS UNIONES CONVIVENCIALES.....	85
2.1. INTRODUCCIÓN.....	85
2.2. LAS UNIONES CONVIVENCIALES.....	87
2.2.1. Las uniones convivenciales en las constituciones Argentina y Española.....	101
2.2.2. Las uniones convivenciales: concepto.....	103
2.2.3. Las uniones convivenciales: caracteres.....	107
2.2.3.1. Dos personas.....	109
2.2.3.2. De igual o distinto sexo.....	110
2.2.3.3. Convivencia - cohabitación.....	116
2.2.3.4. Estabilidad o permanencia.....	118
2.2.3.5. Durante un lapso de tiempo prolongado.....	119
2.2.3.6. Singularidad o exclusividad.....	123
2.2.3.7. Notoriedad y publicidad.....	124
2.2.3.8. Trato familiar o unión afectiva.....	126
2.2.3.9. Impedimentos.....	127
2.2.3.10. Modelos familiares distintos.....	130
2.2.3.11. Aplicación analógica de las normas del régimen patrimonial matrimonial.....	135
2.2.3.11.1. La matrimonialización de la unión convivencial.....	138
2.2.3.11.2. La sustitución del consentimiento matrimonial por una sentencia judicial.....	139
2.2.3.11.3. La eventual fusión de las formas familiares diversas.....	139
2.2.3.11.4. La teoría de los actos propios.....	139
2.2.3.11.5. Las uniones convivenciales y el derecho.....	139
2.2.3.12. A modo de conclusión: la interpretación de los requisitos configurativos de la unión convivencial.....	141
2.2.4. Forma de constitución.....	143
2.2.4.1. Por el solo transcurso del plazo previsto.....	143
2.2.4.2. Por documento público o privado.....	144
2.2.4.3. Mediante la inscripción.....	144
2.2.4.4. Por descendencia común.....	145
2.2.4.5. Por cualquiera de las formas.....	145
2.2.4.6. La constitución de las uniones convivenciales en Argentina.....	146
2.2.5. Extinción de la unión convivencial.....	146
2.2.5.1. Muerte y ausencia con presunción de fallecimiento.....	147
2.2.5.2. Mutuo acuerdo.....	147
2.2.5.3. Ruptura unilateral.....	147

2.2.5.4. Cese de la convivencia por separación de hecho superior a un año.....	148
2.2.5.5. Cancelación de la inscripción en el Registro.....	148
2.2.5.6. Matrimonio con un tercero o entre sí.....	150
2.2.5.7. Nueva unión convivencial.....	150
2.2.5.8. Posibilidad de pactar otra forma de extinción.....	150
2.3. LAS UNIONES CONVIVENCIALES EN LA LEGISLACIÓN.....	151
2.3.1. Las uniones convivenciales en el derecho Argentino antes del CCyC.....	156
2.3.1.1. Derechos reconocidos en la legislación a los miembros de las uniones convivenciales antes del CCyC.....	157
2.3.1.1.1. Continuación de la locación a favor del conviviente del locatario.....	158
2.3.1.1.2. Pensión a favor del conviviente.....	159
2.3.1.1.3. Donación en vida de órganos o materiales anatómicos a favor del conviviente.....	160
2.3.1.1.4. Beneficio a las personas que hubiesen convivido con el ocupante originario, recibiendo trato familiar previsto por la ley de regularización dominial.....	161
2.3.1.1.5. Beneficio extraordinario respecto de personas desaparecidas en cuanto a las uniones convivenciales que tuviesen una antigüedad de por lo menos dos años anteriores a la desaparición o fallecimiento.....	161
2.3.1.1.6. Inclusión en la obra social del conviviente.....	163
2.3.1.2. Efectos derivados de la relación convivencial.....	163
2.3.1.2.1. Presunción de paternidad del miembro de la unión convivencial (derogado art. 257 CCiv).....	163
2.3.1.2.2. Matrimonio in extremis (derogado art. 3573 CCiv).....	164
2.3.1.2.3. Inclusión en el régimen de nulidad del matrimonio, del supuesto del contraído por ambos de mala fe, en que se disolverá el régimen patrimonial, como una sociedad de hecho (derogado art. 223, inc. 2 CCiv).....	165
2.3.1.2.4. Inclusión en el fenómeno de la Violencia Familiar tanto en el ámbito nacional como provincial, comprenden dentro de las relaciones familiares a las uniones convivenciales o a las relaciones afectivas.....	165
2.3.1.3. Pérdida de derechos como consecuencia de la relación convivencial.....	166
2.3.1.4. Derechos reconocidos por la doctrina y la jurisprudencia.....	167
2.3.1.4.1. Legitimación activa de los miembros de las convivencias estables de pareja para reclamar por daño moral.....	167
2.3.1.4.2. Responsabilidad de los integrantes de la unión convivencial frente a terceros.....	171
2.3.1.4.3. Alimentos entre convivientes.....	171
2.3.1.4.4. Repetición de los gastos de última enfermedad y sepelio.....	172
2.3.1.4.5. Bien de familia.....	172

2.3.1.4.6. <i>Improcedencia del desalojo del compañero en un proceso abreviado</i>	173
2.3.1.4.7. <i>Celebración de contratos</i>	174
2.3.1.4.8. <i>Curatela</i>	175
2.3.1.4.9. <i>La vocación sucesoria y la convivencia estable de pareja en el derogado CCiv</i>	176
2.3.1.4.10. <i>La adopción conjunta otorgada a los miembros de la unión convivencial</i>	177
2.3.2. La necesidad de una regulación de las uniones convivenciales y la llegada del CCyC	178
2.3.2.1. <i>La necesidad de una regulación de las uniones convivenciales</i>	178
2.3.2.2. <i>Alcance de la regulación</i>	184
2.3.3. <i>La labor interpretativa de los jueces</i>	185
2.3.4. <i>Las uniones convivenciales a partir del CCyC</i>	186
2.3.5. <i>Las uniones convivenciales en el Derecho Español</i>	187
2.3.5.1. <i>Derechos reconocidos en la legislación a los miembros de las uniones convivenciales</i>	190
2.3.5.1.1. <i>Adopción conjunta por parte de una pareja convivencial</i>	190
2.3.5.1.2. <i>Prestaciones de Seguridad Social</i>	191
2.3.5.1.3. <i>Pensión de viudedad</i>	191
2.3.5.1.4. <i>Derecho al Asilo y a la condición de Refugiado</i>	191
2.3.5.1.5. <i>Acceso a las Técnicas de Reproducción Asistida</i>	193
2.3.5.1.6. <i>Derecho de subrogación en el contrato de arrendamiento urbano</i>	193
2.3.5.1.7. <i>Indemnización de daños y perjuicios</i>	193
2.3.5.1.8. <i>Ayuda y asistencia a las víctimas de delitos violentos y contra la libertad sexual</i>	194
2.3.5.1.9. <i>Solidaridad con las víctimas de terrorismo</i>	195
2.3.5.2. <i>Efectos derivados de la relación convivencial</i>	196
2.3.5.2.1. <i>Emancipación de los hijos mayores de 16 años</i>	196
2.3.5.2.2. <i>Consentimiento en caso de no renovación o desistimiento del contrato de arrendamiento urbano</i>	197
2.3.5.2.3. <i>Efectos sobre la clasificación de los créditos en el concurso</i>	198
2.3.5.3. <i>Pérdida de derechos como consecuencia de la relación convivencial</i>	198
2.3.5.4. <i>Derechos reconocidos por la doctrina y la jurisprudencia</i>	198
2.3.5.4.1. <i>Pactos entre convivientes</i>	198
2.3.6. Las uniones convivenciales en la legislación comparada	199
2.3.6.1. <i>Paraguay</i>	200
2.3.6.2. <i>Uruguay</i>	200
2.3.6.3. <i>Bolivia</i>	201

2.3.6.4. <i>Panamá</i>	203
2.3.6.5. <i>Brasil</i>	204
2.3.6.6. <i>Las uniones convivenciales en la legislación comparada: tendencia</i>	206
2.4. CONCLUSIONES	206
CAPÍTULO III: LA UNIÓN CONVIVENCIAL EN LAS CONSTITUCIONES ARGENTINA Y ESPAÑOLA – DIFERENTES ABORDAJES DESDE LOS SISTEMAS CONSTITUCIONALES	209
3.1. EL PLANTEO	209
3.2. EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD EN ARGENTINA Y ESPAÑA	211
3.2.1. El control de constitucionalidad difuso en Argentina	211
3.2.1.1. <i>El problema que plantea el control de constitucionalidad difuso</i>	217
3.2.2. El control de constitucionalidad concentrado o europeo en España	221
3.2.2.1. <i>El problema que plantea el control de constitucionalidad concentrado</i>	227
3.3. LA UNIÓN CONVIVENCIAL EN LAS CONSTITUCIONES ARGENTINA Y ESPAÑOLA	228
3.3.1. El texto constitucional Argentino	228
3.3.2. El texto constitucional Español	232
3.4. UTILIZACIÓN DEL MÉTODO CONSTITUCIONAL COMPARADO	236
3.5. CONCLUSIONES	242
CAPÍTULO IV: LA CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL DERECHO DE DAÑOS	245
4.1. EL PLANTEO	245
4.2. EL DERECHO DE DAÑOS Y EL SISTEMA DE RESPONSABILIDAD CIVIL	245
4.3. EL DERECHO DE DAÑOS EN LA CONSTITUCIÓN NACIONAL Y EN LOS TRATADOS DE DERECHOS HUMANOS	254
4.4. LAS INCONSISTENCIAS EN LA LEGISLACIÓN ARGENTINA COMO CONSECUENCIA DE LA CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL DERECHO DE DAÑOS	260
4.4.1. Inconstitucionalidad del art. 39 de la Ley de Riesgos del Trabajo (24.557)	261
4.4.2. Inconstitucionalidad del art. 1078 CCiv derogado	262
4.4.3. Inconstitucionalidad de la franquicia en los contratos de seguro de transporte público automotor	265
4.4.4. Inconstitucionalidad del art. 144 del Código Aeronáutico	266
4.5. LA RESPONSABILIDAD DE LOS MEDIOS DE PRENSA	267
4.6. CONCLUSIONES	269

SEGUNDA PARTE

EL DERECHO DE DAÑO Y LAS UNIONES CONVIVENCIALES

CAPÍTULO V: ÁMBITO DE RESPONSABILIDAD.....	275
5.1. INTRODUCCIÓN.....	275
5.2. LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL Y EXTRA CONTRACTUAL	275
5.3. LA RESPONSABILIDAD PRE CONTRACTUAL.....	280
5.4. LA RESPONSABILIDAD POST CONTRACTUAL.....	283
5.5. ORBITA DE RESPONSABILIDAD EN LA UNIÓN CONVIVENCIAL.....	286
5.6. CONCLUSIONES.....	289
CAPÍTULO VI: RELACIÓN DE CAUSALIDAD.....	291
6.1. INTRODUCCIÓN.....	291
6.2. RELACIÓN DE CAUSALIDAD: CONCEPTO.....	291
6.3. TEORÍAS SOBRE LA RELACIÓN DE CAUSALIDAD.....	294
6.3.1. La relación de causalidad adecuada.....	296
6.3.2. La teoría de la imputación objetiva.....	300
6.4. EXIMENTES DE RESPONSABILIDAD QUE INTERRUMPEN EL NEXO CAUSAL.....	305
6.4.1. Hecho de la víctima o del damnificado.....	306
6.4.2. Hecho de un tercero extraño.....	307
6.4.3. Caso fortuito o fuerza mayor.....	307
6.5. LA RELACIÓN DE CAUSALIDAD EN LOS DAÑOS OCASIONADOS EN LAS UNIONES CONVIVENCIALES.....	310
6.5.1. Teoría aplicable a las uniones convivenciales: relación causal adecuada.....	310
6.5.2. El deber de obrar con prudencia: aplicación del art. 1725 del CCyC.....	310
6.5.3. Inaplicabilidad del hecho de la víctima como eximente o de la teoría de la asunción del riesgo.....	312
6.6. CONCLUSIONES.....	313
CAPÍTULO VII: ANTIJURIDICIDAD	315
7.1. INTRODUCCIÓN.....	315
7.2. ANTIJURIDICIDAD.....	315
7.3. EXIMENTES DE RESPONSABILIDAD VINCULADAS A LA ANTIJURIDICIDAD.....	321
7.3.1. Legítima defensa.....	321
7.3.2. Estado de necesidad.....	322
7.3.3. El ejercicio regular de un derecho y el cumplimiento de una obligación legal.....	322
7.3.4. Consentimiento del damnificado.....	323
7.4. LA ANTIJURIDICIDAD EN LAS UNIONES CONVIVENCIALES.....	324
7.4.1. El alcance de la antijuridicidad.....	324

7.4.2. La ruptura de la unión como ejercicio regular de un derecho.....	326
7.4.3. El consentimiento del miembro de la unión que resultó damnificado.....	327
7.5. CONCLUSIONES.....	327
CAPÍTULO VIII: FACTOR DE ATRIBUCIÓN.....	329
8.1. INTRODUCCIÓN.....	329
8.2. EL FACTOR DE ATRIBUCIÓN.....	329
8.2.1. Factor de atribución subjetivo.....	333
8.2.1.1. Imputabilidad: acto voluntario.....	335
8.2.1.2. Culpa.....	336
8.2.1.2.1. Apreciación de la culpa.....	338
8.2.1.2.2. Modalidades de la culpa.....	341
8.2.1.2.3. Gradación de la culpa.....	342
8.2.1.3. La presunción de la culpa y la teoría de las cargas dinámicas.....	345
8.2.1.4. Dolo.....	346
8.2.1.4.1. El dolo en la responsabilidad civil.....	348
8.2.1.4.1.1. El dolo y la extensión del resarcimiento.....	348
8.2.1.4.1.2. El dolo como requisito de procedencia de la acción resarcitoria.....	350
8.2.1.5. Los factores subjetivos de atribución de responsabilidad y las eximentes.....	352
8.2.2. Factor de atribución objetivo.....	352
8.2.2.1. La responsabilidad objetiva y el principio de inocencia.....	357
8.2.2.2. La responsabilidad objetiva y la inversión de la carga de la prueba.....	359
8.2.2.3. Los factores objetivos de atribución de responsabilidad y las eximentes.....	359
8.3. LOS FACTORES DE ATRIBUCIÓN EN LAS UNIONES CONVIVENCIALES.....	360
8.3.1. Factores subjetivos de atribución de responsabilidad.....	360
8.3.1.1. Postura que exige culpa.....	362
8.3.1.2. Postura que exige culpa grave o dolo.....	363
8.3.2. Postura que exige comportamientos tipificados por el Código Penal.....	364
8.3.3. Factores objetivos de atribución de responsabilidad.....	364
8.3.3.1. Equidad.....	365
8.3.3.2. Enriquecimiento sin causa.....	365
8.3.3.3. Abuso de derecho.....	366
8.3.3.4. Riesgo o peligro.....	367
8.3.4. Nuestra postura.....	368
8.4. CONCLUSIONES.....	370

TERCERA PARTE
EL DAÑO

CAPÍTULO IX: EL DAÑO RESARCIBLE.....	373
9.1. INTRODUCCIÓN.....	373
9.2. CONCEPTO DE DAÑO.....	373
9.2.1. Teoría de la diferencia.....	374
9.2.2. Teoría del daño concreto.....	374
9.2.3. Teoría del daño normativo.....	375
9.2.4. Teoría de la lesión a un derecho subjetivo.....	375
9.2.5. Teoría de la lesión al interés jurídicamente relevante.....	376
9.2.6. Teoría de la lesión al simple interés o al interés no ilegítimo.....	376
9.2.7. Teoría que toma en cuenta el resultado o consecuencia de la acción que causa el detrimento.....	377
9.3. REQUISITOS DEL DAÑO RESARCIBLE.....	378
9.3.1. El daño debe ser personal. Damnificado directo e indirecto.....	378
9.3.2. El daño debe ser cierto. Actual o futuro.....	380
9.3.3. El daño debe sustituir al momento de la reparación.....	381
9.4. CLASES DE DAÑOS: PATRIMONIALES O EXTRAPERSONALES Y EXTRAPATRIMONIALES O PERSONALES.....	381
9.4.1. Daños patrimoniales o extrapersonales.....	382
9.4.1.1. Daño emergente.....	383
9.4.1.1.1. Gastos de atención médica, farmacéutica y traslados.....	384
9.4.1.1.2. Tratamiento psicológico.....	386
9.4.1.2. Incapacidad vital o sobreviniente – lucro cesante futuro.....	387
9.4.1.3. Pérdida de oportunidad.....	398
9.4.2. Daño extrapatrimonial o personal. Daño moral.....	401
9.4.2.1. La entidad cualitativa del daño extrapatrimonial.....	405
9.4.2.2. La cuantía del daño extrapatrimonial.....	405
9.4.2.3. El daño extrapatrimonial en las relaciones de familia.....	408
9.4.3. Nuevas categorías de daños resarcibles.....	409
9.4.3.1. Daños punitivos.....	409
9.4.3.2. Daños masivos.....	411
9.4.3.3. Daño existencial.....	411
9.4.3.4. <i>Wrongful conception, Wrongful birth y Wrongful life</i>	412
9.4.3.4.1. Nuestra mirada sobre las <i>Wrongful conception, Wrongful birth y Wrongful life</i>	416
9.4.3.5. Daño corporal, daño biológico o daño estético.....	417
9.4.3.6. Daño psíquico o psicológico.....	419
9.4.3.7. Nuevas categorías de daños: conclusión.....	422
9.5. CONCLUSIONES.....	422

CUARTA PARTE
LOS DAÑOS EN LAS UNIONES CONVIVENCIALES

CAPÍTULO X: DAÑOS ESPECÍFICOS GENERADOS EN EL SEÑO DE LAS UNIONES CONVIVENCIALES.....	427
10.1. EL PLANTEO.....	427
10.1.1. Abordaje preliminar.....	427
10.1.2. Organización del capítulo.....	429
10.2. DAÑOS OCASIONADOS POR COMPORTAMIENTOS ACAECIDOS AL COMIENZO DE LA RELACIÓN CONVIVENCIAL.....	430
10.2.1. Daños resarcibles al comienzo de la unión convivencial.....	434
10.2.1.1. Daño emergente futuro: tratamiento psicológico.....	434
10.2.1.2. Daño moral.....	434
10.3. DAÑOS OCASIONADOS POR COMPORTAMIENTOS ACAECIDOS DURANTE LA RELACIÓN CONVIVENCIAL.....	434
10.3.1. Daños derivados de violencia familiar durante la unión convivencial.....	435
10.3.1.1. El avance legislativo en materia de violencia familiar.....	439
10.3.1.2. Concepto de violencia familiar.....	441
10.3.1.2.1. Violencia física.....	442
10.3.1.2.2. Violencia psíquica, psicológica o emocional.....	443
10.3.1.2.3. Violencia sexual.....	444
10.3.1.2.4. Violencia económica.....	444
10.3.1.2.5. Violencia de género.....	445
10.3.1.3. La función preventiva del daño en el ámbito de la violencia familiar.....	455
10.3.1.4. La función resarcitoria y los elementos de la responsabilidad civil.....	467
10.3.1.5. Daños resarcibles con motivo de la violencia intrafamiliar.....	469
10.3.1.5.1. Daño emergente.....	470
10.3.1.5.1.1. Asistencia médica.....	470
10.3.1.5.1.2. Asistencia psicológica.....	470
10.3.1.5.1.3. Gastos farmacéuticos.....	471
10.3.1.5.1.4. Gastos de traslados a centros asistenciales.....	471
10.3.1.5.1.5. Lucro cesante o incapacidad sobreviniente o incapacidad vital.....	471
10.3.1.5.2. Daño moral.....	472
10.3.2. Daños por violación del deber de fidelidad.....	473
10.3.2.1. Deber de fidelidad: concepto.....	473
10.3.2.2. La violación del deber de fidelidad.....	474
10.3.2.3. El deber de fidelidad y la unión convivencial.....	475
10.3.2.4. Consecuencias de la violación del deber de fidelidad en la unión onvivencial.....	475

10.3.2.4.1. Daños derivados del anociamiento o conocimiento de la infidelidad.....	477
10.3.2.4.2. Daños derivados del ocultamiento de la falsa paternidad.....	490
10.3.2.4.2.1. Daños resarcibles.....	498
10.3.2.4.2.1.1. Daños patrimoniales: alimentos.....	498
10.3.2.4.2.1.2. Gastos médicos y judiciales.....	500
10.3.2.4.2.1.3. Daños morales.....	501
10.3.2.4.3. Daños por contagio de VIH.....	501
10.3.3. Daños por violación del secreto en la unión convivencial.....	505
10.4. DAÑOS OCASIONADOS POR COMPORTAMIENTOS ACAECIDOS A LA RUPTURA DE LA RELACIÓN CONVIVENCIAL.....	508
10.4.1. Argumentos en contra de la aplicación del sistema general de responsabilidad civil a la ruptura de la unión convivencial.....	508
10.4.1.1. Principio de libertad.....	509
10.4.1.2. Error en la elección.....	512
10.4.1.3. Solo se indemnizan conductas tipificadas por el derecho penal.....	512
10.4.1.4. El silencio legislativo.....	513
10.4.1.5. Indisolubilidad o disolubilidad "previo pago".....	513
10.4.1.6. Nuestra postura.....	514
10.4.2. Argumentos a favor de la aplicación del sistema general de responsabilidad civil a la ruptura de la unión convivencial.....	514
10.4.2.1. El daño injustificado: principio de reparación plena o integral.....	514
10.4.2.2. La antijuridicidad no deriva del rompimiento sino de las circunstancias en que se produce: el ejercicio abusivo de derecho.....	514
10.4.2.3. El principio de confianza.....	517
10.4.2.4. El principio de protección del conviviente perjudicado.....	519
10.4.3. Análisis de los presupuestos de la responsabilidad civil frente al cese de la unión convivencial: una mirada general.....	519
10.4.3.1. Antijuridicidad.....	520
10.4.3.2. Relación causal.....	521
10.4.3.3. Factor de atribución.....	521
10.4.3.4. Daños resarcibles.....	522
10.5. DAÑOS POR RUPTURA DE PROMESA DE MATRIMONIO.....	524
10.5.1. Abordaje normativo de los esponsales.....	525
10.5.1.a. Inconstitucionalidad del art. 401 del CCyC.....	528
10.5.2. La promesa de matrimonio.....	529
10.5.3. Naturaleza jurídica.....	531
10.5.4. Supuestos de procedencia de la indemnización de daños y perjuicios: la ausencia de causa y la conducta culpable.....	533
10.5.5. Contenido y alcance de la reparación.....	538
10.5.5.a. Alcance de la reparación frente a los esponsales.....	541
10.6. DAÑOS OCASIONADOS POR COMPORTAMIENTOS ACAECIDOS CON POSTERIORIDAD A LA DISOLUCIÓN DE LA RELACIÓN CONVIVENCIA.....	542

10.6.1. Daños por incumplimiento de la adecuada comunicación entre los progenitores y sus hijos o hijas.....	543
10.6.1.1. La patria potestad en el derogado Código Civil del Vélez Sarsfield.....	543
10.6.1.2. La responsabilidad parental en el Código Civil y Comercial.....	544
10.6.1.3. Cambio de concepción: desde lo unipersonal hacia lo compartido.....	545
10.6.1.4. Daños por impedimento de contacto o restricción de la adecuada comunicación.....	546
10.6.2. Daños derivados del "Síndrome de Alienación Parental".....	553
10.6.3. Daños por violación de secretos conocidos durante las convivencias divulgados luego de la ruptura de la pareja.....	559
10.7. CONCLUSIONES.....	560
CAPÍTULO XI: PACTOS ENTRE CONVIVIENTES.....	565
11.1. INTRODUCCIÓN.....	565
11.2. LOS FUNDAMENTOS QUE JUSTIFICAN LA ADMISIÓN DE PACTOS ENTRE CONVIVIENTES.....	567
11.2.1. El principio de libertad o de la autonomía de la voluntad.....	567
11.2.2. El cambio de los roles de los convivientes: la igualdad "real".....	568
11.2.3. La democratización de las relaciones familiares.....	570
11.2.4. Igualdad jurídica entre los convivientes.....	570
11.3. EL ESTADO DE LA CUESTIÓN EN EL DERECHO COMPARADO.....	571
11.4. LA IMPORTANCIA DE LA CELEBRACIÓN DE PACTOS ENTRE CONVIVIENTES.....	576
11.5. EL CONTENIDO Y ALCANCE DE LOS PACTOS ENTRE CONVIVIENTES.....	577
11.5.1. Pactos celebrados por los convivientes destinados a producir efectos durante la convivencia.....	579
11.5.2. Pactos celebrados por los convivientes en previsión del cese.....	584
11.5.3. Pactos celebrados por los convivientes al finalizar la unión convivencial.....	590
11.6. LÍMITES A LOS PACTOS ENTRE CONVIVIENTES.....	591
11.6.1. Límites vinculados a los actos jurídicos y a los contratos.....	592
11.6.1.1. Acto jurídico voluntario: vicios de la voluntad.....	592
11.6.1.2. Límites a la autonomía contractual: la ley, el orden público, la moral y las buenas costumbres.....	592
11.6.1.3. Perjuicio a terceros.....	594
11.6.1.4. La buena fe y el abuso de derecho.....	594
11.6.2. Límites generales de los pactos convivenciales (art. 515 CCyC).....	594
11.6.2.1. La igualdad de los convivientes.....	594

11.6.2.2. <i>La captación de voluntades</i>	595
11.6.3. Piso mínimo obligatorio	595
11.6.3.1. <i>Asistencia</i>	595
11.6.3.2. <i>Contribución a los gastos del hogar</i>	595
11.6.3.3. <i>Responsabilidad por deudas frente a terceros</i>	596
11.6.3.4. <i>Protección de la vivienda y del ajuar familiar: el asentimiento a la disposición de la vivienda familiar por el titular</i>	596
11.6.4. La atribución del uso de la vivienda familiar y el cese de la unión	599
11.6.4.1. <i>Protección de los hijos habidos de la pareja estable</i>	599
11.6.4.2. <i>Protección del conviviente vulnerable (cese de la unión convivencial por causa distinta de muerte)</i>	600
11.6.4.3. <i>Protección del conviviente supérstite al cese de la unión convivencial por causa de muerte</i>	601
11.6.5. Causas sobrevenidas al pacto convivencial	603
11.7. LA VALIDEZ DE LOS PACTOS Y LA FALTA DE ASESORAMIENTO LETRADO	604
11.8. LA FORMA DE LOS PACTOS ENTRE CONVIVIENTES	606
11.8.1. Acuerdos tácitos o implícitos	608
11.8.2. Acuerdos expresos	612
11.9. EFFECTOS FRENTE A TERCEROS	613
11.10. EL INCUMPLIMIENTO DE LOS PACTOS ENTRE CONVIVIENTES	614
11.11. CONCLUSIONES	616
CAPÍTULO XII: EL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA	619
12.1. EL PLANTEO	619
12.2. EL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA	623
12.2.1. Enriquecimiento sin causa: concepto	623
12.2.2. Abordaje normativo	626
12.3. REQUISITOS DEL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA	630
12.3.1. Elementos directivos, básicos o nucleares de la figura	630
12.3.1.1. <i>Enriquecimiento de una parte</i>	630
12.3.1.2. <i>Empobrecimiento de otra parte</i>	633
12.3.1.3. <i>Correlación entre el enriquecimiento y el empobrecimiento entre las partes</i>	637
12.3.1.4. <i>Ausencia de causa que justifique la traslación patrimonial de una parte hacia la otra</i>	639
12.3.2. Elementos secundarios del enriquecimiento sin causa	644
12.3.2.1. <i>Ausencia de culpa o dolo en la conducta del empobrecido</i>	644
12.3.2.2. <i>Ausencia de dolo en la conducta del enriquecido</i>	645
12.3.2.3. <i>Ausencia de culpa o dolo en la conducta del enriquecido</i>	645
12.3.2.4. <i>Ausencia de interés personal en el empobrecido</i>	646
12.4. RESIDUALIDAD O SUBSIDIARIEDAD	646

12.5. LÍMITES DE LA ACCIÓN	650
12.6. PRESCRIPCIÓN	651
12.7. APLICACIÓN DEL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA A LAS UNIONES CONVIVENCIALES	652
12.8. LAS TAREAS DOMÉSTICAS Y EL CUIDADO DE LOS NIÑOS	655
12.9. EL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA Y LA UNIÓN CONVIVENCIAL	656
12.10. CONCLUSIONES	657
CAPÍTULO XIII: COMPENSACIÓN ECONÓMICA Y PENSIÓN REHABILITADORA	661
13.1. INTRODUCCIÓN GENERAL DEL CAPÍTULO	661
13.2. SECCIÓN I: COMPENSACIÓN ECONÓMICA	662
13.2.1. El planteo	662
13.2.2. Concepto de compensación económica	663
13.2.3. Diferencias entre la compensación económica y figuras afines	665
13.2.3.1. <i>Con la pensión rehabilitadora (llamada pensión compensatoria)</i>	665
13.2.3.2. <i>Con el enriquecimiento sin causa</i>	666
13.2.3.3. <i>Con la pérdida de "chances"</i>	668
13.2.3.4. <i>Con la obligación alimentaria</i>	669
13.2.3.5. <i>Con el resarcimiento</i>	670
13.2.3.6. <i>Conclusiones</i>	671
13.2.4. Regulación de la compensación económica en el matrimonio	671
13.2.5. Regulación de la compensación económica en la unión convivencial	673
13.2.6. La falta de regulación de la compensación económica para las uniones convivenciales por el Código Civil Español y el estado de la jurisprudencia y doctrina	677
13.2.6.1. <i>Aplicación analógica del art. 97 CCE a las uniones convivenciales</i>	684
13.2.6.1.1. <i>La compensación económica y el art. 101 del CCE</i>	684
13.2.6.1.2. <i>Aplicación analógica de la compensación económica prevista para el matrimonio a las uniones convivenciales en el derecho español</i>	684
13.2.7. Presupuestos de procedencia de la compensación económica	687
13.2.7.1. <i>La "sobrecontribución": dedicación a las tareas domésticas, cuidado de los NNA, pérdida de oportunidades, colaboración en los emprendimientos del otro miembro</i>	687
13.2.7.2. <i>Desequilibrio patrimonial</i>	689
13.2.7.3. <i>La causa adecuada del desequilibrio: la convivencia y su ruptura</i>	692

13.2.8. Naturaleza y finalidad de la compensación económica.....	695
13.2.9. Determinación de la cuantía de la compensación económica.....	697
13.2.9.1. Pautas que deben ponderarse.....	697
13.2.9.2. Límites.....	702
13.2.9.3. Reglas de cálculo.....	703
13.2.9.4. Forma de cumplimiento.....	707
13.2.10. Conclusiones.....	708
13.3. SECCIÓN II: PENSIÓN REHABILITADORA.....	710
13.3.1. El planteo.....	710
13.3.2. La pensión rehabilitadora: concepto.....	710
13.3.3. Terminología.....	711
13.3.4. Diferencias con otras figuras afines.....	711
13.3.4.1. Con el enriquecimiento sin causa.....	711
13.3.4.2. Con la compensación económica.....	712
13.3.4.3. Con la obligación alimentaria.....	712
13.3.4.4. Con la pérdida de chances.....	712
13.3.4.5. Conclusión.....	713
13.3.5. Regulación de la pensión periódica en la unión convivencial.....	713
13.3.6. Finalidad.....	715
13.3.7. Presupuestos de procedencia.....	717
13.3.7.1. Dedicación principal o esencialmente al hogar común y al cuidado de los hijos.....	717
13.3.7.2. Disminución o reducción de la capacidad para obtener ingresos.....	718
13.3.7.2.1. La disminución de la capacidad de obtener ingresos por falta de adaptación al mercado laboral.....	718
13.3.7.2.2. La disminución de la capacidad de obtener ingresos por el cuidado de los hijos con posterioridad al cese de la unión convivencial.....	720
13.3.8. Mutabilidad.....	721
13.3.9. Pautas para cuantificarla.....	722
13.3.9.1. La duración de la convivencia.....	722
13.3.9.2. La formación laboral y profesional de los convivientes.....	722
13.3.9.3. La edad y el estado de salud de los convivientes.....	723
13.3.9.4. La edad y el cuidado de los hijos.....	723
13.3.9.5. Actualización.....	723
13.3.10. Causales de extinción.....	723
13.3.10.1. El acceso del conviviente al mercado laboral.....	723
13.3.10.2. La modificación de la situación laboral del conviviente obligado.....	723
13.3.10.3. El transcurso del plazo previsto.....	723
13.3.10.4. La posterior convivencia o matrimonio del conviviente acreedor.....	724
13.3.10.5. Los hijos comunes.....	724

13.3.11. La compatibilidad de ambas figuras.....	724
13.3.11.1. Argumentos en contra de la compatibilidad.....	725
13.3.11.1.1. Se compensa dos veces el mismo desequilibrio.....	725
13.3.11.1.2. Se pone en cabeza del conviviente una pensión asistencial incompatible con el modelo familiar.....	725
13.3.11.1.3. Son dos modalidades de cumplimiento.....	726
13.3.11.2. Argumentos a favor de la compatibilidad: nuestra postura.....	726
13.3.12. Conclusiones.....	727

QUINTA PARTE
CONCLUSIONES

CAPÍTULO XIV: CONCLUSIONES.....	731
14.1. INTRODUCCIÓN.....	731
14.2. LOS DERECHOS INVOLUCRADOS.....	732
14.3. LAS UNIONES CONVIVENCIALES.....	734
14.4. LA UNIÓN CONVIVENCIAL EN LAS CONSTITUCIONES ARGENTINA Y ESPAÑOLA: DIFERENTES ABORDAJES DESDE LOS SISTEMAS CONSTITUCIONALES.....	736
14.4.1. El control de constitucionalidad difuso en Argentina.....	736
14.4.2. El control de constitucionalidad concentrado en España.....	736
14.4.3. El texto constitucional Argentino.....	737
14.4.4. El texto constitucional Español.....	737
14.4.5. Utilización del método constitucional comparado.....	737
14.5. CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL DERECHO DE DAÑOS.....	739
14.6. ÁMBITO DE RESPONSABILIDAD.....	741
14.7. LA RELACIÓN DE CAUSALIDAD.....	742
14.8. LA ANTIJURIDICIDAD.....	743
14.9. EL FACTOR DE ATRIBUCIÓN.....	744
14.10. EL DAÑO.....	744
14.11. DAÑOS ESPECÍFICOS GENERADOS EN EL SENO DE LAS UNIONES CONVIVENCIALES.....	745
14.11.1. Daños ocasionados por comportamientos acaecidos al comienzo de la relación convivencial.....	746
14.11.2. Daños ocasionados por comportamientos acaecidos durante la relación convivencial.....	746
14.11.2.1. Daños derivados de violencia familiar durante la unión convivencial.....	746
14.11.2.2. Daños por violación del deber de fidelidad.....	747
14.11.2.2.1. Daños derivados del anoticiamiento o conocimiento de la relación con terceros ajenos a la pareja convivencial.....	748
14.11.2.2.2. Daños derivados del ocultamiento de la falsa paternidad.....	748
14.11.2.2.3. Daños por contagio de VIH.....	749
14.11.2.3. Daños por violación del secreto en la unión convivencial.....	749

14.11.3. Daños ocasionados por comportamientos acaecidos a la ruptura de la relación convivencial.....	749
14.11.4. Daños por ruptura de promesa de matrimonio.....	750
14.11.5. Daños ocasionados por comportamientos acaecidos con posterioridad a la disolución de la relación convivencial.....	751
14.11.5.1. Daño por incumplimiento de la adecuada comunicación entre los progenitores y sus hijos o hijas.....	751
14.11.5.2. Daños derivados del "Síndrome de Alienación Parental".....	752
14.11.5.3. Daños por violación de secretos conocidos durante las convivencias divulgados luego de la ruptura de la pareja.....	752
14.11.6. Pactos entre convivientes.....	752
14.11.7. Enriquecimiento sin causa.....	754
14.11.8. La compensación económica y la pensión rehabilitadora.....	755
14.11.8.1. La compensación económica.....	755
14.11.8.2. La pensión rehabilitadora.....	757
BIBLIOGRAFIA.....	759