

Las consecuencias civiles de la violencia de género

Autor: Antonio José Vela Sánchez

J.M. Bosch Editor /2022

www.librotecnia.cl

Índice

Abreviaturas	21
Introducción	31
Cuestiones preliminares	37
I. Referencia a la distinción entre violencia de género en general y violencia de género sobre la pareja.....	37
II. Consideración sobre la protección jurídica multidisciplinar en estos ámbitos	41
1. Normativa española.....	41
1.1. Regulación estatal general.....	41
1.2. Régimen jurídico particular de las Comunidades Autónomas.....	43
2. Regulación internacional	45
2.1. Normativa extracomunitaria relevante	45
2.2. Normativa esencial comunitaria.....	45
Parte primera: efectos civiles personales principales de la violencia de género sobre la pareja	49
CAPÍTULO 1	
Introducción	51

www.librotecnia.cl

1.	Presupuestos generales normativos y jurisprudenciales en esta sede	51
1.1.	La necesaria protección de los derechos fundamentales de las víctimas	51
1.2.	El carácter interdisciplinar de las regulaciones procedentes en esta materia.....	53
2.	La trascendente competencia civil de los JJVM en estas cuestiones	54
3.	Las consecuencias civiles básicas de la llamada orden de protección.....	57

CAPÍTULO 2

	Efectos respecto de los hijos menores	63
1.	Ideas generales.....	63
1.1.	La obligada defensa de los menores en estas situaciones de violencia	63
1.2.	El principio cardinal de salvaguarda del interés superior del menor.....	65
	A) Su significado en esta materia.....	65
	B) Interés del menor y derecho a la convivencia familiar de los progenitores en la jurisprudencia del TEDH.....	66
2.	Ejercicio de la patria potestad	68
2.1.	Infracciones penales relativas a la violencia de género y ejercicio de la patria potestad	68
	A) Preliminar: inhabilitación frente a privación	68
	B) Regulación penal de la materia	69
	C) Régimen establecido por la LOGILS respecto de los hijos menores	71
2.2.	Referencia a la intervención psicológica con menores expuestos a violencia y ejercicio de la patria potestad .	71

3.	Suspensión de la patria potestad	73
3.1.	Introducción	73
3.2.	Regulación contenida en la LOVG.....	75
3.3.	Pronunciamientos judiciales esenciales en esta cuestión	77
	A) Suspensión de la patria potestad por ingreso en prisión del padre	77
	B) La gravedad necesaria de los hechos para que se suspenda la patria potestad del progenitor	77
	C) La posible recuperación por el progenitor de la patria potestad suspendida.....	79
4.	Privación de la patria potestad	80
4.1.	Preliminar	80
4.2.	Normativa aplicable	83
4.3.	La posición de los tribunales en esta compleja materia	88
	A) La privación de la patria potestad como sanción al progenitor por incumplimiento grave de los deberes paterno-filiales	88
	B) La pérdida de la patria potestad como medida judicial de protección del interés superior del menor	89
	C) La discrecionalidad judicial para decretar la pri- vación de la patria potestad.....	91
	D) Supuestos esenciales en los que procede la pri- vación de la patria potestad por existir violencia de género sobre la pareja.....	93
	E) Recuperación por el violento de la patria potes- tad perdida.....	99
5.	Guarda y custodia.....	100
5.1.	Ideas generales.....	100
5.2.	Régimen del Código Civil	103

A)	Imposibilidad de la guarda y custodia compartida cuando el progenitor se halla incurso en un procedimiento penal	104
B)	Exclusión de la guarda y custodia compartida si existen indicios fundados de violencia de género sobre la pareja en el proceso civil entablado..	107
C)	La cuestión de inconstitucionalidad sobre el art. 92.7º CC	108
5.3.	Doctrina jurisprudencial en esta sede	110
A)	Supuestos en que no puede acogerse la guarda y custodia compartida por haber recaído una condena penal por violencia de género sobre la pareja	110
B)	Casos en los que no se concede la guarda y custodia compartida por existir un proceso penal en curso por violencia de género sobre la pareja	112
C)	Existiendo violencia de género sobre la pareja no procede la guarda y custodia conjunta aunque exista acuerdo de los progenitores	114
6.	Régimen de relación, estancia, comunicación y visitas	116
6.1.	Introducción	116
A)	Conceptualización de los derechos	116
B)	Configuración jurídica de estos derechos	117
6.2.	Régimen jurídico y jurisprudencial anterior a las reformas operadas por la LOPIIA y por la LOGILS.....	120
A)	Regulación civil anterior	120
B)	Regulación penal todavía hoy vigente	121
C)	Criterios jurisprudenciales primordiales existentes en esta materia	124
6.3.	Normativa actual tras las modificaciones realizadas por la LOPIIA y por la LOGILS	130

A)	Razones de la modificación	130
B)	Los preceptos civiles reformados	131
C)	La constitucionalidad del art. 94.4º CC.....	135
D)	La modificación del art. 66 LOVG.....	136

CAPÍTULO 3

	Solicitud de separación o divorcio por la esposa violentada sin esperar al plazo legal de los tres meses.....	137
1.	Regulación y fundamento	137
2.	Ejercicio anticipado de la acción de separación o divorcio	140
2.1.	Criterio general.....	140
2.2.	La especial situación en caso de reconciliación de los cónyuges separados	141

CAPÍTULO 4

	El derecho a cambiar el nombre y los apellidos	143
1.	Introducción y justificación de esta normativa especial.....	143
2.	Contenido esencial de este derecho	145
2.1.	Regulación aplicable	145
2.2.	Requisitos, solicitud y trámites.....	147
A)	Presupuestos generales.....	147
B)	Solicitud.....	148
C)	Trámites	150
3.	Otras cuestiones relevantes que se plantean en esta sede de alteración identificativa.....	150
3.1.	¿Puede solicitarse solo el cambio de apellidos o también el del nombre propio?.....	150
3.2.	¿Cabría pedir la mudanza de apellido por los descendientes no para obstaculizar su localización, sino por no llevar el del padre violento?	151

A)	La regla general en esta cuestión.....	151
B)	La posición de la antigua DGRN.....	152
C)	La postura favorable al cambio de apellido en estos supuestos	153
D)	La opinión contraria a la posibilidad de la varia- ción en estos casos	156
3.3.	Problemas prácticos en relación con la mecánica registral de la constancia del cambio de nombre y apellidos.....	157
A)	¿Es exigible actualmente la inscripción marginal del cambio realizado con efecto constitutivo?.....	157
B)	¿Es necesario hoy poner de oficio nota marginal de referencia en todos los folios registrales en que consten los antiguos referidos a las víctimas de violencia de género sobre la pareja?	160

Parte segunda: efectos civiles patrimoniales primordiales de la violencia de género en la pareja 161

CAPÍTULO 1

	Indemnización de daños causados.....	163
1.	Responsabilidad general.	163
2.	La reparación del llamado daño moral	166
2.1.	Introducción	166
2.2.	Sujetos con derecho a resarcimiento en esta materia ...	167
2.3.	Configuración del daño moral.....	169
A)	Conceptuación	169
B)	Los específicos derechos lesionados e indemni- zables por daño moral en sede de violencia de género sobre la pareja.....	170
C)	Daño moral y daño psíquico	172
2.4.	Motivación del daño moral	174

2.5.	La prueba en esta sede: su facilitación jurisprudencial	175
2.6.	La cuantificación del daño moral	178
	A) Ideas previas	178
	B) Criterios determinados para la valoración de los daños	180
	C) Revisión casacional de la indemnización fijada por daño moral	184
3.	La protección especial de las personas huérfanas víctimas de la violencia de género	185
CAPÍTULO 2		
	Extinción del régimen económico matrimonial de gananciales a favor de la víctima de violencia de género sobre la pareja	187
1.	Preliminar	187
2.	La aplicación de la doctrina jurisprudencial de la fecha de la separación legal o del divorcio	188
3.	La separación de hecho como causa extintiva automática de la comunidad ganancial	191
4.	El recurso a la nulidad matrimonial como mecanismo eliminador de derechos económicos del maltratador.	198
CAPÍTULO 3		
	Inexistencia del derecho del maltratador a la pensión compensatoria	201
1.	El actual sistema no causal ni culpabilístico de la separación o del divorcio en nuestro Código Civil.....	201
	1.1. Criterio normativo	201
	1.2. El incumplimiento de los deberes conyugales o la violencia de género como posibles causas de separación o divorcio	203
	A) La doctrina jurisprudencial laxa respecto de la violencia de género como causa de separación en la regulación anterior del Código Civil	203

B)	El cambio de criterio jurisprudencial sobre la virtualidad de la violencia de género sobre la pareja en el sistema anterior causalista de nuestro ordenamiento jurídico	205
C)	La actual eficacia jurídica de la violencia de género sobre la pareja en las acciones de separación o divorcio	206
2.	Pensión compensatoria y violencia de género sobre la pareja como causa de la separación o del divorcio	209
2.1.	Preliminar	209
A)	El criterio legal general de que la pensión compensatoria es independiente de la causa de separación o divorcio	209
B)	Referencia a la importante cuestión de la posible renuncia por la mujer violentada a la pensión compensatoria	213
2.2.	Argumentos para rechazar el derecho a pensión compensatoria en caso de violencia de género sobre la pareja	214
A)	El razonamiento derivado de la posibilidad del ejercicio anticipado de la acción de separación o divorcio	214
B)	La violencia de género sobre la pareja como circunstancia relevante en esta sede conforme al art. 97.9ª CC	215
C)	Las razones extraídas de las causas de desheredación del cónyuge y de los motivos de indignidad para suceder	217
2.3.	Referencia a las parejas no casadas	218
3.	Propuesta de <i>lege ferenda</i> para denegar el derecho a pensión compensatoria en caso de violencia de género en el ámbito de la pareja	219
3.1.	Preliminar	219

3.2. Acogida jurisprudencial de este criterio razonable.....	221
3.3. Propositiones concretas de reformas legislativas necesarias en esta sede	221

CAPÍTULO 4

Revocación de las donaciones por razón de matrimonio por ser imputable al cónyuge donatario la causa de la separación o el divorcio	223
1. Preliminar: régimen vigente.	223
2. Subsistencia de este mecanismo revocatorio.	225
3. Consecuencias revocatorias de la violencia de género en la pareja casada respecto de las donaciones matrimoniales.	228
3.1. Revocación de las donaciones hechas entre cónyuges..	229
3.2. Revocación de las donaciones realizadas por terceros..	232

CAPÍTULO 5

Pérdida de derechos sucesorios por el marido maltratador	233
1. Criterios esenciales.	233
2. La polémica cuestión del mantenimiento del derecho a heredar en caso de atentado contra la vida del cónyuge, si hubo reconciliación posterior	235

Bibliografía	239
--------------------	-----

Jurisprudencia y resoluciones citadas	257
---------------------------------------------	-----

I. Tribunal Europeo de Derechos Humanos	257
II. Tribunal Constitucional.....	257
III. Tribunal Supremo	258
IV. Tribunales Superiores de Justicia de las Comunidades Autónomas.....	263
V. Audiencias Provinciales.....	263
VI. Juzgados de Violencia sobre la Mujer	269

VII. Antigua Dirección General de los Registros y del Notariado	269
-----------------------------------------------------------------------	-----