

ÍNDICE GENERAL

PALABRAS PRELIMINARES	9
-----------------------------	---

PARTE I RÉGIMEN DE LA COMUNICACIÓN Y EL CONTACTO PATERNO FILIAL

CAPÍTULO I INTRODUCCIÓN

1. El mal llamado derecho de visitas	23
2. Sus caracteres más sobresalientes	24
a) Inalienable e irrenunciable	24
b) Imprescriptible	26
c) Inherente a la persona	26
d) Provisional	26
3. Su basamento legal	26
a) En la Convención sobre los Derechos del Niño	26
b) En el Código Civil	27
1) Ley 23.264	27
2) Ley 21.040	28
3) Proyecto de Ley de Reforma, Actualización y Unificación de los Códigos Civil y Comercial de la Nación	29
c) En el Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	30
d) En el ámbito penal	30
e) En el ámbito del Derecho Internacional	31
4. Sujetos que intervienen	32
a) Progenitor no conviviente	32

b) Hijo menor de 18 años de edad	35
c) Parientes	38
1) Abuelos	40
2) Hermanos bilaterales o unilaterales	44
3) Afines	44
d) Terceros con interés legítimo	45
e) Mayores de 18 años que sean incapaces, se encuentren enfermos o imposibilitados	48
f) Progenitores biológicos en la adopción simple	48
g) Hermanos biológicos en la adopción plena	49
h) Hermanos biológicos en la adopción simple	49
i) Progenitores biológicos ante una guarda del menor	49

CAPÍTULO II

ESTABLECIMIENTO DEL RÉGIMEN DE VISITAS

1. Su establecimiento mediante sentencia judicial	51
a) Pretensión de los progenitores	51
b) Interés del menor	52
c) Interés superior del niño	53
d) Opinión del menor	56
1) Carácter personal de este derecho	57
2) Edad	58
3) Autoridad que lo debe escuchar	59
4) Valoración de la opinión del niño/a	60
5) Escuchar al niño/a: ¿deber o facultad del juez?	61
6) Es una facultad del niño, que debe ejercer libremente ...	62
7) El derecho del niño/a a ser oído en los procesos atinentes al régimen de visitas	62
8) Proyecto de Ley de reforma, actualización y unificación de los Códigos Civil y Comercial de la Nación	66
e) Culpabilidad o inocencia de los progenitores	67
f) Nueva pareja del progenitor no conviviente	67
g) Edad del menor	69
h) Informe interdisciplinario	70
i) Las circunstancias del caso	73
j) Vida privada del progenitor que solicita el régimen de visitas	74
k) Progenitor no conviviente homosexual	75

2. Su establecimiento por acuerdo o convenio	76
a) Necesaria intervención del asesor de menores	77
b) Cláusulas que debería contener el convenio	78
1) Días y horas habituales en que se producirán las visitas	79
2) Días no habituales de visitas	79
3) Lugar en que se retirará al niño	79
4) Lugar en que se desarrollarán las visitas	80
5) Duración	80
6) Forma	80
7) Cláusula penal	81
c) Su homologación judicial	82
d) Proyecto de Ley de reforma, actualización y unificación de los Códigos Civil y Comercial de la Nación	83

CAPÍTULO III

CUESTIONES ATINENTES AL RÉGIMEN DE VISITAS

.....	85
1. Tiempo	85
a) Horarios y días	85
1) Horarios y días estipulados a cumplir en forma estricta	85
2) Horarios y días estipulados, pero que, sin embargo, se cumplen de forma elástica	86
3) Falta de estipulación de días y horarios	86
4) Días habituales	87
5) Días excepcionales	87
b) Duración y frecuencia	90
1) Duración de las visitas	90
2) Frecuencia de las visitas	90
2. Lugar	91
a) En el domicilio del menor	91
b) En el domicilio del progenitor no conviviente	93
c) En otro lugar	94
3. Forma	96
a) Sin restricciones	96
b) Restringido	96
1) Violencia familiar	97
2) Abuso sexual	98

3) Reanudación del contacto	99
c) Con supervisión	101
d) En un ámbito especial	102
e) En presencia de la madre	103
f) Impuesto por la fuerza pública	103

CAPÍTULO IV VARIACIÓN DEL RÉGIMEN DE VISITAS

.....	105
1. Denegación	105
2. Modificación	107
3. Suspensión	109
4. Cese	113
5. Restablecimiento	115

CAPÍTULO V PROBLEMÁTICA DEL DERECHO A LA COMUNICACIÓN Y AL CONTACTO PATERNO-FILIAL

1. Régimen de visitas y tenencia	119
2. Régimen de visitas en la tenencia compartida	120
3. Régimen de visitas amplio y tenencia compartida: similitudes y diferencias	121
4. Alimentos y régimen de visitas	121
a) Suspensión del régimen de visitas ante el incumplimiento alimentario	121
1) Postura que propicia la aplicación de la suspensión del régimen de visitas ante el incumplimiento de la cuota ...	122
2) Postura que se opone a la suspensión del régimen de visitas ante el incumplimiento de los alimentos	123
b) Aumento de la cuota alimentaria ante el incumplimiento del régimen de visitas	128
c) Solicitud de reducción de la cuota alimentaria por los días de visita que el alimentante tiene fijados para contactarse con el hijo	129

d) Cese de la cuota alimentaria ante el incumplimiento reiterado del régimen de visitas por parte del progenitor alimentante	129
e) Retención judicial de la cuota alimentaria ante el impedimento de contacto	131
5. Privación del ejercicio de la patria potestad y régimen de visitas	132
6. Traslado del menor de su lugar de residencia habitual	132
7. Visitas virtuales	138

CAPÍTULO VI

PROCESO POR RÉGIMEN DE VISITAS

1. Competencia	141
a) Código Civil	141
b) Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	141
c) Proyecto de ley de reforma, actualización y unificación de los Códigos Civil y Comercial de la Nación	144
2. Intervención del asesor de menores	144
3. Intervención del equipo interdisciplinario	146
a) Intervención del asistente social	146
1) Su adecuada intervención	146
2) Régimen de visitas asistido	147
3) El problema de los gastos a solventar por su intervención	148
b) Intervención del psicólogo/psiquiatra	149
1) Terapia de grupo familiar	149
2) Terapia bajo mandato judicial	150
3) Síndrome de alienación parental (SAP)	152
4) Síndrome de Munchausen por poder (SMP)	157
5) Síndrome de Disneyland	158
4. Representación legal del menor	159
a) Progenitores	159
b) Asesor de menores	159
c) Tutor “ad litem”	159
d) Abogado del niño	161
e) Diferencias entre el asesor de menores, el tutor “ad litem” y el abogado del niño	163
5. Legitimados activos y pasivos para que se fije un régimen de visitas	164

a) Legitimación activa	164
b) Legitimación pasiva	165
6. Mediación previa y obligatoria	165
a) Ley de mediación 24.573	165
b) Nueva ley de mediación 26.589	166
1) Obligatoriedad de someter las cuestiones atinentes al régimen de visitas a la mediación prejudicial y obligatoria	166
2) Fuerza ejecutoria del acuerdo arribado en la etapa de mediación	167
7. Régimen de visitas provisorio como medida cautelar	169
a) El régimen de visitas provisorio	169
b) El régimen de visitas provisorio como medida cautelar	170
1) Se diferencia de la pretensión de fondo	171
2) Es instrumental	171
3) Es provisional	172
4) Es modificable	173
5) No requiere mediación en forma previa a su interposición	174
6) Requisitos para su interposición y procedencia. Su diferencia respecto de las medidas cautelares en general	174
8. El régimen de visitas como medida autosatisfactiva	176
9. Inaplicabilidad del principio procesal de congruencia	177
10. Proceso autónomo por régimen de visitas	178
a) Supuestos	178
1) Progenitores que han contraído matrimonio y se encuentran separados de hecho	178
2) Progenitores unidos de hecho	178
3) Progenitores biológicos en la adopción simple	179
4) Parientes con obligación alimentaria	179
5) Personas con interés legítimo	180
6) Cuando existe un régimen de visitas de hecho	180
b) Características de este proceso	180
11. Vía incidental	182
a) Supuestos	182
1) En procesos contradictorios de separación personal o divorcio vincular	182
2) En los procesos de separación personal o divorcio vincular por presentación conjunta	182
3) En los procesos de nulidad matrimonial	183
4) Modificación, suspensión y cese del régimen de visitas	183
b) Características de esta vía incidental	183

12. Acuerdos y convenios	184
a) Código Civil y Código Procesal Civil y Comercial de la Nación	184
b) Proyecto de Ley de reforma, actualización y unificación de los Códigos Civil y Comercial de la Nación	185
13. Costas del proceso	186

PARTE II

INCUMPLIMIENTO DEL RÉGIMEN DE VISITAS

CAPÍTULO VII

EL INCUMPLIMIENTO DEL RÉGIMEN DE VISITAS

1. Introducción	189
2. Sujetos que pueden incumplir el régimen de visitas	190
a) Progenitor que convive con el menor (progenitor guardador)	190
b) Progenitor no conviviente con el menor	193
c) Por un tercero	195
d) Por el hijo	196

CAPÍTULO VIII

MEDIDAS FRENTE AL INCUMPLIMIENTO

1. Medidas a adoptar frente al incumplimiento del régimen de vi- sitas	201
a) Conminatorias	201
1) Intimación judicial bajo apercibimiento de modificar el régimen de visitas	201
2) Intimación judicial de aplicar astreintes	202
3) Intimación judicial bajo apercibimiento de modificar la tenencia	202
4) Intimación judicial bajo apercibimiento de suspender el ejercicio de la autoridad paterna	202
5) Intimación judicial bajo apercibimiento de encontrarse incurso/a en el delito de desobediencia	203
b) Sancionatorias	203

1) Dentro del ámbito civil	203
2) Dentro del ámbito penal	206
c) Resarcitorias	215
1) Astreintes	215
2) Multa por conducta procesal temeraria o maliciosa	218
3) Cláusula penal	221
4) Garantías	222
5) Acción de daños y perjuicios	223
i) Incumplimiento del régimen de visitas como conducta antijurídica	226
ii) Incumplimiento del régimen de vistas como abuso del derecho	227
iii) Daño material	229
iv) Daño moral	230
v) Daño psíquico	232
d) Restaurativas de la situación a su estado anterior. La resti- tución internacional de menores	233
i) Convenio sobre los Aspectos Civiles de la Sustracción Internacional de Menores	233
ii) Convención Interamericana sobre Restitución Inter- nacional de Menores	239
2. Medidas previstas en el Proyecto de Ley de reforma, actualiza- ción y unificación de los Códigos Civil y Comercial de la Nación	241

APÉNDICES

I. MODELOS DE ESCRITOS

1. Convenio de régimen de visitas suscripto entre ambos progeni- tores	245
2. Solicita homologación judicial del convenio sobre régimen de vi- sitas	247
3. Progenitor no conviviente con sus hijos que solicita se fije un ré- gimen de visitas habiendo existido una unión matrimonial	248
4. Progenitor no conviviente con sus hijos que solicita se fije un ré- gimen de visitas, habiendo existido una unión matrimonial del mismo sexo (ley 26.618)	251

5. Progenitor no conviviente con sus hijos que solicita se fije un régimen de visitas, no habiendo existido una unión matrimonial pero habiendo reconocimiento del hijo	254
6. Progenitor no conviviente con sus hijos que solicita se fije un régimen de visitas, en un proceso de divorcio vincular entre cónyuges de diferente sexo (vía incidental)	256
7. Progenitor no conviviente con sus hijos que solicita se fije un régimen de visitas, en un proceso de divorcio vincular entre cónyuges del mismo sexo (ley 26.618)	259
8. Progenitor no conviviente con sus hijos que solicita se fije un régimen de visitas provisorio	262
9. Solicita autorización para trasladar la residencia del hijo menor de edad	263
10. Se opone al traslado solicitado	265
11. Denuncia por impedimento de contacto del hijo menor de edad con el progenitor no conviviente	267
12. <i>Progenitor no conviviente que solicita la modificación de la tenencia</i> de sus hijos de más de cinco años, a raíz del impedimento de contacto con aquellos	269
13. Progenitor no conviviente que solicita la modificación del régimen de visitas	271
14. Progenitor conviviente que solicita la modificación del régimen de visitas	273
15. Hijos menores que solicitan la modificación del régimen de visitas	275
16. Solicita que las visitas se realicen bajo la supervisión de una asistente social	277
17. Solicita que las visitas se realicen en la secretaría del juzgado	280
18. Solicita la suspensión provisoria del régimen de visitas	282
19. Hijos menores de edad que solicitan se fije un régimen de visitas	284
20. Hermano mayor de edad que solicita un régimen de visita respecto del hermano menor	288
21. Abuelos que solicitan se fije un régimen de visitas para sus nietos	289
22. Abuelos que solicitan se fije un régimen de visitas provisorio para sus nietos	291
23. Convenio entre los abuelos paternos y la progenitora conviviente con los menores	293

II. JURISPRUDENCIA TEMÁTICA

1. Concepto de derecho de visitas	295
2. Sus características	295
a) Inalienable e irrenunciable	295
b) Inherente a la persona e irrenunciable	296
3. Su basamento legal	296
a) En la Convención sobre los Derechos del Niño	296
b) En el Código Civil	296
4. Sujetos que intervienen	297
a) Progenitor no conviviente	297
b) Hijo menor de 18 años de edad	297
c) Parientes	298
1) Abuelos	298
2) Hermanos bilaterales o unilaterales	300
d) Terceros con interés legítimo	301
1) Su admisión	301
2) Su denegatoria	301
e) Progenitores biológicos ante una guarda del menor	302
1) Su admisión	302
2) Su denegatoria	303
5. Su establecimiento mediante sentencia judicial. Parámetros utilizados para su fijación	303
a) Interés de los progenitores	303
b) Interés del menor	303
c) Interés superior del niño	304
1) Su concepto	304
2) Su aplicación al régimen de visitas	304
d) Opinión del menor: el derecho del niño/a a ser oído	306
1) En general	306
2) En materia de régimen de visitas	306
e) Indiferencia de la culpabilidad o inocencia de los progenitores en el divorcio	308
f) Nueva pareja del progenitor no conviviente	308
g) Edad del menor	309
h) Informe interdisciplinario	309
i) Las circunstancias del caso	310
j) Progenitor no conviviente homosexual	310
6. Su establecimiento por acuerdo o convenio	311
7. Flexibilidad del régimen de visitas fijado	311

8. Lugar en que se realizarán las visitas	311
9. Efectuado sin restricciones	312
10. Restringido	312
a) Por violencia familiar	313
b) Por abuso sexual	313
c) Por reanudación del contacto	313
11. Con supervisión	314
12. En un ámbito especial	314
13. Modificación del régimen de visitas	314
14. Suspensión del régimen de visitas	315
15. Cese del régimen de visitas	317
16. Restablecimiento del régimen de visitas	317
17. Régimen de visitas amplio y tenencia compartida	318
18. Alimentos y régimen de visitas	318
a) Incumplimiento alimentario y suspensión del régimen de vi- sitas	318
b) Aumento de la cuota alimentaria ante el incumplimiento del régimen de visitas	319
c) Cese de la cuota alimentaria, ante el incumplimiento reite- rado del régimen de visitas por parte del progenitor alimen- tante	319
d) Retención judicial de la cuota alimentaria, ante el impedi- mento de contacto	320
19. Privación del ejercicio de la patria potestad y régimen de visitas	320
20. Traslado del menor de su lugar de residencia habitual	320
21. Visitas virtuales	323
22. Proceso por régimen de visitas	324
a) Competencia	324
b) Intervención del Asesor de Menores	325
c) Intervención del equipo interdisciplinario	326
1) Intervención del asistente social	326
2) Intervención del psicólogo/psiquiatra	326
d) Representación legal del menor	327
1) Asesor de Menores	327
2) Tutor “ad litem”	328
3) Abogado del niño	328
e) Régimen de visitas provisorio	329
23. Incumplimiento del régimen de visitas	330
a) Por parte del progenitor que convive con el hijo	330
b) Por parte del hijo	330

24. Medidas frente al incumplimiento del régimen de visitas	331
a) Intimación judicial a la aplicación de astreintes	331
b) Cambio de la tenencia, para el progenitor al cuál le ha sido atribuida judicialmente	331
c) Suspensión judicial de la pensión alimentaria correspondiente al hijo, ante el impedimento de contacto paterno filial	
d) Delito de sustracción, retención u ocultación de menores	331
e) Delito de impedimento de contacto de los hijos menores de edad con sus padres no convivientes	332
f) Astreintes	336
25. Restaurativas de la situación a su estado anterior. La restitución internacional de menores	337
a) Convenio sobre los Aspectos Civiles de la Sustracción Internacional de Menores	337
b) Convención Interamericana sobre Restitución Internacional de Menores	341
BIBLIOGRAFÍA	343