

ÍNDICE

PALABRAS PRELIMINARES A LA TERCERA EDICIÓN	9
PRÓLOGO DEL DR. MALAMUD A LA PRIMERA EDICIÓN	10

PARTE PRIMERA

CONCEPTOS GENERALES

CAPÍTULO I

ANÁLISIS PRELIMINAR

1. Introducción	21
2. Las reformas legislativas	22
3. Los nuevos problemas	22
4. La necesidad de estabilidad	24

CAPÍTULO II

LOS MENORES A LA LUZ DE LAS NUEVAS NORMAS

1. Concepto de menor de edad	25
El interés supremo del menor	25
2. El menor en nuestro derecho	27
3. Los menores en el derecho extranjero	28
a) Derecho uruguayo	28
b) Derecho paraguayo	28
c) Derecho norteamericano	29
4. Carácter de la incapacidad de los menores	29
5. Emancipación	30
a) Por matrimonio	30
b) Por habilitación de edad	31
c) Diferencia entre una y otra	31
d) La emancipación en el texto original del Código Civil	31
e) Significado de la emancipación	32
f) Capacidad del menor emancipado	32
g) Actos que pueden realizar los mayores de dieciocho años	33
h) El menor en el derecho comercial	34
i) El emancipado civilmente como comerciante de hecho	35
j) Representación del menor	37

CAPÍTULO III

LAS NECESIDADES DE LOS MENORES DE ACUERDO A SU EDAD

1. Desde el nacimiento hasta el año y medio	39
2. Entre los dieciocho meses y los tres años	40
3. De los tres a los cinco años	40
4. Edad escolar propiamente dicha: entre seis y doce años	41
5. Entre los trece y los diecisiete años	42
6. De los dieciocho a los veintiún años	42
7. A cualquier edad	43

CAPÍTULO IV

RECONOCIMIENTO DE HIJOS

1. Edad legal	45
2. La edad para contraer matrimonio	45
3. Falta de correlación entre la edad legal y la aptitud biológica	46
4. Nuestra opinión	47
5. El pedido de autorización judicial	47
a) Importa en sí mismo un reconocimiento	47
b) Procedimiento	48
c) Necesidad de oír a la madre del menor	49
d) Imposibilidad de inscribir otro reconocimiento	49
e) Posibilidad de denegar la autorización	49
6. Irrevocabilidad del reconocimiento	50

CAPÍTULO V

AUTORIZACIÓN PARA CONTRAER MATRIMONIO

1. La autorización o su ausencia en el derecho extranjero	54
2. Dispensa de edad	56
3. Venia supletoria	57

PARTE SEGUNDA

TENENCIA Y RÉGIMEN DE VISITAS DE LOS HIJOS MENORES

CAPÍTULO VI

CONCEPTOS COMUNES

1. Conceptos jurídicos	61
2. Conceptos psicológicos	63

CAPÍTULO VII
ENCUADRE FÁCTICO

Encuadre fáctico	65
------------------------	----

CAPÍTULO VIII
OPINIÓN DEL MENOR

1. Elementos a analizar en la evaluación de la opinión del menor	70
a) Edad del menor	70
b) Las relaciones del menor con la nueva familia del progenitor	71
c) Autenticidad de la opinión	71
d) Interrelación entre el deseo del menor y “el interés” del menor	71
e) Las razones de la negativa	72
2. Valoración de la opinión del menor	74

CAPÍTULO IX
CUESTIONES PROCESALES

1. Carácter reservado de las actuaciones	79
2. Tipo de proceso	80
a) Dentro de un proceso contencioso de divorcio o de nulidad de matrimonio	80
b) Proceso independiente	81
c) Divorcio y tenencia: denegación de aquél	81
d) Divorcio por presentación conjunta	82
3. La exclusión del hogar conyugal importa una atribución provisoria de tenencia	83
4. Validez de los convenios sobre tenencia	85
5. Carácter de cosa juzgada formal	85
6. Competencia	86
7. Las cuestiones de tenencia y visitas y la ley 24.573	87
8. Protección de menores	88

CAPÍTULO X
ACTUACIÓN DEL MENOR EN EL PROCESO
CIVIL O COMERCIAL

1. Representación en juicio	89
2. Beneficio de litigar sin gastos	89
3. Validez de los pactos de cuota litis	90
4. Los menores frente a la acción de desalojo	92

CAPÍTULO XI

PROCEDENCIA DEL CONTROL ESTATAL

- | | |
|--|----|
| 1. Procedencia | 93 |
| 2. El límite a la intervención judicial en los procesos vinculados con menores | 97 |

CAPÍTULO XII

COSTAS EN LOS PROCESOS DE TENENCIA Y VISITAS

- | | |
|--|-----|
| 1. Principio general | 99 |
| 2. Excepciones al principio general | 99 |
| 3. Los honorarios del asistente social designado | 101 |

CAPÍTULO XIII

TENENCIA

- | | |
|--------------------------------------|-----|
| 1. Introducción | 103 |
| 2. Las normas civiles | 104 |
| 3. Las opciones posibles | 105 |
| 4. Reconocimiento de la guarda | 108 |

CAPÍTULO XIV

LA TENENCIA DE LOS MENORES DE CINCO AÑOS

- | | |
|---------------------------------------|-----|
| 1. La evolución legal | 109 |
| 2. El concepto de causas graves | 110 |

CAPÍTULO XV

CULPABILIDAD Y TENENCIA

- | | |
|---|-----|
| 1. Evolución legislativa | 113 |
| 2. El mantenimiento de la situación | 115 |
| 3. La consideración del interés del menor | 116 |
| 4. Nuestra opinión | 118 |
| 5. Culpabilidad de ambos cónyuges | 118 |

CAPÍTULO XVI

PAUTAS PARA EL OTORGAMIENTO DE LA TENENCIA

- | | |
|---|-----|
| 1. Cuando la opción es difícil | 121 |
| 2. El concubinato de quien pretende la tenencia | 123 |
| 3. Lo mejor como comparativo | 126 |

4. El espacio físico como condicionante	126
5. El criterio económico	127
6. Los hermanos: juntos o separados	128
7. La no atribución de la tenencia no es una sanción al progenitor	129

CAPÍTULO XVII

MODIFICACIÓN DE LA TENENCIA

1. La estabilidad contra la adecuación	131
2. Para evitar el desarraigo	134
3. El fallecimiento de quien ejerce la tenencia	135

CAPÍTULO XVIII

EL TRASLADO DEL MENOR

El traslado del menor	137
-----------------------------	-----

CAPÍTULO XIX

LA TENENCIA COMPARTIDA

La tenencia compartida	145
------------------------------	-----

CAPÍTULO XX

TENENCIA Y OBLIGACIÓN ALIMENTARIA

1. Aporte de la madre	149
2. Ingresos de la persona que convive con la madre	150
3. No obligación de rendir cuentas	151

CAPÍTULO XXI

EL DERECHO DE VISITAS

1. Concepto	153
2. A imagen y semejanza	155

CAPÍTULO XXII

FUNDAMENTO DEL DERECHO DE VISITAS

1. Necesidad de su reconocimiento	157
2. Base legal	158
a) Acuerdos entre los padres	158
b) Inexistencia de acuerdo	158

3. Carácter de excepción de la fijación judicial	160
4. La fijación judicial y la correlativa necesidad de estricto cumplimiento	160
5. Cumplimiento forzoso de las visitas	161

CAPÍTULO XXIII

CIRCUNSTANCIAS A CONSIDERAR

1. Las necesidades del menor	163
a) El niño pequeño	163
b) El niño en edad escolar	164
c) El hijo adolescente	164
2. Las actividades del menor	165
3. Cuando es el padre quien retacea el contacto con sus hijos	165
4. Las particulares necesidades de cada niño	167
5. El lugar de realización de las visitas	167
6. Las características particulares	168

CAPÍTULO XXIV

ESTABLECIMIENTO Y MODALIDADES

1. Posibilidad de modificación	169
2. La estabilidad como criterio	169
3. El progenitor ausente	170
4. El que no sabe qué hacer con el menor	170
5. Límites del derecho de supervisar la educación del menor	172
6. La toma de decisiones	173
a) Las decisiones mayores	173
b) Las decisiones menores	173
c) La intromisión injustificada	174
d) Desacuerdo entre los padres	175
7. La seguridad como meta	176

CAPÍTULO XXV

ALTERNATIVAS EN EL RÉGIMEN DE VISITAS

1. Régimen de visitas provisorio	177
a) Concepto	177
b) Carácter de medida cautelar	177
c) No implica prejuzgamiento	177
d) Posibilidad de concederlo prescindiendo de algunas de las pruebas	178
2. Visitas y obligación alimentaria	179
a) Relación entre el régimen de visitas con el incumplimiento de la obligación alimentaria	179

b) Cuando los menores pasan algún tiempo con el alimentante	180
c) Los gastos hechos por el alimentante	183
3. Priorizar las visitas; madre en prisión	184

CAPÍTULO XXVI

PAUTAS PARA LA DETERMINACIÓN DEL RÉGIMEN DE VISITAS

Pautas para la determinación del régimen de visitas	185
---	-----

CAPÍTULO XXVII

DERECHO DE VISITA DE LOS PARIENTES

Derecho de visita de los parientes	189
--	-----

CAPÍTULO XXVIII

PROTECCIÓN DEL DERECHO DE VISITAS

Protección del derecho de visitas	193
---	-----

PARTE TERCERA

DERECHO EXTRANJERO

CAPÍTULO XXIX

DERECHO PARAGUAYO

Tenencia de menores	198
---------------------------	-----

CAPÍTULO XXX

LEGISLACIÓN URUGUAYA

Legislación uruguaya	203
----------------------------	-----

CAPÍTULO XXXI

DERECHO DE CHILE

1. La patria potestad	209
2. El matrimonio de los menores	209

CAPÍTULO XXXII

DERECHO NORTEAMERICANO

Derecho norteamericano	211
------------------------------	-----

CAPÍTULO XXXIII

LEGISLACIÓN DE SUECIA

Legislación de Suecia	215
-----------------------------	-----

CAPÍTULO XXXIV

DERECHO CIVIL FRANCÉS

1. Los menores	219
2. El menor frente a la no convivencia de sus progenitores	220
3. Consecuencias del divorcio sobre los hijos	221