

ADRIANA N. KRASNOW

-Directora-

Rosana Di Tullio Budassi - Elena Beatriz Radyk

-Coordinadoras-

RELACIONES PATRIMONIALES EN EL MATRIMONIO Y EN LA CONVIVENCIA DE PAREJA

ÍNDICE

Agradecimientos	19
Presentación	21

Autonomía y orden público en las relaciones patrimoniales entre cónyuges. Situación en el Derecho interno y en el Derecho comparado

Por Adriana N. Krasnow

1. Introducción	25
2. El régimen patrimonial del matrimonio en el derecho comparado ...	26
a) Regímenes vigentes	26
1) Comunidad de bienes	27
a) Tipos de comunidad según la extensión de la masa	27
b) Tipos de comunidad según el momento de aparición	28
c) Tipos de comunidad según quien ejerza la administración	28
2) Separación de bienes	29
3) Participación en las ganancias	30
3. Capitulaciones matrimoniales	31
4. La autonomía de la voluntad en las relaciones patrimoniales entre cónyuges. Regímenes legales y regímenes convencionales en el Derecho comparado	32
5. Nuevos institutos en el Derecho comparado. La pensión compensatoria y la compensación económica	34

6. Caracterización del régimen vigente en el derecho interno	36
a) Comunidad diferida restringida a los bienes gananciales	36
b) Legal e imperativo	36
c) Inmutable como regla	36
d) Gestión separada	38
e) Responsabilidad por las deudas frente a terceros separada (arts. 5 y 6, ley 11.357)	40
f) Partición por mitades como regla mientras dure la comunidad (art. 1315, CC)	43
7. Situación en el Derecho proyectado argentino	44
8. Cambios que introduce la ley 26.618 en el régimen patrimonial del matrimonio	46
a) Adecuaciones terminológicas	47
Artículo 1275, inciso 2, CC (art. 25, ley 26.618)	47
Artículos 1299, 1300 y 1301, CC (arts. 26, 27 y 28, ley 26.618)	48
Artículo 1315, CC (art. 29, ley 26.618)	48
Artículo 1358, CC (art. 30, ley 26.618)	48
Artículo 2560, CC (art. 32, ley 26.618)	49
Artículo 3292, CC (art. 33, ley 26.618)	49
Artículo 3969 y 3970, CC (arts. 34 y 35, ley 26.618)	49
b) Equiparación entre cónyuges	50
Artículo 1217, inciso 3, CC (art. 24, ley 26.618)	50
Artículo 212, CC (art. 5, ley 26.618)	51
Artículo 1807, inciso 2º (art. 31, ley 26.618)	51
9. Cambios de paradigmas en el Derecho de familia que exigen cambios en el ámbito de las relaciones patrimoniales entre cónyuges	52
a) Pensando en el cambio	52
b) El régimen primario	53
9. Cierre	54
Bibliografía	55

Decisiones judiciales de la última década concernientes a algunos efectos patrimoniales entre convivientes de hecho heterosexuales

Por Aída Kernelmajer de Carlucci

1. Introducción. Límite de este informe	60
---	----

2. Verificación fáctica relativa a los efectos patrimoniales de las uniones de hecho	62
a) Primera regla: <i>La autonomía de la voluntad juega su rol</i>	62
b) Segunda regla: <i>La unión de hecho no se equipara a la sociedad conyugal</i>	65
c) Tercera regla: <i>Las uniones estables pueden producir consecuencias jurídicas patrimoniales por aplicación de una pluralidad de figuras jurídicas</i>	67
d) Cuarta regla: <i>El ordenamiento no tolera el enriquecimiento sin causa</i>	69
e) Quinta regla: <i>El concubinato no presume la existencia de un mandato</i>	72
3. Unión de hecho y sociedad irregular	72
a) Existencia de una sociedad irregular	72
b) Dificultad de prueba. Medios de prueba. Criterios de valoración	74
c) Los aportes. Objeto	76
4. Unión de hecho y otras cotitularidades	77
a) Generalidades	77
b) Una cotitularidad muy especial: <i>La coposesión entre los concubinos invocada en las acciones reivindicatorias o de desalojo</i>	78
5. Bienes inscriptos a nombre del integrante de la pareja que no era titular de los fondos. ¿Interposición de personas o donación?	81
6. La relación de facto como presunción de simulación en los negocios con terceros	82
7. Escasa protección de la vivienda del conviviente	83
a) <i>Inexistencia de derecho real de habitación al momento de la muerte del conviviente titular del dominio</i>	83
b) <i>Vivienda en condominio. Constitución del bien de familia</i>	83
c) <i>Restricciones a la libre disposición</i>	86
d) <i>Una ventana abierta a la protección (al menos, temporal) de la vivienda: la ley de violencia familiar</i>	89
8. Legitimación del (la) conviviente para reclamar daños y perjuicios (patrimoniales y no patrimoniales) a terceros causantes de la muerte del (la) compañera	90
9. Breves reflexiones conclusivas	96
Bibliografía	97

Régimen internacional de bienes en el matrimonio y en las uniones convivenciales

Por Alfredo Mario Soto

1. Antecedente de la norma	100
a) <i>Características positivas</i>	100
b) <i>Características negativas</i>	101
2. Consecuencias jurídicas	102
a) <i>Características positivas</i>	102
b) <i>Características negativas</i>	107
3. Uniones no matrimoniales	109
4. Cooperación interjurisdiccional	109
5. Caso	110
Bibliografía	110

Una mirada renovada y necesaria sobre ciertos aspectos patrimoniales de la relación padres e hijos. Una interacción compleja entre capacidad civil y representación legal a la luz del principio de autonomía progresiva de niños, niñas y adolescentes

Por Marisa Herrera

1. Palabras introductorias	114
2. Algunas consideraciones generales sobre el principio de autonomía progresiva en la normativa internacional. Un principio fundante para la reconceptualización del régimen jurídico de la capacidad civil y representación legal de niños, niñas y adolescentes	119
3. Algunos conceptos tradicionales. Algunas diferencias contemporáneas	127
4. Diferentes sistemas normativos en materia de capacidad	136
5. De la "patria potestad" a la "responsabilidad parental"	140
6. La incidencia del principio de autonomía progresiva en el campo de las relaciones patrimoniales entre padres e hijos. Consideraciones generales	142
7. La capacidad negocial de niños, niñas y adolescentes	146
a) <i>De una postura tradicional a una mirada remozada</i>	146
b) <i>Una vez más, revisándose el contenido de la "responsabilidad parental"</i>	151

c) <i>La figura de la emancipación desde la lupa de la autonomía progresiva. Una mirada crítica que una parte habría pasado a la historia</i>	152
8. Mayor autonomía, mayor responsabilidad civil. El principio de capacidad progresiva y su impacto en el derecho de daños cometidos por hijos menores de edad	156
9. Clausura	162
Bibliografía	164

Calificación de bienes en el matrimonio

Por Adriana N. Krasnow

1. Introducción	171
2. Las reglas y los principios	172
3. Bienes propios	174
a) <i>Casos especiales de adquisiciones a título gratuito</i>	175
1) Bienes recibidos en condominio por ambos cónyuges a título gratuito	175
2) Donaciones remuneratorias	175
3) Liberalidad con cargo	175
b) <i>Principio de subrogación real</i>	176
1) Bienes adquiridos por subrogación real de un bien propio ...	176
2) Subrogación en caso de destrucción o expropiación	176
3) Subrogación real de un bien mejorado	176
c) <i>Condominio entre cónyuges o entre un cónyuge con un tercero</i>	177
1) Bien en condominio con un tercero	177
2) Bien en condominio entre cónyuges adquirido con fondos propios de cada uno	178
3) Bien en condominio entre cónyuges, adquirido por uno con fondos propios y por el otro con fondos gananciales	178
d) <i>Adquisición empleando simultáneamente fondos propios y gananciales</i>	178
e) <i>Bienes propios consumidos sin reinversión</i>	179
f) <i>Aumentos materiales y mejoras en un bien propio</i>	179
1) Aumento material indivisible	180
2) Origen de los fondos	180
3) Valorización del bien propio	181
4) Subrogación real de un bien mejorado	181
g) <i>Bien adquirido por causa o título anterior a la comunidad de ganancias</i>	181

1) Precio pagado en su totalidad con fondos gananciales	183
2) Adquisición del bien en subasta judicial.....	183
3) Vicio purgado, título viciado y recupero de la plena propiedad	184
4) Derecho de preferencia a suscribir acciones	184
5) Adquisición de acciones por revalúo del activo	185
h) <i>Productos de un bien</i>	185
i) <i>Derechos intelectuales</i>	185
j) <i>Indemnizaciones por daños personales sufridos por alguno de los cónyuges</i> ...	186
k) <i>Seguros</i>	187
l) <i>Jubilaciones y pensiones</i>	188
m) <i>Renta vitalicia</i>	188
n) <i>Bienes de uso personal</i>	188
4. Bienes gananciales	188
a) <i>Bienes adquiridos por compra u otro título oneroso</i>	189
b) <i>Bienes adquiridos por hechos fortuitos</i>	190
c) <i>Frutos de los bienes propios y de los bienes gananciales</i>	190
1) <i>Utilidades y dividendos</i>	191
2) <i>Capitalización de dividendos</i>	192
3) <i>Capitalización de reservas y emisión de acciones</i>	192
4) <i>Ganado</i>	193
5) <i>Utilidades de un fondo de comercio</i>	193
6) <i>Minas y canteras</i>	193
d) <i>Frutos civiles de la profesión, trabajo o industria de los cónyuges</i>	194
1) <i>Fondos y seguros de retiro</i>	194
2) <i>Indemnización por despido y retiro voluntario</i>	194
e) <i>El usufructo de los bienes de los hijos de un matrimonio anterior</i>	195
f) <i>Las mejoras</i>	195
g) <i>Redención de servidumbre</i>	195
h) <i>Adquisiciones posteriores por causa o título anterior</i>	196
i) <i>Otros supuestos</i>	196
5. Bien mixto.....	196
6. Gananciales anómalos.....	198
a) <i>Los gananciales que se incorporan durante el estado de separados de hecho</i> ..	198
b) <i>Los bienes adquiridos por cualquiera de los cónyuges después de la fecha de la presentación o notificación de la demanda de separación personal o divorcio vincular</i>	199
c) <i>Los bienes adquiridos por cualquiera de los miembros de una pareja de un matrimonio putativo después de la notificación de la demanda de nulidad</i>	200

7. Prueba del carácter de los bienes	201
8. Cierre	205
Bibliografía	206

Administración de los bienes de los cónyuges

Por Adriana M. Wagmaister

1. Introducción	211
2. Principio general (artículo 1276, primer párrafo, CC)	213
3. Supuesto de indeterminación del origen de los bienes (artículo 1276, segundo párrafo, CC)	214
4. Administración de los bienes adquiridos por ambos cónyuges	216
5. Otorgamiento de mandato (artículo 1276, tercer párrafo, CC)	226
Bibliografía	229

Actos de disposición. Limitaciones contenidas en el artículo 1277 del Código Civil

Por Lea Mónica Levy

1. Introducción	232
2. Asentimiento conyugal	232
a) <i>Fundamento de la norma</i>	234
b) <i>Asentimiento: sujetos</i>	234
1) Incapacidad de hecho del cónyuge no titular	235
2) Representación voluntaria. Mandato	236
c) <i>Oportunidad y forma de prestar el asentimiento</i>	236
d) <i>Control registral del asentimiento</i>	238
e) <i>Destino del dinero o de la contraprestación obtenida por el acto de disposición</i>	239
3. Actos que requieren asentimiento	240
a) <i>Inmuebles</i>	241
b) <i>Derechos en relación a los inmuebles que requieren asentimiento</i>	242
1) <i>Hipoteca</i>	242
2) <i>Constitución de usufructo sobre un inmueble de titularidad de uno de los cónyuges</i>	242

3) Servidumbres prediales	243
4) Enajenación y venta de minas	243
c) Muebles registrables	243
1) Semovientes	244
d) Transferencia de derechos intelectuales	245
e) Fondo de comercio	245
f) Transformación y fusión de sociedades de personas	245
4. Autorización judicial supletoria	246
5. Consecuencias del acto realizado sin asentimiento	246
6. Inmueble propio o ganancial sede del hogar conyugal	247
a) Manifestaciones del titular	248
b) Locación	249
c) Asentimiento del cónyuge cuando el titular ha contraído nuevas nupcias ..	249
d) Requisitos respecto de los hijos	250
7. Constitucionalidad del artículo 1277 de la ley 23.264	251
Bibliografía	253

Pasivo de la comunidad de ganancias. Deudas y cargas: cuestión de la obligación y cuestión de la contribución

Por Nora Lloveras

1. Régimen patrimonial matrimonial: una visión general	256
a) <i>El régimen patrimonial matrimonial argentino</i>	258
1) La comunidad de ganancias	261
2) La comunidad diferida a la disolución de la sociedad conyugal o del régimen patrimonial matrimonial	262
2. Principios del régimen patrimonial matrimonial	263
a) <i>El régimen legal, único y forzoso: la imperatividad</i>	263
b) <i>Régimen de comunidad de bienes</i>	264
c) <i>Presunción legal favorable a la comunidad (art. 1271)</i>	264
d) <i>La extensión de la comunidad es limitada</i>	265
e) <i>La gestión de la comunidad es separada</i>	265
f) <i>La responsabilidad por las deudas es separada</i>	265
3. Régimen de responsabilidad por deudas de la sociedad conyugal: el principio general y las excepciones	265
a) <i>El principio general del artículo 5 de la ley 11.357</i>	266
1) Relación de la ley 11.357 con el régimen del Código Civil: los arts. 5 y 6 de la ley 11.357 y el art. 1275 del Código Civil	269

a) Derogación tácita del art. 1275 del Código Civil	269
b) Vigencia parcial del art. 1275, incs. 1, 2, 4, 5 y derogación del inc. 3.	270
c) Plena vigencia del art. 1275 del Código Civil.....	270
d) Nuestro entendimiento: la vigencia del art. 1275 del Código Civil ...	273
b) El artículo 6 de la ley 11.357	275
1) Supuestos contemplados por la ley	275
a) Necesidades del hogar	275
b) Educación de los hijos	277
c) Conservación de los bienes comunes	279
4. Conclusiones	280
Bibliografía	281

Fraude al cónyuge

Por Lidia Beatriz Hernández

1. Introducción	286
2. El régimen patrimonial del matrimonio y la protección de los bienes gananciales	286
3. El fraude	289
4. Medios legales contra el fraude	290
a) El asentimiento conyugal	290
b) Las medidas de seguridad	293
c) La separación de bienes por mala administración o concurso	297
5. La acción de fraude al cónyuge en el Código Civil	298
a) Actos sobre los que recae	305
b) Actos fraudulentos	306
c) La sociedad comercial y el fraude al cónyuge	308
d) La demanda por fraude	311
e) Efectos de la sentencia	312
6. Prescripción	313
Bibliografía	314

La comunidad de ganancias durante el estado de separados de hecho

Por Adriana N. Krasnow

1. Introducción	319
-----------------------	-----

2. La separación de hecho. Concepto, clases y elementos estructurales	320
3. El régimen de bienes en el matrimonio y la separación de hecho ...	322
a) <i>Caracterización del régimen de bienes en el Derecho interno</i>	322
b) <i>La situación de los bienes gananciales durante el estado de separados de hecho</i>	322
4. El abandono de hecho como causal de separación judicial de bienes	323
5. El artículo 1306, tercer párrafo, CC: el derecho del cónyuge inocente de participar en los bienes gananciales que desde la separación de hecho incorporó el cónyuge culpable	328
a) <i>La norma y su interpretación en la doctrina</i>	328
1) Su funcionamiento en distintos supuestos	328
a) <i>Necesidad de iniciar un proceso controvertido</i>	330
b) <i>Abre una nueva posibilidad a favor del cónyuge abandonado</i>	330
c) <i>Sólo contempla una situación</i>	331
2) Los gananciales anómalos, impuros o no sujetos a división ..	334
b) <i>La norma y su interpretación en la jurisprudencia</i>	335
1) Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil, en pleno, 29/09/1999	335
2) Suprema Corte de Justicia de la Provincia de Buenos Aires, 13/04/2005	336
3) Cámara Nacional Civil, Sala B, 20/10/2005	337
4) Cámara Nacional Civil, Sala B, 14/08/2008	337
6. Gestión de la comunidad de ganancias durante el estado de separados de hecho	338
a) <i>A modo de introducción</i>	338
7. Responsabilidad por las deudas frente a terceros durante la separación de hecho	346
a) <i>A modo de introducción</i>	346
1) Atención a las necesidades del hogar	349
2) Educación de los hijos	349
3) Conservación de los bienes comunes	349
b) <i>La cuestión de la obligación durante la separación de hecho</i>	350
8. Las cargas de la comunidad de ganancias en la separación de hecho ..	350
a) <i>A modo de introducción</i>	350
2) Los reparos y conservación en buen estado de los bienes particulares del marido o de la mujer	351
3) Todas las deudas y obligaciones contraídas durante el matrimonio por el marido, y las que contrajera la mujer en los casos que puede legalmente obligarse	352

4) Lo que se diere, o se gastare en la colocación de los hijos del matrimonio	352
5) Lo perdido por hechos fortuitos, como lotería, juego, apuestas, etcétera	352
b) <i>El aspecto interno en la separación de hecho</i>	353
1) Pasivo definitivamente común asumido por el cónyuge declarado culpable de la separación de hecho	353
2) Pasivo definitivamente común asumido por el cónyuge inocente de la separación de hecho	354
3) Pasivo definitivamente común asumido por cualquiera de cónyuges cuando ambos fueron declarados culpables o el divorcio se decretó por una causal objetiva	354
9. Cierre	355
Bibliografía	356

Disolución de la sociedad conyugal por causa de muerte y problemática de la cesión de derechos hereditarios y gananciales

Por Mariana B. Iglesias

1. Disolución de la sociedad conyugal por muerte: Aspectos generales .	366
a) <i>Gestión de los gananciales indivisos</i>	367
2. Cesión de derechos hereditarios: concepto	367
3. Problemática de la cesión de gananciales	372
4. Cesión de gananciales en el caso de disolución por muerte y el derecho de habitación del cónyuge supérstite	375
5. Partición	377
a) <i>Consideraciones generales</i>	377
b) <i>Juez competente</i>	378
c) <i>Legitimación activa</i>	379
6. Conclusión	385
Bibliografía	385

Las medidas cautelares en la liquidación de la sociedad conyugal

Por Andrea A. Meroi

1. Introducción	390
-----------------------	-----

2. Objeto de las medidas cautelares entre cónyuges	390
3. Criterios jurisprudenciales para el despacho de medidas cautelares patrimoniales	393
4. Presupuestos para el despacho de medidas cautelares patrimoniales (en general)	394
5. Medidas cautelares en particular	395
a) Embargo	395
b) Inhibición general	401
c) Inventario de bienes	402
d) Prohibición de innovar	402
e) Intervención judicial	403
Bibliografía	407

Convenios de liquidación de la sociedad conyugal. A propósito de la validez de los mismos

Por Beatriz R. Biscaro

1. Introducción	409
2. Orden público y autonomía de la voluntad	410
3. Los convenios y sus diversas etapas evolutivas dentro de nuestra legislación. El Código Civil. Primera etapa	412
4. La cuestión a partir de la ley 23.515	414
5. Convenios anteriores a la disolución	417
6. Divorcio decretado por las causales de los arts. 204 y 214, inc. 2, del Código Civil. Convenios celebrados por los cónyuges con anterioridad a la sentencia	421
7. Una cuestión novedosa. Convenio de partición de la sociedad conyugal celebrados a partir de la separación de hecho	425
8. Conclusiones	430
Bibliografía	430