

# Índice

|   |           |
|---|-----------|
| Abreviaturas .....  | 21        |
| Introducción .....  | 31        |
| Cuestiones preliminares .....   | 37        |
| I.    Referencia a la distinción entre violencia de género en general y violencia de género sobre la pareja ..... | 37        |
| II.   Consideración sobre la protección jurídica multidisciplinar en estos ámbitos .....                          | 41        |
| 1.    Normativa española.....   | 41        |
| 1.1.  Regulación estatal general.....   | 41        |
| 1.2.  Régimen jurídico particular de las Comunidades Autónomas .....  | 43        |
| 2.    Regulación internacional .....  | 45        |
| 2.1.  Normativa extracomunitaria relevante .....  | 45        |
| 2.2.  Normativa esencial comunitaria.....   | 45        |
| <b>Parte primera: efectos civiles personales principales de la violencia de género sobre la pareja .....</b>      | <b>49</b> |
| <b>CAPÍTULO 1</b>   |           |
| Introducción .....  | 51        |

|      |  |    |
|------|--|----|
| 1.   | Presupuestos generales normativos y jurisprudenciales en esta sede .....           | 51 |
| 1.1. | La necesaria protección de los derechos fundamentales de las víctimas .....        | 51 |
| 1.2. | El carácter interdisciplinar de las regulaciones procedentes en esta materia ..... | 53 |
| 2.   | La trascendente competencia civil de los JJVM en estas cuestiones .....            | 54 |
| 3.   | Las consecuencias civiles básicas de la llamada orden de protección.....           | 57 |

**CAPÍTULO 2**

|      |   |    |
|------|---|----|
|      | Efectos respecto de los hijos menores .....   | 63 |
| 1.   | Ideas generales.....  | 63 |
| 1.1. | La obligada defensa de los menores en estas situaciones de violencia .....                                      | 63 |
| 1.2. | El principio cardinal de salvaguarda del interés superior del menor.....  | 65 |
|      | A) Su significado en esta materia.....  | 65 |
|      | B) Interés del menor y derecho a la convivencia familiar de los progenitores en la jurisprudencia del TEDH..... | 66 |
| 2.   | Ejercicio de la patria potestad .....   | 68 |
| 2.1. | Infracciones penales relativas a la violencia de género y ejercicio de la patria potestad .....                 | 68 |
|      | A) Preliminar: inhabilitación frente a privación.....   | 68 |
|      | B) Regulación penal de la materia .....   | 69 |
|      | C) Régimen establecido por la LOGILS respecto de los hijos menores .....  | 71 |
| 2.2. | Referencia a la intervención psicológica con menores expuestos a violencia y ejercicio de la patria potestad .  | 71 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 3.   | Suspensión de la patria potestad .....  | 73  |
| 3.1. | Introducción .....  | 73  |
| 3.2. | Regulación contenida en la LOVG.....  | 75  |
| 3.3. | Pronunciamientos judiciales esenciales en esta cuestión   | 77  |
| A)   | Suspensión de la patria potestad por ingreso en<br>prisión del padre .....  | 77  |
| B)   | La gravedad necesaria de los hechos para que se<br>suspenda la patria potestad del progenitor .....                                     | 77  |
| C)   | La posible recuperación por el progenitor de la<br>patria potestad suspendida.....  | 79  |
| 4.   | Privación de la patria potestad .....   | 80  |
| 4.1. | Preliminar .....  | 80  |
| 4.2. | Normativa aplicable .....   | 83  |
| 4.3. | La posición de los tribunales en esta compleja materia  | 88  |
| A)   | La privación de la patria potestad como sanción<br>al progenitor por incumplimiento grave de los<br>deberes paterno-filiales .....      | 88  |
| B)   | La pérdida de la patria potestad como medida<br>judicial de protección del interés superior del<br>menor .....                          | 89  |
| C)   | La discrecionalidad judicial para decretar la pri-<br>vación de la patria potestad .....  | 91  |
| D)   | Supuestos esenciales en los que procede la pri-<br>vación de la patria potestad por existir violencia<br>de género sobre la pareja..... | 93  |
| E)   | Recuperación por el violento de la patria potes-<br>tad perdida.....  | 99  |
| 5.   | Guarda y custodia.....  | 100 |
| 5.1. | Ideas generales.....  | 100 |
| 5.2. | Régimen del Código Civil .....  | 103 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| A)   | Imposibilidad de la guarda y custodia compartida cuando el progenitor se halla incurso en un procedimiento penal .....                               | 104 |
| B)   | Exclusión de la guarda y custodia compartida si existen indicios fundados de violencia de género sobre la pareja en el proceso civil entablado..     | 107 |
| C)   | La cuestión de inconstitucionalidad sobre el art. 92.7º CC .....   | 108 |
| 5.3. | Doctrina jurisprudencial en esta sede .....  | 110 |
| A)   | Supuestos en que no puede acogerse la guarda y custodia compartida por haber recaído una condena penal por violencia de género sobre la pareja ..... | 110 |
| B)   | Casos en los que no se concede la guarda y custodia compartida por existir un proceso penal en curso por violencia de género sobre la pareja         | 112 |
| C)   | Existiendo violencia de género sobre la pareja no procede la guarda y custodia conjunta aunque exista acuerdo de los progenitores .....              | 114 |
| 6.   | Régimen de relación, estancia, comunicación y visitas .....  | 116 |
| 6.1. | Introducción .....   | 116 |
| A)   | Conceptualización de los derechos .....  | 116 |
| B)   | Configuración jurídica de estos derechos .....   | 117 |
| 6.2. | Régimen jurídico y jurisprudencial anterior a las reformas operadas por la LOPIIA y por la LOGILS .....  | 120 |
| A)   | Regulación civil anterior .....  | 120 |
| B)   | Regulación penal todavía hoy vigente .....   | 121 |
| C)   | Criterios jurisprudenciales primordiales existentes en esta materia .....  | 124 |
| 6.3. | Normativa actual tras las modificaciones realizadas por la LOPIIA y por la LOGILS .....  | 130 |

|    |   |     |
|----|---|-----|
| A) | Razones de la modificación .....              | 130 |
| B) | Los preceptos civiles reformados .....        | 131 |
| C) | La constitucionalidad del art. 94.4º CC ..... | 135 |
| D) | La modificación del art. 66 LOVG .....        | 136 |

**CAPÍTULO 3**

|      |  |     |
|------|--|-----|
|      | Solicitud de separación o divorcio por la esposa violentada sin esperar al plazo legal de los tres meses ..... | 137 |
| 1.   | Regulación y fundamento .....  | 137 |
| 2.   | Ejercicio anticipado de la acción de separación o divorcio ....  | 140 |
| 2.1. | Criterio general .....   | 140 |
| 2.2. | La especial situación en caso de reconciliación de los cónyuges separados .....                                | 141 |

**CAPÍTULO 4**

|      |  |     |
|------|--|-----|
|      | El derecho a cambiar el nombre y los apellidos .....   | 143 |
| 1.   | Introducción y justificación de esta normativa especial .....  | 143 |
| 2.   | Contenido esencial de este derecho .....   | 145 |
| 2.1. | Regulación aplicable .....   | 145 |
| 2.2. | Requisitos, solicitud y trámites .....   | 147 |
| A)   | Presupuestos generales .....   | 147 |
| B)   | Solicitud .....  | 148 |
| C)   | Trámites .....   | 150 |
| 3.   | Otras cuestiones relevantes que se plantean en esta sede de alteración identificativa .....  | 150 |
| 3.1. | ¿Puede solicitarse solo el cambio de apellidos o también el del nombre propio? .....   | 150 |
| 3.2. | ¿Cabría pedir la mudanza de apellido por los descendientes no para obstaculizar su localización, sino por no llevar el del padre violento? ..... | 151 |

|      |  |     |
|------|--|-----|
| A)   | La regla general en esta cuestión.....   | 151 |
| B)   | La posición de la antigua DGRN.....  | 152 |
| C)   | La postura favorable al cambio de apellido en estos supuestos .....  | 153 |
| D)   | La opinión contraria a la posibilidad de la variación en estos casos .....   | 156 |
| 3.3. | Problemas prácticos en relación con la mecánica registral de la constancia del cambio de nombre y apellidos.....   | 157 |
| A)   | ¿Es exigible actualmente la inscripción marginal del cambio realizado con efecto constitutivo?.....  | 157 |
| B)   | ¿Es necesario hoy poner de oficio nota marginal de referencia en todos los folios registrales en que consten los antiguos referidos a las víctimas de violencia de género sobre la pareja? ..... | 160 |

## **Parte segunda: efectos civiles patrimoniales primordiales de la violencia de género en la pareja** ..... 161

### **CAPÍTULO 1**

|      |  |     |
|------|--|-----|
|      | Indemnización de daños causados.....   | 163 |
| 1.   | Responsabilidad general. ....  | 163 |
| 2.   | La reparación del llamado daño moral.....  | 166 |
| 2.1. | Introducción .....   | 166 |
| 2.2. | Sujetos con derecho a resarcimiento en esta materia ...  | 167 |
| 2.3. | Configuración del daño moral.....  | 169 |
| A)   | Conceptuación.....   | 169 |
| B)   | Los específicos derechos lesionados e indemnizables por daño moral en sede de violencia de género sobre la pareja..... | 170 |
| C)   | Daño moral y daño psíquico .....   | 172 |
| 2.4. | Motivación del daño moral .....  | 174 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 2.5. | La prueba en esta sede: su facilitación jurisprudencial                                   | 175 |
| 2.6. | La cuantificación del daño moral .....  | 178 |
|      | A) Ideas previas .....  | 178 |
|      | B) Criterios determinados para la valoración de los daños .....                           | 180 |
|      | C) Revisión casacional de la indemnización fijada por daño moral .....                    | 184 |
| 3.   | La protección especial de las personas huérfanas víctimas de la violencia de género ..... | 185 |

**CAPÍTULO 2**

|    |   |     |
|----|---|-----|
|    | Extinción del régimen económico matrimonial de gananciales a favor de la víctima de violencia de género sobre la pareja ..... | 187 |
| 1. | Preliminar .....  | 187 |
| 2. | La aplicación de la doctrina jurisprudencial de la fecha de la separación legal o del divorcio .....                          | 188 |
| 3. | La separación de hecho como causa extintiva automática de la comunidad ganancial .....  | 191 |
| 4. | El recurso a la nulidad matrimonial como mecanismo eliminador de derechos económicos del maltratador. ....                    | 198 |

**CAPÍTULO 3**

|    |  |     |
|----|--|-----|
|    | Inexistencia del derecho del maltratador a la pensión compensatoria  | 201 |
| 1. | El actual sistema no causal ni culpabilístico de la separación o del divorcio en nuestro Código Civil.....                                       | 201 |
|    | 1.1. Criterio normativo .....  | 201 |
|    | 1.2. El incumplimiento de los deberes conyugales o la violencia de género como posibles causas de separación o divorcio .....                    | 203 |
|    | A) La doctrina jurisprudencial laxa respecto de la violencia de género como causa de separación en la regulación anterior del Código Civil ..... | 203 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| B)   | El cambio de criterio jurisprudencial sobre la virtualidad de la violencia de género sobre la pareja en el sistema anterior causalista de nuestro ordenamiento jurídico ..... | 205 |
| C)   | La actual eficacia jurídica de la violencia de género sobre la pareja en las acciones de separación o divorcio .....  | 206 |
| 2.   | Pensión compensatoria y violencia de género sobre la pareja como causa de la separación o del divorcio .....  | 209 |
| 2.1. | Preliminar .....  | 209 |
| A)   | El criterio legal general de que la pensión compensatoria es independiente de la causa de separación o divorcio .....   | 209 |
| B)   | Referencia a la importante cuestión de la posible renuncia por la mujer violentada a la pensión compensatoria .....   | 213 |
| 2.2. | Argumentos para rechazar el derecho a pensión compensatoria en caso de violencia de género sobre la pareja .....  | 214 |
| A)   | El razonamiento derivado de la posibilidad del ejercicio anticipado de la acción de separación o divorcio.....  | 214 |
| B)   | La violencia de género sobre la pareja como circunstancia relevante en esta sede conforme al art. 97.9ª CC.....   | 215 |
| C)   | Las razones extraídas de las causas de desheredación del cónyuge y de los motivos de indignidad para suceder.....   | 217 |
| 2.3. | Referencia a las parejas no casadas .....   | 218 |
| 3.   | Propuesta de <i>lege ferenda</i> para denegar el derecho a pensión compensatoria en caso de violencia de género en el ámbito de la pareja .....                               | 219 |
| 3.1. | Preliminar .....  | 219 |

|  |     |
|--|-----|
| 3.2. Acogida jurisprudencial de este criterio razonable.....   | 221 |
| 3.3. Propositiones concretas de reformas legislativas necesarias en esta sede .....  | 221 |
| <b>CAPÍTULO 4</b>  |     |
| Revocación de las donaciones por razón de matrimonio por ser imputable al cónyuge donatario la causa de la separación o el divorcio .....              | 223 |
| 1. Preliminar: régimen vigente. ....   | 223 |
| 2. Subsistencia de este mecanismo revocatorio. ....  | 225 |
| 3. Consecuencias revocatorias de la violencia de género en la pareja casada respecto de las donaciones matrimoniales. ....                             | 228 |
| 3.1. Revocación de las donaciones hechas entre cónyuges..  | 229 |
| 3.2. Revocación de las donaciones realizadas por terceros..  | 232 |
| <b>CAPÍTULO 5</b>  |     |
| Pérdida de derechos sucesorios por el marido maltratador .....   | 233 |
| 1. Criterios esenciales. ....  | 233 |
| 2. La polémica cuestión del mantenimiento del derecho a heredar en caso de atentado contra la vida del cónyuge, si hubo reconciliación posterior ..... | 235 |
| Bibliografía .....   | 239 |
| Jurisprudencia y resoluciones citadas .....  | 257 |
| I. Tribunal Europeo de Derechos Humanos .....  | 257 |
| II. Tribunal Constitucional.....   | 257 |
| III. Tribunal Supremo .....  | 258 |
| IV. Tribunales Superiores de Justicia de las Comunidades Autónomas.....  | 263 |
| V. Audiencias Provinciales.....  | 263 |
| VI. Juzgados de Violencia sobre la Mujer .....   | 269 |

VII. Antigua Dirección General de los Registros y del Notariado ..... 269