

MANUAL DE DERECHO CIVIL

Derecho de Familia

**Rodrigo Bercovitz Rodríguez-Cano
(Coordinador)**

SEXTA EDICIÓN

AUTORES Natalia Álvarez Lata
Pilar Álvarez Olalla
María Ballesteros de los Ríos
Rodrigo Bercovitz Rodríguez-Cano
Lucía Costas Rodal
Manuel Jesús Marín López
Nieves Moralejo Imbernón
Susana Quicios Molina
María Rovira Sueiro

BERCAL, S.A.

2021

LAS POSIBLES ADENDAS A ESTA
EDICIÓN SE PUBLICARÁN EN LA
PÁGINA WEB DE LA EDITORIAL
(<http://www.editorialbercal.es>)

Se advierte que está prohibido fotocopiar libros, y castigado como delito por el Código Penal.

© Rodrigo Bercovitz Rodríguez-Cano
© Bercal, S. A.
C/ Plomo, 13, portal B, 1.º C. 28045 Madrid
Tel. y Fax: 91 530 92 02
e-mail: pedidos@pei-revista.com

ISBN: 978-84-89118-35-5
Depósito legal: M-21633-2021
Imprenta Cofás, S. A.
c/ Juan de la Cierva, 58 (Pol. Ind. Prado de Regordofío)
28936 Móstoles - Madrid

ÍNDICE

	<i>Págs.</i>
PRÓLOGO	15
TEMA I	
LA FAMILIA Y EL DERECHO DE FAMILIA	
1. COMPOSICIÓN DE LA FAMILIA	17
2. DERECHO DE FAMILIA, CÓDIGO Y CONSTITUCIÓN.....	18
3. CARACTERES DEL DERECHO DE FAMILIA	20
4. EVOLUCIÓN DE LA FAMILIA	22
TEMA II	
LA OBLIGACIÓN DE ALIMENTOS	
1. NATURALEZA Y CARACTERES	29
2. SUJETOS.....	31
3. OBJETO O CONTENIDO	34
4. NACIMIENTO Y EXTINCIÓN.....	36
TEMA III	
EL MATRIMONIO	
1. CONCEPTO Y NATURALEZA.....	41

	<i>Págs.</i>
2. LA EVOLUCIÓN DE LA REGULACIÓN DEL MATRIMONIO EN ESPAÑA	42
3. EL MATRIMONIO ENTRE PERSONAS DEL MISMO SEXO ..	44
4. LA PROMESA DE MATRIMONIO.....	46
5. LAS PAREJAS DE HECHO	47

TEMA IV

REQUISITOS DEL MATRIMONIO

1. EL EXPEDIENTE MATRIMONIAL.....	51
2. IMPEDIMENTOS MATRIMONIALES, CONSENTIMIENTO Y FORMA	52
2.1. Los impedimentos matrimoniales	52
2.1.1. Enumeración de los impedimentos matrimoniales	52
2.1.2. Dispensa de los impedimentos matrimoniales.	54
2.2. El consentimiento matrimonial	55
2.2.1. Consentimiento sometido a condición, término o modo	55
2.2.2. Vicios del consentimiento	56
2.2.3. Matrimonio por poder	57
2.2.4. Simulación matrimonial y matrimonios de complacencia	59
2.3. La forma	59
2.3.1. Matrimonio en forma civil.....	59
2.3.2. Matrimonio en forma religiosa.....	62
2.3.3. Formas especiales de matrimonio civil.....	63
2.3.4. El matrimonio de españoles en el extranjero y de extranjeros en España	64
3. LA INSCRIPCIÓN EN EL REGISTRO CIVIL.....	65
3.1. Procedimiento de inscripción.....	65
3.2. Efectos de la inscripción.....	66
3.3. Supuestos especiales.....	67

TEMA V

LOS EFECTOS DEL MATRIMONIO

1. LOS EFECTOS PERSONALES Y PATRIMONIALES DEL MATRIMONIO	69
2. EL PRINCIPIO DE IGUALDAD JURÍDICA ENTRE LOS CÓNYUGES	69

	<i>Págs.</i>
3. LOS DEBERES CONYUGALES	70
4. EL DOMICILIO CONYUGAL.....	73

TEMA VI

LA NULIDAD, LA SEPARACIÓN Y EL DIVORCIO

I. LAS CRISIS MATRIMONIALES.....	75
II. LA NULIDAD DEL MATRIMONIO.....	75
1. Causas de nulidad	76
2. La acción de nulidad.....	78
3. La convalidación del matrimonio nulo.....	79
4. El matrimonio putativo	80
5. Efectos de la declaración de nulidad	81
6. La eficacia civil de la nulidad o ineficacia del matrimonio canónico.....	82
III. LA SEPARACIÓN MATRIMONIAL.....	84
1. La separación judicial.....	86
1.1. Requisitos y clases.....	86
1.2. La separación de mutuo acuerdo	87
1.3. La separación contenciosa.....	88
2. La separación por letrado de la administración de justicia o notario	89
3. Efectos de la separación	89
4. La reconciliación de los cónyuges.....	91
5. La separación de hecho	94
IV. LA DISOLUCIÓN DEL MATRIMONIO	95
V. EL DIVORCIO.....	96
1. Concepto y caracteres	96
2. Divorcio de mutuo acuerdo y divorcio contencioso....	97
3. La acción de divorcio. Su extinción.....	98
4. Los efectos del divorcio	99
VI. LA MEDIACIÓN FAMILIAR	100

TEMA VII

EFECTOS COMUNES A LA NULIDAD, A LA SEPARACIÓN Y AL DIVORCIO

1. INTRODUCCIÓN.....	103
2. MEDIDAS PREVIAS A LA PRESENTACIÓN DE LA DEMANDA	104

	<u>Págs.</u>
3. MEDIDAS PROVISIONALES DERIVADAS DE LA ADMISIÓN DE LA DEMANDA.....	104
3.1. Efectos provocados por ministerio de la Ley	105
3.2. Medidas de carácter convencional o legal	106
4. MEDIDAS DEFINITIVAS	108
4.1. El convenio regulador.....	108
4.2. Fijación judicial de las medidas definitivas.....	111
5. EL CONTENIDO DE LAS MEDIDAS DEFINITIVAS	112
5.1. Medidas en relación a los hijos	112
5.1.1. La patria potestad.....	112
5.1.2. La guarda y custodia de los hijos	113
5.1.3. Prestación de alimentos	115
5.1.4. El derecho de visita	118
5.2. Medidas sobre la vivienda y el ajuar domésticos	120
5.3. La extinción del régimen económico matrimonial	122
5.4. La pensión compensatoria.....	123
5.5. La indemnización en caso de nulidad matrimonial....	128

TEMA VIII

EL MATRIMONIO Y SU ECONOMÍA

I. LOS ASPECTOS PATRIMONIALES DEL MATRIMONIO ...	131
II. RÉGIMEN MATRIMONIAL PRIMARIO.....	133
1. El deber de contribuir al levantamiento de las cargas del matrimonio.....	133
2. Las <i>litis expensas</i>	135
3. La potestad doméstica	136
4. Los actos de disposición relativos a los derechos sobre la vivienda habitual y los muebles de uso ordinario de la familia	137
5. El destino del ajuar de la vivienda habitual en caso de fallecimiento de uno de los cónyuges	139
6. Las consecuencias jurídicas de la realización de actos patrimoniales por uno solo de los cónyuges cuando sea preciso el consentimiento del otro.....	140
7. Libertad de contratación entre cónyuges	141
8. La confesión de privatividad	142
III. LAS CAPITULACIONES MATRIMONIALES.....	143
1. Concepto.....	143
2. Forma	144
3. Límites a la libertad de pacto en capitulaciones	145

PRÓLOGO

Los temas I y II han sido redactados por Rodrigo Bercovitz Rodríguez-Cano, los temas III a VII por Manuel Jesús Marín López, el tema VIII por Lucía Costas Rodal, los temas IX a XI por Nieves Moralejo Imbernón, el tema XII por Pilar Álvarez Olalla, el tema XIII por Susana Quicios Molina, el tema XIV por María Rovira Sueiro, el tema XV por Natalia Álvarez Lata, el tema XVI por María Ballesteros de los Ríos.

El coordinador ha revisado todos los temas, homogeneizando la obra, tanto en sus aspectos formales como (excepcionalmente) en aspectos sustanciales, procurando respetar la redacción original de cada autor.

Madrid, julio de 2021.

TEMA III

EL MATRIMONIO

1. CONCEPTO Y NATURALEZA

El Código Civil regula el matrimonio en los artículos 42 a 107. Sin embargo, no lo define, por tratarse de una institución de origen remoto y de amplia implantación social, utilizada para la realización de los fines humanos más básicos. Tradicionalmente se ha definido como la unión estable de hombre y mujer, concertada entre ellos de acuerdo con determinadas formalidades previstas por la ley, con ánimo de compartir vida y existencia.

En relación con su naturaleza jurídica, hay distintas teorías. Para unos, se trata de un negocio jurídico bilateral de derecho de familia, pues tiene su origen en un acuerdo de voluntades entre los que lo celebran. Otros defienden su carácter institucional: es una institución propia y autónoma, a la que el derecho positivo dedica un conjunto normativo *ad hoc*. Ambas concepciones son compatibles.

Como negocio jurídico presenta determinadas especialidades, que exigen un tratamiento propio en el Código: i) los efectos jurídicos del matrimonio vienen predispuestos por la ley, salvo en lo que respecta a ciertos efectos patrimoniales, que pueden pactarse; ii) es un negocio de duración indefinida, si bien cualquiera de las partes puede «desvincularse» del mismo sin alegar causa alguna, mediante el divorcio; iii) su causa se corresponde con los deberes que los cónyuges asumen, básicamente vivir juntos, guardarse fidelidad y socorrerse mutuamente, prescindiendo de los motivos que impulsen a cada uno de ellos (amor, conveniencia, necesidad, moral, atracción sexual). En la voluntad de esa convivencia