

— |

| —

— |

| —

— |

| —

— |

| —

Líneas y Criterios
Jurisprudenciales en
Derecho de Familia.

— |

| —

— |

| —

Líneas y Criterios Jurisprudenciales en Derecho de Familia.



República de El Salvador, C. A.
"Proyecto de Control y Reducción de la Impunidad en los Delitos Violentos contra hombres y mujeres"

PLENO DEL CONSEJO

Presidencia

Lic. Tito Edmundo Zelada Mejía

Consejales Propietarios

Lic. Manuel Francisco Martínez,
Lic. Alcides Salvador Funes Teos
Lic. Jorge Alfonso Quinteros Hernández,
Lic. Luis Enrique Campos Díaz
Licda. Margarita Romagoza de López Bertrand
Lic. Santos Cecilio Treminio Salmerón

Escuela de Capacitación Judicial “Dr. Arturo Zeledón Castrillo”

Dr. Héctor Ramón Torres Reyes - Director
Lic. Jackson Elmer Parada Cardona - Sub Director

UTE

Unidad Técnica Ejecutiva
Dr. Rafael Flores y Flores - Director Ejecutivo.

Autor

Licda. María de los Ángeles Figueroa Meléndez
Licda. Silvia Cristina Pérez Sánchez

1ª Edición 2010

Revisión y aprobación de texto
Sección Académica - ECJ

Diseño y diagramación
Licda. Ana Patricia Martínez
Unidad de Producción Bibliográfica y Documental - ECJ

El material publicado es de exclusiva responsabilidad de sus autoras.

Consejo Nacional de la Judicatura
Final Calle Los Abetos No. 8, Colonia San Francisco, San Salvador.
Tels. (503)2245-2449, 2245-5260 y 2245-4491.

Presentación	i
I. DERECHO DE FAMILIA.....	1
1. Matrimonio.....	1
1.1. Disenso.....	1
1.2. Matrimonio por poder.....	1
1.3. Deberes de carácter personal.....	2
1.3.1. Relativización en el cumplimiento de los deberes del matrimonio...	4
1.4. Deberes de carácter patrimonial.....	5
1.4.1. Gastos de familia.....	5
1.4.2. Regímenes Patrimoniales Del Matrimonio.....	6
1.4.2.1. Disolución Y Liquidación Del Régimen.....	6
1.4.2.2. Reintegros.....	9
1.4.3. Protección De La Vivienda Familiar.....	10
1.4.3.1. Ley Del Bien De Familia.....	18
2. NULIDAD DEL MATRIMONIO.....	21
2.1. Diferencia entre inexistencia y nulidad del matrimonio.....	22
2.2. Diferencia entre nulidad absoluta y relativa.....	23
2.3. Nulidad absoluta falta de consentimiento de cualquiera de los contrayentes.....	24
2.4. Nulidad relativa.....	24
2.5. Legitimación activa.....	26
2.6. Legitimación pasiva.....	27
2.7. Daño moral.....	30
2.8. Efectos de la sentencia de nulidad.....	31
3. DIVORCIO.....	33
3.1. Divorcio por mutuo consentimiento.....	33
3.1.1. Requisitos del convenio y formalidades.....	34
3.1.2. Modificación del convenio.....	37
3.1.3. Homologación del convenio.....	38
3.1.4. Facultad de los abogados para la ratificación y modificación del convenio.....	39
3.2. Divorcio por la causal de separación de los cónyuges durante uno o más años consecutivos.....	42
3.3. Vida intolerables.....	53
3.3.1. Legitimación.....	53
3.3.2. Hechos constitutivos de la vida intolerable.....	54
3.3.2.1. Infidelidad.....	58
3.4. Pretensiones conexas y accesorias del divorcio.....	59
3.4.1. Pensión compensatoria.....	65
3.4.1.1. Generalidades.....	65
3.4.1.2. Naturaleza jurídica.....	65
3.4.1.3. Presupuestos y criterios de cuantificación del desequilibrio...	67
3.4.1.4. Determinación del plazo de fijación de la pensión compensatoria...	71
3.4.1.5. Privación de la pensión compensatoria.....	72
3.4.1.6. Modificación de la pensión compensatoria.....	73
3.4.1.7. Extinción de la pensión compensatoria.....	77
3.4.1.8. Bases de actualización de la pensión compensatoria.....	82
3.4.2. Pensión alimenticia especial.....	83
3.4.2.1. Diferencia de la pensión alimenticia especial y alimentos.....	86
3.4.3. Daño moral.....	86
3.4.3.1. Daño moral a favor del hijo en un proceso de divorcio.....	90
3.5. Efectos de la sentencia de divorcio.....	91

4. UNIÓN NO MATRIMONIAL.....	99
4.1. Generalidades.....	99
4.2. Requisitos.....	99
4.2.1. Capacidad nupcial.....	99
4.2.2. Comunidad de vida.....	100
4.2.3. Singularidad. Caso especial de relaciones alternas.....	102
4.2.4. Continuidad, temporalidad y permanencia.....	103
4.2.5. Notoriedad.....	105
4.3. Caducidad del ejercicio del Derecho de acción de unión no matrimonial.....	106
4.4. Legitimación pasiva.....	108
5. FILIACIÓN.....	115
5.1. Filiación eneficaz.....	115
5.1.1. Contenido.....	115
5.1.2. Diferencia entre nulidad y filiación eneficaz.....	120
5.1.3. Diferencia de declaratoria judicial con filiación ineficaz.....	123
5.2. Filiación paterna.....	124
5.2.1. Presunción de la paternidad.....	125
5.2.2. Reconocimiento voluntario.....	128
5.2.3. Reconocimiento provocado.....	128
5.2.3.1. Actitud ante la solicitud de reconocimiento provocado.....	129
5.2.3.2. Legitimación procesal para inicial las diligencias de reconocimiento provocado.....	130
5.2.3.3. Citación para la audiencia de reconocimiento provocado.....	133
5.2.3.4. Daño moral en el supuesto de reconocimiento provocado.....	134
5.3. Declaratoria judicial de paternidad.....	135
5.3.1. Legitimación.....	135
5.3.2. Legitimación pasiva. Curador de la herencia yacente.....	135
5.3.3. Causales para la procedencia de la declaratoria judicial de paternidad..	138
5.3.4. Pretensiones conexas y accesorias de la declaratoria judicial de paternidad	139
5.3.4.1. Alimentos.....	139
5.3.4.2. Daño moral ocasionado por la declaratoria judicial de paternidad...	141
5.3.4.2.1. Generalidades.....	141
5.3.4.2.2. Daño moral a favor del hijo en los supuestos de declaratoria judicial de paternidad.....	142
5.3.4.2.3. Daño moral a favor de la madre en los supuestos de declaratoria judicial de paternidad.....	144
5.3.4.2.4. Procedencia y cuantificación del daño moral en los procesos de declaratoria judicial de paternidad.....	146
5.3.4.2.5. Relativización del daño moral en los procesos de declaratoria judicial de paternidad.....	150
5.3.4.2.6. Desestimación del daño moral en los procesos de declaratoria judicial de paternidad.....	155
5.3.4.2.7. Prueba del daño moral en los procesos de paternidad.....	158
5.3.4.3. Daño material en los procesos de declaratoria judicial de paternidad	160
5.3.5. Comportamiento procesal del demandado y negativa de someterse a las de ADN.....	162
5.3.5.1. Negativa A Someterse A La Prueba De Adn Por Parte De Un Tercero.	166
5.3.6. Reconocimiento De La Paternidad Intra Proceso.....	167
5.3.7. Diferencia Entre La Declaratoria Judicial De Paternidad Y El Reconocimiento Provocado.....	169
5.4. Impugnación De La Paternidad.....	170
5.4.1. Paternidad Falsa.....	170
5.4.2. Diferencia Entre Impugnación De La Paternidad E Impugnación Del Reconocimiento Voluntario.....	171
5.4.3. Diferencia Entre Impugnación De Reconocimiento Voluntario Y Establecimiento Subsidiario Del Estado Familiar De Hijo.....	173
5.4.4. Diferencia Entre Impugnación De Reconocimiento Voluntario Y Nulidad Del Reconocimiento Voluntario.....	174
5.4.5. Legitimación De Impugnación De La Paternidad Matrimonial.....	174

5.4.6. Legitimación Para La Impugnación Del Reconocimiento Voluntario. Actuación Procesal De La Madre.....	176
5.4.7. Acumulación De Las Pretensiones De Emplazamiento Y Desplazamiento De La Paternidad.....	179
5.4.8. Caducidad De La Acción De Impugnación De La Paternidad.....	180
5.4.9. Prueba De La Impugnación.....	181
5.4.10. Valoración De La Negativa A Someterse A Las Pruebas De ADN En Los Casos De Desplazamiento De La Paternidad.....	182
5.4.11. Indemnización Por Daño Moral En Los Casos De Desplazamiento De La Paternidad.....	184
6. ADOPCIÓN.....	185
6.1. Aptitud De Adoptabilidad.....	187
6.2. Consentimiento Para La Adopción Del Hijo(A).....	188
6.3. Adopción Por Parientes.....	190
6.4. Adopción Por Extranjeros.....	193
6.5. Cambio De Nombre En Las Diligencias De Adopción.....	195
7. ESTADO FAMILIAR.....	199
7.1. Prueba Del Estado Familiar.....	200
7.2. Rectificación De Partida De Nacimiento.....	201
7.3. Registro Del Estado Familiar.....	205
7.3.1. Autenticidad Del Registro.....	208
8. AUTORIDAD PARENTAL.....	209
8.1. Ejercicio De La Autoridad Parental.....	209
8.1.1. Ejercicio De La Autoridad Parental En Supuestos De Oposición Para El Establecimiento De La Filiación.....	211
8.1.2. Desacuerdo En El Ejercicio De La Autoridad Parental.....	211
9. CUIDADO PERSONAL.....	215
9.1. Elementos A Valorar Al Conferir El Cuidado Personal De Un Hijo(A).....	215
9.1.1. Idoneidad De Los Progenitores.....	215
9.1.2. Principio De Unidad Filial.....	221
9.1.3. Alienación Parental.....	222
9.2. Cuidado Personal Ejercido De Forma Compartida Entre Los Progenitores.....	225
9.3. Delegación Del Cuidado Personal De Un Niño(A) A Abuelos O Terceros....	227
9.4. Régimen De Comunicación, Relación, Trato Y Estadía.....	234
9.4.1. Régimen De Comunicación, Relación Y Trato A Favor De Parientes...	240
9.4.2. Obstaculización Del Régimen De Comunicación, Relación Trato Y Estadía.....	242
9.4.3. Suspensión Provisional Del Régimen De Comunicación, Relación, Trato Y Estadía.....	243
10. REPRESENTACIÓN LEGAL.....	247
10.1. Ejercicio De La Representación Legal.....	247
10.2. Intereses Contrapuestos En El Ejercicio De La Representación Legal.....	249
10.3. Autorización Judicial Para Salida Del País De Un Menor De Edad.....	254
11. ADMINISTRACIÓN DE BIENES.....	257
11.1. Bienes Que No Administran Los Progenitores.....	257
11.2. Diligencias De Utilidad Y Necesidad.....	257
12. VISICITUDES DE LA AUTORIDAD PARENTAL.....	259
12.1. Extinción De La Autoridad Parental.....	259
12.2. Pérdida De La Autoridad Parental.....	260
12.2.1. Legitimación Para Promover La Declaratoria De Pérdida De La Autoridad Parental.....	261
12.2.2. Abandono Moral Y Material Del Hijo(A).....	262
12.2.2.1. Elementos Que No Dan Lugar Al Abandono.....	266

12.3. Suspensión De La Autoridad Parental. Causas.....	271
12.3.1. Desistimiento De La Pretensión De Suspensión De La Autoridad Parental.....	276
12.3.2. Diferencia Entre Pérdida Y Suspensión De La Autoridad Parental.....	276
13. ALIMENTOS.....	277
13.1. Generalidades.....	277
13.2. Título Para Requerir Alimentos.....	279
13.3. Legitimación.....	282
13.3.1. Legitimación Activa.....	282
13.3.1.1. Legitimación Activa En Que El Cuidado Del Hijo Es Ejercido Por Un Tercero.....	282
13.3.1.2. Alimentos A Favor De La Mujer Embarazada. Restitución De Gastos.....	284
13.3.1.3. Alimentos A Favor Del Hijo Mayor De Edad. (Art. 211 C.F.).....	284
13.3.1.3.1. Reintegro De Gastos En El Supuesto Del Art. 211 C.F.....	286
13.3.2. Legitimación Pasiva.....	287
13.3.2.1. Legitimación Pasiva En El Supuesto De Reclamo De Alimentos Contra Abuelos.....	287
13.3.2.2. Legitimación Pasiva En El Caso De Reclamo De Alimentos Contra Hermanos Menores De Edad.....	293
13.3.2.2.1. Necesidades En El Supuesto De Reclamo De Alimentos Contra Hermanos Menores De Edad.....	293
13.3.2.3. Legitimación Pasiva En Caso De Reclamo De Alimentos Contra Hermanos Mayores De Edad.....	294
13.4. Prelación En El Pago De Alimentos.....	297
13.5. Necesidad Del Alimentario.....	299
13.6. Diferencia Entre Gastos Ordinarios Y Extraordinarios.....	301
13.7. Capacidad Del Alimentante.....	302
13.8. Condiciones personales del alimentante.....	304
13.9. Forma De Pago De La Prestación Alimenticia.....	311
13.10. Asignaciones Alimenticias Forzosas A Favor De Cónyuges, Hijos Menores De Edad E Hijos Mayores De Edad.....	312
13.11. Asignaciones Alimenticias Voluntarias.....	329
13.12. Medidas Cautelares Para Garantizar El Pago De Los Alimentos.....	331
13.12.1. Caucción Personal.....	332
13.12.2. Restricción Migratoria.....	332
13.12.3. Garantía Hipotecaria.....	334
13.12.4. Anotación Preventiva De La Demanda.....	335
13.12.5. Alimentos Provisionales.....	336
13.13. Aplicación Del Art. 253-A C.F.....	338
13.14. Exigibilidad De Los Alimentos.....	338
13.15. Modificación Ulterior De La Sentencia Que Impone Alimentos.....	341
13.16. Improcedencia De La Imposición De Bases De Actualización De La Cuota Alimenticia En Procesos Contenciosos.....	343
13.17. Ejecución De Convenios Ante El Procurador General De La República O Sus Auxiliares Departamentales.....	345
13.18. Retención Salarial De La Cuota Alimenticia. (Como Forma De Pago Y Ejecución De La Obligación).....	345
13.19. Prescripción En El Cobro De Cuotas Alimenticias.....	348
13.20. Decretos Legislativos Relacionados A Obligaciones Alimenticias Judicialmente Establecida. (D.L. 140 Y 503).....	350
13.21. Rendición De Cuentas Respecto De La Administración De La Cuota Alimenticia.....	353
13.22. Cesación De La Cuota De Alimentos.....	356
13.23. Diferencia Entre La Pretensión De Modificación Y Cesación De La Cuota Alimenticia.....	360
13.24. Dispensa En El Pago De Alimentos.....	361

14. TUTEL	365
14.1. Declaratoria De Incapacidad Y Nombramiento De Tutor.....	365
14.2. Tipos De Tutela. Tutela Dativa.....	366
14.3. Representación Del Pupilo.....	367
14.4. Administración De Los Bienes Del Pupilo.....	369
14.5. Garantías Para El Ejercicio Del Cargo De Tutor.....	370
14.6. Diligencias De Utilidad Y Necesidad.....	371
14.6.1. Plazo Para La Venta Del Inmueble.....	373
14.7. Causas De Finalización De La Tutela.....	
15. DERECHOS DE NIÑOS(AS) Y ADOLESCENTES	375
15.1. Interés Superior Del Niño(A).....	376
15.2. Localización.....	378
15.3. Restitución Internacional De Niños(As).....	381
16. PROTECCIÓN A ADULTO MAYOR	389

— |

| —

— |

| —

PRESENTACIÓN

A las puertas del décimo sexto aniversario de la jurisdicción familiar, el Consejo Nacional de la Judicatura y su Escuela de Capacitación Judicial “*Dr. Arturo Zeledón Castrillo*”, presenta a la comunidad jurídica, una apreciación sistemática de la evolución jurisprudencial de todas las Cámaras de Familia, durante los años 2007 - 2009, mediante la obra *Líneas y criterios jurisprudenciales en Derecho de Familia*, que contiene diferentes formas de interpretación del Código de Familia de El Salvador.

Este esfuerzo editorial del CNJ ha sido posible con el apoyo de la Comisión Coordinadora del Sector de Justicia, mediante su Unidad Técnica Ejecutiva (UTE), en el marco del proyecto “*Fortalecimiento de la calidad de la justicia y la seguridad por medio del aumento de la efectividad y la reducción de la impunidad en delitos contra la vida, integridad física y la violencia de género en El Salvador (FORCEF)*” y financiado por la Agencia Española de Cooperación Internacional para el Desarrollo (AECID).

En el episodio de violencia social por el que atraviesa la sociedad salvadoreña, resulta de mucha utilidad impulsar medidas de legitimación de la administración de justicia, y mucho más en el ámbito de la justicia familiar, como uno de los primigenios escenarios en los que se pueden originar, posteriores situaciones de armonía o conflicto, equilibrio o desajustes de las relaciones interpersonales e intergrupales; es por ello que en esta oportunidad se propone a las y los operadores del sistema judicial –funcionarios/as, empleados/as judiciales y profesionales jurídicos en general– incorporar a su instrumental teórico y normativo, el presente estudio jurisprudencial, como instrumento de apoyo al mejor desempeño funcional.

En el texto se aborda con mucha profundidad el Derecho de Familia y sus principales instituciones como: la nulidad del matrimonio, el divorcio, la unión no matrimonial, la filiación, la adopción, el estado familiar y la autoridad parental, en sus diversas manifestaciones, recorriendo desde el cuidado personal y la representación legal, pasando por la administración de bienes, para llegar a las vicisitudes de la autoridad parental. Por otra parte, presenta el tratamiento judicial que se ha dado a temas de frecuente disputa en los conflictos familiares: los alimentos, la tutela, los derechos de la niñez-adolescencia y finalmente la protección de la población adulta mayor. Es decir que la obra contiene un ejercicio académico de gran impacto conceptual y pragmático, encaminado al desarrollo de una forma de administrar justicia, más respetuosa de los derechos humanos de los grupos sociales vulnerables: niñas, niños, adolescentes, personas discapacitadas, incapaces y adultas mayores.

El CNJ reconoce la colaboración prestada por las y los titulares de magistraturas de las Cámaras de Familia de todo el territorio nacional, por haber identificado, compilado y suministrado la más relevante jurisprudencia, finamente sistematizada por las autoras, a quienes se agradece su generosa actitud académica, por autorizar la publicación de tan novedoso aporte al sector justicia y a toda su población justiciable.

Debe enfatizarse que el Consejo Nacional de la Judicatura, se complace en ofrecer la presente obra a toda la planta funcional y operativa del Órgano Judicial y la comunidad jurídica nacional, destinatarias del servicio de capacitación, con el firme y comprometido propósito de incentivar el análisis y la discusión de un Derecho de Familia más orientado a la justicia, la armonía y el equilibrio de las y los integrantes del tejido familiar de la sociedad salvadoreña.