

ÍNDICE SUMARIO

ÍNDICE GENERAL	7
<i>Introito</i> , por OSVALDO A. GOZAÍNI	11

CAPÍTULO I

LA REGLA DE CONVENCIONALIDAD EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN

por ADELINA LOIANNO

1. Introducción.....	13
2. Nuevos paradigmas en el Código Civil y Comercial	16
3. El sistema de fuentes y su interpretación	17
4. Diálogo de fuentes.....	20
5. Constitucionalidad y convencionalidad	24
6. Problemas emergentes del control simultáneo	35
7. Centralidad de la persona humana desde la perspectiva del Derecho Público	36
8. ¿Se ha producido una “convencionalización” del Derecho Civil?....	38

CAPÍTULO II

CONSTITUCIONALIZACIÓN DEL DERECHO PRIVADO Y CUESTIONES FEDERALES DEL ARTÍCULO 14 DE LA LEY 48

por OSVALDO A. GOZAÍNI

1. Introducción.....	41
2. Antecedentes	44

3. Incoherencia de base	46
4. La ley 48	48
5. Ley 17.454.....	51
6. La etapa de la extrema discrecionalidad	51
7. La Acordada 4/2007 CSJN	54
8. El control actual de constitucionalidad	55
9. Debido proceso	58
10. El Código Civil y Comercial de la Nación como cuestión federal	62

CAPÍTULO III

NORMAS DE INTERPRETACIÓN. LEY. DERECHOS HUMANOS Y FUNDAMENTALES. PRINCIPIOS Y VALORES. RAZONABILIDAD Y COHERENCIA

por MARCELO ANDRÉS NICÓTERA

1. A modo de introducción	65
2. De la elección de la norma o de la vivencia de contradicción	68
3. De la interpretación y los métodos	69
4. Antecedentes a la redacción del Código	74
5. Un sistema basado en la validez formal y material.....	75
6. Del Código Civil y Comercial de la Nación	77
7. Corolario	90

CAPÍTULO IV

LA SENTENCIA RAZONABLEMENTE FUNDADA

por OSVALDO A. GOZAÍNI

1. Artículo 3° del Código Civil y Comercial de la Nación (CCyC)	93
2. Razonabilidad y fundamentación	95
3. Aplicar la ley y motivar la decisión.....	96
4. Naturaleza de la obligación	98
4.1. Introducción	98
4.2. La motivación como exigencia política	99

4.3. La motivación como garantía constitucional	99
4.4. La motivación como presupuesto procesal de la sentencia	102
4.5. La motivación como parte esencial de las resoluciones judiciales	103
4.6. La motivación como deber de la jurisdicción.	104
4.7. La motivación como derecho exigible de las partes.	105
4.8. Síntesis valorativa	105
5. Motivar sin razonamiento suficiente	107
6. Decisión razonablemente fundada.	110

CAPÍTULO V

EL ORDEN PÚBLICO EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL

por OSVALDO A. GOZAÍNI

1. Definición	113
2. La regularidad procesal, un debate de aristas confusas.	114
2.1. ¿Qué es el garantismo?	116
2.2. ¿Qué es el activismo?	117
3. Otra mirada: el Derecho Procesal Constitucional	119
3.1. El riesgo de dejar el orden público procesal en manos de la interpretación	122
3.2. Confusión de sistemas	123
3.3. Crisis de identidad para el orden público procesal.	126
4. Diferencias entre el proceso y el procedimiento	127
5. El orden público obliga a darle al proceso una función constitucional	132
6. Conclusiones	133

CAPÍTULO VI

EL EJERCICIO DE LOS DERECHOS Y EL ABUSO CON ELLOS

por SILVINA P. MAESA

1. Concepto	137
2. El abuso procesal.	140

3. Elementos	141
4. Protagonistas de los abusos procesales	142
5. La actuación de las partes y los letrados	145
6. Conclusiones	147

CAPÍTULO VII

TITULARIDAD DE LOS DERECHOS Y LEGITIMACIÓN PROCESAL

por OSVALDO A. GOZAÍNI

1. Presupuestos de entrada al proceso	149
2. Capacidad para obrar en el proceso y capacidad para ejercer actos jurídicos	153
3. La capacidad en el actual Código Civil y Comercial de la Nación ...	160
4. La calidad de parte de quienes tienen capacidad restringida	165

CAPÍTULO VIII

PROTECCIÓN PROCESAL DE LOS BIENES COLECTIVOS

por LUIS RENÉ HERRERO

1. Introducción	169
1.1. Precisiones conceptuales	179
1.2. Protección de los bienes, derechos e intereses colectivos antes y después de la reforma constitucional de 1994. ¿Vino nuevo en odres viejos?	185
1.3. Dos discusiones bizantinas y una duda común	202
2. Código Civil y Comercial de la Nación: ¿Protección o ablación?	213
2.1. Anteproyecto originario de la Comisión Redactora	214
2.2. Proyecto del Poder Ejecutivo nacional	217
3. La Corte Suprema de Justicia de la Nación ocupa el espacio desertado por el legislador	219
4. Conclusiones	225

CAPÍTULO IX

FORMAS DE ACREDITAR LA PERSONERÍA EN JUICIO (SOBRE EL ARTÍCULO 1017 DEL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN)

por OSVALDO A. GOZAÍNI

1. Representación en el proceso 231
2. Contrato de mandato 233

CAPÍTULO X

LEGITIMACIÓN DEL MENOR DE EDAD

por OSVALDO A. GOZAÍNI

1. Historia y evolución normativa 241
2. Contenidos de las medidas especiales a favor del niño 246
3. Intervención, participación y calidad de parte 251
4. Madurez suficiente frente a la calidad de parte 263
5. Legitimación procesal del adolescente 268

CAPÍTULO XI

CAPACIDAD CIVIL Y CAPACIDAD PROCESAL

por ROCÍO CAROLINA GÓMEZ ALMEIDA

1. Introducción: Los menores de edad
en el Código Civil y Comercial 283
2. Los tipos de capacidad 286
3. Legitimación procesal. Carácter
de la intervención (¿es parte?) 291
4. La participación de los menores
de edad con su opinión 292
5. Naturaleza de la escucha:
¿es una facultad o una obligación? 296
6. El menor de edad como parte procesal 299

CAPÍTULO XII

LA LEGITIMACIÓN PARA SOLICITAR LA DECLARACIÓN DE INCAPACIDAD (ARTÍCULO 33 DEL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN)

por GRACIELA M. ORIZ

1. Introducción	305
2. Concepto de capacidad procesal	307
3. Capacidad legislada en el Código Civil y Comercial de la Nación . . .	308
4. Legitimación para promover acciones de limitación de la capacidad civil	311
4.1. Inciso a: “el propio interesado”	314
4.2. Inciso b: “el cónyuge no separado de hecho y el conviviente mientras la convivencia no haya cesado”	316
4.3. Inciso c: “los parientes dentro del cuarto grado; si fueran por afinidad, dentro del segundo grado”	316
4.4. Inciso d: “el Ministerio Público”	316
5. Eliminación de la solicitud del cónsul	318
6. Eliminación de “cualquiera persona del pueblo cuando el demente sea furioso, o incomode a sus vecinos” (inc. 5º del art. 144)	319
7. Otros supuestos de legitimación	319
7.1. El tutor	319
7.2. La legitimación del juez	320
8. La legitimación activa en el Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	321
9. La representación legal en el Código Procesal Civil	322
10. Conclusiones	324

CAPÍTULO XIII

EL PROCESO DE INCAPACIDAD

por MARÍA FABIOLA RODRÍGUEZ

1. Introducción	327
2. El derecho a vivir en comunidad	328

3. El Código Civil y la Ley 26.657 de Salud Mental	331
4. La tutela de las personas con discapacidad y las normas del Código Civil y Comercial	335
5. Restricciones a la capacidad en el Código Civil y Comercial de la Nación	337
6. Las normas procesales del Código Civil y Comercial y la tutela procesal diferenciada	338
a) Participación procesal de la persona con capacidad restringida o con incapacidad	339
b) La legitimación activa en el proceso por incapacidad	340
c) Ampliación de los poderes-deberes del juez, adecuación de las formas. Internación	340
d) Medidas cautelares e internación	341
e) Régimen especial de la prueba y la sentencia.	341

CAPÍTULO XIV

AUSENCIA SIMPLE Y CON PRESUNCIÓN DE FALLECIMIENTO

por MARÍA GUADALUPE LATA

1. Introducción	343
2. Los casos de ausencia	345
2.1. Ausencia simple	345
2.2. Legitimación procesal	347
2.3. Juez competente	348
2.4. Presupuestos procesales	350
2.5. Sentencia	353
2.6. Cesación de la curatela	355
3. Ausencia con presunción de fallecimiento	356
3.1. Legitimación y competencia	360
3.2. Procedimiento	362
3.3. Sentencia y día presuntivo de fallecimiento	365
3.4. Efectos de la sentencia de ausencia con presunción de fallecimiento	366
4. Conclusiones	370

CAPÍTULO XV

VALOR PROBATORIO DE LAS ACTAS NOTARIALES

por GLORIA LUCRECIA LIBERATORE

1. Artículo 312 del Código Civil y Comercial de la Nación (CCyC) . . .	371
2. Aspectos procesales	372
3. Actas notariales	372
4. Las actas notariales como instrumento público.	374

CAPÍTULO XVI

DOMICILIO LEGAL Y DOMICILIO PROCESAL

por AGUSTÍN VIDAL

1. Diferencias	379
2. Vinculación procesal entre ambos tipos de domicilio.	381
3. El domicilio de las personas jurídicas. ¿Dónde se notifica?	382

CAPÍTULO XVII

NULDADES PROCESALES Y CIVILES

por JOSÉ MARÍA TORRES TRABA

1. Consideraciones liminares	387
2. Formas procesales y nulidades jurídicas	389
3. Actos procesales y vicios de la voluntad	391
3.1. Privación accidental de la razón	393
3.2. Error esencial excusable	394
4. El dolo como fundamento de la nulidad procesal	398
4.1. Clasificación	399
4.2. Dolo de un tercero y nulidad del acto	402
5. La violencia y la nulidad procesal	403
5.1. Fuerza física	403
5.2. Intimidación o violencia moral	404

CAPÍTULO XVIII

LA SEPARACIÓN DE PATRIMONIOS. RÉGIMEN PROCESAL

por MATÍAS ESTANISLAO LIZATOVICH

1. Introducción.....	407
2. El nuevo régimen de separación de bienes.....	408
3. Formas de constitución de la separación de bienes.....	410
3.1. Origen convencional.....	410
a) Condiciones necesarias para que la convención sea válida.....	410
b) Capacidad de los cónyuges.....	411
3.2. Origen judicial.....	412
4. Prueba de la propiedad de los bienes.....	413
5. Cese del régimen de separación de bienes.....	414
6. Disolución del matrimonio. La falta de acuerdo entre cónyuges.....	415
7. Conclusiones.....	417

CAPÍTULO XIX

EL PROCESO DE DIVORCIO

por PABLO ALBERTO SARYANOVICH

1. Introducción.....	419
2. El divorcio. Evolución en Argentina y breve reseña en el Derecho Comparado.....	420
3. Algunas cuestiones previas a los aspectos procesales.....	424
4. Legitimación, capacidad, competencia.....	427
5. Derogación de la expresión de causales en el escrito de demanda y desaparición de la opción del proceso de separación personal.....	430
6. El procedimiento.....	431
7. Efectos a regularse.....	436

CAPÍTULO XX

NORMAS PROCESALES DEL PROCESO DE FAMILIA

por ANA MARÍA LEMMO

1. Introducción.....	443
2. Ámbito de aplicación.....	444
3. Marco legal	446

CAPÍTULO XXI

ACCIONES DE FILIACIÓN

por ANDREA MERCEDES PÉREZ

1. A modo de introducción	449
2. Fuentes de la filiación	450
3. Principios generales aplicables a la filiación.....	456
4. Determinación de la filiación	459
5. Identidad y filiación.....	460
6. Acciones de filiación.....	461
7. Disposiciones procesales comunes a los procesos de familia que inciden en el ámbito de la filiación	466
8. Aproximándonos al cierre.....	466
9. Colofón	467

CAPÍTULO XXII

ACCIONES DE ESTADO DE FAMILIA

por KARINA BERNAL AVEIRO

1. Norma en estudio.....	469
2. Estado de familia	472
3. Control de convencionalidad.....	475
4. Caracteres de las acciones de estado (<i>irrenunciables e imprescriptibles</i>).....	478
5. Caducidad	480

6. Acciones de estado de familia	483
6.1. Fuentes de la filiación (art. 558 del CCyC)	485
6.2. Adopción	492
6.3. Divorcio	496
7. La relación jurídica procesal	502
8. El artículo 713 del CCyC	504
9. El artículo 714 del CCyC	507
9.1. Consideraciones generales	507
9.2. Impedimentos matrimoniales	508
9.3. Legitimados	509
9.4. Ministerio Público	509
10. El artículo 715 del CCyC	509
10.1. Legitimación	510
10.2. Régimen de la nulidad absoluta y nulidad relativa	511

CAPÍTULO XXIII

CARGA PROBATORIA DINÁMICA

por **MARÍA CONSTANZA CAEIRO**

1. Concepto	515
2. Distribución de la carga de la prueba en el Código Procesal	520
3. Hechos negativos	523
4. Prueba del Derecho extranjero	523
5. Carga dinámica	524
6. El artículo 710 del Código Civil y Comercial	538
7. El artículo 1735 del Código Civil y Comercial	540
8. Conclusiones	545

CAPÍTULO XXIV

EL PROCESO SUCESORIO (ARTÍCULOS 2335 A 2362 DEL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN)

por **ARTURO BIANCHI y FRANCISCO FECED ABAL**

1. Disposiciones generales	549
--------------------------------------	-----

2. Objeto del proceso sucesorio.....	551
3. Competencia	555
4. Fuero de atracción	557
5. Único heredero	560
6. Tipos de procesos sucesorios. Improcedencia del proceso sucesorio extrajudicial	561
7. Investidura de la calidad de heredero	563
8. Investidura de pleno derecho.....	563
9. Investidura judicial	565
10. Proceso sucesorio <i>ab intestato</i> y proceso sucesorio testamentario. ¿Quién es <i>parte legítima</i> ?	565
11. Otros requisitos: documentos que se deben acompañar	566
12. ¿Qué normativa aplicar?	568
13. Proceso <i>ab intestato</i> : modificaciones en el procedimiento.....	571
14. Proceso testamentario: modificaciones en el procedimiento	571
15. Inventario y avalúo	573
15.1. Inventario.....	573
15.2. Avalúo	574
15.3. Impugnación del inventario y del avalúo	574
16. Administración judicial de la sucesión	575
16.1. Designación, derechos y deberes del administrador	575
16.2. Funciones del administrador	579
16.3. Pago de deudas y legados	581
16.4. Conclusión de la administración judicial	583

CAPÍTULO XXV

EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL Y EL PROCESO SUCESORIO TESTAMENTARIO

por MARCELO VALLE

1. Introducción. Formas de testamentos. Deber de comunicación	585
2. Protocolización de testamento ológrafo	587
3. Nulidad de testamento. Legitimarios. El albacea	588
4. Renuncia tácita al legado.....	590

CAPÍTULO XXVI
PRESCRIPCIÓN Y CADUCIDAD

por JIMENA JATIP

1. Aclaraciones preliminares	593
2. Ámbito de aplicación.	595
3. Aspectos generales de la prescripción.	596
4. Suspensión de la prescripción	596
4.1. La interpelación suficiente	597
4.2. El pedido de mediación.	598
5. Interrupción de la prescripción	600
5.1. Por reconocimiento	601
5.2. Por petición judicial	601
5.3. Duración de los efectos de la interrupción	604
5.4. Por solicitud de arbitraje	605
5.5. Alcance subjetivo	606
6. Disposiciones procesales relativas a la prescripción.	607
6.1. Las vías procesales	607
6.2. Las facultades judiciales para su declaración.	608
6.3. Oportunidad procesal para articular su planteo	609
7. La acción autónoma de revisión de la cosa juzgada y la prescripción.	611
8. Aspectos generales de la caducidad	613
8.1. Inalterabilidad de los plazos de caducidad	614
8.2. Renuncia a la caducidad	614
8.3. Facultades judiciales	615
9. Aspectos finales.	616

CAPÍTULO XXVII
TUTELA PREVENTIVA

por KARIN ELISABETH GÖBEL

1. Introducción.	619
	851

2. Función preventiva	620
3. Concepto de daño	621
4. Tutela preventiva en el ordenamiento jurídico anterior	622
4.1. Jurisprudencia	622
4.2. Normativa	626
5. La tutela preventiva en el Código Civil y Comercial de la Nación	629
5.1. Requisitos	630
5.2. Amenaza	631
5.3. Lesión a un interés	632
5.4. La posibilidad de detener la actividad	632
5.5. La no exigencia de factor de atribución	632
5.6. Legitimación	633
5.7. Sentencia	633
6. Vía procesal idónea	635
7. Conclusiones	636

CAPÍTULO XXVIII

ACCIÓN SUBROGATORIA

por SILVANA OLGA PULICE

1. Introducción	637
2. El patrimonio. Concepto. Breves referencias	638
3. Acción directa	639
3.1. Concepto	639
3.2. Caracteres	640
3.3. Requisitos	640
3.4. Supuestos	642
3.5. Efectos	645
4. Acción subrogatoria: Introito	646
4.1. Concepto	648
4.2. Antecedentes legales	651
4.3. Análisis comparativo con otras figuras	651
4.4. Legitimación	653
4.5. Caracteres	654

4.6. Efectos.....	656
4.7. Aspectos regulados en el Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	657
4.8. Breve reseña jurisprudencial.....	661
4.9. Reformas introducidas por el nuevo Código Civil y Comercial de la Nación	664
5. Colofón	668

CAPÍTULO XXIX

ACCIONES POSESORIAS Y ACCIONES REALES

por MARIANO SAFRONCHICK

1. Concepto	673
2. Objeto de las acciones reales y posesorias	675
3. Relación entre las acciones reales y las posesorias.....	676
4. Generalidades de las acciones reales.....	677
4.1. Sujetos activos y pasivos	677
4.2. El reclamo del derecho real o la indemnización sustitutiva....	678
4.3. La sentencia en las acciones reales	678
5. Distintas defensas de la posesión	678
5.1. Acciones posesorias	679
5.2. Turbación y desposesión.....	679
5.3. Sujetos de las acciones posesorias	680
5.4. Procedimiento	681
5.5. ¿Qué se debe probar?	682
5.6. La sentencia.....	683
6. El caso especial de la ejecución de obras y el daño temido	684

CAPÍTULO XXX

ACCIÓN REIVINDICATORIA

por JULIÁN LUIS GIMÉNEZ ARENAS

1. Introducción.....	687
----------------------	-----

2. Las acciones reales en general.....	687
3. Acción real reivindicatoria	688
4. Legitimación pasiva.....	689
5. Prueba de la acción reivindicatoria	690
6. Derecho a reembolso.....	693
7. Sentencia	694

CAPÍTULO XXXI

ACCIÓN NEGATORIA

por ARTURO BIANCHI

1. La conceptualización de las acciones reales en el nuevo Código Civil y Comercial de la Nación (CCyC)	695
2. Objeto de la acción negatoria	698
3. Legitimación activa.....	700
4. Legitimación pasiva.....	701
5. Prueba	702
6. Sentencia	705

CAPÍTULO XXXII

ACCIÓN CONFESORIA

por ARTURO BIANCHI

1. La conceptualización de las acciones reales en el nuevo Código Civil y Comercial de la Nación (CCyC)	707
2. Objeto de la acción confesoria	708
3. Procedimiento. Diferencia con el interdicto de retener.....	709
4. Legitimación activa.....	712
5. Legitimación pasiva.....	712
6. Prueba	713
7. Sentencia	713
8. Características procesales comunes de las acciones reales.....	713

CAPÍTULO XXXIII

EL ARBITRAJE EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN

por GRACIELA S. ROSETTI

1. Proemio	715
2. Concepto y naturaleza	716
3. El arbitraje en la historia	720
4. Normas materiales y adjetivas	723
5. Modalidades	725
6. Autonomía	725
7. Materias excluidas	726
8. Formas	727
9. Clases de arbitraje	728
10. Competencia	730
11. Nombramiento de los árbitros	731
12. Recaudos	733
13. Remuneración	734
14. Recusación	735
15. Medidas coercitivas	736
16. Vías recursivas	737
17. Extinción de la competencia	739

CAPÍTULO XXXIV

PROCESOS DE FAMILIA EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN

por LAUREANO DELLA SCHIAVA

1. El conflicto familiar y el proceso de familia	741
2. El ámbito de aplicación	754
3. La tutela judicial efectiva (o el debido proceso legal)	758
4. Facultades del juez de familia	767
5. Los principios del procedimiento	778
6. El principio de buena fe y lealtad procesal	784

7. La resolución pacífica de los conflictos	793
8. Principios relativos a la prueba	796
9. La carga de la prueba en los procesos de familia	800
10. La prueba de testigos en el proceso de familia	806
11. Especialización y apoyo multidisciplinario.	813
12. Interés superior del niño	816
13. Participación de niños y personas con capacidad restringida en el proceso de familia.	820
14. Epílogo: el perfil del juez de familia.	831

LA COMPOSICIÓN Y DIAGRAMACIÓN SE REALIZÓ EN RUBINZAL - CULZONI EDITORES
Y SE TERMINÓ DE IMPRIMIR EL 22 DE NOVIEMBRE DE 2018 EN LOS TALLERES
GRÁFICOS DE IMPRENTA LUX S. A., H. YRIGOYEN 2463, SANTA FE