

CUSTODIA COMPARTIDA
DERECHOS DE LOS HIJOS Y DE LOS PADRES

Consejo de Redacción

JAVIER MOSCOSO DEL PRADO MUÑOZ

Presidente

Fiscal

LUIS MARÍA CAZORLA PRIETO

Vicepresidente

Catedrático de Derecho Financiero y Tributario. Abogado

Académico de Número de la Real Academia de Jurisprudencia y Legislación

AMALIA IRABURU ALLEGUE

Directora Editorial

MÓNICA NICOLÁS HARO

Secretaria. Editora

MANUEL RAMÓN ALARCÓN CARACUEL

Magistrado de la Sala Cuarta del Tribunal Supremo

Catedrático de Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social

JOSÉ MARÍA ÁLVAREZ-CIENFUEGOS SUÁREZ

Magistrado de la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Supremo

ALBERTO BERCOVITZ RODRÍGUEZ-CANO

Catedrático de Derecho Mercantil. Abogado

FRANCESC DE PAULA CAMINAL BADÍA

Abogado

FAUSTINO CORDÓN MORENO

Catedrático de Derecho Procesal. Abogado

EUGENIO GAY MONTALVO

Abogado. Ex-Magistrado del Tribunal Constitucional

JUAN MARTÍN QUERALT

Catedrático de Derecho Financiero y Tributario. Abogado

LUIS MARTÍN REBOLLO

Catedrático de Derecho Administrativo

JULIO MUERZA ESPARZA

Catedrático de Derecho Procesal

GONZALO QUINTERO OLIVARES

Catedrático de Derecho Penal

ENRIQUE RUBIO TORRANO

Catedrático de Derecho Civil

ANTONIO V. SEMPERE NAVARRO

Catedrático de Derecho del Trabajo y de la Seguridad Social

Magistrado del Tribunal Supremo

EUGENIO SIMÓN ACOSTA

Catedrático de Derecho Financiero y Tributario. Abogado

MARÍA DEL CARMEN GETE-ALONSO Y CALERA
Catedrática de Derecho Civil
Universidad Autónoma de Barcelona

JUDITH SOLÉ RESINA
Profesora Titular de Derecho Civil
Universidad Autónoma de Barcelona

CUSTODIA COMPARTIDA

DERECHOS DE LOS HIJOS Y DE LOS PADRES

ACTUALIZA
Grupo para la reforma y actualización
del Derecho privado en España

THOMSON REUTERS
ARANZADI

Primera edición, 2015



THOMSON REUTERS PROVIEW™ eBOOKS
Incluye versión en digital

Este estudio se inserta en los trabajos del Proyecto de Investigación que lleva por título: Actualización del derecho de persona y familiar. Conflictos, modelos y relaciones. DER2014-54997-P.

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters.

Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited.

© 2015 [Thomson Reuters (Legal) Limited / María del Carmen Gete-Alonso
y Calera y Judith Solé Resina]

Editorial Aranzadi, SA
Camino de Galar, 15
31190 Cizur Menor (Navarra)
ISBN: 978-84-9098-478-9
Depósito Legal: NA 1151/2015
Printed in Spain. Impreso en España
Fotocomposición: Editorial Aranzadi, SA
Imprime: Rodona Industria Gráfica, SL
Polígono Agustinos, calle A, nave D-11
31013 Pamplona

Sumario

	<u>Página</u>
Abreviaturas	15
Introducción	17

A) DOCTRINA

CAPÍTULO 1

LAS REGLAS DE CUSTODIA CONSTANTE MATRIMONIO O PAREJA	23
---	----

I. La función parental	23
-------------------------------------	----

1. <i>Denominación</i>	25
------------------------------	----

2. <i>Noción y principios</i>	26
-------------------------------------	----

II. Caracteres y titularidad de la función parental	28
--	----

1. <i>Caracteres</i>	29
----------------------------	----

2. <i>Titularidad</i>	35
-----------------------------	----

III. Contenido	40
-----------------------------	----

1. <i>La esfera personal</i>	41
------------------------------------	----

1.1. <i>Situación jurídica de los padres</i>	41
--	----

1.1.1. <i>Deberes y obligaciones</i>	42
--	----

1.1.2. <i>Derechos y facultades</i>	45
---	----

1.2. <i>Derechos y deberes de los hijos</i>	49
---	----

1.2.1. <i>Deberes y obligaciones</i>	50
--	----

1.2.2. <i>Derechos y facultades</i>	51
---	----

	<i>Página</i>
2. <i>Ámbito patrimonial</i>	54
3. <i>Representación de los hijos</i>	58
4. <i>Especial referencia a la custodia: contenido y alcance</i>	61
IV. Ejercicio ordinario	65
1. <i>Padres que viven juntos</i>	66
2. <i>Reglas especiales de ejercicio</i>	68
3. <i>Padres que viven separados</i>	71
4. <i>Padres menores de edad</i>	75
5. <i>Padres aparentes</i>	76
V. Derechos de los hijos versus derechos de los padres	78
1. <i>La corresponsabilidad parental</i>	79
2. <i>El interés del menor</i>	81
VI. Vicisitudes	86
1. <i>Suspensión</i>	86
2. <i>Privación</i>	88
3. <i>Extinción</i>	89
CAPÍTULO 2	
La guarda y custodia tras la ruptura	91
I. Cuestión previa: modelos de custodia	91
II. Ámbito estatal	93
1. <i>Marco legal anterior a la reforma del Código Civil de 2005</i>	93
2. <i>La Ley 15/2005, de 8 de julio, de modificación del Código Civil y de la Ley de Enjuiciamiento Civil en materia de separación y divorcio</i>	97
3. <i>El Anteproyecto de Ley estatal sobre el ejercicio de la corresponsabilidad parental y otras medidas a adoptar tras la ruptura de la convivencia</i>	100
III. Ámbito autonómico	110
1. <i>Aragón</i>	111
2. <i>Cataluña</i>	113

	<i>Página</i>
2.1. La Ley 12/1996, de 20 de julio, de la potestad del padre y de la madre	113
2.2. La Ley 9/1998, de 15 de julio, del Código de Familia de Cataluña	115
2.3. La Ley 25/2010, de 29 de julio, por la que se aprueba el libro segundo del Código Civil de Cataluña, relativo a la persona y la familia	116
3. <i>Navarra</i>	124
4. <i>Valencia</i>	126
IV. Los efectos coligados a la atribución de la custodia compartida	129
1. <i>El uso de la vivienda familiar</i>	129
2. <i>La obligación de alimentos a favor de los hijos menores</i>	139
3. <i>El coordinador parental o coordinador de parentalidad</i>	141
CAPÍTULO 3	
SISTEMATIZACIÓN DE LA DOCTRINA JURISPRUDENCIAL MÁS SIGNIFICATIVA	145
I. Potestad de los padres	145
1. <i>Sobre el carácter de función de la potestad de los padres</i>	145
2. <i>Control judicial de la función parental</i>	146
3. <i>Acercas de la vivienda y el domicilio familiar</i>	147
4. <i>Sobre el alcance de la representación legal de los padres</i>	147
5. <i>Interés del menor</i>	148
6. <i>Privación de la potestad</i>	150
II. Guarda y custodia compartida	151
1. <i>En interés del menor</i>	151
2. <i>Requisitos para acordarla</i>	153
3. <i>Derecho civil de Aragón</i>	156
4. <i>Derecho Civil catalán</i>	160
5. <i>Derecho valenciano</i>	167
6. <i>Custodia compartida y uso de la vivienda familiar</i>	169
	11

B) SENTENCIAS Y RESOLUCIONES

I. POTESTAD DE LOS PADRES	175
1. Carácter de función de la potestad de los padres	175
2. Control judicial de la función parental	186
3. Vivienda y domicilio familiar	198
4. Alcance de la representación legal de los padres	205
5. Interés del menor	214
6. Privación de la potestad	269
II. GUARDA Y CUSTODIA COMPARTIDA	279
1. En interés del menor	279
2. Requisitos para acordarla	291
3. Derecho Civil de Aragón	354
4. Derecho Civil catalán	389
5. Derecho valenciano	435
6. Custodia compartida y uso de la vivienda familiar	447

C) PREGUNTAS FRECUENTES

1. ¿Qué diferencia hay entre patria potestad y custodia compartida? ..	456
2. ¿Qué es el interés del menor?	457
3. ¿Qué tipos de guarda o custodia existen?	458
4. ¿La custodia compartida implica que no se ha de fijar una pensión alimenticia?	460
5. ¿Qué vía es la mejor para llegar a acuerdo acerca de la custodia compartida?	461
6. ¿Puede el juez acordar la custodia compartida si no se lo solicitan los padres?	462

D) FORMULARIOS

Formulario I.–Demanda de separación contenciosa con solicitud de custodia compartida de los hijos menores	465
--	-----

Formulario II.–Contestación a demanda formulada en solicitud de privación de la patria potestad	469
Formulario III.–Convenio regulador adjunto a demanda de mutuo acuerdo para la adopción de medidas sobre responsabilidades parentales y pensión de alimentos para filiaciones no matrimoniales ni derivadas de pareja estable. Cataluña	472
Formulario IV.–Demanda contenciosa de modificación de medidas definitivas solicitando la convivencia compartida tras la entrada en vigor de la Ley 5/2011, de 1 de abril, de La Generalitat, de relaciones de los hijos e hijas cuyos progenitores no conviven (Comunidad Valenciana)	477
Formulario V.–Demanda contenciosa de modificación de medidas definitivas solicitando la guarda y custodia compartida	484
Formulario VI.–Demanda de mutuo acuerdo de modificación de medidas definitivas solicitando la guarda y custodia compartida	492
Formulario VII.–Elevación a escritura pública de los acuerdos alcanzados en proceso de mediación familiar	500
Formulario VIII.–Plan de parentalidad de mutuo acuerdo (custodia compartida)	505