

Derecho matrimonial

Autores: Jorge del Picó Rubio y Marcela Acuña San Martín

Der Ediciones /2024

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	IX
1. INTRODUCCIÓN.....	1
2. LA UNIÓN AFECTIVO-SEXUAL DE PAREJA Y SU ORDENACIÓN JURÍDICA EN EL DERECHO MATRIMONIAL CHILENO	3
2.1. Persona, unión de hecho, unión civil y matrimonio	3
A) La persona en pareja: tendencias tradicionales y contemporáneas sobre la identidad de las y los contrayentes en la perspectiva de la unión de pareja.....	3
B) Sexualidad y persona.....	4
C) Homosexualidad y transexualidad.....	5
D) Afectividad y pareja	7
a. Recepción jurídica de la afectividad.....	8
b. Efectos de las reformas de 2004 y 2021	8
2.2. Unión de hecho y unión jurídicamente formalizada.....	10
A) Reconocimiento social de la unión de pareja	10
B) Reconocimiento jurídico de la unión de pareja	11
C) Uniones de hecho	12
D) Uniones civiles no matrimoniales	15
E) Régimen civil de la unión de pareja en el derecho chileno	17
2.3. El acuerdo de unión civil: recepción legal del pacto de convivencia civil....	18
A) Introducción.....	18
B) Definición	19
C) Caracterización	19
D) Requisitos	20

E) Efectos	22
F) Término del acuerdo de unión civil.....	24
2.4. El matrimonio: visión general de la institución, sus fundamentos y su justificación jurídica y social	27
A) Concepto.....	27
B) Componentes de la idea de matrimonio	28
C) Contractualismo e institucionalidad del matrimonio.....	30
a. Posiciones contractualistas	30
b. El matrimonio como institución	31
c. Teorías eclécticas.....	32
d. El matrimonio como sociedad	32
D) Elementos y propiedades del matrimonio.....	33
a. La unión basada en la diferencia de sexos y el impacto de la noción de matrimonio igualitario	33
b. La unidad del matrimonio y la prohibición legal de la poligamia	35
c. Exclusividad y fidelidad	36
d. Estabilidad en el matrimonio e indisolubilidad.....	37
E) Fines del matrimonio.....	38
3. RÉGIMEN LEGAL DEL MATRIMONIO: DESARROLLO PARTICULAR DEL MATRIMONIO COMO ACTO JURÍDICO.....	41
3.1. Introducción al régimen legal del matrimonio.....	41
3.2. El matrimonio como acto jurídico	42
A) Definición legal del matrimonio.....	42
B) Características definitorias sustantivas del contrato matrimonial	42
C) Naturaleza jurídica del matrimonio civil.....	43
D) Elementos y propiedades que caracterizan al matrimonio en el derecho civil chileno	44
E) Las reformas recientes y los caracteres del matrimonio legal.....	46
F) Los fines del matrimonio y las reformas legales de 2004 y 2021	47
a. Convivencia.....	48
b. Procreación	49
c. Auxilio mutuo.....	49
G) Caracterización sintética del matrimonio legal	50
a. Naturaleza jurídica contractual.....	50
b. Carácter solemne	50
c. Ausencia de modalidades	50

d. Irrelevancia del sexo y del género de los contrayentes	51
e. Indisolubilidad	51
f. Duración vitalicia	51
g. Orientación al cumplimiento de los fines específicos de convivencia, auxilio mutuo y procreación	52
3.3. Requisitos del matrimonio y sistemas matrimoniales.....	52
A) El matrimonio como acto jurídico: incidencia de las reformas legales	52
B) Régimen de los requisitos del matrimonio: importancia jurídica, requisitos de validez y de existencia.....	53
a. Supuestos de inexistencia subsistentes tras las reformas legales	53
b. Requisitos de validez.....	55
3.4. Celebración del matrimonio: sistemas matrimoniales, matrimonio civil y matrimonio religioso.....	58
A) Forma de celebración del matrimonio y su especial relevancia jurídica	58
B) Sistema matrimonial chileno	59
C) Celebración del matrimonio legal	59
a. Etapa preparatoria del matrimonio	60
b. Etapa constitutiva del matrimonio.....	60
c. Etapa registral del matrimonio	61
d. Celebraciones especiales	62
e. Celebración del matrimonio en la forma estrictamente civil.....	63
D) El matrimonio celebrado en forma religiosa y su actual validez civil...	64
a. Régimen legal del matrimonio religioso para su validez civil	65
b. Breve referencia al matrimonio en la Iglesia católica	66
c. Matrimonio celebrado por otras confesiones religiosas	66
E) Régimen aplicable a los matrimonios celebrados en el extranjero y a los matrimonios entre extranjeros en Chile	67
4. EL MATRIMONIO COMO ESTADO.....	69
4.1. El estado matrimonial: efectos personales y patrimoniales.....	69
A) El estado matrimonial.....	69
B) Régimen legal de los efectos personales del matrimonio.....	70
a. Deber de fidelidad.....	71
b. Deber de socorro recíproco	72
c. Deber de ayuda mutua	73
d. Deber de respeto y protección recíproca	75
e. Deber de vivir en el hogar común	75

f. Deber de cohabitación.....	76
g. Deber de auxilio y expensas para la <i>litis</i>	76
C) Régimen legal de los efectos patrimoniales.....	77
4.2. Bienes familiares.....	78
A) Bienes que pueden ser declarados familiares.....	79
B) Sistema de afectación.....	81
C) Sistema de desafectación de bienes familiares.....	82
D) Efectos de la afectación de bienes familiares.....	84
4.3. Convenciones matrimoniales y pactos de sustitución.....	86
A) Convenciones o capitulaciones matrimoniales.....	86
B) Pactos de sustitución del régimen económico matrimonial.....	89
4.4. Regímenes económicos del matrimonio.....	90
A) Introducción al orden económico del matrimonio.....	90
B) Régimen de separación de bienes.....	92
a. Separación judicial de bienes.....	93
b. Separación legal de bienes.....	96
c. Separación convencional de bienes.....	98
C) Régimen de participación en los gananciales.....	98
a. Concepto y características.....	99
b. Administración de bienes.....	101
c. Patrimonio originario.....	102
d. Patrimonio final.....	105
e. Determinación y cálculo de los gananciales.....	106
f. Crédito de participación.....	107
g. Término del régimen de participación en los gananciales.....	109
D) Sociedad conyugal.....	110
a. Patrimonios de la sociedad conyugal.....	111
b. Haberes de la sociedad conyugal.....	112
c. Bienes propios de cada cónyuge.....	117
d. Subrogación.....	118
e. Pasivo de la sociedad conyugal.....	119
f. Las recompensas.....	122
E) Administración de la sociedad conyugal.....	124
a. Administración ordinaria de la sociedad conyugal.....	125
b. Administración extraordinaria de la sociedad conyugal.....	129
F) Disolución de la sociedad conyugal.....	130

G) Liquidación de la sociedad conyugal	133
H) Patrimonio reservado de la mujer casada en sociedad conyugal	135
I) Separación parcial de bienes de los artículos 166 y 167 del Código Civil	138
4.5. Momento crítico del matrimonio	140
A) Crisis de la vida conyugal e intervención social	140
B) Concepto de separación	141
C) Separación de hecho	142
D) Separación judicial	143
a. Justificación de la separación judicial	143
b. Procedencia y tipos de separación judicial	143
c. Régimen económico	144
E) Cese de la convivencia	145
a. Existencia de acuerdo de los cónyuges para fijar la fecha del cese de convivencia	145
b. Inexistencia de acuerdo para fijar el cese de la convivencia	146
F) Convenio regulador	146
a. Régimen legal del acuerdo o convenio regulador	146
b. Requisitos de completitud y suficiencia del acuerdo o convenio regulador	147
c. Actuaciones judiciales destacadas	147
G) Efectos de la separación	148
a. Separación de hecho	148
b. Separación judicial	148
H) Reconciliación de los cónyuges separados	149
a. Separación judicial basada en falta imputable	150
b. Separación judicial basada en una separación de mutuo acuerdo	150
I) ¿Estado civil de separada o separado?	150
5. LA TERMINACIÓN DEL MATRIMONIO Y SUS EFECTOS CIVILES	151
5.1. Introducción	151
A) Régimen de la terminación del matrimonio en la Ley de Matrimonio Civil de 2004	151
5.2. El divorcio	152
A) Concepto	152
B) Distinciones, clasificaciones y especificidad del sistema legal chileno sobre el divorcio	153

C)	Divorcio sanción o por culpa: requisitos legales.....	154
D)	Divorcio por cese de la convivencia.....	159
E)	Cláusula de dureza restringida contenida en la Ley de Matrimonio Civil.....	161
F)	Efectos de la sentencia de divorcio.....	163
5.3.	Disolución del matrimonio por voluntad del cónyuge de quien ha obtenido rectificación de partida de nacimiento por razones de identidad de género...	166
5.4.	La compensación económica.....	168
A)	Introducción.....	168
B)	Concepto.....	170
C)	Naturaleza jurídica.....	171
D)	Configuración legal.....	174
a.	El menoscabo económico.....	175
b.	La imposibilidad de desarrollo de actividad lucrativa o remunerada.....	176
c.	La dedicación al cuidado de los hijos o hijas y al hogar.....	179
E)	Determinación de la compensación económica: puede ser convencional o judicial.....	182
a.	Determinación convencional.....	182
b.	Determinación judicial.....	184
F)	Circunstancias del artículo 62 de la Ley de Matrimonio Civil.....	186
a.	La duración del matrimonio y de la vida en común de los cónyuges.....	186
b.	Situación patrimonial de ambos.....	187
c.	La buena o mala fe.....	189
d.	La edad y el estado de salud del cónyuge beneficiario.....	190
e.	Situación en materia de beneficios previsionales y de salud.....	190
f.	Su cualificación profesional y posibilidades de acceso al mercado laboral.....	191
g.	La colaboración que hubiere prestado a las actividades lucrativas del otro cónyuge.....	192
G)	El importe de la compensación económica.....	193
a.	Procedimiento de determinación del importe de la compensación.....	194
b.	Características del importe de la compensación.....	196
H)	Forma y pago de la compensación económica.....	197
a.	Modalidades de compensación.....	197
b.	Forma de pago de la compensación.....	201
c.	Del carácter alimenticio de las cuotas.....	204
d.	Seguridades para el pago de la compensación.....	206

I) Renuncia de la compensación económica	208
a. Renuncia posterior a la crisis matrimonial	208
b. Renuncia anterior a la crisis matrimonial	209
J) Extinción de la compensación económica.....	210
6. ALGUNAS CUESTIONES PARTICULARES DEL MATRIMONIO DESDE LA FUNCIÓN JU- DICIAL.....	211
6.1. Introducción.....	211
6.2. La acción de divorcio.....	212
6.3. Interpretación de la unidad matrimonial.....	212
6.4. Subsistencia de la propiedad matrimonial de la indisolubilidad.....	213
6.5. Inscripción del matrimonio y efectos civiles	214
6.6. Cuestiones abiertas por la Ley N° 21.400 y otras normas legales. Incidentes en aspectos de género y no discriminación	215
6.7. Matrimonio celebrado en el extranjero y nuevo régimen legal del matri- monio	215
6.8. El concepto de familia y los bienes familiares	216
6.9. Bienes familiares, derechos y acciones.....	218
6.10. Formalidades para afectar un determinado bien como bien familiar.....	219
6.11. Problemas interpretativos sobre la desafectación de bienes familiares	220
6.12. Prueba de los bienes que componen el patrimonio originario	222
6.13. Terminación del matrimonio y sistemas legales: ponderación judicial	222
6.14. Hechos a probar para la procedencia de la compensación económica	223
6.15. La convivencia efectiva como criterio a ponderar judicialmente en la cuantificación del menoscabo	223
GLOSARIO	225
BIBLIOGRAFÍA	233
DOCTRINA	233
NORMATIVA CITADA.....	240
• Nacional.....	240
• Internacional.....	243