

ÍNDICE

PRÓLOGO	7
ABREVIATURAS	13
INTRODUCCIÓN.....	17
CAPÍTULO I. AUTONOMÍA PRIVADA Y DERECHO PATRIMONIAL DE LA FAMILIA	23
I. LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD EN EL DERECHO PATRIMONIAL DE LA FAMILIA.....	23
1. Fundamentos legales.....	24
2. Análisis de la autonomía privada en la ordenación de las relaciones familiares desde la psicología, la economía y la sociología	29
2.1. Limitaciones en la actuación como « <i>rational utility maximizers</i> » de los cónyuges y convivientes estables.....	29
2.2. El rol de los « <i>quasi-rents</i> » y « <i>threat points</i> » en la crisis matrimonial o de convivencia estable	31
2.3. Aproximación al cambio de circunstancias en el seno del matrimonio y de la convivencia estable desde la doctrina del « <i>relational contract</i> »	36
II. EL NEGOCIO JURÍDICO DE DERECHO DE FAMILIA DESDE UNA APROXIMACIÓN ESTADÍSTICA	40
1. Reconocimiento de autonomía privada a los cónyuges y convivientes estables	40
2. Factores que contribuyen al reconocimiento de la validez al negocio jurídico de derecho de familia. Radiografía social.....	47
III. LÍMITES INSTITUCIONALES	61
1. Razones justificativas de restringir el ejercicio de la autonomía privada.....	61

2. Identificación de los principios que conforman el orden público familiar	67
2.1. Interés familiar.....	68
2.2. Interés superior del menor.....	70
2.3. Interés del hijo mayor de edad incapacitado.....	73
2.4. Libre desarrollo de la personalidad.....	74
2.5. Igualdad	78
2.6. Reciprocidad	80
2.7. Seguridad jurídica.....	82
CAPÍTULO II. FUENTES NORMATIVAS COMPARADAS Y VENTAJAS DEL PACTO AMISTOSO DE SEPARACIÓN	85
I. FUENTES NORMATIVAS DE INSPIRACIÓN EN RELACIÓN CON LA CONFIGURACIÓN DEL RÉGIMEN JURÍDICO DEL PACTO AMISTOSO DE SEPARACIÓN.....	85
1. Ordenamientos jurídicos pertenecientes al sistema legal del « <i>Common Law</i> »	86
1.1. Los « <i>separation agreements</i> » en el Derecho norteamericano.....	87
1.2. Los « <i>separation agreements</i> » o « <i>maintenance agreements</i> » en el Derecho inglés y galés	91
1.3. Los « <i>financial agreements</i> » y « <i>parenting plans</i> » o « <i>parenting agreements</i> » en el Derecho australiano	94
2. Instrumentos de « <i>soft law</i> » en Europa: <i>Principles on European Family Law</i> y <i>Model Family Code</i>	98
II. VENTAJAS POTENCIALES DE LA CELEBRACIÓN DE UN PACTO AMISTOSO DESDE LA PERSPECTIVA DEL ANÁLISIS ECONÓMICO DEL DERECHO.....	101
1. Reducción de los costes de transacción	102
1.1. Costes económicos	104
1.2. Costes emocionales.....	105
2. Celebración de acuerdos más personalizados	106
3. Favorecimiento de un sentido de la responsabilidad en el ejercicio de la potestad parental	108
CAPÍTULO III. EL PACTO AMISTOSO DE SEPARACIÓN COMO NEGOCIO JURÍDICO DE DERECHO DE FAMILIA. CARACTERIZACIÓN Y DISTINCIÓN DE FIGURAS AFINES	111
I. CUESTIONES TERMINOLÓGICAS	111
II. PRESUPUESTO FÁCTICO: SEPARACIÓN DE HECHO	116
1. Elemento subjetivo (<i>animus</i>)	116
2. Elemento objetivo (<i>corpus</i>)	118

III. CARACTERIZACIÓN DEL NEGOCIO JURÍDICO DE DERECHO DE FAMILIA REGULADOR DE LA CRISIS MATRIMONIAL O DE LA CONVIVENCIA ESTABLE EN PAREJA	121
1. Naturaleza negocial.....	122
1.1. Declaración de voluntad.....	124
1.2. Causa.....	126
1.3. Condición y término.....	128
2. Bilateralidad.....	128
3. Forma	130
3.1. Negocios formales	130
3.1.1. Pacto en previsión de una ruptura matrimonial y en previsión del cese de la convivencia estable.....	131
3.1.2. Acuerdo de delegación o de distribución de funciones en el ejercicio de la potestad parental.....	133
3.1.3. Convenio regulador	135
3.1.4. Acuerdo de mediación.....	136
3.2. Negocios no formales	138
4. Formalidad	140
5. Carácter transaccional.....	142
IV. DISTINCIÓN DEL PACTO AMISTOSO DE SEPARACIÓN DE FIGURAS JURÍDICAS AFINES	148
1. Pacto en previsión de una ruptura matrimonial y en previsión del cese de la convivencia	149
2. Convenio regulador.....	154
3. Acuerdo de mediación	160
4. Acuerdo relativo al ejercicio de la potestad parental	162
5. Recapitulación final.....	165
V. CONCLUSIONES	166
 CAPÍTULO IV. LOS SUJETOS DEL PACTO AMISTOSO DE SEPARACIÓN. OTORGANTES E INTERVINIENTES	 169
I. CÓNYUGES Y CONVIVIENTES ESTABLES: CAPACIDAD DE OBRAR.....	169
1. Menor de edad	171
1.1. Contenido patrimonial referido a los cónyuges o convivientes estables.....	172
1.2. Contenido personal-patrimonial relativo a los hijos comunes o no comunes	174
2. Incapacitado	174
2.1. Tutela: Incapacitación total	179
2.2. Curatela: Incapacitación relativa	181
3. Asistido	182
4. Consideraciones generales.....	185

II. HIJOS: MENORES DE EDAD NO EMANCIPADOS E INCAPACITADOS	186
1. Fundamento de su participación activa en la negociación del pacto amistoso de separación	186
1.1. Hijos menores no emancipados.....	188
1.2. Hijos mayores incapacitados	192
2. Propuesta de régimen jurídico de la audiencia extrajudicial.....	193
2.1. Legitimación subjetiva para actuar como representante y defensor de los intereses de los hijos.....	194
2.2. Configuración de la intervención del defensor judicial	198
2.2.1. Hijo con suficiente juicio y una opinión firme, libremente formada.....	199
2.2.2. Hijo con una opinión no manifestada o arbitraria....	201
CAPÍTULO V. FORMA DEL PACTO AMISTOSO DE SEPARACIÓN. Oponibilidad y publicidad registral	203
I. EL REQUISITO DE LA FORMA: UNA APROXIMACIÓN DESDE LAS FUENTES NORMATIVAS COMPARADAS.....	204
II. MEDIOS DE EXTERIORIZACIÓN DE LA DECLARACIÓN DE VOLUNTAD	207
1. Forma verbal	207
2. Forma escrita.....	208
2.1. Documento privado.....	209
2.2. Documento público.....	211
2.2.1. Testimonio de legitimación de firmas.....	213
2.2.2. Acta de protocolización de documento privado.....	213
2.2.3. Escritura pública	214
III. Oponibilidad frente a terceros	216
1. Revocación de poderes	216
2. Novación modificativa o extintiva	216
CAPÍTULO VI. INEFICACIA DEL PACTO AMISTOSO DE SEPARACIÓN. Facultad de desistimiento	219
I. BREVE APROXIMACIÓN DESDE UNA PERSPECTIVA COMPARADA.....	220
1. Regulación legal: Australia.....	221
2. Elaboración jurisprudencial: EUA e Inglaterra y Gales.....	223
II. EL DESISTIMIENTO UNILATERAL COMO INSTRUMENTO DE PROTECCIÓN DE LA PARTE EN UNA POSICIÓN DE DESVENTAJA	228
III. CONSECUENCIAS JURÍDICAS	237
1. Entre los cónyuges o convivientes estables.....	238
2. Frente a los hijos sometidos a la potestad parental.....	239

3. Frente a otros terceros	240
3.1. Terceros adquirentes	240
3.2. Terceros contratantes	241
CONCLUSIONES.....	243
ÍNDICE BIBLIOGRÁFICO	247
ÍNDICE DE SENTENCIAS Y DE RESOLUCIONES.....	275