

**DERECHO DE LA PERSONA
Y LA FAMILIA**

CONSEJO EDITORIAL

MIGUEL ÁNGEL COLLADO YURRITA

JOAN EGEA FERNÁNDEZ

JOSÉ IGNACIO GARCÍA NINET

LUIS PRIETO SANCHÍS

FRANCISCO RAMOS MÉNDEZ

SIXTO SÁNCHEZ LORENZO

JESÚS-MARÍA SILVA SÁNCHEZ

JOAN MANUEL TRAYTER JIMÉNEZ

ISABEL FERNÁNDEZ TORRES

BELÉN NOGUERA DE LA MUELA

RICARDO ROBLES PLANAS

JUAN JOSÉ TRIGÁS RODRÍGUEZ

Director de publicaciones

DERECHO DE LA PERSONA Y LA FAMILIA

Carlos Villagrasa Alcaide (Coord.)

Los autores y las autoras de este libro, por unanimidad, han cedido todos los derechos patrimoniales que pudieran corresponderles por esta obra a la Asociación para la Defensa de los Derechos de la Infancia y la Adolescencia (ADDIA), con destino a sus proyectos y a sus actividades a favor de la niñez y la adolescencia.

Reservados todos los derechos. De conformidad con lo dispuesto en los arts. 270, 271 y 272 del Código Penal vigente, podrá ser castigado con pena de multa y privación de libertad quien reproducere, plagiar, distribuyere o comunicare públicamente, en todo o en parte, una obra literaria, artística o científica, fijada en cualquier tipo de soporte, sin la autorización de los titulares de los correspondientes derechos de propiedad intelectual o de sus cesionarios.

© 2020 Carlos Villagrasa Alcaide (coord.) y los autores

© 2020 Atelier
Santa Dorotea 8, 08004 Barcelona
e-mail: editorial@atelierlibros.es
www.atelierlibros.es
Tel.: 93 295 45 60

I.S.B.N.: 978-84-18244-10-0

Depósito legal: B 13071-2020

Diseño y composición: Addenda, Pau Claris 92, 08010 Barcelona
www.addenda.es

ÍNDICE

APROXIMACIÓN AL MARCO JURÍDICO DE LOS DERECHOS DE LA INFANCIA Y LA ADOLESCENCIA	15
<i>Dr. Carlos Villagrasa Alcaide</i>	
1. Introducción	15
2. La Convención sobre los Derechos del Niño: la norma suprema en el marco jurídico internacional de los Derechos de la Infancia y la Adolescencia	17
3. Estructura y funcionamiento del Comité de los Derechos del Niño	21
4. La Conferencia de la Haya de Derecho Internacional Privado y los Derechos de la Infancia y la Adolescencia	26
5. Breve reseña del tratamiento jurídico de la infancia y la adolescencia en el Ordenamiento Jurídico Español	28
6. Perspectivas de futuro en cuanto al régimen jurídico de los Derechos de la Infancia y la Adolescencia: los objetivos de desarrollo sostenible	52
Bibliografía	54
EL PROCESO JUDICIAL DE MODIFICACIÓN DE LA CAPACIDAD DE LAS PERSONAS	57
<i>D. Andrés Morante Valverde</i>	
1. Introducción	57
2. La capacidad, el autogobierno y las causas de modificación	59
3. El proceso civil de incapacitación	65
4. Las Observaciones Generales del Comité sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	77
5. Breve análisis del anteproyecto de ley por el que se plantea la reforma de la legislación civil y procesal en materia de capacidad.	79
Bibliografía	80
LA CONVENCIÓN DE LAS NACIONES UNIDAS SOBRE LOS DERECHOS DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD Y SU INCIDENCIA EN LA INFANCIA, EN LA ADOLESCENCIA Y EN LA FAMILIA.	81
<i>Dra. Inmaculada Vivas Tesón</i>	
1. Introducción	81
2. La importancia de las palabras.	85
3. La aplicación judicial de la Convención de Nueva York.	87

4. Conquistas normativas y reformas en marcha	91
5. Retos pendientes	94
Bibliografía	101
LAS SITUACIONES DE DESPROTECCIÓN DE MENORES Y SUS RESPUESTAS EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO ESPAÑOL	103
<i>Dra. Aurora López Azcona</i>	
1. Introducción	103
2. Delimitación conceptual	104
3. Taxología de las necesidades básicas de la infancia.	104
4. Indicadores de evaluación de la desprotección infantil	105
5. Las situaciones de riesgo	111
6. La situación de desamparo.	114
7. El proceso de actuación en situaciones de desprotección	118
8. La actuación protectora de la administración	121
9. Medidas de protección en situación de riesgo	124
10. Medidas de protección en situación de desamparo	125
11. El importante protagonismo de los menores de edad en la actuación protectora.	131
Bibliografía	132
MALOS TRATOS, ABUSOS Y RESILIENCIA EN LA INFANCIA Y LA ADOLESCENCIA	135
<i>Dra. Carme Panchón Iglesias</i>	
1. Introducción	135
2. La intervención socioeducativa desde un enfoque de derechos de la infancia y la adolescencia	136
3. La relevancia de la familia, o de las familias.	138
4. La detección del maltrato infantil: a la infancia, entre iguales y la violencia filioparental	140
5. La prevención y la protección ante el maltrato: principales servicios y recursos . . .	146
6. Las estrategias de intervención: entre la resiliencia y la relación educativa de ayuda	148
Bibliografía	150
EL DERECHO Y SU RESPONSABILIDAD HISTÓRICA EN LA VIOLENCIA DE GÉNERO	153
<i>D.ª María José Varela Portela</i>	
1. Introducción	153
2. Violencia de género y derechos humanos	154
3. Evolución legislativa respecto de los malos tratos y su aplicación.	155
4. Algunas cuestiones técnicas	169
5. La interpretación de los tribunales	176
6. La ley catalana 5/2008, de 24 de abril, del derecho de las mujeres a erradicar la violencia machista	189
7. Conclusiones: Viejos problemas con nuevas manifestaciones	190
Bibliografía	191
EL «BULLYING» O EL ACOSO ESCOLAR: RESPUESTAS LEGALES ESPECIAL REFERENCIA A SU TRATAMIENTO EN MÉXICO	193
<i>Dr. Joaquín Sedano Tapia</i>	
1. Introducción	193
2. Aproximación al marco normativo y jurisprudencial mexicanos sobre el <i>bullying</i> . .	194

3. El <i>bullying</i> en el sistema jurídico español: especial referencia a la jurisprudencia.	203
4. Panorámica del <i>bullying</i> , acoso y violencia familiar, de México, según la OCDE.	203
5. Las políticas públicas dirigidas al abordaje del <i>bullying</i> en México.	204
6. A modo de conclusiones	208
Bibliografía	210
PRINCIPIOS Y CONDICIONES PARA PROMOVER LA PARTICIPACIÓN EFECTIVA DE LA INFANCIA. SUJETOS DE DECISIÓN Y DE ACCIÓN	
<i>Dra. Asun Llena Berñe y Dra. Ana María Novella Cámara</i>	
1. Introducción.	213
2. Algunos apuntes en referencia al marco jurídico	214
3. El enfoque de los derechos en la transición de la infancia, de objeto a sujeto	219
4. El enfoque de las capacidades: Más allá del sujeto de derechos... El sujeto con capacidades	222
5. El reconocimiento de las capacidades como eje central para el desarrollo del sujeto participativo.	223
6. La participación como la forma de ejercitar la ciudadanía y de desarrollar la democracia.	224
7. La participación: entre principios y condiciones.	226
8. Una propuesta de principios de la participación infantil...	227
9. ... y de condiciones.	228
Bibliografía	230
LA DIVERSIDAD FAMILIAR EN LA SOCIEDAD OCCIDENTAL: ESTABLECIENDO VÍNCULOS DE PARENTESCO EN EL SIGLO XXI	
<i>Dra. Marta Rico Iñigo</i>	
1. Introducción.	233
2. Las rápidas transformaciones familiares	234
3. La revolución familiar.	240
4. ¿Y... el futuro de las familias?	246
Bibliografía	247
LA REAGRUPACIÓN FAMILIAR	
<i>D.^a Isabel Martín Hermosín y Dr. David Moya Malapeira</i>	
1. Introducción: El mantenimiento de la vida familiar con miembro extranjero: derecho, condiciones de ejercicio y modificación de la vida familiar en casos de nulidad, separación o divorcio	251
2. El derecho a la vida familiar, los diferentes regímenes de extranjería y los procedimientos de reunificación y de reagrupación familiar.	253
3. Las interrelaciones entre el derecho de familia y el derecho de extranjería: consecuencias de los cambios en la estructura familiar.	270
4. Las consecuencias de la nulidad, la separación o el divorcio, así como de la ruptura de las parejas de hecho, sobre la autorización de residencia del miembro de la pareja extranjero	277
5. Conclusión	278
Bibliografía	280

APROXIMACIÓN AL SISTEMA MATRIMONIAL ESPAÑOL: MATRIMONIOS RELIGIOSOS RECONOCIDOS EN UN ESTADO ACONFESIONAL	283
<i>Dra. Rosa M. Satorras Fioretti</i>	
1. El sistema matrimonial español	283
2. Principales matrimonios religiosos reconocidos	286
Bibliografía	317
APROXIMACIÓN AL DERECHO MATRIMONIAL CANÓNICO	321
<i>Dra. Rosa M. Satorras Fioretti</i>	
<i>Rafael E. Caballero Lobato</i>	
1. El matrimonio canónico	321
2. Derecho procesal matrimonial canónico: presupuestos y esquemas	339
3. La eficacia civil del matrimonio canónico.	364
Bibliografía	371
LOS RÉGIMENES ECONÓMICOS MATRIMONIALES	373
<i>Dra. Ana María Pérez Vallejo</i>	
1. Introducción	373
2. El régimen económico de la sociedad de gananciales	374
3. El régimen económico matrimonial de separación de bienes	386
4. El régimen de participación en las ganancias	394
5. Una referencia a las comunidades autónomas con derecho civil propio	399
Bibliografía	401
LOS PROCESOS JUDICIALES DE FAMILIA: UN ESQUEMA PRÁCTICO Y DISRUPTIVO DE LAS DOS VÍAS (CONSENSUAL Y CONTENCIOSA)	403
<i>D. Richard Aguilar Díaz</i>	
1. Introducción	403
2. La propuesta de convenio regulador como premisa del proceso consensual	404
3. Los procesos judiciales de familia	411
4. Tramitación del procedimiento de crisis matrimonial por la vía consensual.	412
5. Tramitación del procedimiento de crisis matrimonial por la vía contenciosa	413
6. Los procesos judiciales de familia con repercusión transfronteriza.	415
7. Tendencias actuales, ante las nuevas tecnologías en los procesos judiciales matrimoniales	422
Bibliografía	425
MATRIMONIO, SEPARACIÓN Y DIVORCIO EN SEDE NOTARIAL	427
<i>Dr. Ángel Serrano de Nicolás</i>	
1. Preliminar	427
2. La escritura pública de celebración del matrimonio	428
3. La escritura pública de divorcio o separación legal ante notario	430
4. El consentimiento específico a la ruptura matrimonial y la necesaria aprobación del convenio reglador: La específica situación de los hijos emancipados o mayores de edad dependientes	434
5. La actuación notarial ante la existencia de hijos mayores o emancipados que vivan a cargo de sus progenitores	444
6. La denegación por el notario de la autorización de la escritura pública de divorcio de mutuo acuerdo	445

7. La efectividad de los acuerdos del convenio regulador por vía de apremio: Las copias ejecutivas para hacer efectivos los acuerdos	446
8. Otros efectos típicos de la separación matrimonial o divorcio, incluso cuando es de mutuo acuerdo en escritura notarial.	447
9. Las modificaciones ulteriores de lo acordado en el convenio regulador contenido en la escritura pública de separación matrimonial o divorcio	447
10. La obligatoria asistencia de letrado en ejercicio en el momento de otorgamiento de la escritura pública	448
11. La admisibilidad de la aplicación a la separación o divorcio entre extranjeros o no residentes en España.	449
Bibliografía	452
LA MEDIACIÓN FAMILIAR: ORÍGENES Y EVOLUCIÓN	453
<i>Dra. Anna Vall Rius</i>	
1. Introducción e inicios de la mediación familiar	453
2. La mediación familiar en España	455
3. El marco legislativo de la mediación familiar en España	459
4. La labor de la persona mediadora	462
5. La relación de la persona mediadora con otros profesionales	468
6. La persona mediadora, entre los diferentes ámbitos de conflictos y, en particular, en el ámbito familiar.	470
7. A modo de conclusiones	473
Bibliografía	474
LA PROPUESTA DE CONVENIO REGULADOR	477
<i>D. Javier Gil Miqueo</i>	
1. Introducción y delimitación conceptual	477
2. El contenido del convenio regulador	479
3. La modificación del convenio regulador.	507
4. El convenio regulador otorgado ante notario	508
Bibliografía	510
LA POTESTAD PARENTAL.	511
<i>D. Joan Bagué Pietx</i>	
1. Introducción: la concepción jurídica de la persona desde su capacidad.	511
2. Una aproximación a la evolución histórica de la potestad parental	512
3. Determinación del marco normativo básico de la potestad parental	515
4. Delimitación conceptual de la potestad parental	516
5. En la búsqueda de la norma aplicable a cada caso.	517
6. El desarrollo y las vicisitudes jurídicas de las relaciones paternofiliales y maternofiliales	518
7. La representación legal de los hijos e hijas menores de edad.	537
8. La administración de los bienes de los hijos e hijas menores de edad por sus progenitores	539
9. La responsabilidad de los progenitores por los actos de sus hijos o hijas menores de edad	543
10. La extinción y la privación de la potestad parental.	544
11. Unas consideraciones finales sobre la regulación de la potestad parental en el derecho civil propio de algunas comunidades autónomas	547
12. Algunas conclusiones finales	550
Bibliografía	552

LA CUSTODIA COMPARTIDA: ENTRE EL DERECHO Y LA MEDIACIÓN. APROXIMACIÓN DESDE EL DERECHO CIVIL ARAGONÉS	555
<i>Dr. José Luis Argudo Périz</i>	
1. La regulación sobre custodia, el interés superior del menor de edad y la mediación familiar. Una apuesta de la legislación civil aragonesa	555
2. La regulación de la ruptura de la convivencia de los progenitores con hijos/as a su cargo. En especial, el pacto de relaciones familiares en Aragón ..	558
3. El papel de hijos/as en los acuerdos y decisiones judiciales sobre la ruptura de la convivencia de los progenitores	561
4. Mediación familiar y custodia compartida	565
Bibliografía	568
LA OBLIGACIÓN DE ALIMENTOS ENTRE PARIENTES.	571
<i>Dra. Adoración Padial Albás</i>	
1. Introducción	571
2. Los alimentos entre parientes y el resto de alimentos legales	572
3. El contenido de la prestación de alimentos	573
4. Personas obligadas a prestar alimentos entre parientes	574
5. Los presupuestos objetivos de la obligación de alimentos entre parientes	581
6. La legitimación para reclamar los alimentos entre parientes	584
7. La exigibilidad de la prestación de alimentos cuando no se prestan voluntariamente	585
8. El cumplimiento de la obligación de alimentos: la previsión de medidas que garanticen el pago	586
9. La extinción de la obligación de alimentos entre parientes	589
Bibliografía	590
CORRESPONSABILIDAD Y CONCILIACIÓN DE LA VIDA PERSONAL, FAMILIAR Y PROFESIONAL Y TUTELA PÚBLICA	593
<i>Dra. Pilar Rivas Vallejo</i>	
1. Tutela a la familia y corresponsabilidad en el derecho del trabajo y de la seguridad social	593
2. El derecho a conciliar la vida personal, familiar y laboral	602
3. Protección frente a la discriminación basada en motivos relacionados con el ejercicio de los derechos de conciliación de vida familiar y laboral.	620
Relación de resoluciones citadas (por orden de cita)	623
Bibliografía	624
APROXIMACIONES A LOS ASPECTOS MÁS RELEVANTES DEL DERECHO FISCAL FAMILIAR. ..	631
<i>Dr. Carlos Durán-Sindreu Terol</i>	
1. Las rentas familiares en el impuesto sobre la renta de las personas físicas (IRPF)	631
2. La tributación de las situaciones de crisis matrimonial.	642
Bibliografía	651
LA SENTENCIA Y LOS RECURSOS EN LOS PROCEDIMIENTOS MATRIMONIALES. LA MODIFICACIÓN DE LAS MEDIDAS DEFINITIVAS Y LA EJECUCIÓN DE LAS RESOLUCIONES DICTADAS.	653
<i>Dr. Carlos Villagrasa Alcaide</i>	
1. Introducción	653

2. El recurso de apelación	656
3. La modificación de las medidas acordadas en los procedimientos matrimoniales	661
4. La ejecución de las resoluciones judiciales dictadas en los procesos matrimoniales	664
5. El cumplimiento de las medidas derivadas de los procedimientos de familia en tiempos de epidemia: una aproximación al proceso especial y sumario, en materia de familia, creado por el Real Decreto ley 16/2020, de 28 de abril	669
Bibliografía	676
 LA INEFICACIA DE LAS ATRIBUCIONES «MORTIS CAUSA» POR RUPTURA MATRIMONIAL O DE PAREJA.	
<i>Dr. Miguel Ángel Petit Segura</i>	
1. Preliminar: La búsqueda de la auténtica voluntad del testador o estipulante en las disposiciones «mortis causa»	679
2. El derecho aplicable: La residencia habitual como punto de conexión general para superar las limitaciones de la ley personal	680
3. Efectos de la ruptura en las atribuciones «mortis causa» de origen legal (derechos viudales, legítima y sucesión intestada)	685
4. Dinámica de la ineficacia sobrevenida: presunción «iuris tantum» que admite prueba en contrario. Automatismo en caso de constancia oficial o registral	688
5. Fundamento jurídico de la ineficacia sobrevenida: la causa de la atribución	690
6. Efectos de la ineficacia sobrevenida y su alcance o ámbito de aplicación objetivo y subjetivo	692
Bibliografía	693
 CUESTIONES JURÍDICAS DE LA REPRODUCCIÓN HUMANA ASISTIDA	
<i>Dra. Patricia López Peláez</i>	
1. Planteamiento general	695
2. Régimen básico de la legislación española sobre reproducción humana asistida	696
3. Principales cuestiones jurídicas de derecho civil	703
Bibliografía	716
 LA ADOPCIÓN NACIONAL	
<i>Dra. Elsa Sabater Bayle</i>	
1. Las distintas concepciones sobre la adopción.	719
2. Aproximación a la legislación estatal y legislación autonómica sobre adopción.	727
3. Análisis de la normativa estatal y autonómica sobre adopción nacional	731
4. Procedimiento administrativo	738
5. Procedimiento judicial voluntario	741
6. Procedimientos contenciosos.	744
7. Efectos jurídicos que produce la adopción.	746
Bibliografía	747
 LA ADOPCIÓN INTERNACIONAL	
<i>Dra. Araceli Donado Vara</i>	
1. Introducción	751
2. Delimitación conceptual y clases de adopción	752
3. Referencia al ámbito subjetivo de aplicación, en cuanto al adoptante o a los adoptantes: Capacidad, idoneidad y obligaciones postadoptivas	754

Índice

4. Referencia al ámbito subjetivo de aplicación, respecto de los requisitos de las personas adoptandas. Especial referencia de su derecho a conocer sus orígenes.....	756
5. Las entidades públicas y los organismos acreditados para tramitar las adopciones internacionales.....	757
6. La tramitación de la adopción internacional y su eficacia: entre el Convenio de La Haya, la legislación interna y los tratados bilaterales.....	759
7. Conclusiones.....	775
Bibliografía.....	777