

Prólogo	19
Introducción	23
Abreviaturas y siglas	33

PRIMERA PARTE

ASPECTOS DE DERECHO SUSTANTIVO

CAPÍTULO I. Justificación de la <i>actio communi dividundo</i>. El recelo a la comunidad indivisa	39
--	----

CAPÍTULO II. Naturaleza jurídica de la división	47
1. Primera aproximación.	48
2. Breve reseña histórica	50
2.1. Derecho romano	50
2.1.1. <i>Textos jurídicos</i>	52
2.1.2. <i>Puntualizaciones y críticas</i>	54
2.2. Derecho común.	59
2.3. La jurisprudencia francesa anterior a la codificación	61
2.4. El art. 883 del Code Napoléon de 1804.	65
2.4.1. <i>Antes: la obra de Pothier</i>	65
2.4.2. <i>Después: revisita y ajuste doctrinal</i>	67
2.5. Apuntes de Derecho comparado	69
3. Código Civil Español	72
3.1. Antecedentes legislativos y doctrinales	73
3.2. Tesis traslativa: el art. 1068 sobredimensionado	75
3.2.1. <i>Posicionamiento doctrinal</i>	76
3.2.2. <i>Recepción del efecto traslativo en la jurisprudencia</i>	81
3.3. Tesis declarativa: el art. 1068 infravalorado	87
3.3.1. <i>Defensa por Roca Sastre</i>	87
3.3.2. <i>Otras opiniones favorables</i>	93

3.3.3. El efecto declarativo en la jurisprudencia	94
4. Crítica de las teorías históricamente prevalentes	96
5. Otras propuestas	98
5.1. Teoría traslativa de la partición como condición suspensiva. . .	99
5.2. Teoría determinativa o especificativa de derechos.	101
5.3. Teoría del acto modificativo	101
5.4. Teoría declarativa-distributiva o novatoria	102
5.5. Teoría de los efectos traslativos para fines concretos	102
5.6. Teoría de la subrogación.	103
5.7. Teoría voluntarista o de la subsidiariedad del carácter traslativo .	104
5.8. Teoría del carácter complementador o especificador del título .	106
6. Generalización de la tesis determinativa o especificativa.	107
6.1. En la doctrina	107
6.2. En la jurisprudencia	110
7. Partición de la herencia versus división de la cosa común	118
 CAPÍTULO III. Clase de acción. ¿La <i>actio communi dividundo</i> como acción real o personal? Las acciones mixtas	 123
 CAPÍTULO IV. Características de la <i>actio communi dividundo</i>	 133
1. Facultad	133
2. Irrenunciable	136
3. Imprescriptible	139
4. Carácter absoluto	143
5. Acto de disposición. No sujeción al art. 398 CC	145
 CAPÍTULO V. Límites a la facultad de pedir la división	 147
1. Precisiones	147
2. La buena fe.	149
3. El pacto de indivisión	156
3.1. Forma	157
3.2. Duración	158
3.3. Efectos de la indivisión en el adquirente de una cuota	165
3.4. Restablecimiento de la divisibilidad.	168
4. La prohibición de dividir o de disponer	168
5. La indivisión impuesta por el causante o por el donante	169
5.1. Introducción	169
5.2. La indivisión impuesta por el causante	172
5.2.1. Antecedentes históricos y legislativos	172
5.2.1.1. Derecho romano y comentaristas medievales. .	172
5.2.1.2. Derecho tradicional.	180
5.2.1.3. Codificación	182
5.2.3. Art. 1051 CC	183
5.2.3.1. Extensión subjetiva de la prohibición	184

5.2.3.2. Requisitos.	185
5.2.3.3. Ineficacia de la prohibición. Remisión a las causas de extinción de la sociedad.	185
5.2.3.4. Posicionamiento de doctrina y jurisprudencia. Presupuestos	195
5.3. La indivisión ordenada por el donante	206
6. La indivisibilidad jurídica.	209
CAPÍTULO VI. Indivisibilidad económica.	213
1. Planteamiento.	213
2. Relación entre los arts. 401 y 404 CC	218
3. El art. 401 CC como supuesto de indivisión forzosa: argumentos aducidos a favor	228
3.1. Antecedentes históricos y legislativos	228
3.1.1. <i>Derecho romano y comentaristas medievales</i>	228
3.1.2. <i>Derecho tradicional</i>	233
3.1.3. <i>Codificación</i>	239
3.1.4. <i>Propiedad horizontal</i>	245
3.2. Realidad social.	252
3.2.1. <i>El forzado encaje de las instituciones de Derecho romano en la sociedad actual</i>	252
3.2.2. <i>Juicios de valor emitidos por el legislador</i>	253
3.2.3. <i>Comunidades con ánimo de lucro</i>	254
3.2.4. <i>La comunidad funcional</i>	261
3.2.4.1. Garajes en copropiedad	263
3.2.4.2. La mal denominada multipropiedad: el aprovechamiento por turnos	266
3.2.4.3. El condominio naval	273
3.3. La comunidad indivisible como comunidad germánica	275
4. Supuestos en que resulta aplicable el procedimiento previsto en los arts. 404 y 1062 CC.	276
4.1. Cuando de hacer la división la cosa resulte inservible para el uso a que se destina	276
4.2. Cuando la cosa fuere esencialmente indivisible.	283
4.3. Cuando desmerezca mucho por su división	290
5. Requisitos para la división civil o económica	294
6. Apreciación y determinación de la indivisibilidad, condición de inservible o desmerecimiento de la cosa	297
7. La división mediante la adjudicación de pisos o locales	301
8. La indivisibilidad de la cuota	305
CAPÍTULO VII. Normativa aplicable a la división de cosa común . . .	307
CAPÍTULO VIII. Efectos de la división	309
1. Entre los copropietarios.	309

2.	Frente a terceros	312
2.1.	Acreedores y cesionarios de los partícipes. Facultades	314
2.1.1.	<i>Oponerse a la división</i>	314
2.1.2.	<i>Concurrir a la división</i>	315
2.1.3.	<i>Impugnar la división consumada</i>	316
2.2.	Terceros titulares de derechos reales sobre la cosa común	316
2.3.	Terceros titulares de derechos personales contra la comunidad	325

SEGUNDA PARTE

ASPECTOS DE DERECHO PROCESAL

CAPÍTULO IX. Competencia	329
1. Competencia objetiva	329
1.1. Regla general: competencia de los Juzgados de Primera Instancia	329
1.2. Especialización de algunos Juzgados de Primera Instancia	329
1.2.1. <i>Juzgados de Familia</i>	330
1.2.2. <i>Juzgados de Incapacidades y Tutelas</i>	336
1.2.3. <i>Juzgados de Asuntos Hipotecarios</i>	336
1.3. Juzgados de Paz	336
1.4. Juzgados de lo Mercantil.	337
1.5. Juzgados de Violencia sobre la Mujer.	338
2. Competencia funcional	341
3. Competencia territorial.	342
4. Reparto y determinación del tribunal.	345
CAPÍTULO X. Partes procesales	347
1. Capacidad	347
1.1. Introducción: La Ley 8/2021, de 2 de junio, por la que se reforma la legislación civil y procesal para el apoyo a las personas con discapacidad en el ejercicio de su capacidad jurídica	347
1.2. Breve referencia a las medidas de apoyo.	351
1.2.1. <i>Apoyo provisional</i>	352
1.2.2. <i>Medidas de apoyo voluntarias</i>	353
1.2.2.1. Disposiciones reguladoras de la propia discapacidad	353
1.2.2.2. Poderes y mandatos preventivos.	353
1.2.2.3. Autocuratela	355
1.2.3. <i>Medidas de apoyo legales</i>	355
1.2.3.1. Curatela	355
1.2.3.2. Guarda de hecho	356
1.2.3.3. Defensor judicial	357
1.3. Capacidad para ser parte	358
1.4. Capacidad procesal	358

1.4.1.	<i>Formulación general</i>	358
1.4.2.	<i>Menores de edad no emancipados</i>	359
1.4.2.1.	<i>Representación</i>	359
1.4.2.2.	<i>Asistencia</i>	359
1.4.2.3.	<i>Autorización</i>	360
1.4.3.	<i>Concebidos y no nacidos.</i>	361
1.4.4.	<i>Menores de edad emancipados</i>	361
1.4.5.	<i>Personas con medidas de apoyo</i>	363
1.4.6.	<i>Concurso</i>	365
1.4.7.	<i>Ausente.</i>	367
1.4.8.	<i>Habilitación para comparecer en juicio y nombramiento de defensor judicial</i>	368
2.	<i>Postulación.</i>	370
3.	<i>Legitimación</i>	370
3.1.	<i>Legitimación activa</i>	370
3.1.1.	<i>Comuneros.</i>	370
3.1.2.	<i>Acreedores</i>	379
3.1.3.	<i>Cesionarios.</i>	380
3.1.4.	<i>Titulares de derechos reales</i>	380
3.1.5.	<i>Titulares de cuota ganancial</i>	383
3.1.6.	<i>Titular de la vivienda familiar cuando su uso exclusivo esté atribuido al otro cónyuge.</i>	386
3.1.7.	<i>«Subcomuneros»</i>	391
3.1.8.	<i>Condómino declarado en concurso</i>	391
3.2.	<i>Legitimación pasiva</i>	392
3.2.1.	<i>Comuneros. Litisconsorcio pasivo necesario</i>	392
3.2.2.	<i>Acreedores</i>	405
3.2.3.	<i>Titulares de derechos reales</i>	405
3.2.4.	<i>Arrendatarios</i>	407
3.2.5.	<i>Comunero casado bajo el régimen económico matrimonial de gananciales</i>	408
3.2.6.	<i>Condómino declarado en concurso</i>	411
3.2.7.	<i>Entes administrativos</i>	411
4.	<i>Intervención de acreedores y cesionarios de los partícipes</i>	412
4.1.	<i>Fundamento</i>	413
4.2.	<i>Preclusión</i>	418
4.3.	<i>Solicitud</i>	418
4.4.	<i>Decisión</i>	419
4.5.	<i>Efectos.</i>	427
CAPÍTULO XI. Objeto del proceso		435
1.	<i>Concepto.</i>	435
2.	<i>Elementos</i>	440
2.1.	<i>Petición.</i>	440

2.2.	Fundamentación	441
3.	Objeto del proceso en la <i>actio communi dividundo</i>	443
4.	Ampliación del objeto procesal	443
4.1.	Acumulación de acciones	444
4.1.1.	Definición	444
4.1.2.	Requisitos	444
4.1.3.	Acumulación en acciones en el juicio de división de cosa común	445
4.2.	Acumulación de autos	450
4.2.1.	Definición y finalidades	450
4.2.1.	Presupuestos, requisitos y procedimiento	454
4.2.3.	Acumulación de autos en el juicio de división de cosa común.	456
CAPÍTULO XII. Tipo de procedimiento		457
CAPÍTULO XIII. Fase declarativa.		467
1.	Preparación del proceso. Diligencias preliminares	467
2.	Demanda	472
2.1.	Requisitos	473
2.1.1.	De carácter subjetivo	473
2.1.2.	De carácter objetivo	474
2.2.	Documentos que han de aportarse con la demanda.	475
2.2.1.	Documentos procesales	477
2.2.2.	Documentos relativos al fondo del asunto	479
2.2.2.1.	Disposiciones generales	479
2.2.2.2.	Documentos relativos al fondo del asunto en la acción de división de cosa común.	485
3.	Posturas procesales del demandado.	491
3.1.	Rebeldía y falta de contestación	492
3.2.	Comparecer y no contestar a la demanda	492
3.3.	Contestación a la demanda	492
3.3.1.	Allanamiento	493
3.3.2.	Resistencia a la pretensión del demandante	500
3.3.2.1.	Planteamiento y normas generales	500
3.3.2.2.	Alegaciones posibles en el juicio divisorio	500
3.3.3.	Reconvención	509
CAPÍTULO XIV. Fase intermedia. audiencia previa.		519
1.	Función de evitación del juicio. Intento de conciliación o transacción	520
2.	Función saneadora. Examen y resolución de cuestiones procesales	527
2.1.	Falta de capacidad de los litigantes o de representación	531
2.2.	Indebida acumulación de acciones.	540
2.3.	Falta del debido litisconsorcio	542
2.4.	Cosa juzgada o litispendencia	549
2.5.	Inadecuación del procedimiento	556

2.5.1.	<i>Por razón de la cuantía</i>	557
2.5.2.	<i>Por razón de la materia</i>	559
2.6.	Demanda, reconvencción o contestación defectuosas	564
2.7.	Cuestiones procesales análogas	570
3.	Función delimitadora. Fijación del objeto del debate	575
3.1.	Alegaciones complementarias y aclaratorias. Pretensiones complementarias. Hechos acaecidos o conocidos con posterioridad a la demanda y la contestación. Presentación de documentos sobre dichos extremos	576
3.1.1.	<i>Alegaciones complementarias</i>	577
3.1.2.	<i>Alegaciones aclaratorias y rectificación de extremos secundarios.</i>	586
3.1.3.	<i>Pretensiones accesorias y complementarias</i>	590
3.1.4.	<i>Alegación de hechos nuevos o de nuevo conocimiento</i>	595
3.1.5.	<i>Presentación de documentos y aportación de dictámenes</i>	598
3.2.	Posición de las partes ante los documentos y dictámenes presentados	600
3.3.	Fijación de los hechos controvertidos. Sentencia inmediata	603
4.	Función de proposición y admisión de prueba. Señalamiento del juicio .	606

CAPÍTULO XV. Fase probatoria (1). La prueba. Carga y valoración.

Medios de prueba.	611
1. La prueba	611
1.1. Concepto	611
1.2. Caracteres	613
1.2.1. <i>La prueba como actividad procesal</i>	613
1.2.2. <i>La prueba y los principios de aportación e investigación</i>	614
1.3. Objeto	615
1.3.1. <i>Afirmaciones fácticas</i>	615
1.3.1.1. Afirmación	618
1.3.1.2. Pertinencia, relevancia y utilidad	618
1.3.1.3. Disconformidad	625
1.3.1.4. Licitud	627
1.4. Derecho	635
1.4.1. <i>La costumbre</i>	637
1.4.2. <i>El Derecho extranjero</i>	638
1.4.2.1. Regulación anterior a la actual LEC	639
1.4.2.2. Regulación de la actual LEC	645
1.4.2.3. Cuestiones controvertidas	645
1.4.2.4. La Ley de Cooperación jurídica internacional en materia civil	660
1.4.3. <i>Normas estatutarias</i>	664
1.5. Máximas de la experiencia	665
2. Carga y valoración de la prueba	667
2.1. Carga de la prueba	667

2.1.1.	Concepto	667
2.1.2.	Caracteres	669
2.1.3.	La carga de la prueba en la LEC	674
2.1.4.	Examen de la carga de la prueba en los juicios de división de cosa común	676
2.2.	Valoración de la prueba	688
2.2.1.	Significado	688
2.2.2.	Sistemas de valoración	689
2.2.3.	Apreciación conjunta de la prueba	690
3.	Medios de prueba	691
3.1.	Fuentes y medios	691
3.2.	Enumeración de los medios de prueba	692

CAPÍTULO XVI. Fase probatoria (2). Examen específico de las pruebas documental y pericial

1.	Prueba documental	695
1.1.	Naturaleza jurídica y caracteres	696
1.2.	El documento	697
1.2.1.	Concepto	697
1.2.2.	Elementos	702
1.2.3.	Clasificación	705
1.2.3.1.	Documentos públicos	705
1.2.3.2.	Documentos privados	706
1.2.4.	Copias reprográficas	707
1.3.	Valor probatorio de la prueba documental	708
1.3.1.	De los documentos públicos	708
1.3.2.	De los documentos privados	711
1.4.	Prueba documental en el proceso de división de cosa común . .	713
1.4.1.	Demandante	714
1.4.2.	Demandado	719
2.	Prueba pericial	724
2.1.	Precisiones conceptuales	725
2.2.	Naturaleza jurídica	726
2.2.1.	Función de auxilio del juez	726
2.2.2.	Medio de prueba	727
2.2.3.	Postura intermedia	728
2.3.	Objeto	729
2.4.	Sistema de dictámenes en la LEC	731
2.5.	El perito	734
2.5.1.	Distinción de figuras afines	734
2.5.2.	Capacidad	740
2.5.3.	Derechos y deberes	741
2.5.3.1.	Derechos	741
2.5.3.2.	Deberes	744

2.6.	Valor probatorio de la prueba pericial	746
2.7.	Prueba pericial en el proceso de división de cosa común.	749
CAPÍTULO XVII. Fase de conclusión y sentencia.		763
1.	Conclusiones, informes e ilustración del tribunal	763
1.1.	Conclusiones	763
1.2.	Informes	764
1.3.	Ilustración del tribunal	765
2.	Diligencias finales	766
2.1.	Concepto	766
2.2.	Fundamento	766
2.3.	Naturaleza jurídica	767
2.3.1.	<i>Actos de prueba</i>	767
2.3.2.	<i>Facultad de dirección material del proceso</i>	768
2.4.	Ámbito de aplicación	769
2.5.	Presupuestos	770
2.5.1.	<i>Diligencias finales acordadas a instancia de parte</i>	770
2.5.2.	<i>Diligencias finales acordadas de oficio</i>	773
3.	Sentencia	776
3.1.	Aspectos generales	776
3.2.	Motivación	778
3.2.1.	<i>Doctrina del Tribunal Constitucional.</i>	778
3.2.2.	<i>El art. 218.2 de la LEC.</i>	779
3.2.3.	<i>Aplicación práctica a la división judicial de cosa común</i>	780
3.3.	Congruencia	781
3.3.1.	<i>Fundamento</i>	781
3.3.2.	<i>Clases de incongruencia</i>	784
3.3.3.	<i>Aplicación práctica a la división judicial de cosa común</i>	785
CAPÍTULO XVIII. Ejecución forzosa.		795
1.	Introducción	795
2.	Apuntes de la LEC 1881	796
2.1.	División <i>in natura</i>	796
2.1.1.	<i>Según las normas del juicio de testamentaría (art. 406 CC).</i>	796
2.1.2.	<i>Por árbitros o amigables componedores (art. 402 CC)</i>	799
2.1.3.	<i>Por las normas de la ejecución de las condenas de hacer (art. 924 LEC 1881).</i>	800
2.2.	Ejecución cuando la cosa es indivisible	802
3.	Formas de cumplimiento de la sentencia estimatoria	804
4.	Clase de sentencia	805
5.	Cuestiones problemáticas	812
5.1.	Cosa común materialmente divisible	812
5.2.	Cosa común materialmente indivisible.	815
5.2.1.	<i>Valoración</i>	815

5.2.2.	<i>Intervención de los comuneros y de terceros.</i>	817
5.2.3.	<i>Condiciones de la subasta.</i>	820
5.2.3.1.	Tipo de subasta	820
5.2.3.2.	Desarrollo de la subasta	822
5.2.3.3.	Destino de la suma obtenida.	827
6.	Alternativas a la aplicación literal de las normas sobre subasta.	829
6.1.	Pliego de condiciones pactado o debatido por las partes	829
6.2.	Aplicación de la LJV.	830
7.	Dos proposiciones de reforma	832
7.1.	Indicación obligatoria en la demanda de las condiciones de la subasta.	832
7.2.	Diseño de un procedimiento especial.	833
CAPÍTULO XIX. Costas procesales		839
1.	Concepto.	839
2.	En fase declarativa.	841
3.	En fase de ejecución	855
Conclusiones		865
Anexos		875
Bibliografía		915