

<i>INTRODUCCION Y PLANTEAMIENTOS</i>	1
--	---

CAPITULO I

LA SEPARACION DE CUERPOS TIPOLOGIA Y CARACTERISTICAS

Razón de ser

1. <i>Concepto general de la separación de cuerpos</i>	11
2. <i>Tipos de separación de cuerpos. Cuadro general</i>	13
A. <i>La separación contenciosa de cuerpos (Tipo Alfa)</i>	13
B. <i>La separación no contenciosa de cuerpos</i>	13
B.1. <i>La separación legal por mutuo acuerdo (Tipo Beta)</i>	13
B.2. <i>La separación fáctica (Tipo Gamma)</i>	13
3. <i>La separación tipo Alfa o contenciosa. Caracteres generales</i>	14
<i>Su relación con las causales de divorcio</i>	
<i>Su efecto fundamental</i>	
4. <i>La separación tipo Beta o separación legal y no contenciosa. Caracteres</i>	16
5. <i>La separación de cuerpos tipo Gamma o fáctica. Caracteres fundamentales</i>	18

CAPITULO II

ASPECTOS SUSTANTIVOS Y PROCEDIMENTALES DE LA SEPARACIÓN FACTICA DE CUERPOS

<i>Introducción</i>	19
<i>Transcripción de la normativa</i>	22
A. <i>Del Código Civil</i>	22
B. <i>De la Ley Tutelar de Menores</i>	24
C. <i>Del Código de Procedimiento Civil</i>	24

II.A. ASPECTOS SUSTANTIVOS DE LA SEPARACION FACTICA DE CUERPOS

II.A.1.

CONCEPTOS BASICOS. SEPARACION FACTICA SEPARACION PERMANENTE. NO RECONCILIACION	29
--	-----------

II.A.1.1.

CONCEPTO DE SEPARACION FACTICA.....	29
Características de la separación fáctica	30
Consideraciones respecto a cada una de las características	30
1. En cuanto a la prescindencia de la sanción judicial.....	30
2. En cuanto la subyacencia de causas materiales determi- nantes	32
3. En cuanto a la ineficacia de las causales	33
4. En cuanto al no requerimiento formal inicial	20
5. En cuanto a la implicación de la violación de deberes fundamentales del matrimonio	34
6. En cuanto a la "potentia" litigiosa	36

II.A.1.2.

CONCEPTO DE SEPARACION PERMANENTE	38
--	-----------

II.A.1.3.

CONCEPTO DE RECONCILIACION. Universalidad del principio	39
A. Elementos diferenciadores y de coincidencia entre el divorcio y la separación contenciosa de cuerpos.....	41
B. Elementos diferenciadores y de coincidencia entre la separación legal y la separación fáctica de cuer- pos.....	42
C. Inferencias derivables de ambos cuadros	43

LA RECONCILIACION. CONCEPTO. CONDICIONES. EFEC- TOS.....	44
---	-----------

Caracteres de la reconciliación matrimonial	46
---	----

II.A.2.

DIFERENCIAS ENTRE LA SEPARACION TIPO GAMMA Y OTROS INSTITUTOS ANALOGOS.....	48
--	-----------

II.A.2.1.

DIFERENCIAS ENTRE EL DIVORCIO Y LA SEPARACION FACTICA DE CUERPOS.....	48
1. En cuanto a las causales	48

—Subhipótesis I.2.	Que el cónyuge afectado obvie la separación como causal y se abstenga de incoar acción de divorcio o de separación litigiosa de cuerpos.....	56
HIPOTESIS II:	Que prácticamente no haya abandono por parte de ninguno de los cónyuges, sino que ambos coincidan en separarse de cuerpos	57
—Subhipótesis II.1.	Que <i>ab initio</i> ambos cónyuges acuerden formalizar la separación Tipo Beta	57
—Subhipótesis II.2.	Que, efectuada la separación de hecho y prolongada por cinco años o más, los cónyuges pidan su conversión en divorcio	57
II.A.4.		
	EL PURO ABANDONO VOLUNTARIO RESPECTO A LA SEPARACION FACTICA O TIPO GAMMA	58
II.A.5		
	EL ORDEN PUBLICO IMPLICITO EN EL PROCEDIMIENTO RELATIVO A LA SEPARACION FACTICA DE CUERPOS.....	60
II.A.5.1.		
	PLANTEAMIENTOS	60
	El orden público familiar. Principios fundamentales constitutivos del orden público familiar	60-63
II.A.5.2.		
	EL PRINCIPIO DE LA CAUSALIDAD PARA LA DISOLUCION DEL VINCULO MATRIMONIAL Y EL DE LA SUJECION A ELEMENTOS SUBSTANCIALES DE PROCEDIMIENTO.....	63
II.A.5.3		
	DIFERENTES ELEMENTOS DE LA ESTRUCTURA DEL ARTICULO 185a. Y SU CALIFICACION EN FUNCION DEL CONCEPTO DE ORDEN PUBLICO.....	65
—La separación.....		65
—Elementos formales		65
—Citación		66

—Comparecencia	66
—Condiciones básicas para la conversión	66
—Lapsos procedimentales	66
—Caso de los extranjeros	66
<i>II.A.5.4.</i>	
<i>CONSIDERACIONES RELATIVAS A CADA UNO DE LOS ASPECTOS O ELEMENTOS DEL ARTICULO 185a.</i>	67
1. La separación de los cónyuges	67
1.1. La separación efectiva	
1.2. La separación permanente	69
1.3. Separación mínima de 5 años	70
2. Los elementos formales de la tramitación	71
3. La citación	73
4. La comparecencia	74
5. Condiciones básicas para la conversión	74
6. Los lapsos procedimentales	75
7. Caso de los extranjeros	75
<i>II.B. ASPECTOS ADJETIVOS DE LA SEPARACION FAC- TICA DE CUERPOS</i>	77
<i>II.B.1.</i>	
<i>LA JURISDICCION VOLUNTARIA EN RELACION CON LA SEPARACION DE CUERPOS TIPOS BETA Y GAMMA</i>	79
<i>II.B.1.1.</i>	
<i>La jurisdicción voluntaria. Concepto</i>	80
<i>II.B.1.2.</i>	
<i>Bipartición de la materia relativa a la jurisdicción volunta- ria</i>	78
—Actos estrictamente documentales y ámbito admi- nistrativo.....	80
—Actos no simplemente notariales y ámbito jurisdic- cional	
<i>II.B.1.3.</i>	
<i>Concepción dialéctica del procedimiento de jurisdicción voluntaria</i>	82
El devenir litigioso del procedimiento de jurisdicción voluntaria	
Opiniones de los Doctores J. R. Duque Sánchez y Eloy Febres Cordero	
Procedencia de los recursos	

II.B.1.4.		
<i>Puntualización de consecuencias de una concepción dialéctica del procedimiento de jurisdicción voluntaria</i>		87
El debate probatorio		87
La posibilidad de los recursos de apelación y de casación.....		88
II.B.1.5.		
<i>Referencias específicas al procedimiento relativo a la separación fáctica, previsto por el artículo 185a. del C.C.</i>		88
II.B.1.5.1.		
<i>Las posibilidades probatorias en el procedimiento del art. 185a.....</i>		89
II.B.1.5.1.1.		
<i>Posibilidades procedimentales de los cónyuges en el art. 185a.....</i>		89
Hipótesis que plantea el cónyuge citado (C-C)		
I. Hipótesis Primera	Que C-C no comparezca.....	89
II. Hipótesis Segunda	Que C-C comparezca.....	90
III-1 Subhipótesis	Que C-C reconozca el hecho totalmente.....	90
III-2 Subhipótesis	Que C-C reconozca el hecho sólo parcialmente.....	90
III-3 Subhipótesis	Que C-C niegue el hecho totalmente.....	91
	Efectos de la conducta asumida por C-C.....	91
II.B.1.5.1.2.		
<i>Posibilidades procedimentales del Fiscal del Ministerio Público en cuanto al artículo 185a. del C.C.</i>		92
II.B.1.5.1.2.1.		
El Fiscal del Ministerio Público y su relevancia en el procedimiento de separación fáctica de cuerpos		92
II.B.1.5.1.2.2.		
El Fiscal como opositor de acuerdo con las previsiones del art. 185a.		94
Hacer oposición y objetar el hecho.....		94
II.B.1.5.1.2.3.		
Hipótesis relativas al Fiscal y la cuestión probatoria		95
Hipótesis A:	Que aduzca cuestiones adjetivas	95
Hipótesis B:	Que objete la existencia del hecho-separación.....	96

Hipótesis C:	Que objete la ruptura prolongada, por causa de reconciliación	96
Requisitos de la oposición del Fiscal. Racionalidad y fundamento		97
<i>II.B.1.5.2.</i>		
<i>La cuestión de los recursos en el área del artículo 185a. del C.C.</i>		
	Tesis negativa	98
	Tesis positiva	99
<i>II.B.1.5.2.1.</i>		
<i>La universalidad del recurso de apelación en el ordenamiento venezolano</i>		
		99
<i>II.B.1.5.2.2.</i>		
<i>El artículo 175 del Código de Procedimiento Civil. Derecho de apelación</i>		
		100
<i>II.B.1.5.2.3.</i>		
<i>Apelabilidad aun en caso de plena jurisdicción voluntaria</i>		
		101
<i>II.B.1.5.2.4.</i>		
<i>Consideraciones acerca de los fundamentos de la apelación en relación con los sujetos apelantes</i>		
		103
<i>II.B.1.5.2.4.1.</i>		
<i>Apelación formulada por alguno de los cónyuges</i>		
		103
Panorama general del artículo 185a. del C.C.		
		103

Posibilidades que plantea el dispositivo en función de la apelación

—Posibilidad A.	Que el C-C comparezca y reconozca el hecho de la separación, pero que alegue reconciliación	105
—Posibilidad B.	Que C-C comparezca y reconozca plenamente el hecho-separación, pero que el Fiscal se oponga por causa racional y justificada.....	111
—Posibilidad C.	Que C-C comparezca y reconozca plenamente el hecho de la separación; que el Fiscal no haga	

	oposición; pero que la sentencia se considere injusta.....	107
—Posibilidad D.	Que C-C comparezca y reconozca plenamente el hecho de la separación; que el Fiscal no haga oposición, pero que la sentencia adolezca de vicios fundamentales.....	108
—Posibilidad E.	Que C-C comparezca y reconozca el hecho; que el Fiscal no haga oposición, pero observe en la sentencia elementos de violación de la Constitución y de la ley o, en general del orden público	112
	Consideraciones respecto a cada posibilidad. Conclusiones	
	<i>II.B.1.5.2.4.2.</i>	
	<i>Apelación formulada por el Fiscal del Ministerio Público</i>	
	Posibilidades que se plantean. Conclusiones	110
	<i>II.B.1.5.3.</i>	
	<i>El recurso de casación en el ámbito de la separación fáctica de cuerpos</i>	
	Fundamentación legal	114
	<i>II.B.1.5.4.</i>	
	<i>Consideración penal acerca de la procedencia de los recursos en la esfera del art. 185a. del C.C.</i>	117
	<i>II.B.2.</i>	
	LA SOLICITUD Y EL ALEGATO FUNDAMENTAL	125
	<i>II.B.3.</i>	
	LOS RECAUDOS QUE DEBEN SER ACOMPAÑADOS A LA SOLICITUD DE CONVERSION	129
	—Solicitante venezolano casado en el país.....	131
	—Solicitante extranjero casado fuera de Venezuela.....	131
	Consideraciones respecto al artículo 110 del Código de Procedimiento Civil. Análisis. Aplicación	
	<i>II.B.4.</i>	
	LA CITACION DEL OTRO CONYUGE Y DEL FISCAL	
	(Ver II.A.5.4 (3)).....	134

<i>II.B.5.</i>	
<i>LA COMPARECENCIA PERSONAL DE LOS CONYUGES</i>	
(Ver II.A.5.4. (4))	134
—La solicitud personal	
—La solicitud por separado o personalmente	
<i>II.B.6.</i>	
<i>LA OPORTUNIDAD DE LA COMPARECENCIA</i>	138
<i>II.B.7.</i>	
<i>RECAPITULACION DE CONDICIONES PARA LA PRO-</i>	
<i>CEDENCIA DEL DIVORCIO</i>	139
<i>II.B.8.</i>	
<i>EL TRIBUNAL COMPETENTE A LOS FINES DEL AR-</i>	
<i>TICULO 185a. DEL CODIGO CIVIL</i>	141
<i>II.B.9.</i>	
<i>LOS RECURSOS EN EL AMBITO DEL ARTICULO 185a.</i>	
<i>DEL CODIGO CIVIL</i> (Ver II.B.1.5.2.) – (II.B.1.5.3).....	145
<i>II.B.10.</i>	
<i>EL FISCAL Y LA LABOR PROBATORIA</i> (Ver II.B.1.5.1.2)...	145
<i>II.B.11.</i>	
<i>EL ARCHIVO DEL EXPEDIENTE Y LA COSA JUZGADA</i> ...	145
<i>II.B.12</i>	
<i>LA NOTIFICACION DEL FISCAL PARA EL ACTO INICIAL</i>	147
<i>II.B.13.</i>	
<i>LA PROCREACION Y EL NACIMIENTO DE HIJOS COMO</i>	
<i>PRUEBA DE RECONCILIACION</i>	147
<i>II.B.14.</i>	
<i>LA ANALOGIA, CONSIDERACIONES COMPLEMENTARIAS</i>	
<i>EN RELACION DIRECTA CON LOS ARTICULOS 4º Y 185</i>	
<i>DEL CODIGO CIVIL</i>	148
1. Base de procedencia de la analogía.....	148
2. Característica del artículo 185a. en cuanto a los efectos	
de la analogía	149
<i>II.B.15.</i>	
<i>LA SOLICITUD DE DIVORCIO. HIPOTESIS DE CONTENIDO</i>	151
<i>II.B.16.</i>	
<i>La cuestión de los bienes en el procedimiento del artículo</i>	
<i>185a. del C.C.</i>	154

II.B.17.

La guarda y las visitas como contenido implícito del artículo 185a. del Código Civil 157

II.B.18

La obligación de la consulta respecto a la sentencia de Divorcio declarado por el artículo 185a. del Código Civil 158

II.B.19.

Subrayado de la misión del Fiscal del Ministerio Público en el ámbito del artículo 185a. del C.C. 161

APENDICE

III. DECISIONES JURISPRUDENCIALES RELATIVAS AL ARTICULO 185a. DEL C.C. Y COMENTARIOS PERTINENTES

III.1. **LAPSO DE COMPARECENCIA. RENUNCIA.** Decisión del Juzgado V. de Primera Instancia en lo Civil de la Circunscripción Judicial del Distrito Federal y Estado Miranda..... 167

III.2. **NO NECESARIAMENTE DOMICILIO CONYUGAL.** Decisión del Juzgado IV. de Primera Instancia en lo Civil, de la Circunscripción Judicial del Distrito Federal y Estado Miranda 189

III.3. **NO NOTIFICACION DEL FISCAL EN FORMA PREVIA.** Decisión del Juzgado V. de Primera Instancia en lo Civil, de la Circunscripción Judicial del Distrito Federal y Estado Miranda 192

III.4. **NACIMIENTO DE HIJOS DENTRO DEL LAPSO DE LOS CINCO AÑOS. EFECTOS.** Decisión del Juzgado V. de Primera Instancia en lo Civil de la Circunscripción Judicial del Distrito Federal y Estado Miranda..... 195

III.5. **ENTREVISTA DE LOS CONYUGES CON EL FISCAL.** Decisión del Juzgado V. de Primera Instancia en lo Civil de la Circunscripción Judicial del Distrito Federal y Estado Miranda 198

III.6. **CASOS EN TRAMITE**..... 200