

## SUMARI

### Parte Primera

La modificación de los procedimientos matrimoniales<sup>1</sup>

- I. La aplicación de las normas de ius cogens
  1. La aplicación por medio del proceso no dispositivo
  2. La aplicación en expedientes de jurisdicción voluntaria
  3. Las complicaciones propias de la aplicación del Derecho matrimonial
- II. Proceso y expediente en la actuación de ese Derecho
  1. Las cuestiones matrimoniales en sentido estricto
    - A) Nulidad
    - B) Separación y divorcio
      - a) Situación anterior
      - b) Situación actual
  2. Las cuestiones económicas entre los cónyuges
  3. Las cuestiones relativas a los hijos
    - A) Expediente de jurisdicción voluntaria
    - B) El proceso inquisitivo
- III. Los extraños fenómenos de acumulación
  1. Actos de jurisdicción voluntaria
  2. Jurisdicción voluntaria y proceso

### Parte Segunda

Nulidad, separación y divorcio en el Código Civil

#### Capítulo Primero De la nulidad del matrimonio (Arts. 73 a 80 CC)

- I. La no modificación de la nulidad
- II. Resoluciones más recientes sobre las causas de nulidad
  1. Ausencia y vicios del consentimiento
    - A) Anomalías psíquicas
    - B) Simulación

- C) Vicios en el consentimiento
2. Legitimaciones activa y pasiva
  - III. El artículo 80 del CC y el reconocimiento de resoluciones canónicas
    1. Las decisiones canónicas y los procesos civiles
    2. La rebeldía de conveniencia
    3. El ámbito del control

#### Capítulo Segundo

##### De la separación

(Arts. 81 a 84 CC)<sup>3</sup>

##### Artículos 81, 82 y 83

- I. Sobre la nueva concepción del matrimonio
  1. La permanencia del consentimiento base del matrimonio
  2. La pérdida de la affectio conyugalis
- II. La separación de mutuo acuerdo
- III. La separación a petición de uno solo de los cónyuges
  1. La voluntad de uno de los cónyuges
    - A) La forma de expresión de esa voluntad
    - B) La legitimación para formular la solicitud
      - a) Sucesión procesal
      - b) Representación del tutor
  2. El plazo de tres meses y su excepción
    - A) El plazo normal
    - B) La excepción a ese plazo
  3. La propuesta de medidas
- IV. Resolución de separación

##### Artículo 84

- I. La modificación legal
- II. Las clases de reconciliación
  1. La reconciliación antes de la sentencia
  2. La reconciliación después de la sentencia

- A) No notificada al Juzgado
- B) Comunicada al Juzgado

**Capítulo Tercero**  
**De la disolución del matrimonio**  
**(Arts. 85 a 89 CC)**

**Artículos 85, 86, 88 y 89**

- I. Un nuevo matrimonio y un nuevo divorcio
  - 1. Las modificaciones textuales en el CC
  - 2. Consentimiento matrimonio y divorcio
- II. Los dos modalidades de divorcio
  - 1. El divorcio de mutuo acuerdo
  - 2. El divorcio por voluntad de uno de los cónyuges
    - A) La exteriorización de la voluntad
      - a) Legitimación
      - b) No por representación
    - B) El plazo de tres meses
      - a) El plazo normal
      - b) La excepción a ese plazo
    - C) La propuesta de medidas
  - 3. Las complejidades de la reconciliación
- III. Resolución de divorcio

**Capítulo Cuarto**  
**Efectos comunes a la nulidad, la separación y el divorcio**  
**(Arts. 90 a 101 CC)**

**Artículos 90 y 91**

- I. Los llamados efectos comunes
  - 1. Homologación o aprobación judicial
  - 2. Decisión judicial
- II. Las modificaciones legales en el convenio regulador
  - 1. Los abuelos y los nietos
    - A) La atribución de la guarda y custodia
    - B) Régimen de visitas

- 2. La admisión de la guarda y custodia compartida
- 3. El ejercicio de la patria potestad
  - III. Actualizaciones de algunos aspectos
    - 1. El proyecto de convenio firmado pero no ratificado
    - 2. La naturaleza del convenio + sentencia
      - A) Cuestiones estrictamente económicas
      - B) Cuestiones relativas a los hijos
      - C) El sentido de «gravemente perjudiciales para uno de los cónyuges»

**Artículo 92**

- I. Los aspectos no modificados
  - 1. Titularidad y ejercicio de la patria potestad
  - 2. La privación de la patria potestad
  - 3. La guarda y custodia a uno de los progenitores
    - II. La audiencia del menor
    - III. La guarda y custodia compartida o alterna
      - 1. La situación anterior
      - 2. El sentido de la modificación legal
        - A) Solicitud de los dos progenitores
        - B) Petición de uno de los progenitores
        - C) Circunstancias comunes
          - a) No procederá la guarda compartida
          - b) Procederá la guardia conjunta
          - c) Consecuencias de esta guarda

**Artículo 93**

- I. El mantenimiento de los hijos menores
  - 1. El momento de los efectos de la fijación y de la modificación
    - A) La medida definitiva
    - B) Las modificaciones
  - 2. La extinción
  - 3. La caducidad del artículo 518 LEC
  - 4. El Fondo de Garantía de Pensiones

- II. Los alimentos de los hijos mayores de edad
  1. Síntesis de los requisitos necesarios
  2. Los problemas de legitimación
    - A) En el procedimiento de fijación de los alimentos
    - B) En el proceso de ejecución
      - a) Las legitimaciones activa y pasiva
      - b) Oposición a la ejecución
    - C) En el procedimiento de modificación

#### **Artículo 94**

- I. En torno a los procedimientos sobre el «derecho de visita»
  1. La ejecución, la modificación y sus procedimientos
  2. La suspensión en el ejercicio del derecho
- II. El derecho de comunicación de los nietos con los abuelos
  1. La Ley 42/2003, los nietos y los abuelos
  2. La práctica judicial

#### **Artículo 95**

- I. Algunas cuestiones sobre el fondo de la liquidación
  1. La fecha de la disolución
  2. La impugnación de la liquidación convencional (convenio regulador)
- II. Ámbito y competencia de la liquidación judicial
  1. Ámbito del sistema de la LEC
    - A) Muerto uno de los cónyuges
    - B) Parejas de hecho
    - C) Masa común de bienes y régimen de separación
  2. La competencia
  3. Naturaleza del procedimiento
- III. Problemas en la formación del inventario
  1. De la demanda y sus documentos
  2. La comparecencia y el juicio verbal
- IV. Momento procesal de la valoración

#### **Artículo 96**

- I. El mantenimiento del sistema
  1. La vivienda familiar y el ajuar
  2. La naturaleza jurídica del uso
  3. El tiempo de la atribución del uso
    - A) Con hijos
    - B) Sin hijos
    - C) El caso catalán
- II. Con guarda compartida

#### **Artículo 97**

- I. Las modificaciones literales y el cambio social
- II. Sobre algunos aspectos que no se modifican
  1. La vigencia del principio dispositivo y su incidencia en el proceso
  2. El desequilibrio y sus momentos
    - A) Momento en qué se debe producir el desequilibrio
    - B) Momento de inicio de los efectos de la sentencia que fija la compensación
  3. Separación y posterior divorcio
- III. Modalidades de la compensación
  1. La prestación única
  2. La pensión temporal y la indefinida
- IV. Las uniones de hecho

#### **Artículo 98**

- I. El procedimiento adecuado
- II. Relaciones entre divorcio y nulidad

#### **Artículos 99, 100 y 101**

- I. Persistencia de la escasa aplicación práctica de la sustitución
- II. Actualización y modificación
  1. La actualización y su procedimiento
  2. La modificación y sus problemas

- III. La extinción de la pensión compensatoria
  - 1. Por prescripción
  - 2. Las causas previstas expresamente
- IV. La muerte del deudor

**Capítulo Quinto**  
**De las medidas provisionales por demanda de nulidad, de separación y de divorcio**

(Arts. 102 a 106 CC)

**Artículos 102, 103, 104, 105 y 106**

- I. Las modificaciones legales y el mantenimiento del sistema
- II. La adopción o no de oficio de las medidas recientes
  - 1. Los supuestos de aplicación de las medidas
  - 2. En general, el sistema de medidas
  - 3. El plazo del artículo 104 CC

**Capítulo Sexto**  
**Ley aplicable a la nulidad, la separación y el divorcio**

(Art. 107)

**Artículo 107**

**Sección Primera**

El derecho aplicable

- I. Nulidad matrimonial
  - 1. Planteamiento
  - 2. Matrimonios celebrados de acuerdo con lo previsto en el Derecho civil español
  - 3. Matrimonios celebrados de acuerdo con lo previsto en un Derecho extranjero
- II. Separación y divorcio
  - 1. La actual redacción del artículo 107.2 del CC
  - 2. Los puntos de conexión en materia de separación y divorcio

- 3. La extensión en la aplicación del Derecho español

- III. Problemas de aplicación del Derecho extranjero
  - 1. Alegación y prueba del Derecho extranjero
  - 2. Excepción de orden público

**Sección Segunda**

Reconocimiento y ejecución de decisiones

- I. Planteamiento
- II. Reglamento 2201/2003
  - 1. Condiciones del reconocimiento
    - A) Divorcio, separación o nulidad
    - B) Responsabilidad parental
  - 2. Procedimiento de reconocimiento
- III. Reglamento 44/2001
  - 1. Condiciones del reconocimiento
  - 2. Procedimiento de reconocimiento
- IV. Derecho autónomo español
  - 1. Condiciones del reconocimiento
  - 2. Procedimiento de reconocimiento
- V. Régimen convencional
  - 1. Los convenios bilaterales sobre reconocimiento
  - 2. El Convenio Europeo de 1980 sobre reconocimiento de decisiones en materia de custodia de menores y el Convenio Hispano-Marroquí sobre derecho de custodia y derecho de visita de 1997
  - 3. Los Convenios de La Haya en materia de reconocimiento de decisiones alimenticias

**Parte Tercera**  
**Los procedimientos matrimoniales en la LEC**

**Artículo 769**

Competencia

**Sección Primera**

Jurisdicción

- I. Introducción
  - 1. Extensión y límites de la jurisdicción española
  - 2. Competencia judicial internacional en materia de crisis matrimoniales
- II. El Reglamento 2201/2003
  - 1. Ámbito de aplicación
  - 2. Decisión sobre la nulidad matrimonial, la separación judicial o el divorcio
  - 3. Decisión en materia de responsabilidad parental
  - 4. Medidas provisionales y cautelares
- III. El Reglamento 44/2001
  - 1. Crisis matrimoniales y ámbito de aplicación del Reglamento 44/2001
  - 2. Crisis matrimoniales y competencia judicial internacional en materia de alimentos
  - 3. Medidas provisionales y cautelares
- IV. El Derecho autónomo español
  - 1. Ámbito de aplicación
  - 2. Competencia en materia de relaciones entre cónyuges, nulidad matrimonial, separación y divorcio
  - 3. Competencia en materia de relaciones paternofiliales
  - 4. Competencia en materia de alimentos
  - 5. Medidas provisionales y cautelares

## **Sección Segunda**

### Competencia

- I. Las modificaciones legislativas en materia de competencia
- II. La denominada violencia de género y su influencia sobre la determinación objetiva y funcional de la competencia
  - 1. Los Juzgados de Violencia sobre la Mujer
    - A) Organización territorial (art. 87 bis LOPJ)

- B) Competencia objetiva en materia penal (art. 87 ter. 1 LOPJ)
- 2. Atribución de competencia civil a los Juzgados de Violencia sobre la Mujer
  - A) Atribución genérica de competencia objetiva para determinadas materias de orden civil (art. 87 ter. 2 LOPJ)
  - B) Atribución funcional de competencia para el conocimiento de las anteriores materias (art. 87 ter. 3 LOPJ)
  - C) Competencia funcional para conocer de los recursos (art. 82.1 y 4 LOPJ)
- 3. Tratamiento procesal de la pérdida de la competencia civil (art. 49 bis LEC)
  - A) Actuación del juzgado civil
    - a) Existencia de un previo proceso penal: inhibición
    - b) Inexistencia de un previo proceso penal: audiencia al Ministerio Fiscal
  - B) Requerimiento de inhibición por el Juzgado de Violencia
  - C) Exclusión de la declinatoria
  - D) Recursos
  - E) Efectos de la inhibición. Perpetuatio iurisdictionis
  - F) Régimen transitorio

## **Artículo 770**

### Procedimiento

- I. El procedimiento matrimonial contencioso y el alcance de la reforma
- II. Los actuales procedimientos contenciosos
  - 1. Caracterización general
  - 2. Ámbito objetivo
    - A) Procedimientos matrimoniales en sentido estricto
    - B) Pretensiones relativas a «efectos comunes»
      - a) Pretensiones sobre efectos comunes de la nulidad, la separación y el divorcio
      - b) Uniones extramatrimoniales
      - c) Visitas y comunicación de los nietos con los abuelos

- d) Solicitud de eficacia civil de resoluciones eclesiásticas
- C) Otras pretensiones posibles
- 3. La acumulación de objetos mediante la reconvencción
  - A) Pretensiones posibles
    - a) Pretensiones o peticiones principales
    - b) Pretensiones sobre medidas definitivas
  - B) La reconvencción en el procedimiento de modificación de medidas
    - a) Procedencia
    - b) Objeto
- 4. Los sujetos intervinientes
  - A) Las partes en general. Remisión
  - B) Los hijos menores
  - C) La audiencia de los abuelos
- 5. La vinculación del juez a la petición principal de separación o divorcio
  - III. La tramitación del procedimiento consensual de separación o de divorcio
    - 1. Consideraciones generales
    - 2. La transformación del procedimiento contencioso en procedimiento consensual
      - A) El objeto del acuerdo
      - B) Requisitos para la transformación
    - 3. La suspensión del procedimiento para someterse a mediación
      - A) La petición de suspensión y sus efectos
      - B) Eficacia del acuerdo logrado con la mediación
    - 4. La fase alegatoria
      - A) La demanda
        - a) El escrito de demanda
        - b) Requisitos
        - c) Documentos a acompañar
      - B) Admisión a trámite
      - C) Contestación
        - a) Actitudes posibles del demandado
        - b) La conformidad con la demanda
        - c) La contestación a la demanda
          - a') El escrito de contestación
          - b') Contenido
          - c') Documentos a acompañar
        - d) Reconvencción
    - 5. La vista

- A) Citación para la vista
- B) Concurrencia de las partes.
- Supuestos de incomparecencia
  - a) De ambas partes
  - b) Del demandante
  - c) Del demandado
  - d) Del Ministerio Fiscal
  - e) De los abogados de las partes
- C) Celebración de la vista
  - a) Alegaciones iniciales
  - b) Fijación de los hechos controvertidos
  - c) Petición de transformación del procedimiento
  - d) Delimitación de la prueba
- 6. Fase probatoria
  - A) Objeto y tema de prueba
    - a) Separación y divorcio
    - b) Pretensiones sobre medidas
    - c) Las máximas de la experiencia
    - d) Prueba del derecho extranjero
  - B) Carga de la prueba
  - C) Valoración de la prueba
  - D) Particularidades sobre medios de prueba
    - E) Declaración, audiencia y exploración de los hijos menores
      - a) La declaración como testigo
      - b) La audiencia del menor
        - a') Procedencia
        - b') Objeto
        - c') Forma de ejercitar el derecho
      - c) La exploración del menor
        - a') Procedencia
        - b') Objeto
        - c') Forma de practicarla
    - F) Prueba de oficio
      - a) Objeto
      - b) Práctica
    - G) Procedimiento probatorio.
- Particularidades
  - a) En materia de proposición
  - b) Relativas a la práctica de la prueba
    - c) Resumen de las pruebas
- 7. Terminación del procedimiento. Remisión
  - Formularios
    - (M. 1) Demanda de separación con pretensiones acumuladas sobre efectos comunes

- (M. 2) Demanda de divorcio
- (M. 3) Demanda de divorcio con solicitud de modificación de medidas acordadas en anterior procedimiento de separación
- (M. 4) Contestación a demanda de separación con petición de otras medidas (sin reconvencción)
- (M. 5) Contestación a demanda de separación con reconvencción solicitando el divorcio
- (M. 6) Contestación a demanda de divorcio con reconvencción sobre extinción de pensión compensatoria
- (M. 7) Petición de transformación del procedimiento contencioso en procedimiento de común acuerdo
- (M. 8) Petición de suspensión del procedimiento para someterse a mediación
- (M. 9) Petición de reanudación del procedimiento contencioso suspendido y de transformación en procedimiento de mutuo acuerdo, acompañando el acuerdo alcanzado en virtud de mediación

**Artículo 771**

Medidas provisionales previas a la demanda de nulidad, separación o divorcio. Solicitud, comparecencia y resolución<sup>10</sup>

- I. Las medidas provisionales previas. Remisión
- II. El alcance de la reforma
- III. Resoluciones más recientes

**Artículo 772**

Confirmación o modificación de las medidas provisionales previas a la demanda, al admitirse ésta<sup>11</sup>

- I. Confirmación o modificación de las medidas provisionales previas. Remisión
- II. Resoluciones más recientes .i.; i.;<sup>12</sup>
- I. Medidas provisionales. Remisión

- II. Resoluciones más recientes

**Artículo 774**

Medidas definitivas<sup>13</sup>

- I. Medidas definitivas. Remisión
- II. Resoluciones más recientes

**Artículo 775**

Modificación de las medidas convenidas

- I. La modificación de efectos comunes o de medidas definitivas
- II. El procedimiento para la modificación
  - 1. Las remisiones efectuadas en el texto original del artículo 775.2
  - 2. La explicación de la remisión al artículo 771 y el origen del error sufrido por el legislador
  - 3. Las decisiones jurisprudenciales
  - 4. La concreción de la reforma
  - 5. La posibilidad de reconvencción
- III. Resoluciones más recientes
  - 1. Competencia territorial
  - 2. Ámbito objetivo
  - 3. La modificación provisional
  - 4. Requisitos para la modificación
  - 5. Recurso de casación

**Artículo 776**

Ejecución forzosa de los pronunciamientos sobre medidas<sup>15</sup>

- I. La ejecución forzosa de los pronunciamientos sobre medidas. Remisión
  - 1. Pronunciamientos de la sentencia
  - 2. Autos sobre medidas cautelares
- II. Resoluciones más recientes

**Artículo 777**

Separación o divorcio solicitados de mutuo acuerdo o por uno de los cónyuges con el consentimiento del otro

I. El actual procedimiento consensual para la separación y el divorcio

II. El alcance de la reforma

1. Ámbito objetivo del procedimiento consensual

2. Los sujetos intervinientes

A) Los cónyuges o progenitores

B) El Ministerio Fiscal

C) La audiencia de los hijos menores

D) La audiencia de los abuelos

3. La vinculación del juez a la petición principal

III. La tramitación del procedimiento consensual

1. Fase alegatoria

A) Solicitud

a) El escrito de petición

b) Requisitos de contenido

B) Documentos a acompañar

a) Procesales

b) Materiales o de fondo

c) Régimen procesal de la aportación de documentos

C) Admisión

a) Inadmisión

b) Admisión y citación de los solicitantes

D) Ratificación

a) Objeto

b) Forma

c) Efectos

d) La falta de ratificación

2. Fase eventual de aportación documental o de prueba

A) La concesión de plazo para completar la documentación

a) Procedencia del acuerdo

b) Supuestos que comprende

c) Procedimiento

d) Consecuencias de la falta de aportación

B) La actividad probatoria

C) Supuestos en que procede

a) Prueba a propuesta de los cónyuges

b) Significado de la carga de la prueba en estos procedimientos

c) La prueba de oficio

a') la previsión legal

b') Objeto

D) Medios de prueba

E) Procedimiento probatorio

a) Proposición de prueba

b) Decisión sobre la prueba

c) Práctica de la prueba

3. La audiencia a los hijos menores

4. La audiencia de los abuelos

5. El informe del Ministerio Fiscal

6. Fase decisoria. Terminación del proceso. Remisión

Formularios

(M. 10) Solicitud de separación de mutuo acuerdo

(M. 11) Solicitud de divorcio formulada por un cónyuge con el consentimiento del otro

(M. 12) Solicitud de modificación de convenio de mutuo acuerdo

#### **Artículo 778**

Eficacia civil de resoluciones de los tribunales eclesiásticos o de decisiones pontificias sobre matrimonio rato y no consumado

I. El mantenimiento del sistema

II. La no modificación de la competencia ni del procedimiento