

ÍNDICE

PRÓLOGO, MARÍA ÁNGELES JÚLVEZ LEÓN	7
PRESENTACIÓN, JOSÉ LUIS ARGUDO PÉRIZ	9

PRIMERA PARTE MEDIACIÓN Y OTROS MEDIOS ADECUADOS DE SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS

CAPÍTULO I: EL DERECHO COLABORATIVO ¿UNA ALTERNATIVA MÁS EFICAZ QUE LA MEDIACIÓN EN LOS CONFLICTOS DE DERECHO MATRIMONIAL?, M^a ROSA GUTIÉRREZ SANZ	17
I. Introducción	17
II. El derecho colaborativo ¿otra vuelta de tuerca?	22
III. El acuerdo de participación: la piedra angular de la fórmula	25
 1. Por lo que respecta a las partes	30
1.1. La buena fe.....	30
1.2. Exclusión temporal de acudir a la vía judicial.....	30
1.3. La confidencialidad.....	31
1.4. Inhabilitación judicial de los profesionales.....	31
1.5. El deber de pagar los honorarios de su abogado y del equipo de profesionales	32
1.6. Transparencia	32
 2. Por lo que respecta a los abogados.....	32
2.1. Deber profesional de representación y defensa de los intereses de su cliente	32
2.2. Conducta basada en la buena fe y la transparencia.....	33
2.3. La autoexclusión de los tribunales de los abogados colaborativos..	33
2.4. El deber de confidencialidad	34
2.5. El derecho a percibir sus honorarios	34

2.6. Derecho a que la conducta de su cliente esté regida por la buena fe a lo largo de todo el procedimiento	34
IV. Efectos de la inclusión de una cláusula de sumisión al proceso colaborativo en un contrato.	34
V. El abogado colaborativo: otra forma de ejercer la abogacía.....	37
VI. El proceso colaborativo ¿una mediación sin mediadores?	40
1. <i>La estructura del proceso y el papel del mediador y del abogado como elemento diferenciador</i>	40
2. <i>La disqualificación o autoexclusión de los abogados</i>	43
3. <i>La intervención de una pluralidad de sujetos</i>	44
4. <i>Efectos jurídicos del acuerdo de mediación y del acuerdo al que se puede llegar al finalizar el proceso colaborativo</i>	45
5. <i>Los gastos de un proceso colaborativo y los gastos de una mediación un punto importante</i>	46
VII. Y entonces ¿qué hacemos?	47
VIII. Bibliografía consultada y citada en este trabajo	49
CAPÍTULO 2: JURISDICCIÓN Y MASC EN EL ANTEPROYECTO DE LEY DE MEDIDAS DE EFICIENCIA PROCESAL. ESPECIAL REFERENCIA A SU APLICACIÓN EN ARAGÓN. FRANCISCO DE ASÍS GONZÁLEZ CAMPO.....	51
I. Los medios adecuados de solución de conflictos en el anteproyecto de ley de medidas de eficiencia procesal del servicio público de justicia	52
1. <i>Introducción</i>	52
2. <i>Concepto, ámbito y límites de los MASC: la actividad negocial</i>	54
3. <i>Tipología</i>	61
3.1. <i>Mediación</i>	61
3.2. <i>Conciliación</i>	62
3.3. <i>Negociación</i>	64
3.4. <i>Oferta vinculante confidencial</i>	65
3.5. <i>Opinión de experto independiente</i>	66
3.6. <i>Reclamación extrajudicial previa en litigios en materia de consumo</i>	66
3.7. <i>El tercero neutral</i>	67
3.8. <i>Otros medios adecuados de solución de controversias así recogidos en la legislación especial</i>	68
II. Relación con el derecho a la tutela judicial efectiva: La obligatoriedad de los MASC mediante el requisito de procedibilidad.....	69
1. <i>MASC y acceso a la justicia</i>	69
2. <i>Los MASC como requisito de procedibilidad y su prevalencia como parcialidad del legislador: ¿equiparación legal entre proceso y métodos adecuados de solución de conflictos?</i>	70

3. El requisito de procedibilidad de acudir previamente a algún medio adecuado de solución de controversias para que sea admisible la demanda	75
4. Régimen de costas procesales y naturaleza del acuerdo entre las partes.....	80
III. Deficiencias y riesgos para la implantación de los MASC. Especial referencia a su implantación en Aragón.....	82
IV. Bibliografía	90

CAPÍTULO 3: CRITERIOS DE APLICACIÓN ESPACIAL EN LA LEY DE MEDIACIÓN FAMILIAR DE ARAGÓN, JOSÉ JAVIER PÉREZ MILLA..... 95

I. La referencia de la Directiva de 21 de mayo de 2008 sobre ciertos aspectos de la mediación en asuntos civiles y mercantiles.....	95
II. El reparto competencial en el Estado autonómico en materia de mediación.....	100
III. Ámbito de aplicación territorial de la Ley aragonesa de mediación familiar.....	103
1. Modelo territorial	103
2. Índices territoriales de la Ley aragonesa.....	103
3. Normativa internacional y Ley aragonesa de mediación familiar.....	107

SEGUNDA PARTE

AUTONOMÍA PRIVADA, MEDIACIÓN FAMILIAR Y CÓDIGO DEL DERECHO FORAL DE ARAGÓN

CAPÍTULO 4: MEDIACIÓN, FAMILIA Y AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD: STANDUM EST CHARTAE, CARMEN BAYOD LÓPEZ..... 113

I. Mediación y Derecho de familia	113
1. Antecedentes legislativos en el marco de la Comunidad Autónoma de Aragón.....	113
2. La ley de mediación familiar aragonesa: Ley 9/2011, de 24 de marzo.....	115
2.1. Estructura	115
2.2. Concepto, objeto y ámbito de aplicación	116
II. El Derecho de familia susceptible de mediación.....	119
1. Los diversos Derechos civiles europeos susceptibles de mediación.....	119
1.1. El ámbito territorial del servicio de mediación.....	119
1.2. El Derecho civil aplicable: la norma de conflicto.....	120
2. Familia y autonomía de la voluntad.....	121
2.1. La contractualización del Derecho de familia.....	121

2.2. Ámbito de la autonomía de la voluntad y de la mediación.....	122
III. Autonomía de la voluntad: los límites	123
1. <i>La autonomía de la voluntad en Aragón: Standum est chartae...</i>	123
2. <i>Los límites al Standum</i>	124
2.1. Lo imposible.	125
2.2. ¿Y el Derecho natural?	125
2.3. La Constitución: Derecho natural y orden público	126
2.3.1. Su inclusión en 1999.....	126
2.3.2. Los principios constitucionales: Ética y Derecho.....	127
2.3.3. Los límites constitucionales. Principios éticos: variación y ponderación	129
2.4. Normas imperativas del Derecho aragonés	130
2.5. Los límites intrínsecos a la autonomía de la voluntad	132
IV. Reflexiones finales.....	136
V. Bibliografía	137
CAPÍTULO 5: EL PAPEL DE LA MEDIACIÓN FAMILIAR EN EL ÁMBITO DE LA PROTECCIÓN DE MENORES. AURORA LÓPEZ AZCONA	141
I. El ámbito de la mediación familiar con menores de edad	141
1. <i>Los conflictos con menores susceptibles de mediación familiar</i> .	141
1.1. Conflictos derivados de las relaciones paterno-filiales	143
1.2. Conflictos derivados de las relaciones de los menores con otros parientes, en especial, con abuelos y hermanos	147
1.3. Conflictos derivados de las relaciones entre los cargos tutelares y los menores protegidos	149
1.4. Conflictos derivados del acogimiento familiar.....	151
1.5. Conflictos derivados de la adopción.....	153
II. Presupuestos a cumplir por las materias objeto de mediación fami- liar	155
III. El papel del menor en los procesos de mediación.....	159
IV. El interés del menor como principio prevalente en la mediación familiar.....	162
V. Reflexión Final.....	165
VI. Bibliografía.....	165
CAPÍTULO 6: LA APLICACIÓN DEL PARADIGMA RESTAURATIVO A LA DISCAPACIDAD INTELECTUAL Y AL TRASTORNO MENTAL, MARÍA CRISTINA MARTÍNEZ SÁNCHEZ	169
I. Un nuevo concepto de discapacidad.....	169
1. <i>Concepto socio-jurídico</i>	169
2. <i>Discapacidad y justicia</i>	173

II. Nuevas instituciones y salvaguardas de apoyo a la discapacidad de los mayores de edad en el Derecho común.....	174
1. <i>La curatela</i>	176
2. <i>La autotcuratela</i>	176
3. <i>Medidas de apoyo voluntarias o por resolución judicial</i>	177
4. <i>Guarda de hecho</i>	178
5. <i>Defensor judicial</i>	178
6. <i>El facilitador</i>	178
III. Incidencia del nuevo concepto social en las instituciones aragonesas de apoyo a la discapacidad en la mayoría de edad.....	180
IV. Discapacidad y tutela judicial efectiva.....	181
1. <i>Discapacidad y procedimientos judiciales</i>	182
2. <i>Discapacidad y justicia restaurativa</i>	183
2.1. Víctimas y discapacidad.....	185
2.2. Delincuencia y discapacidad.....	186
2.3. Ámbitos de actuación.....	187
2.3.1. Ámbito intrafamiliar.....	188
2.3.2. Delitos de violencia de género.....	188
2.3.3. Delitos sexuales.....	189
2.4. Discapacidad y prisión.....	190
IV. Bibliografía.....	193
CAPÍTULO 7: DERECHO A CONOCER LOS ORÍGENES DE PERSONAS ADOPTADAS Y MEDIACIÓN EN ARAGÓN, MARINA PÉREZ MONGE.....	195
I. Derecho aplicable.....	195
II. Derecho a conocer los datos sobre orígenes biológicos de personas adoptadas.....	200
III. Personas adoptadas <i>versus</i> nacidos de técnicas de reproducción asistida heterólogas.....	206
IV. Modos de acceso a los datos sobre los orígenes.....	209
1. <i>Mediante el acceso al Registro civil</i>	209
2. <i>Acceso a las Administraciones públicas</i>	209
V. Conclusiones.....	215
CAPÍTULO 8: MEDIACIÓN FAMILIAR. MEDIACIÓN EN RUP-TURA DE PAREJA CON HIJOS, MARÍA CRISTINA CHÁRLEZ ARÁN.....	217
I. Introducción.....	217
1. <i>Legislación actual</i>	217
2. <i>Antecedentes previos en la Comunidad de Aragón</i>	218
II. Aplicación de la Mediación Familiar a tenor de la Legislación vigente.....	220

III. Mediación en ruptura de pareja con hijos a cargo.....	223
1. <i>Legislación</i>	223
IV. Mediación familiar en ruptura de pareja con hijos menores de edad.....	226
V. Mediación en ruptura de pareja con hijos mayores de edad dependientes económicamente	228
VI. Mediación en ruptura de pareja con hijos con discapacidad.....	229
VII. Breve conclusión.....	231
VIII. Orientación Bibliográfica	232
CAPÍTULO 9: MEDIACIÓN Y JUNTA DE PARIENTES, MIGUEL L. LACRUZ MANTECÓN.....	235
I. La Junta de parientes: Breve apunte sobre su origen y regulación....	236
1. <i>Origen y naturaleza de la Junta o Consejo de parientes</i>	236
2. <i>Regulación histórica y actual</i>	239
II. La Junta de Parientes y la resolución de conflictos.....	241
1. <i>La mediación y los métodos alternativos de resolución de conflictos</i>	241
2. <i>La Junta y la solución de conflictos</i>	244
3. <i>La actuación de la Junta como arbitraje impropio</i>	247
III. La actuación de la Junta en la solución de conflictos: regulación legal	250
1. <i>El llamamiento a la Junta y su modus operandi</i>	250
2. <i>Ámbitos de actuación de la Junta según el CDFA</i>	252
2.1. Actuaciones de autorización de negocios celebrados en representación de menores	252
2.2. Actuaciones en defensa de discapacitados y ausentes.....	254
2.3. Intervención en caso de divergencias entre progenitores	255
2.4. Diversas intervenciones de control de tutores y guardadores	256
2.5. Supuestos variados de intervención de control por parte de la Junta	257
IV. Junta de parientes y mediación: coincidencia y divergencia	258
VI. Bibliografía por autores	260
CAPÍTULO 10: LA MEDIACIÓN SUCESORIA EN EL DERECHO CIVIL ARAGONÉS, ELENA BELLOD FERNÁNDEZ DE PALENCIA ..	263
I. Introducción	264
1. <i>La mediación y el Derecho de familia</i>	264
2. <i>La mediación y el Derecho sucesorio</i>	265
3. <i>¿Son mediables todos los conflictos sucesorios habida cuenta de la propia naturaleza del sistema sucesorio español?</i>	266
II. Clases de conflictos sucesorios	266
1. <i>Conflictos sucesorios derivados de otro conflicto familiar</i>	266

2. Conflicto sucesorio en concurrencia con la viudedad aragonesa como institución de carácter familiar	268
3. Conflictos sucesorios en sentido estricto	268
4. Conflictos que trascienden el ámbito sucesorio.....	268
III. ¿Por qué es poco habitual la práctica de la mediación en materia sucesoria?	269
1. Confusión con el arbitraje	269
1.1. Introducción	269
1.2. El motivo por el que la confusión existente entre ambas instituciones afecta a la práctica habitual de la mediación en conflictos sucesorios.....	270
2. Instrumentos jurídicos resolutivos de situaciones conflictivas	271
2.1. Introducción	271
2.2. Cautela socini o cautela de opción compensatoria	272
2.3. Viudedad aragonesa y empresas o explotaciones económicas... ..	272
2.4. Nombramiento de albacea en el testamento.....	273
2.5. La fiducia sucesoria.....	273
2.6. El administrador de la herencia yacente.....	273
2.7. Contador partidador dativo.....	274
2.8. Cláusula testamentaria de mediación	274
IV. Conflictos sucesorios judiciales más habituales	275
1. La correspectividad del testamento mancomunado	275
2. Defectos de forma	275
3. Error en la persona.....	276
4. Capacidad del testador	276
5. Con relación a la fiducia sucesoria.....	277
6. En relación con la legítima.....	277
7. Otros temas de las Sucesiones en general.....	278
8. La sucesión legal.....	278
9. Pacto sucesorio	278
10. Viudo usufructuario y herederos-nudos propietarios	279
V. Invalidez de los testamentos y mediación	279
1. Introducción	279
2. Testamentos que incurren en causas de nulidad insubsanable	279
3. Mediación y causas de nulidad subsanable	280
4. Mediación y causas anulabilidad	281
VI. Mediación y disposiciones ineficaces	281
1. Introducción	281
2. Sustituciones hereditarias	281
2.1. Sustitución voluntaria	282
2.2. Sustitución legal.....	282
2.3. Derecho de transmisión	282
2.4. Derecho de acrecer	282

2.5. Supuestos de ineficacia.....	283
2.6. Llamamiento a la sucesión legal o refundición con la masa de la herencia.....	283
2.7. Conclusión.....	283
VII. La partición hereditaria.....	283
1. El cuaderno particional. Desavenencias.....	283
2. Partición efectuada por el testador como instrumento jurídico que evita el conflicto sucesorio.....	285
VIII. Mediación y sucesión legal.....	286
IX. La legítima.....	286
1. Introducción.....	286
2. Legítima y mediación.....	287
X. Conclusiones.....	288
XI. Bibliografía.....	289
CAPÍTULO 11: AUTONOMÍA PRIVADA Y MEDIACIÓN EN DERECHOS REALES, JOSÉ LUIS ARGUDO PÉRIZ.....	291
I. Introducción: La mediación familiar en Derecho Patrimonial.....	292
II. Mediación, <i>standum est chartae</i> y <i>numerus apertus</i> de derechos reales.....	295
1. La mediación en el ámbito inmobiliario.....	295
2. El pacto. El principio <i>Standum est chartae</i> y el sistema de <i>numerus apertus</i> de derechos reales en Aragón.....	301
2.1. Principio <i>Standum est chartae</i> y autonomía privada.....	301
2.2. <i>Numerus apertus</i> en el sistema aragonés de derechos reales y en los Derecho civiles y forales españoles.....	305
III. Relaciones de vecindad.....	312
1. Derecho de vecindad, relaciones de vecindad y gestión de conflictos vecinales.....	312
2. Las relaciones de vecindad en el Derecho aragonés.....	316
2.1. Regulación privada de las relaciones de vecindad.....	317
3. El ámbito de la autonomía privada en las particulares relaciones de vecindad.....	319
3.1. Árboles y plantaciones (arts. 539-541 CDFA).....	319
3.1.1. Árboles frutales (art. 539 CDFA).....	319
3.1.2. Distancias en plantaciones (art. 540 CDFA).....	321
3.2. Luces y vistas (arts. 545-550 CDFA).....	323
3.2.1. Medianería (art. 543 CDFA).....	325
IV. Servidumbres.....	326
1. Servidumbres y autonomía privada en el Código foral aragonés.....	326
1.1. La nueva configuración de las servidumbres personales como derechos reales de aprovechamiento parcial.....	328
2. Contenido de las servidumbres (arts. 556-560 CDFA).....	333

2.1. El pacto en el contenido de la servidumbre	333
2.2. Obras en las fincas.....	334
2.3. Modificación de la servidumbre	335
3. <i>Constitución de las servidumbres (arts. 561-567 CDFA)</i>	335
3.1. Modos de constitución. La autonomía privada y sus límites en la constitución voluntaria de servidumbres	335
3.2. Constitución de servidumbres sobre finca propia	339
4. <i>Extinción y modificación de las servidumbres (arts. 571-573 CDFA)</i>	339
5. <i>Servidumbres de luces y vistas (arts. 574-576 CDFA)</i>	341
6. <i>Constitución forzosa de las servidumbres y servidumbres forzosas de paso y de acceso a red general (arts. 565 y 577-581 CDFA).</i>	343
6.1. Servidumbres forzosas de paso y acceso a red general	344
7. <i>Servidumbres y comunidades de pastos y adempios (arts. 582 a 587 CDFA)</i>	347
7.1. Alera foral y otras servidumbres de pastos	348
7.2. Adempios	352
7.3. Comunidades.....	353
7.3.1. Las comunidades germánicas o en mancomún. Comunidades de montes	353
7.3.2. Las comunidades pro diviso.....	356
7.3.3. Régimen común de las comunidades.....	357