

# ÍNDICE

BIBLIOGRAFÍA GENERAL ..... XXIII

## PARTE PRIMERA

### PARTE GENERAL

#### \*CAPÍTULO I

##### LA FAMILIA

1. Concepto .....	3
a) Familia en sentido amplio (como parentesco) .....	3
b) Familia en sentido restringido (pequeña familia, familia conyugal, parentesco inmediato o núcleo paterno-filial) .....	4
c) Familia en sentido intermedio (como un orden jurídico autónomo)	5
2. Familia legítima y familia ilegítima .....	6
3. Naturaleza jurídica de la familia .....	7
a) La cuestión de si es o debe ser una persona jurídica .....	7
b) La familia como organismo jurídico .....	9
c) La familia como institución .....	9
4. Origen de la familia .....	12
5. Evolución histórica .....	14
6. Formación de la familia argentina .....	15
<i>Bibliografía especial</i> .....	18

#### CAPÍTULO II

##### EL DERECHO DE FAMILIA

7. Concepto .....	21
8. Ubicación entre las ramas del derecho .....	22
a) Teoría según la cual es parte del derecho público .....	22

b) Teoría según la cual es una tercera rama del derecho .....	22
c) Teoría según la cual forma parte del derecho social .....	26
d) Teoría que atiende a la ubicación legislativa .....	27
e) Opinión del autor .....	27
<b>9. Contenido .....</b>	<b>28</b>
<b>10. Caracteres peculiares .....</b>	<b>28</b>
<b>11. Los derechos subjetivos familiares .....</b>	<b>30</b>
<b>Bibliografía especial .....</b>	<b>30</b>

**CAPÍTULO III****EL ESTADO DE FAMILIA**

<b>12. Concepto y divisiones del estado .....</b>	<b>31</b>
<b>13. Naturaleza y elementos del estado de familia .....</b>	<b>33</b>
<b>14. Efectos jurídicos del estado de familia .....</b>	<b>33</b>
a) Efectos civiles .....	33
b) Efectos penales .....	34
c) Efectos procesales .....	35
d) Efectos previsionales .....	36
<b>15. Carácter del estado de familia .....</b>	<b>36</b>
a) Universalidad .....	36
b) Unidad .....	36
c) Indivisibilidad .....	37
d) Correlatividad o reciprocidad .....	37
e) Oponibilidad .....	38
f) Estabilidad .....	38
g) Inalienabilidad .....	39
1) Intransmisibilidad por acto jurídico .....	39
2) Prohibición de transigir .....	40
3) Inalienabilidad de derechos no patrimoniales emergentes del estado de familia .....	42
4) Alienabilidad de derechos patrimoniales emergentes del estado de familia .....	42
5) Transacción sobre derechos patrimoniales emergentes del estado de familia .....	43
h) Irrenunciabilidad .....	44
i) Imprescriptibilidad .....	46
j) Inherencia personal .....	47
<b>16. Título de estado de familia .....</b>	<b>48</b>
<b>17. Posesión de estado de familia .....</b>	<b>49</b>
<b>18. Estado aparente de familia .....</b>	<b>50</b>
<b>Bibliografía especial .....</b>	<b>51</b>

## CAPÍTULO IV

## LAS ACCIONES DE ESTADO DE FAMILIA

19. Concepto .....	53
20. Clasificación de las acciones de estado de familia .....	54
21. Carácteres .....	60
a) Inalienabilidad .....	60
b) Irrenunciabilidad .....	60
c) Imprescriptibilidad .....	60
d) Inherencia personal .....	63
22. Caducidad de las acciones de estado de familia .....	65
23. Acciones caducables e inextinguibles en el derecho argentino .....	66
Acciones de estado matrimonial:	
a) Acción de nulidad del matrimonio .....	66
b) Acción de divorcio .....	67
Acciones de estado filial:	
a) Acción de desconocimiento de la paternidad .....	68
b) Acción de reclamación de estado de hijo legítimo .....	69
c) Acción de reclamación de la filiación extramatrimonial .....	69
d) Acción de contestación del reconocimiento .....	69
<i>Bibliografía especial</i> .....	70

## CAPÍTULO V

## EL PROCESO DE ESTADO DE FAMILIA

24. Características especiales .....	71
25. Limitaciones al principio dispositivo .....	71
a) Desistimiento .....	72
b) Allanamiento .....	72
c) Conciliación .....	73
d) Compromiso arbitral .....	73
26. Otras características .....	73
a) Sujeción al proceso de conocimiento .....	73
b) Litisconsorcio pasivo necesario .....	74
c) Intervención del ministerio público .....	75
27. Efectos de la sentencia dictada en un proceso de estado .....	75
a) Teoría del legítimo contradictor .....	75
b) Teoría de la autoridad relativa .....	77
c) Teoría de la autoridad absoluta .....	79
d) Teoría de la autoridad absoluta provisoria .....	81
e) Otras posiciones .....	83
f) Conclusiones .....	83
<i>Bibliografía especial</i> .....	88

## CAPÍTULO VI

## EL ACTO JURÍDICO FAMILIAR

28. Concepto .....	89
29. Naturaleza .....	91
30. El acto jurídico familiar en la doctrina .....	93
31. Clasificación .....	95
a) Actos jurídicos familiares personales y patrimoniales .....	95
b) Actos jurídicos familiares unilaterales y bilaterales .....	95
c) Actos jurídicos familiares solemnes y no solemnes .....	96
d) Actos de emplazamiento en el estado de familia y de ejercicio del estado o que regulan facultades emergentes de los derechos subjetivos familiares .....	96
e) Actos constitutivos y declarativos .....	98
32. Cuestiones referentes al sujeto .....	98
A) Capacidad .....	98
B) Representación .....	99
C) Voluntad .....	99
33. Cuestiones referentes al objeto .....	99
34. Cuestiones referentes a la forma .....	100
35. Modalidades .....	101
36. Principales actos jurídicos familiares .....	101
37. Los llamados contratos de derecho de familia .....	105
<i>Bibliografía especial</i> .....	106

## PARTE SEGUNDA

## DERECHO MATRIMONIAL

## SECCIÓN PRIMERA

## CUESTIONES JURÍDICAS PREMATRIMONIALES

## CAPÍTULO VII

## ESPONSALES

38. Concepto y naturaleza jurídica .....	111
39. Origen y evolución histórica .....	112

40. Derecho comparado .....	116
41. La norma legal argentina; sus fuentes .....	119
42. Apreciación de la norma por la doctrina .....	120
43. Proyecto de reforma .....	122
44. Consecuencias de la norma: nulidad de los esponsales .....	122
45. Acción de daños y perjuicios .....	123
46. Restitución de donaciones .....	125
47. Restitución de correspondencia y fotografías .....	128
48. Cuestión sobre si existe obligación natural .....	128
49. Acción de daños y perjuicios contra terceros por la muerte del novio	131
50. Derecho sucesorio intestado en caso de matrimonio <i>in extremis</i> .....	132
51. Conclusiones .....	133
<i>Bibliografía especial</i> .....	134

## CAPÍTULO VIII

## CORRETAJE MATRIMONIAL

52. Concepto .....	135
53. Antecedentes históricos y legislación comparada .....	135
54. Derecho argentino .....	136
55. Opinión del autor .....	138
<i>Bibliografía especial</i> .....	139

## SECCIÓN SEGUNDA

## EL MATRIMONIO

## CAPÍTULO IX

## NOACIONES GENERALES

56. Concepto .....	141
57. Caracteres .....	143
58. Fines .....	143
59. Naturaleza jurídica .....	144
a) Concepción contractual canónica .....	144
b) Concepción contractual civil .....	145

c) Concepción institucional .....	145
d) Concepción mixta .....	147
e) Acto jurídico familiar .....	147
f) Conclusiones .....	148
60. Carácter del matrimonio como acto jurídico .....	149
61. Evolución histórica .....	151
62. El matrimonio en el derecho canónico .....	152
<i>Bibliografía especial</i> .....	153

## CAPÍTULO X

## REQUISITOS INTRÍNSECOS: IMPEDIMENTOS

63. Requisitos del matrimonio .....	155
64. Diversidad de sexo .....	155

A) *Teoría general de los impedimentos*

65. Concepto y clases .....	156
66. Efectos .....	157

B) *Impedimentos dirimentes*

67. 1) Consanguinidad .....	158
68. 2) Afinidad .....	160
69. 3) Parentesco adoptivo .....	161
70. 4) Falta de edad legal .....	164
71. Convención de Nueva York de 1962 .....	167
72. 5) Ligamen .....	168
73. 6) Crimen .....	168
74. 7) Locura .....	170

C) *Impedimentos impeditores*

75. 1) Impedimentos eugenésicos .....	173
76. El impedimento de lepra en la ley argentina; su supresión .....	175
77. El impedimento de enfermedad venérea en la ley argentina .....	175
78. Certificado prenupcial .....	176
79. 2) Falta de autorización de representantes legales .....	179
80. Matrimonio del emancipado por habilitación de edad .....	181
81. Situación de los sordomudos .....	182

82. 3) Falta de aprobación de las cuentas de la tutela o curatela .....	182
83. 4) Plazo de viudez o espera .....	184
 D) <i>Prohibiciones administrativas</i>	
84. Situación de militares y diplomáticos .....	185
<i>Bibliografía especial</i> .....	186
 CAPÍTULO XI	
 EL CONSENTIMIENTO MATRIMONIAL	
 A) <i>Generalidades</i>	
85. Concepto y evolución .....	189
 B) <i>Prohibición de imponer modalidades</i>	
86. Derecho argentino .....	190
87. Otras legislaciones .....	190
88. Solución en caso de imponerse plazo o condición al matrimonio civil	191
 C) <i>Matrimonio entre ausentes</i>	
89. Concepto y tipos .....	192
90. Régimen del Código Civil y la ley de matrimonio .....	193
91. Régimen de la Convención de Nueva York de 1962 .....	198
 D) <i>Vicios del consentimiento matrimonial</i>	
92. Disposiciones aplicables .....	201
93. La crítica de Borda a la teoría de los vicios del consentimiento .....	202
 1) <i>Violencia</i>	
94. Disposiciones aplicables .....	202
95. Violencia física .....	203
96. Violencia moral .....	203
97. Violencia de un tercero .....	205
98. Estado de necesidad .....	205
99. Temor reverencial .....	206
100. Rapto .....	206
101. Seducción .....	207

2) Error	
102. Derecho canónico .....	207
103. Derecho francés .....	208
104. Otras soluciones legislativas .....	210
105. Interpretación del texto argentino .....	211
106. Proyectos de reforma .....	215
107. Apreciación crítica del problema .....	216
3) Dolo	
108. Su exclusión en derecho canónico y francés .....	218
109. El dolo en la ley argentina .....	219
110. Casos de dolo .....	221
4) Vicios del consentimiento o del acto matrimonial no aceptados por la legislación argentina	
111. Reserva mental .....	228
112. Simulación .....	229
113. Falta de seriedad .....	230
E) <i>Venia para el matrimonio de incapaces</i>	
114. Concepto y naturaleza jurídica .....	230
115. Precedentes históricos y soluciones legislativas .....	230
116. Régimen de la ley argentina .....	231
117. Juicio de disenso .....	232
118. Causas de negativa .....	232
Bibliografía especial .....	236

## CAPÍTULO XII

REQUISITOS EXTRÍNSECOS: FORMA Y PRUEBA DE LA  
CELEBRACIÓN DEL MATRIMONIOA) *Antecedentes históricos y derecho comparado*

119. Importancia de las formas .....	239
120. Grecia .....	239
121. Roma .....	240
122. El cristianismo y el derecho canónico .....	241
123. Antiguo derecho español .....	242

124. Antiguo derecho francés .....	243
125. El matrimonio civil .....	245
126. Antecedentes patrios .....	245
127. Código Civil .....	247
128. Ley de matrimonio civil .....	247
129. Derecho comparado .....	249

*B) Publicidad previa*

130. Antecedentes y derecho comparado .....	250
131. Régimen de las leyes 2393 y 2681, y proyectos de reforma .....	250
132. Convención de Nueva York .....	251

*C) Celebración del matrimonio*

133. Diligencias previas .....	251
134. Oposición a la celebración del matrimonio .....	255
135. Denuncia de impedimentos .....	257
136. Forma ordinaria de celebración .....	258
137. Forma extraordinaria ( <i>in articulo mortis</i> ) .....	263

*D) Prueba del matrimonio*

138. Matrimonios anteriores al Código Civil .....	265
139. Matrimonios celebrados desde la vigencia del Código Civil hasta la de la ley de matrimonio .....	266
140. Matrimonios posteriores a la ley de matrimonio civil .....	266
141. Matrimonios celebrados en el extranjero .....	270
<i>Bibliografía especial</i> .....	271

## SECCIÓN TERCERA

**NULIDAD E INEXISTENCIA DEL MATRIMONIO**

## CAPÍTULO XIII

LA ESPECIALIDAD DEL RÉGIMEN DE NULIDADES  
MATRIMONIALES

142. Cuestión acerca de la aplicación supletoria de las normas sobre nulidad de los actos jurídicos .....	273
143. Doctrina de la aplicación de las normas sobre nulidad de los actos jurídicos .....	273
144. Doctrina de la especialidad .....	



145. Precedentes históricos: a) Doctrina francesa .....	276
146. b) Derecho canónico .....	276
147. c) Proyecto de Freitas .....	277
148. d) Código Civil .....	278
149. Conclusión sobre los antecedentes históricos .....	278
150. Tramitación legislativa .....	279
151. Conclusiones .....	280
152. Refutación de argumentos contrarios .....	281
153. Consecuencias de la doctrina de la especialidad .....	283
154. Jurisprudencia .....	286
<i>Bibliografía especial</i> .....	287

**CAPÍTULO XIV****INEXISTENCIA DEL MATRIMONIO**

155. La teoría de la inexistencia en el derecho francés .....	289
156. La cuestión en otras legislaciones y proyectos .....	290
157. Doctrina nacional .....	292
158. Casos de inexistencia .....	293
159. Consecuencias de la inexistencia .....	299
<i>Bibliografía especial</i> .....	300

**CAPÍTULO XV****CAUSAS DE NULIDAD MATRIMONIAL Y EJERCICIO  
DE LA ACCIÓN**

160. Clasificación de las nulidades de los actos jurídicos .....	303
161. Clasificación de las nulidades matrimoniales .....	305
162. Causas de nulidad absoluta .....	308
163. Causas de nulidad relativa .....	309
a) Falta de edad legal .....	309
b) Locura .....	310
c) Vicios del consentimiento .....	312
d) Impotencia .....	313
<i>Bibliografía especial</i> .....	315

**CAPÍTULO XVI****EXTINCIÓN DE LA ACCIÓN DE NULIDAD DEL  
MATRIMONIO**

164. Prescripción y caducidad .....	317
165. Muerte de uno de los esposos .....	319

## ÍNDICE

XVII

166. Solución de la reforma de 1968 .....	322
167. Confirmación .....	325
<i>Bibliografía especial</i> .....	327

### CAPÍTULO XVII

#### EFFECTOS DE LA NULIDAD DEL MATRIMONIO

168. Principios generales .....	329
169. Matrimonio putativo .....	331
170. Buena fe de ambos cónyuges .....	334
171. Buena fe de uno solo de los cónyuges .....	339
172. Mala fe de ambos cónyuges .....	344
<i>Bibliografía especial</i> .....	345

### SECCIÓN CUARTA

#### EFFECTOS PERSONALES DEL MATRIMONIO

### CAPÍTULO XVIII

#### DERECHOS Y DEBERES DE LOS CÓNYUGES

##### A) Autoridad marital

173. Evolución histórica .....	347
174. Normas nacionales .....	348
175. Jefatura del hogar y derecho de decisión: aplicaciones .....	349
176. Fijación de la residencia familiar .....	349
176/1. Control de correspondencia y fiscalización de las amistades .....	352

##### B) Deber de fidelidad

177. Concepto .....	353
178. Carácteres .....	353
179. Sanciones .....	354

##### C) Deber de asistencia

180. Asistencia moral y material .....	354
181. Alimentos y litisexpensas .....	355
182. Carácteres de la obligación alimentaria .....	358
183. Sanciones .....	359

## SECCIÓN QUINTA

*D I V O R C I O*

## CAPÍTULO XX

## ANTECEDENTES HISTÓRICOS

200. El repudio en el derecho antiguo: el Deuteronomio .....	379
201. Derecho romano .....	381
202. El cristianismo: los evangelios y su interpretación .....	382
203. Posición del protestantismo y de la Iglesia ortodoxa .....	385
204. La codificación moderna .....	386
<i>Bibliografía especial</i> .....	386

## CAPÍTULO XXI

## DERECHO COMPARADO

205. Divorcio y separación personal .....	387
206. Divorcio-sanción y divorcio-remedio .....	387
207. Distintas soluciones legislativas .....	389
208. Derecho canónico .....	391
<i>Bibliografía especial</i> .....	393

## CAPÍTULO XXII

## DERECHO ARGENTINO: RÉGIMEN Y CAUSALES

A) *Generalidades*

209. Código Civil .....	395
210. Régimen de la ley de matrimonio y de la reforma de 1968 .....	395

B) *Régimen del art. 67 de la ley de matrimonio*

## 1) Causas de divorcio culpable

211. Carácteres .....	396
212. Carácter de la enumeración y sus consecuencias .....	397
213. Los matrimonios “desquiciados” .....	397
214. Hechos y situaciones que no son causa de divorcio .....	399
215. Concurrencia de causales .....	399
216. Clasificación de las causales .....	400

2) Adulterio	
217. Concepto y elementos .....	401
218. Prueba del adulterio .....	402
3) Atentado contra la vida del cónyuge	
219. Concepto y caracteres .....	402
4) Provocación al delito	
220. Concepto .....	403
5) Sevicia	
221. Concepto .....	403
6) Injurias graves	
222. Concepto .....	404
223. Elementos .....	405
224. Caso en que son recíprocas .....	406
225. Clasificación .....	406
226. Hechos que las configuran .....	406
7) Malos tratamientos	
227. Concepto .....	413
228. Casos en que los hay .....	414
8) Abandono	
229. Concepto y caracteres .....	414
230. Prueba de los caracteres del abandono .....	415
C) Régimen del art. 67 bis de la ley de matrimonio	
231. El divorcio por mutuo consentimiento .....	416
232. Requisitos .....	419
233. Efectos .....	420
<i>Bibliografía especial</i> .....	423

## CAPÍTULO XXIII

## DERECHO ARGENTINO: CUESTIONES PROCESALES

## A) Generalidades

234. Competencia .....	427
235. Capacidad para estar en juicio .....	428
236. Mandato .....	429
237. Partes .....	429
238. Procedimiento .....	429

239. Acumulación de procesos .....	429
240. Notificación de la demanda .....	430
241. Efectos de la falta de contestación .....	430
242. Reconvención .....	430

*B) Medidas cautelares*

243. Medidas que competen al tribunal del divorcio .....	431
244. Atribución de la vivienda común .....	431
245. Alimentos provisorios .....	433
246. Litisexpensas .....	435
247. Tenencia provisional de los hijos menores .....	435
248. Derecho de visita .....	436
249. Medidas precautorias respecto de los bienes .....	437

*C) Prueba*

250. Qué debe probarse .....	440
251. Medios admisibles .....	440
252. Apreciación de la prueba .....	441
253. Prueba de confesión .....	441
254. Prueba documental .....	441
255. Prueba fotográfica .....	443
256. Prueba fonográfica .....	443
257. Prueba pericial .....	443
258. Prueba de testigos .....	444

*D) Hechos a considerar en la sentencia*

259. Hechos no alegados en la demanda pero que surgen de la prueba .....	445
260. Hechos nuevos y causales nuevas .....	446

*E) Peculiaridades procesales del divorcio consensual*

261. Capacidad para estar en juicio .....	447
262. Petición conjunta .....	447
263. Partes .....	448
264. Audiencias .....	449
265. Sentencia y recursos .....	450
<i>Bibliografía especial</i> .....	451

## CAPÍTULO XXIV

## DERECHO ARGENTINO: EFECTOS DEL DIVORCIO

*A) Efectos respecto de las personas de los cónyuges*

266. Separación personal .....	457
267. Fijación de domicilio .....	457

268. Capacidad de los esposos .....	458
269. Deber de fidelidad .....	458
270. Uso por la mujer del apellido marital .....	460
<i>B) Efectos patrimoniales</i>	
271. Separación de bienes .....	461
272. Alimentos .....	462
273. Derecho hereditario .....	463
274. Revocación de donaciones .....	463
275. Pensiones .....	464
276. Daños y perjuicios .....	464
<i>C) Efectos respecto de los hijos</i>	
277. Temencia definitiva .....	465
278. Obligaciones de los padres .....	467
279. Filiación de los hijos .....	467
<i>Bibliografía especial</i> .....	467

## CAPÍTULO XXV

## DERECHO ARGENTINO: RECONCILIACIÓN

280. Concepto y naturaleza jurídica .....	471
281. Casos en que se produce .....	472
282. Oportunidad para alegarla .....	472
283. Prueba .....	473
284. Efectos .....	473
<i>Bibliografía especial</i> .....	474

## CAPÍTULO XXVI

## DERECHO ARGENTINO: NORMAS APLICABLES A LOS CONFLICTOS DE LEYES

285. Competencia internacional .....	475
286. Segundo matrimonio extranjero después del divorcio decretado por tribunal incompetente .....	476
287. Divorcio por tribunal extranjero competente .....	480
<i>Bibliografía especial</i> .....	484