

Índice General

Página

PRIMERA PARTE

CONSIDERACIONES GENERALES SOBRE LOS PACTOS DE PRE- RUPTURA CONYUGAL

CAPÍTULO PRIMERO

APROXIMACIÓN A LA FIGURA JURÍDICA DE LOS PACTOS DE PRE-RUPTURA 21

I. Concepto, caracteres y rechazo histórico 21

1. *Concepto* 21

2. *Caracteres* 22

3. *Rechazo histórico* 23

II. Causas de su aparición 27

1. *«Primera causa»: proceso de democratización y privatización de las relaciones familiares* 27

2. *«Segunda causa»: debilitamiento objetivo del matrimonio* 29

CAPÍTULO SEGUNDO

FUNCIONALIDAD DE LOS PACTOS DE PRE-RUPTURA 35

I. Breves reflexiones 35

II. Utilidad práctica actual 39

1. *Segundas o ulteriores nupcias* 39

2. *Hipótesis de gran desequilibrio patrimonial entre los cónyuges* 40

	<u>Página</u>
3. <i>El pacto de pre-ruptura como instrumento corrector de efectos económicos injustos o no deseados derivados del régimen legal del divorcio y de la separación acausal</i>	41
4. <i>Protección de la empresa familiar de uno de los cónyuges</i>	47
5. <i>Matrimonios mixtos</i>	53
5.1. <i>Pactos preventivos cuyo objeto es la elección de la ley aplicable al futuro divorcio y separación judicial</i>	53
5.2. <i>Pactos respecto a la educación de los hijos en caso de ruptura matrimonial</i>	60
CAPÍTULO TERCERO	
RECONOCIMIENTO DE LOS PACTOS DE PRE-RUPTURA EN EL DERECHO COMPARADO	63
I. Punto de partida: derecho norteamericano	63
1. <i>«Posner v. Posner» (1972)</i>	63
2. <i>«Uniform Premarital Agreement Act» (1983)</i>	65
3. <i>«Principles of the Law of Family Dissolution» (2000)</i>	67
4. <i>«Uniform Premarital and Marital Agreements Act» (2012)</i>	71
II. Doble vía de reconocimiento jurídico de los pactos de pre-ruptura	77
1. <i>Reconocimiento legal</i>	77
1.1. <i>«Primer ejemplo»: normativas autonómicas españolas</i>	77
1.2. <i>«Segundo ejemplo»: ordenamiento alemán</i>	83
A. <i>Regulación prevista en el BGB</i>	83
B. <i>Pronunciamientos judiciales relevantes del BVerfG y del BGH</i>	85
1.3. <i>«Tercer ejemplo»: ordenamiento australiano</i>	90
2. <i>Reconocimiento judicial</i>	93
2.1. <i>«Primer ejemplo»: ordenamiento estatal español</i>	93
A. <i>STS de 31 de marzo de 2011</i>	95

	<u>Página</u>
B. STS de 24 de junio de 2015	97
2.2. «Segundo ejemplo»: derecho inglés	101
A. Diferentes etapas en el reconocimiento de la validez y eficacia de los acuerdos matrimoniales	101
B. Pronunciamientos judiciales relevantes sobre los pactos prematrimoniales. Especial análisis de «Radmacher v. Granatino» (2010)	104
C. Marital Property Agreements: La consulta de la Law Commission (2011)	112
D. Matrimonial Property, Needs and Agreements: El informe final de la Law Commission (2014)	118

SEGUNDA PARTE

VIABILIDAD JURÍDICA DE LOS PACTOS DE PRE-RUPTURA CONYUGAL

CAPÍTULO PRIMERO

SUJECCIÓN DE LOS PACTOS DE PRE-RUPTURA A UN TRIPLE CONTROL	127
---	-----

CAPÍTULO SEGUNDO

PRIMER CONTROL EN EL MOMENTO DE LA CELEBRACIÓN DEL PACTO: FORMACIÓN DEL CONSENTIMIENTO LIBRE, INFORMADO Y NO VICIADO	133
---	-----

I. Exigencia de cumplimiento de requisitos procedimentales específicos más allá de las normas generales de los contratos	133
1. <i>Requisito relativo a la forma del pacto</i>	137
2. <i>Requisitos para la consecución de un consentimiento informado: asesoramiento legal independiente e información financiera</i>	143
2.1. Asesoramiento legal independiente	143
A. Función y sujeto del asesoramiento	143
B. El asesoramiento legal como requisito de validez del pacto	148

	<u>Página</u>
C. Intervención de letrado	151
2.2. Información financiera	154
A. Antecedentes del requisito de información financiera: análisis del Derecho Norteamericano	154
B. Análisis de la regulación del Código Civil de Cataluña	157
3. <i>Requisito temporal para la consecución de un consentimiento reflexionado</i>	161
II. Utilidad de la normativa contractual reguladora de los vicios del consentimiento en los pactos de pre-ruptura	165
1. <i>Desigualdad negocial entre las partes en el momento de la celebración del pacto</i>	169
2. <i>La figura de la ventaja excesiva o injusta como nuevo vicio del consentimiento</i>	174
CAPÍTULO TERCERO	
SEGUNDO CONTROL EN EL MOMENTO DEL OTORGAMIENTO DEL PACTO: CONTROL DE LEGALIDAD DE SU CONTENIDO	
179	
I. Sujeto competente y carácter del control sobre el contenido del pacto	179
II. Alcance del control notarial	183
1. <i>Control de legalidad notarial</i>	183
1.1. Rechazo de los pactos de pre-ruptura contrarios a los límites generales de la autonomía de la voluntad	183
A. Límite del orden público	184
B. Límite de las leyes	188
C. Límite de la moral	189
1.2. Análisis de pactos de pre-ruptura lesivos de derechos fundamentales de los cónyuges	190
A. «Primer ejemplo»: Pactos preventivos de la crisis que afectan a la cobertura de las necesidades básicas de las partes contratantes	191

	<u>Página</u>
a. Análisis de la regulación contenida en el Código Civil de Cataluña	193
B. «Segundo ejemplo»: Pactos preventivos de la crisis con incidencia en la igualdad de los cónyuges	197
a. Igualdad como ausencia de sumisión o de posición de superioridad	198
b. Igualdad como reciprocidad	202
1.3. Análisis de pactos de pre-ruptura lesivos de intereses de personas distintas a los cónyuges	207
A. Hijos	207
a. Pactos entre cónyuges que incluyen disposiciones con incidencia directa sobre los hijos	207
b. Pactos entre cónyuges con incidencia indirecta en los hijos	212
B. Terceros	214
2. <i>Oportunidad del control notarial de lesividad: juicio sobre la justicia material del pacto de pre-ruptura en el momento de su celebración ..</i>	215

CAPÍTULO CUARTO

TERCER CONTROL EN EL MOMENTO DE LA EXIGIBILIDAD DEL PACTO: CONTROL DE LA JUSTICIA SUSTANTIVA DEL ACUERDO ..	221
I. Notas introductorias	221
II. La figura de la alteración sobrevenida de las circunstancias en el ámbito de la familia y, en particular, en los pactos de pre-ruptura	225
III. Casos judiciales paradigmáticos de la aplicación de la alteración sobrevenida de las circunstancias a los pactos de pre-ruptura	231
1. <i>En EEUU: «Posner v. Posner»(1972)</i>	<i>231</i>
2. <i>En España: sentencia de la AP Granada de 14 de mayo de 2001 ...</i>	<i>232</i>
IV. Presupuestos de aplicación de la alteración sobrevenida de las circunstancias en los pactos de pre-ruptura	234
1. <i>«Primer supuesto»: aparición de circunstancias sobrevenidas relevantes, nuevas, imprevistas y razonablemente imprevistas</i>	<i>234</i>

	<u>Página</u>
2. «Segundo presupuesto»: gravedad del perjuicio ocasionado a uno de los cónyuges	237
3. «Tercer presupuesto»: existencia de nexo causal	239
V. Alcance de la ineficacia del pacto tras la aplicación de la alteración sobrevenida de las circunstancias	239
VI. Sujeto interviniente en la supervisión de la justicia material del pacto en caso de alteración sobrevenida de las circunstancias	240

CAPÍTULO QUINTO

CASOS TODAVÍA DIFÍCILES DE RESOLUCIÓN TRAS LA SUPERACIÓN DEL TRIPLE CONTROL	243
--	------------

TERCERA PARTE

GRUPOS DE CASOS EN RELACIÓN CON EL CONTENIDO DE LOS PACTOS DE PRE-RUPTURA CONYUGAL

CAPÍTULO PRIMERO

PACTOS DE PRE-RUPTURA DIRIGIDOS A LA REGULACIÓN DE LOS ASPECTOS PERSONALES DE LOS CÓNYUGES TRAS LA CRISIS CONYUGAL	249
---	------------

I. Pactos relativos a la vida futura de los cónyuges tras la crisis matrimonial	249
1. <i>Pactos de restricción del derecho a contraer matrimonio o a iniciar una convivencia de hecho</i>	<i>250</i>
2. <i>Pactos de restricción del derecho a fijar libremente el lugar de residencia</i>	<i>254</i>
II. Pactos acerca de la solicitud de divorcio y separación	255
III. Pactos referentes al incumplimiento de deberes conyugales	258
IV. Pactos de confidencialidad tras la crisis conyugal	264

CAPÍTULO SEGUNDO

PACTOS DE PRE-RUPTURA DIRIGIDOS A LA REGULACIÓN DE ASPECTOS PATRIMONIALES DE LOS CÓNYUGES TRAS LA CRISIS MATRIMONIAL

267

I. «Primer tipo»: pactos de pre-ruptura de disposición y, en especial, de exclusión de derechos reconocidos por la normativa reguladora de la ruptura matrimonial	268
1. <i>Reflexiones generales sobre los pactos de exclusión o limitación de derechos</i>	268
2. <i>Pactos de disposición sobre la prestación compensatoria</i>	273
2.1. Pactos de renuncia anticipada a la prestación compensatoria	273
A. Argumentos a favor de la validez de los pactos de renuncia anticipada	274
a. Evolución sobre la validez de la renuncia anticipada a la «spousal support» en EEUU	274
b. Evolución sobre la validez de la renuncia anticipada a la prestación compensatoria en el derecho civil común español	277
B. Límites a la autonomía de la voluntad en la celebración de pactos de renuncia anticipada a la prestación compensatoria	280
a. Pactos de renuncia anticipada a la prestación compensatoria que perjudiquen a los hijos	280
b. Pactos de renuncia anticipada a la prestación compensatoria lesivos de los derechos del cónyuge renunciante	282
c. Pactos de renuncia anticipada a la prestación compensatoria en perjuicio de terceros	283
2.2. Otros pactos de disposición sobre la prestación compensatoria	285
3. <i>Pactos de disposición relativos al derecho a la compensación económica por razón del trabajo</i>	290
3.1. Reflexiones previas sobre el fundamento de la compensación económica por razón del trabajo	290

	<u>Página</u>
3.2. Argumentos para la admisión de los pactos preventivos de disposición de la compensación económica por razón del trabajo, en especial, de los pactos para la renuncia anticipada a la misma	292
4. <i>Pactos concernientes al derecho de uso de la vivienda familiar</i>	300
4.1. Hijos menores de edad, hijos mayores dependientes desde el punto de vista económico e hijos discapacitados	300
A. Hijos menores de edad	300
B. Hijos mayores de edad dependientes desde el punto de vista económico e hijos discapacitados	304
4.2. Matrimonio sin hijos o con hijos mayores de edad independientes desde el punto de vista económico	308
A. Pactos de exclusión o de renuncia del derecho al uso de la vivienda familiar	309
B. Pactos que condicionan o modalizan la atribución del uso de la vivienda familiar	313
II. «Segundo tipo»: pactos de pre-ruptura de atribución de derechos a los cónyuges no previstos en la normativa reguladora de la ruptura matrimonial	317
1. <i>Pactos de creación «ex novo» de una renta vitalicia</i>	318
1.1. Casos paradigmáticos en la Jurisprudencia del Tribunal Supremo: SSTS de 31 de marzo de 2011 y de 24 de junio de 2015	318
1.2. Consideraciones sobre el tratamiento jurídico de estos pactos	322
2. <i>Pactos de concesión de una prestación compensatoria atípica</i>	324
2.1. Casos paradigmáticos de la Jurisprudencia del Tribunal Supremo: SSTS de 11 de diciembre de 2015, de 25 de marzo de 2014 y de 20 de abril de 2012	325
2.2. Consideraciones sobre el tratamiento jurídico de estos pactos	329
3. <i>Pactos destinados al pago de la mejora económica futura</i>	331
3.1. Caso paradigmático: STS de 7 de marzo de 1995	331

	<u>Página</u>
3.2. Reflexiones al hilo de la STS de –7 de marzo de 1995	332
4. <i>Pactos voluntarios de alimentos a favor de uno de los cónyuges</i>	334
4.1. Consideraciones previas	334
4.2. Caso paradigmático: STS de 4 de noviembre de 2011 ..	336
5. <i>Pactos indemnizatorios en caso de ruptura de la relación conyugal</i>	339
5.1. Ideas preliminares	339
5.2. Caso paradigmático a favor de la nulidad de estos pactos: SAP Almería de 17 de febrero de 2003	340
5.3. Motivos para la celebración de estos pactos	344
BIBLIOGRAFÍA	347
RELACIÓN DE SENTENCIAS Y RESOLUCIONES	373
GUÍA DE UTILIZACIÓN DE PROVIEW	