

COLECCIÓN DE FORMACIÓN CONTINUA
FACULTAD DE DERECHO ESADE

Un codi per al Dret civil de Catalunya: idealisme o pragmatisme?

(Estudis en commemoració del
50^e aniversari de la Compilació)

Sergio Llebaría Samper
(Coordinador)

Alfonso Arroyo Díez
Miró Ayats i Vergés
M^a Dolors Bardají Gálvez
Pedro Bosch Ladaria
Rebeca Carpi Martín
Jorge Castiñeira Jerez
Juan Pablo Correa Delcasso
M^a Teresa Duplá Marín
Sandra Enzler Fandos
María del Mar Escutia Abad
Núria Ginés Castellet
Sergio Llebaría Samper
Agustín Luna Serrano
M^a Dolors Oller Sala
Francisco Rivero Hernández
Eduard Sagarra Trias
Fernando Javier Triviño Prieto

2011

ESADE
Facultad de Derecho
Universidad Ramon Llull



JYB
BOSCH EDITOR

ÍNDEX GENERAL

Presentación	7
Prólogo	13

EL DRET CIVIL DE CATALUNYA: FORMACIÓ I REALITAT

Josep Lluís Sagarra Zacarini i la Compilació de Dret Civil català	19
<i>Eduard Sagarra Trias</i>	

La participació dels advocats de Barcelona en la redacció de la Compilació de Dret Civil català	27
<i>Juan Pablo Correa Delcasso / Sandra Enzler Fandos</i>	

1. Introducció	29
2. La participació dels advocats de Barcelona en l'elaboració de la compilació, des de la fundació del Col·legi d'Advocats de Barcelona	30
3. Conclusió	38
Bibliografia	41

Consideracions sobre el Dret Civil de Catalunya com a element de la identitat nacional i com instrument de cohesió social	43
<i>M^a Dolors Oller Sala</i>	

1. L'interès de tractar aquest tema	45
---	----

2. El Dret civil i la seva importància política i social	47
3. Drets històrics, Dret Foral: una mica d'història.....	50
4. El moviment codificador i les vicissituds dels drets forals	54
5. La relació entre Codi Civil estatal i la resta de drets civils forals. Les diferents etapes desde la promulgació del CC.....	60
6. L'impacte constitucional sobre els drets forals	63
7. Una sentència desafortunada	67
8. Una altra interpretació és possible.....	71
Bibliografia	79

Un període important de la història recent del Dret Civil català (De la Compilació de 1960 a la seva substitució per un Codi Civil Català)..... 81

Agustín Luna Serrano

1. Els antecedents de la Compilació.....	83
1.1. El Congrés nacional de dret civil de 1946	83
1.2. Els treballs subsegüents del juristes catalans.....	85
1.3. El revifament de la mai apaivagada defensa del propi dret	86
2. La Compilació de 21 de juliol de 1960	87
2.1. Abast i contingut de la Compilació.....	87
2.2. Els comentaris suscitats pel text compilat	90
3. El període posterior a la Compilació.....	91
3.1. El nou sistema de fons	91
3.2. El reconeixement del dret civil català com a «dret comú»	92
3.3. La renovació doctrinal i el desig de la progressió del propi dret	94
4. L'incidència del nou Títol Preliminar del Codi Civil.....	95
4.1. La dimensió de la reforma.....	95

4.2. El continuat impuls de la producció científica	97
5. Els plantejaments de la Constitució de 1978 sobre els Drets civils particulars i el Dret civil català a l'Estatut d'Autonomia de 1979.	98
5.1. La recuperació de les competències sobre el propi dret.	98
5.2. El dret civil a l'Estatut de 1979	100
5.3. Cap a la reintegració del sistema del propi dret . . .	101
6. La reforma de la Compilació de 1984.	101
6.1. Les raons de la reforma.	101
6.2. La formulació i l'abast de la reforma	103
6.3. Encara nous estudis de caire general sobre el Dret civil català.	105
7. La renovació ulterior del Dret civil català, la seva projecció vers la formació de codis civils sectorials i el progressiu buidament del text legal compilat	105
7.1. Les opcions possibles per tal de encetar el camí vers la major compleció del dret particular	105
7.2. La línia adoptada per al desenvolupament del dret particular	111
7.3. El continuat buidament del contingut del text de la Compilació	113
7.4. Noves publicacions de caire institucional sobre el Dret civil català	113

El desarrollo de un Derecho civil de y para Cataluña: valor y función de la norma (entre la competencia legislativa y la legitimación social) 115

Sergio Llebaría Samper

1. La doctrina del Tribunal Constitucional: el Estatut de 2006 y la stc 31/2010.	117
2. Consecuencias del triunfo de la tesis de la conexión . .	123
2.1. La conexión con las instituciones.	125

2.2. La conexión con los principios	128
2.3. Conclusión.....	131
3. La producción legislativa civil de Cataluña: balance de situación.....	133
3.1. Conservación, modificación, desarrollo y codificación.....	133
3.2. Brújula y rumbo en el camino hacia la codificación.....	136
4. Valor y función de la norma civil en la legitimación de la producción normativa.....	139
4.1. El respeto a la esencia de la norma civil en el desarrollo del Derecho civil.....	139
4.2. El tránsito del contenido a la finalidad del Derecho civil.....	142
4.3. La legitimación social del Derecho civil.....	151
4.4. La legitimación social del Derecho civil de Cataluña: flaquezas y fortalezas.....	156
Bibliografía	164

DRET DE PERSONA I DE FAMÍLIA

Instituciones tutelares como formas de protección del incapacitado en Derecho civil catalán (Especial referencia a la asistencia)

M^a Dolores Bardaji Gálvez

1. Introducción.....	173
1.1. Compilación de Derecho civil de Catalunya de 1960.....	173
1.2. Ley 39/1991, de 30 de diciembre de la Tutela e Instituciones Tutelares.....	177
1.3. La Ley 11/1996 de 29 de julio, de modificación de la Ley de tutela e instituciones tutelares	182

1.4. Codi de Família de Catalunya (Ley 9/1998 de 15 de julio).....	183
1.5. Libro II del Codi Civil de Catalunya (Ley 25/2010 de 29 de julio).....	186
2. Especial referencia a la asistencia.....	189
2.1. Requisitos para el nombramiento de asistente.	191
2.2. Contenido de la asistencia	194
2.3. Actuación sin la intervención del asistente	196
Bibliografía	197

La contratación de las fundaciones del sector público 201

Alfonso Arroyo Díez

1. El concepto de poder adjudicador en la normativa europea de contratación pública.....	203
2. El ámbito subjetivo en la normativa de contratación española	207
3. El nivel de sujeción de las fundaciones del sector público en la LCSP	210
3.1. Naturaleza jurídica privada de las fundaciones del sector público	211
3.2. Análisis de los requisitos que han de concurrir para que las fundaciones sean consideradas entidades del sector público, de conformidad con la letra f) del artículo 3.1 de la LCSP	215
3.3. Nivel de sujeción de las fundaciones del sector público a la LCSP.....	221
3.4. Consecuencias derivadas de la inclusión de las fundaciones del sector público en el ámbito subjetivo de la LCSP.....	226
Bibliografía	229
Obras.....	229
Publicaciones periódicas	229

Evolución del régimen legal de la filiación en derecho civil catalán en los últimos cincuenta años **231**

Francisco Rivero Hernández

1. Introducción. Pluralidad de regímenes legales.....	233
2. Régimen jurídico de la filiación anterior a la Compilación de Derecho civil de Cataluña	235
2.1. Líneas fundamentales.....	235
2.2. Influencia de la regulación romano-canónica en la evolución ulterior de la filiación en Derecho catalán	237
3. La filiación en la Compilación catalana de 1960.....	239
3.1. Consideración general.....	239
3.2. Problemas generales y específicos resultantes....	242
4. La reforma de la Compilación de 1984.....	243
4.1. Insuficiencia. Deficiencias	243
4.2. Problemas concretos que planteaba la nueva redacción de los arts. 4 y 5 de la Compilación.....	247
5. Ley de filiación (7/1991, de 27 abril)	249
5.1. Líneas generales definidas en su Preámbulo.....	249
5.2. Novedades de su contenido	253
5.3. Valoración crítica de esta ley. La cuestión de inconstitucionalidad	257
6. La filiación en el Código de familia catalán	260
6.1. Novedades que aportó.....	260
6.2. Avatares jurídicos de esa legalidad sobre filiación	262
7. La filiación en el libro II del Código Civil de Cataluña. ...	263
8. Hacia dónde va la institución y el régimen legal de la filiación en Cataluña	267
8.1. A qué punto se ha llegado tras la evolución descrita	268
8.2. Perspectiva de futuro	271

DRET PATRIMONIAL

La configuración objetiva de la rescisión por lesión en los modelos catalán y francés..... 277

Núria Ginés Castellet

1. Introducción.....	279
2. La rescisión por lesión: encrucijada entre la libertad y la justicia contractuales.....	281
3. Un breve apunte histórico.....	285
4. El modelo francés: ¿el renacer de la justicia en el contrato?.....	291
5. El modelo catalán: onerosidad material y justicia contractual.....	295
Bibliografía.....	301

Algunas consideraciones sobre la distinta configuración del derecho de opción como personal o real y la regulación de la pérdida del objeto en el Código Civil de Cataluña..... 305

Jorge Castiñeira Jerez

1. Notas previas sobre la configuración del derecho de opción como personal o real.....	307
1.1. Los negocios jurídicos involucrados en la creación, vigencia y ejercicio del derecho de opción.....	307
1.2. Alcance y naturaleza de algunas de las obligaciones dimanantes del derecho de opción en función de si éste se configura como un derecho personal o real.....	313
1.2.1. Obligación de conservación.....	314
1.2.2. Obligación de no transmitir el bien sujeto al derecho de opción.....	316
1.3. Especial referencia a la (im)posibilidad de resolver el contrato por el que se constituye un derecho de opción.....	318
1.3.1. Derecho de opción de naturaleza personal ..	318

1.3.2. Derecho real de opción.....	321
2. La pérdida del objeto gravado con el derecho real de opción.....	330
2.1. La pérdida total del objeto.....	330
2.1.1. La pérdida total por caso fortuito o fuerza mayor.....	330
2.1.2. La pérdida total por hecho de tercero.....	332
2.1.3. La pérdida total por culpa o dolo del concedente o propietario.....	334
2.2. La pérdida parcial del objeto.....	338
2.2.1. La pérdida parcial por caso fortuito, fuerza mayor o hecho de tercero.....	338
2.2.2. La pérdida parcial por dolo o culpa del propietario (o concedente).....	339
Bibliografía.....	341

El model de propietat horitzontal: un disseny manifestament millorable..... 343

Maria del Mar Escutia Abad

1. Presentació.....	345
2. Un pas endavant.....	346
2.1. El certificat en cas de transmissió onerosa.....	346
2.2. La titularitat del fons de reserva.....	347
2.3. Clàusules estatutàries permeses.....	348
2.4. Intervenció del legislador català als quòrums necessaris per a la pressa d'acords comunitaris ...	349
3. Un pas enrere.....	352
3.1. La propietat horitzontal de fet: ¿una nova polèmica?.....	352
3.2. La possible excusa del càrrec de president.....	354
3.3. Exoneració de l'acord de junta: el cas de l'exercici del dret de sobreelevació i subedificació.....	356

3.4. Les funcions del president i de l'administrador. La determinació del subjecte responsable.....	358
3.5. El deure de custòdia del secretari: ¿termini?	359
3.6. La delegació de vot. Legitimació passiva.....	360
3.7. Majoria econòmica <i>versus</i> majoria social.....	361
3.8. L'article 553-30 CCCat: un rodolí.....	362
3.9. Terminis per a la impugnació dels acords contraris a la llei.....	365
3.10. Els elements comuns d'ús restringit/exclusiu. Despeses	367
3.11. El termini de sis anys per a la convalidació tàcita.	368
4. Conclusió.....	369
Bibliografia	370

DRET DE SUCCESSIONS

Evolución de la herencia yacente en el Derecho

catalán 375

Rebeca Carpi Martín

1. Punto de partida.....	377
2. Ausencia de un concepto legal de la herencia yacente.....	378
3. Algunos supuestos especiales de administración hereditaria: remisión a otro lugar	384
4. De la compilación al código de sucesiones: lo significativo de un cambio sutil	387
5. El libro cuarto del CCCat: fin del recorrido y valoración de aciertos y desaciertos.....	392
5.1. La "casi" jurisprudencia y su incidencia en el libro cuarto	392
5.2. Los tres (más uno) modelos de gestión de la herencia yacente del art. 411-9 CcCat	397
5.2.1. Dudas sobre su ordenación y coordinación ..	397

5.2.2. La gestió de la herència yacente: comparació i valoració de los tipus vigents.....	402
5.2.3. El "otro" modelo de gestió: la herència "parcialmente aceptada".....	410
6. Conclusió: retomando el punto de partida.....	414
Bibliografía.....	415

El proceso de recepción de la *quarta falcidia* romana en el Derecho civil catalán..... 419

M^a Teresa Duplá Marín

1. Introducció: origen de la <i>quarta falcidia</i> en Roma y su evolución jurídica.....	421
2. El proceso de recepció de la <i>quarta falcidia</i> en el derecho catalán hasta la Compilación de 1960.....	428
3. La regulació de la quarta falcidia en la Compilació de 1960, en el <i>Decret legislatiu 1/1984, de 19 de juliol, pel qual s'aprova el text refós de la Compilació del Dret Civil de Catalunya y en la llei 40/1991, de 30 de desembre, del codi de successions per causa de mort en el Dret civil de Catalunya</i>	436
4. Novedades de la regulació recogida en el Libro 4 ^o del <i>Codi civil català</i> : arts. 427-40 a 45.....	441
Bibliografía.....	447

Incidència del dret civil català en la determinació dels responsables tributaris..... 449

Miró Ayats i Vergés / Pedro Bosch Ladaria

1. Introducció.....	451
2. La distribució de competències en matèria civil i tributària a la constitució espanyola.....	452
3. Normativa tributaria sobre el règim de responsabilitat en la successió hereditària.....	455
4. El règim civil de la responsabilitat per deutes del causant	462

5. Conclusió: aplicació del dret civil català per determinar el règim de responsabilitat dels successors en els deutes tributaris	465
---	-----

Aspectos tributarios de los fideicomisos en el derecho catalán **467**

Fernando Javier Triviño Prieto

1. Introducció	469
2. Regulació civil del fideicomiso	473
3. Tratamiento fiscal del fideicomiso	476
3.1. Reglas generales	476
3.2. Prohibición de disposición de los bienes legados por parte de los fiduciarios	479
3.2.1. Tributación de los fiduciarios	479
3.2.2. Tributación de los fideicomisarios	480
3.2.3. Comparativa de la tributación de esta figura con una sucesión mortis causa ordinaria	480
3.3. Facultad de disponer de los bienes por parte de los fiduciarios	481
3.3.1. Tributación de los fiduciarios	481
3.3.2. Tributación de los fideicomisarios	481
3.4. Especialidades de la normativa catalana	482
3.5. Fideicomiso sometido a condición	483
3.6. Fideicomisario de residuo y sustitución preventiva de residuo	483
3.7. Heredamiento de confianza	483
3.8. Apartado 7 del art. 54 del Reglamento del ISD	484
Bibliografía	485