

JOSÉ FERNANDO MÁRQUEZ - SEBASTIÁN MONJO

- Directores -



MARIANGEL ARGAÑARAZ

- Coordinadora -

Análisis de la responsabilidad civil en las relaciones de familia

Autores

ARGAÑARAZ - CHIAPERO - GIRAUDO ESQUIVO - FARAONI

FERRER - GONZÁLEZ ZAMAR - KRASNOW - MACHADO

MÁRQUEZ - MIGNON - MONJO - MOLINA DE JUAN

MORENO UGARTE - ORLANDI - PIZARRO - PLOVANICH

REVSIN - REY GALINDO - TAVIP - YUBA



© Copyright by
editorial
Mediterránea

Prólogo *Dra. Graciela Medina*

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG TOPOGRAFICA C8092	INVENTARIO 155879



ÍNDICE

PRÓLOGO	19
---------------	----

CAPÍTULO I

LA RESPONSABILIDAD CIVIL Y LAS RELACIONES FAMILIARES

LA INTERACCIÓN ENTRE RESPONSABILIDAD CIVIL Y RELACIONES FAMILIARES

MARIEL F. MOLINA DE JUAN

1. Punto de partida	39
2. Larga historia de encuentros y desencuentros	42
2.1. Primera etapa: Los tiempos de la impunidad	43
2.2. Segunda etapa: La transición	45
2.3. Tercera etapa: Los daños en las relaciones familiares	48
3. Principios fundantes del entramado actual	53
3.1. Dignidad y autonomía de la persona que vive en familia	54
3.2. Solidaridad familiar y protección de los vulnerables	58
3.3. Igualdad real y perspectiva de género	69
3.4. Derecho a una vida libre de violencias	73
4. Desafío pendiente	76

LA FUNCIÓN RESARCITORIA DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL EN LOS DAÑOS ENTRE FAMILIARES

RAMÓN DANIEL PIZARRO

1. Los daños entre familiares	81
2. El vínculo de familia no justifica un acto lesivo	82
3. Daños como consecuencia de atentados contra la dignidad. Violencia familiar y de género	84
4. Daños derivados del incumplimiento de deberes típicamente conyugales	85

5. Daño moral derivado del ocultamiento de la falsa paternidad	87
6. Daños por violación del secreto y la intimidad en el matrimonio y la unión convivencial	87
7. Daño moral por ruptura de promesa de matrimonio	88
8. Daño causado por la obstaculización de la comunicación entre parientes, respecto a los niños y adolescentes o por el incumplimiento de dichos deberes	89
9. Daños por incumplimiento de los deberes de asistencia familiar. Alimentos	91
10. Daño moral del hijo extramatrimonial derivado de la falta de reconocimiento voluntario de la paternidad	91
11. Daño por transmisión de enfermedades genéticas o infecciosas derivadas de la procreación	96
12. Matrimonio y daños. Principios generales	98
13. Nulidad de matrimonio y daño moral	99
14. Divorcio y daño moral	101
15. Daños derivados de la violación al deber moral de fidelidad	102
16. Uniones convivenciales	108
17. Compensaciones económicas y responsabilidad civil	109

LA FUNCIÓN PREVENTIVA EN LOS DAÑOS EN LAS RELACIONES DE FAMILIA

MARIANA J. REY GALINDO

1. Aviso preliminar	115
2. Ante todo, propongo un vistazo global en la casuística. Función preventiva de la responsabilidad civil en asuntos de familia	120
2.1 La función preventiva y responsabilidad parental	122
2.2. La función preventiva y el sujeto preferentemente tutelado en los procesos de familia	127
2.3. La función preventiva y el deber de no dañar a la hija por el incumplimiento del padre del régimen comunicacional	128

2.4. La función preventiva y los efectos patrimoniales del matrimonio	129
3. Esquema descriptivo de la función preventiva de la responsabilidad civil. Su correspondencia con los derechos del niño	131
4. La hipótesis de la función preventiva prevista en el CCCN por los hechos de los padres/madres "a" sus hijos	137
5. Incipientes conclusiones (sin cierres)	145

LA FUNCIÓN PUNITIVA DE LOS DAÑOS EN EL DERECHO DE FAMILIA. UNA MIRADA SOBRE LAS ASTREINTES Y LAS RELACIONES FAMILIARES MARÍA BELÉN MIGNON

1. Introducción.....	149
2. El derecho de daños y su interacción en materia de derecho de las familias	153
3. Los arts. 553 y 557 del CCyC como dispositivos frente al incumplimiento o transgresión de los deberes paterno-materno-filiales	157
3.1. Medidas del art. 553 del CCyC y su finalidad ¿sancionatoria?	162
4. Los daños punitivos, medidas sancionatorias y relaciones familiares. Un entrecruzamiento complejo	165
5. Algunas reflexiones finales	169

CAPÍTULO II DAÑOS EN LA RELACIÓN MATERNO – PATERNO – FILIAL

RESPONSABILIDAD CIVIL POR AUSENCIA DE RECONOCIMIENTO FILIATORIO MATÍAS MACHADO - JOSÉ FERNANDO MÁRQUEZ

1. Introducción	175
2. La situación durante la vigencia del Código de Vélez	175
3. La cuestión en el Código Civil y Comercial de la Nación ..	185
3.1. Reconocimiento legal al derecho a ser indemnizado	185

3.2. Presupuestos de la responsabilidad por ausencia de reconocimiento. La antijuridicidad	186
3.3. Presupuestos de la responsabilidad por ausencia de reconocimiento. El factor de atribución	187
3.4. Presupuestos de la responsabilidad por ausencia de reconocimiento. La relación de causalidad	191
3.5. Presupuestos de la responsabilidad por ausencia de reconocimiento. El daño resarcible	191
3.6. Legitimación activa	197
3.7. Prescripción de la acción resarcitoria	200
4. A modo de conclusión	202

LA VIABILIDAD DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL POR DAÑOS DERIVADOS DEL INCUMPLIMIENTO DE LA OBLIGACIÓN ALIMENTARIA

OLGA ORLANDI - FABIÁN EDUARDO FARAONI

1. El punto de partida. Nuestro objetivo	205
2. El sustrato axiológico: el paradigma de los DDHH en el derecho alimentario y la responsabilidad civil	208
2.1. El contenido del derecho alimentario	209
2.2. El contenido del derecho de daños	210
2.2.1. Cuestiones previas del derecho de daños o responsabilidad civil	211
2.3. El reconocimiento del daño en las relaciones familiares. Algunos supuestos	213
3. Derecho alimentario. Las dos funciones de la responsabilidad civil: preventiva y resarcitoria	216
3.1. Función preventiva en las relaciones alimentarias	217
3.2. Función resarcitoria del daño causado por el incumplimiento	218
4. El incumplimiento de la obligación alimentaria y la responsabilidad civil	220
5. Las consecuencias del incumplimiento de la obligación alimentaria. Medidas para asegurar su cumplimiento	227
6. Conclusiones	234

LA IDENTIDAD Y EL DERECHO DE DAÑOS

SEBASTIÁN MONJO - MARIANGEL ARGANARAZ

1. Introducción	239
2. La identidad	239
2.1. La verdad biológica	241
2.2. La verdad socio afectiva	242
3. El ocultamiento de la identidad	246
3.1. En la filiación biológica o por naturaleza	247
3.2. En la filiación adoptiva	256
3.3. En la fertilización asistida	258
4. El derecho de daños por el ocultamiento de la identidad ...	264
4.1. El principio de reparación plena	267
4.2. Los elementos de responsabilidad	269
4.2.1. Relación causal	270
4.2.2. Antijuridicidad	271
4.2.3. Factor de atribución	274
4.2.4. Daños	277
5. Conclusiones	281

OBSTRUCCIÓN Y ABANDONO DEL VINCULO PARENT-FILIAL Y DEL EJERCICIO DE LOS DEMÁS DERECHOS INHERENTES A LA RESPONSABILIDAD PARENTAL

MOIRA REVSIN - GABRIELA YUBA

1. Introducción	287
2. El derecho de comunicación del hijx y el derecho - deber de comunicación del progenitor no conviviente desde una dimensión ética	288
3. Perspectivas interseccionales, de género y de discapacidad ..	293
4. Configuración del daño y procedencia de la reparación	295
5. Legitimación para actuar	295
6. Breve reflexión sobre las funciones de la responsabilidad ...	297
7. Análisis de los presupuestos de la responsabilidad	302
7.1. Daño	302
7.2. Relación de causalidad	305

7.3. Antijuridicidad	310
7.4. Factor de atribución	312
8. Cuantificación	313
9. A modo de conclusión	315

DAÑOS EN LAS RELACIONES DE FAMILIA. RESPONSABILIDAD POR EL OCULTAMIENTO DE LA PATERNIDAD (FALSA CREENCIA DE PATERNIDAD) EN UN SUPUESTO DE FILIACIÓN POR TRHA . ANÁLISIS DE UN FALLO INGLÉS

SILVANA MARÍA CHIAPERO

1. Introducción	320
2. El caso	322
3. Comentario de la sentencia	324
4. Otras aristas del caso que no fueron abordadas	331
4.1. Responsabilidad del padre biológico	331
4.2. Restitución por la madre de los alimentos brindados por el "falso padre"	332
4.3. Daños provocados por la madre al hijo por la falsa atribución de la paternidad	333
5. Conclusión	339

LA RESPONSABILIDAD CIVIL EN LA ADOPCIÓN

ADRIANA N. KRASNOW

1. Introducción	343
2. La adopción	344
2.1. Encuadre y sus principios	344
2.1.1. El derecho a vivir en familia de niñas, niños y adolescentes	345
3. Responsabilidad civil en la adopción	347
3.1. Derecho a la prevención y a la reparación del daño en clave constitucional y convencional	347
3.2. La responsabilidad civil en el derecho de las familias ...	354
3.2.1. Marco general	354
3.2.2. La función reparadora	360

3.2.3. Las tres dimensiones de la responsabilidad civil en el derecho de las familias	363
3.2.3.1. Normas orientadas a la prevención del daño	363
3.2.3.2. Normas que reconocen implícitamente la reparación	364
3.2.3.3. Normas que reconocen la reparación	365
3.3. Estrategias orientadas a la prevención o aminoración de daños en distintas situaciones que atraviesan a niñas – niños y adolescentes en el camino de la adopción	366
3.3.1. Estrategias orientadas a preservar el derecho a vivir en familia	366
3.3.2. La declaración judicial en situación de adoptabilidad como etapa que abre el cauce a la realización del derecho a vivir en familia	371
3.3.3. El reconocimiento de la adopción post mortem como estrategia realizadora del derecho a vivir en familia	374
3.3.4. Estrategia orientada a la coparentalidad efectiva en la adopción	378
3.3.5. Estrategias tendientes a la aminoración del daño cuando deviene el desistimiento de la adopción	380
4. Cierre	384

RESPONSABILIDAD DE LOS PROGENITORES POR EL HECHO DE SUS HIJOS

MARÍA CRISTINA PLOVANICH

1. Introducción	387
2. Régimen del Código Civil	389
3. Régimen del Código Civil y Comercial	390
4. Responsabilidad parental: funciones que la integran	392
5. Factor de atribución. Fundamento	393
6. Legitimación pasiva	397
6.1. Progenitores	397
6.2. Progenitores adolescentes	399
6.3. Privación de la responsabilidad parental	399
6.4. Suspensión del ejercicio de la responsabilidad parental...400	

6.5. Progenitor afin	400
6.6. Responsabilidad personal y concurrente que pudiera haber a los hijos	400
7. Requisitos	403
7.1. Daño resarcible injustamente causado por el hijo a un tercero	403
7.2. Convivencia. Habitación común	408
8. Eximentes	411
8.1. Ejercicio de tareas laborales	414
9. Conclusiones	414

CAPÍTULO III DAÑOS EN EL MATRIMONIO Y LA UNIÓN CONVIVENCIAL

DAÑOS EN EL RÉGIMEN PATRIMONIAL MATRIMONIAL

GABRIEL EUGENIO TAVIP - NICOLÁS GIRAUDO ESQUIVO

1. Introducción	421
2. El régimen patrimonial del matrimonio en el CCyCN	422
2.1. Noción y caracteres	422
2.2. Recepción normativa	423
2.3. Disposiciones comunes a todos los regímenes	425
2.3.1. El deber de contribución	426
2.3.2. Los actos que requieren asentimiento y la inejecutabilidad de la vivienda familiar	427
2.3.3. La "responsabilidad solidaria" por determinadas deudas	428
2.3.4. El mandato entre cónyuges	428
2.4. Régimen de comunidad de ganancias	429
2.4.1. Pautas generales que incluye dos supuestos	429
2.4.2. Calificación de los bienes	430
2.4.3. La cuestión de la responsabilidad por deudas	431
2.4.3.1. Aspecto externo	431

2.4.3.2. Aspecto interno de la responsabilidad	432
2.4.4. La gestión de los bienes de la comunidad	432
2.4.5. La extinción de la comunidad	433
2.4.6. Indivisión post-comunitaria	433
2.4.7. Liquidación de la comunidad	434
2.4.8. Partición	435
2.5. Régimen de separación de bienes	436
2.6. La especial regulación del fraude entre cónyuges	437
2.6.1. Lo que manda la norma	437
2.6.2. Fundamento	438
2.6.3. Su relación con otras figuras	439
2.6.4. Características del fraude entre cónyuges	442
2.6.5. Medios para lograr un fraude al cónyuge	443
2.6.6. Efectos del acto fraudulento	444
3. El deber de reparar los daños y el régimen patrimonial del matrimonio	445
3.1. Los daños entre cónyuges	445
3.1.1. Supuestos	447
3.1.1.1. Realizar actos que sobrepasen las normas de orden público del sistema primario	449
3.1.1.2. Perfeccionar actos previstos en el art. 470 CCyCN sin contar con el asentimiento del otro cónyuge	449
3.1.1.3. Llevar adelante actos dentro del límite de sus facultades pero que acarrear un perjuicio al otro cónyuge	450
3.1.2. Medios usados	451
3.1.2.1. Utilización de figuras societarias	451
3.1.2.2. Acto simulado	452
3.1.2.3. La violencia y el dolo como elemento que vicia la voluntad	453
3.2. Los daños a terceros	457
4. Breves reflexiones finales	459

CUANTIFICACIÓN DE LA COMPENSACIÓN ECONÓMICA

GRACIELA MORENO UGARTE - OLGA ORLANDI

1. El problema	463
2. Objetivos	465
3. Una cuestión previa: la naturaleza jurídica de la compensación económica. Su finalidad	465
3.1. Concepto. Naturaleza jurídica. Finalidad	465
3.2. Diferenciación con otras figuras	468
4. Presupuestos sustanciales y pautas de valoración	469
5. La adopción de un método	473
5.1. Los métodos objetivos	473
5.1.1. Aplicación de métodos objetivos	476
5.2. Los criterios subjetivos en la jurisprudencia	480
5.2.1. Aplicación del criterio subjetivo	480
5.2.2. Cuantificación a través de las satisfacciones sustitutivas y compensatorias	486
5.3. El método mixto	489
6. La necesidad de fijar reglas más o menos uniformes	492
6.1. Perfil del caso: su determinación	494
7. A modo de cierre	498

CAPÍTULO IV

DAÑOS EN EL DERECHO SUCESORIO

LA RESPONSABILIDAD POR DAÑOS EN EL DERECHO SUCESORIO

FRANCISCO A. M. FERRER

1. Responsabilidad civil del administrador de la sucesión. Daño derivado de su culpa o dolo en la gestión administradora	503
1.1. En el Código Civil	503
1.2. En el Código Civil y Comercial	508
1.3. La responsabilidad del administrador de la herencia en el CCC	509
2. Resarcimientos debidos por el heredero aparente	517

3. Obligación indemnizatoria del heredero donatario frente a la acción de colación o del tercero donatario demandado por reducción	521
4. Un caso de nulidad de la partición	523
5. Responsabilidad del heredero por pérdida o destrucción de la cosa legada	523
6. Responsabilidad civil del albacea	526
7. Responsabilidad del escribano derivada de la nulidad del testamento.	530

CAPÍTULO V

TUTELA ANTICIPADA EN EL PROCESO DE DAÑOS

LA TUTELA ANTICIPADA EN EL PROCESO DE DAÑOS

LEONARDO GONZÁLEZ ZAMAR

1. Introducción	543
2. Medidas cautelares "clásicas" y "modernas"	545
3. Procesos urgentes	547
4. Tutela anticipada	548
5. Tutela anticipada. Medida autosatisfactiva. Medida innovativa	551
6. Presupuestos de la tutela anticipada	552
6.1. Verosimilitud en el derecho	553
6.2. Peligro en la demora o "periculum in damni"	556
6.3. Contracautela	557
7. Trámite	558
7.1. La tutela anticipada en el proceso por audiencias -oralidad- Ley 10.555	559
8. Flexibilización del principio de congruencia	560
9. Recursos	561
10. Muestreo jurisprudencial de admisión de la tutela anticipada	562
11. Palabras finales	570