

# ÍNDICE

## INTRODUCCIÓN

### CAPÍTULO I. EL FUNDAMENTO DE LA LEGÍTIMA A LO LARGO DE LA HISTORIA

1. Introducción
2. Derecho romano. La libertad de testar en Roma y su posterior limitación
  - 2.1. La *querela inofficiosi testamenti* y la influencia de la ley Falcidia
  - 2.2. La etapa justiniana
  - 2.3. La posición del cónyuge viudo
  - 2.4. Conclusiones sobre el fundamento de la legítima
3. La legítima en el Derecho histórico español
4. El Proyecto de 1851
  - 4.1. Referencia al Proyecto de 1836
  - 4.2. El Proyecto de 1851
  - 4.3. Una breve referencia a la desheredación
5. La Propuesta de 1881. Anteproyecto de 1882-1888 y Ley de Bases de 1888
  - 5.1. Propuesta de ley de Bases de 1881
    - 5.1.1. El Anteproyecto de 1882-1888 y Ley de Bases de 1888
6. A favor y en contra de la legítima de los descendientes
  - 6.1. Igualdad entre los legitimarios
  - 6.2. Parte debida *iure naturae* y la prevención del abuso
  - 6.3. Conservación del patrimonio en el seno de la familia
7. Algunas conclusiones

### CAPÍTULO II. EL FUNDAMENTO DE LA LEGÍTIMA EN LOS DENOMINADOS DERECHOS «FORALES»: RECORRIDO HISTÓRICO Y DERECHO ACTUAL.

1. La legítima en los tradicionalmente denominados «derechos forales»
2. Aragón
  - 2.1. El Código del Derecho Foral de Aragón
  - 2.2. Conclusiones
3. Baleares
  - 3.1. Mallorca y Menorca
  - 3.2. Ibiza y Formentera
  - 3.3. Pacto de definición
4. Cataluña
  - 4.1. El Libro IV del Código Civil de Cataluña
  - 4.2. La ausencia de relación familiar como causa de desheredación: artículo 451-17. 2. e) del Código Civil de Cataluña
5. Galicia
  - 5.1. La ley del Derecho Civil de Galicia 2/2006
6. País Vasco
  - 6.1. Vizcaya
    - 6.1.1. Ley del Derecho Civil Foral del País Vasco 13/1992
  - 6.2. Guipúzcoa
  - 6.3. Tierra de Ayala
  - 6.4. Nueva ley de Derecho Civil Vasco, 5/2015
7. Navarra
  - 7.1 La Ley 21/2019

### **CAPÍTULO III. LEGÍTIMA VS LIBERTAD DE TESTAR EN EL DERECHO COMPARADO**

1. Introducción
2. Limitaciones a la libertad de testar en Inglaterra
  - 2.1. *Common law vs. civil law*
  - 2.2. El Derecho sucesorio inglés
    - 2.2.1. Historia
    - 2.2.2. *Family Provision*
    - 2.2.3. Comparativa entre los regímenes sucesorios de Inglaterra y España
3. Sistema sucesorio estadounidense: ¿Libertad de testar o legítima funcional?
  - 3.1. La libertad de testar en el sistema sucesorio norteamericano
    - 3.1.1. "*The elective share of a surviving spouse*"
    - 3.1.2. *Pretermision statutes*
    - 3.1.3. Otros límites
  - 3.2. Comparativa entre regímenes sucesorios
4. La legítima en Italia
  - 4.1. La legítima del cónyuge viudo
  - 4.2. Acerca del fundamento de la legítima italiana: la solidaridad familiar
  - 4.3. La desheredación
  - 4.4. La legítima como obstáculo a la libre circulación de bienes
  - 4.5. La necesidad de una reforma
5. La *réserve* en Francia
  - 5.1. El fundamento de la *réserve héréditaire*
  - 5.2. *Réserve héréditaire* antes de la reforma del año 2006
  - 5.3. La *réserve héréditaire* a partir de la ley del 23 de junio de 2006

### **CAPÍTULO IV. RECAPITULACIÓN: SOBRE EL ORIGEN, FUNDAMENTO Y CARACTERES DE LA LEGÍTIMA EN ESPAÑA**

1. El fundamento de la legítima desde una perspectiva histórica y en función de la clase de legitimarios
  - 1.1. Sobre la legítima de los descendientes
  - 1.2. Acerca de la legítima de los ascendientes
  - 1.3. El cónyuge viudo
2. De los distintos sistemas legitimarios existentes en España
3. Un sistema legitimario frente a la libertad de testar anglosajona
4. Conclusión

### **CAPÍTULO V. HACIA UN DEBILITAMIENTO DE LA LEGÍTIMA**

1. Introducción
2. Protección del legitimario con discapacidad: supuestos de los artículos 808 y 822 del Código Civil
  - 2.1. La sustitución fideicomisaria del artículo 808.3 del Código Civil
  - 2.2. Derecho de habitación a favor del legitimario que se encuentra en situación de discapacidad
3. Pago en metálico de la legítima y atribución de bienes a un heredero o herederos determinados
  - 3.1. El pago en metálico de la legítima de los artículos 841 y siguientes del Código Civil
  - 3.2. La protección de la empresa familiar: el artículo 1056.2 del Código Civil
  - 3.3. Algunas conclusiones
4. La protección del cónyuge supérstite en la nueva realidad social: artículo 831 del Código Civil y la conocida cautela *socini*
  - 4.1. Fortalecimiento de la posición del cónyuge viudo a través de la facultad de distribución y mejora prevista en el artículo 831 del Código Civil

- 4.1.1. Unas facultades muy amplias
- 4.1.2. Algunas conclusiones
- 4.2. La insuficiencia de la cautela *socini* como instrumento de protección del supérstite en caso de mala relación familiar
- 5. Doctrina jurisprudencial en materia de desheredación y una nueva causa de indignidad sucesoria
  - 5.1. Evolución de la jurisprudencia en materia de desheredación: el maltrato psicológico y la ausencia de relación familiar
    - 5.1.1. La desheredación por maltrato psicológico
      - 5.1.1.1. Interpretación restrictiva: STS de 28 de junio de 1993
      - 5.1.1.2. La sentencia del 26 de junio de 1995
      - 5.1.1.3. El giro jurisprudencial: el maltrato psicológico en la STS 3 junio 2014
      - 5.1.1.4. La STS de 30 de enero de 2015
      - 5.1.1.5. STS de 13 de mayo de 2019
      - 5.1.1.6. Presupuestos del maltrato psicológico
    - 5.1.2. La ausencia de relación como causa autónoma de desheredación: Problemas que presenta
      - 5.1.2.1. Especial referencia a la STS de 19 de febrero de 2019
      - 5.1.2.2. Sentencias del Tribunal Supremo de 24 mayo 2022 y 19 abril 2023
  - 5.2. Una nueva causa de indignidad sucesoria: artículo 756.7 del Código Civil
- 6. Conclusiones

## **CAPÍTULO VI. UN VISTAZO A LA REALIDAD SOCIAL: ENCUESTA AL NOTARIADO ESPAÑOL**

- 1. Introducción
- 2. Acerca de la encuesta
  - 2.1. Relevancia estadística de los resultados
  - 2.2. Perfil de los notarios participantes
- 3. El sistema legitimario no se adapta a la realidad social actual
  - 3.1. Centrando el debate en materia de legítimas: posibles reformas
    - 3.1.1. Acerca de la legítima de los descendientes
    - 3.1.2. Naturaleza jurídica de la legítima: una legítima *pars valoris*
    - 3.1.3. Acerca de la necesidad de proteger al cónyuge viudo
    - 3.1.4. Sobre la legítima de los ascendientes
    - 3.1.5. El ocaso de la legítima
- 4. Práctica notarial
- 5. Conclusiones: postura del notariado español en el clásico debate sobre las legítimas

## **CAPÍTULO VII. SOBRE EL FUNDAMENTO DE LA LEGÍTIMA EN LA ACTUALIDAD**

- 1. Introducción
- 2. Sobre la protección constitucional de la legítima
- 3. A favor y en contra de la legítima de los descendientes en la actualidad
  - 3.1. Conservación del patrimonio en el seno de la familia
    - 3.1.1. Libertad de testar y empresa familiar
  - 3.2. Deber moral de proporcionar a los descendientes medios de subsistencia
  - 3.3. Deber moral basado en el parentesco
  - 3.4. Principio de solidaridad intergeneracional como fundamento de la legítima
    - 3.4.1. ¿Qué se entiende por solidaridad familiar?
  - 3.5. La solidaridad familiar como fundamento de la legítima
    - 3.5.1. La solidaridad familiar entendida como un deber moral basado en la relación de parentesco
    - 3.5.2. La solidaridad familiar como fundamento de una institución de carácter asistencial
    - 3.5.3. Solidaridad familiar con el fin de proteger a descendientes de familias desestructuradas

- 3.5.4. Solidaridad intergeneracional como relación recíproca de ayuda mutua
- 3.6. La fuerte carga simbólica de la institución de la legítima
- 3.7. Legítima como prevención del abuso por parte del testador
- 3.8. Conclusiones
- 4. La legítima de los ascendientes en el Código Civil
- 5. El cónyuge viudo

## **CAPÍTULO VIII. SOBRE LA POSIBLE REGULACIÓN DE LA LEGÍTIMA: PROPUESTAS DE *LEGE FERENDA***

- 1. Introducción
- 2. Tendencias doctrinales de cara a una nueva regulación
  - 2.1. Propuesta de Código Civil de la Asociación de Profesores de Derecho Civil
  - 2.2. Tendencias doctrinales en materia de legítimas
    - 2.2.1. Supresión de la legítima y regulación de un sistema de libertad de testar
    - 2.2.2. Regulación de una legítima meramente asistencial
    - 2.2.3. Reducción de la cuantía de la legítima
    - 2.2.4. Modificación de las causas de desheredación
    - 2.2.5. La legítima como derecho de crédito
- 3. Sobre el fundamento de la legítima: definición del principio de solidaridad familiar
- 4. Sobre la legítima de los descendientes
- 5. A favor de una legítima de los ascendientes
- 6. Derechos sucesorios del cónyuge viudo: la vivienda habitual como eje fundamental
- 7. El problema de la captación de la voluntad del causante

## **CONCLUSIONES**

## **BIBLIOGRAFÍA**