

**IGUALES
Y DIFERENTES
ANTE EL DERECHO
PRIVADO**

SUSANA NAVAS NAVARRO
(Directora)

SANDRA CAMACHO CLAVIJO
ALEJANDRA DE LAMA Y AYMÀ
(Coordinadoras)

UAB

Universitat Autònoma
de Barcelona

tirant lo blanch
Valencia, 2012

Indice

Abreviaturas.....	15
Prólogo.....	19
MIQUEL GARDEÑES SANTIAGO	
<i>I</i>	
DERECHO ANTIDISCRIMINATORIO EUROPEO. CONCEPTOS FUNDAMENTALES	
El modelo europeo de lucha contra la discriminación y su incompleta incorporación en el ordenamiento español	25
FERNANDO REY MARTÍNEZ	
I. El modelo europeo de lucha contra la discriminación	25
II. Rasgos sospechosos: regulación europea e incorporación al Derecho español ...	26
III. Derecho a no sufrir discriminación: igualdad de trato e igualdad de oportuni- dades	31
IV. Ámbitos de aplicación personal y material de las legislaciones antidiscriminato- rias.....	39
V. Garantías procesales de la tutela antidiscriminatoria	42
VI. Garantías institucionales: los organismos de igualdad.....	46
Bibliografía.....	60
	61
European Union Non-Discrimination Law: a multidimensional perspective	
DAGMAR SCHIEK	
I. Introduction.....	61
II. Notions of EU non-discrimination law and equality law.....	63
III. EU non-discrimination law - fragmented by multidimensionality?.....	64
IV. Towards a meaningful conception of EU Equality Law	77
V. Conclusion	79
Bibliography.....	80
Integración social y “derecho a la diferencia”. (Desde la perspectiva del sistema español de Derecho Internacional privado)	83
JUAN SIMÓN MULERO GARCÍA	
I. Introducción	83
II. Noción de extranjero y de igualdad en la edad moderna.....	87
III. Derechos culturales y sociedades multiculturales.....	91
Bibliografía.....	97

II
DERECHO DE LA PERSONA

Discriminación por razón de edad y derecho privado	103
M ^a DEL CARMEN GETE-ALONSO Y CALERA	
I. Prolegómenos	104
II. La edad.....	108
III. La discriminación.....	116
IV. Edad y capacidad	152
V. La edad desvinculada de la capacidad	167
VI. REFLEXIÓN FINAL A MODO CONCLUSIVO.....	180
Bibliografía.....	184
Racism and equality in the European union.....	187
MARK BELL	
I. Formal equality	188
II. The limits of formal equality	189
III. Substantive equality.....	192
IV. The limits of substantive equality.....	197
V. Conclusions.....	204
Bibliography.....	205
Igualdad de oportunidades, igualdad de trato y discapacidad.....	209
MIGUEL ÁNGEL CABRA DE LUNA	
I. Breves referencias conceptuales.....	209
II. Discriminación por motivo de discapacidad	214
III. Herramientas básicas para garantizar la igualdad de trato y oportunidades en el marco de la discapacidad.....	216
IV. Una asignatura pendiente: la igualdad en el ámbito de la capacidad jurídica	220
Bibliografía citada	222
Discriminación, orientación sexual y derecho privado	223
ISABEL ESPIN ALBA	
I. Orientación sexual como factor de discriminación	223
II. Tratamiento comunitario de la discriminación por orientación sexual	232
III. La discriminación por orientación sexual en España. Marco general.....	236
IV. Discriminación por orientación sexual y Derecho de la persona y de la familia.....	237
Bibliografía.....	259
La especial situación jurídica de las personas con capacidad límite y retraso mental leve	263
MARÍA DOLORES PALACIOS GONZÁLEZ	
I. El especial riesgo de discriminación de las personas con capacidad límite y retraso mental leve.....	263

II. La situación de las personas con capacidad límite y retraso mental leve en relación con las ayudas públicas y el acceso al empleo.....	266
III. Las medidas de apoyo en el ámbito de la capacidad	272
IV. Conclusión	281
Bibliografía.....	281
Diferencias (jurídicas) de altura	283
EUGENIO PIZARRO MORENO	
I. introducción al problema de la desigualdad en la acondroplasia	283
II. Apuntes sobre su dimensión médica.....	284
III. La acondroplasia como "enfermedad rara". Análisis de su dimensión social dentro de la diversidad.....	286
IV. Dignidad de la persona y derecho al trabajo: ¿equilibrio delicado?.....	297
V. A modo conclusivo	301
Bibliografía citada	302

III

DERECHO DE FAMILIA Y DE SUCESIONES

Right to know one's origins and non-discrimination in the Canadian context.....	305
MICHELLE GIROUX	
I. Introduction.....	305
II. General comments on the right to know one's origins	307
III. The influence of the principle of non-discrimination on the recognition of the right to know one's origins	315
IV. Conclusion	317
Bibliography	319
El derecho de familia desde una perspectiva de género.....	321
M ^a DEL ROSARIO VALPUESTA FERNÁNDEZ.....	
I. Algunas precisiones conceptuales	321
II. La perspectiva de género.....	325
III. El género en el Derecho de familia	334
Bibliografía citada	357
La licencia marital y su supresión	361
M ^a DOLORES ÁLAMO MARTELL	
Bibliografía.....	373
Tratamiento y protección de la familia en una realidad cambiante: una aproximación desde la perspectiva del principio de igualdad	377
CARMEN ESTÉVEZ GONZÁLEZ	
CAROLINA MESA MARRERO	
I. Introducción: de las familias, sus transformaciones y diferencias	377

II. Maternidad, paternidad y familia: comentarios a propósito de la Ley Orgánica para la igualdad efectiva de mujeres y hombres	382
III. La protección de la familia tras la reforma operada por la Ley 40/2007	385
Bibliografía.....	390
Los derechos sucesorios de los hijos extramatrimoniales en el Derecho Civil de Navarra	393
M ^a TERESA HUALDE MANSO	
I. Introducción	393
II. Descripción de la institución que da lugar al problema: la Ley 272 FN	395
III. El derecho de igualación se ostenta también en la sucesión intestada.....	397
IV. Condicionantes para la aplicación de la Ley 272 FN y concordantes. Visión crítica.....	399
V. La doctrina ante la Ley 272 FN y los hijos extramatrimoniales.....	402
VI. Los pronunciamientos judiciales sobre la extramatrimonialidad y la Ley 272 FN	410
VII. Descripción de la situación actual de los diversos tipos de filiación en orden a la Ley 272 FN.....	424
VIII. Lo que es inconstitucional en los ordenamientos catalán y balears constitucional en el ordenamiento navarro.....	425
IX. Algunas conclusiones	428
Bibliografía.....	430
La injerencia del derecho de daños en la relación personal entre cónyuges	431
LAURA LÓPEZ DE LA CRUZ	
I. Introducción	431
II. La histórica exclusión de la responsabilidad.....	433
III. La superación del modelo tradicional. Responsabilidad civil entre cónyuges por ilícitos matrimoniales	437
IV. El resarcimiento del daño moral causado por incumplimiento de los deberes conyugales.....	443
Bibliografía.....	462
Reconocimiento en España de la filiación creada en el extranjero a través de una maternidad de sustitución	465
PATRICIA OREJUDO PRIETO DE LOS MOZOS	
I. Introducción	465
II. Aspectos metodológicos.....	476
III. Aspectos sustantivos del reconocimiento	488
IV. Conclusiones.....	511
Bibliografía.....	512
¿Existencia de un trato discriminatorio hacia el varón en el ámbito del derecho de daños en la familia?	517
ALMA MARÍA RODRÍGUEZ GUITIÁN	
I. Planteamiento de la cuestión.....	517

II. Ausencia de disparidad de trato hacia el varón en las reclamaciones solicitadas por daños en el ámbito familiar	521
Bibliografía.....	545

IV

DERECHO DE MENORES

La protección de datos de menores en el ámbito sanitario: ¿discriminación necesaria?	551
ANA ALEMÁN MONTERREAL	
I. La Ley Orgánica 15/1999 de 13 de diciembre, de protección de datos de carácter personal y el Real Decreto 1720/2007 de 21 de diciembre, por el que se aprueba el reglamento de desarrollo de la misma	551
II. La legislación sanitaria	559
III. La discriminación del menor de edad en la ley de protección de datos y en la legislación sanitaria. Nota conclusiva	574
Bibliografía.....	574
Menores y aborto: el fin de una situación discriminatoria	577
ALEJANDRA DE LAMA AYMÁ	
I. Situación legal anterior.....	577
II. Análisis crítico desde la perspectiva del derecho antidiscriminatorio	581
III. Situación legal actual	592
IV. Conclusiones.....	603
Bibliografía.....	604
Restricción del régimen de visitas a un padre transexual: ¿discriminación por razón de orientación sexual o interés del menor? STC 176/2008 de 22 de diciembre	607
MARTA MADRIÑÁN VÁZQUEZ	
I. Introducción	607
II. Resumen de los hechos	609
III. Aproximación terminológica	611
IV. Transexualidad y principio de igualdad.....	614
V. Régimen de visitas.....	617
VI. Interés del menor	622
VII. Análisis crítico de la sentencia.....	623
Bibliografía.....	628
El desplazamiento del estatuto personal del menor y otros límites en el derecho de extranjería	631
DIANA MARÍN CONSARNAU	
I. Introducción	631
II. El hijo menor del extranjero residente como familiar reagrupable	632

III. Las nuevas leyes de extranjería y asilo y la determinación de la minoría de edad.....	637
IV. Restricciones en la reagrupación de hijos menores.....	642
V. Conclusiones.....	649
Bibliografía.....	650
Guarda individual de los hijos y síndrome de alienación parental.....	653
ANA M ^a PÉREZ VALLEJO	
I. Preliminar.....	653
II. Guarda y custodia de los hijos ¿progenitores iguales o diferentes?.....	655
III. Fenómeno asociado al sistema de guarda individual: el síndrome de alienación parental.....	663
IV. Reflexión final.....	684
Bibliografía.....	686
Menores nacionales y no nacionales en el sistema de protección. La reforma de la ley de extranjería y la situación del menor extranjero no acompañado.....	689
M ^a BELÉN SÁINZ-CANTERO CAPARRÓS	
ESTHER PARDO MARTÍNEZ	
I. Estatuto del menor extranjero no acompañado.....	689
II. Las medidas a adoptar sobre el menor de edad extranjero indocumentado según la Ley de Extranjería.....	692
III. Consideración especial de la declaración de desamparo y la repatriación del menor.....	694
IV. La reforma de la Ley de Extranjería y la situación del menor no acompañado...	699
Bibliografía.....	701
El transexualismo primario y su contemplación legal en el ordenamiento jurídico español.....	703
LUCÍA VÁZQUEZ-PASTOR JIMÉNEZ	
I. Introducción.....	703
II. Regulación legal de la transexualidad en España: el antes y el después de la Ley 3/2007, de 15 de marzo.....	708
III. ¿ <i>Quid</i> del menor de edad transexual en el derecho español?.....	715
Bibliografía.....	728

V

DERECHO DE CONTRATOS

Contratación privada en la propuesta de directiva del consejo por la que se aplica el principio de igualdad de trato entre las personas independientemente de su religión o convicciones, discapacidad, edad u orientación sexual.....	733
MARÍA PAZ GARCÍA RUBIO	
I. Introducción. Contexto y marco de la nueva propuesta.....	733
II. Aspectos jurídicos.....	738

III. Análisis del articulado de la propuesta	739
Bibliografía.....	759
Discriminación por edad y seguro: una revisión del artículo 83 LCS.....	763
SANDRA CAMACIO CLAVIJO	
I. Planteamiento.....	763
II. El principio de no discriminación por razón de edad.....	764
III. El artículo 83 LCS: la prohibición absoluta de celebrar el contrato de seguro para caso de muerte del menor de 14 años	774
IV. Interrogantes sobre la constitucionalidad del art. 83 LCS	779
V. Medidas jurídicas alternativas.....	788
VI. Conclusiones.....	795
Bibliografía.....	797
Mujer, igualdad, derecho y pesca en la Albufera de Valencia.....	801
FRANCISCA RAMÓN FERNÁNDEZ	
I. Introducción	801
II. La comunidad de pescadores de El Palmar: costumbre, igualdad, ingreso y derecho de pesca	803
III. La mujer, su acceso a la comunidad, la costumbre, el derecho de pesca y el principio de igualdad	807
IV. Conclusiones.....	823
Bibliografía.....	826
El sexo como factor determinante del riesgo en los contratos de seguros de vehículos automóviles	829
VICTORIA PICATOSTE BOBILLO	
I. Planteamiento.....	829
II. El sexo como elemento determinante en la medición del riesgo	832
III. Mecanismos de protección: la modificación del contrato en el ámbito privado y la respuesta de los poderes públicos	840
IV. Conclusión	844
Bibliografía.....	845
Algunas consideraciones sobre el incumplimiento de códigos de conducta como práctica de competencia desleal. Una referencia a la publicidad discriminatoria	847
AMALIA RODRÍGUEZ GONZÁLEZ	
I. Introducción	847
II. La Directiva 2005/29/CE del Parlamento Europeo y del Consejo de 11 de mayo de 2005 relativa a las prácticas comerciales desleales de las empresas en sus relaciones con los consumidores en el mercado interior.....	848
III. La Ley de modificación de la Ley de Competencia Desleal y la Publicidad. Ley 29/2009 de 30 de diciembre por la que se modifica el régimen legal de la competencia desleal y de la publicidad para la mejora de la protección de los consumidores y usuarios.....	850

IV. Las acciones procesales de la nueva Ley de Competencia Desleal por incumplimiento de códigos de conducta	858
Bibliografía.....	860

VI

DERECHO PENAL, TRABAJO Y PROCESAL

El bien jurídico protegido del art. 153 del Código Penal.....	865
MARÍA CARME DOMÍNGUEZ NARANJO	
El establecimiento de cuotas de reserva de puestos de trabajo como acciones positivas: el caso de los trabajadores con discapacidades	869
CARMEN GRAU PINEDA	
I. Introducción	869
II. Las acciones positivas: marco normativo	871
III. Los problemas de legitimidad constitucional que plantean algunas medidas de acción positiva como el establecimiento de cuotas de reserva de puestos de trabajo	874
IV. El establecimiento de cuotas de reserva de puestos de trabajo como acciones positivas: el caso de los trabajadores con discapacidades	877
V. A modo de balance final.....	883
Bibliografía.....	884
La tutela jurisdiccional civil y penal ante el impago de pensiones. El supuesto del progenitor que reclama los alimentos del descendiente mayor de edad	887
ARANTZA LIBANO BERISTAIN	
I. Introducción	887
II. La legitimación en los procesos civiles de derecho de familia	888
III. La protección penal ante el impago de pensiones.....	891
Bibliografía.....	902
El tratamiento penal de los motivos de discriminación: su concreción jurisprudencial.....	905
DULCE M ^a SANTANA VEGA	
I. Consideraciones generales previas: la esquizofrenia en el tratamiento penal de la discriminación.....	905
II. Los motivos discriminatorios en el Código Penal: consideraciones previas.....	910
III. Los motivos de discriminación no incluidos en las enumeraciones taxativas	913
IV. Ámbito y efectiva aplicación de los motivos de discriminación.....	915
V. Conceptuación de los motivos discriminatorios incluidos en el Código Penal: análisis jurisprudencial y crítico	918
Bibliografía.....	931
Conclusiones.....	935
SUSANA NAVAS NAVARRO	
SANDRA CAMACHO CLAVIJO	
ALEJANDRA DE LAMA AYMÁ	