

# LA TUTELA EN LA TERCERA EDAD

**Concepción García Cruz**

Abogada en ejercicio

Directora-Gerente Solaf XXI S.L.



Madrid, 29 de enero de 2020

**M. Angeles Aguirre Berzal**

Abogada en ejercicio



**Solaf**

XXI

# TUTELA

- DEFINICIÓN:
  - Institución de derecho cuya **finalidad es proteger bien a la persona, bien a su patrimonio o a ambos a la vez de un menor o de un incapacitado judicialmente.**



# EL PORQUÉ DEL PLANTEAMIENTO DE LA TUTELA EN LA TERCERA EDAD: EXPECTATIVAS DE VIDA

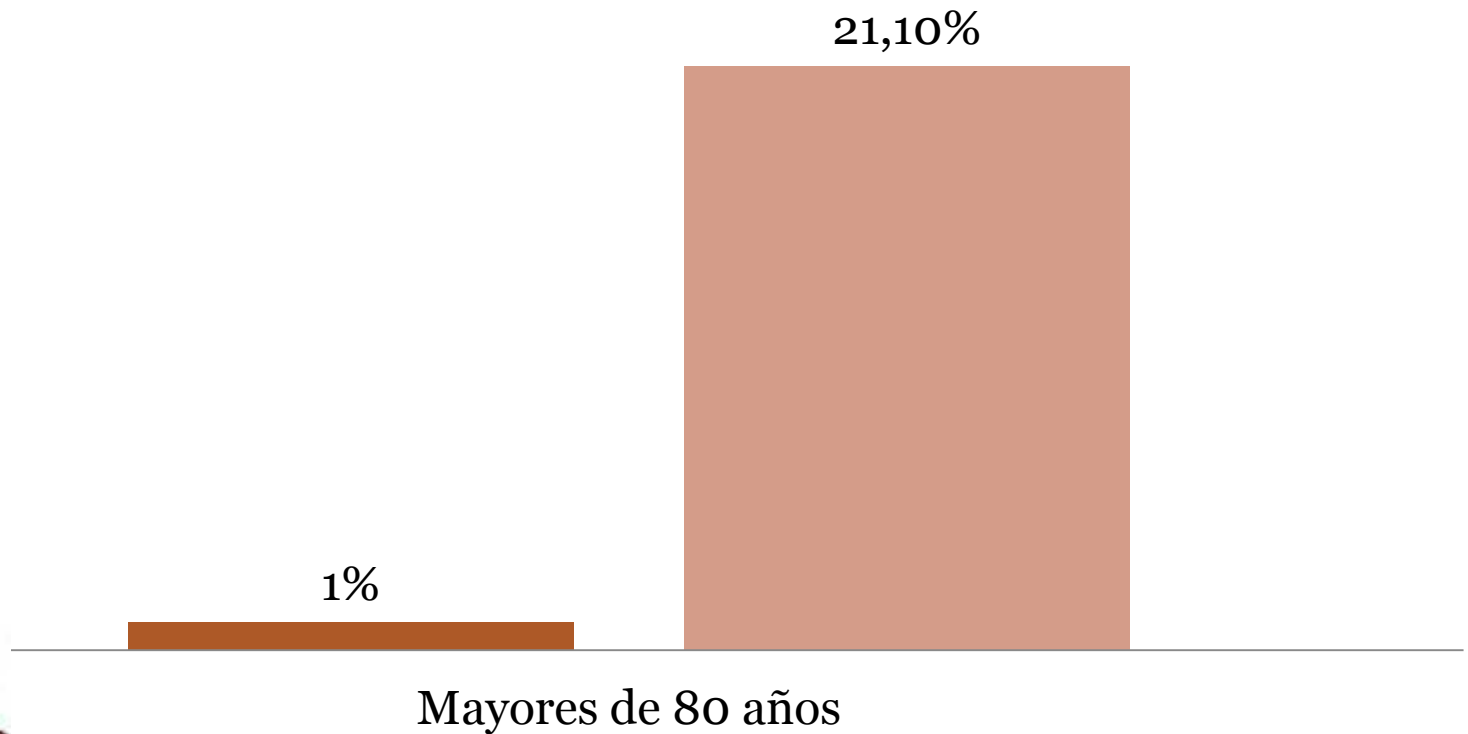


**Solaf**

XXI

# ESTIMACIONES DE FUTURO

■ Año 1950 ■ Año 2061



# LA LEY - PERSONA - PROTECCION

- **Leyes** (reguladora de la figura jurídica)
  - Código Civil (222 a 285 Cc.)
- **Persona** (art. 10 CE y 29, 30 y 32 Cc.):
  - Dignidad de la persona
  - Derechos inviolables
  - Libre desarrollo de la personalidad
  - Respeto a la ley y derechos de los demás
- **Protección:** mecanismo jurídico que nos da la Ley, para incapacitación legal: Código Civil
  - Ley Enjuiciamiento Civil
  - Ley de Jurisdicción Voluntaria

# ¿CUÁNDO ES NECESARIA LA TUTELA?

Antes de que se generen problemas de inseguridad jurídica

- **Para que haya tutela de la persona ha de haber incapacitación de la misma.**
- **Causas de incapacidad (Art.200 Cc.)**
  - **Enfermedad o deficiencia**
  - **Persistentes** en el tiempo
  - De carácter **físico o psíquico**
  - **Impiden** a la persona **governarse** por sí misma
- **Incapacidad total (tutela), parcial (curatela)**
- **Garantía de protección** de la persona, protección jurídica (Art.199 y art.215 Cc.):
  - Nadie puede ser declarado incapaz sino por **sentencia judicial** según las causas legales.



# ¿QUIÉNES PUEDEN SER SOMETIDOS A TUTELA?

(Art.222 Cc.)

1. **Menores no emancipados** que no estén bajo la patria potestad
2. **Incapacitados:** cuando la sentencia lo haya establecido
3. Los **sujetos a la patria potestad prorrogada**, al **cesar ésta**, salvo que proceda la curatela.
4. Los **menores** que se hallen en situación de **desamparo**.





# ¿CÓMO SE CONSTITUYE Y QUIÉNES PUEDEN SOLICITAR LA TUTELA?

(Art.229 Cc.)

- La constitución de tutela es **judicial**. Autoridad judicial competente que determina y nombra a la persona del tutor del incapacitado.
- **Familia / Terceros**
- Ante quién:
  - **Presentando escrito a la fiscalía o ante el juez**  
(Nos remitimos al procedimiento judicial)

The logo for Solaf, featuring the word "Solaf" in a stylized, red, cursive font with a white outline. The logo is positioned in the bottom left corner of the slide, partially overlapping a grid of small grey squares.

XXI

# LA AUTOTUTELA art.223 Cc

- El **propio interesado** → puede anticiparse a su posible incapacidad
- ¿Cómo?
  - **Escritura ante notario**
    - manifestar a qué persona desea nombrar tutor en el supuesto de devenir incapaz.
    - cuando llegue el día, familiar o tercero solicita ante el Juez la tutela y nombramiento.



# EL TUTOR: Función tutelar

- ¿Qué significa ser **tutor**?
  - Persona **física** o **jurídica**
  - **Misión:** tiene como misión el **cuidado** del incapacitado, su **representación** en todos los **actos** que no pueda realizar por sí solo y la **administración** de su **patrimonio**. El **cuidado no significa que tenga que vivir con él, pero si ha de estar atento a sus necesidades**
  - **Irrenunciable**, salvo excepciones
  - **Inscripción** en Registro Civil



# EL TUTOR: Función tutelar

- **Obligaciones art.270 Cc.**
  - **Asistir** al incapaz y **complementar** su **capacidad**
  - **Actuar y firmar** en nombre del tutelado en los actos con trascendencia jurídica
  - **Velar** por el tutelado
  - **Procurar alimentos** y **promover recuperación** de capacidad
  - **Presentar** al juez **inventario** de bienes y deudas
  - **Informar anualmente** de la situación personal y patrimonial del tutelado. **Rendición de cuentas** (anual y final en caso de extinción).



# EL TUTOR

- **Quiénes** pueden ser tutor:
  - **Personas físicas. (Art. 241 Cc.)**
  - **Personas jurídicas (públicas o privadas) sin ánimo de lucro y cuya función es “la tutela”. (Art. 242 Cc.)**
    - Comunidad Religiosa: Superior Provincial podrá ser tutor de sus religiosos.



# EL TUTOR

- **No pueden ser tutores (Art.243 y 244 Cc.)**
  - Privados de ejercicio de patria potestad
  - Legalmente removidos de tutela anterior
  - Condenados a penas de privación de libertad mientras cumplen condena
  - Antecedentes penales que imposibiliten ejercer el cargo
  - Personas en quienes concurra imposibilidad absoluta de hecho
  - Enemistad manifiesta
  - Mala conducta o sin manera de vivir conocida,
  - Conflictos de intereses o pleitos con el incapacitado
  - Excluidos por testamento



# EL TUTOR

- **Excusas del tutor:**
  - **Para no tomar posesión (Art.251 Cc.)**
    - Personas físicas por razón de edad, enfermedad, ocupación personal o profesional, falta de vínculos.
    - Personas jurídicas cuando carezcan de medios suficientes para el desempeño.
  - **Excusa sobrevenida para renunciar al cargo art. 253 Cc. y 254 Cc.**
    - Persona física: cuando sobrevengan cualquiera de los motivos anteriores.
    - Persona jurídica: no lo permite la ley



# EL TUTOR

- **Actos del tutor que necesitan de autorización judicial.** (Art.271 Cc.).
  - Internar al tutelado en establecimiento de salud mental, o de educación especial
  - Enajenar, gravar bienes inmuebles, enajenar valores mobiliarios (acciones)
  - Contratos de importancia que comprometan el patrimonio y sean susceptibles de inscripción (dar o tomar dinero a préstamo)
  - Renunciar derechos, así como transigir o someter a arbitraje cuestiones en que el tutelado estuviese interesado





# EL TUTOR

- **Actos del tutor que necesitan de autorización judicial.** (Art.271 Cc.)
  - Aceptar sin beneficio de inventario cualquier herencia, o repudiarla, o aceptarla pura y simplemente y después rendir cuentas para ratificación del juez
  - Realizar gastos extraordinarios en los bienes
  - Entablar demanda en nombre de los tutelados salvo asuntos urgentes o de escasa cuantía
  - Ceder bienes en arrendamiento más de 6 años
  - Disponer a título gratuito de bienes o derechos del tutelado
  - Ceder a terceros los créditos que tenga el tutelado contra él o adquirir a título oneroso los créditos de terceros contra el tutelado.



# EL TUTOR

- **Remoción del tutor. Art.247 Cc.**
  - Los que devienen en alguna de las causas por las cuales no se puede ser tutor
  - Aquellos que incumplan sus deberes y desempeñen mal su cargo.
- **DEFENSOR JUDICIAL (Art.299 Cc. a 302 Cc.):**
  - Figura de guarda del incapacitado
  - Actuación provisional y transitoria
  - Situaciones en las que no hay tutor nombrado o en las que el tutor no puede actuar (conflicto de intereses: ej. aceptación herencia)
  - Nombrado por sentencia judicial



# EXTINCION DE LA TUTELA

(Art.276 y siguientes Cc.)

- **Fallecimiento** de la persona sometida a tutela.
- En menores, cuando el titular de la patria potestad suspendida la **recupere**.
- **Resolución judicial**
  - Que ponga fin a la incapacitación
  - Que modifique la sentencia de incapacitación en virtud de la cual se sustituye la tutela por curatela

The logo for Solaf, featuring the word "Solaf" in a stylized, red, cursive font with a white outline. To the right of the text is a small graphic of a grid of squares, with some squares filled in grey and others empty.

XXI

## **HAY QUE TENER EN CUENTA:**

**MODIFICACION DE LOS CONCEPTOS DE INCAPACIDAD DESDE LA SENTENCIA DE STS DE 24 DE JUNIO DE 2013 AL INCORPORAR EL CONTENIDO DE LA CONVENCION DE NACIONES UNIDAS SOBRE DERECHOS DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD ASÍ COMO LA APLICACIÓN DE LA CONVENCION DE NUEVA YORK SOBRE DERECHOS DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD DE 13 DE DICIEMBRE DE 2006.**

**LA FIGURA DE LA TUTELA DEBE DE EMPLEARSE COMO UN COMPLEMENTO Y NO COMO UN SUSTITUTO DE LA CAPACIDAD DEL SUJETO E INCIDE EN LA NECESIDAD DE INDIVIDUALIZAR LOS CASOS PARA PODER ADOPTAR LA MEDIDA MÁS FAVORABLE PARA CADA AFECTADO. POR ELLO ES NECESARIO ANALIZAR MINUCIOSAMENTE CADA CASO.**

# PROCEDIMIENTO JUDICIAL DE INCAPACITACIÓN Y SOLICITUD DE TUTELA

- PROCEDIMIENTO DE INCAPACITACIÓN REGULADO EN LA LEC (Art. 748 LEC. y siguientes)
- EXPEDIENTE DE TUTELA REGULADO EN LA Ley 15/2015 de 2 de julio de la Jurisdicción voluntaria art. 43 y siguientes LJV

The logo for Solaf, featuring the word "Solaf" in a stylized, red, cursive font with a white outline. The logo is positioned in the bottom left corner of the slide, partially overlapping a grid of small grey squares.

XXI

# PROCEDIMIENTO JUDICIAL DE INCAPACITACIÓN Y SOLICITUD DE TUTELA

- **COMPETENCIA TERRITORIAL (756 LEC)**
  - **Juez de Primera Instancia del domicilio del incapacitado**
- **QUIEN PROMUEVE EL PROCESO (757 LEC)**
  - Presunto incapaz
  - Cónyuge o pareja de hecho
  - Descendientes / Ascendientes / Hermanos
  - De no existir o no solicitar → Ministerio Fiscal por comunicación de cualquier persona.
  - Autoridades y funcionarios públicos que por razón de su cargo conozcan → comunicar al Ministerio Fiscal
- **LA DEMANDA Y CITACION**

The logo for Solaf, featuring the word "Solaf" in a stylized, red, cursive font with a white outline. The logo is positioned in the bottom left corner of the slide, partially overlapping a grid of small grey squares.

XXI

# PROCEDIMIENTO JUDICIAL DE INCAPACITACIÓN Y SOLICITUD DE TUTELA

- **PRUEBAS A PRACTICAR** (759 y 752 LEC)
  - Las que **propongan Ministerio Fiscal y las partes** (informes médicos, testifical, informes asistenciales, análisis médico-forense, oír a parientes... y **EXAMEN DEL AFECTADO JUDICIAL Y FORENSE**. En ocasiones informe del equipo psicosocial.
  - Nunca se decidirá sobre la incapacitación sin el **previo dictamen pericial médico acordado por el tribunal**.

The logo for Solaf, featuring the word "Solaf" in a stylized, red, cursive font with a white outline. The logo is positioned in the bottom left corner of the slide, partially overlapping a decorative grid of grey squares.

XXI

# PROCEDIMIENTO JUDICIAL DE INCAPACITACIÓN Y SOLICITUD DE TUTELA

- **SENTENCIA (760 LEC)**

- La sentencia que declare la incapacidad determinará la **extensión y los límites** de ésta. Así como el **régimen de tutela o guarda** al que debe quedar sometido el incapacitado, **nombrando**, en su caso, al **tutor** que deberá de representar al incapacitado y velar por él.
- Se nombrará tutor cuando se haya solicitado en la **demanda de incapacidad**.

- **EXPEDIENTE DE TUTELA**, en **mismo juzgado** que la incapacidad.43 y ss LJV

- **Jura del cargo de tutor o curador y autorizaciones judiciales presentes y futuras en este mismo expediente.**





# MUCHAS GRACIAS POR SU ATENCIÓN

**Concepción García Cruz**

Abogada en ejercicio

Directora-Gerente Solaf XXI S.L.



**M. Angeles Aguirre Berzal**

Abogada en ejercicio