

340-9
0772
V.2

✓
JOSE ANTONIO TOMAS ORTIZ DE LA TORRE

*Académico correspondiente de las Reales Academias
de Jurisprudencia y Legislación y de Doctores
Académico de Número de la Academia Asturiana de Jurisprudencia*

DERECHO INTERNACIONAL PRIVADO

PARTE GENERAL

VOLUMEN II

TECNICA APLICATIVA DE LA REGLA
DE CONFLICTO

Segunda edición



servicio publicaciones facultad derecho

UNIVERSIDAD COMPLUTENSE MADRID

INDICE

	<i>Páginas</i>
PRÓLOGO A LA PRIMERA EDICIÓN	9
PRÓLOGO A LA PRESENTE EDICIÓN	15
INTRODUCCIÓN	17
 CAPÍTULO PRIMERO LA CALIFICACION 	
1. Planteamiento general del problema	27
2. El problema en el Derecho internacional privado	30
3. ¿Qué es lo que califica?	33
4. Historia del problema calificativo	34
5. Kahn y Bartin: formulación de la calificación <i>lege fori</i>	41
6. La reacción contra el <i>legeforismo</i>	47
7. Posibles soluciones al problema calificativo	48
a) <i>Doctrina de la calificación según la «lex fori»</i>	49
b) <i>Doctrina de la calificación según la «lex causae»</i>	52
c) <i>Doctrinas eclécticas de la calificación</i>	57
d) <i>Doctrinas autónomas de la calificación</i>	59
8. Tendencias doctrinales modernas	62
9. Calificación del punto de conexión: algunas consideraciones	64
10. Calificación de la consecuencia jurídica	67
11. La calificación de la «institución desconocida»	68
12. La calificación en los textos legales	70
13. La calificación en las jurisprudencias	77
14. La calificación en el Derecho internacional privado español	80
a) <i>La posición de la doctrina</i>	80
b) <i>El texto legal</i>	86
c) <i>La jurisprudencia</i>	90
SELECCIÓN BIBLIOGRÁFICA	94

CAPÍTULO SEGUNDO

EL REENVÍO

1. Planteamiento del problema: conflictos positivos y negativos	99
2. Historia del problema	101
3. Clases o grados de reenvío	105
4. Actitud de la doctrina ante la aparición del reenvío	109
a) <i>Los adversarios y sus tesis</i>	109
b) <i>Los partidarios y sus tesis</i>	110
a') <i>Doctrina del desistimiento</i>	111
b') <i>Doctrina de la competencia exclusiva del Estado de la nacionalidad</i>	112
c') <i>Doctrina de la norma subsidiaria de colisión</i>	113
d') <i>Doctrina de la coordinación de las normas conflictuales</i>	114
e') <i>Doctrina de la remisión total</i>	114
f') <i>Otras doctrinas favorables</i>	115
5. Los límites del reenvío	117
6. El reenvío en los textos legales	124
7. El reenvío en las corporaciones científicas y en los proyectos individuales	134
8. El reenvío en las jurisprudencias	135
9. El llamado «reenvío interno»	145
10. El reenvío en el Derecho internacional privado español	151
a) <i>La posición de la doctrina</i>	151
b) <i>El texto legal</i>	155
c) <i>La jurisprudencia</i>	160
SELECCIÓN BIBLIOGRÁFICA	170

CAPÍTULO TERCERO

LA CUESTIÓN PREVIA

1. Planteamiento del problema	175
2. Denominación	178
3. Historia del problema	179
4. Concreción de la cuestión previa	183
5. Autonomía de la cuestión previa	185

	<i>Páginas</i>
6. Catalogación de cuestiones previas	188
7. Resolución de la cuestión previa: las distintas opciones	189
a) <i>Aplicación de la «lex formalis fori»</i>	190
b) <i>Aplicación de la «lex formalis causae»</i>	191
c) <i>Elección judicial de la «lex formalis»</i>	193
8. Práctica de la cuestión previa	194
a) <i>Textos legales</i>	194
b) <i>Jurisprudencias</i>	196
9. La cuestión previa en el Derecho internacional privado español	206
a) <i>La posición de la doctrina</i>	206
b) <i>La jurisprudencia</i>	211
SELECCIÓN BIBLIOGRÁFICA	213

CAPÍTULO CUARTO

LA APLICACION JUDICIAL DE LA LEY EXTRANJERA

1. Planteamiento del problema: fundamento de aplicación y autoridad de la ley extranjera	219
2. Cuestiones generales	224
a) <i>Concepto y naturaleza de la ley extranjera</i>	224
b) <i>Interpretación de la ley extranjera</i>	227
c) <i>Control de constitucionalidad de la ley extranjera</i>	229
d) <i>Aplicación de leyes de Estados o gobiernos no reconocidos</i>	232
e) <i>Ley extranjera y ordenamiento plurilegislativo</i>	235
f) <i>El conflicto internacional transitorio</i>	236
g) <i>La adaptación</i>	241
3. Cuestiones procesales	246
a) <i>Invocación de la ley extranjera</i>	246
b) <i>Conocimiento de la ley extranjera</i>	249
c) <i>Prueba de la ley extranjera</i>	255
d) <i>Soluciones ante el desconocimiento de la ley extranjera</i>	259
4. Valoración comparada	263
a) <i>La aplicación de la ley extranjera en los textos legales</i>	263
b) <i>La aplicación de la ley extranjera en las jurisprudencias</i>	270

	<i>Páginas</i>
5. Control de aplicación de la ley extranjera	276
a) <i>La doctrina ante los recursos judiciales</i>	276
b) <i>Soluciones legales y jurisprudenciales</i>	278
6. La aplicación de la ley extranjera en el Derecho internacional privado español	281
a) <i>La posición de la doctrina</i>	281
a') <i>Naturaleza de la ley extranjera</i>	281
b') <i>Conocimiento y criterios de aplicación de la ley extranjera</i>	285
c') <i>Control de aplicación de la ley extranjera</i>	289
b) <i>El texto legal</i>	292
c) <i>La jurisprudencia</i>	300
a') <i>Naturaleza de la ley extranjera</i>	300
b') <i>Alegación y prueba de la ley extranjera</i>	302
c') <i>La ley extranjera ante el recurso de casación</i>	316
SELECCIÓN BIBLIOGRÁFICA	320

CAPÍTULO QUINTO

EL ORDEN PÚBLICO

1. Planteamiento del problema: aproximación a la noción	325
2. Historia del problema: antecedentes y evolución de la doctrina en el siglo XIX	329
3. Evolución de la doctrina contemporánea en torno a la noción de orden público	340
4. Intentos de precisión del orden público	345
5. Clases de orden público en Derecho internacional privado	349
6. Aplicación del orden público	353
7. Efectos del orden público	355
8. El orden público en los textos legales	362
9. El orden público en las jurisprudencias	374
10. El orden público en el Derecho internacional privado español	384
a) <i>La posición de la doctrina</i>	384
b) <i>El texto legal</i>	390
c) <i>La jurisprudencia</i>	395
SELECCIÓN BIBLIOGRÁFICA	408

CAPÍTULO SEXTO

EL FRAUDE A LA LEY

1. Planteamiento del problema: aproximación al concepto	415
2. Historia del problema	417
3. Admisión del principio por las jurisprudencias	424
a) <i>En materia de estatuto personal</i>	424
b) <i>En materia de personas jurídicas</i>	431
c) <i>En materia de forma y fondo de los actos jurídicos</i>	431
4. Actitud de la doctrina ante el fraude a la ley	434
5. El fraude a la ley en los textos legales	435
6. Presupuestos, delimitación y efectos del fraude a la ley	437
a) <i>Presupuestos</i>	437
b) <i>Delimitación</i>	438
c) <i>Efectos</i>	440
7. El fraude a la ley en el Derecho internacional privado español	441
a) <i>La posición de la doctrina</i>	441
b) <i>El texto legal</i>	444
c) <i>La jurisprudencia</i>	446
SELECCIÓN BIBLIOGRÁFICA	472

APENDICE LEGISLATIVO

I. DERECHO DE LA NACIONALIDAD	477
— Constitución Española (1978)	477
— Código civil (1889)	477
— Ley del Registro Civil (1957)	482
— Reglamento de la Ley del Registro Civil (1958)	483
— Ley de Sociedades Anónimas, texto refundido por Real Decreto de 22 de diciembre de 1989, núm. 1564/1989	488
II. DERECHO DE EXTRANJERÍA	489
— Constitución Española (1978)	489

	<i>Páginas</i>
— Código civil (1889)	490
— Ley Orgánica 7/1985, de 1 de julio, sobre derechos y libertades de los extranjeros en España	491
— Real Decreto 1119/1986, de 26 de mayo, por el que se aprueba el Reglamento de ejecución de la Ley Orgánica 7/1985, de 1 de julio, sobre derechos y libertades de los extranjeros en España	516
— Real Decreto 1099/1986, de 26 de mayo, sobre entrada, permanencia y trabajo en España de ciudadanos de Estados Miembros de las Comunidades Europeas	582
III. CONFLICTOS DE JURISDICIONES	598
— Ley de Enjuiciamiento Civil (1881)	598
— Ley Orgánica 6/1985, de 1 de julio, del Poder Judicial	599
IV. CONFLICTOS DE LEYES	604
— Código civil (1889)	604
— Reglamento de la Ley del Registro Civil (1958)	613
— Reglamento Notarial (1944)	613
— Estatuto de Autonomía de Cataluña (1979)	614
— Código de Comercio (1885)	614
— Ley 19/1985, de 16 de julio, cambiaria y del cheque	615
— Ley 230/1963, de 28 de diciembre, general tributaria	620
V. RECONOCIMIENTO Y EJECUCIÓN DE SENTENCIAS EXTRANJERAS	620
— Ley de Enjuiciamiento Civil (1881)	620