



## ÍNDICE GENERAL

Advertencias al lector	XXI
Advertencia del editor	XXV

### CAPÍTULO I

#### DERECHO FILIAL, IDENTIDADES Y FAMILIAS

I. Preludio	1
II. El derecho a las identidades: el cruce entre identidad y pluralismo	6
III. Derecho filial y perspectiva de género	29
3.1. Introducción	29
3.2. Algunos avances y ciertas resistencias desde el sistema interamericano	33

### CAPÍTULO II

#### FILIACIÓN BIOLÓGICA

I. Bases constitucionales-convencionales de la filiación biológica	41
II. Tensiones desde la perspectiva de género	49
2.1. Palabras introductorias	49
2.2. La mirada de género en los conflictos filiales	55
III. Ciertos entrecruzamientos complejos	71
3.1. Violencia obstétrica	71
3.2. ¿Hay obligación de atender partos domiciliarios?	80
3.3. ¿Triple filiación por filiación biológica?	84
3.4. Práctica casera: ¿filiación biológica o reproducción asistida?	97
3.5. Apellido y filiación	102
IV. Determinación de la filiación	118
4.1. Inscripción de nacimiento	118
4.1.1. Generalidades	118
4.1.2. Inscripciones tardías	124
4.1.3. Un caso particular	128
4.2. Determinación vs. derecho a conocer los orígenes	131
4.3. Determinación de la maternidad	135
4.4. Determinación de la filiación presumida por ley -matrimonial-	140
4.4.1. Introducción	140
4.4.2. Aires desde el derecho comparado	145
4.5. Determinación de la filiación extramatrimonial. Reconocimiento	148
4.5.1. Algunas consideraciones generales	148
4.5.2. Aires del derecho comparado	151
V. Acciones	165
5.1. Acciones de emplazamiento	165
5.1.1. Lo diferente	165
5.1.2. Aires extranjeros	170
5.2. Acciones de desplazamiento	172
5.2.1. Algunas consideraciones generales	172
5.2.2. Impugnación de la filiación presumida por ley	175
5.2.2.1. Legitimación, caducidad y derecho transitorio	175
5.2.2.2. Aires del derecho comparado	181
5.2.3. Impugnación de la filiación extramatrimonial	183
5.2.3.1. Consideraciones generales contemporáneas	183
5.2.3.2. La legitimación amplia ¿alcanza al propio reconociente?	185
5.2.3.3. Reconocimiento complaciente y la acción penal	194

5.2.3.4. Supuestos especiales de legitimación activa	196
5.2.3.5. El debate inconcluso entre impugnación y nulidad	201
5.2.3.6. Cruce entre acción de impugnación y reclamación	227
5.2.3.7. Un planteo novedoso en el campo de la acción de impugnación del reconocimiento	244
VI. Prueba genética	249
6.1. Introducción	249
6.2. Valor de la negativa del presunto progenitor	254
6.3. Aires del derecho comparado	260
6.4. Prueba y negativa de otros terceros interesados	264
VII. Procesos de filiación	270
7.1. Particularidades de los procesos de filiación en los Códigos Procesales de Familia	270
7.2. Competencia	277
7.3. Derecho a la participación: escucha y defensa técnica	288
7.4. Alimentos provisorios	307
7.5. Caducidad de instancia y cosa juzgada	318
7.6. Costas, honorarios y multas	332
VIII. Responsabilidad civil	344
8.1. Daños derivados de la falta de reconocimiento. Una perspectiva renovada	344
8.2. Otros daños que involucra la filiación biológica	358
IX. Derecho internacional privado	372

### **CAPÍTULO III**

#### **FILIACIÓN POR TÉCNICAS DE REPRODUCCIÓN HUMANA ASISTIDA**

I. Bases constitucionales-convencionales de la filiación por técnicas de reproducción humana asistida	379
1.1. Breve introito	379
1.2. El acceso a las TRHA como parte integrante del derecho humano a la salud reproductiva	381
1.3. Pluralidad y TRHA: el derecho humano a formar familia(s)	391
1.4. Las TRHA y el derecho humano a beneficiarse del progreso científico	403
1.5. Las TRHA a la luz de la Corte IDH	405
1.5.1. El caso “Artavia Murillo y otros contra Costa Rica”: las TRHA como un vehículo para asegurar el efectivo cumplimiento de una serie de derechos humanos interconectados.	405
1.5.2. El caso “I. V. vs. Bolivia”: la importancia del consentimiento informado, previo, pleno y libre	412
1.6. Las TRHA y la perspectiva de género	417
II. El primer y gran debate en torno a las TRHA: la naturaleza jurídica del embrión no implantado	423
2.1. Breves palabras introductorias	423
2.2. La voz de la Corte IDH en el caso “Artavia Murillo”	424
2.3. El art. 19 del Cód. Civ. y Com. y sus distintas mutaciones	426
2.4. El artículo 19 del Cód. Civ. y Com. y su interpretación sistémica	427
2.4.1. El Cód. Civ. y Com. y la ley 26.862	427
2.4.2. Voces autorizadas	429
2.4.3. La incidencia del embrión en otros precedentes	431
2.5. Una deuda pendiente: el dictado de la ley especial	433
2.6. La discusión en torno al acceso al diagnóstico genético preimplantacional	435
2.6.1. Introito	435
2.6.2. La solicitud de cobertura del DGP ante la Corte Federal	438
2.6.3. La ley futura. Ley especial de TRHA y la inclusión del DGP	441

III. La ley 26.862 y su decreto reglamentario 956/2013: debates contemporáneos	442
3.1. Breves palabras introductorias	442
3.2. El debate en torno a la cantidad de tratamientos que cubre la ley	442
3.3. Propuesta de reforma: ¿límite etario para la cobertura?	445
IV. El matrimonio igualitario como eslabón necesario para el reconocimiento legal de las TRHA como tercera causa fuente de filiación en el Cód. Civ. y Com.	446
4.1. Las conquistas no nacen de un repollo, ni las trae la cigüeña	446
4.2. La extensión de la presunción matrimonial en parejas del mismo sexo	449
4.3. La filiación en el marco de parejas de mujeres no casadas	451
4.3.1. Las soluciones antes del Cód. Civ. y Com.	451
4.3.2. Algunos conflictos suscitados en otras latitudes: dos casos provenientes de España y Chile	456
4.3.2.1. Una sentencia paradigmática del Superior Tribunal de España	456
4.3.2.2. Una sentencia de la Corte Suprema de Chile, para el olvido	461
V. Determinación de la filiación por el uso de las TRHA en el Cód. Civ. y Com.	464
5.1. Parte General	464
5.1.1. Breves palabras introductorias	464
5.1.2. La fuerza de la voluntad procreacional (faz interna) y el consentimiento informado (faz externa)	466
5.1.3. Actualidad y revocación del consentimiento: jurisprudencia pre y post Cód. Civ. y Com.	467
5.1.3.1. El fallo de la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil, sala J, 13/9/2011	468
5.1.3.2. Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil, sala K, 1/9/2017	468
5.1.4. El consentimiento informado: ¿quién certifica?	473
5.1.4.1. Requisitos de los consentimientos informados en TRHA	473
5.1.4.2. Gratuidad de la certificación de los CI	475
5.1.4.3. El rol del Ministerio de Salud de la Nación	478
5.1.4.4. El rol de los centros de salud especializados a través de la jurisprudencia	480
5.1.5. La filiación por TRHA en la jurisprudencia	484
5.1.5.1. El derecho transitorio y la inscripción de niñxs nacidxs antes de la entrada en vigor del Cód. Civ. y Com. por TRHA	484
5.1.5.2. La jurisprudencia y la aplicación de la cláusula transitoria tercera del art. 9° de la ley 26.994	488
5.1.5.3. SC Buenos Aires, 6/4/2016, “B., M. y otros. Filiación”	491
5.1.5.4. Juzgado de Familia Puerto Madryn, Chubut, 18/8/2016 “L., M. Á. y P., A. M. Jt s/ medida autosatisf activa”	497
5.1.5.5. Juzgado Nacional de Primera Instancia en lo Civil N° 85, 8/3/2017, “G. E. s/información sumaria”	500
5.1.5.6. Juzgado en lo Contencioso, Administrativo y Tributario Nro. 2 de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires, 12/5/2017, “B. M. A. c. GCBA s/ amparo (art. 14 CCABA)”	502
5.1.5.7. Conflictos filiales suscitados a raíz del fallecimiento de una de las integrantes del proyecto parental	510
VI. Parte especial	520
6.1. Consideraciones generales	520
6.2. La gestación por sustitución en la realidad nacional	522
6.2.1. La propuesta regulatoria prevista en el Anteproyecto de Reforma del Cód. Civ. y Com.	522
6.2.2. Cuadro de situación del reconocimiento jurisprudencial de las gestaciones por sustitución realizadas en el país	526
6.2.3. ¿Cómo resolver los casos de gestación por sustitución a la luz del art. 562? La primera sentencia de declaración de inconstitucionalidad del art. 562	537

6.2.4. El primer precedente de reconocimiento de gestación por sustitución en parejas del mismo sexo	542
6.2.5. Una familia, tres gestaciones por sustitución y la espera de dos resoluciones de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	549
6.2.6. Un cruce particular: gestación por sustitución y discapacidad	554
6.2.7. Una gestación por sustitución resuelta en el marco de una audiencia	555
6.2.8. Una estrategia diferente: amparo colectivo en el ámbito de la justicia Contencioso Administrativa de la CABA	557
6.2.9. La gestación por sustitución realizada en el exterior	561
6.2.10. Los proyectos de ley presentados en el Congreso de la Nación	562
6.3. La filiación post mortem	569
6.3.1. Breve introito	569
6.3.2. La propuesta regulatoria del Anteproyecto	570
6.3.3. La realidad hecha sentencia: jurisprudencia nacional	571
6.3.3.1. Primer precedente modalidad gametos criopreservados	572
6.3.3.2. Primer precedente modalidad con extracción compulsiva	573
6.3.3.3. Primer precedente con modalidad de gametos criopreservados.	575
6.3.3.4. Un precedente denegatorio de la filiación post mortem	578
6.3.3.5. Filiación post mortem y discapacidad: a propósito de un reciente fallo	580
6.3.4. El proyecto de ley presentado en el Congreso de la Nación	583
6.4. La regla del art. 558 del Cód. Civ. y Com. y los supuestos de triple filiación en TRHA	584
6.4.1. Breve introito	584
6.4.2. El primer precedente argentino: resolución administrativa antes del Cód. Civ. y Com.	585
6.4.3. La primera sentencia de triple filiación por TRHA en vigencia del Cód. Civ. y Com.	586
6.4.4. Propuestas a futuro	589
6.5. Prácticas caseras de inseminación	591
6.5.1. Consideraciones generales	591
6.5.2. Las TIC en parejas de mujeres casadas	595
6.5.3. Las TIC en parejas de mujeres no casadas	599
6.5.4. Las TIC en mujeres sin pareja	600
6.5.5. Las prácticas caseras y los casos de triple filiación	602
6.5.6. Colofón	606
VII. Derecho a la información	608
7.1. Introducción	608
7.2. Situación en el derecho comparado	611
7.2.1. Consideraciones generales	611
7.2.2. Sistema cerrado o de anonimato absoluto	612
7.2.3. Sistema abierto	614
7.2.4. Sistema de anonimato relativo	619
7.2.5. Sistema de opción y doble ventanilla	622
7.3. La solución del Cód. Civ. y Com.	624
7.4. Qué comprende el derecho a la información	632
7.4.1. Introducción	632
7.4.2. Derecho a saber que se ha nacido de TRHA heteróloga	6326
7.4.3. El derecho a la información relativa al donante	35
7.4.3.1. Introducción	635
7.4.3.2. Acceso de NNA a información no identificatoria: datos de salud	636
7.4.3.3. Acceso de NNA a información identificatoria	637
7.5. Información y responsabilidad del Estado	640
7.5.1. Voces jurisprudenciales	640
7.5.2. La regulación proyectada. El único proyecto con estado parlamentario: 0091-D-2017	644

7.6. Derecho a la información y gestación por sustitución	647
7.7. El programa de identidad abierta. ¿Es constitucional un sistema de donación abierta?	651
VIII. Responsabilidad civil y TRHA	657
8.1. Consideraciones generales	657
8.2. El lugar del consentimiento informado	660
8.2.1. Introducción	660
8.2.2. El consentimiento informado según la jurisprudencia convencional	661
8.2.3. Consentimiento informado, avance de la ciencia y error en el diagnóstico	667
8.2.4. Consentimiento informado, mala praxis y salud no reproductiva	671
8.3. Donación, prevención y daños	678
8.3.1. Introducción	678
8.3.2. Un caso de fibrosis quística	679
8.3.2.1. Introducción	679
8.3.2.2. Doble sentencia confirmatoria	683
8.3.2.3. La crítica doctrinaria	691
8.3.3. Donación de óvulos y perspectiva de género	696
8.3.3.1. Introito	696
8.3.3.2. Un precedente	696
8.4. Un rubro indemnizatorio más contemporáneo: la cobertura de la gestación por sustitución	700
8.4.1. Breve introducción	700
8.4.2. El caso canadiense	701
8.4.3. El caso británico	704

#### **CAPÍTULO IV FILIACIÓN ADOPTIVA**

I. Derechos humanos y adopción	707
1.1. La perspectiva de derechos humanos como núcleo duro en materia de adopción	707
1.2. El ¿nuevo? concepto de adopción en el Cód. Civ. y Com.	722
1.3. La adopción desde el principio: los principios de la adopción en el Cód. Civ. y Com.	726
II. De adopciones y sujetos. ¿Quién/quienes constituyen familia adoptiva?	742
2.1. Quiénes pueden ser adoptantes	742
2.1.1. Prohibiciones por parentesco: adopción del descendiente por el ascendiente y de un hermano a su hermano	749
2.1.2. Diferencia de edad	753
2.1.3. Adopción y familia monoparental	754
2.1.4. Adopción conjunta	759
2.1.4.1. Adopción conjunta por personas en unión convivencial	759
2.1.4.2. Adopción desde el prisma de la igualdad: las familias homoparentales	765
2.1.4.3. Adopción conjunta: personas casadas o en unión convivencial	779
2.1.4.4. Cónyuge o conviviente declarado persona incapaz o con capacidad restringida: adopción unipersonal	780
2.1.4.5. Cónyuge separado de hecho: adopción unipersonal	782
2.1.4.6. Adopción conjunta por personas divorciadas o cesada la unión convivencial	783
2.1.5. Plazo de residencia en el país	786
2.1.6. Inscripción en el Registro Único de Aspirantes a Guarda con Fines Adoptivos	788

III. El otro extremo de la diada. Quiénes pueden ser adoptadxs	796
3.1. El adoptado menor de edad. Quiénes son los NNA adoptables	798
3.2. Pluralidad de adoptados	800
3.3. Adopciones sucesivas y simultáneas	800
3.4. La persona menor de edad frente a su adopción: fondo y forma	801
3.5. Asistencia letrada de NNA en materia de adopción	809
3.6. Adopciones complejas: segunda infancia, adolescentes y NNA con discapacidad	823
IV. Declaración de la situación de adoptabilidad	830
4.1. El camino previo: el sistema de promoción y protección integral de derechos de niños, niñas y adolescentes	830
4.2. De qué hablamos cuando hablamos de guarda de hecho	843
4.2.1. Algunas consideraciones generales	843
4.2.2. El camino jurisprudencial en un debate aún candente	849
4.2.3. Las excepciones al art. 611. La socioafectividad en materia de adopción	867
4.3. La declaración judicial de la situación de adoptabilidad. El fracaso de las intervenciones con la familia de origen	881
4.3.1. Introducción	881
4.3.2. Competencia	883
4.3.3. La declaración en situación de adoptabilidad. El trabajo con la familia de origen	887
4.3.4. Nulidad relativa, vicios del consentimiento y DESC en materia de adopción	909
4.3.5. La excepción del art. 607	912
4.3.6. Partes en el proceso. Participación del NNA	918
4.3.7. La participación de los progenitores de origen	920
4.3.8. Referentes afectivos y su participación en el proceso	933
V. Guarda con fines de adopción	938
VI. El juicio de adopción propiamente dicho	951
6.1. Consideraciones generales	951
6.2. Partes en el proceso	953
6.3. Rol del niño en el proceso de su adopción	953
VII. Tipos de adopción	956
7.1. Los tipos adoptivos en la legislación preexistente	956
7.2. Los tipos adoptivos en el Cód. Civ. y Com. de la Nación	957
7.2.1. Particularidades de la adopción plena. Acción de filiación del adoptado	958
7.3. Flexibilización de los tipos adoptivos. Los preliminares del nuevo art. 621, Cód. Civ. y Com.	959
7.4. La adopción y el derecho vivo: adopción dinámica	965
VIII. Figuras complementarias	979
8.1. Revocación de la adopción	979
8.2. Conversión de la adopción simple en plena	981
IX. Nuevamente “Fornerón” a la luz de la nulidad de la adopción	983
X. <i>Todos los nombres</i> . Adopción y nombre del adoptado	988
10.1. Introducción o palabras introductorias	988
10.2. El nombre de pila del adoptado	988
10.3. El apellido en la adopción plena	992
10.4. El apellido en la adopción simple	993
XI. Adopción de integración	993
11.1. Consideraciones iniciales	993
11.2. De familias y ensambles. La adopción de integración desde su piso previo, la familia ensamblada	994
11.3. La adopción de integración	1001
11.4. Revocación de la adopción de integración y conversión	1011
XII. “El saber quién soy”. El derecho a conocer los orígenes	1012

XIII. Supuestos especiales de adopción. <i>Post mortem</i>	1016
13.1. Adopción del hijo fallecido durante la guarda preadoptiva	1016
13.2. Adopción <i>post mortem</i>	1017
13.3. Adopción de integración <i>post mortem</i>	1022
XIV. Adopción internacional	1022
XV. Triple filiación por adopción	1037