

Índice General

PRÓLOGO	11
---------------	----

CAPÍTULO I LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN EL ÁMBITO FAMILIAR 25

1. COMENTARIOS	27
I. INTRODUCCIÓN	27
II. ACTOS DE AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD	27
1. Antes de celebrarse el matrimonio	27
2. En el momento de contraer matrimonio	30
3. Constante el matrimonio	31
4. Después de disuelto el matrimonio	35
5. En las uniones de hecho	36
III. NATURALEZA DE LOS ACTOS DE AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD	37
IV. LÍMITES A LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD PRIVADA	38

CAPÍTULO II PACTOS PREMATRIMONIALES 41

1. COMENTARIOS	43
I. INTRODUCCIÓN	43
II. BREVES APUNTES DE DERECHO COMPARADO	43
III. ASPECTOS SUSTANTIVOS DE LOS PACTOS O CAPÍTULOS PREMATRIMONIALES	45
1. Límites que deben observar los pactos prematrimoniales	47
2. Pactos en relación con el régimen económico matrimonial	52
3. Donaciones por razón de matrimonio	61
4. Pactos otorgando consentimientos y poderes	63
5. Pactos en relación con los hijos o futura prole	64
6. Pactos en relación con los efectos que frente a los cónyuges puedan derivarse de una futura separación o divorcio	64
7. Pactos en relación con el derecho sucesorio	96
IV. ASPECTOS FORMALES DEL OTORGAMIENTO DE LOS PACTOS O CAPÍTULOS PREMATRIMONIALES	100
1. Requisitos subjetivos	100
2. Forma del documento	101
3. Publicidad de los pactos prematrimoniales: inscripción en los Registros públicos	102

V.	LA INEFICACIA DE LOS PACTOS PREMATRIMONIALES	103
1.	Ineficacia de los pactos prematrimoniales por caducidad	103
2.	Nulidad de los pactos prematrimoniales por no haberse otorgado en escritura pública	104
3.	Nulidad de los pactos prematrimoniales por falta de consentimiento	105
4.	Nulidad de los pactos prematrimoniales por vicio en el consentimiento	105
5.	Nulidad de los pactos prematrimoniales por incluir estipulaciones contrarias a las leyes o a las buenas costumbres o limitativas de la igualdad de derechos de los cónyuges	105
6.	Causas de ineficacia contempladas en las legislaciones forales o autonómicas	106
2.	FORMULARIOS	109
1.	ESCRITURA DE CAPITULACIONES MATRIMONIALES PREVIAS AL MATRIMONIO PACTANDO EL RÉGIMEN DE SEPARACIÓN DE BIENES	110
2.	ESCRITURA DE CAPITULACIONES MATRIMONIALES PREVIAS AL MATRIMONIO PACTANDO EL RÉGIMEN DE GANANCIALES Y MODIFICANDO LA CALIFICACIÓN DEL BIEN INMUEBLE ADQUIRIDO POR UNO SOLO DE LOS CÓNYUGES	110
3.	ESCRITURA DE CAPITULACIONES MATRIMONIALES PACTANDO EL RÉGIMEN DE SEPARACIÓN DE BIENES E INCLUYENDO PACTOS PARA REGULAR UNA FUTURA SEPARACIÓN O DIVORCIO	110
4.	ESCRITURA DE CAPITULACIONES MATRIMONIALES DE DOS EXTRANJEROS QUE RESIDEN EN NUESTRO PAÍS	112
CAPÍTULO III CAPITULACIONES MATRIMONIALES POSTERIORES A LA CELEBRACIÓN DEL MATRIMONIO		115
1.	COMENTARIOS	117
I.	INTRODUCCIÓN	117
II.	REQUISITOS PARA EL OTORGAMIENTO DE LAS CAPITULACIONES MATRIMONIALES	117
1.	Intervinientes y consentimientos	117
2.	Límites de las capitulaciones matrimoniales	118
3.	Contenido de las capitulaciones matrimoniales	118
4.	Cuestiones formales	119
5.	Publicidad de las capitulaciones matrimoniales: la inscripción en los registros públicos	119
III.	CAPITULACIONES MATRIMONIALES PARA REGULAR LA SEPARACIÓN DE HECHO	123
IV.	CAPITULACIONES MATRIMONIALES CUANDO CONTINÚA LA CONVIVENCIA ENTRE LOS CÓNYUGES	124
1.	Pactos sustituyendo el régimen económico	124
2.	Capitulaciones matrimoniales modificando el régimen económico	127

3.	Pactos relacionados con determinados bienes	127
4.	Pactos liquidando el régimen económico matrimonial anterior	128
5.	Otros pactos	131
V.	INEFICACIA E IMPUGNACIÓN DE LAS CAPITULACIONES MATRIMONIALES	131
1.	A instancia de uno de los cónyuges	131
2.	A instancia de los herederos	136
3.	A instancia de los acreedores	137
2.	JURISPRUDENCIA	141
3.	FORMULARIOS	153
1.	ESCRITURA DE CAPITULACIONES MATRIMONIALES SUSTITUYENDO EL RÉGIMEN DE GANANCIALES POR EL DE SEPARACIÓN DE BIENES	153
2.	ESCRITURA DE CAPITULACIONES SUSTITUYENDO EL RÉGIMEN DE SEPARACIÓN DE BIENES POR LA SOCIEDAD DE GANANCIALES, PACTANDO TAMBIÉN LA APORTACIÓN DE BIENES A DICHA SOCIEDAD	154
3.	ESCRITURA DE CAPITULACIONES MATRIMONIALES Y DE SEPARACIÓN DE HECHO	155
CAPÍTULO IV EL CONVENIO REGULADOR		159
1.	COMENTARIOS	161
I.	INTRODUCCIÓN	161
II.	CONCEPTO Y NATURALEZA DEL CONVENIO REGULADOR	161
III.	ELEMENTOS DEL CONVENIO REGULADOR	164
1.	Elementos objetivos	164
2.	Elementos subjetivos	165
3.	Elementos formales	167
IV.	CONTENIDO DEL CONVENIO REGULADOR	168
1.	Introducción	168
2.	Encabezamiento y antecedentes del convenio regulador	169
3.	Estipulaciones, cláusulas o pactos del convenio regulador	178
4.	Parte final del convenio regulador	178
V.	CLÁUSULAS MERAMENTE DECLARATIVAS	179
VI.	CLÁUSULAS RELATIVAS A LA PATRIA POTESTAD	180
1.	Introducción	180
2.	Titularidad de la patria potestad	180
3.	Ejercicio de la patria potestad	181

VII. CLÁUSULAS RELATIVAS A LA GUARDA Y CUSTODIA DE LOS HIJOS	186
1. Introducción	186
2. Atribución de la custodia a un solo progenitor	188
3. Reparto de la custodia de los hijos entre ambos progenitores	190
4. La custodia compartida	191
5. Atribución de la custodia a un tercero	202
VIII. CLÁUSULAS RELATIVAS AL RÉGIMEN DE VISITAS	203
1. Introducción	203
2. Comunicaciones	205
3. Visitas	206
4. Estancias	207
5. Regímenes de visitas en función de ciertas circunstancias	211
6. Previsiones para la no realización de la visita o estancia	219
7. Otras cláusulas relacionadas con las comunicaciones, visitas y estancias	221
8. Régimen de visitas con los abuelos	222
IX. CLÁUSULAS RELATIVAS A LA VIVIENDA FAMILIAR	223
1. Cláusulas en relación con el uso de la vivienda	223
2. Cláusulas relativas a las cargas y gastos de la vivienda	232
3. Cláusulas relativas a la venta de la vivienda familiar	235
4. Cláusulas relativas a la donación de la vivienda	243
5. Cláusulas relativas a la constitución de un derecho de usufructo	249
6. Otras cláusulas	250
X. CLÁUSULAS RELATIVAS AL AJUAR FAMILIAR	252
1. Atribución de la titularidad al cónyuge que permanece en la vivienda	253
2. Atribución al cónyuge que tiene que abandonar la vivienda	253
3. Atribución a ambos cónyuges	253
4. No atribución a ninguno de los cónyuges	254
XI. CLÁUSULAS RELATIVAS A LA CONTRIBUCIÓN A LAS CARGAS DEL MATRIMONIO	254
XII. CLÁUSULAS RELATIVAS A LA PENSIÓN ALIMENTICIA	255
1. Fijación de la pensión alimenticia a cargo de uno solo de los progenitores	255
2. Fijación de una pensión alimenticia a cargo de ambos progenitores	273
3. Supuestos en los que no se fija en el convenio regulador ninguna cláusula relativa a los alimentos	273
4. Fijación de una pensión alimenticia entre cónyuges	274
XIII. CLÁUSULAS RELATIVAS A LOS GASTOS EXTRAORDINARIOS	276
1. Que no se haga la más mínima referencia a los gastos extraordinarios	277
2. Que sólo se establezca el porcentaje en que cada progenitor debe contribuir al pago de los gastos extraordinarios	277

3. Que se enumeren los gastos que se consideran extraordinarios y se determine el porcentaje en que cada progenitor debe contribuir	278
XIV. CLÁUSULAS RELATIVAS A LA PENSIÓN COMPENSATORIA	281
1. No fijación de pensión compensatoria	281
2. Renuncia a la pensión compensatoria	282
3. No se hace referencia a la pensión compensatoria	284
4. Fijación de una pensión compensatoria	285
5. Fijación de una pensión compensatoria temporal	288
6. Fijación de una pensión compensatoria vitalicia	289
7. Fijación de una compensación mediante la entrega de una determinada cantidad o la asunción de una deuda	291
8. Fijación de una compensación mediante la entrega de bienes o la constitución de un usufructo	292
9. Inclusión en la cláusula de causas de modificación de la pensión	294
10. Inclusión en la cláusula de causas de extinción de la pensión	295
11. Cláusulas que pueden incluirse en el convenio regulador del divorcio respecto a la pensión compensatoria que ya estaba fijada en el anterior procedimiento de separación	297
XV. CLÁUSULAS RELATIVAS AL RÉGIMEN DE GANANCIALES Y A OTROS RÉGIMENES ECONÓMICOS MATRIMONIALES DE COMUNIDAD	297
1. Opción de liquidar o no la sociedad conyugal	297
XVI. CLÁUSULAS RELATIVAS AL RÉGIMEN DE SEPARACIÓN DE BIENES	313
1. Liquidación del régimen de separación de bienes	313
2. División de la cosa común	314
XVII. OTRAS CLÁUSULAS DEL CONVENIO REGULADOR	318
2. JURISPRUDENCIA	327
3. CASOS PRÁCTICOS	429
4. FORMULARIOS	433
1. ACUERDO PARA REGULAR LA SEPARACIÓN DE HECHO OTORGADO EN DOCUMENTO PRIVADO	433
2. ACUERDO PARA REGULAR LA SEPARACIÓN DE HECHO OTORGADO ANTE NOTARIO	436
3. PROPUESTA DE CONVENIO REGULADOR DE SEPARACIÓN DE UN MATRIMONIO SIN DESCENDENCIA ..	437
4. PROPUESTA DE CONVENIO REGULADOR DE SEPARACIÓN DE UN MATRIMONIO CON DESCENDENCIA ..	438
5. CONVENIO REGULADOR DEL DIVORCIO PACTANDO LA CUSTODIA COMPARTIDA	441
6. CONVENIO REGULADOR PACTANDO LA CUSTODIA COMPARTIDA Y ALTERNÁNDOSE LOS PROGENITORES EN EL USO DE LA VIVIENDA FAMILIAR EN LA QUE PERMANECERÁN LOS HIJOS	445
7. CONVENIO REGULADOR DE ADJUDICACIÓN DE BIENES EN PAGO DE PENSIÓN COMPENSATORIA EFECTUANDO DONACIONES A FAVOR DE LOS HIJOS	447
8. CONVENIO REGULADOR QUE INCLUYE LA LIQUIDACIÓN DE GANANCIALES	451

9. CONVENIO REGULADOR INCLUYENDO LA LIQUIDACIÓN DE LA SOCIEDAD DE GANANCIALES EN LA QUE SE CREA UN EXCESO DE ADJUDICACIÓN A FAVOR DE UN CÓNYUGE	455
10. CONVENIO REGULADOR DE DIVORCIO DE UN MATRIMONIO EN RÉGIMEN DE SEPARACIÓN DE BIENES, ATRIBUYÉNDOSE A LA ESPOSA UNA SERIE DE BIENES EN COMPENSACIÓN A LA DEDICACIÓN A LA FAMILIA	458
11. CONVENIO REGULADOR DE DIVORCIO DE UN MATRIMONIO EN RÉGIMEN DE SEPARACIÓN DE BIENES MANTENIENDO LA INDIVISIÓN	460

CAPÍTULO V PROCEDIMIENTO DE SEPARACIÓN Y DIVORCIO DE MUTUO ACUERDO 463

1. COMENTARIOS	465
I. INTRODUCCIÓN	465
II. CUESTIONES GENERALES DEL PROCEDIMIENTO CONSENSUAL	465
1. Regulación legal	465
2. Naturaleza del procedimiento	466
3. Ámbito de aplicación del procedimiento de mutuo acuerdo	466
4. Juzgados y tribunales competentes para conocer del procedimiento de separación o divorcio de mutuo acuerdo	467
5. Ley aplicable a la separación y divorcio	472
6. Capacidad y legitimación en el procedimiento de mutuo acuerdo	477
7. Representación y defensa	477
8. Carácter reservado del procedimiento	478
III. LA DEMANDA CONSENSUAL DE SEPARACIÓN O DIVORCIO	480
1. Contenido de la demanda	480
2. Documentos que deben acompañarse a la demanda	483
IV. RESOLUCIÓN DEL JUZGADO TRAS LA PRESENTACIÓN DE LA DEMANDA	485
1. Admisión de la demanda	485
2. Providencia acordando la subsanación de defectos	487
V. LA RATIFICACIÓN EN LA PETICIÓN DE SEPARACIÓN O DIVORCIO	490
1. Plazo para la ratificación	490
2. Forma de llevarse a efecto la ratificación	491
3. Incidencias que pueden surgir en el momento de la ratificación	494
4. Falta de ratificación de uno de los cónyuges	496
VI. TRÁMITES POSTERIORES A LA RATIFICACIÓN CUANDO NO EXISTEN HIJOS MENORES DE EDAD	498
VII. TRÁMITES POSTERIORES CUANDO EXISTEN HIJOS MENORES DE EDAD	503
1. Apertura, cuando proceda, de un periodo de prueba	503
2. Informe del Ministerio Fiscal	505

3. Audiencia de los hijos menores de edad	513
4. Audiencia de los abuelos	518
VIII. INCIDENCIAS QUE PUEDEN PRESENTARSE ANTES DE QUE SE DICTE SENTENCIA	519
1. Desistimiento de la acción de separación o divorcio	519
2. Revocación del consentimiento de uno de los cónyuges después de ratificada la petición de separación o divorcio y el contenido de las cláusulas del convenio regulador	522
3. Presentación de un escrito por parte de uno de los cónyuges alegando la existencia de un error o vicio en el consentimiento	523
4. Presentación de un escrito poniendo en conocimiento del juzgado hechos nuevos producidos con posterioridad a la ratificación del convenio regulador	523
5. Fallecimiento de uno de los cónyuges	524
6. Reconciliación	525
7. Pérdida de competencia objetiva del juzgado de familia por producirse un acto de violencia	526
8. Petición de suspensión del curso del procedimiento	527
9. Incidencias relacionadas con la capacidad de alguna de las partes	528
IX. SENTENCIA DECLARANDO LA SEPARACIÓN O EL DIVORCIO Y APROBANDO ÍNTEGRAMENTE EL CONVENIO REGULADOR	528
1. Acción principal de separación y divorcio	529
2. Aprobación del convenio regulador	529
3. Plazo para dictar sentencia	532
4. Contenido de la sentencia	532
5. Notificación de la sentencia	534
6. Recursos contra la sentencia que estima la demanda y aprueba íntegramente el convenio regulador	535
X. SENTENCIA DECLARANDO LA SEPARACIÓN O EL DIVORCIO Y NO APROBANDO ALGUNA CLÁUSULA DEL CONVENIO REGULADOR	536
1. Situaciones que pueden presentarse	536
2. Inexistencia de recurso de apelación contra la sentencia que estima la demanda pero no aprueba íntegramente el convenio regulador	541
3. Requerimiento a los cónyuges en relación con la representación y defensa únicas o separadas	542
4. Requerimiento a los cónyuges para la presentación de un nuevo convenio y trámites posteriores	543
5. Auto aprobando el nuevo convenio o fijando el tribunal el contenido de las cláusulas no aprobadas	545
XI. PAGO DE LOS GASTOS DEL PROCEDIMIENTO CONSENSUAL	545
2. JURISPRUDENCIA	547
3. CASOS PRÁCTICOS	571

4. FORMULARIOS	577
1. DEMANDA DE SEPARACIÓN DE MUTUO ACUERDO	577
2. DEMANDA DE DIVORCIO DE MUTUO ACUERDO	578
3. AUTO ADMITIENDO A TRÁMITE LA DEMANDA DE DIVORCIO DE MUTUO ACUERDO	580
4. ACTA DE RATIFICACIÓN	581
5. AUTO ACORDANDO EL ARCHIVO DE LOS AUTOS ANTE LA FALTA DE RATIFICACIÓN DE LOS CÓNYUGES	581
6. PROVIDENCIA ACORDANDO REQUERIR A LOS CÓNYUGES A FIN DE QUE PRESENTEN DOCUMENTACIÓN	582
7. ESCRITO DE LOS CÓNYUGES APORTANDO DOCUMENTACIÓN	582
8. INFORME DEL MINISTERIO FISCAL	582
9. SENTENCIA ESTIMANDO LA DEMANDA DE DIVORCIO Y APROBANDO ÍNTEGRAMENTE EL CONVENIO REGULADOR	583
10. SENTENCIA ESTIMANDO EL DIVORCIO Y NO APROBANDO EN SU INTEGRIDAD EL CONVENIO REGULADOR	584
11. ESCRITO DE LOS CÓNYUGES APORTANDO NUEVO CONVENIO	585
12. ANEXO AL CONVENIO REGULADOR	586
13. ESCRITO DE LAS PARTES SOLICITANDO EL MANTENIMIENTO DE UNA CLÁUSULA Y PROPONIENDO PRUEBAS PARA SU APROBACIÓN	586
14. AUTO APROBANDO LA MODIFICACIÓN DEL CONVENIO SOLICITADA POR AMBOS CÓNYUGES ..	587
15. AUTO FIJANDO DEFINITIVAMENTE EL CONTENIDO DE UNA CLÁUSULA NO APROBADA EN LA SENTENCIA	588
16. ESCRITO INTERPONIENDO RECURSO DE APELACIÓN CONTRA EL AUTO	589
5. ESQUEMAS	591
1. PROCEDIMIENTO DE SEPARACIÓN Y DIVORCIO DE MUTUO ACUERDO	591

CAPÍTULO VI LA RECONCILIACIÓN DE LOS CÓNYUGES 593

1. COMENTARIOS	595
I. CONCEPTO Y REQUISITOS DE LA RECONCILIACIÓN	595
II. ASPECTOS PROCESALES DE LA RECONCILIACIÓN	598
1. Petición de ratificación	598
2. Providencia acordando la ratificación de los cónyuges	600
3. Ratificación	600
4. Intervención del Ministerio Fiscal	601
5. Auto de reconciliación	602
III. EFECTOS DE LA RECONCILIACIÓN	602
1. Separación de hecho	602
2. Separación acordada en auto de medidas previas o provisionalísimas	602

3.	Procedimiento de separación en tramitación	603
4.	Separación en virtud de sentencia judicial firme	603
5.	Procedimiento de divorcio en trámite	604
6.	Divorciados por sentencia firme	605
7.	Procedimiento de nulidad matrimonial en trámite	605
8.	Matrimonio anulado por sentencia firme	606
IV.	LA RECONCILIACIÓN Y EL PROCEDIMIENTO DE EJECUCIÓN	606
V.	NUEVA CRISIS DE LA PAREJA RECONCILIADA	607
1.	Cuando la reconciliación se notificó al Juzgado	607
2.	Cuando la reconciliación no se notificó al juzgado	608
2.	JURISPRUDENCIA	613
3.	CASOS PRÁCTICOS	629
4.	FORMULARIOS	631
1.	ESCRITO NOTIFICANDO LA RECONCILIACIÓN	631
2.	PROVIDENCIA EN LA QUE SE ACUERDA CITAR A LOS CÓNYUGES PARA RATIFICACIÓN	631
3.	ACTA DE RATIFICACIÓN	631
4.	PROVIDENCIA EN LA QUE SE ACUERDA DAR TRASLADO AL MINISTERIO FISCAL	632
5.	INFORME DEL MINISTERIO FISCAL	632
6.	AUTO DE RECONCILIACIÓN	632

CAPÍTULO VII PAREJAS DE HECHO. SOLUCIÓN CONSENSUADA DE LA CRISIS 635

1.	COMENTARIOS	637
I.	INTRODUCCIÓN	637
II.	EL CONVENIO REGULADOR DEL CESE DE CONVIVENCIA DE UNA PAREJA DE HECHO	637
1.	Pactos en relación con los hijos	637
III.	PROCEDIMIENTO A SEGUIR PARA LA APROBACIÓN DE LOS PACTOS DE UNA PAREJA DE HECHO	643
1.	Cuestiones generales del procedimiento	644
2.	Homologación de convenios reguladores que sólo contienen medidas en relación con los hijos comunes	651
3.	Homologación de convenios reguladores sin descendencia común o cuando los hijos son independientes económicamente	652
4.	Homologación de convenios reguladores que contienen medidas tanto en relación con los hijos comunes como con los integrantes de la pareja de hecho	653
IV.	¿TIENEN EJECUCIÓN DIRECTA LAS ESCRITURAS PÚBLICAS DE CESE DE UNA PAREJA DE HECHO QUE NO HAN SIDO HOMOLOGADAS JUDICIALMENTE?	655

2. JURISPRUDENCIA	659
3. FORMULARIOS	681
1. ACUERDO DE UNA PAREJA DE HECHO PREVIO AL INICIO DE LA CONVIVENCIA	681
2. CONVENIO REGULADOR DE UNA PAREJA DE HECHO CON HIJOS MENORES	682
3. CONVENIO REGULADOR DE UNA PAREJA DE HECHO SIN DESCENDENCIA	684

CAPÍTULO VIII EL CONVENIO REGULADOR NO RATIFICADO JUDICIALMENTE 687

1. COMENTARIOS	689
I. INTRODUCCIÓN	689
II. EFICACIA DEL CONVENIO REGULADOR NO RATIFICADO EN POSTERIORES PROCEDIMIENTOS TRAMITADOS ENTRE LAS PARTES	689
1. Procedimiento contencioso de separación o divorcio	689
2. Procedimiento de ejecución de sentencia	703
3. Procedimiento de liquidación del régimen económico matrimonial	704
III. EJECUTIVIDAD DEL CONVENIO REGULADOR NO RATIFICADO	715
1. Convenio regulador otorgado en escritura pública	715
2. Convenio regulador otorgado en documento privado	716
2. JURISPRUDENCIA	719

CAPÍTULO IX IMPUGNACIÓN, NULIDAD Y ANULABILIDAD DEL CONVENIO REGULADOR 763

1. COMENTARIOS	765
I. INTRODUCCIÓN	765
II. PETICIONES DE NULIDAD DEL CONVENIO REGULADOR POR DEFECTOS EN LA TRAMITACIÓN DEL PROCEDIMIENTO DE SEPARACIÓN Y DIVORCIO DE MUTUO ACUERDO	765
III. IMPUGNACIÓN DEL CONVENIO REGULADOR POR VICIO EN EL CONSENTIMIENTO: LAS ACCIONES DE NULIDAD Y ANULABILIDAD	767
1. Causas de nulidad del convenio regulador	767
2. Causas de anulabilidad del convenio regulador	774
3. Aspectos procesales de las acciones de nulidad y anulabilidad del convenio regulador	784