

M^a MERCEDES LAFUENTE BENACHES

*Profesora Titular de Derecho Administrativo
Universidad de Valencia*

EXHUMACIONES JURÍDICAS

**THOMSON REUTERS
ARANZADI**

Primera edición, octubre 2016



THOMSON REUTERS PROVIEW™ eBOOKS

Incluye versión en digital

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.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

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).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

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

Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2016 [Thomson Reuters (Legal) Limited / M^a Mercedes Lafuente Benaches]

© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, S.A.U.

Camino de Galar, 15

31190 Cizur Menor (Navarra)

ISBN: 978-84-9135-482-6

DL NA 1841-2016

Printed in Spain. Impreso en España

Fotocomposición: Editorial Aranzadi, S.A.U.

Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL

Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11

31013 – Pamplona

*«Si habito en tu memoria no estaré solo»
(Mario Benedetti)*

A todos los que permanecéis en la mía, por acompañarme.

Sumario

Página

CAPÍTULO I	
INTRODUCCIÓN	15
CAPÍTULO II	
LA EXHUMACIÓN	25
I. La acción material de exhumar	25
II. La exhumación como decisión jurídica	25
1. <i>Presupuesto fáctico. La muerte</i>	26
2. <i>La exhumación como anormal destino del cadáver o restos óseos</i>	26
3. <i>Su calificación como servicio que atiende las prestaciones post mortem. Servicio funerario o de cementerio</i>	27
4. <i>Su calificación como servicio de interés general</i>	30
III. Transformación cultural y jurídica del bien tutelado	35
CAPÍTULO III	
SUJETOS IMPLICADOS EN LA EXHUMACIÓN. CONSIDERACIÓN JURÍDICA	39
I. El cadáver o sus restos	39
II. La familia o allegados, como titulares del derecho a la exhumación y como usuarios del servicio	41
III. La administración prestadora, reguladora o subrogada del servicio de exhumación	45
IV. Las empresas funerarias como prestadoras del servicio de exhumación	46
V. Operarios de la exhumación	47

CAPÍTULO IV

CLASES DE EXHUMACIONES	49
I. En procesos civiles por filiación	50
II. A instancia de particulares para el traslado del cadáver o sus restos	52
III. De oficio	53
1. <i>Por razones urbanísticas</i>	53
2. <i>Por la declaración de estado de ruina de la sepultura</i>	54
3. <i>Por vencimiento del plazo de la concesión del derecho funerario</i>	55
4. <i>Por razones culturales</i>	55
IV. En los procedimientos por memoria histórica	56
V. En el curso de una investigación penal	58
1. <i>Por presunto delito</i>	58
2. <i>En particular, los niños robados</i>	60
VI. Causas santas	62

CAPÍTULO V

EL PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO DE EXHUMACIÓN	65
I. Condiciones para la concesión de la autorización de exhumación	65
1. <i>Clasificación de los cadáveres</i>	66
2. <i>Tiempo transcurrido desde la inhumación</i>	66
3. <i>Tratamiento del cadáver</i>	68
4. <i>Condiciones meteorológicas y estación del año</i>	68
II. Fases y trámites generales en todo procedimiento de exhumación	68
1. <i>Fase de iniciación</i>	69
1.1. <i>Órgano competente</i>	70
1.2. <i>Personas solicitantes</i>	70
1.3. <i>Contenido de la solicitud</i>	71
2. <i>Fase de instrucción</i>	72
2.1. <i>Autorizaciones privadas</i>	72

	<u>Página</u>
2.2. Autorizaciones públicas de carácter administrativo	73
A. Generales	73
B. Sectoriales	73
2.3. Otras posibles autorizaciones	74
A. La autorización canónica	74
B. Intervención judicial y el derecho a la tutela judicial efectiva	74
C. La intervención del fiscal	81
3. Fase de terminación	81
4. La formalización del acto de exhumación. Acta e inscripción	82

CAPÍTULO VI

LA RESPONSABILIDAD POR LOS DAÑOS MORALES ANTE EXHUMACIONES CONTRARIAS A DERECHO	85
I. Los daños generados en el procedimiento de exhumación	85
1. Daños morales por exhumación en procedimientos iniciados de oficio	87
2. Daños morales por exhumación en procedimientos iniciados a instancia de parte	89

CAPÍTULO VII

LA EXHUMACIÓN Y SU COLISIÓN CON OTROS DERECHOS	91
I. La exhumación y la dignidad del fallecido	91
II. La exhumación y el derecho a la intimidad familiar	93
III. La exhumación y el derecho a la identidad	98
1. El derecho a la filiación	98
2. El derecho a la individualización en la tumba y en los registros	101
IV. La exhumación y el derecho al honor	107
V. La exhumación y el derecho a la libertad de culto	108
VI. La exhumación y la protección del patrimonio	110
VII. Exhumación y el derecho a la libertad de investigación científica	112

CAPÍTULO VIII	
LA RESPONSABILIDAD PENAL FRENTE A LAS EXHUMACIONES DELICTIVAS	115
CAPÍTULO IX	
EXHUMACIONES Y MEDIO AMBIENTE	123
CAPÍTULO X	
EL COSTE DE LA EXHUMACIÓN	125
CAPÍTULO XI	
LAS EXHUMACIONES ADMINISTRATIVAS CON EMPLEO DE LA TÉCNICA ARQUEOLÓGICA Y SUS IMPLICACIONES JURÍDICO ADMINISTRATIVAS	133
I. El empleo de la arqueología en las exhumaciones administrativas y patrimonio arqueológico. Naturaleza jurídica de los restos localizados	133
1. <i>El tratamiento museístico de los cadáveres y restos humanos</i>	136
II. El registro documental de las actuaciones arqueológicas. Su precisa naturaleza jurídica	138
1. <i>El tratamiento museístico de la documentación arqueológica</i>	144
CAPÍTULO XII	
PSICOLOGÍA DE LAS EXHUMACIONES	147
ANEXO I	151
ANEXO II	153
ANEXO III	155
ANEXO IV	157
XIII. BIBLIOGRAFÍA	161