

NUEVOS MODELOS DE GESTIÓN DEL DERECHO
PRIVADO: JURISDICCIÓN VOLUNTARIA

Relación de autores

PRESENTACIÓN

DRA. M.^a TERESA ARECES PIÑOL

Catedrática de Derecho Eclesiástico del Estado Universitat de Lleida

LA NUEVA CONCEPCIÓN DE LA JURISDICCIÓN VOLUNTARIA EN LA LEY 15/2015, DE 2 DE JULIO

ANTONIO FERNÁNDEZ DE BUJÁN Y FERNÁNDEZ

Catedrático de Derecho Romano. Universidad Autónoma de Madrid

LAS MODIFICACIONES EN LAS FORMAS CIVIL Y RELIGIOSA DE CELEBRACIÓN CONYUGAL INTRODUCIDAS POR LA LEY DE LA JURISDICCIÓN VOLUNTARIA

JOSÉ RAMÓN POLO SABAU

Catedrático de Derecho Eclesiástico del Estado. Universidad de Málaga

COMPETENCIA Y PROCEDIMIENTO DE LOS EXPEDIENTES DE JURISDICCIÓN VOLUNTARIA

JAIME VEGAS TORRES

Catedrático de Derecho procesal. Universidad Rey Juan Carlos.

LEY DE LA JURISDICCIÓN VOLUNTARIA Y DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO

PEDRO DE MIGUEL ASENSIO

Catedrático de Derecho Internacional privado. Universidad Complutense de Madrid

LEY DE LA JURISDICCIÓN VOLUNTARIA Y PLURALIDAD DE DERECHOS CIVILES ESPAÑOLES

MARÍA ÁNGELES PARRA LUCÁN

Catedrática de Derecho civil. Universidad de Zaragoza

INCIDENCIA DE LA LEY DE LA JURISDICCIÓN VOLUNTARIA EN LA REGULACIÓN RELATIVA A LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD

SOFÍA DEL PILAR DE SALAS MURILLO

Profesora Titular de Derecho civil. Universidad de Zaragoza

FILIACIÓN Y JURISDICCIÓN VOLUNTARIA. REFLEXIONES SOBRE LA INVESTIGACIÓN DE LA PATERNIDAD

JOSEP MARÍA MARTINELL

Catedrático de Derecho Eclesiástico del Estado. Universitat de Lleida

EL EXPEDIENTE DE HABILITACIÓN PARA COMPARECER EN JUICIO Y EL NOMBRAMIENTO DE DEFENSOR JUDICIAL

REGINA GARCIMARTÍN MONTERO

Profesora Titular de Derecho Procesal. Universidad de Zaragoza

EL EXPEDIENTE DE DECLARACIÓN DE AUSENCIA Y FALLECIMIENTO

ALBERTO M. SANTOS MARTÍNEZ

Profesor de Derecho Procesal. Abogado. Universitat de Barcelona

NOTAS EN RELACIÓN AL ACTO DE CONCILIACIÓN INTRAJUDICIAL PRE-PROCESAL A LA LUZ DE LA LEY 15/2015, DE 2 DE JULIO, DE LA JURISDICCIÓN VOLUNTARIA

ALMUDENA VALIÑO CES

Profesora interina de Derecho Procesal. Universidad de Santiago de Compostela

CRISTINA ALONSO SALGADO

Investigadora de Derecho Procesal. Universidad de Santiago de Compostela

M^a TERESA ARECES PIÑOL
(Coordinadora)

NUEVOS MODELOS DE
GESTIÓN DEL DERECHO
PRIVADO: JURISDICCIÓN
VOLUNTARIA

THOMSON REUTERS
ARANZADI

Primera edición, 2016



THOMSON REUTERS PROVIEW™ eBOOKS

Incluye versión en digital

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters

Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2016 [Thomson Reuters (Legal) Limited / M^a Teresa Areces Piñol (Coord.) y otros]

© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, SA
Camino de Galar, 15
31190 Cizur Menor (Navarra)
ISBN: 978-84-9135-299-0
DL NA 1661-2016

Printed in Spain. Impreso en España

Fotocomposición: Editorial Aranzadi, SA
Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL
Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11
31013 – Pamplona

Índice general

	<u>Página</u>
PRESENTACIÓN	17
CAPÍTULO I	
LA NUEVA CONCEPCIÓN DE LA JURISDICCIÓN VOLUNTARIA EN LA LEY 15/2015, DE 2 DE JULIO.....	21
<i>Antonio FERNÁNDEZ DE BUJÁN</i>	
I. POSICIÓN DE LA LJV EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO.....	22
II. NATURALEZA GARANTISTA DEL NUEVO PROCEDIMIENTO GENERAL DE JURISDICCIÓN VOLUNTARIA: TERMINOLOGÍA, RÉGIMEN JURÍDICO DE LA OPOSICIÓN Y DE LA COSA JUZGADA.....	24
III. RACIONALIZACIÓN DE COMPETENCIAS	38
1. Objeto y operadores jurídicos afectados por la desjudicialización.....	38
2. El cuánto, el cómo y las cifras de la desjudicialización	41
IV. LÍMITES MATERIALES DE LA DESJUDICIALIZACIÓN Y SANCIÓN CONSTITUCIONAL DE LA JV	44
V. A MODO DE EPÍLOGO	47
CAPÍTULO II	
LAS MODIFICACIONES EN LAS FORMAS CIVIL Y RELIGIOSA DE CELEBRACIÓN CONYUGAL INTRODUCIDAS POR LA LEY DE LA JURISDICCIÓN VOLUNTARIA.....	49
<i>José Ramón POLO SABAU</i>	
I. INTRODUCCIÓN	49

	<u>Página</u>
II. BREVE REFERENCIA A UNA CUESTIÓN PREVIA: LA NATURALEZA FUNCIONALMENTE ACCESORIA DEL INSTITUTO DE LA FORMA EN EL ESQUEMA LEGAL DEL MATRIMONIO	50
III. LAS MODIFICACIONES EN LA FORMA ESTRICTAMENTE CIVIL DE CELEBRACIÓN MATRIMONIAL	53
1. El nuevo régimen jurídico de la forma ordinaria de celebración conyugal	57
2. Los cambios introducidos en las modalidades especiales de celebración: matrimonio en forma extraordinaria, matrimonio por apoderado y matrimonio secreto	72
IV. LAS MODIFICACIONES RELATIVAS A LAS FORMAS RELIGIOSAS DE CELEBRACIÓN CONYUGAL	78
1. El matrimonio en forma religiosa en el sistema matrimonial vigente hasta la entrada en vigor de la LJV	78
2. El nuevo régimen de la eficacia civil de las formas religiosas de celebración marital instaurado por la LJV	86
2.1. <i>La eficacia civil de las formas conyugales reguladas en los vigentes acuerdos de cooperación del Estado con algunas confesiones religiosas</i>	86
2.2. <i>La novedosa eficacia civil de los ritos matrimoniales propios de las confesiones con notorio arraigo</i>	93
V. VALORACIÓN GLOBAL DE LA REFORMA	101
1. Una flexibilización oportuna pero insuficiente del régimen de la forma de celebración conyugal	101
2. Algunas conclusiones adicionales a la luz de la evolución de esta materia en ciertos sistemas del <i>common law</i>	121

	<u>Página</u>
CAPÍTULO III	
COMPETENCIA Y PROCEDIMIENTO DE LOS EXPEDIENTES DE JURISDICCIÓN VOLUNTARIA	139
<i>Jaime VEGAS TORRES</i>	
I. LAS NORMAS GENERALES DE LA LEY DE JURISDICCIÓN VOLUNTARIA	139
II. ÓRGANO COMPETENTE Y AUTORIDAD QUE HA DE RESOLVER EL EXPEDIENTE.....	143
1. Nuevas funciones atribuidas a notarios y registradores	143
2. Tribunal competente para conocer de los expedientes de jurisdicción voluntaria	147
3. Sujeto a quien corresponde la decisión del expediente	148
3.1. <i>Expedientes cuya resolución corresponde al juez</i>	148
3.2. <i>Expedientes cuya decisión corresponde al letrado de la administración de justicia</i>	149
III. EL PROCEDIMIENTO DE LOS EXPEDIENTES DE JURISDICCIÓN VOLUNTARIA.....	150
1. Iniciación del expediente	150
1.1. <i>Iniciativa para promover el expediente</i>	150
1.2. <i>Solicitud</i>	151
1.3. <i>Postulación</i>	152
2. Admisión a trámite de la solicitud	153
3. La comparecencia	154
3.1. <i>Casos en que procede su celebración</i>	154
3.2. <i>Citación de los interesados</i>	155
3.3. <i>Oposición a la solicitud</i>	156
3.4. <i>Celebración de la comparecencia</i>	158
4. Decisión del expediente	159
5. Recursos	160
6. Efectos de la decisión firme	160
7. Efectividad de la decisión del expediente	161

CAPÍTULO IV

LEY DE LA JURISDICCIÓN VOLUNTARIA Y DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO 163

Pedro De MIGUEL ASENSIO

I.	ALCANCE DE LA JURISDICCIÓN VOLUNTARIA	163
II.	COMPETENCIA JUDICIAL INTERNACIONAL.....	168
	1. Remisión de la ley a la normativa reguladora	168
	2. Particularidades de la jurisdicción voluntaria.....	171
	3. Heterogeneidad de los expedientes	175
	4. Coordinación con las reglas sobre competencia interna	176
	5. Aplicación por autoridades no jurisdiccionales.....	180
III.	DERECHO APLICABLE.....	185
	1. Ausencia de reglas específicas y configuración de las normas de conflicto	185
	2. Vinculación y delimitación entre aspectos materiales y procesales.....	188
	3. Aplicación del derecho extranjero	190
IV.	EFICACIA DE RESOLUCIONES EXTRANJERAS.....	192
	1. Clasificación según los efectos.....	192
	2. Resoluciones susceptibles de reconocimiento	197
	3. Reconocimiento incidental, inscripción, exequátur y modificación	202
	4. Causas de denegación del reconocimiento.....	207
V.	CONCLUSIONES.....	211

CAPÍTULO V

LEY DE LA JURISDICCIÓN VOLUNTARIA Y PLURALIDAD DE DERECHOS CIVILES ESPAÑOLES 215

M^a Ángeles PARRA LUCÁN

I.	AUTONOMÍA PRIVADA, JURISDICCIÓN VOLUNTARIA Y DERECHOS CIVILES	215
----	---	-----

	<u>Página</u>
II. SUPUESTOS DE JURISDICCIÓN VOLUNTARIA EN LAS LEYES AUTONÓMICAS	217
III. UNA SOLA LEY DE JURISDICCIÓN VOLUNTARIA Y PLURALIDAD DE DERECHOS CIVILES	225
1. Planteamiento	225
2. La disposición adicional 1.^a de la Ley de la Jurisdicción voluntaria	226
IV. CONCURRENCIA DE MATERIAS Y COMPETENCIAS LEGISLATIVAS.....	228
V. RECAPITULACIÓN Y REFLEXIÓN FINAL.....	246
CAPÍTULO VI	
INCIDENCIA DE LA LEY DE LA JURISDICCIÓN VOLUNTARIA EN LA REGULACIÓN RELATIVA A LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD	
	257
<i>Sofía DE SALAS MURILLO</i>	
I. INTRODUCCIÓN: EL <i>STATUS QUAESTIONIS</i> DE LA REGULACIÓN JURÍDICA DE LA DISCAPACIDAD EN EL MOMENTO DE ENTRADA EN VIGOR DE LA LJV ...	258
II. «LO QUE PUDO HABER SIDO Y NO FUE»: TODAVÍA NO SE HA ABORDADO EN PROFUNDIDAD LO REFERENTE AL EJERCICIO DE LA (IGUAL) CAPACIDAD JURÍDICA DE LAS PERSONAS Y LA DETERMINACIÓN DE APOYOS	266
III. ...LO QUE FUE.....	271
1. Menciones a la discapacidad en las Disposiciones generales	273
2. Especialidades en los expedientes tipificados de competencia judicial	274
2.1. <i>Competencia territorial</i>	275
2.2. <i>Postulación</i>	276
2.3. <i>Normas de tramitación: referencia especial a la comparecencia</i>	277
3. El tratamiento de la guarda de hecho	284

	<u>Página</u>
4. La autorización o aprobación judicial para la realización de actos de disposición, gravamen u otros que se refieran a los bienes y derechos de menores y personas con capacidad judicialmente modificada ..	286
5. La autorización judicial del consentimiento a las intromisiones legítimas en el ámbito de protección delimitado por el art. 3 de la LO 1/1982.....	288
6. Las medidas de protección relativas al ejercicio inadecuado de la potestad de guarda de menores o personas con capacidad judicialmente modificada o a la administración de sus bienes (Sección 3.ª del Capítulo II, arts. 87 a 89).....	289
7. La reagrupación de la regulación del defensor judicial y de la habilitación para comparecer en juicio. Especial mención al papel del Ministerio Fiscal en la defensa y representación del demandado.....	291
8. Intervención del juez en actuaciones médico-sanitarias que afectan a las personas con discapacidad y en concreto con capacidad judicialmente modificada	296
9. Otros expedientes en materia de personas en la medida que afecten a las personas con capacidad judicialmente modificada.....	300
CAPÍTULO VII	
FILIACIÓN Y JURISDICCIÓN VOLUNTARIA. REFLEXIONES SOBRE LA INVESTIGACIÓN DE LA PATERNIDAD.....	
<i>Josep María MARTINELL</i>	303
CAPÍTULO VIII	
EL EXPEDIENTE DE HABILITACIÓN PARA COMPARECER EN JUICIO Y EL NOMBRAMIENTO DE DEFENSOR JUDICIAL.....	
<i>Regina GARCIMARTÍN MONTERO</i>	307
I. ÁMBITO MATERIAL DEL EXPEDIENTE PARA EL NOMBRAMIENTO DE DEFENSOR JUDICIAL Y LA HABILITACIÓN PARA COMPARECER EN JUICIO.....	308

ÍNDICE GENERAL

	<u>Página</u>
II. LAS PARTES EN EL EXPEDIENTE	314
III. COMPETENCIA	315
IV. TRAMITACIÓN	316
4.1. La solicitud y sus efectos	316
4.2. Comparecencia	318
4.3. Resolución y recursos	320
CAPÍTULO IX	
EL EXPEDIENTE DE DECLARACIÓN DE AUSENCIA Y FALLE-	
CIMIENTO	
323	
<i>Alberto M. SANTOS MARTÍNEZ</i>	
I. INTRODUCCIÓN	323
II. OBJETO Y ÁMBITO DE APLICACIÓN	325
III. COMPETENCIA, LEGITIMACIÓN Y POSTULACIÓN ...	326
1. Tribunal competente	326
2. Legitimación	328
3. Postulación	328
IV. EL NOMBRAMIENTO DE DEFENSOR JUDICIAL EN LOS CASOS DE DESAPARICIÓN	329
1. Finalidad. Reglas de tramitación	329
2. Designación	330
V. LA DECLARACIÓN DE AUSENCIA	331
1. Tramitación	331
1.1. <i>Solicitud</i>	332
1.2. <i>Admisión. Citación a comparecencia</i>	333
1.3. <i>Diligencias y pruebas</i>	333
1.4. <i>Resolución</i>	335
1.5. <i>Nombramiento del representante del ausente</i>	335
1.6. <i>Aceptación, excusa y remoción del cargo</i>	337
1.7. <i>Fianza, retribución y rendición de cuentas</i>	338
2. Medidas provisionales	339

	<u>Página</u>
3. Inventario de bienes	340
VI. DECLARACIÓN DE FALLECIMIENTO	341
1. Procedencia	341
2. Tramitación	344
2.1. <i>Solicitud</i>	344
2.2. <i>Prueba</i>	345
2.3. <i>Resolución</i>	345
VII. HECHOS POSTERIORES A LA DECLARACIÓN DE AU- SENCIA Y FALLECIMIENTO	347
1. Aparición del declarado ausente o fallecido	347
2. Noticia de la defunción del desaparecido	349
3. Constancia del fallecimiento	349
VIII. ACCESO REGISTRAL	349
1. Comunicación al registro civil	349
2. El registro central de ausentes	350

CAPÍTULO X

NOTAS EN RELACIÓN AL ACTO DE CONCILIACIÓN INTRA- JUDICIAL PRE-PROCESAL A LA LUZ DE LA LEY 15/2015, DE 2 DE JULIO, DE LA JURISDICCIÓN VOLUNTARIA.....

351

Cristina ALONSO SALGADO/Almudena VALIÑO CES

I. ASPECTOS GENERALES EN TORNO A LA LEY DE LA JURISDICCIÓN VOLUNTARIA	351
II. NOTAS PRELIMINARES EN RELACIÓN A LA CONCI- LIACIÓN	354
III. PRESUPUESTOS PROCESALES, PROCEDIMIENTO Y EFECTOS DEL ACTO DE CONCILIACIÓN.....	358
IV. UN ANÁLISIS DESDE UNA LÓGICA ADR.....	365