

Índice sistemático

Abreviaturas y siglas utilizadas	19
Agradecimientos.....	21
Presentación	23

CAPÍTULO I

Derechos de las personas con discapacidad: análisis teórico y realidad empírica	29
1. La nueva visión de la discapacidad y el cuestionamiento, evolución y profesionalización de la tutela.....	29
1.1. Derecho Romano	31
1.2. Derecho histórico nacional.....	38
1.3. La reforma de 1983	42
1.3.1. Especial referencia a la graduación de la incapacidad	48
1.3.2. Las instituciones de protección en el siglo XXI	51
1.4. La perspectiva de los derechos fundamentales: marco normativo	57
A. La Constitución de 1978	57

B.	El Derecho de la Unión Europea.....	61
C.	Tratados Internacionales	62
1.5.	La nueva visión de la discapacidad: la discapacidad como cuestión de hecho.....	70
1.5.1.	El nuevo paradigma de la discapacidad y el Derecho civil	74
1.5.2.	La discapacidad y la modificación judicial de la capacidad.....	76
1.5.3.	Discapacidad y dependencia.....	78
2.	Estudio empírico.....	79
2.1.	Sujetos, objeto y ámbito del estudio	81
2.1.1.	Población de referencia y de estudio.....	81
2.1.2.	Criterios de inclusión y de exclusión.....	83
2.1.3.	Diseño del estudio y variables analizadas	84
2.1.4.	Recogida de datos	85
2.1.5.	Datos obtenidos	85
2.2.	Análisis de los datos	91
2.2.1.	Sexo.....	91
2.2.2.	Edad.....	93
2.2.3.	Discapacidad.....	94
2.2.4.	Familia	95
2.2.5.	Ingresos económicos y cuantía	97
2.2.6.	Lugar de residencia, inmuebles en propiedad y vivienda familiar.....	97
2.2.7.	Actos de contenido patrimonial.....	102
2.2.8.	Actos de disposición sobre la vivienda habitual	104

2.2.9. Causas de revisión de la capacidad de obrar.....	105
2.3. Extensión de la medida de protección y figuras de protección	106
2.3.1. Análisis de diversas resoluciones de contenido y alcance tradicional.....	108
2.3.2. Análisis de diversas resoluciones en las que se declara la incapacidad parcial, constituyendo una tutela	111
2.3.3. Análisis de diversas resoluciones en los que se ha constituido como medida de protección la curatela.....	130

CAPÍTULO II

El derecho a la vivienda de las personas con discapacidad	143
1. Planteamiento.....	143
2. El derecho a la vivienda: antecedentes y estado de la cuestión.....	147
3. El concepto de vivienda habitual.....	153
3.1. El domicilio en el Código civil.....	154
3.2. Domicilio y vivienda habitual.....	158
3.3. La vivienda familiar.....	162
4. El derecho a la vivienda de las personas con discapacidad: el derecho a vivir dónde, cómo y con quien se quiera	165
4.1. La Ley de Promoción de la Autonomía Personal.....	171

4.2. Ley General de Derechos de las Personas con Discapacidad	173
4.3. Vida independiente y enfermedad mental	175

CAPÍTULO III

La protección desde un punto de vista dinámico: instrumentos que garantizan la adquisición de una vivienda.....	181
1. Planteamiento	181
2. Instrumentos <i>inter vivos</i>	184
2.1. Contenido y objeto de la adquisición	184
2.1.1. Vivienda social	187
2.1.2. Arrendamiento libre.....	190
2.1.2.1. Derecho transitorio	190
2.1.2.2. Régimen vigente.....	201
2.2. Donación.....	202
2.2.1. La escritura pública como requisito <i>ad solemnitatem</i>	203
2.2.2. La reserva de bienes o derechos suficientes.....	207
2.2.2.1. Vivir en un estado correspondiente a sus circunstancias	208
2.2.2.2. Reserva en nuda propiedad o en usufructo	210
2.2.2.3. Innecesaridad de manifestación expresa.....	211
2.2.3. La prohibición de donar más de lo que se pueda dar o recibir por testamento.....	211

2.2.3.1. Valoración del bien.....	213
2.2.3.2. Efecto del incumplimiento del precepto.....	215
2.2.3.3. Donaciones a las que se refiere ...	218
2.2.3.4. La posible aplicación del artículo 1.041 del Código civil	220
2.2.4. Donación con reserva de la facultad de disposición	229
2.2.4.1. Naturaleza jurídica de la facultad del donante.....	231
2.2.4.2. Otras cuestiones	235
2.2.5. Donación <i>mortis causa</i>	237
2.3. Constitución de un patrimonio protegido	240
2.3.1. Naturaleza jurídica.....	244
2.3.2. Contenido.....	249
2.3.2.1. Adecuación y suficiencia de los bienes y derechos.....	250
2.3.2.2. Necesidades vitales	252
2.3.3. La vivienda como objeto de un patrimonio protegido.....	254
2.3.3.1. Constitución de un patrimonio protegido aportando el beneficiario su propia vivienda.....	255
2.3.3.2. Aportación de dinero para la adquisición de una vivienda	257
2.3.3.3. Aportación de bien inmueble gravado con hipoteca.....	257
3. La adquisición <i>mortis causa</i>	259
3.1. Planteamiento	259

3.2. El legado de un derecho de habitación.....	261
3.2.1. Elementos comunes	262
3.2.1.1. Naturaleza jurídica del derecho de habitación	262
3.2.1.2. El beneficiario y su «familia»	264
3.2.1.3. El constituyente	269
3.2.1.4. Extensión e inscripción del dere- cho	270
3.2.1.5. Vivienda habitual	275
3.2.1.6. Intransmisibilidad del derecho ...	278
3.2.1.7. Efectos del legado del derecho de habitación	280
3.2.2. El «legado» del derecho de habitación por ministerio de la ley.....	283
3.2.2.1. El requisito de la necesidad	285
3.2.2.2. La no oposición.....	288
3.2.3. Donación del derecho de habitación, como donación <i>post mortem</i>	290
3.3. El legado de alimentos	291
3.3.1. Posible atribución y límites	292
3.3.2. Modo de otorgamiento y contenido.....	294
3.3.3. Límites del legado.....	295
3.3.4. Legado de alimentos y a título de ali- mentos	297
3.4. Las sustituciones fideicomisarias en favor de las personas con capacidad modificada judicial- mente	300
3.4.1. Los fideicomisos: concepto, requisitos y clases	302

3.4.1.1. Concepto.....	302
3.4.1.2. Requisitos.....	304
3.4.1.3. Clases de fideicomisos.....	306
3.4.2. La sustitución fideicomisaria en el marco del artículo 808 del Código civil	308
3.4.2.1. Sujetos.....	310
3.4.2.2. Momento	314
3.4.2.3. Extensión del fideicomiso y obligaciones del fiduciario	315
3.4.3. Supuestos concretos de posible sustitución fideicomisaria, sobre la vivienda familiar.....	320
3.4.3.1. Primer supuesto: caudal relicto consistente en un único bien inmueble, la vivienda familiar	320
A. Facultad de administración y gestión del bien	320
B. Posibilidad de arrendamiento	321
C. Posibilidad de enajenación ...	322
D. Posibilidad de gravamen.....	325
3.4.3.2. Segundo supuesto: caudal relicto consistente en más de un bien inmueble, siendo uno de ellos la vivienda familiar	325
3.4.4. Problemas derivados de la posible coexistencia de diferentes regímenes de administración.....	327
3.5. La facultad de mejora del cónyuge viudo.....	331
3.5.1. Requisitos.....	332
3.5.2. Fundamento.....	333

3.5.3. Extensión	335
3.5.4. Posible extensión a las facultades recogidas en los artículos 782 y 822 del Código civil.....	336

CAPÍTULO IV

La protección desde un punto de vista estático: la conservación de la vivienda	339
1. Planteamiento	339
2. El Patrimonio protegido	344
2.1. La protección patrimonial que ofrece la Ley 41/2003	345
2.2. Alcance de la responsabilidad.....	352
3. El legado de derecho de habitación.....	354
4. La protección de la vivienda familiar	356
4.1. La protección de la vivienda familiar y el principio de responsabilidad patrimonial universal.....	360
4.2. Naturaleza y finalidad del principio.....	360
4.3. Supuestos de exclusión y limitación de responsabilidad	366
4.3.1. Modificaciones legales al principio de responsabilidad universal.....	366
4.3.2. Modificaciones convencionales al principio de responsabilidad universal.....	370
4.4. Extensión del principio a la protección de la vivienda habitual de las personas con discapacidad.....	373

5.	La protección de la vivienda habitual de las personas cuya capacidad de obrar se ha visto modificada judicialmente.....	374
5.1.	Su protección en el Derecho suizo	381
5.2.	Su protección en el Derecho francés.....	382
6.	Mención especial al contrato de alimentos y los riesgos en su utilización como medida de protección de la vivienda habitual	383
6.1.	Naturaleza y características.....	385
6.2.	Sujetos del contrato	390
6.3.	Extensión y prestaciones.....	394
6.4.	El contrato de alimentos como medio para la adquisición o conservación de la vivienda.....	397
6.5.	La frustración del fin del contrato	402
6.6.	Problemas derivados de su regulación.....	414

CAPÍTULO V

	Mecanismos e instituciones por los que nuestro ordenamiento jurídico puede promover la adquisición y conservación de la vivienda habitual a favor de las personas con discapacidad.....	425
1.	Planteamiento	425
2.	Introducción en nuestro ordenamiento de nuevas instituciones jurídicas: el <i>Trust</i> y la Fundación familiar ..	431
2.1.	El <i>trust</i>	431
2.1.1.	Definición y características.....	432
2.1.2.	El <i>trust</i> en el ordenamiento jurídico español	433

2.1.3. Su incorporación en España.....	436
2.2. La Fundación familiar	440
3. Propuesta razonada de modificaciones legislativas	442
3.1. Legítima <i>versus</i> libertad de testar	444
3.2. Consagración de un principio general de protección	450
3.2.1. Su positivación	452
3.2.2. Modificaciones secundarias o derivadas del principio general.....	453
3.2.3. Modificaciones sustantivas, adicionales al principio general	454
3.2.4. Alcance subjetivo de la medida	456
4. Modificación en la extensión y alcance de la obligación de alimentos entre parientes	458
4.1. Naturaleza y extensión de la obligación de alimentos entre hermanos	462
4.2. Modificación propuesta	464
5. Modificación de la normativa del patrimonio protegido	466
5.1. Propuesta de constitución.....	468
5.2. Requisitos.....	469
5.3. Efectos	471
5.4. Limitación del principio de responsabilidad universal: declaración de inembargabilidad.....	474
5.5. Propuesta de modificación.....	477
5.6. Problemas para su admisión	481

6. Modificación del ámbito subjetivo en la sustitución fideicomisaria.....	484
7. La protección de la vivienda de las personas con capacidad modificada judicialmente.....	487
Bibliografía.....	491