

# Heinrich Lehmann

CATEDRÁTICO EN LA UNIVERSIDAD DE COLOMBIA

# DERECHO DE FAMILIA

VOL. IV

Traducción de la segunda edición alemana, con orientaciones sobre la legislación española por

JOSE M.<sup>a</sup> NAVAS

Abogado del Ilustre Colegio de Madrid



EDITORIAL REVISTA DE DERECHO PRIVADO

M A D R I D

INDICE GENERAL

	Páginas
ABREVIATURAS EMPLEADAS ... ..	XVII
NOTA PRELIMINAR DEL TRADUCTOR ... ..	XXI
PRÓLOGO A LA PRIMERA EDICIÓN ... ..	1
PRÓLOGO A LA SEGUNDA EDICIÓN ... ..	5
INTRODUCCIÓN ... ..	9
§ 1. Concepto, carácter y reglamentación legal del Derecho de Familia ... ..	11
§ 2. Fuerzas impulsoras y directrices del Derecho de Familia. Crítica del BGB ... ..	20
§ 3. Parentesco y afinidad ... ..	34
§ 4. Bibliografía del Derecho de Familia ... ..	38

## PRIMERA PARTE

### DERECHO MATRIMONIAL

§ 5. Concepto del matrimonio. Matrimonio eclesiástico y civil ... ..	43
§ 6. Título I.—Los esponsales ... ..	49
§ 7. Título II.—La conclusión del matrimonio ... ..	58
Capítulo I.—Forma de celebración del matrimonio ... ..	58
Capítulo II.—Requisitos objetivos para la celebración del matrimonio. Matrimonio defectuoso e impedimentos ... ..	66
§ 8. A) Generalidades. Ideas fundamentales y reglamentación...	66
§ 9. B) Matrimonio defectuoso. Diferentes casos de invalidez...	67
§ 10. C) Presupuestos objetivos de la celebración del matrimonio. Impedimentos ... ..	78
§ 11. Título III.—Efectos jurídicos del matrimonio en general ... ..	98
I. Obligación de la vida en común ... ..	99
II. Preeminencia del marido en cuanto afecta a las circunstancias de la comunidad ... ..	101
III. Situación jurídica de la mujer. La potestad de la llave.	103
IV. El deber de alimentos ... ..	108

V.	Limitación de la responsabilidad en el cumplimiento de las obligaciones conyugales ... .. .	111
VI.	La reclamación judicial de las obligaciones generales que derivan del matrimonio se produce por diferentes vías ... .. .	111
VII.	Presunciones de propiedad ... .. .	113
§ 12.	Título IV.—Efectos patrimoniales del matrimonio ... .. .	117
	Capítulo I.—Generalidades. Régimen legal y convencional de bienes. Registro de bienes del matrimonio. Derecho transitorio ... .. .	117
	I. La misión del legislador.—Historia ... .. .	117
	II. Posición adoptada por el BGB ... .. .	120
	III. Contrato matrimonial ... .. .	123
	IV. Registro de bienes del matrimonio ... .. .	127
	V. Derecho transitorio ... .. .	132
§ 13.	Capítulo II.—Régimen de administración y disfrute del marido (Comunidad de administración y disfrute) ... .. .	133
	I. Carácter de la comunidad de administración y disfrute ... .. .	133
§ 14.	II. Entrada en vigor de la comunidad de administración y disfrute ... .. .	136
§ 15.	III. Bienes reservados ... .. .	136
§ 16.	IV. El derecho de administración y disfrute del marido sobre los bienes aportados ... .. .	143
§ 17.	V. Posición jurídica de la mujer en relación con los bienes aportados ... .. .	169
§ 18.	VI. Responsabilidad y compensación por deudas ... .. .	179
§ 19.	VII. Terminación del régimen de administración y disfrute maritales ... .. .	188
§ 20.	Capítulo III.—Separación de bienes ... .. .	190
§ 21.	Capítulo IV.—La comunidad general de bienes ... .. .	193
	I. Carácter de la Comunidad generales de bienes ... .. .	193
	II. Entrada en vigor ... .. .	194
	III. Las masas patrimoniales ... .. .	195
	IV. Situación jurídica de los cónyuges respecto a los bienes comunes ... .. .	197
	V. Responsabilidad por deudas y compensación de deudas.	202
	VI. Terminación de la comunidad general de bienes ...	205
	VII. La comunidad continuada ... .. .	209
§ 22.	Capítulo V.—La comunidad de ganancias ... .. .	215
	I. Concepto ... .. .	215
	II. Entrada en vigor ... .. .	216

ÍNDICE GENERAL

	Páginas
III. Masas patrimoniales ... .. .	217
IV. Situación jurídica de los cónyuges respecto a las masas.	218
V. Responsabilidad por deudas y compensación por deudas.	219
VI. Terminación de la comunidad de ganancias ... .. .	221
§ 28. Capítulo VI.—La comunidad de muebles ... .. .	222
I. Concepto ... .. .	222
II. Entrada en vigor ... .. .	223
III. Las masas patrimoniales ... .. .	223
IV. Situación jurídica de los cónyuges con respecto a las masas ... .. .	224
V. Responsabilidad por deudas y compensación de deudas.	225
VI. Terminación de la comunidad de muebles ... .. .	225
§ 24. Capítulo VII.—El régimen legal de bienes del futuro ... .. .	225
§ 25. Título V.—Disolución del matrimonio ... .. .	230
Capítulo I.—Matrimonio ulterior después de la inexacta decla- ración de muerte ... .. .	230
I. Fundamentos ... .. .	230
II. Particularidades de la reglamentación de la L. M.	232
§ 26. Capítulo II.—El divorcio ... .. .	234
I. Evolución histórica.—Derechos extranjeros ... .. .	234
II. Principios fundamentales del vigente Derecho de di- vorcio ... .. .	236
III. Causas de divorcio ... .. .	239
IV. El derecho al divorcio y el procedimiento de divorcio.	247
V. Efectos del divorcio ... .. .	255
VI. Contratos para reglamentar los efectos del divorcio...	263
VII. La demanda de atenuación de perjuicios ('Hartemil- derungsklage') ... .. .	266
§ 27. Capítulo III.—La supresión del matrimonio y de la comunidad conyugal ... .. .	269

SEGUNDA PARTE

FILIACION Y PARENTESCO

§ 28. La familia como célula de desenvolvimiento y educación del ciudadano.—Participación del Estado en la protección de la juventud.—Legislación de protección de la juventud ... ..	273
I. La familia como agrupación social inmediatamente destinada a la educación ... .. .	273

	II. Participación del Estado y de los entes de derecho público en la protección de la juventud.—Legislación de protección de la juventud ... ..	274
	III. La eliminación de la familia por la comunidad...	284
§ 29.	Título I.—Filiación legítima ... ..	287
	Capítulo I.—Descendencia legítima ... ..	287
	I. Fundamentos ... ..	287
	II. La filiación legítima exige dos requisitos (1.591) ... ..	288
	III. Alegación de la ilegitimidad ... ..	291
§ 30.	Capítulo II.—Relaciones paternofiliales en general ... ..	295
	I. Fundamentos ... ..	295
	II. El ámbito de la personalidad del hijo queda, en general, influenciado en virtud de las relaciones paternofiliales ... ..	296
	III. Consecuencias de la comunidad doméstica independientes de la patria potestad ... ..	297
	IV. Obligaciones y prestaciones patrimoniales de carácter auxiliar ajenas a la patria potestad ... ..	299
§ 31.	Capítulo III.—La patria potestad ... ..	304
	A) La patria potestad en general ... ..	304
	I. Origen y concepto ... ..	304
	II. La participación de la madre en la patria potestad ... ..	305
	III. Duración de la potestad de los padres ... ..	306
§ 32.	B) La patria potestad del padre ... ..	308
	I. Cuidado de la persona del hijo ... ..	308
	II. Cuidado del patrimonio ... ..	314
	III. Derecho de disfrute del padre ... ..	321
	IV. Impedimento para el ejercicio y extinción de la patria potestad, en su totalidad o sus elementos singulares ... ..	324
	V. Vigilancia de la tutela.—Intervención del Tribunal de tutelas ... ..	328
§ 33.	C) Patria potestad de la madre ... ..	331
	I. Generalidades.—Carácter y casos en que tiene lugar ... ..	331
	II. Particularidades de la patria potestad de la madre ... ..	333
§ 34.	D) La patria potestad sobre los hijos de matrimonios divorciados ... ..	336

§ 35. Título II.—Derechos de los hijos equiparados a los legítimos...	341
Capítulo I.—Hijos de matrimonio nulo ... .. .	341
I. Generalidades ... .. .	341
II. La relación jurídica entre padres e hijos ... .. .	342
§ 36. Capítulo II.—Legitimación por subsiguiente matrimonio ... .. .	343
I. Generalidades ... .. .	343
II. Requisitos ... .. .	343
III. Efectos ... .. .	345
§ 37. Capítulo III.—Declaración de legitimidad ... .. .	346
I. Generalidades ... .. .	346
II. Son requisitos de la declaración de legitimidad ... .. .	347
III. La declaración de legitimidad se hace por disposición del poder del Estado ... .. .	349
IV. Efectos de la declaración de legitimidad ... .. .	350
§ 38. Capítulo IV.—Adopción ..... .	352
I. Concepto.—Generalidades ... .. .	352
II. Requisitos ... .. .	354
III. Efectos de la adopción ... .. .	358
IV. Ineficacia y supresión de la adopción ... .. .	361
§ 39. Título III.—Situación de los hijos ilegítimos ... .. .	364
Capítulo I.—Concepto. Situación jurídica en general. Política legislativa ... .. .	364
§ 40. Capítulo II.—La relación del hijo ilegítimo con la madre y los parientes maternos ... .. .	371
§ 41. Capítulo III.—Situación del hijo ilegítimo frente al padre ...	374
§ 42. Título IV.—Relaciones de parentesco. Deber de alimentos ... .. .	389
I. Generalidades ... .. .	389
II. Requisitos del deber de alimentos ... .. .	390
III. Contenido de la pretensión de alimentos ... .. .	397

TERCERA PARTE

DERECHO DE TUTELA

§ 43. Concepto y misión de la tutela.—Modalidades.—Historia ... .. .	403
I. Concepto y misión ... .. .	403
II. Tutela individual o unipersonal, tutela profesional y tutela legal oficial ... .. .	406
III. Clases de tutela ... .. .	409
IV. Historia ... .. .	409

ÍNDICE GENERAL

	<u>Páginas</u>
§ 44. Título I.—La tutela de los menores de edad ... ..	412
Capítulo I.—Supuestos de la tutela de los menores de edad...	412
I. El principio de discernimiento ... ..	412
II. Los casos de necesidad ... ..	413
III. El tutor ... ..	414
V. Discernimiento y credencial ... ..	418
VI. Discernimiento de un cotutor o de un protutor ... ..	419
§ 45. Capítulo II.—Ejercicio de la tutela ... ..	420
I. Facultades del tutor en general ... ..	420
§ 46.    II. El cuidado de la persona del pupilo ... ..	422
§ 47.    III. Cuidado del patrimonio del pupilo ... ..	425
§ 48.    IV. La aprobación preceptiva ... ..	434
§ 49.    V. Exclusión del poder de representación del tutor ... ..	444
§ 50.    VI. Pretensiones que derivan del ejercicio de la tutela...	446
§ 51.    VII. Ejercicio de la tutela por varios tutores ... ..	447
§ 52.    VIII. El protutor ... ..	449
§ 53. Capítulo III.—Previsión y vigilancia del Tribunal de tutelas.	450
I. Naturaleza jurídica, finalidad y límites de la actividad del Tribunal de tutelas ... ..	450
§ 54.    II. Las facultades del Tribunal de tutelas en particular.	453
§ 55.    III. Ordenación de la vigilancia protectora ... ..	456
§ 56.    IV. La educación tutelar ... ..	459
§ 57.    V. Obligaciones del Tribunal de tutelas ... ..	465
§ 58. Capítulo IV.—Cooperación del Consejo municipal de huérfanos.	
La Oficina de protección de la juventud ... ..	466
I. Generalidades ... ..	466
II. Obligaciones del Consejo municipal de huérfanos (Ofi- cina de protección de la juventud) ... ..	468
III. Obligaciones de la Oficina de protección de la juventud.	469
§ 59. Capítulo V.—Tutela dispensada ... ..	471
I. Generalidades ... ..	471
II. Requisitos de la dispensa ... ..	471
III. Contenido admisible de las dispensas ... ..	472
§ 60. Capítulo VI.—Cooperación de la familia.—Consejo de familia...	473
I. Cooperación consultiva de la familia ... ..	473
II. Participación activa de la familia en la tutela supe- rior a través del Consejo de familia ... ..	474
III. Reglamentación del Consejo de familia ... ..	474
§ 61. Capítulo VII.—Terminación de la tutela ... ..	475
§ 62. Título II.—Tutela sobre mayores de edad ... ..	480
Capítulo I.—Tutela definitiva sobre mayores de edad ... ..	480
I. Presupuestos ... ..	480

ÍNDICE GENERAL

	Páginas
II. Reglamentación jurídica ... ..	480
III. Normas especiales ... ..	480
§ 63. Capítulo II.—Tutela provisional ... ..	484
I. Presupuestos ... ..	484
II. Tratamiento jurídico ... ..	484
III. Preceptos especiales ... ..	484
§ 64. Título III.—La curatela ... ..	485
Capítulo I.—Significado y supuestos de la curatela ... ..	485
I. Concepto y finalidad de la curatela ... ..	485
II. Supuestos concretos de la curatela ... ..	486
§ 65. Capítulo II.—La reglamentación de la curatela en particular...	489
Índice alfabético de materias ... ..	493