

Índice general

Introducción.....	11
-------------------	----

Primera parte

Aspectos generales de la compensación económica

Capítulo I

Concepto, fundamento y finalidad de la compensación económica

1. Concepto.....	17
1.1. Código Civil y Comercial de la Nación	17
1.1.1. Nulidad del matrimonio	18
1.1.2. Divorcio	19
1.1.3. Uniones convivenciales	20
1.2. Los Fundamentos del Anteproyecto	21
1.3. Definiciones que aporta la doctrina nacional.....	25

1.4. La compensación económica como relación jurídica obligacional en los términos del art. 724 CCCN.....	27
1.4.1. Elementos esenciales de esta relación de obligación.....	31
1.4.1.1. Los sujetos	32
1.4.1.1.1. El acreedor	32
1.4.1.1.1.1. En el matrimonio	37
1.4.1.1.1.2. En las uniones convivenciales	41
1.4.1.1.2. El deudor	46
1.4.1.2. El objeto	47
1.4.1.3. El vínculo jurídico	48
1.4.1.4. La causa fuente	49
1.4.2. La compensación económica como deuda de valor.....	51
1.4.3. La compensación económica ¿se puede transmitir?	55
1.4.3.1. Transmisión en vida	56
1.4.3.2. Transmisión por causa de fallecimiento	56
1.4.3.2.1. Fallecimiento del deudor	56
1.4.3.2.1.1. En el matrimonio	56
1.4.3.2.1.2. En las uniones convivenciales	62
1.4.3.2.2. Fallecimiento del acreedor	66
2. Fundamento de la compensación económica	71
2.1. El principio de la solidaridad familiar	72
2.2. El principio del enriquecimiento justo.....	73
2.3. La equidad	74
3. Finalidad.....	77
3.1. ¿Cuál es la función de la compensación económica?.....	77
3.2. Las distintas “miradas” en cuanto a la finalidad de la compensación económica y su incidencia en la cuantificación.....	79
3.2.1. Tesis de la mirada hacia el pasado en Argentina	80
3.2.2. Tesis de la mirada hacia el futuro en Argentina	83
3.2.3. Tesis de la mirada mixta en Argentina	90
3.3. No son finalidades de la compensación económica.....	91
3.3.1. La igualación matemática de los patrimonios	91
3.3.2. Mantener el mismo nivel de vida que el ex cónyuge o ex conviviente tenía durante la unión	92
3.3.3. Retrotraer la situación patrimonial al inicio del vínculo	93
3.3.4. Dividir los bienes.....	93
3.3.5. Indemnizar el lucro cesante, la pérdida de chance, o el daño emergente futuro	94
3.3.6. Indemnizar el trabajo doméstico.....	95

3.3.7. Cubrir las necesidades de subsistencia del ex cónyuge o ex conviviente.....	96
--	----

Capítulo II

La regulación de la compensación económica en el derecho extranjero

1. La importancia del derecho comparado.....	97
2. Fuentes de nuestra compensación económica en el Derecho Comparado.....	99
2.1. Francia.....	99
2.1.1. Concepto. Regulación en el Código Civil francés.....	99
2.1.2. Fundamento.....	101
2.1.3. Finalidad.....	101
2.1.4. Características de la prestación compensatoria francesa.....	101
2.1.4.1. Puede ser fijada por las partes o por el juez.....	101
2.1.4.2. Sólo procede en caso de divorcio.....	102
2.1.4.3. No tiene carácter objetivo.....	103
2.1.4.4. Carácter oneroso.....	103
2.1.4.5. Es transmisible vía hereditaria.....	103
2.1.5. Requisitos de procedencia.....	104
2.1.6. Naturaleza jurídica.....	105
2.1.7. Cuantificación.....	107
2.1.8. Modalidades de pago.....	109
2.1.9. Actualización, modificación y extinción.....	110
2.2. España.....	111
2.2.1. Existencia de una pluralidad de ordenamientos jurídicos civiles.....	112
2.2.2. Regulación en el Código Civil Español. Concepto.....	113
2.2.2.1. Fundamento.....	114
2.2.2.2. Finalidad.....	115
2.2.2.3. Características.....	116
2.2.2.3.1. Solo puede reclamarse en los procesos de separación personal y de divorcio. No está prevista para la nulidad del matrimonio ni para las uniones de hecho.....	116
2.2.2.3.2. Es dispositiva.....	119
2.2.2.3.3. Es renunciable.....	120

2.2.2.3.4. No tiene un plazo de caducidad a partir del divorcio o la separación personal, debe reclamarse en dichos procesos	120
2.2.2.3.5. Es de carácter objetivo	121
2.2.2.3.6. Tiene carácter oneroso	121
2.2.2.4. Requisitos de procedencia	121
2.2.2.5. Naturaleza jurídica	128
2.2.2.5.1. Diferencia con la compensación por trabajo en el hogar	128
2.2.2.5.2. Diferencia con los alimentos	134
2.2.2.5.3. Diferencia con la indemnización de daños y perjuicios	139
2.2.2.6. Cuantificación	140
2.2.2.6.1. Autonomía de la voluntad	140
2.2.2.6.2. Fijación judicial	140
2.2.2.6.2.1. Pautas para cuantificar	140
2.2.2.6.2.2. Límites para cuantificar	143
2.2.2.6.2.3. De los métodos de cálculo	145
2.2.2.6.2.4. Incidencia en la cuantificación cuando existe concurrencia con la pensión por trabajo en el hogar	145
2.2.2.7. Modalidades de pago	146
2.2.2.7.1. Pensión	146
2.2.2.7.2. Prestación única	152
2.2.2.8. Actualización, modificación y extinción	153

Capítulo III

Requisitos de procedencia de la compensación económica en nuestro derecho

1. Requisitos de procedencia de la compensación económica argentina	157
1.1. Primer requisito: Desequilibrio económico manifiesto	158
1.1.1. Regulación y variantes del desequilibrio económico	158
1.1.2. El desequilibrio debe ser "manifiesto"	162
1.1.3. Momento en que debe existir el desequilibrio	163
1.1.4. Circunstancias a considerar para determinar la existencia y magnitud del desequilibrio	166

1.1.4.1. La enumeración del Código Civil y Comercial de la Nación...	166
1.1.4.2. Circunstancias no mencionadas en el Código Civil y Comercial de la Nación	170
1.1.4.2.1. Liquidación de la comunidad de ganancias o división de los bienes comunes	170
1.1.4.2.2. Existencia de bienes propios	180
1.1.4.2.3. Gastos periódicos a cargo del deudor.....	181
1.2. Segundo requisito: que el desequilibrio signifique un empeoramiento de la situación de quien reclama la compensación económica	181
1.2.1. ¿Cuál es la “situación” que debe empeorar?.....	182
1.2.2. El empeoramiento puede ser de la situación patrimonial propriadamente dicha y/o de la frustración de metas o proyectos en virtud del vínculo	191
1.3. Tercer requisito: que el desequilibrio económico manifiesto tenga por causa adecuada el vínculo (matrimonial o convivencial) y su ruptura	192
2. La necesidad no es un requisito de la compensación económica	200

Capítulo IV

Naturaleza jurídica de la compensación económica. Diferencias con otras figuras

1. Naturaleza jurídica de la compensación económica.....	201
2. Diferencias con otras figuras	204
2.1. Alimentos	204
2.2. Enriquecimiento sin causa	215
2.2.1. Distinción entre “el principio general de enriquecimiento sin causa” y “las acciones que se regulan en el Código Civil y Comercial”	215
2.2.2. El enriquecimiento sin causa como fuente autónoma de obligaciones	217
2.2.2.1. Requisitos de procedencia.....	218
2.2.3. Viabilidad de la <i>actio in rem verso</i> en cuestiones de familia	221
2.2.3.1. La <i>actio in rem verso</i> utilizada por la jurisprudencia para resolver cuestiones patrimoniales derivadas de la unión convivencial	221
2.2.4. Diferencias entre la <i>actio in rem verso</i> y la compensación económica...	240

2.3. Indemnización por daños y perjuicios.....	243
2.3.1. Puntos de contacto entre la responsabilidad civil y la compensación económica	243
2.3.1.1. Deuda de valor	243
2.3.1.2. Ambas figuras requieren la acreditación de un daño	244
2.3.1.3. Ambas figuras requieren la acreditación de una relación de causalidad conforme a la “Teoría de la causa adecuada”	245
2.3.2. Diferencias entre la compensación económica y la indemnización de daños y perjuicios	245
2.3.2.1. Presupuestos o requisitos de procedencia	246
2.3.2.1.1. Antijuridicidad	246
2.3.2.1.2. Factor de atribución	248
2.3.2.1.3. Daño	251
2.3.2.1.3.1. Concepto.....	251
2.3.2.1.3.2. Categorías de daños en el Código Civil y Comercial de la Nación.....	251
2.3.2.1.3.3. El daño patrimonial y sus manifestaciones en la Responsabilidad civil	253
2.3.2.1.3.4. El daño patrimonial en la compensación económica.....	254
2.3.2.1.3.5. La compensación económica no indemniza un daño extrapatrimonial (o moral).....	256
2.3.2.1.4. Relación de causalidad	262
2.3.2.2. Extensión de la reparación. Cuantificación.....	264

Capítulo V

El plazo de caducidad de la compensación económica

1. La caducidad en el derecho argentino	267
2. El plazo de caducidad para el reclamo de la compensación económica.....	268
3. La brevedad del plazo de caducidad	269
4. ¿Cómo debe ser calculado el plazo de caducidad?	271
5. ¿Cuándo comienza a correr el plazo de caducidad para reclamar la compensación económica?.....	272
5.1. En el divorcio y en la nulidad del matrimonio.....	272

5.2. En las uniones convivenciales.....	277
5.2.1. Casos controvertidos.....	279
5.2.1.1. ¿Desde qué momento se cuenta el plazo de caducidad cuando el conviviente inicia, previo a la demanda por compensación económica, medidas preparatorias tendientes a acreditar la unión convivencial?	279
5.2.1.2. ¿Desde qué momento se cuenta el plazo de caducidad cuando el cese de la unión se produce en un contexto de violencia?	279
5.2.1.3. ¿Desde qué momento se cuenta el plazo de caducidad cuando el proyecto de vida en común termina antes que la cohabitación?	291
6. Los plazos de caducidad no se suspenden ni se interrumpen	296
6.1. ¿La mediación tiene algún efecto sobre este plazo de caducidad?	297
6.2. El haber introducido el reclamo por compensación económica en el proceso de divorcio, ¿tiene alguna incidencia en el plazo de caducidad?.....	303
7. ¿Pueden las partes modificar el plazo de caducidad de la compensación económica?	306
8. Renuncia a la caducidad cumplida. ¿Es válida la renuncia a este plazo?	307
9. Facultades judiciales	308
9.1. ¿Puede el juez declarar la caducidad de oficio?	308
9.2 ¿Puede el juez dispensar?	309
10. Plazo de prescripción.....	310

Capítulo VI

El proceso y la compensación económica

1. Introducción.....	311
2. Competencia	313
2.1. Competencia material.....	313
2.2. Competencia territorial	316
3. Juzgar con perspectiva de género.....	318
4. ¿Puede otorgarse una compensación económica provisoria de modo cautelar?.....	323
5. ¿Es necesario precisar el monto de la compensación económica en la demanda?	330

6. ¿Corresponde imposición de costas por <i>plus petitio</i> si el monto pretendido en la demanda es superior al que fija el juez en la sentencia?	332
7. Prueba	333
7.1. Principios generales	333
7.2. Juzgar con perspectiva de género: ¿inversión de la carga de la prueba?.....	335
8. ¿Es admisible la traba de medidas cautelares para asegurar el pago de la compensación económica?	342

Segunda parte

Cuantificación de la compensación económica

Capítulo VII

La problemática de la cuantificación de la compensación económica

1. Introducción	347
2. La falta de fórmula y pautas objetivas de cuantificación	348
3. La relación ineludible entre la finalidad de la compensación económica y su cuantificación. Las distintas “miradas”	349
4. Métodos para arribar al <i>quantum</i>	351
4.1. Métodos objetivos	352
4.1.1. Tablas o baremos	353
4.1.2. Fórmulas matemáticas.....	354
4.1.2.1. Fórmulas de matemática financiera	354
4.1.2.2. Otras operaciones matemáticas.....	358
4.1.2.2.1. Multiplicación de la cantidad de meses que duró el matrimonio o la unión convivencial por el salario que hubiera percibido la parte reclamante de no haber mediado el vínculo	358
4.1.2.2.2. Multiplicación de la cantidad de meses transcurridos desde la renuncia al trabajo por parte de la actora hasta su reinserción laboral, por el salario que percibiría en la actualidad	359

4.1.2.2.3. Multiplicación de la cantidad de meses estimados para la división de la comunidad de ganancias por una suma determinada.....	364
4.1.2.2.4. Multiplicación de la cantidad de meses que dura la carrera que le permitirá insertarse laboralmente a la actora por el Salario Mínimo Vital y Móvil.....	364
4.1.2.2.5. Sumatoria de los gastos que deberá afrontar el reclamante para reinsertarse laboralmente	365
4.2. Método subjetivo.....	365
4.3. Método mixto	368
4.3.1. Multiplicación de la cantidad de meses faltantes hasta la jubilación de la actora por el Salario Mínimo Vital y Móvil con aplicación de un índice de corrección.....	369
4.3.2. Multiplicación de la cantidad de meses que duró el matrimonio o la unión convivencial por un porcentaje del Salario Mínimo Vital y Móvil	370
4.3.3. Multiplicación de la cantidad de meses que se estiman necesarios para la reinserción laboral de la actora por un porcentaje del Salario Mínimo Vital y Móvil	371
4.3.4. Un porcentaje del activo ganancial.....	372

Capítulo VIII

Fijación de la compensación económica por la autonomía de la voluntad

1. La autonomía de la voluntad en el código unificado	373
2. ¿Son válidos los pactos en previsión de la ruptura que contengan cláusulas de compensación económica?	374
2.1. En el matrimonio.....	374
2.2. En las uniones convivenciales.....	377
3. Fijación de la compensación económica en el convenio regulador del divorcio	383
4. Acuerdos extrajudiciales sobre compensación económica entre ex cónyuges o ex convivientes	385
5. ¿Es válida la inclusión de cláusulas penales en los convenios sobre compensación económica?.....	385

5.1. Concepto de cláusula penal.....	385
5.2. Objeto de la cláusula penal.....	385
5.3. Función de la cláusula penal.....	386
5.4. Clasificación de la cláusula penal: compensatoria y moratoria.....	386
5.5. Revisión judicial de la cláusula penal.....	388

Capítulo IX

Fijación judicial de la compensación económica

1. Ante la falta de acuerdo de las partes, decide el Juez.....	389
2. El juez no puede otorgar una compensación económica de oficio.....	391
3. Circunstancias que el juez debe tener en cuenta a la hora de cuantificar.....	393
3.1. El estado patrimonial de cada uno de los cónyuges o convivientes al inicio y a la finalización de la vida matrimonial o convivencial.....	395
3.2. La dedicación de cada cónyuge o conviviente a la familia y a la crianza y educación de los hijos, durante la convivencia y la que debe prestar con posterioridad al divorcio o al cese de la unión.....	398
3.3. La edad y el estado de salud de los cónyuges o convivientes y de los hijos.....	400
3.4. La capacitación laboral y la posibilidad de acceder a un empleo de quien solicita la compensación económica.....	401
3.5. La colaboración prestada a las actividades mercantiles, industriales o profesionales del otro cónyuge o conviviente.....	404
3.6. La atribución de la vivienda familiar, y si recae sobre un bien ganancial, un bien propio, o un inmueble arrendado.....	407
4. Características de las circunstancias enumeradas por los arts. 442 y 525 CCCN.....	409
5. La cuota de alimentos fijada en favor de los hijos ¿incide al cuantificar la compensación económica?.....	411
6. La conducta de las partes en relación a la ruptura ¿incide en la cuantificación de la compensación económica?.....	412
7. En una unión convivencial en que inicialmente existió impedimento de ligamen y luego no, ¿qué período se tiene en cuenta a efectos de cuantificar la compensación económica?.....	414
8. ¿A qué fecha se cuantifica una compensación económica en un matrimonio precedido de una unión convivencial?.....	415
9. ¿Cuándo se cuantifica una compensación económica post mortem?.....	415
10. El principio de congruencia como límite a la labor de cuantificación judicial...	416

11. ¿El control de constitucionalidad de oficio podría subsanar la omisión del reclamo de una compensación económica resignada por caducidad?	420
12. Astreintes.....	421

Capítulo X

Modalidades de pago de la compensación económica

1. El objeto de la obligación	423
1.1. Prestación única.....	424
1.1.1. En dinero.....	425
1.1.1.1. ¿Corresponde fijar intereses a la suma cuantificada?	426
1.1.1.1.1. Concepto de interés.....	426
1.1.1.1.2. Caracteres de los intereses	428
1.1.1.1.3. Tipos de intereses	428
1.1.1.1.3.1. Intereses compensatorios	429
1.1.1.1.3.2. Intereses moratorios.....	430
1.1.1.1.3.3. Intereses punitivos.....	434
1.1.1.1.4. Posturas doctrinarias y jurisprudenciales en relación a los intereses y la compensación económica.....	434
1.1.1.2. ¿Puede la compensación económica fijarse en moneda extranjera?	441
1.2. Entrega de un bien en propiedad	445
1.3. Renta	447
1.3.1. Renta por tiempo determinado	448
1.3.2. Renta por plazo indeterminado	449
1.3.3. La problemática de la actualización de la renta	451
1.3.3.1. Rentas en moneda sin curso legal (ej. dólares estadounidenses, euros, etc.).....	455
1.3.3.2. Rentas que consisten en un porcentaje del ingreso del obligado o de su jubilación	456
1.3.3.3. Rentas relacionadas con parámetros que reflejan la variación del costo de vida. El Salario mínimo vital y móvil...458	
1.3.3.4. Aplicación del Índice de Precios al Consumidor	458
1.3.3.5. Aplicación del índice de variación del salario del peón industrial publicado por el INDEC.....	459
1.3.3.6. Aplicación del índice de variación de alquileres.....	460
1.4. Usufructo de determinados bienes.....	460

1.5. Cualquier otro modo que acuerden las partes o decida el juez	464
---	-----

Capítulo XI

Modificación y extinción de la compensación económica

1. Modificación de la compensación económica.....	467
1.1. Modificación a solicitud de ambas partes	467
1.2. Solicitud de modificación unilateral	468
1.2.1. El art. 440 CCCN.....	468
1.2.2. Fuentes del Derecho extranjero.....	471
1.2.2.1. Francia	472
1.2.2.2. España.....	473
1.2.3. Nuestra opinión.....	476
2. Extinción de la compensación económica	477
2.1. Pago.....	479
2.1.1. Sujetos	479
2.1.2. Objeto	479
2.1.3. Causa fin	481
2.2. Novación	482
2.3. Dación en pago.....	483
2.4. Renuncia.....	484
2.5. Imposibilidad de cumplimiento	486
2.6. Compensación	491
2.7. Caducidad	493
2.8. Prescripción.....	494
3. No son causales de extinción de la compensación económica argentina	497

Capítulo XII

Análisis jurisprudencial

1. Metodología propuesta para el análisis jurisprudencial de la cuantificación de la compensación económica	499
2. Clasificación de la jurisprudencia elaborada por distintos tribunales del país de acuerdo a la mirada del juez o tribunal en cuanto a la finalidad de la compensación económica.....	500

2.1. Fichas: Mirada hacia el pasado	500
Caso 1	502
Caso 2	504
Caso 3	506
Caso 4	507
Caso 5	509
Caso 6	510
2.2. Fichas: Mirada hacia el futuro.....	512
Caso 1	512
Caso 2	514
Caso 3	516
Caso 4	518
Caso 5	521
Caso 6	523
Caso 7	525
Caso 8	527
Caso 9	529
Caso 10	530
Caso 11	532
Caso 12	534
2.3 Fichas: Mirada mixta	536
Caso 1	537
Caso 2	539
Caso 3	541
Caso 4	543
Caso 5	545
3. Nuestra opinión en relación a las tres miradas sobre la finalidad de la compensación económica y a los métodos de cálculo	547

Bibliografía

.....	551
-------	-----