

ediciones
DER

Régimen de alimentos, cuidado personal y relación directa y regular aplicado a la decisión judicial

Nel Greeven Bobadilla
Francesco Carretta Muñoz

CJAJ
Cuadernos
Jurídicos
de la
Academia
Judicial

AJ

DER EDICIONES es una Editorial Jurídica creada por un grupo de Editores de larga trayectoria.

Estamos en la búsqueda de publicaciones de innegable valor científico. Nuestra propuesta pone énfasis en una cuidada elaboración técnica, colocando nuestra experiencia al servicio de la comunidad jurídica.

Nuestro catálogo editorial está compuesto por las siguientes colecciones: Ensayos Jurídicos, Monografías, Manuales, Cuadernos Jurídicos, Coediciones, Revistas y Obras prácticas.

Invitamos a aquellos profesores, investigadores o abogados en ejercicio, que hayan escrito una tesis de maestría, monografía, ensayo, manual u otra obra de interés práctico, a publicar con nosotros.

Para mayor información, escribanos a info@derediciones.com o visite nuestra página web www.derediciones.com

RÉGIMEN DE ALIMENTOS, CUIDADO PERSONAL Y RELACIÓN DIRECTA Y REGULAR APLICADO A LA DECISIÓN JUDICIAL

© Nel Greeven Bobadilla - Francesco Carretta Muñoz

2020 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 110, oficina 504, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile

info@derediciones.com

www.derediciones.com

Registro de Propiedad Intelectual N° En trámite

ISBN 978-956-9959-87-5

Primera edición, octubre de 2020 DER Ediciones Limitada

Tiraje: 300 ejemplares

Impresores: Editora e Imprenta Maval SpA

Impreso en Chile / Printed in Chile

ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor.

El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento de la presente publicación queda expresamente prohibido.

PRESENTACIÓN DE LA COLECCIÓN

Desde hace un tiempo la Academia Judicial viene elaborando diversos tipos de materiales docentes para apoyar el desarrollo de los cursos que imparte. Ellos sirven tanto como textos de autoformación o bien como apoyo de clases presenciales o, por último, como guiones base para el diseño de cursos en línea. En su elaboración participan docentes de distintas universidades, así como magistrados/as, todos/as seleccionados/as por el Consejo Directivo de la Academia Judicial previo concurso público, garantizándose de ese modo contar con los/as mejores exponentes de las diversas disciplinas.

Como puede apreciarse, su utilidad excede a la que puede extraerles la propia Academia Judicial, razón que ha justificado desde el año 2018 publicar estos textos, algunos con formato digital y otros, como los presentes, en formato impreso, poniéndolos así a disposición de toda la comunidad legal nacional.

Cualquiera sea el tema que se aborde en ellos, estos textos tienen algunos elementos en común. Por lo pronto, apuntan a cuestiones de gran relevancia y común ocurrencia en la práctica jurídica y judicial nacional. Por otra parte, el tratamiento de los mismos busca problematizar los tópicos y acopiar para cada uno de ellos bibliografía y, sobre todo, jurisprudencia actualizada. Son textos pensados para generar reflexión y debate y que, sin lugar a dudas, serán de gran utilidad para académicos/as y litigantes.

JUAN ENRIQUE VARGAS
Director
Academia Judicial

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	V
MARCO GENERAL	1
1. RÉGIMEN DE CUIDADO PERSONAL (RCP)	5
1.1. Concepto y alcance	5
1.2. La óptica actual de la apreciación del derecho	6
1.3. Sistematización y estructura del derecho	7
1.4. Contenido	8
1.5. Principios rectores.....	9
A) El interés superior del niño.....	10
B) El derecho a ser oído y la autonomía progresiva.....	12
C) El principio de corresponsabilidad	14
1.6. Reglas de atribución.....	15
A) Legal.....	15
B) Convencional.....	18
C) Judicial.....	18
a. Otorgamiento a uno de los padres	19
b. Otorgamiento a un tercero	20
i. NNA no reconocido por ninguno de sus progenitores	20
ii. Inhabilidad física o moral de ambos padres	21
1.7. Criterios para el establecimiento judicial del régimen.....	24
1.8. Normas procesales sobre el régimen de cuidado personal	29
A) Competencia	29
B) Procedimiento.....	30
C) Cumplimiento	31
1.9. Preguntas orientadoras.....	32

2.	RELACIÓN DIRECTA Y REGULAR	32
2.1.	Introducción	32
2.2.	Fundamentos y principios que dirigen la institución	33
2.3.	Principio de corresponsabilidad. Cuidado personal compartido y RDR	35
2.4.	Definición y consagración legal	37
2.5.	Determinación del régimen	37
	A) Determinación convencional	38
	B) Determinación judicial	40
	C) Facultad officiosa del juez en el establecimiento del régimen	41
	D) Incumplimiento del régimen	42
	a. Incumplimiento del padre titular del régimen	42
	b. Incumplimiento del padre custodio	44
	c. Otras causales de privación del régimen	45
2.6.	Compensación de la RDR	45
2.7.	RDR con los abuelos y terceros	47
2.8.	Preguntas orientadoras	49
3.	EL DERECHO DE ALIMENTOS	49
3.1.	El fundamento del derecho de alimentos y su importancia	49
3.2.	Plan de estudio	50
3.3.	Aspectos sustantivos del derecho de alimentos	51
	A) Concepto y contenido del derecho	51
	B) Características	53
	C) Clasificación de los alimentos	53
	a. Según la fuente de la obligación	54
	b. Según el contenido de la pensión alimenticia	54
	c. Según el momento procesal en que se decretan y la permanencia o transitoriedad de las prestaciones	54
	D) Titulares	56
	a. Alimentos entre cónyuges	56
	b. Alimentos a los descendientes	56
	c. Alimentos a los ascendientes	57
	d. Alimentos a los hermanos	57
	e. Entre los titulares del contrato de donación	57
	E) Inicio, duración y extinción de los alimentos	58
	a. Inicio	58
	i. Tasación de los alimentos provisorios a propósito de la “prime- ra demanda”	59
	b. Duración	60
	c. Extinción	60
	i. Muerte del alimentario	60

ii. Edad y estudios del alimentario	60
iii. Injuria atroz	62
iv. Dolo	62
v. Sentencia en juicio de filiación	62
F) La prescripción	63
a. Problemática	63
b. Intención del legislador	63
c. Suspensión de la prescripción	65
d. Interrupción	68
e. Inconvenientes procesales con la excepción de prescripción.....	70
G) Alimentos pagados después de caducado el derecho	74
H) Determinación del <i>quantum</i> de la pensión	75
3.4. Aspectos procesales del derecho de alimentos	80
3.5. La determinación del derecho: los alimentos devengados.....	80
3.6. Los acuerdos sobre alimentos.....	80
A) Mediación.....	81
B) El avenimiento y la conciliación	82
C) Transacción.....	82
D) Efectos comunes.....	82
3.7. El juicio de alimentos	83
A) Supletoriedad.....	84
B) Competencia relativa	84
C) Competencia absoluta.....	84
D) Patrocinio.....	85
E) Representación judicial	85
F) Legitimación.....	86
G) Estructura y fases de su tramitación	87
H) Alimentos provisorios	88
I) Facultad de acceder provisionalmente a lo pedido en la demanda.....	89
3.8. Ejecución forzosa de los alimentos.....	89
A) Características generales del procedimiento de ejecución	90
B) Métodos de cumplimiento y estructura del procedimiento ejecutivo...	91
C) Métodos coactivos de cumplimiento	92
a. Método directo: el arresto.....	92
i. Clasificación	93
ii. Procedimiento de apremio.....	94
iii. Tramitación de los arrestos	95
b. Método indirecto: excepción de no pago de los alimentos.....	96
3.9. Método patrimonial: el juicio ejecutivo de alimentos	98
3.10. Método subsidiario: la demanda en contra de los abuelos	100

3.11. Medidas accesorias	101
A) Suspensión de licencia de conducir	101
B) Autorización de salida del país de los hijos sin permiso del deudor	102
C) Medidas relacionadas al régimen de sociedad conyugal.....	103
3.12. Tutela cautelar en el procedimiento de determinación y cobro de los ali- mentos.....	103
A) Medidas precautorias.....	104
B) Arraigo.....	106
C) Hipoteca o prenda.....	107
D) Garantías de la devolución de impuestos	108
E) Retención de las remuneraciones	108
3.13. Tutela de la buena fe en el juicio de alimentos.....	110
A) Transparencia patrimonial del deudor	111
B) Declaración de patrimonio	112
C) Acción pauliana de alimentos.....	113
3.14. Protección de la buena fe procesal en la tramitación del procedimiento....	114
A) Multa por incidentes dilatorios.....	115
B) Fair play en la ejecución.....	116
C) Mala fe del empleador del alimentante	116
D) Mala fe de terceros	117
E) Mala fe del deudor.....	117
3.15. Franquicias que la ley otorga a los alimentantes en los procedimientos seguidos en su contra por el no pago de los alimentos	118
A) Suspensión de los apremios.....	118
B) Recurso de amparo	119
3.16. Preguntas orientadoras.....	123
 GLOSARIO	 125
 BIBLIOGRAFÍA	 127
 DOCTRINA	 127
 JURISPRUDENCIA CITADA	 129