

8. Familia monoparental

La familia **monoparental** es un fenómeno social en constante crecimiento. Resulta difícil dar una definición precisa debido a que las causas que la provocan son diversas. Sin duda alguna podemos decir que, la característica principal de este grupo familiar es la de estar compuesta por uno solo de los progenitores que convive junto a su/s hijo/s poseyendo, sea de hecho o de derecho, la tenencia sobre los mismos.

Tradicionalmente se han distinguido tres causas posibles: a) la maternidad solitaria o extraconyugal, b) la viudez y c) la separación y/o divorcio. Estas dos últimas, lógicamente, con existencia de progeñie. Notoria e injustificadamente se ha tendido a ignorar la versión masculina de esta monoparentalidad, quizás por la mayoritaria presencia de configuraciones matrifocales. Sin embargo, existen casos de padres que por diferentes circunstancias asumen el cuidado cotidiano de su progeñie: hombres solteros hetero/homosexuales que deciden engendrar y/o ejercer una paternidad en solitario, por acogimiento familiar, adopción o asumiendo la custodia de un/os hijo/s fruto de una anterior relación¹.

En Argentina, entre los años 1980 y 2001, el total de hogares se incrementó al 41,9%. Al tener en cuenta el sexo del jefe del hogar se observa que la jefatura masculina aumentó el 27% mientras que la femenina el 104,8%. Las familias monoparentales se incrementaron el 76,4%, llegando a representar el 19,3% del total de hogares conyugales. Al tener en cuenta sólo la jefatura femenina, los datos indican que este aumento fue del 91,7% mientras que entre los jefes varones fue del 29,9%².

¹ Barrón López Sara, Familias monoparentales: un ejercicio de clarificación conceptual y sociológica, pag. 15 link de descarga: http://isadoraduncan.es/files/File/Familias_monoparentales_clarificacion_conceptual_y_sociologica.pdf consultado en fecha 3/09/2011

² Mazzeo Victoria, "La importancia de las familias monoparentales en Argentina. Diferencias regionales, 1980-2001", pag. 4 Link de descarga: http://www.alapop.org/2009/images/DOCSFINAIS_PDF/ALAP_2008_FINAL_38.pdf consultado en fecha 18/04/2011

Según los datos provistos por el CENSO 2001 referente a la Provincia de Catamarca, la población en familias monoparentales fue de 64.078 familias, de los cuales el 16,83% tiene la jefatura el hombre y el 83,13% la mujer³.

Podemos observar que en la mayoría de los hogares monoparentales el jefe de la familia, según su estado civil, lo es la mujer representando un total del 82,91% con respecto a un 17,08% del hombre⁴.

8.1. Complejidad de la jefatura femenina

La problemática de las familias monoparentales es muy amplia y repercute en muchos ámbitos de la vida cotidiana:

La mayoría son de jefatura femenina. La mujer no sólo cumple con roles domésticos (la preparación de comidas, tareas de limpieza, coordinación de otras actividades domésticas, etc.), sino también la de buscar trabajo para la subsistencia del grupo familiar. Para aquellas que no cuentan con profesión, con experiencia laboral, etc. la inserción le será aun más difícil. En ciertas circunstancias, estas mujeres se encuentran impedidas de optar en cumplir horas extras de trabajo para obtener mayores beneficios, sin que esto no ocasione consecuencias negativas en la jornada doméstica.

Otro de los problemas de las familias monoparentales es la pérdida de su compañero sexual (las mujeres son más reticentes a la hora de constituir nueva pareja en cambio el hombre no). A menudo la ruptura de la convivencia familiar supone la erradicación del propio hogar de uno de los miembros provocando también el cambio de establecimiento educativo de los hijos alejándolos de sus amistades, actividades etc.

³ Cuadro 2-2-5: Población en familias monoparentales, por sexo del jefe y convivencia en unión legal, según grupo de edad, Provincia de Catamarca. Año 2001, ver Anexo pag. 64

⁴ Cuadro 2-2-1: Jefes de familias monoparentales, por sexo, según estado civil. Provincia de Catamarca. Año 2001 ver Anexo pag. 63

La vivienda constituye otro de los problemas para las mujeres que quedan a cargo de sus hijos menores de edad si no cuenta con las posibilidades económicas para adquirir o locar un inmueble. En caso de separación o divorcio vincular es el juez el que va a decidir quién debe ser excluido o no del hogar conyugal⁵. Cuando es madre soltera (la mayoría adolescente) conviven junto a sus padres por diversas razones: falta de recursos económicos, inmadurez emocional para hacerse cargo de su propio núcleo familiar, escolaridad incompleta etc.

El número creciente de familias monoparentales, y sobre todo de jefaturas femeninas, es una problemática de tipo social que pone en evidencia la falta de compromiso, el abandono de la costumbre etc., conduciendo a un estilo de vida más libre sin tener en cuenta, en algunos casos, las graves consecuencias de esto.

8.2. Aspecto jurídico

Si bien nuestro ordenamiento jurídico no regula en forma específica este grupo familiar, debido a que el surgimiento del mismo es producto de diferentes factores, consideramos que es más conveniente determinar cómo las diversas circunstancias son reguladas por nuestro Código Civil.

Madres solteras:

- Los hijos en la mayoría de los casos no poseen filiación paterna. El menor cuenta con la acción de reclamación de la filiación extramatrimonial contra su padre. Esta acción podrá ser promovida por el hijo en todo tiempo, así lo dispone el art. 254 del Código Civil.

⁵ Art. 231. Deducida la acción de separación personal o de divorcio vincular, o antes de ella en casos de urgencia, podrá el juez decidir si alguno de los cónyuges debe retirarse del hogar conyugal, o ser reintegrado a él, determinar a quien corresponda la guarda de los hijos con arreglo a las disposiciones de este Código y fijar los alimentos que deban prestarse al cónyuge a quien correspondiere recibirlos y a los hijos, así como las expensas necesarias para el juicio.

- Nuestro Código Civil permite la adopción del hijo del cónyuge, así lo establecen dispone los artículos 311 inc. 1° y 313. Dicha adopción estará regida por el principio directriz de esta institución que es la de velar por el interés superior del niño.

El interés del menor exige que se respeten sus vínculos familiares y la prioridad de la familia biológica. Únicamente cuando el hijastro fuese huérfano de uno de sus padres o padezca abandono por el progenitor que no tiene su guarda, o éste se encontrara privado de la patria potestad sería admisible, su adopción por el padrastro o la madrastra. En tales casos solo procederá a una adopción simple del menor⁶. Silvia Beatriz Rabinovich de la Asociación de Abogados de Buenos Aires, comparte la postura del Proyecto de Reforma del Código Civil en su art. 646: *“También procede la adopción plena del hijo del cónyuge que no tiene filiación acreditada respecto del otro progenitor, o si éste ha fallecido o ha sido privado de la patria potestad”*. Expone sosteniendo que no resulta justo que, quien peticiona la adopción integradora sufra tal limitación, en aras de la preservación del vínculo de sangre que naturalmente no se pierde, o de un hipotético beneficio patrimonial... La adopción busca unificar a la familia, integrarla, hacerla única e indisoluble⁷.

- Los hijos tienen derecho a alimento, escolaridad, hogar, etc.
- Los hijos/as solteros/as y las hijas viudas siempre que no gozaran de jubilación, pensión, retiro o prestaciones no contributiva... todos ellos gozan de la pensión por fallecimiento hasta los 18 años, la limitación de edad no rige si los derechohabientes se encontraren incapacitados para el trabajo a la fecha de fallecimiento del causante o incapacitados a la fecha en que cumplieran 18 años de edad, así lo dispone la ley 24.241 art. 53 inc. e.

⁶ Fanzolato Eduardo I. La filiación adoptiva, Editorial Advocatus, Córdoba 1998, pag. 126

⁷ Rabinovich Silvia Beatriz, Adopción del hijo del cónyuge. Su tratamiento en el proyecto de reforma del Código Civil. Una propuesta acertada, Linck de descarga: [Http://Www.Aaba.Org.Ar/Bi070014.Htm](http://www.Aaba.Org.Ar/Bi070014.Htm) , consultado en fecha 18/11/2011

- El o los hijo/s son herederos forzosos en la sucesión de su madre y tiene derecho de representación en la sucesión de sus abuelos maternos en caso de fallecimiento de su madre. Si el o los hijo/s fueren reconocido por su padre son herederos forzosos del mismo y también cuentan con derecho de representación.
- Crean vínculo de parentesco con los familiares maternos, en el caso de ser reconocido por su padre, por los familiares de éste, y en el supuesto de ser adoptado por el cónyuge de su progenitor sólo crea un vínculo jurídico entre el adoptante y el adoptado.

Viudez:

- La muerte es una de las causales de disolución del vínculo matrimonial. Esta habilita tanto al hombre como a la mujer a contraer nupcias nuevamente; también disuelve la sociedad conyugal.
- La sucesión se abre en el mismo instante en que fallece la persona, deberá liquidarse la sociedad conyugal para determinar cuáles son los bienes gananciales y propios del fallecido y fijar la porción hereditarias que le corresponde al cónyuge supérstite y a los que concurran con éste.
- El art. 3576 bis dispone: “La viuda que permaneciere en ese estado y no tuviere hijos, o que si los tuvo no sobrevivieron en el momento en que se abrió la sucesión de los suegros, tendrá derecho a la cuarta parte de los bienes que le hubiesen correspondido a su esposo en dicha sucesión...”
- En caso de tener hijos menores de edad, el cónyuge supérstite ejerce la patria potestad en forma exclusiva.

Separación Personal o Divorcio Vincular:

- Nuestro Código Civil regula todo lo concerniente a este aspecto en el Libro Primero, Sección Segunda, Título I, Capítulo Noveno al Decimo Tercero.

9. Familia ensamblada

Las familias ensambladas, más reconocidas a través de la frase “los míos, los tuyos y los nuestros”, es aquella en la cual ambos miembros o uno solo proviene de uniones anteriores con hijos.

En Argentina, el equivalente para *stepfamily* (término empleado en los Estados Unidos) es “familia ensamblada” que deriva de “ensamble”, palabra usada en ingeniería para designar el ajuste entre distintas piezas que encajan unas en otras conformando una nueva unidad. Esta denominación aparece en 1989 en un trabajo conjunto publicado por una Abogada y una Terapeuta, omitiendo el prefijo “re” que aparece en otras nominaciones como “reconstituida”, “recompuesta”, etc., que aluden a algo que se destruyó y se recompuso⁸.

Este tipo de familia es una de las alternativas que tiende a la conformación de un grupo familiar nuevo. Está compuesta por al menos uno de los miembros proveniente de uniones anteriores con hijos. Actualmente es el hombre el que reincide en contraer nuevas nupcias o a mantener una relación consensuada con otra persona, no así tanto la mujer. Según el CENSO 2001, con respecto a la Provincia de Catamarca, muestra que el total de uniones reincidentes fue de 7458 y que el 48,35% lo es sólo el hombre, un 30,28% la mujer y el 21,35% representa la reincidencia de ambos cónyuges⁹.

9.1. Patria potestad y el status paternal

Las leyes argentinas no reconocen la autoridad legal de los padrastros para firmar documentos escolares o asistir a reuniones, contratar una prestación médica, autorizar una cirugía, o cualquier otro acto en beneficio del niño. La función del

⁸ Dr. Margorie Engel, “Familia ensamblada en todo el mundo: Análisis comparativo de los enfoques legales en los países seleccionados Link de descarga: <http://familias21online.com/index.php/articulos/38-interes-general/78-familias-ensambladas-en-todo-el-mundo> consultado en fecha 02/07/2011

⁹ Cuadro 2-1-1: Familias completas, por rango de la unión y origen de la reincidencia, según legalidad de la unión. Provincia de Catamarca. Año 2001. Ver Anexo pag. 63

padrastró es compartir la vida doméstica al ayudar al niño en su educación diaria. Los muchos otros aspectos de la educación y la salud son responsabilidad plena de los progenitores. Al convivir, el padrastró puede asumir el carácter de lo que se denomina guardador de hecho, es decir una persona quien asume su responsabilidad sobre el menor sin la autorización legal para ello. El Código Civil no reconoce los motivos prácticos y sociales para la autoridad del padrastró... en ciertas situaciones, y con el consentimiento de ambos padres, se le puede otorgar al padrastró la guarda de hecho del niño siempre y cuando se limite a los asuntos de la vida diaria¹⁰.

El Senador Daniel Filmus presentó un proyecto de ley “Normas Protectoras de los Hijos en las Familias Ensambladas” que contempla la incorporación de los términos padre y madre afín. Uno de los artículos a modificar es el 198 del Código Civil que de ser aprobado el proyecto quedaría redactado de la siguiente manera: *“Artículo 198. Los esposos se deben mutuamente fidelidad, asistencia y alimentos. La obligación de asistencia mutua comprende el deber de un cónyuge de apoyar al otro de manera apropiada en el ejercicio de la patria potestad respecto de los hijos propios anteriores a esta unión, y representarlo cuando las circunstancias lo exijan”*¹¹.

Nuestro ordenamiento jurídico regula las relaciones del padrastró/madrastra con sus hijastros/as por medio del parentesco por afinidad generando derechos y obligaciones en forma recíproca. Esta limitación que impone nuestro ordenamiento no lo hace en desmedro del menor sino en protección de la patria potestad de los progenitores¹². Consideramos que este proyecto no guarda sentido con nuestro ordenamiento jurídico.

¹⁰ Dr. Margorie Engel, ob. cit.

¹¹ Proyecto de Ley del Senador Filmus: Normas protectoras de los hijos en las familias ensambladas, link de descarga <http://www.elnotarioargentino.com.ar/familias%20ensambladas.htm> consultado en fecha 17/04/2011

¹² Art. 264. La patria potestad es el conjunto de deberes y derechos que corresponden a los padres sobre las personas y bienes de los hijos, para su protección y formación integral, desde la concepción de éstos y mientras sean menores de edad y no se hayan emancipado.

Inc. 2º En caso de separación de hecho, separación personal, divorcio vincular o nulidad de matrimonio, al padre o madre que ejerza legalmente la tenencia, sin perjuicio del derecho del otro de tener adecuada comunicación con el hijo y de supervisar su educación.

9.2 Aspecto socio-jurídico

La evolución social-cultural ha repercutido en la estructura de la familia nuclear modificando sus hábitos, el status-roles de las personas que la integran, etc. Al producir variaciones en las relaciones sociales producen los cambios dando lugar a nuevos comportamientos sociales que provocan modificación en las instituciones.

En la década del 80 se sancionó la ley 23.515 que incorporó el divorcio vincular a nuestro Código Civil, permitiendo así a aquellas familias desintegradas (por ruptura de los lazos conyugales) legalizar situaciones otorgándoles a su vez, habilitación nupcial nuevamente.

El auge del divorcio generó un creciente número de rematrimonios. Muchas veces tienen hijos menores de matrimonio/s anterior/es acarreando inseguridad en la pareja y en la relación entre padres e hijos, dificultando pensar o fijar el lugar que ocupa cada uno en la familia transformada. En cuanto a la relación del padrastro/madrastra con el hijastro/a, son parientes por afinidad, situándose en el mismo grado de suegro/a o yerno/nuera, y con los mismos derechos y obligaciones. Tienen derechos recíprocos a alimentos y a visitas y existe entre ellos impedimento matrimonial que se extiende en línea recta en todos los grados. Están legitimados para denunciar la insania, la inhabilitación y el embarazo del otro. Los padrastros y las madrastras están obligados a denunciar la orfandad de sus hijastros/as, pero están exentos de responsabilidades en los casos de hurto, defraudación y daño recíprocos¹³.

Las familias ensambladas pueden constituirse ya sea en forma matrimonial o extramatrimonial, esta última es la que genera dificultad a la hora de poder legislar. Piénsese el siguiente ejemplo de familia ensamblada: Una mujer soltera con un hijo extramatrimonial sin filiación paterna convive con una persona separada con hijo y del fruto de esa convivencia nace un hijo

¹³ Contreras Verónica Lorena, Familias Ensambladas. Aproximaciones Histórico-Sociales Y Jurídicas Desde Una Perspectiva Construccionalista Y Una Mirada Contextual, pag. 146 Link de descarga: <http://redalyc.uaemex.mx/src/inicio/ArtPdfRed.jsp?iCve=161017317007> consultado en fecha 7/09/2011

- El hombre con la mujer mantiene una relación convivencial no generan vínculo jurídico, salvo los establecidos por leyes específicas.
- El art. 257 del Código Civil dispone que el concubinato sostenido con la madre durante el periodo de concepción implica una presunción de paternidad respecto del concubino.
- Bossert sostiene que es admisible la adopción del hijo de la concubina en tanto el verdadero padre se haya desvinculado totalmente del hijo¹⁴. En el ejemplo dado, el hijo de la mujer podría ser adoptado por su concubino y de esa manera generarían un vínculo jurídico entre adoptado y adoptante, pero la concubina respecto de los hijos de éste es una extraña en términos jurídicos.

Como podemos observar pareciera que bajo un mismo techo conviven dos familias monoparentales: (madre con su hijo y padre con su hijo) y una familia extramatrimonial (madre, padre, hijo) resultando complejo a la hora de poder legislar este grupo familiar.

10. Familia homoparental

10.1. Homosexualidad: aspecto histórico¹⁵

Los comportamientos homosexuales son tan viejos como lo es el hombre. En la cultura griega, las parejas homosexuales eran aceptadas y gozaban de algún predicamento pues se afirmaba que la unión homosexual estaba asociada a la educación, a la cultura y a la filosofía. Es difícil establecer cuál era el contenido exacto del contacto amatorio griego, pero es importante señalar que la homosexualidad entre los griegos no era condenada penalmente ni considerada una enfermedad, sino que,

¹⁴ Bossert Gustavo A., Régimen jurídico del concubinato, 4° edición actualizada y ampliada 3° reimpresión, Editorial Astrea 2006, pag.200

¹⁵ Medina Graciela, Los homosexuales y el derecho a contraer matrimonio, Editorial Rubinzal Culzoni, pag. 22-50

por el contrario, era practicado normalmente entre los miembros de las diversas clases sociales.

Con el cristianismo, la homosexualidad fue condenada y perseguida penalmente porque iba en contra de la ley divina. El antiguo testamento (Genesis 19)¹⁶, narra la destrucción de Sodoma y Gomorra. Por este pasaje bíblico, Sodoma dio su nombre a las relaciones homosexuales. Tanto en latín como en cualquiera de las lenguas vernáculas, la palabra más próxima a homosexual fue "sodomita".

Durante la Edad Media se hace sentir la condena de la Iglesia Católica a la homosexualidad que fue severamente reprimida mediante la castración, la confiscación de los bienes, y la tortura.

¹⁶ **19:1** Los dos ángeles llegaron a Sodoma al atardecer. Lot estaba sentado a la puerta del pueblo. Apenas los vio, salió a su encuentro, se arrodillo inclinándose profundamente, **19:2** y les dijo: "Señores míos, les ruego que vengan a la casa de este siervo suyo a pasar la noche. Se lavaran los pies, descansaran y mañana, al amanecer, podrán seguir su camino." Ellos respondieron: "No, pasaremos la noche en la plaza." Pero el insistió tanto, que lo siguieron a su casa, y les preparo comida. **19:3** Hizo panes sin levadura y comieron. **19:4** No estaban acostados todavía cuando los vecinos, es decir los hombres de Sodoma, jóvenes y ancianos rodearon la casa: ¡estaba el pueblo entero! **19:5** Llamaron a Lot y le dijeron: "¿Dónde están esos hombres que llegaron a tu casa esta noche? Mandalos afuera, para que abusemos de ellos" **19:6** Lot salió de su casa y se dirigió hacia ellos, cerrando la puerta detrás de sí, **19:7** y les dijo: "Les ruego, hermanos míos, que no comentan semejante maldad. **19:8** Miren, tengo dos hijas que todavía son vírgenes. Se las voy a traer para que ustedes hagan con ellas lo que quieran, pero dejen tranquilos a estos hombres que han confiado en mi hospitalidad." **19:9** Pero ellos le respondieron: "¡Quítate del medio! ¡Eres un forastero y ya quieres actuar como juez! Ahora te trataremos a ti peor que a ellos" Lo empujaron violentamente y se disponían a romper la puerta. **19:10** Pero los dos hombres desde adentro extendieron sus brazos, tomaron a Lot, lo introdujeron dentro de la casa y cerraron la puerta. **19:11** Hirieron de ceguera a los hombres que estaban afuera, desde el más joven hasta el más viejo, de modo que ya no fueron capaces de encontrar la puerta. **19:12** Los dos hombres dijeron a Lot: "¿A quién mas de los tuyos tienes aquí? ¿Tus yernos? Tienes que llevar de este lugar y tus hijos e hijas, y todo lo que tienes en la ciudad. **19:13** Vamos a destruir esta ciudad, pues son enormes las quejas en su contra que han llegado hasta Yavé, y el nos ha enviado a destruirla." **19:14** Salió entonces Lot y dijo a sus yernos, los que iban a casarse con sus hijas: "Levántense y salgan de aquí pues Yavé va a destruir la cuidad." Pero ellos creían que Lot estaba bromeando. **19:15** Al amanecer los ángeles apuraron a Lot, diciéndole: "Date prisa, toma tu esposa, y a tus dos hijas y márchate, no sea que te alcance el castigo de esta ciudad." **19:16** Y como él, aun vacilase, lo tomaron de la mano, junto a su mujer y a sus dos hijas, porque Yavé había tenido compasión de ellos, y lo llevaron fuera de la ciudad. **19:17** Una vez fuera, le dijeron: "Ponte a salvo. Por tu vida; no mires hacia atrás ni te detengas en parte alguna de esta llanura, sino que huye a la montaña para que no perezcas" **19:18** Pero Lot replico: "¡Oh, no, Señor mío! **19:19** Veo que me has hecho un gran favor y que has sido muy bueno conmigo conservándome la vida. Pero yo no puedo llegar hasta la montaña sin que me alcance el desastre y la muerte. **19:20** Mira este pueblito que está más cerca y en el que podría refugiarme. Es tan pequeño, y para mi es cosa de vida o muerte, ¿no podría estar a salvo allí?" **19:21** El otro respondió: "También este favor te lo concedo, y no destruiré ese pueblo del que has hablado. **19:22** Pero huye rápidamente, ya que no puedo hacer nada hasta que tu no hayas llegado allá (Por esto, aquel pueblo fue llamado Soar, o sea, Pequeño) **19:23** El sol ya había salido cuando Lot entro a Soar. **19:24** Entonces Yavé hizo llover del cielo sobre Sodoma y Gomorra azufre ardiendo que venía de Yavé, **19:25** y que destruyó completamente estas ciudades, y toda la llanura, con todos sus habitantes y la vegetación.

La situación de los homosexuales cambió radicalmente gracias a las ideas laicas que impregnaron la revolución francesa. Así, en el año 1791, la Asamblea Constituyente eliminó la pena de muerte para el delito de sodomía, y Napoleón despenalizó la homosexualidad entre personas adultas (siempre que se trataran de relaciones privadas). Si bien la homosexualidad en sí misma no era un delito, fue considerada como una falta contra la moral y las buenas costumbres, y siguió estando presente en los códigos militares.

En la Alemania nazi la sociedad estaba sustentada en la familia, el trabajo honrado, la disciplina y el honor. Los líderes corruptos eran reemplazados por gente sana y corriente. Dentro de esta nueva sociedad no había cabida para la homosexualidad. Este prejuicio homosexual quedó claramente puesto de manifiesto y llevado a sus extremos durante el período del holocausto, el cual se caracterizó por la identificación sistemática de homosexuales, su captura y asesinato. Los homosexuales enviados a campos de concentración eran identificados a través de un triángulo rosa colocado en la ropa provista. En los años 70, el triángulo rosa fue utilizado como símbolo de la homosexualidad por la comunidad *gay*, apareciendo en banderas y pancartas, pero esta vez representando la lucha por la igualdad de los homosexuales.

Posteriormente se abandona la noción de homosexualidad como pecado, o mejor dicho, a medida que pierde influencia la moral religiosa en la moral social se comienza a concebir la homosexualidad como una enfermedad. Desde la mitad del siglo XIX hasta el año 1974 la homosexualidad fue considerada una enfermedad mental. En Estados Unidos de América, la Asociación de Psiquiatras Americanos incluyó a la homosexualidad en la primera calificación de enfermedades mentales realizadas en 1952 y la mantuvo hasta 1974, considerando que "el homosexual tiene una desviación sexual vinculada con una alteración psicopática de la personalidad". En 1974, la Asociación Americana de Psiquiatría sometió a un referéndum democrático la clasificación de la homosexualidad como enfermedad y el 58% de los psiquiatras determinó que no era una enfermedad.

El Derecho de nuestros días ha cambiado radicalmente su postura frente a la homosexualidad. Mientras que hasta mediados del siglo XX se la consideraba un delito, se la penalizaba y a sus miembros se los enviaba a campos de concentración, en la actualidad se la ha despenalizado. Hoy se trata de evitar la discriminación en razón de la preferencia sexual y las relaciones homosexuales van siendo consideradas y obteniendo derechos en diversas áreas. Actualmente en Argentina, como en 9 países más, pueden contraer matrimonio personas del mismo sexo.

10.2. Aspecto social

La familia homoparental está constituida por dos padres o por dos madres homosexuales. En este modelo se rompe el vínculo “sexualidad-reproducción” y también la obligación de que los/as progenitores/as sean de diferente sexo¹⁷. Estos tipos de parejas se convierten en padres de distintas manera ya sea a través de la reproducción asistida con espermias donados, el alquiler de vientre y/o la adopción.

El sector conservador de la sociedad niega que un matrimonio del mismo sexo pueda criar, educar, alimentar, etc. a sus hijos/as. Un elemento esencial a favor de la idoneidad de homosexuales para la adopción y de sus capacidades para atender adecuadamente las necesidades de niños y niñas tiene que ver con la aptitud de estas personas para ser adecuadas figuras de apego, que es uno de los roles esenciales en la relación cuidador-niño y una de las claves en el desarrollo psicológico. Pero los argumentos en contra no deben ser ignorados, porque implican como mínimo una dificultad de origen social que no sería razonable menospreciar¹⁸.

Una investigación llevada a cabo en 2002 por la Universidad de Sevilla, el Colegio Oficial de Psicólogos y la Oficina del Defensor del Menor de la Comunidad de

¹⁷ Aldarte “Centro de atención a gays, lesbianas y transexuales”, Modelos familiares y cambios sociales: la homoparentalidad a debate”, pag. 5, link de descarga: <http://www.aldarte.org/comun/imagenes/documentos/Cuaderno%20modelos%20familiares%20y%20cambios%20sociales.pdf> consultado en fecha 9/03/2011

¹⁸ López Félix, ¿Es idónea la familia homoparental para el desarrollo de niños y niñas?, 1º Congreso estatal sobre homosexualidades e identidad de género, pag. 3, link de descarga : <http://www.adopcionhomoparental.com/docs/Familias%20Homoparentales.pdf> consultado en fecha 18/04/2011

Madrid, indica que “los niños que crecen con parejas homoparentales lo hacen de un modo sano, están bien aceptados por sus compañeros de colegio y tienen claro lo que es un hombre y una mujer y su papel en la sociedad.”... José Luis Pedreira, presidente de la sección de psiquiatría infantil de la Asociación Española de Pediatría, señala que la mayoría de los estudios indican que "el desarrollo psicosocial de los niños adoptados y criados en familias homoparentales adquieren niveles cognitivos, de habilidades y competencias sociales, de relación con otros chicos y personas adultas y de identidad sexual que son totalmente equiparables con los de los niños que se educan y desarrollan en familias de corte heterosexual convencional"¹⁹.

10.3. Régimen matrimonial según la ley 26.618

Los estudiosos del derecho se preguntaron si realmente, la institución matrimonial merecía un cambio profundo o si hubiera sido más conveniente crear nuevas instituciones para regular situaciones no consagradas. Las parejas homosexuales claramente necesitaban un estatuto jurídico que regulase su situación legal a nivel nacional, ya que las Uniones Civiles permitidas en la Argentina eran territoriales²⁰.

La comunidad homosexual fundamentó su reclamo en el art. 16 de Constitución Nacional y pedían que los art. 172 y 188 fueren declarados inconstitucionales. Contra este reclamo la Academia Nacional de Derecho y Ciencias Sociales, argumento “...las personas del mismo sexo no pueden contraer matrimonio no porque se los discrimine, sino porque se eleva una imposibilidad física y natural para llevarlo a cabo: hay una distinción antropológica de los hombres y mujeres que se encuentra en la base del

¹⁹ Figari Carlos, “Per Scientiam Ad Justitiam”, pag. 16 y 17 Link de descarga:

<http://www.cha.org.ar/docs/matrimonio/CONICET.PerScientiamAdJustitiam.CARLOFIGARI.pdf> consultado en fecha 9/04/2011

²⁰ En el año 2002 la **Ciudad Autónoma de Buenos Aires** aprobó la Ley 1004, Artículo 1: La Unión Civil: A efectos de esta ley, se entiende por Unión Civil: a) A las uniones conformada libremente por dos personas con independencia de su sexo u orientación sexual. La **Provincia de Río Negro** en el año 2002 aprobó la ley 3376 de Convivencia Homosexual, Artículo 1: Las parejas del mismo sexo podrán efectuar una declaración jurada que certifique su convivencia ante la autoridad competente.

concepto matrimonial. Por eso se dice que la institución del matrimonio es consustancial con la naturaleza humana”²¹. También sostuvo el reconocido Tribunal Europeo de Derechos Humanos: “no hay discriminación si a las parejas homosexuales se les brinda un reconocimiento jurídico a través de un instituto alternativo al matrimonio, aunque lleve distinto nombre y aunque sus características no se correspondan exactamente con las del matrimonio”²².

Esta discusión queda atrás al sancionarse la ley 26.618, actualmente las parejas homosexuales que contraigan matrimonio gozan de todos los beneficios del régimen matrimonial: tienen deberes y obligaciones entre los cónyuges, le es aplicable el régimen patrimonial del matrimonio, pueden heredarse mutuamente, pueden adoptar conjuntamente, etc.

10.4. Adopción

Las parejas homosexuales no pueden procrear si no es por medio de técnicas de reproducción asistida (inseminación artificial o el alquiler de vientres), pero este tipo de procedimientos son costosos resultando la adopción la única alternativa de poder constituir una familia. *La adopción es una institución del derecho de familia en virtud de la cual, y por medio de una sentencia judicial, se crea entre personas no ligadas por lazos biológicos próximos un vínculo jurídico de parentesco idéntico o similar al que surge de la filiación consanguínea establecida*²³.

La Convención sobre los Derechos del Niño, adoptada por la Asamblea General de las Naciones Unidas en 1989, dispone en su art. 21 que: “Los Estados Partes que reconocen o permiten el sistema de adopción cuidarán de que el interés superior del

²¹ Dictamen sobre el matrimonio y la unión de personas del mismo sexo (Los doctores Aída R. Kemelmajer de Carlucci y Enrique M. Falcón votaron en disidencia) link de descarga: <http://www.academiadederecho.org.ar/declaraciones.htm> consultado en fecha 31/03/11.

²² Francisco A. M. Ferrer y Otros, Nuevo Régimen Legal del Matrimonio Civil ley 26.618, Editorial Rubinzal Culzoni, Santa Fe 2010, Pag. 41.

²³ Fanzolato Eduardo I., Ob. Cit., pag 17

niño sea la consideración primordial”²⁴. Conforme a nuestro ordenamiento jurídico, es el juez o el tribunal el que valorará si la adopción es conveniente para el menor resguardando así el interés superior del niño (Art. 321 inc. d).

En nuestra legislación, toda persona cualquiera sea su estado civil puede ser adoptante (Art. 315). En caso de ser los adoptantes casados, la adopción debe realizarse de manera conjunta (Art. 320), no hay en la norma limitación alguna hacia la orientación sexual del adoptante unilateral, sin embargo Belluscio sostiene que a pesar de no estar prohibida la adopción por parte de personas solteras o la adopción por parte de homosexuales, cuando la cantidad de aspirante exceden el número de niños adoptables, es legítimo que se prefieran a los matrimonio antes que a las personas solas, y a los heterosexuales antes que a los homosexuales. Para el autor resulta indudable que quienes responden mejor al interés del niño que carece de familia, es una familia matrimonial en lugar de entregarlo a una persona sola, sea hetero u homosexual²⁵.

10.4.1. Adopción conjunta según ley 26.618

Según el texto del art. 320 de nuestro código civil, y en concordancia con el nuevo art. 172 del mismo código lleva a la conclusión de que dos personas casadas sean de igual o distinto sexo pueden adoptar conjuntamente, pero la acreditación del matrimonio no es requisito suficiente para poder adoptar además, deberán demostrar:

²⁴ El preámbulo de dicha convención sostiene: *Convencidos* de que la familia como grupo fundamental de la sociedad y medio natural para el crecimiento y el bienestar de todos sus miembros, y en particular de los niños, debe recibir la protección y asistencia necesaria para poder asumir plenamente sus responsabilidades dentro de la comunidad.

Reconociendo que el niño, para el pleno y armonioso desarrollo de su personalidad, debe crecer en el seno de la familia, en un ambiente de felicidad, amor y comprensión.

Considerando que el niño debe estar plenamente preparado para una vida independiente en sociedad y ser educado en el espíritu de los ideales proclamados en la Carta de las Naciones Unidas y, en particular, en un espíritu de paz, dignidad, tolerancia, libertad, igualdad y solidaridad.

²⁵ Ferrer Francisco y otros, Ob. Cit., pag 149

- a) *Tres años de antigüedad del matrimonio o imposibilidad de tener hijos* (art 315, inc. a)²⁶: con este plazo se presume la consolidación de la unión matrimonial y la imposibilidad de procreación. Galli Fiant sostiene que: *“tan inherente es al matrimonio la finalidad de procreación, que la constitución de un vínculo paterno/filial por adopción es, salvo casos excepcionales, una alternativa ante la imposibilidad de reproducción biológica. Por tal motivo, la imposibilidad de tener hijos, debidamente acreditada”*²⁷, libera a los cónyuges de la carga de esperar el transcurso de tres años desde la celebración del matrimonio para poder postularse como adoptantes²⁸. Las parejas homosexuales por su naturaleza no pueden procrear, por lo tanto con sólo acreditar el vínculo matrimonial cumplen con los requisitos legales, con independencia de que éstos sean aptos para procrear o no. Hubiera sido conveniente que la norma estableciera un plazo a fin de procurar la estabilidad de la pareja.
- b) Deberá acreditar la residencia permanente en el país por un período mínimo de cinco años anterior a la petición de la guarda. Tampoco permite que los ascendientes adopten a sus descendientes, ni que un hermano adopte a sus hermanos o medio hermanos. (art. 315 inc. b, c)
- c) El adoptante debe ser por lo menos dieciocho años mayor que el adoptado (art. 312, 2º párr.)
- d) El juez debe tomar conocimiento de las condiciones personales, edades y aptitudes del o de los adoptantes teniendo en consideración las necesidades y los intereses del menor (art. 317 inc. c)

Otra modificación en materia de adopción fue la del art. 326 que dispone: *“En caso que los cónyuges sean de un mismo sexo, a pedido de éstos podrá el adoptado*

²⁶ El plazo para poder adoptar fue disminuyendo según las leyes: A) Ley 13.252 art. 5 no podrán adoptar: c) quien no haya cumplido cuarenta años, salvo los conyugues que tengan más de ocho años de casados, B) Ley 19.134 Art.5. No podrán adoptar: a) Quien no haya cumplido treinta y cinco años, salvo los cónyuges que tengan más de cinco años de casados o que aun no habiendo transcurrido este lapso se encontrasen en la imposibilidad de procrear.

²⁷ Ley 25.854 Art 7 inc. a *“...en caso de imposibilidad de concebir se deberán exhibir los estudios médicos correspondientes...”*

²⁸ Ferrer Francisco y otros, ob. cit., pag. 164

llevar el apellido compuesto del cónyuge del cual tuviera el primer apellido o agregar al primero de éste, el primero del otro. Si no hubiere acuerdo acerca de qué apellido llevará el adoptado, si ha de ser compuesto, o sobre cómo se integrará, los apellidos se ordenarán alfabéticamente”.

Graciela Medina sostiene: *“Este artículo es de una discriminación absurda contra la mujer unida en nupcias heterosexuales quien no puede dar su apellido al menor, mientras que la unida en nupcias homosexuales sí lo puede dar, o por acuerdo o por casualidad alfabética”*²⁹. De esta manera se amplía el ejercicio de la autonomía de la voluntad en los matrimonios homosexuales permitiéndoles que elijan cual será el apellido que llevarán sus hijos adoptivos, no así en los matrimonios heterosexuales donde la regla es que lleven el primer apellido del padre, y a pedido de los progenitores podrá inscribirse el apellido compuesto del padre o agregarse el de la madre (Ley 18.248 art. 4).

11. Concubinato

El orden social de un Estado descansa sobre la base de uniones conyugales regularmente constituidas. Nuestro ordenamiento jurídico como en el derecho comparado, tiene políticas legislativas que tiende a la protección del matrimonio y de la familia. Sin embargo el fenómeno de las uniones de hecho a nivel nacional, es aceptado socialmente como una forma de conyugalidad alternativa del matrimonio.

Fanzolato sostiene que: “el matrimonio ha perdido su carácter de exclusiva institución fundante de la familia, actualmente es un medio más para dar origen a una familia, pero no es el único. Las uniones de hecho, registradas o no, constituyen otro de los modelos en que se presenta la familia actual”³⁰.

²⁹ Medina Graciela, Crítica A La Ley De Matrimonio Homosexual, pag. 12 link de descarga: <http://www.graciamedina.com/cr-tica-a-la-ley-de-matrimonio-homosexual-aprobada-por-la-c-mara-de-diputados-de-la-naci-n-evidente-retroceso-legislativo-de-los-derechos-de-las-mujeres/> consultado en fecha 13/09/2011

³⁰ Méndez Costa María Josefa y otros, Derecho de Familia T. III B, Editorial Rubinzal-Culzoni, Santa Fe 2009, pag. 479

11.1. Concepto y elemento constitutivo

El término concubinato deriva del latín *concubinatus*, sustantivo verbal del infinitivo *concumbere*, que literalmente significa “dormir juntos”. En nuestro lenguaje, se la define a la concubina de la siguiente manera “*manceba o mujer que vive y cohabita con un hombre, como si fuera su marido*”³¹. De esta definición podemos hacer extensivo al término concubinato que es la unión permanente de un hombre y de una mujer, que sin estar casados cohabitan en forma permanente y llevan una vida similar a la de los cónyuges.

Siempre se ha calificado al concubinato como la unión de hecho de un hombre y una mujer. Sin embargo la ley francesa sobre concubinato y el Pacto Civil de Solidaridad (PACS) de 1999 extiende la denominación a las uniones homosexuales. El texto del art. 515-8 introducido por dicha ley establece: “El concubinato es una unión de hecho, caracterizada por una vida en común que presenta caracteres de estabilidad y de continuidad, entre dos personas, de sexo diferente o del mismo sexo, que viven en pareja”³². Nuestro ordenamiento jurídico no regula las relaciones concubinarias ni heterosexuales ni homosexuales, sin embargo algunas leyes específicas otorgan a este tipo de uniones algún que otro efecto jurídico.

El vocablo concubinato posee una carga peyorativa que no coincide con la realidad social, resultando apropiado renovar el término por otros que posean un contexto sociojurídico actual como ser: unión de hecho, uniones extramatrimoniales, matrimonio aparente, unión civil, etc.

Ahora bien, los elementos que configuran la relación concubinaria de la cuál puedan derivar los efectos jurídicos ya sea atribuido por el legislador o la jurisprudencia son:

A) Comunidad de vida y notoriedad. La pareja deben cohabitar públicamente en un mismo domicilio para los esposos, esto es obligatorio en virtud del art. 199 del

³¹ Bossert Gustavo A., Ob. Cit., pag. 32 y 33

³² Belluscio Augusto C., Manual de Derecho de familia 7ª edición actualizada y ampliada 1ª represión T. II, Editorial Astrea Ciudad de Buenos Aires 2004, pag. 504

Código Civil, en cambio para los convivientes es de libre elección. De esta cohabitación pública o notoria los convivientes comparten su vida y de la cual se presume la existencia de relaciones sexuales.

B) **Singularidad.** Se exige que la relación sea monogámica. Se excluye a las relaciones poligámicas.

C) **Permanencia.** Es esencial que la convivencia sea continua y permanente en el tiempo ya que la falta de estabilidad en la pareja torna inaplicable los efectos jurídicos adjudicados al concubinato. Por ejemplo en materia previsional la ley 24.241 exige que el causante hubiese convivido públicamente en aparente matrimonio durante por lo menos cinco (5) años inmediatamente anteriores al fallecimiento. El plazo de convivencia se reducirá a dos (2) años cuando exista descendencia reconocida por ambos convivientes.

Quien invoque la existencia de esta unión para que se le atribuyan las consecuencias jurídicas deberá probar la cohabitación, la singularidad y la permanencia, tales circunstancias pueden ser acreditadas por todos los medios de pruebas. Los más comunes son por medio de testigo, certificado de domicilio, etc.

Este reconocimiento jurídico no proviene del ordenamiento legal del matrimonio, cuya aplicación analógica se rechaza, sino de las disposiciones generales del Derecho común, a la cual recurren los tribunales para dar solución a los conflictos, ya que los concubinos son jurídicamente extraños entre sí³³.

11.2. Relaciones Patrimoniales

11.2.1. Alimento

No existe obligación legal de prestarse alimento entre los concubinos ni durante la vigencia de la relación, ni en caso de ruptura ni caso de extrema necesidad.

³³ Méndez Costa María Josefa y otros, ob. cit., pag. 491

No puede aplicarse por analogía la obligación que existe entre los cónyuge, ya que ella es exclusiva del estatuto matrimonial, tampoco puede invocarse la obligación alimentaria derivada del parentesco.

Por otra parte el concubinato hace perder al cónyuge separado o divorciado su derecho a alimento³⁴.

11.2.2. Sociedad de hecho

Los convivientes carecen de régimen legal patrimonial, no cabe la aplicación analógica de las normas del régimen patrimonial del matrimonio. Tampoco la existencia de una comunidad de vida hace presumir el surgimiento de una sociedad de hecho sobre todos los bienes presentes. Por más que haya una comunidad de vida, esta atañe solamente a los aspectos personales, pero no alcanzan a las cuestiones patrimoniales.

La jurisprudencia es pacífica al respecto: "La sola convivencia en aparente matrimonio no genera ni hace presumir la existencia de una sociedad de hecho entre los integrantes de la pareja. Para que exista tal sociedad es menester que se cumplan los requisitos necesarios para su creación y desarrollo todo lo cual debe ser objeto de prueba. El concubinato no sólo no crea una sociedad similar a la conyugal prevista en los arts. 1261 y siguiente del Código Civil sino que tampoco genera una sociedad de hecho ni la presume"³⁵.

Esta comunidad de bienes e intereses no tiene normas jurídicas específicas que la regulen, por ello es posible acudir por vía analógica a las reglas del condominio, para resolver sobre la liquidación. De manera que la liquidación o distribución de los

³⁴ Así lo dispone nuestro Código Civil en los siguientes artículos: **Artículo 210.** Todo derecho alimentario cesará si el cónyuge que los percibe vive en concubinato o incurre en injurias graves contra el otro cónyuge, **Artículo 218.** La prestación alimentaria y el derecho de asistencia previsto en los artículos 207, 208 y 209 cesarán en los supuestos en que el beneficiario contrajere nuevas nupcias, viviere en concubinato o incurriese en injurias graves contra el otro cónyuge

³⁵ Amuchastegui, Marta Beatriz C/ Ardanaz, Carlos Pedro – Societario Contencioso – Recurso De Apelación (Expte. N° 9791/36) - Camara De Apelaciones En Lo Civil Y Comercial De Córdoba - 12/12/2006

bienes comprados por los concubinos en común, se hará según lo que cada uno de ellos haya aportado para la compra y en caso que no pueda acreditarse la partición exacta de cada uno en la suma total con que se lo compró, se distribuirán por partes iguales los bienes o el valor de ellos después de la liquidación³⁶.

11.2.3. Derecho sucesorio

El concubino no es sucesor legítimo del causante. Sin embargo puede ser sucesor testamentario si el otro compañero ha otorgado testamento instituyéndolo heredero o legatario. Cabe recordar que si el testador tuviere herederos forzosos solo podrá disponer sobre la porción disponible.

En los países en que se han regulado íntegramente los efectos del concubinato, equiparándoselo en mayor o en menor medida al matrimonio regularmente constituido, se confiere vocación hereditaria legítima a los concubinos. Así ocurre por ejemplo, en el anteproyecto del Código Civil paraguayo de 1964, en el Código de la Familia de Bolivia de 1975, en la ley de 1956 de Panamá referida al matrimonio de hecho³⁷.

11.2.4. Contrato de alquiler

En la Ley 21.342 de Normalización de Locaciones urbanas su art.15 inc. b dispone: “En caso de fallecimiento o de abandono por parte del locatario o del sublocatario, la locación sólo podrá ser continuada por las personas y en las condiciones que a continuación se mencionan: b) Por los miembros de su familia o las personas que hubieran estado a su cargo y recibido del locatario ostensible trato familiar, siempre que hubieran convivido con él en forma habitual y continuada

³⁶ Bossert Gustavo A., ob. cit., pag. 72

³⁷ Bossert Gustavo A., ob. cit., pag. 205

durante un mínimo de tres (3) años antes del fallecimiento o abandono. La disposición de este párrafo no comprende a las personas de servicio o compañía”.

11.3. Relaciones personales

11.3.1. Presunción de paternidad³⁸

El concubinato sostenido con la madre durante el periodo de concepción, es decir, los primeros ciento veinte días de los trescientos que preceden al alumbramiento, implica una presunción de paternidad respecto del concubino. Así lo dispone el art. 257 del Código Civil.

Es que la cohabitación publica, singular y permanente entre un hombre y una mujer que se han dispensado recíprocamente el trato y la consideración de esposos, trasciende como el contenido sustancial que ha tenido en cuenta la ley al consagrar la presunción de paternidad respecto de los hijos dados a luz por la mujer.

Desde luego que, como el concubinato es una situación de hecho, la presunción de paternidad solo operará en la medida en que en el juicio de reclamación de filiación se haya probado fehacientemente la existencia del concubinato de la madre con el presunto padre, durante el período legal de la concepción de quien reclama más tarde la filiación.

11.3.2. Previsión social

En el año 1988 se sancionó la ley 23.570 (Derecho a pensión del conviviente en aparente matrimonio), que deroga la ley 23.226, que establecía con más detalle y precisión dicho derecho a pensión.

³⁸ Bossert Gustavo A., ob. cit., pag. 183

Actualmente la ley 24.241 (Jubilaciones y pensiones), en su art. 53 refiere a la pensión por fallecimiento y a los derechohabientes: “En caso de muerte del jubilado, del beneficiario de retiro por invalidez o del afiliado en actividad, gozarán de pensión los siguientes parientes del causante: a) La viuda; b) El viudo; c) La conviviente; d) El conviviente; e) Los hijos solteros, las hijas solteras y las hijas viudas...

En los supuestos de los incisos c) y d) se requerirá que él o la causante se hallasen separados de hecho o legalmente, o haya sido soltero, viudo o divorciado y hubiera convivido públicamente en aparente matrimonio durante por lo menos cinco (5) años inmediatamente anteriores al fallecimiento. El plazo de convivencia se reducirá a dos (2) años cuando exista descendencia reconocida por ambos convivientes.

El o la conviviente excluirá al cónyuge supérstite cuando éste hubiere sido declarado culpable de la separación personal o del divorcio. En caso contrario, y cuando él o la causante hubieren estado contribuyendo al pago de alimentos o éstos hubieran sido demandados judicialmente, o el o la causante hubieran dado causa a la separación personal o al divorcio, la prestación se otorgará al cónyuge y al conviviente por partes iguales.

Conclusión

Resulta difícil conceptualizar el término “familia” por los diversos factores que la rodean (social, religioso, jurídico, cultural, etc.) y aun más complejo es crear un concepto universal para ser aplicable a todas las disciplinas que la estudien.

La institución familiar a lo largo de la histórica, ha ido evolucionando pasando por varios estadios desde una organización de tipo primitiva como la tribu o el clan (conjunto de familias que reconocen a un jefe en común), a un grupo más reducido como lo era la familia romana, hasta llegar a la conformación de la familia nuclear (papá, mamá e hijos).

La familia nuclear es la que predominó y predomina en el mundo occidental, sentando su base en el matrimonio y en la procreación de los hijos que los Estados regulan y protegen. Sin embargo, actualmente la familia no sólo se compone de esta manera tradicional, sino que existen otros modelos o alternativas que permiten la conformación del grupo familiar. Estos modelos tuvieron su mayor publicidad a partir del siglo XX debido a diversos factores como ser políticos, sociales, culturales, legales, etc.

Claramente el grupo familiar ha evolucionado presentando hoy diversas maneras de constituirse (nuclear, monoparental, ensamblada, homoparental, uniones de hecho, etc.) produciendo de este modo el cambio de idiosincrasia de la sociedad. El sector conservador de la sociedad cree que la familia nuclear entró en crisis debido al surgimiento de las nuevas tendencias, pero nosotros consideramos que esto no es así; en crisis estaría si se hiciera caso omiso a una realidad social evidente, negándola.

Creemos rotundamente que toda evolución tiene un aspecto positivo y otro negativo. Lo positivo es su mayor aceptación, el cambio de concepción cultural, la actualización de la norma, etc. y como negativo lo es la falta de compromiso, el abandono de las costumbres familiares, la pérdida de credibilidad de las instituciones, la ausencia del Estado (vivienda, trabajo y educación), etc.

En lo que respecta a la cuestión netamente jurídica estos nuevos modelos familiares (monoparentales, ensambladas, concubinato), no se encuentra regulado en forma expresa por nuestro Código Civil, pero ello no significa que las normas del derecho de familia o del derecho común no les sean aplicables. Actualmente sólo las familias homoparentales y nucleares son reconocidas en forma expresa por nuestro ordenamiento jurídico.

Creemos que la mejor política de proteger a la institución familiar es reconociéndola tal cual es con sus diversos matices, legislando normas y/o creando instituciones que sean acorde con el contexto social, pero sin desnaturalizar las ya existentes.

Consideramos que hubiera sido conveniente regular la ley de Unión Civil a nivel Nacional en vez de sancionarse la ley 26.618, que torna neutro el lenguaje jurídico, generando conflicto a la hora de interpretación de la norma. De haberse sancionado la ley de Unión Civil existiría una nueva forma de conyugalidad apto no solo a parejas homosexuales sino también a heterosexuales creando un régimen distinto al matrimonio que regulase los aspectos tanto personales como patrimoniales, otorgando así una solución no sólo a la comunidad homosexual sino también a las parejas que conviven en concubinato.

Compartimos la propuesta del Proyecto de Reforma al Código Civil sobre la posibilidad de legislar la adopción plena del hijo del cónyuge con ello se cumpliría con el objetivo de la llamada “adopción integración”. Los índices estadísticos muestran el número creciente de familias monoparentales de jefatura femenina, que en la mayoría de los casos los hijos no tienen filiación paterna. De esta manera quien contraiga matrimonio con estas madres podrán adoptar a su hijo y será el Juez quien decida, teniendo en cuenta el interés superior del niño, si es conveniente o no la adopción plena o simple.

Creemos también, que es necesario que nuestra Constitución Nacional defina el término FAMILIA y la reconozca como grupo primario y fundamental de toda sociedad, con total independencia de cómo ella se constituya, amparándola, y respetándola en

igualdad de condiciones que aquellas familias constituidas en base al matrimonio. Actualmente mediante la ley 26.618 no sólo contraen matrimonio los heterosexuales sino los homosexuales.

