UNIVERSIDAD FRANCISCO GAVÍDIA
FACULTAD DE CIENCIAS JURÍDICAS

MONOGRAFÍA

TEMA:

""""APLICACIÓN DEL RÉGIMEN PATRIMONIAL DE PARTICIPACIÓN EN LAS GANANCIAS"""

TRABAJO DE GRADUACIÓN PARA OPTAR AL GRADO DE LICENCIADAS EN CIENCIAS JURÍDICAS.-

PRESENTADO POR:
CORDOVA CARCAMO, MARÍA ISABEL
REYES PREZA, PATRICIA GUADALUPE
RODRIGUEZ ESCOBAR, MARÍA TOMASA

ASESOR:
Lic. JUAN HUMBERTO CAMPOS MONTOYA.-

SAN SALVADOR, JULIO DE 2003.-
Este trabajo ha sido elaborado con el fin que conozcamos la aplicación del Régimen Patrimonial de Participación en las Ganancias, en el cual cada cónyuge adquiere el derecho de participar de las ganancias obtenidas por el otro cónyuge durante la vigencia del régimen; en el que desarrollaremos que dicho régimen se puede constituir antes y después de la celebración del matrimonio, como también que es el único que se designa en la unión no matrimonial; por lo que fue necesario referirnos al matrimonio en una forma muy resumida para adentrarnos a dicho régimen.

El Salvador, es uno de los países que posee una legislación que regula de forma bien específica y moderna desde el año de mil novecientos noventa y cuatro, los regímenes patrimoniales del matrimonio, es decir, son relativamente nuevos por lo que son de desconocimiento de la mayor parte de la población; por que si bien es cierto que en el caso de la Unión no Matrimonial, se le aplica la mayor parte de ellos desconocen que están sometidos a dicha regulación, aunque estén estipulados en nuestro Código de Familia, por tal razón ha sido necesario conocer más a fondo, estudiar y analizar dichos regímenes principalmente el de participación en las ganancias; por que medio se constituyen, cuando producen efectos las capitulaciones matrimoniales, similitudes y diferencias con los otro regímenes patrimoniales, naturaleza jurídica, causales de disolución y liquidación, el trámite correspondiente de ello.
Introducción ................................................................................................................................. II

Capítulo I

1- Antecedente ......................................................................................................................... 6

2- Planteamiento del problema .............................................................................................. 7

3- Justificación ......................................................................................................................... 8

4- Objetivos .............................................................................................................................. 8

5- Enfoque Metodológico .......................................................................................................... 9

Capítulo II

1- Regímenes Patrimoniales del Matrimonio .......................................................................... 10

1.1- Concepto y características según Doctrina ................................................................. 12

1.2- Finalidad .......................................................................................................................... 13

2- Efectos ................................................................................................................................ 14

2.1- Entre los cónyuges .......................................................................................................... 14

2.2- Frente a terceros ............................................................................................................ 14
Capítulo III

MARCO JURÍDICO

1- Régimen de Participación en las Ganancias ........................................ 18

1.1- Concepto y naturaleza jurídica .......................................................... 19

1.2- Características ................................................................................ 20

1.3- Similitudes y diferencias con los otros Regímenes .............................21

2- Aplicación ............................................................................................. 21

3- Constitución o Determinación del Régimen .......................................... 22

4- Causas de Disolución y Liquidación ....................................................... 25

4.1- Trámite de Disolución ...................................................................... 28

4.2- Liquidación ....................................................................................... 29
Capítulo IV

Conclusiones .................................................................................................................. 38

Recomendaciones ........................................................................................................ 39

Bibliografía .................................................................................................................... 40
1. ANTECEDENTES.

En el matrimonio se producen efectos de dos clases: Personales y Patrimoniales; dentro de éste último se encuentra lo relativo a los regímenes patrimoniales como consecuencia jurídica del matrimonio de los cónyuges, en el cual se determinaran la retribución patrimonial del hogar, así como las consecuencias que se tendrán por el vínculo sobre la propiedad y administración de los bienes que estos aporten o adquieran durante la vigencia del matrimonio, como de la forma de responder de la deudas frente a terceros de cada uno de ellos; por lo que el legislador ha previsto estas circunstancias para efectos que los contrayentes escojan el régimen que más se adecue a la condición económica de éstos.

Con la entrada en vigencia del Código del Familia el uno de octubre de mil novecientos noventa y cuatro, se dio libertad a los cónyuges para la elección de un determinado régimen patrimonial, de los tres establecidos: 1-) Separación de Bienes, 2-) Participación en las Ganancias y 3-) Comunidad Diferida.

El Régimen de Participación en las Ganancias, como una de las novedades en materia de regímenes patrimoniales, mismo en el que existe una Separación de Bienes hasta su fin; ya sea por cualquiera de las causales de Disolución del Matrimonio, se da el derecho de participar en las ganancias adquiridas por el otro durante la vigencia del Régimen hasta igualar las ganancias de ambos, el cónyuge que obtuvo menos ganancias se encuentra como titular de un Crédito ante el que obtuvo más ganancias.

Este Régimen no se regulaba en el Código Civil del año de mil novecientos dos, sí bien es cierto que al momento de Celebrar las Capitulaciones Matrimoniales, medio por el cual los Cónyuges adoptarán libremente y de común de acuerdo el Régimen Económico; de optar así por el Régimen de la Sociedad Conyugal, en el que se establecía la libre disposición de los bienes, su

---

1- Méndez Costa, María Josefa, D’ Antonio, Daniel Hugo Derecho de Familia Tomo II. Rubinzal-Culzoni, Editores Santa Fe República de Argentina 1990 Pag. 53
administración, modificación mediante dichas Capitulaciones, en razón que no
se dieron en la práctica aun teniendo los Cónyuges toda la oportunidad para
decidir la suerte de sus bienes; jamás lo hicieron, hecho por el cual el Régimen
de Separación de Bienes como supletorio fue el único y el verdaderamente
existente en nuestro país.⁴

2. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA.

Es en la Institución del Matrimonio, de donde surgen los efectos Patrimoniales,
los cuales se regulan y constituyen a través de los Regímenes Patrimoniales.
En particular el de Participación en las Ganancias que es de interés para este
trabajo, en el cual partimos de la realidad económica y social de nuestro país,
dado que la mayor parte de la población carece de recursos económicos de los
que puedan generar ganancias, ya que solo poseen un mínimo de esto para
solventar las necesidades diarias o básicas del grupo familiar, por lo que nos
enfocaremos en su aplicación en general o respecto a un reducido grupo que si
posee los recursos para constituir dicho Régimen, por ser la mayoría los que no
pueden llenar los presupuestos mínimos o necesarios para la adopción de este
Régimen, además de que existe desconocimiento generalizado de los
Regímenes antes mencionados

El análisis que haremos de este Régimen es para su aplicación práctica, de
acuerdo a las disposiciones del Código de Familia y la Ley Procesal de Familia,
por lo que es necesario preguntarnos: ¿Existe un desconocimiento generalizado del Régimen de Participación en las Ganancias por parte de los
futuros Cónyuges?

y Capacitación Proyecto de Reforma Judicial, 2da edición. año 1995. Pag. 279,
3. JUSTIFICACIÓN:

a) Importancia de la Investigación:
El estudio del Régimen de Participación en las ganancias, es
profundizar sobre los alcances de su eficacia en el matrimonio, y
señalar si el desconocimiento por los sujetos involucrados y la poca
publicidad que se hacen de los mismos, impide su utilización.

b) Interés de la Investigación:
El interés de este trabajo monográfico, consiste en conocer, como el
Código de Familia hace relación o regulación de los Regímenes
Patrimoniales, con el objeto de armonizarlo con las disposiciones
constitucionales y principalmente con el Principio de Igualdad Jurídica
entre el hombre y la mujer.

c) Utilización de la Investigación:
Hay desconocimiento generalizado por parte de los contrayentes,
sobre la existencia de los diferentes Regímenes Patrimoniales y los
funcionarios a explicar en que consiste cada uno de ellos.

4. OBJETIVOS:

a-) GENERAL:
Estudiar y analizar los Regímenes Patrimoniales y en particular el de
participación en las ganancias, su aplicación, constitución, trámite,
disolución y liquidación.
b-) ESPECÍFICOS:

1) Identificar la aplicación del Régimen Patrimonial del Matrimonio de Participación en las Ganancias.
2) Señalar la forma de constitución del Régimen de Participación en las Ganancias.
3) Determinar las causas de Disolución y Liquidación de dicho Régimen, así como su trámite.

5. ENFOQUE METODOLÓGICO.-

La estrategia metodológica que se utilizará para realizar la investigación implica tres etapas de desarrollo las cuales son:

a-) Recopilación de la información sobre el tema, consistirá en la obtención de toda la información de bibliografía, tesis y documentos.

b-) Análisis y síntesis sobre la información obtenida.

c-) Redacción final: consiste en la formulación entre el método inductivo, deductivo, técnicas de investigación que se proponen son citas bibliográficas y consultas con el asesor.
CAPÍTULO II

1. REGÍMENES PATRIMIONIALES DEL MATRIMONIO.

Antes de comenzar hablar de los Regímenes Patrimoniales del Matrimonio, es importante mencionar la influencia que tuvo el pensamiento liberal al introducir consecuencias en la legislación familiar, especialmente en lo que se refiere a la separación que tuvo la Iglesia y el Estado en el cual el principio rector viene hacer en las palabras conocidas de Tocqueville, el de iglesias libres en Estado libre. De este principio central es el que más influencia tuvo en el derecho de Familia y es el de no confesionalidad del Estado, que determina la necesaria separación entre lo político y lo religioso.\(^3\) Resultado de lo anterior fue el establecimiento en nuestro país del Matrimonio civil y el divorcio como disolución del vínculo.

Así mismo, el liberalismo influyó en otros aspectos de las relaciones jurídicas familiares especialmente en las relaciones personales y patrimoniales entre los cónyuges, ya que en 1902 la situación de la mujer se equipara a la del marido en las relaciones patrimoniales, pues se abre la regulación convencional sobre los bienes por medio de las capitulaciones patrimoniales y la separación de bienes como Régimen supletorio en el caso que los cónyuges no lo estipularan.\(^4\) Otro movimiento que introdujo cambios en nuestra normativa familiar ha sido conocido con el nombre de Constitucionalismo Social, el cual se reflejó principalmente a nivel de ley secundaria familiar. El reflejo de este movimiento fue mínimo. Dentro de este proceso el movimiento que fue impulso renovador de nuestra legislación familiar, es el que surge al final de la primera Guerra Mundial; a través de este movimiento las Constituciones institucionalizan los “Derechos Sociales” entre los cuales se encuentran la

---

\(^3\) Tocqueville, Citado por Calderón de Buitrago, Anita; y Otros. Op. Cit. ,Pág. 69.

\(^4\) Ibid. , Pág. 69.
protección de la familia, dándose en nuestro país al mismo tiempo que en Europa y América; manifestando la Comisión Revisora de la Legislación Salvadoreña, que el artículo 76 de la Constitución de 1864, trascrito se encuentra el origen remoto de la primera frase del artículo 32 de la Constitución vigente. \(^5\) “La Familia es la base fundamental de la sociedad y que tendrá la protección del Estado para lograr su integración, así como su bienestar, desarrollo cultural, social y económico”.

Siendo la primera instancia natural en la que el individuo se adapta a la vida colectiva, a la vida en comunidad, la constituye una estructura social que reproduce los elementos ideológicos, morales y jurídicos que permiten asegurar las relaciones entre los ciudadanos y el Estado, es por eso que la norma Constitucional la considera base fundamental de la sociedad. Así mismo el Art. 32 inc. 2\(^o\) y 3\(^o\). Art. 33 parte final de la Constitución de la que establece que el fundamento legal de la familia, es el matrimonio, debiendo el Estado fomentarlo, pero también dispone que la falta de matrimonio no afectará el goce de los derechos familiares, ordenando que la Ley Secundaria regule la unión estable de un hombre y la mujer, es decir que lo antes mencionado consagra el derecho a constituir una familia sea por la vía matrimonial o por convivencia de hecho; el reconocimiento de este último derecho no excluye al matrimonio como fundamento legal de la familia ni su fundamento por parte del Estado; estableciéndose la Igualdad Jurídica entre los Cónyuges, como principio informador de los derechos que consagra a favor de la familia. \(^6\)

En consonancia con lo anterior el Art. 2 del Código de Familia establece que: “La Familia es el grupo social permanente constituido por el Matrimonio, la Unión no matrimonial y el Parentesco”. Por ello tomamos como punto de partida el Matrimonio: que es la forma legal de constitución de la familia a través del vínculo jurídico establecido entre dos personas de distinto sexo, que crea entre ellos una comunidad de vida total y permanente con derechos y obligaciones

---

5 Calderón de Buitrago, Anita, y otros. Op. Cit., Pág. 70
6 Ibid., Pág. 29
recíprocas determinados por la propia ley. Siendo el Matrimonio por su Naturaleza un Acto Jurídico, puesto que es la manifestación de voluntad sancionada por el derecho para producir consecuencias jurídicas previamente establecidas por la ley.\(^7\)

Teniendo en cuenta que al establecerse la comunidad de vida total y permanente entre los cónyuges las consecuencias jurídicas que surgen de ésta, son tanto de orden personal y como patrimonial; refiriéndose los primeros a las personas de los cónyuges y a sus obligaciones y derechos recíprocos, y los segundos referente al plano meramente económico relacionados, con los contratos que los cónyuges efectúan; presentándose así diversos aspectos: Las cargas económicas que trae consigo la vida en común dentro del hogar; los bienes adquiridos individualmente las donaciones entre los cónyuges, etc. y los diferente Regímenes patrimoniales que determinan la organización disposición de los bienes comunes que conforman un panorama complejo que se caracteriza por la participación efectiva de ambos cónyuges para el buen funcionamiento de éste en busca de mejoras económica en el seno familiar; de esta forma se prevé que este vínculo se determina como contribuirá el marido y la mujer en atención de las necesidades del grupo familiar, así como la repercusión que el Matrimonio tendrá sobre la administración de los bienes que los cónyuges aportan o que adquieran durante la unión y también la medida en que esos bienes responderán ante terceros por las deudas contraídas por cada uno de los cónyuges.\(^8\)

1.1. CONCEPTO Y CARACTERÍSTICA SEGÚN DOCTRINA.

**CONCEPTO:**

Según Colin-Capitant dice que los Regímenes Patrimoniales Es el conjunto de reglas que fijan las relaciones pecuniarias de los esposos durante el

---

\(^7\) López Vázquez, Luis. Estudio del Código de Familia Salvadoreño, 2ª Edición, Edi. Lis. Pág. 30

\(^8\) Calderón de Bultrago, Anita y Otros. , Op. Cit., Pág. 248
matrimonio, los derechos de los terceros que contraten con ellos o que, por una u otra causa, lleguen a ser sus acreedores, y finalmente, los derechos respectivos de cada esposo el día en que llegue a disolverse el matrimonio.\(^9\)

Al respecto El Código de Familia en su Art. 40.- Establece: son las normas que regulan las relaciones económicas de los cónyuges entre sí y con terceros, constituye el Régimen Patrimonial del Matrimonio.

**CARACTERÍSTICAS GENERALES.**

a) El Régimen económico matrimonial está siempre vinculado a un matrimonio y sin la existencia de este no hay lugar a la aplicación de régimen alguno; situación que no es del todo verdadera, por el hecho de que en nuestra legislación familiar en su Art. 119, estipula que se le aplicará el régimen patrimonial a la Unión no Matrimonial.

b) Está instituido para proteger intereses de terceros y responsabilidad solidaria en algunos casos, como el contemplado en el Art. 38 inc. 2º C. Fam.

c) Tienen carácter legal, los diferentes tipos de Regímenes Patrimoniales están estipulados en la ley, art. 41 C. Fam.

d) Son de carácter convencional, ya que por regla general los cónyuges pueden adoptar el que mejor les parezca, o crear otro distinto a los ya estipulados, siempre y cuando no se contraríe las disposiciones del

---

\(^9\) Colin-Capitant citado por Vidal Taquini, Carlos H. Regímenes de Bienes en el Matrimonio, Edi. 2º actualizada y ampliada, Editorial Astrea, Buenos Aires 1978, Pág. 4
presente Código y a falta de acuerdo se les aplicara el régimen supletorio legal. Art. 42 C. Fam

1.2. FINALIDAD.-

Regular las relaciones económicas de los cónyuges entre sí y frente a terceros; teniendo en cuenta que todo régimen patrimonial conlleva a la regulación de las aportaciones que los cónyuges harán en atención a las necesidades del hogar y del grupo familiar, así como la repercusión que el Matrimonio tendrá sobre la administración de los bienes que estos aportan o adquieren durante la unión y también la medida en que esos bienes responderán frente a terceros por las deudas contraídas por cada uno de ellos.  

2. EFECTOS.-

De lo anterior mencionado se puede deducir que se desprenden un doble orden de relación, las cuales son:

a) ENTRE LOS CÓNYUGES:

Este comprende al orden económico de la adecuada contribución de los gastos o cargas comunes referente al sostenimiento económico del hogar, la educación de los hijos, etc., este último como consecuencia de las relaciones personales en el cual establece la forma de cómo aportaran a los gastos de la familia Art. 38 Inc.1° Cód. Fam. y así mismo la administración de los bienes de estos.

---

b) FRENTE A TERCEROS:
Está determinado a mantener un adecuado equilibrio entre el interés patrimonial de cada cónyuge o el de ambos, y el de aquellos con quienes ellos, han contratado jurídicamente, obviamente, de orden patrimonial. Contraponiéndose aquí el interés patrimonial de ambos reconocido dentro del matrimonio, reputados comunes de ambos, y el interés patrimonial de los terceros, que exigen seguridad.\textsuperscript{11}
En los literales antes mencionado los Regímenes Patrimoniales surtirán efectos entre los contrayentes inmediatamente después de celebrado el matrimonio o desde que se otorgan las capitulaciones matrimoniales; y frente a terceros desde su correspondiente inscripción en el Registro del Estado Familiar, de conformidad con los artículos 43 y 188 del Código de Familia.-

3. TIPOS.
En nuestro ordenamiento jurídico, los Regímenes Patrimoniales que se contemplan son:

1.- Comunidad Diferida.
2.- Separación de Bienes.
3.- Participación en las Ganancias.

3.1. RÉGimen de comunidad diferida.

Este es el régimen clásico, supletorio, que encontramos en nuestro código regulado en el Art. 41 Ord. 3\textdegree{} Cód Fam, pero doctrinariamente se considerada como \textit{sui generis} porque deriva del Régimen de Comunidad Universal de

\textsuperscript{11} BOSSERT, GUSTAVO A. Y OTROS, Op. Cit. Pág. 222
Bienes.12 el cual no está regulado expresamente en nuestro Código de Familia. También tiene elementos del Régimen de Comunidad Restringida de Bienes, el cual tampoco está desarrollado plenamente en nuestro Código, pero que puede tener cabida en virtud de la opción de Régimen de los contrayentes, regulada en el Art. 42 Cód. Fam.; así como del Régimen de Separación de Bienes, que si está regulado en los Art. 48 y sigtes. Cód. Fam.

3.2. RÉGIMEN DE SEPARACIÓN DE BIENES:

En este régimen, según el Art. 48 C. Fam. establece que cada cónyuge conserva la propiedad, administración y la libre disposición de los bienes que tuvieran a la celebración del matrimonio, de los que adquieran durante él a cualquier título y de los frutos de unos y otros, salvo lo dispuesto en el Art. 46 Cód. Fam.

De la lectura del artículo anterior se llega a concluir que excepto en el caso de la Protección para la Vivienda Familiar, que si bien es cierto no hay nada en común, no se adquiere por el hecho de que un juez mediante sentencia decrete tal protección, si no más bien, se trata de un gravamen al inmueble mientras éste reúna las características de una vivienda Familiar. Por esta razón es que la protección de la Vivienda Familiar se aplica a cualquier régimen de bienes y consiste que el inmueble que sirve de residencia principal a la familia puede ser protegido frente a las enajenaciones o la constitución de cualquier derecho real en el inmueble, que afecte directamente al grupo familiar; en cuyo caso para enajenar o gravar ese inmueble se requiere del consentimiento del otro cónyuge que no es propietario. Art. 46 C.F.

Para resumir lo expuesto en el párrafo anterior, se mencionan los principios inspiradores del régimen patrimonial del matrimonio:\textsuperscript{13}

1-) La libertad de estipulación, artículos 44, 45 y 47 C. Fam.
2-) igualdad jurídica de los cónyuges, Art. 32 inc. 2º Cn.
3-) Mutabilidad o flexibilidad.
4-) Legalidad supletoria. Art.44 C. Fam.

3.3. Régimen de participación en las ganancias.

En éste régimen no existen "estrictamente" bienes comunes o gananciales como en la comunidad diferida sino que cada cónyuge es el propietario exclusivo de los bienes que adquiere durante el matrimonio. Funciona en términos generales, como el de separación de bienes pero al disolverse el matrimonio por cualquiera de la causales de los artículo 54 y 104 del Código de Familia, se le reconoce a cada uno de los ex cónyuge, o al supérstite el derecho en participar en los adquiridos por su cónyuges o conviviente hasta igualar los patrimonios de ambos. Este derecho suele traducirse en un crédito que nace ya sea del cónyuge o conviviente en su caso, que hizo menores adquisiciones o cuyo patrimonio experimentó aumentos inferiores, para compensar la diferencia y que importa al cabo, un modo de participar en las mayores o más cuantiosas adquisiciones del otro.\textsuperscript{14}

\textsuperscript{13} Anteproyecto del Código de Familia, Corelesal, Editorial Corte Suprema de Justicia, San Salvador 1990 Pág. 278.
\textsuperscript{14} Calderón de Buitrado, Anita y otros, Op. Cit, Pág. 266
CAPÍTULO III

1. RÉGIMEN DE PARTICIPACIÓN EN LAS GANANCIAS.
Es considerado el más moderno y en nuestro ordenamiento jurídico existe desde la entrada en vigencia el Código de Familia. Doctrinariamente admite dos modalidades a saber: ¹⁵

1- participación en las ganancias con comunidad diferida.

2- Participación en las ganancias en su modalidad crediticia.

1) LA PARTICIPACIÓN EN LAS GANACIAS CON COMUNIDAD DIFERIDA:

Consiste en que durante el matrimonio los cónyuges están separados de bienes, cada uno administra, goza y dispone de sus bienes propios. Si ambos adquieren un bien, se les aplican las reglas de la proindivisión. Art. 53 Cód. Fam. A la disolución de matrimonio o disolución de régimen de bienes se forma una comunidad con todos los frutos de los bienes que ambos han adquirido durante la vigencia del matrimonio a título oneroso, así como los frutos de los bienes que son producto del trabajo de los cónyuges y con el producto de cada uno. No entran algunos frutos producidos por los bienes que están exentos de la comunidad o que son de administración exclusiva. Nuestro Código de Familia, al contrario, incluye todos los bienes que se han de considerar en el patrimonio inicial, sin exceptuar ningún bien. Art. 56 Cód. Fam.

¹⁵ Ibid., pág. 275
2) LA PARTICIPACIÓN EN LAS GANANCIAS EN SU MODALIDAD CREDITICIA.- Se caracteriza porque:

1- Durante el matrimonio los cónyuges administran los bienes en forma separada, cada uno goza y dispone de sus bienes propios.

2- Al disolverse el matrimonio o el régimen, se compara el patrimonio original de cada cónyuge, con el patrimonio final de cada uno.

3- Si el patrimonio final excede al patrimonio original, la diferencia son ganancias que se dividen en partes iguales entre los cónyuges.

4- Si ambos cónyuges obtienen ganancias se compensan, y el cónyuge que ha obtenido menos ganancias adquiere un crédito de participación en contra del otro por la mitad del excedente.

5- Los cónyuges son titulares de un derecho personal o de crédito.

Este último es el que más se asemeja al contemplado en nuestra legislación.

1.1. CONCEPTO Y NATURALEZA JURÍDICA:

✧ CONCEPTO:

Es aquel que durante el matrimonio cada uno de los cónyuges administra los bienes que poseía al contraerlo y los que después adquiera, pero disuelto el régimen los gananciales adquiridos por uno y otro pasan a constituir una masa común para el efecto de su liquidación y división entre ellos.\(^\text{16}\)

\(^{16}\) Somarriva Undurraga, Manuel; Derecho de Familia –Editorial Nacimiento Santiago de Chile 1946. Pág. 161
Concepto Legal:

Artículo 51 del Código de Familia dice “En este régimen, cada uno de los cónyuges adquiere derecho a participar en las ganancias obtenidas por su cónyuge, durante el tiempo en que dicho régimen haya estado vigente.”

- NATURALEZA JURÍDICA:

Desde nuestro punto de vista muy general, este régimen tiene la naturaleza jurídica de todos y cualesquiera de los regímenes matrimoniales establecido en nuestra legislación, sin embargo, todo régimen matrimonial debe participar de la misma naturaleza jurídica, porque sus modalidades contingentes no modifican su esencialidad y mucho menos su finalidad, la cual es la de servir de toda necesidad a los fines económicos del matrimonio; mas sin embargo no es del todo cierto que se origina en este vínculo ya que también es aplicable a la unión no matrimonial. Art. 119 Cód. de Fam.

1.2. CARACTERÍSTICA:

1.2.1- Se combinan el régimen de Separación de Bienes y el de la Comunidad Diferida.
1.2.2- En la liquidación del régimen se determinan las ganancias obtenidas por cada cónyuge o sobreviviente, la cual se determinará de acuerdo la Ley Procesal de Familia.

1.2.3- En éste régimen cada cónyuge, por la igualdad jurídica que debe prevalecer, adquiere el derecho de participar en las ganancias obtenidas por su cónyuge durante la vigencia de dicho régimen. Art. 51 Cód. de Fam.

1.2.4- Se establece plenamente la igualdad y la independencia entre los cónyuges o conviviente, asegurando una participación efectiva de ambos en las ganancias, aun cuando alguno de ellos no aporte bienes materiales. 17

1.3. SIMILITUD Y DIFERENCIAS CON LOS OTROS REGÍMENES:

❖ SIMILITUD:

Se considera una mezcla del régimen de separación de bienes y el régimen de comunidad diferida, el funcionamiento del régimen de participación en las ganancias es similar al régimen de separación de bienes, pero su liquidación se realiza de la misma manera que el régimen del de comunidad diferida, es decir que se efectúa una partición entre las ganancias obtenidas durante el régimen.

❖ DIFERENCIA:

En el régimen de participación en la ganancias al igual que los otros regímenes son convencionales por el hecho que los contrayentes pueden optar por cualquiera de los regímenes que estipula nuestro legislación, pero en la unión no matrimonial este es un régimen legal establecido, por el hecho que ellos no pueden optar por cualquiera de los ya mencionados regímenes.

2. APLICACIÓN:

De lo anteriormente expuesto en el primer capítulo, se puede deducir que solo en el matrimonio pueden tener aplicación los diferentes regímenes patrimoniales; pero cabe mencionar que en lo referente al régimen objeto de investigación no es del tanto absoluto, por el hecho que también es aplicable a la Unión no Matrimonial, según lo establecido en el Art. 119 inc. 1º Cod. Fam. dice: Los bienes adquiridos a título oneroso durante la unión y sus frutos, así como los que produjeran los bienes que cada conviviente tenía a la iniciación de la unión, se aplicarán a ambos convivientes o sus herederos las reglas del Régimen de Participación en las Ganancias.
Por lo tanto, éste régimen es aplicable:

-Al matrimonio, siempre y cuando éstos convengan optar por el mismo.

-A la unión no matrimonial, como régimen legal inmutable por el hecho de que estos no tienen la posibilidad de elegir entre los restantes establecidos en el Código de Familia, ya que si se les da esta opción el Estado lo estaría equiparándola al matrimonio, perdiendo así su fundamento legal que descansa sobre la base de la familia por medio del matrimonio, Art. 32 Inc. 2º Cn.

3. CONSTITUCIÓN O DETERMINACIÓN DEL RÉGIMEN:

El Régimen Patrimonial de Participación en las Ganancias, se constituye por regla general al momento de la celebración del matrimonio, pero lo es posible antes, por medio de las capitulaciones matrimoniales, los futuros contrayentes o los cónyuges, podrán convenir determinar, modificar o sustituir el régimen patrimonial del matrimonio. Art. 21 y 84 Código de Familia; lo cual no se puede renunciar al derecho de establecer. Deducido esto del principio de Igualdad jurídica de los cónyuges consagrado constitucionalmente, Art. 32 inc. 2º Cn.

CAPITULACIONES MATRIMONIALES:
CONCEPTO DOCTRINARIO:

Tradicionalmente las llamadas convenciones prematrimoniales o, simplemente, convenciones matrimoniales, también capitulaciones o contratos matrimoniales, son pactos entre los cónyuges relativos a los bienes, ya sea adoptado un determinado régimen de relaciones patrimoniales que la ley autoriza a convenir, o modificando parcialmente el régimen.\(^{18}\)

CONCEPTO LEGAL:

Art. 84 inc. 1\(^{o}\) C. Fam., Establece: son convenios celebrados para determinar, modificar o sustituir el régimen patrimonial del matrimonio.

CARACTERÍSTICAS:

1- Se celebran antes o después de contraer el matrimonio:
Antes cuando los futuros contrayentes determinan el régimen, Art. 21 Cod. Fam. al expresar que en el acta prematrimonial “el régimen patrimonial si ya lo hubieren acordado”. Lo que importa es que en el acto matrimonial se haga constar el régimen patrimonial al que optan los contrayentes. Desde luego que si el funcionario autorizante no lo dice, no por ello se dejará de aplicar el régimen supletorio.- Art. 42 inc. final; y después, en el momento en que los cónyuges de común acuerdo, determinen en cualquier tiempo, modificar o sustituir el régimen que hubieren adoptado. Art. 44 C. F.

2- Lo anterior se difiere que las capitulaciones Matrimoniales, pueden alterarse, modificarse, sustituirse cuantas veces se quiera; ello nos lleva a referirnos a lo que se ha dado en denominar “la mutabilidad del régimen patrimonial” ; la cual consiste en que los cónyuges puedan, durante la vigencia

de matrimonio, cambiar el régimen patrimonial, previa disolución y liquidación del régimen, para optar por otro. Art. 84 inc. 2º y 44 C. F.

3- Se otorgan en forma solemne (Art. 85 C. F.)
-Son capaces para otorgar Capitulaciones Matrimoniales todos los que son capaces para contraer matrimonio, o sea los mayores de dieciocho años y los menores que siendo púberes, es decir: el varón mayor de catorce años y la mujer mayor de doce años, de conformidad al artículo 26 C. C., tuvieren un hijo en común o estuviere embarazada la mujer. Art. 14 inc. 2º C. Fam. Estos menores requieren de la autorización de la persona o personas cuyo asentimiento le fuere necesario para el matrimonio, para otorgar capitulaciones matrimoniales. Art 18 y 86 C. F.
-Las mismas pueden celebrarse por medio de apoderado con poder especial, tal como lo dispone el Art. 89 C. F.

-Las capitulaciones matrimoniales que se celebran antes o después del matrimonio, deben otorgarse en Acta, ante el Procurador General de la República o los Procuradores Auxiliares departamentales, y por medio de escritura pública, si es ante Notario. Art. 28 inc. 2º y 84 C. Fam.

4- Caducan por el incumplimiento del hecho generador o origen como es el matrimonio (Art. 87 C. F.)
En caso de que las estipulaciones sobre el régimen patrimonial se hubieran hecho con anterioridad, si el matrimonio no se celebra dentro del plazo de seis meses contados a partir de la fecha de su otorgamiento, quedaran sin valor. Art.87 C. F.

Estas capitulaciones matrimoniales producen efectos entre los cónyuges desde el día en que se otorgan, y respecto de terceros desde su correspondiente

---

inscripción. Art. 43 C. Fam. Inscripción que deberá hacerse en el Registro de Regímenes Patrimoniales del Matrimonio, Art. 29 Inc. 3º C. F., 44, 45 de la Ley Transitoria del Registro del Estado Familiar y de los Regímenes Patrimoniales del Matrimonio.

En cuanto a los terceros, para protegerlos debidamente basta con dar a cualquier cambio que experimente el régimen patrimonial la debida publicidad mediante la inscripción en el Registro del Estado Familiar. Es por ello que cuando los cónyuges sustituyen el régimen de comunidad diferida por el de separación de bienes o el de participación en las ganancias, o sustituyen el régimen de separación de bienes por el de participación en las ganancias deben hacerlo por escritura pública o mediante acta ante el Procurador General de la República o los procuradores auxiliares departamentales. Art. 85 C. Fam.

En el caso de la unión no matrimonial, los convivientes no pueden celebrar las antes ya mencionadas por la circunstancia de que dichas capitulaciones fueron creadas para los que pretendan contraer matrimonio y para los que se encuentran dentro de dicho vínculo.

Por todo lo anterior, si los futuros contrayentes o de los cónyuges, optan por el régimen de participación en las ganancias por medio de las capitulaciones matrimoniales, el patrimonio estará constituido por un patrimonio inicial y un patrimonio final.

4. CAUSAS DE DISOLUCIÓN Y LIQUIDACIÓN:

El régimen patrimonial del matrimonio se disuelve por la declaración de nulidad o la disolución de éste, por declaración judicial o por convenio entre los cónyuges. Art. 45, C. F.

Según lo expuesto en éste artículo, es susceptible que las causales de disolución, se pueden agrupar en tres clases:
1-Causales consecuenciales: Aquellas en que el régimen de participación en las ganancias se disuelve por la vía consecuencial, es decir, como consecuencia de haberse disuelto el matrimonio por la causal del divorcio, Art. 105 C. Fam.; cuyos motivos pueden ser:

a-) Por la sentencia ejecutoriada que decrete el divorcio, Art. 115, C. F. ya sea por cualquiera de los motivos que establece el Art. 106, del mismo código, los cuales son:
- Por mutuo consentimiento de los cónyuges: En el cual se pretende que las parejas cuyo matrimonio ha fracasado no tenga que recurrir a procedimientos y pruebas simuladas para obtener el divorcio. Los cuales deberán suscribir un convenio, en la cual contendrá en una de sus cláusula, la fijación de las bases para la liquidación de las ganancias. Art.108. 5º) Código de Fam.

- Por la separación de los cónyuges durante uno o más años consecutivos; en éste caso por el incumplimiento de uno de las deberes de las relaciones personales, es decir, el deber de vivir juntos. Art. 36 inc. 1º C: F.

- Por ser intolerable la vida en común entre los cónyuges. Se entiende que concurre este motivo, en caso de incumplimiento grave y reiterado de los deberes del matrimonio, mala conducta notoria de uno de ellos o cualquier otro hecho grave semejante.

b-) Por la muerte real. Art. 77 C. C. De uno de los cónyuges, con la cual termina la existencia natural y legal de la persona.

c-) Por la declaratoria judicial de muerte presunta de uno de los cónyuges. En éste caso el código de familia se remite a las reglas que establece el código civil para tratar de la muerte presunta que según el Art. 80

---

Cod. C. dice: La presunción de muerte debe declararse a petición de cualquier parte interesada en ella, por el Juez de 1ra. Instancia del último domicilio que el desaparecido haya tenido en El Salvador, justificándose previamente: que se ignora el paradero del desaparecido; que se ha hecho en vano las posibles diligencias para averiguarlo y que desde la fecha de las últimas noticias que se tuvieron de su existencia han transcurrido cuatro años; por regla general de establecerse que se disuelve en virtud del decreto que establece la posesión provisoria de los bienes del desaparecido, y si no procede dictar el decreto de posesión provisoria se va a disolver en virtud del decreto que concede la posesión definitiva de dichos bienes. Según lo establecido en los Art. 81,83 y 90, C. C.

d-) Por la declaratoria de nulidad del matrimonio: A excepción de la causal del Art. 14 ordinal 2º) Los ligados por vínculo matrimonial, la cual no produce efectos jurídicos respecto al régimen del segundo matrimonio ya que jamás hubo régimen de participación en la ganancias. Art. 103, inc. 2º C: Fam.

2-Causal voluntaria: Cuando por acuerdo de voluntad de los cónyuges deciden disolver el régimen patrimonial, sin que decidan ponerle fin al matrimonio y optan por uno nuevo, en base a la autonomía de la voluntad de los cónyuges, como ya dijimos anteriormente previo el trámite de disolución y liquidación del Régimen de Participación de las Ganancias.

3-Causales judiciales: Se puede solicitar la disolución ante el juez, a petición de cualquiera de los cónyuge, que al igual de la causal anterior no es necesaria la disolución del vínculo matrimonial. Art. 54 C. Fam. Por los casos siguientes:

a-) Por la insolvencia o peligro de insolvencia en que hubiere incurrido el otro,
b-) Cuando el otro cónyuge fuere declarado incapaz, ausente o en quiebra o concurso de acreedores o condenado por incumplimiento de los deberes familiares de asistencia económica,

c-) por realizar el otro, acto dispositivo o de gestión que fuere fraudulentos o que irrogaren daño o peligro a sus derechos en las ganancias; y

d-) Si el otro lo hubiere abandonado.

Así mismo en el inc. 2° del artículo en mención, que cualquier cónyuge puede pedir la disolución y liquidación de las ganancias, si ambos hubieren estado separados durante seis meses consecutivos por lo menos, se puede decir, que es en el caso en que no se ha llegado a una calificación de común acuerdo. Art. 36 C. Fam.

En el caso de la Unión no Matrimonial, para que se proceda a declarar la disolución y liquidación del Régimen de Participación en las Ganancias, será necesaria la declaración judicial previa de su existencia, en el cual se entiende que deben de existir los hechos generadores como el fallecimiento de uno de los convivientes o la ruptura de la unión. Art. 123, C. Fam.

En las situaciones de las causales consecuenciales y judiciales se tramitarán por medio de la interposición de la demanda; en el caso de las causales consecuenciales la parte agraviada solicitará la disolución del vínculo matrimonial, según lo establecido en las causales de disolución que mencionamos en la página veinticinco del presente trabajo. En el caso que se decrete sentencia de nulidad o divorcio en el régimen queda disuelto y solo se procederá a su liquidación; esta producirá efectos a partir de la fecha en que quede ejecutoriada; pero no afectará a terceros de buena fe sino a partir de la fecha de inscripción en el registro del estado familiar, Art. 116 Cod. Fam.
Uno de los efectos más importantes para nuestro estudio es la disolución del régimen de participación en las ganancias, Artículo 114 ordinal 2º Cod. Fam., en el cual se establecerán los bienes que constituye el patrimonio inicial y el patrimonio final de acuerdo a la prueba presentada en la que consta la existencia de los bienes.

En el caso de las causales judiciales establecida en el artículo 54 Cód. Fam. antes citadas en la página anterior, se deberá pedir la disolución y liquidación judicial de dicho régimen por algunos de los cónyuges que sienta que va ha tener un agravio en su participación, causal que no es necesario ponerle fin al vínculo matrimonial en la cual se deberá establecer bienes adquiridos como patrimonio inicial y patrimonio final, los que serán objeto de liquidación.

Pudiéndose solicitar como medida cautelar la anotación preventiva de la demanda y el secuestro preventivo sobre los bienes que puedan ser objeto de gananciales. En este caso se respetarán los intereses sobre terceros Art. 131 inc. 2º Ley Pr. Fam.

De igual manera se tramitará en el caso que se pida la declaración de la unión no matrimonial, la cual procederá por el fallecimiento de alguno de los conviviente o la ruptura de la unión; la sentencia que determine dicha unión establecerá así mismo los bienes adquiridos por los convivientes y los frutos de estos deberán establecerse de acuerdo al régimen de participación en las ganancias, de conformidad al Art. 124 Ord. 2º Cod. Fam.

Distinto es el caso de la causal voluntaria en el que los cónyuges deciden disolver y liquidar este régimen sin que decidan ponerle fin al matrimonio y puedan optar por otro régimen. El Cód. de Fam. señala en su Art. 60 inc 2º que “a falta de convenio del pago en la participación en las ganancias, el juez podrá adjudicar los bienes a cada cónyuge...”, luego dice en su Art. 74 que “si los cónyuges no se pusieren de acuerdo en la liquidación, este se practicará judicialmente”. Siempre se deja a opción de los cónyuges, no solo su disolución sino también la liquidación así que a partir de esas consideraciones y por razones de economía, tiempo, dinero y para facilitar las cosas, es que nada
obsta para que en la misma escritura o en acta, dependiendo ante quien se trámite, acuerden la disolución y puedan también liquidar el régimen.

4.2. LIQUIDACIÓN:

La liquidación comprende todos los actos posteriores a la disolución. Teniendo por objeto de determinar que bienes tienen el carácter de propios y cual es el valor de ellos, a cuyo fin deberá practicarse los correspondientes inventarios y valúo\textsuperscript{21}.

En la práctica judicial se conocen solamente dos casos, del cual solo tuvimos acceso a uno de ellos en el que conoció el Juzgado Primero de Familia de esta Ciudad, dándose la liquidación, como consecuencia de una sentencia de declaratoria de unión no matrimonial, no llegándose a concluir en esta etapa por el hecho de que las partes llegaron a un acuerdo extrajudicial, motivo por el cual no se puede obtener jurisprudencia hasta este momento respecto al trámite a seguir por parte del juzgado de familia, según nuestras opiniones y consultas hechas a nuestro asesor Licenciado Juan Humberto Campos Montoya, se puede señalar que la liquidación puede solicitarse en el mismo proceso que se dictó la sentencia de disolución o que decretó la declaratoria de existencia de la unión no matrimonial, en la correspondiente fase de ejecución, según los Arts. 170 y 173 Ley Proc. de Fam. Presentándose juntamente con la solicitud el respectivo, inventario de bienes; a fin de poder determinar el patrimonio inicial y final. También podrá pedirse la liquidación mediante la presentación de una demanda en legal forma, la cual podrá ser tramitada o no por el mismo juez que declaró disuelto el régimen, anexándose con dicha petición el inventario de los bienes, así como los nombres de los peritos nombrados por la parte interesada, previa aceptación y juramentación ante el juez, Art. 351 Pr. Civil.

Los peritos realizarán el valúo en base al inventario de los bienes presentados, para que con ello se determine en base al Art. 55 Cód. de Fam., las ganancias,

\textsuperscript{21} Vidal Taquini, Op. Cit. Pág. 229
como resultado de la diferencia de el patrimonio inicial y el patrimonio final los cuales están constituidos por:

❖ **PATRIMONIO INICIAL:**

El cual está constituido por los bienes que los cónyuges tengan al comenzar el régimen y por los adquiridos después a título gratuito, y son:

a-) Los bienes y derechos que tenga cada cónyuge al iniciar el régimen.

b-) Los adquiridos después a título de herencia, donación o legado.

La primera regla determina la cualidad de los bienes propios de cada cónyuge, no por la especie de los bienes sino simplemente por su condición de pre-nupciales. Para el caso es menester que en las capitulaciones figuren con toda claridad la pertenencia de cada uno de los bienes que habrán de constituir el patrimonio privado de cada cónyuge, ya que de la suma de los valores actualizados de estos bienes surgirá el valor del patrimonio inicial de cada cónyuge, por que en definitiva, lo que importa no es la tangibilidad de cada bien, sino el importe de su valor, ya que los bienes durante la vigencia del matrimonio y del régimen matrimonial pueden ser transferidos por venta o permuta, o dados en pago, o en fin, objeto de toda clase de negocios jurídicos lícito. Pensar lo contrario llevaría a la ilógica situación de pretender que los cónyuges sometidos a este régimen deben de mantener inalienables todos los bienes que integran su respectivo patrimonio inicial, lo que de por sí no sería tan grave como no fuera que ello implica la inmovilización económica. Puesto que todos lo bienes que se adquieren durante la vigencia de este régimen pasan a integrar la categoría de ganancias a participar, se supone en cada cónyuge una actividad económica financiera que conducirá al provecho resultado final consistente en la obtención de beneficios. Pero siempre estos beneficios han de ser producto de una actividad realizada por el cónyuge teniendo como base sus bienes propios y el valor que ellos representan en cada momento.
En el segundo supuesto en que los bienes que se adquieran durante el régimen de participación a título gratuito, pasen a integrar la categoría de ganancia a participar. Por eso es que aún cuando uno de los cónyuges o ambos, los reciértiere luego de iniciado el régimen, se debe considerar como patrimonio inicial, y son los provenientes de una herencia, una donación o un legado, ya que a mayor valor del patrimonio inicial, menos será la cuantía del valor que debe ser participado a título de ganancia. Quien nada tiene como patrimonio inicial, debe de participar con todo lo que tiene al momento de liquidar, por que todo ello será pura y exclusivamente ganancia o beneficio.

Del activo así formado se deduce el pasivo representado por las obligaciones que el titular del patrimonio tenga al momento de comenzar el régimen, ya que, para la correcta determinación del patrimonio inicial, se deberá deducir las obligaciones del cónyuge al empezar el régimen, obteniéndose así el patrimonio inicial líquido. Esta deducción es conveniente y justa, pues, de no aplicarse esta regla, el cónyuge en cuestión amortizaría sus obligaciones pendientes antes de iniciar el régimen y no con su patrimonio final, del que debe restarse el inicial, a fin de obtener el saldo de beneficios a participar.

El artículo 56 C. F. da una regla, el que manifiesta que el patrimonio inicial “está constituido por los bienes que pertenezcan a cada cónyuge al empezar el régimen y por los adquiridos después a título gratuito, con deducciones de las obligaciones que tenían en ese momento”. Y esta regla permite que el patrimonio inicial no tenga un valor nominal mayor al real y neutraliza los efectos de una distribución desigual.

Hecha la deducción referida puede ocurrir que el pasivo resulte superior al activo, en cuyo caso no habría patrimonio inicial. De ello podría inferirse que no hay ganancia y que el régimen no funcionaría, ya que la ganancia se obtiene de la diferencia entre patrimonio inicial y final. Sin embargo, esta
conclusión se rechaza que si hay un patrimonio final siempre habrá ganancia, y, como consecuencia, la distribución de la misma tendrá efecto.

En código de familia en el artículo 57, establece la estimación del patrimonio inicial y dice que se estimaran según el estado y valor que tuvieren al momento de iniciación del régimen o en su caso, de acuerdo al valor que tuvieren al tiempo que fueren adquiridos. Las mejoras que obtuvieron los bienes no se suman al patrimonio inicial, ni los deterioros de ésta se incluyen en el pasivo. La carga de la prueba sobre la existencia de los bienes y su valor en el momento inicial, corresponderá al cónyuge que lo alegue, que será indudablemente quien esté interesado en estar o hacer más pequeña su ganancia, en suma, el titular de los bienes. De ahí que si no llega a demostrar que en el patrimonio originario había bienes, el valor del patrimonio inicial tiende a ser cero y la totalidad del patrimonio final se convierte en ganancia. Esta regla se considero justa, y además, de difícil manejo quien podrá probar será quien dispone de los medios de prueba en cuyo caso será la ordinaria.

❖ PATRIMONIO FINAL:

Según el artículo 56 del código en mención lo constituyen los bienes que sean propiedad de los cónyuges al momento de la terminación del régimen, con deducción de las obligaciones insolutas, más las inclusiones a que se refiere el Art. 58.C.Fam.

En el valor del patrimonio final de cada cónyuge se incluirá el que tenían los bienes de que se hubiere dispuesto a título gratuito por acto entre vivos. También se incluirán el valor de los créditos que uno de los cónyuge tenga contra el otro. por cualquier título.

Lo anterior es aplicable a los actos verificados por uno de los cónyuges en fraude de los derechos del otro. Esta inclusión de valores por vía de excepción, es importante, pues en la práctica podría volverse de ordinaria ocurrencia, ante la actitud maliciosa de uno de los cónyuges que no queriendo compartir las
ganancias con el otro, ceda o done, o en forma fraudulenta, enajenen sus bienes. La razón de la inclusión indicada es justificable. Si el patrimonio final se integrará solamente con los bienes efectivamente existentes, sin llevar a cabo ninguna investigación sobre las enajenaciones señaladas, sería muy fácil hacer desaparecer los bienes y burlar el derecho del otro cónyuge en las ganancias.

La estimación de los bienes en el patrimonio final se hace de acuerdo al estado y valor que tuvieron al momento de terminación del régimen. Así el artículo 59 C. F. dice que “Los bienes que constituyan el patrimonio final se estimarán según el estado y valor que tuvieren en el momento de la terminación del régimen. Los bienes enajenados gratuita o fraudulentamente, serán estimados conforme al estado que tenía el día de la terminación.” Esto es que la estimación de los bienes enajenados gratuita o fraudulentamente, debe hacer teniendo en cuenta el estado que tenía al momento en que salieron del patrimonio del cónyuge que los enajeno, pero actualizando su valor al día de la conclusión del régimen, tal y como sucedería si aun se mantuvieran dentro del patrimonio del que fueron distraídos.

Valorizados los bienes al momento de la constitución del régimen y actualización sus valores al precio real de la moneda de la liquidación, se accede a una cifra global que incluye todos los valores parciales. Esa cantidad global es la que debe ser considerada como el valor del patrimonio inicial y a la que debe compensar con las ganancias, si la hubiere, en dicho patrimonio. Tales ganancia resultarán, como saldo acreedor de la suma de los valores actualizados de todos los bienes del patrimonio del cónyuge, lo que constituye su patrimonio final. Ese valor, si fuera superior al valor del patrimonio inicial, dará un saldo al acreedor una vez practicada la resta compensadora, y ese saldo final serán las ganancias a participar cónyuge.

Cuya forma de pago se hará de conformidad con el Artículo 60 del Cód. de Fam. en el que dice: “que la participación en las ganancias deberá pagarse inmediatamente después de liquidado el régimen.”
Y que a falta de convenio respecto del pago en la participación en las ganancias, el Juez podrá adjudicar los bienes a cada cónyuge para cancelar su cuota de participación de las ganancias y podrá a petición justificada del acreedor, ordenar la venta en pública subasta de los bienes de propiedad del cónyuge deudor, para que con su producto se cancele la cuota de participación de las ganancias”.

EJEMPLO DE LO ANTES EXPUESTO:

<table>
<thead>
<tr>
<th>CONSTITUCIÓN DEL RÉGIMEN:</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>Cónyuge A</td>
</tr>
<tr>
<td>casa $ 2,300</td>
</tr>
<tr>
<td>herencia $ 1,800</td>
</tr>
</tbody>
</table>

<table>
<thead>
<tr>
<th>DURANTE LA VIGENCIA DEL RÉGIMEN</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>Cónyuge A</td>
</tr>
</tbody>
</table>
# APLICACIÓN DEL REGIMEN MATRIMONIAL DE PARTICIPACIÓN EN LAS GANANCIAS

<table>
<thead>
<tr>
<th></th>
<th>Cónyuge A</th>
<th>Cónyuge B</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>regala auto</td>
<td>$ 800.00</td>
<td>000.00</td>
</tr>
<tr>
<td>compra inmueble</td>
<td>$ 2,900</td>
<td>000.00</td>
</tr>
</tbody>
</table>

## DISOLUCIÓN DEL RÉGIMEN

<table>
<thead>
<tr>
<th></th>
<th>Cónyuge A</th>
<th>Cónyuge B</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>casa</td>
<td>$ 3,430</td>
<td>000.00</td>
</tr>
<tr>
<td>herencia</td>
<td>$ 2,860</td>
<td>000.00</td>
</tr>
<tr>
<td>auto</td>
<td>$ 915</td>
<td>000.00</td>
</tr>
<tr>
<td>inmueble</td>
<td>$ 5,800</td>
<td>000.00</td>
</tr>
</tbody>
</table>

## ESTIMACIÓN DE PATRIMONIOS

### PATRIMONIO INICIAL.

<table>
<thead>
<tr>
<th></th>
<th>Cónyuge A</th>
<th>Cónyuge B</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>casa</td>
<td>$ 2,300</td>
<td>000.00</td>
</tr>
<tr>
<td>herencia</td>
<td>$ 1,800</td>
<td>000.00</td>
</tr>
<tr>
<td></td>
<td>$ 4,100</td>
<td>000.00</td>
</tr>
</tbody>
</table>
PATRIMONIO FINAL.-

<table>
<thead>
<tr>
<th>Cónyuge A</th>
<th>Cónyuge B</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>casa $ 3,430</td>
<td>000.000</td>
</tr>
<tr>
<td>herencia $ 2,860</td>
<td>000.000</td>
</tr>
<tr>
<td>auto $ 915</td>
<td>000.000</td>
</tr>
<tr>
<td>inmueble $ 5,800</td>
<td>000.000</td>
</tr>
<tr>
<td><strong>TOTAL $ 13,005</strong></td>
<td>000.000</td>
</tr>
</tbody>
</table>

DETERMINACIÓN DE GANANCIAS = PATRIMONIO FINAL – PATRIMONIO INICIAL

<table>
<thead>
<tr>
<th>Cónyuge A</th>
<th>Cónyuge B</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>P. F. (-) $ 13,005</td>
<td>P. F 000.000</td>
</tr>
<tr>
<td>P. I. (=) $ 4,100</td>
<td>P. I. 000.000</td>
</tr>
<tr>
<td><strong>Resultado $ 17,105= Ganancia</strong></td>
<td>000.000</td>
</tr>
</tbody>
</table>

NIVELACION DE LAS GANANCIAS

| Cónyuge A | $ 17,105 (-) |
Según el ejemplo desarrollado podemos ver que nace el derecho crediticio que fundamentamos en el Artículo 55 inc. 2 del Código de Fam. en el que nos manifiesta cuando uno solo de los patrimonios se hubiere incrementado durante la vigencia del régimen, el titular del otro tendrá derecho a la mitad de ese aumento.

Caso que se puede presentar con frecuencia en la práctica en aquellos casos en que el hombre o la mujer no tienen bienes o los tiene escasos y no desarrollan un trabajo fuera del hogar si no en éste, debiendo por ello tener como retribución, la participación en las ganancias del que si los tiene.
En el código de familia, existe una completa regulación de los regímenes patrimoniales del matrimonio, en particular el Régimen de Participación en las Ganancias; que se aplica así mismo a la unión no matrimonial, a partir de su declaratoria, para efecto de dar protección a los derechos económicos de los mismos, respecto de los bienes que estos tengan al constituirse el régimen, como de los bienes que los mismos adquieran durante la vigencia de éste, para poder obtener una eficaz participación en las ganancias obtenidas por ambos o por uno de ellos.

En este régimen se ve de manifiesto el principio de igualdad jurídica de los cónyuges o convivientes, en relación que se acopla a nuestra realidad social ya que no todas las mujeres u hombres pueden llegar a tener un patrimonio después de la constitución del matrimonio o la unión no matrimonial, por alguna situación que se les presente en el transcurso de la vigencia de este, para efecto de que al disolverse no quede en una desventaja económica cualquiera de ellos.
Que se unifiquen criterios por parte de los juzgadores de familia, para que se pueda llevar a cabo un buen procedimiento para el trámite de liquidación del régimen de participación en las ganancias, puesto que no se encuentra suficientemente claro dicho procedimiento en la Ley Procesal de Familia.

Que se impartan capacitaciones a los funcionarios autorizados para celebrar matrimonio, en el sentido que pongan en práctica la función que tienen de explicar a los futuros contrayentes, la importancia que conlleva la elección de cualquiera de los regímenes regulados en el Código de Familia.
BIBLIOGRAFÍA


López Vázquez, Luis. Estudio del Código de Familia Salvadoreño, 2º Edición, Editorial Lis.

Maberick Rojas, Melvin, Curso Básico de Derecho de Familia Impartido a los practicantes de la Procuraduría General de la República en el año 2002.

Méndez Costa, María Josefa, D’ Antonio, Daniel Hugo, Derecho de Familia Tomo II. Rubinzal-Culzoni, Editores Santa Fe República de Argentina 1990.

Somarriva Undurraga, Manuel; Derecho de Familia –Editorial Nacimiento Santiago de Chile 1946.