

SUMARIO

INTRODUCCIÓN	19
CAPÍTULO I. EL FUNDAMENTO DE LA LEGÍTIMA A LO LARGO DE LA HISTORIA	27
1. Introducción	27
2. Derecho romano. La libertad de testar en Roma y su posterior limitación	27
2.1. La <i>querela inofficiosi testamenti</i> y la influencia de la ley Falcidia	32
2.2. La etapa justiniana	37
2.3. La posición del cónyuge viudo.....	40
2.4. Conclusiones sobre el fundamento de la legítima	42
3. La legítima en el Derecho histórico español.....	44
4. El Proyecto de 1851	56
4.1. Referencia al Proyecto de 1836.....	56
4.2. El Proyecto de 1851	57
4.3. Una breve referencia a la desheredación	63
5. La Propuesta de 1881. Anteproyecto de 1882-1888 y Ley de Bases de 1888	65
5.1. Propuesta de ley de Bases de 1881.....	65
5.1.1. El Anteproyecto de 1882-1888 y Ley de Bases de 1888	69

SUMARIO

6.	A favor y en contra de la legítima de los descendientes	72
6.1.	Igualdad entre los legitimarios	73
6.2.	Parte debida <i>iure naturae</i> y la prevención del abuso	75
6.3.	Conservación del patrimonio en el seno de la familia	78
7.	Algunas conclusiones	79

CAPÍTULO II. EL FUNDAMENTO DE LA LEGÍTIMA EN LOS DENOMINADOS DERECHOS «FORALES»: RECORRIDO HISTÓRICO Y DERECHO ACTUAL

83

1.	La legítima en los tradicionalmente denominados «derechos forales»..	83
2.	Aragón	84
2.1.	El Código del Derecho Foral de Aragón	90
2.2.	Conclusiones	94
3.	Baleares	96
3.1.	Mallorca y Menorca	97
3.2.	Ibiza y Formentera	100
3.3.	Pacto de definición	101
4.	Cataluña	104
4.1.	El Libro IV del Código Civil de Cataluña	109
4.2.	La ausencia de relación familiar como causa de desheredación: artículo 451-17. 2. e) del Código Civil de Cataluña	113
5.	Galicia	116
5.1.	La ley del Derecho Civil de Galicia 2/2006	121
6.	País Vasco	124
6.1.	Vizcaya	125
6.1.1.	Ley del Derecho Civil Foral del País Vasco 13/1992 .	129
6.2.	Guipúzcoa	132
6.3.	Tierra de Ayala	133
6.4.	Nueva ley de Derecho Civil Vasco, 5/2015.....	135
7.	Navarra	138
7.1	La Ley 21/2019	142

CAPÍTULO III. LEGÍTIMA *VS* LIBERTAD DE TESTAR EN EL DERECHO COMPARADO

147

1.	Introducción.....	147
2.	Limitaciones a la libertad de testar en Inglaterra.....	148

2.1.	<i>Common law vs. civil law</i>	148
2.2.	El Derecho sucesorio inglés	149
2.2.1.	Historia	150
2.2.2.	<i>Family Provision</i>	154
2.2.3.	Comparativa entre los regímenes sucesorios de Inglaterra y España	159
3.	Sistema sucesorio estadounidense: ¿Libertad de testar o legítima funcional?	161
3.1.	La libertad de testar en el sistema sucesorio norteamericano	162
3.1.1.	<i>“The elective share of a surviving spouse”</i>	163
3.1.2.	<i>Pretermission statutes</i>	164
3.1.3.	Otros límites.....	166
3.2.	Comparativa entre regímenes sucesorios	167
4.	La legítima en Italia.....	170
4.1.	La legítima del cónyuge viudo	173
4.2.	Acerca del fundamento de la legítima italiana: la solidaridad familiar.....	177
4.3.	La desheredación.....	178
4.4.	La legítima como obstáculo a la libre circulación de bienes.....	182
4.5.	La necesidad de una reforma.....	183
5.	La <i>réserve</i> en Francia.....	185
5.1.	El fundamento de la <i>réserve héréditaire</i>	187
5.2.	<i>Réserve héréditaire</i> antes de la reforma del año 2006	190
5.3.	La <i>réserve héréditaire</i> a partir de la ley del 23 de junio de 2006.	191

CAPÍTULO IV. RECAPITULACIÓN: SOBRE EL ORIGEN, FUNDAMENTO Y CARACTERES DE LA LEGÍTIMA EN ESPAÑA . 197

1.	El fundamento de la legítima desde una perspectiva histórica y en función de la clase de legitimarios.....	197
1.1.	Sobre la legítima de los descendientes	198
1.2.	Acerca de la legítima de los ascendientes	205
1.3.	El cónyuge viudo.....	206
2.	De los distintos sistemas legitimarios existentes en España.....	208
3.	Un sistema legitimario frente a la libertad de testar anglosajona.....	215
4.	Conclusión	220

CAPÍTULO V. HACIA UN DEBILITAMIENTO DE LA LEGÍTIMA ...	223
1. Introducción	223
2. Protección del legitimario con discapacidad: supuestos de los artículos 808 y 822 del Código Civil	225
2.1. La sustitución fideicomisaria del artículo 808.3 del Código Civil	226
2.2. Derecho de habitación a favor del legitimario que se encuentra en situación de discapacidad	232
3. Pago en metálico de la legítima y atribución de bienes a un heredero o herederos determinados	237
3.1. El pago en metálico de la legítima de los artículos 841 y siguientes del Código Civil	238
3.2. La protección de la empresa familiar: el artículo 1056.2 del Código Civil	245
3.3. Algunas conclusiones	248
4. La protección del cónyuge supérstite en la nueva realidad social: artículo 831 del Código Civil y la conocida cautela <i>socini</i>	249
4.1. Fortalecimiento de la posición del cónyuge viudo a través de la facultad de distribución y mejora prevista en el artículo 831 del Código Civil	251
4.1.1. Unas facultades muy amplias.....	255
4.1.2. Algunas conclusiones	260
4.2. La insuficiencia de la cautela <i>socini</i> como instrumento de protección del supérstite en caso de mala relación familiar..	261
5. Doctrina jurisprudencial en materia de desheredación y una nueva causa de indignidad sucesoria	267
5.1. Evolución de la jurisprudencia en materia de desheredación: el maltrato psicológico y la ausencia de relación familiar.....	268
5.1.1. La desheredación por maltrato psicológico	269
5.1.1.1. Interpretación restrictiva: STS de 28 de junio de 1993	270
5.1.1.2. La sentencia del 26 de junio de 1995	271
5.1.1.3. El giro jurisprudencial: el maltrato psicológico en la STS de 3 de junio de 2014.....	273
5.1.1.4. La STS de 30 de enero de 2015.....	277
5.1.1.5. STS de 13 de mayo de 2019.....	278
5.1.1.6. Presupuestos del maltrato psicológico	280
5.1.2. La ausencia de relación como causa autónoma de desheredación: Problemas que presenta.....	282

5.1.2.1.	Especial referencia a la STS de 19 de febrero de 2019	286
5.1.2.2.	Sentencias del Tribunal Supremo de 24 de mayo de 2022 y 19 de abril de 2023	289
5.2.	Una nueva causa de indignidad sucesoria: artículo 756.7 del Código Civil	292
6.	Conclusiones	295

CAPÍTULO VI. UN VISTAZO A LA REALIDAD SOCIAL: ENCUESTA AL NOTARIADO ESPAÑOL

1.	Introducción	299
2.	Acerca de la encuesta.....	301
2.1.	Relevancia estadística de los resultados.....	301
2.2.	Perfil de los notarios participantes	302
3.	El sistema legitimario no se adapta a la realidad social actual	304
3.1.	Centrando el debate en materia de legítimas: posibles reformas.....	306
3.1.1.	Acerca de la legítima de los descendientes.....	306
3.1.2.	Naturaleza jurídica de la legítima: una legítima <i>pars valoris</i>	313
3.1.3.	Acerca de la necesidad de proteger al cónyuge viudo	314
3.1.4.	Sobre la legítima de los ascendientes.....	321
3.1.5.	El ocaso de la legítima	324
4.	Práctica notarial	327
5.	Conclusiones: postura del notariado español en el clásico debate sobre las legítimas	332

CAPÍTULO VII. SOBRE EL FUNDAMENTO DE LA LEGÍTIMA EN LA ACTUALIDAD

1.	Introducción	335
2.	Sobre la protección constitucional de la legítima	337
3.	A favor y en contra de la legítima de los descendientes en la actualidad	342
3.1.	Conservación del patrimonio en el seno de la familia	344
3.1.1.	Libertad de testar y empresa familiar	347
3.2.	Deber moral de proporcionar a los descendientes medios de subsistencia	349
3.3.	Deber moral basado en el parentesco	352
3.4.	Principio de solidaridad intergeneracional como fundamento de la legítima	356
3.4.1.	¿Qué se entiende por solidaridad familiar?	356

SUMARIO

3.5.	La solidaridad familiar como fundamento de la legítima.....	357
3.5.1.	La solidaridad familiar entendida como un deber moral basado en la relación de parentesco.....	358
3.5.2.	La solidaridad familiar como fundamento de una institución de carácter asistencial	360
3.5.3.	Solidaridad familiar con el fin de proteger a descendientes de familias desestructuradas	363
3.5.4.	Solidaridad intergeneracional como relación recíproca de ayuda mutua	366
3.6.	La fuerte carga simbólica de la institución de la legítima	371
3.7.	Legítima como prevención del abuso por parte del testador...	373
3.8.	Conclusiones	376
4.	La legítima de los ascendientes en el Código Civil	381
5.	El cónyuge viudo	388

CAPÍTULO VIII. SOBRE LA POSIBLE REGULACIÓN DE LA LEGÍTIMA: PROPUESTAS DE *LEGE FERENDA*

1.	Introducción	395
2.	Tendencias doctrinales de cara a una nueva regulación	396
2.1.	Propuesta de Código Civil de la Asociación de Profesores de Derecho Civil	398
2.2.	Tendencias doctrinales en materia de legítimas	404
2.2.1.	Supresión de la legítima y regulación de un sistema de libertad de testar	405
2.2.2.	Regulación de una legítima meramente asistencial ..	409
2.2.3.	Reducción de la cuantía de la legítima	412
2.2.4.	Modificación de las causas de desheredación.....	414
2.2.5.	La legítima como derecho de crédito.....	418
3.	Sobre el fundamento de la legítima: definición del principio de solidaridad familiar	421
4.	Sobre la legítima de los descendientes	424
5.	A favor de una legítima de los ascendientes.....	433
6.	Derechos sucesorios del cónyuge viudo: la vivienda habitual como eje fundamental.....	435
7.	El problema de la captación de la voluntad del causante	440

CONCLUSIONES

BIBLIOGRAFÍA