

# Índice

PRÓLOGO .....	19
---------------	----

## EL ACOGIMIENTO FAMILIAR ESPAÑOL ANTE EL TRIBUNAL DE ESTRASBURGO SALOMÉ ADROHER BIOSCA

I.	INTRODUCCIÓN .....	32
	1. Salek Bardi contra España (2011) .....	33
	2. K.A.B. contra España (2012) .....	34
	3. R.M.S. contra España (2013) .....	35
	4. Haddad contra España (2019) .....	36
	5. Omorefe contra España (2020) .....	37
	6. Cuestiones clave .....	38
II.	VIVIR EN FAMILIA. ¿UN DERECHO DE LOS NIÑOS? .....	41
	1. El Derecho internacional .....	41
	2. El Derecho español .....	46
III.	EVALUACIÓN DEL SISTEMA DE PROTECCIÓN DE ME- NORES ESPAÑOL A LA LUZ DEL CEDH .....	50
	1. El concepto de familia .....	50
	1.1. Familias de iure y de facto .....	50
	1.2. Convivencia y cuidado familiar .....	52
	1.3. Apoyo a las familias biológicas .....	52
	1.4. Medidas de protección .....	54
	1.5. El factor tiempo .....	54
	2. La preservación de la “vida familiar” .....	55
	2.1. Prioridad de la familia biológica .....	55
	2.2. Visitas con la familia biológica .....	57
	2.3. Adopción abierta .....	59
	3. El interés superior del niño .....	60
IV.	CONSIDERACIONES FINALES .....	62

## LA GESTACIÓN SUBROGADA DESDE LA PERSPECTIVA PSICOLÓGICA

BERTA AZNAR-MARTÍNEZ, JUDITH LORENTE DE SANZ  
CARLES PÉREZ-TESTOR

I.	PADRES Y MADRES SUBROGANTES .....	67
----	-----------------------------------	----

II.	MADRES GESTANTES.....	68
III.	EL BEBÉ.....	72
IV.	CONCLUSIONES.....	75
V.	BIBLIOGRAFÍA.....	76

**LA EXCUSA ABSOLUTORIA DE PARENTESCO  
DEL ART. 268 CP. UNA NORMA DEL PASADO QUE DESPROTEGE  
A LAS FAMILIAS DEL PRESENTE**

ITZIAR CASANUEVA SANZ

I.	INTRODUCCIÓN.....	80
II.	NATURALEZA DE LA EXCUSA ABSOLUTORIA DE PARENTESCO.....	83
III.	FUNDAMENTO DE LA EXCUSA ABSOLUTORIA DEL ART. 268 CP.....	85
IV.	DELITOS QUE PUEDEN SER OBJETO DE LA EXCUSA ABSOLUTORIA.....	90
V.	VULNERABILIDAD.....	94
VI.	RELACIÓN ENTRE LOS SUJETOS.....	97
	1. Cónyuges que no estuviesen separados legalmente o de hecho o en proceso judicial de separación, divorcio o nulidad de su matrimonio.....	97
	2. Ascendientes, descendientes, hermanos y afines en primer grado.....	100
	3. Empresas familiares.....	103
VII.	ALGUNAS CUESTIONES PROCESALES.....	105
	1. ¿Es necesario el reconocimiento de la excusa en sentencia?.....	105
	2. Art. 103 Lecrim.....	107
VIII.	CONCLUSIONES.....	109
IX.	BIBLIOGRAFÍA.....	112

**HACIA LA IGUALDAD DE TRATO EN EL ACCESO  
A LA PENSIÓN DE VIUDEDAD DE LAS PAREJAS ESTABLES:  
ALGUNAS CONSIDERACIONES SOBRE EL CONCEPTO DE PAREJA  
DE HECHO Y LAS NOVEDADES DE LA LEY 21/2021,  
DE 28 DE DICIEMBRE, DE GARANTÍA DEL PODER  
ADQUISITIVO DE LAS PENSIONES**

M<sup>a</sup> TERESA DUPLÁ MARÍN

I.	INTRODUCCIÓN Y OBJETIVOS DEL TRABAJO.....	116
II.	MODELOS FAMILIARES Y PLURALIDAD LEGISLATIVA: UNA REALIDAD RECOGIDA POR EL DERECHO ROMANO QUE SE REPITE HOY.....	119

III.	PRINCIPALES NOVEDADES DE LA LEY 21/2021 EN LO QUE RESPECTA AL RECONOCIMIENTO DE LA PRESTACIÓN DE VIUEDAD DE LAS PAREJAS DE HECHO.....	122
IV.	LA CONFIGURACIÓN VARIABLE DE LA PAREJA ESTABLE EN EL ÁMBITO JURÍDICO PRIVADO: TRES EJEMPLOS DE DIFERENTES FORMAS DE CONSTITUCIÓN Y RECONOCIMIENTO .....	128
	1. Cataluña: sistema dual (de facto y/o formal) a elección de las partes e inscripción voluntaria .....	129
	2. Navarra: sistema obligatorio doble, de constitución en documento público y registro. ....	131
	3. Aragón: sistema mixto voluntario de reconocimiento civil y administrativo.....	134
V.	A MODO DE CONCLUSIONES: UN NUEVO EJEMPLO DE FALTA DE COORDINACIÓN ENTRE ÁREAS DEL DERECHO Y ALGUNA PROPUESTA DEL <i>LEGE FERENDA</i> .....	136

## LA CONTRATACIÓN DE PERSONAS CON DISCAPACIDAD COGNITIVA TRAS LA LEY 8/2021: ALGUNAS REGLAS Y MUCHAS INCERTIDUMBRES

NÚRIA GINÉS CASTELLET

I.	INTRODUCCIÓN: ALGUNOS DE LOS PUNTOS CLAVE DE LA REFORMA.....	146
II.	LA CAPACIDAD DE CONTRATAR DE LA PERSONA CON DISCAPACIDAD EN EL CÓDIGO CIVIL Y EN EL CÓDIGO CIVIL DE CATALUÑA .....	162
	1. Punto de partida: el silencio del art. 1.263 CC respecto a las personas con discapacidad .....	163
	2. El régimen de invalidez e ineficacia de los contratos celebrados por personas con discapacidad sin las medidas de apoyo establecidas: las reglas de los arts. 1.301.4, 1.302.3, 1.304 y 1.314 CC y del art. 226-5 CCCAT .....	167
	2.1. La omisión de la medida de apoyo necesaria como causa de invalidez (anulabilidad): alcance.....	168
	2.2. El plazo para la acción de anulabilidad .....	177
	2.3. Legitimación activa para la acción de anulabilidad...	179
	2.3.1. De la persona con discapacidad sujeta a medidas de apoyo o a asistencia .....	180
	2.3.2. De la persona prestadora del apoyo o de la asistencia .....	185

	A) Conocimiento por el cocontratante de la existencia de medidas de apoyo en el momento de la contratación .....	188
	B) Aprovechamiento de la situación de discapacidad mediante la obtención de una ventaja injusta .....	189
	3. El régimen de los contratos celebrados con personas con discapacidad sin medidas de apoyo establecidas.....	191
III.	BIBLIOGRAFÍA .....	194

**ÚLTIMAS REFORMAS DEL DERECHO PENAL DE FAMILIA:  
LA INCIDENCIA DE LA LEY ORGÁNICA 8/2021  
Y DE LA LEY 8/2021**

M<sup>a</sup> CONCEPCIÓN MOLINA BLÁZQUEZ

I.	INTRODUCCIÓN; EL DERECHO PENAL DE FAMILIA .....	202
II.	LAS PENAS QUE AFECTAN AL ÁMBITO FAMILIAR .....	206
	1. El nuevo contenido de las penas de Inhabilitación especial de la patria potestad, tutela, curatela, guarda y acogimiento y de Privación de la patria potestad .....	207
	2. La utilización de la Inhabilitación especial de la patria potestad, tutela, curatela, guarda y acogimiento y de privación de la patria potestad como penas principales en el Libro II del Código Penal.....	211
	3. Las penas accesorias que inciden en las relaciones parentales .	213
	4. La inclusión de programas de parentalidad positiva en el sistema de penas .....	214
III.	LA REFORMA DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL DERIVADA DEL DELITO .....	215
IV.	LAS CAUSAS DE EXTINCIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PENAL EN LAS QUE LAS RELACIONES FAMILIARES JUEGAN UN PAPEL: EL PERDÓN Y LA PRESCRIPCIÓN DEL DELITO .....	221
	1. El perdón del representante legal del menor, o persona con discapacidad necesitada de especial protección, ofendidos por el delito .....	221
	2. La prescripción del delito cometido por pariente de la víctima .	223
V.	INCIDENCIA DE LA LO 8/2021 EN LOS DELITOS CONTRA LAS RELACIONES FAMILIARES .....	226
	1. Protección penal de la filiación del menor: la reforma del art. 220.2 .....	227

2.	La reforma del delito de sustracción parental del art. 225 bis.2 .....	230
VI.	LAS DISPENSAS DE LA OBLIGACIÓN DE DENUNCIAR Y DE TESTIFICAR POR RAZÓN DE PARENTESCO.....	236
1.	Dispensa de la obligación de denunciar; la reforma del art. 261 de la LECrim .....	237
2.	Dispensa de la obligación de declarar: la reforma del art. 416.1º de la LECrim .....	239
2.1.	Las excepciones para testigos menores y personas con discapacidad .....	241
2.2.	Las excepciones fundadas en la renuncia previa a la dispensa.....	242
VII.	PROTECCIÓN DE LOS MENORES EN EL MARCO DE LA VIOLENCIA DE GÉNERO .....	244
1.	Las reformas operadas por la LO 8/2021.....	249
2.	La reforma operada por la Ley 8/2021 .....	251
VIII.	BIBLIOGRAFÍA CITADA.....	253

**PROTECCIÓN DEL INTERÉS SUPERIOR DEL MENOR  
Y DERECHOS DE LOS PROGENITORES TRANSEXUALES:  
DOS PIEZAS QUE ENCAJAR (Y PONDERAR)**

SILVIA ROMBOLI

I.	INTRODUCCIÓN .....	258
II.	EL CONCEPTO DE “INTERÉS SUPERIOR DEL MENOR”... ..	259
III.	LAS APORTACIONES DEL TRIBUNAL EUROPEO EN LA CONSTRUCCIÓN DE ESTÁNDARES COMUNES DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS .....	263
1.	El TEDH y la protección de las personas transexuales .....	263
2.	Las “normas comunes” elaboradas por el TEDH en materia de protección de las personas transexuales en el acceso al cambio registral del sexo .....	266
3.	El TEDH en la protección del interés del menor en familias compuestas, también, por una persona transexual .....	268
3.1.	La Sentencia de 22 de abril de 1997, asunto X., Y. y Z. c. Reino Unido.....	269
3.2.	La Sentencia de 30 de noviembre de 2010, asunto P.V. c. España .....	271
IV.	REFLEXIONES CONCLUSIVAS .....	275
V.	BIBLIOGRAFÍA .....	279

**HACIA UN NUEVO MODELO EN EL TRATAMIENTO  
JURÍDICO DE LA DISCAPACIDAD INTELECTUAL EN EL CÓDIGO  
CIVIL ESPAÑOL: INTERÉS VS. VOLUNTAD DE LA PERSONA**  
ANA ISABEL HERRÁN ORTIZ

I.	CONSIDERACIONES PREVIAS.....	284
II.	LA CONVENCIÓN DE NUEVA YORK SOBRE LOS DERECHOS DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD: UNA CUESTIÓN DE DERECHOS HUMANOS Y DIGNIDAD DE LA PERSONA .....	290
	1. Del nuevo “paradigma” de la discapacidad en el orden jurídico internacional. Notas a la Convención de Nueva York de 2006 .....	294
	2. Del régimen de apoyo a las personas con discapacidad: algunas consideraciones críticas a la Observación general Núm. 1 .....	301
III.	EL RÉGIMEN JURÍDICO DE APOYOS A LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD EN EL DERECHO CIVIL ESPAÑOL .....	309
	1. La interpretación jurisprudencial por el TS del sistema de apoyos a la luz de la Convención de Nueva York: de la necesidad de un “traje a medida” para la persona con discapacidad .....	309
	2. De la sustitución al acompañamiento de la persona con discapacidad en el ejercicio de su capacidad jurídica: breve comentario a la Ley 8/2021, de 2 de junio .....	316
	3. A vueltas con el derecho a rechazar los apoyos: un nuevo conflicto entre los deseos y el mejor interés de la persona con discapacidad .....	321
IV.	EL DIFÍCIL (PERO NECESARIO) EQUILIBRIO JURÍDICO ENTRE LA VOLUNTAD Y LA NECESIDAD DE LA PERSONA CON DISCAPACIDAD .....	326
	1. El criterio preferente de la voluntad y los deseos de la persona con discapacidad en el nuevo sistema legal de apoyos. Del cuidado y la vulnerabilidad como valores esenciales del acompañamiento .....	328
	2. La salvaguarda de las necesidades (o el mejor interés) y el respeto preferente a la voluntad de la persona con discapacidad: dos principios jurisprudencialmente llamados a entenderse .....	337
	2.1. El mejor interés de la persona con discapacidad: de su naturaleza jurídica a su aplicación como principio general del derecho.....	337

2.2. La interpretación jurisprudencial del mejor interés de la persona con discapacidad a la luz de la Convención de Nueva York .....	343
V. A MODO DE CONCLUSIONES .....	352
VI. REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS .....	357

## EL INTERÉS SUPERIOR DEL NIÑO EN LA JURISPRUDENCIA SOBRE LA MATERNIDAD SUBROGADA: UNA VISIÓN DESDE EL DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO

ISABEL EUGENIA LÁZARO GONZÁLEZ

I. LA MATERNIDAD SUBROGADA: PLANTEAMIENTO DESDE EL DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO .....	364
II. EL INTERÉS SUPERIOR DEL NIÑO Y EL DICTAMEN DEL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS .....	369
III. EL TRIBUNAL EUROPEO DE DERECHOS HUMANOS Y LA INCIDENCIA DE SU JURISPRUDENCIA EN EL SISTEMA ESPAÑOL .....	376
IV. REFLEXIONES FINALES .....	381

## CONCILIACIÓN LABORAL Y FAMILIAR: LECCIONES DE UNA PANDEMIA

MARÍA JOSÉ LÓPEZ ÁLVAREZ

I. CONCILIAR EN TIEMPOS DE PANDEMIA .....	383
II. LA FAMILIA COMO REFERENTE VITAL .....	385
III. CONCILIAR NO ES (SÓLO) COSA DE NIÑOS .....	386
IV. CONCILIAR ES (AL MENOS) COSA DE DOS .....	389
V. FÓRMULAS DE TRABAJO FLEXIBLE, UN ELEMENTO CLAVE .....	396
VI. EL CUIDADO, UNA RESPONSABILIDAD COMPARTIDA ....	405
VII. BIBLIOGRAFÍA .....	407

## CUSTODIA COMPARTIDA EN SITUACIONES DE DIVORCIO

CARLES PÉREZ-TESTOR, JUDITH LORENTE DE SANZ

BERTA AZNAR-MARTÍNEZ. BERTA VALL CASTELLÓ

JOSEP CASTILLO GARAYOA

I. INTRODUCCIÓN .....	410
II. CUSTODIA Y PATRIA POTESTAD .....	411
III. RESULTADOS DE LA CUSTODIA COMPARTIDA .....	413
IV. POLÉMICA ABIERTA .....	415

V.	A MODO DE CONCLUSIÓN .....	416
VI.	REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS .....	417

## LA PROTECCIÓN JURÍDICA DE LOS HIJOS EN SUS PRIMEROS AÑOS COMO MAYORES DE EDAD

ALBERTO SERRANO MOLINA

I.	INTRODUCCIÓN .....	421
II.	LA PROTECCIÓN POR LOS PROGENITORES DE SUS HIJOS MAYORES DE EDAD .....	423
III.	LOS LÍMITES A LA PROTECCIÓN. UNA CUESTIÓN PENDIENTE .....	427
	1. Consideraciones generales.....	427
	2. Los límites a la obligación de alimentos en su función educativa .....	428
	2.1. Casos en los que procede el cese de la pensión de alimentos.....	432
	2.2. Casos en los que procede el mantenimiento de la pensión de alimentos.....	435
	3. Los límites a la obligación de alimentos en su función subsistencial .....	440
IV.	CONCLUSIONES .....	445
V.	CITAS Y REFERENCIAS EN EL TEXTO .....	445

## FAMILIA, CONSTITUCIÓN Y ESTADO. LA CONFIGURACIÓN CONSTITUCIONAL DE LA FAMILIA EN EL SIGLO XXI

LUIS I. GORDILLO PÉREZ

I.	INTRODUCCIÓN .....	448
II.	LA FORMACIÓN DEL CONCEPTO MODERNO DE FAMILIA .....	449
	1. La familia nuclear .....	449
	2. Parroquias, poder y familia .....	451
III.	EL 'STATUS' CONSTITUCIONAL DE LA FAMILIA .....	453
	1. La regulación constitucional del entorno europeo.....	453
	2. La regulación constitucional española.....	455
	3. La práctica jurisprudencial.....	456
IV.	LA FAMILIA COMO REALIDAD JURÍDICA .....	458
	1. Modelo tradicional y nuevas realidades .....	459
	2. La familia como titular de derechos .....	461
V.	LA PROTECCIÓN Y REGULACIÓN DE LA FAMILIA .....	463
	1. Las normativas forales o especiales en el ámbito familiar...	464

2.	Algunas consideraciones sobre el aspecto fiscal .....	465
3.	Políticas sociales y pluralidad de Administraciones .....	466
VI.	EPÍLOGO.....	468
VII.	BIBLIOGRAFÍA .....	470

### INCLUSIVIDAD EN RUPTURAS FAMILIARES Y TIC: UNA MIRADA NUEVA HACIA LOS MENORES

AURA ESTHER VILALTA NICUESA

I.	INTRODUCCIÓN .....	476
II.	LOS MENORES Y SU PARTICIPACIÓN EN LOS PROCESOS DE MEDIACIÓN FAMILIAR POR RUPTURA .....	478
III.	EL MEDIADOR Y FIGURAS AFINES EN LOS PROCEDIMIENTOS DE RESOLUCIÓN EN SUPUESTOS DE RUPTURA FAMILIAR Y MENORES. ....	481
IV.	LA TECNOLOGÍA AL SERVICIO DE LA GESTIÓN DE LAS CRISIS FAMILIARES CUANDO HAY MENORES.....	483

### THE USE OF INTERNATIONAL LAW TO UPHOLD SEXUAL AND REPRODUCTIVE RIGHTS AT GLOBAL LEVEL

GIOVANNI GRUNI

I.	INTRODUCTION .....	489
II.	GENERAL DEFINITION OF SEXUAL AND REPRODUCTIVE RIGHTS .....	490
III.	GENERAL SOURCES OF SEXUAL AND REPRODUCTIVE RIGHTS IN INTERNATIONAL LAW .....	491
	1. The United Nations Population Fund .....	492
	2. The International Covenant on Economic Social and Cultural Rights (CESCR).....	492
	3. The Convention on the Elimination of All Forms of Discrimination Against Women .....	493
	4. Convention on the Rights of the Child .....	494
IV.	SPECIFIC SEXUAL AND REPRODUCTIVE RIGHTS.....	494
	1. Right to sexual education .....	495
	2. Right to access to contraception .....	495
	3. Right to access to high level sexual and reproductive health care .....	496
	4. Gender equality and freedom from discrimination .....	496
	5. Right to autonomy and bodily integrity .....	496
	6. The right to be free from torture and cruel, inhuman, or degrading treatment or punishment .....	497

7. Right to be free from all forms of violence and coercion ....	497
8. The right to pleasurable, satisfying and safe sexual experiences .....	497
9. The right to information .....	498
10. The right to enter, form and dissolve marriage based on full and free consent.....	498
11. The right to decide whether to have children, the number and spacing of children .....	499
12. The right to exercise civil and political rights when related to sexual and reproductive rights .....	499
13. Sexual and reproductive rights at work .....	499
V. ENFORCING SEXUAL AND REPRODUCTIVE RIGHTS ....	500
1. Human rights committees .....	501
2. UN Sustainable development goals .....	505
VI. CURRENT ISSUES AND STUMBLING BLOCKS ON THE WAY OF THE REALIZATION OF SEXUAL AND REPRODUCTIVE RIGHTS FOR ALL.....	507
1. Substantive weaknesses of sexual and reproductive rights in international law .....	508
2. Limits in the enforcement of sexual and reproductive rights in international law.....	509
3. The need for a dedicated international instrument on sexual and reproductive rights .....	510
VII. CONCLUSIONS .....	511