

ÍNDICE

PRÓLOGO. Josefina Alventosa del Río. Profesora Titular de Derecho civil. Departamento de Derecho civil. Universidad de Valencia 15

PRIMERA PARTE. LA REFORMA DEL MATRIMONIO Y LA ADOPCIÓN EN EL DERECHO ESPAÑOL

MATRIMONIO, FAMILIA Y CONSTITUCIÓN. Javier Seoane Prado. Magistrado 21

- I. Introducción..... 24
- II. La cuestión en los EE.UU. 35
 - 1. Introducción 35
 - 2. La cuestión federal 38
 - 3. La cuestión en la legalidad ordinaria..... 44
 - 4. El matrimonio entre homosexuales ante la Carta de Derechos de las Constituciones Americanas..... 45
 - A) La protección de la cláusula del proceso debido .. 47
 - B) La protección de la cláusula de igual protección ante la ley..... 54
 - C) El examen del interés afirmado para justificar el mantenimiento de la definición tradicional del matrimonio. El escrutinio judicial..... 60
- III. La cuestión en Canadá 75

1. Las primeras decisiones de los tribunales canadienses ..	75
2. Las cuestiones constitucionales planteadas ante los tribunales canadienses y la respuesta dada por éstos	77
A) El argumento llamado de la enmienda constitucional	77
B) El argumento de la libertad religiosa	79
C) El carácter discriminatorio de la restricción del matrimonio a las personas de sexo opuesto	80
D) Carácter discriminador de la restricción del matrimonio a las parejas del mismo sexo	85
3. La iniciativa legislativa derivada del reconocimiento judicial del Derecho constitucional al matrimonio de las parejas del mismo sexo. La consulta constitucional	87
IV. La cuestión en Europa	89
1. Introducción	89
2. La cuestión ante los tribunales europeos	91
3. La intervención del legislador	93
V. La cuestión en España	95
1. Introducción	95
2. La cuestión constitucional en España	98
 LA LEY 13/2005, DE 1 DE JULIO, DE REFORMA DEL MATRIMONIO EN EL CÓDIGO CIVIL. GÉNESIS Y CONTENIDO DE LA LEY. Josefina Alventosa del Río. Profesora Titular de Derecho civil. Departamento de Derecho civil. Universidad de Valencia	
I. Referencia a la evolución del reconocimiento jurídico de las parejas del mismo sexo. Antecedentes de la reforma del derecho a contraer matrimonio	108
1. La reivindicación de las parejas homosexuales de acceder al matrimonio	110
2. Las reclamaciones de las parejas del mismo sexo ante los Tribunales de justicia	112
3. Las parejas del mismo sexo y su reconocimiento legal. Los Registros de parejas de hecho. Primera legislación de cobertura	117

4. Las parejas del mismo sexo en la legislación sobre parejas de hecho	118
5. Las Propositiones de ley de matrimonio de parejas del mismo sexo	123
II. El Proyecto de Ley de Reforma del Código civil en materia de derecho a contraer matrimonio. Tratamiento parlamentario	126
1. El Anteproyecto de ley de reforma del Código civil en materia de derecho a contraer matrimonio	126
2. El Dictamen del Consejo de Estado	128
3. El Proyecto de Ley por el que se modifica el Código en materia de derecho a contraer matrimonio. Tramitación parlamentaria	132
4. El Recurso de inconstitucionalidad de la Ley 13/2005 ..	145
5. Repercusiones del Proyecto de reforma del derecho a contraer matrimonio en la sociedad. Otros dictámenes emitidos	151
A) El Estudio del Consejo General del Poder Judicial sobre la reforma del Código civil en materia de matrimonio entre personas del mismo sexo ...	152
B) El Informe de la Real Academia de Legislación y Jurisprudencia	157
III. La Ley 13/2005, de 1 de julio, por la que se modifica el Código civil en materia de derecho a contraer matrimonio	158
1. Estructura de la Ley 13/2005, de 1 de julio	158
2. Contenido de la Ley 13/2005, de 1 de julio	160
A) Modificaciones del Código civil introducidas por la Ley 13/2005	160
a) Modificaciones en la relación jurídica conyugal	160
a') El fundamento de la modificación del art. 44 del Código civil	162
b') La incidencia de la reforma en el régimen jurídico-conyugal	180
b) Modificaciones en la relación paterno-filial ..	181
c) Modificaciones en las relaciones de filiación ..	182

B) Modificaciones de la Ley del Registro civil introducidas por la Ley 13/2005.....	184
3. La Disposición adicional primera. Aplicación de la reforma en el ordenamiento jurídico español.....	186
4. La Disposición final primera. El título competencial del Estado para dictar la Ley.....	186
5. La Disposición final segunda. Entrada en vigor de la Ley.....	189
IV. Conclusiones críticas. Problemas suscitados con posterioridad a la publicación de la Ley 13/2005.....	190
 EL MATRIMONIO DE PERSONAS DEL MISMO SEXO EN EL DERECHO COMPARADO. Rosa M. Moliner Navarro. Profesora titular de Derecho Civil. Universidad de Valencia.....	
I. Despenalización de las relaciones homosexuales: la doctrina del TEDH.....	199
1. La Decisión 104/55, de 17 de diciembre de 1955....	199
2. La Decisión 5935/75, de 30 de septiembre de 1975 ...	200
II. La doctrina de la discriminación por razón de orientación sexual.....	204
III. Transexuales frente al matrimonio en la doctrina del TEDH.....	207
IV. La "orientación sexual" en el Derecho comunitario.....	214
V. La Resolución 28/1994 del Parlamento Europeo.....	218
VI. Reconocimiento jurídico de la unión afectiva homosexual en el ámbito europeo.....	220
1. Países sin regulación.....	221
2. Países que han aprobado leyes de parejas de hecho... A) Leyes de cohabitación.....	222 223
B) Leyes de parejas de mínimos.....	224
C) Leyes de parejas de máximos.....	227
3. Países que han aprobado leyes de uniones civiles homosexuales.....	228
A) Dinamarca.....	230
B) Noruega.....	231
C) Suecia.....	231

D) Holanda.....	232
E) Alemania.....	234
4. La apertura del matrimonio a personas del mismo sexo.....	235
5. El problema de la adopción.....	236
VII. El matrimonio de personas del mismo sexo fuera del ámbito europeo.....	239
1. El estado de Massachussets.....	240
2. Matrimonio de personas del mismo sexo en Canadá... D) Holanda.....	243 232
 MATRIMONIO Y FILIACIÓN: LAS ACCIONES DE FILIACIÓN. Carlos Lasarte Álvarez. Catedrático y Director del Departamento de Derecho Civil (UNED). Presidente de la Sección Española de la Comisión Internacional del Estado Civil.....	
I. Las acciones de filiación en general.....	248
1. Introducción.....	248
2. La reforma del Código civil por la Ley de Enjuiciamiento Civil de 2000.....	249
3. La búsqueda de la verdad biológica: las pruebas de paternidad y maternidad.....	250
4. El principio de prueba en la demanda.....	252
5. Las restantes disposiciones generales en la materia....	254
II. Las acciones de reclamación.....	255
1. La posesión de estado de filiación matrimonial o filiación extramatrimonial.....	256
2. La reclamación de la filiación matrimonial sin posesión de estado.....	257
3. La acción de reclamación de filiación no matrimonial sin posesión de estado.....	258
III. La reclamación con impugnación de la filiación contradictoria.....	258
IV. Las acciones de impugnación.....	260
1. La impugnación de la paternidad..... A) La legitimación del marido.....	260 260
B) La legitimación de los herederos del marido....	261
C) La legitimación del hijo.....	262
2. La impugnación de la maternidad.....	263

- 3. La impugnación de la filiación extramatrimonial..... 263
- V. La impugnación del reconocimiento por vicio del consentimiento..... 264
- VI. Breve referencia bibliográfica..... 265

LA ADOPCIÓN POR PAREJAS DEL MISMO SEXO. José Javier Hualde Sánchez. Catedrático de Derecho Civil en la UPV/EHU 269

- I. Introducción..... 271
- II. La relatividad histórica de la adopción..... 272
- III. La adopción en la vigente regulación del Código civil.... 288
- IV. La adopción por parejas del mismo sexo en la vigente legislación española..... 292
- V. La adopción por parejas del mismo sexo en el proyecto de Ley de reforma del Código civil en materia de derecho a contraer matrimonio 314

INCIDENCIA DE LA REFORMA DEL MATRIMONIO EN EL DERECHO SUCESORIO. Luis Puig Ferriol. Profesor emérito de Derecho civil..... 317

- I. Introducción: del Derecho de familia tradicional al Derecho de familia postconstitucional..... 319
- II. Los derechos sucesorios de origen legal a favor del sobreviviente de un matrimonio homosexual..... 327
- III. Cuestiones de Derecho transitorio en sede de vocación legal a la herencia 328
- IV. Los derechos sucesorios a favor del sobreviviente de un matrimonio homosexual en los supuestos de vocación voluntaria a la herencia 335
 - 1. Institución hereditaria a favor del cónyuge 336
 - 2. El fideicomiso familiar 338
 - 3. El matrimonio como condición 342
 - 4. Encargos fiduciarios 345
 - 5. Pactos sucesorios 347
 - 6. Reserva binupcial 347

SEGUNDA PARTE. ADOPCIÓN POR PAREJAS DEL MISMO SEXO: DISTINTAS PERSPECTIVAS

ADOPCIÓN POR PAREJAS DEL MISMO SEXO UNA PERSPECTIVA JUDICIAL. Rafael Fluiters Casado. Magistrado del Juzgado de Primera Instancia de Fuenlabrada (Madrid)..... 351

- I. Previo: El matrimonio entre parejas del mismo sexo.... 353
- II. La adopción por parejas del mismo sexo 356
- III. Cuestiones de inconstitucionalidad y objeción de conciencia..... 360
- IV. Bibliografía 363

LA DESAPARICIÓN LEGAL DEL MATRIMONIO COMO FIGURA RECONOSCIBLE EN EL DERECHO ESPAÑOL. José Miguel Serrano Ruiz-Calderón. Profesor Titular de Filosofía del Derecho. Universidad Complutense de Madrid 365

- I. Desaparición del matrimonio 36
- II. Derecho y sexo..... 369
- III. La realidad universal del matrimonio 371
- IV. Aproximación antropológica..... 375
- V. Definición jurídica del matrimonio 377
- VI. La imagen maestra..... 379
- VII. La garantía constitucional del matrimonio..... 383
- VIII. La interpretación del art. 32 de la Constitución Española 385
- IX. La excusa: fin de la discriminación..... 387
- X. La cuestión política: la imposición de una concepción parcial de autonomía 391
- XI. La adopción por parte de pareja homosexual 393
- XII. El interés del menor 398
- XIII. Los informes psicológicos..... 400
- XIV. Argumentaciones sobre la discriminación 403
- XV. Bibliografía..... 403

EL MATRIMONIO ENTRE PERSONAS DEL MISMO SEXO FRENTE A LA ADOPCIÓN. Pedro Talavera Fernán-

dez. Profesor Titular de Filosofía del Derecho. Universitat de València	409
I. Introducción.....	411
II. Tratamiento legislativo en el contexto internacional y español.....	413
1. Intervenciones del Parlamento Europeo.....	413
2. Dinamarca y Holanda	415
3. Estados Unidos	416
4. España.....	417
III. ¿Es exigible la heterosexualidad de la pareja para la adopción?.....	419
1. El sentido de la adopción en el derecho.....	420
2. Adopción como recreación jurídica de la filiación biológica	422
3. Adopción como medio de integración del menor en una familia.....	426
4. Adopción como la más adecuada protección del interés del menor.....	429
IV. ¿Es la adopción un derecho inherente a la pareja legalmente constituida?.....	433
V. ¿Es la pareja homosexual un entorno idóneo para el menor?.....	437
1. La pareja homosexual y la integración social del menor	439
2. El entorno homosexual y el desarrollo psicológico del menor.....	443
VI. Algunas conclusiones.....	449
FAMILIAS HOMOPARENTALES Y ADOPCIÓN CONJUNTA: ENTRE LA REALIDAD Y EL PREJUICIO. María del Mar González y Francisca López. Departamento de Psicología Evolutiva y de la Educación. Universidad de Sevilla.....	451
I. Familias homoparentales, grandes desconocidas	454
II. Apuntes metodológicos de los estudios de homoparentalidad en la Universidad de Sevilla	456
III. Familias homoparentales en tanto que contextos idóneos para la adopción.....	457

1. Perfiles personales sanos y ajustados	458
2. Capacidades educativas adecuadas	458
3. Dinámica familiar saludable	459
4. Vida cotidiana estable y rica en experiencias.....	461
5. Apoyo social suficiente	463
IV. Desarrollo y ajuste psicológicos de los hijos e hijas de gays y lesbianas	464
1. Un desarrollo sano y armónico	464
2. Niños y niñas integrados y con amigos	466
3. Un desarrollo reflexionado y libre de la sexualidad... ..	468
V. ¿Qué aporta a niños y niñas la modificación del Código civil?	460
1. Reconocer legalmente el vínculo filial con ambos progenitores	470
2. Garantizar y proteger derechos de los hijos e hijas de homosexuales.....	470
VI. ¿Qué nos queda por hacer?	471
VII. Bibliografía	473

TERCERA PARTE. NUEVAS PERSPECTIVAS EN DERECHO DE FAMILIA

NUEVAS PERSPECTIVAS SOBRE EL DERECHO DE FAMILIA: PERPLEJIDADES, CLAVES Y PARADOJAS. Carlos Martínez de Aguirre. Catedrático de Derecho civil. Universidad de Zaragoza	479
MATRIMONIO Y ADOPCIÓN POR PERSONAS DEL MISMO SEXO: RESULTADOS DE LA INVESTIGACIÓN PSICOLÓGICA. M. Dolores Frías Navarro. Profesora Titular Departamento de Metodología de las Ciencias del Comportamiento. Facultad de Psicología. Universitat de València.....	491
I. Qué es una familia.....	495
II. Padres gay y madres lesbianas.....	496
III. Adopción y padres homosexuales	500
IV. Limitaciones de las investigaciones.....	505

V. Actitudes y creencias	508
VI. Reflexiones finales	510
VII. Bibliografía	512
NUEVAS FORMAS DEL DERECHO DE FAMILIA. UNA LECTURA DESDE NACIONES UNIDAS. Paloma Durán y Lalaguna. Profesora titular de Filosofía del Derecho. Universidad Complutense de Madrid.....	
I. La estructura de los debates	522
II. El contenido de los debates	525
1. Ámbitos en los que ha habido consenso	526
2. Ámbitos en los que no ha habido consenso	531
III. El trabajo realizado desde Naciones Unidas	532
IV. A modo de conclusión	535
ANEXOS	537
Anexo I. Ley 13/2005, de 1 de julio, por la que se modifica el Código civil en materia de derecho a contraer matrimonio	539
Anexo II. Resolución-Circular de 29 de julio de 2005, de la Dirección General de los Registros y del Notariado, sobre matrimonios civiles entre personas del mismo sexo.....	548
Anexo III. Recurso de Inconstitucionalidad presentado por el Grupo Parlamentario Popular el 29 de septiembre de 2005 contra la Ley 13/2005, de 1 de julio, por la que se modifica el Código civil en materia de derecho a contraer matrimonio	574