

Índice general

	<u>Página</u>
INTRODUCTION	25
PRESENTACIÓN	29

I

DISABILITY AND THE FAMILY: GENERAL ISSUES

DISCAPACIDAD Y FAMILIA: CUESTIONES GENERALES

VULNERABILIDAD, DEBILIDAD, FRAGILIDAD, INCAPACIDAD. REFLEXIONES SOBRE LA NOMENCLATURA Y EL SIGNIFICADO DE «VULNERABLE» Y DISTINCIÓN CON OTRAS NOCIONES

MIRZIA BIANCA	35
1. Reflexiones preliminares sobre la nueva categoría de vulnerabilidad, como noción distinta de la incapacidad	35
2. Sujetos débiles y vulnerables en la perspectiva constitucional italiana y europea de la protección de los derechos fundamentales: la centralidad de la dignidad humana	37
3. La vulnerabilidad en el lenguaje del legislador	39
4. La vulnerabilidad en la jurisprudencia constitucional y en la jurisprudencia de los tribunales europeos	41

COMMENTING THE COMMENT. GENERAL COMMENT No. 1 OF THE COMMITTEE ON THE RIGHTS OF PERSONS WITH DISABILITIES: INTERPRETATION OR CORRECTION?

CARLOS MARTÍNEZ DE AGUIRRE ALDAZ	45
1. Introduction: «General Comment No. 1» and its most relevant contents	45

	<u>Página</u>
2. Legal basis and effectiveness of «General Comment No. 1» ...	48
3. Back to the content of «General Comment No. 1»: analysis of the Committee's interpretative options in the light of the Convention	53
3.1. <i>Legal capacity versus mental capacity</i>	<i>53</i>
3.2. <i>Substitute decision-making versus supported decision-making .</i>	<i>60</i>
3.3. <i>The will and preferences of the persons with disabilities versus their best interests</i>	<i>67</i>
4. Concluding remarks	73

THE PHILOSOPHICAL IMAGINATION: HOW VULNERABILITY DENIAL CONSTRICTS IT; HOW PARENTS MIGHT AFFECT IT

SCOTT FITZGIBBON	75
1. Part one: introductory	76
1.1. <i>Imagination</i>	<i>76</i>
1.2. <i>Vulnerability</i>	<i>79</i>
1.3. <i>Vulnerability and the framework</i>	<i>80</i>
1.4. <i>Vulnerability denial</i>	<i>81</i>
1.5. <i>The role of parents</i>	<i>81</i>
1.6. <i>Defining vulnerability</i>	<i>82</i>
2. Part two: responses to vulnerability	82
2.1. <i>Aversive strategies</i>	<i>82</i>
2.2. <i>Another approach</i>	<i>89</i>
3. Part three. Children; parents	89
3.1. <i>Child development and the parental mission; childhood philosophy</i>	<i>89</i>
3.2. <i>Imagination in childhood</i>	<i>93</i>
3.3. <i>Vulnerability in childhood; parental involvement</i>	<i>94</i>
3.4. <i>Justice and ethics in childhood; parental involvement</i>	<i>95</i>
3.5. <i>Vulnerability denial in childhood; parental involvement</i>	<i>96</i>

NEW CONCEPT OF SUPPORT, PROTECTION AND EMPOWERMENT OF VULNERABLE ADULTS IN CZECHIA

PROF. JUDR. ZDEŇKA KRÁLÍČKOVÁ, PH.D.	97
1. Introduction	97
2. About the concept of vulnerability	98
3. Historical milestones	99
4. On the legal protection of vulnerable persons in the current Czech legal system: an overview	101
4.1. <i>General</i>	101
4.2. <i>Convention for the protection of human rights and fundamental freedoms</i>	102
4.3. <i>Convention on the rights of persons with disabilities</i>	102
4.4. <i>Convention on the international protection of adults</i>	103
4.5. <i>Charter of fundamental rights and freedoms</i>	103
4.6. <i>Civil Code</i>	104
4.7. <i>Registered Partnership Act</i>	110
4.8. <i>Act on Special Court Proceedings</i>	110
4.9. <i>Health Services Act</i>	111
4.10. <i>Specific Health Services Act</i>	111
4.11. <i>Act on Artificial Termination of Pregnancy</i>	112
4.12. <i>Act on the Provisions of a Lump Sum of Money to Persons Sterilized in Violation of the Law</i>	112
5. On the limitation of legal capacity and support measures in more details	113
5.1. <i>The limitation of legal capacity</i>	113
5.2. <i>Preliminary declaration, or continuing power of attorney</i>	115
5.3. <i>Assistance in decision-making</i>	116
5.4. <i>Representation by a household member</i>	117
6. Conclusion	118

IMPLEMENTATION OF ART. 12 OF THE CRPD IN POLISH PRIVATE LAW — CURATORS FOR PERSONS WITH DISABILITIES

MACIEJ DOMAŃSKI y BOGUSŁAW LACKORŃSKI	121
1. Introduction	122

2. Active legal capacity of persons with disabilities in the light of Art. 12 of the CRPD — the Polish private law perspective	124
2.1. <i>The Art. 12 of the CRPD standard</i>	124
2.2. <i>Current Polish private law regulation concerning active legal capacity of natural persons</i>	129
3. Interdependence between availability of assisted decision-making institutions and applicability of substitute decision-making institutions	131
4. Assisted decision-making model — demographic challenges for families, societies and states	132
5. Amendment to provisions on curators for persons with disabilities in force since 15 February 2024 and their importance in regard of the autonomy, will and preferences of persons with disabilities	136
6. Work on transposing Art. 12 of the CRPD into the Polish legal system	138
7. Conclusions	139

NEUROTECHNOLOGY AND THE ENHANCEMENT OF FAMILY RELATIONSHIPS IN DYSFUNCTIONAL SITUATIONS

ANTONIO JORGE PEREIRA JÚNIOR	141
1. Introduction	142
2. Neurotechnology and Attention Deficit Hyperactivity Disorder (ADHD): strengthening family bonds	142
2.1. <i>Neurofeedback: training the brain for family harmony</i>	143
2.2. <i>Neurogaming: playful learning and family connection</i>	143
3. Neurotechnology in the fight against depression: restoring family harmony	144
3.1. <i>Transcranial Magnetic Stimulation (TMS): relief and family reconnection</i>	144
4. Neurotechnology and Autism Spectrum Disorder (ASD): connectivity and family support	145
4.1. <i>Augmentative and Alternative Communication (AAC) devices: breaking communication barriers</i>	145

	<i><u>Página</u></i>
4.2. <i>Virtual Reality (VR) and Augmented Reality (AR): social learning and inclusion</i>	146
4.3. <i>Neurofeedback: behavioral regulation and calm environment</i> ...	146
4.4. <i>Brain-Computer Interfaces (BCIs): autonomy and reduced dependence</i>	146
4.5. <i>Reinforcement Learning (RL) and Assistive Robotics: interaction and consistency</i>	147
4.6. <i>Neuromodulation with REAC Technology: balance and pleasant coexistence</i>	147
5. Neurotechnology in schizophrenia: promoting stability and family understanding	147
5.1. <i>Repetitive Transcranial Magnetic Stimulation (rTMS): improved interaction</i>	148
5.2. <i>Electroconvulsive Therapy (ECT): stabilization and relationship reconstruction</i>	148
5.3. <i>Virtual Reality (VR): social skills and family connection</i>	148
5.4. <i>Cognitive training: autonomy and family balance</i>	149
5.5. <i>Support and psychoeducation apps: knowledge and mutual support</i>	149
5.6. <i>AI-Based Systems for Monitoring and Management: safety and tranquility</i>	149
6. Neurotechnology in anxiety and mood management: empowering families for well-being	149
6.1. <i>Mobile mood and anxiety monitoring apps: self-awareness and communication</i>	150
6.2. <i>Virtual Reality (VR) and Augmented Reality (AR): overcoming and shared connection</i>	150
7. Neurotechnology in rehabilitation and mobility: autonomy and family reintegration	150
7.1. <i>Brain-Computer Interfaces (BCIs): restoring independence and harmony</i>	151
8. Ethical dilemmas and the urgency of neuro-rights	151
8.1. <i>Key ethical considerations</i>	152
8.2. <i>Neuro-rights: protecting mental integrity</i>	152

	<u>Página</u>
9. Concluding remarks	152
10. References	153

OPORTUNIDADES Y LÍMITES DE LAS MEDIDAS DE LA LEGISLACIÓN ITALIANA PARA LA PROTECCIÓN EFECTIVA Y EFICAZ DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD

SARA SCOLA	159
1. Introducción	159
2. El marco normativo supranacional e italiano	160
3. Las medidas de protección previstas por la legislación italiana en favor del «adulto débil»	165
4. La amministrazione di sostegno	168
5. En particular: la <i>amministrazione di sostegno</i> como medida en favor de la persona con discapacidad	171
6. Límites y márgenes de mejora de la disciplina actual, también en función de la protección de la persona con discapacidad ...	175

ASISTENCIA PERSONAL Y APOYOS JUDICIALES EN EL PERÚ: PERSPECTIVAS DE JUECES SOBRE EL RÉGIMEN VIGENTE

ANALUCÍA TORRES FLOR	179
1. Introducción	179
2. Metodología	183
2.1. Diseño	183
2.2. Participantes	184
2.3. Instrumentos	184
2.3.1. Guía de entrevistas semi-estructurada	184
2.3.2. Covariables	184
2.4. Plan de análisis	185
2.5. Aspectos éticos	185
3. Resultados	185
3.1. Claridad sobre las funciones del apoyo en la toma de decisiones ..	185
3.2. Percepción sobre la relación entre los apoyos en la toma de decisiones y los cuidadores personales	186

	<i><u>Página</u></i>
3.3. <i>Deficiencias en los mecanismos de control y supervisión del modelo de apoyos en la toma de decisiones y cuidadores personales</i> . . .	186
4. Discusión	187
5. Conclusiones	193

II

LEGAL TOOLS FOR PLANNING AND SUPPORT

INSTRUMENTOS LEGALES DE PREVISIÓN Y APOYO

ESTATE FAMILY PLANNING TO PROTECT PERSONS WITH DISABILITIES. POTENTIAL AND LIMITATIONS OF ITALIAN LEGISLATION

STEFANO TROIANO	197
1. Introduction	198
2. The peculiarities of Italian legislation in the field of estate family planning	199
2.1. <i>Family planning through allocation of assets to a purpose</i>	199
2.1.1. The patrimonial fund	199
2.1.2. The Trust	202
2.1.3. The acts binding real estates to the satisfaction of interests deemed worthy of protection	203
2.1.4. The special 2016 legislation facilitating the allocation of assets to meet the needs of people with severe disabilities	206
2.1.5. The completion of the system of protection for persons with disabilities	210
2.2. <i>Persisting issues</i>	211
2.2.1. The correct qualification of the legal nature of these acts of patrimonial disposition	212
2.3. <i>Possible interpretative solutions to overcome some of the limitations affecting the existing instruments to bind assets to the satisfaction of disabled persons' needs</i>	214
2.3.1. A first possible way to reach this solution	215

2.3.2. A second possible way to reach this solution	217
2.4. <i>Further consequences on the level of inheritance law</i>	221
3. Final remarks	222

PLANNING FOR INCAPACITY: CONTINUING POWERS OF ATTORNEY. A COMPARATIVE PERSPECTIVE

INÉS SÁNCHEZ-VENTURA MORER	225
1. Promoting self-determination: voluntary measures for incapable adults	225
2. Continuing powers of attorney: how and when they were introduced in the different legal systems	231
2.1. <i>Spain</i>	231
2.2. <i>England and Wales</i>	234
2.3. <i>Germany</i>	236
2.4. <i>France</i>	237
3. Continuing powers of attorney: who can grant a power of attorney and who can be appointed as an attorney	237
3.1. <i>Granter</i>	237
3.2. <i>Attorney</i>	240
4. Formal requirements	244
5. Enter into force	248
6. Content of the power	250
7. Supervision	251
8. Conclusions	257

APROXIMACIÓN A LA GUARDA DE HECHO EN ESPAÑA TRAS LA LEY 8/2021, DE 2 DE JUNIO

MARINA PÉREZ MONGE	259
1. Regulación	259
2. Dificultades ante entidades bancarias y Administraciones públicas	265
3. Medios de acreditación y prueba	266

4. Jurisprudencia y Resolución de la Dirección General de Seguridad Jurídica y Fe Pública	270
4.1. STS 66/2023, de 23 enero	270
4.2. STS 1443/2023, de 20 de octubre	273
4.3. STS1444/2023, de 20 de octubre	276
4.4. Resolución de la Dirección General de Seguridad Jurídica y Fe Pública de 19 de enero de 2024	280
5. Conclusiones	280

DE FACTO GUARDIANSHIP OF PERSONS WITH DISABILITIES AND THE FAMILY AS A KEY ELEMENT OF SOLIDARITY

(Advances, and Challenges in Spain after Law 8/2021, with reference to the «habilitation familiale» in French law)

MARÍA DOLORES CASAS PLANES	283
----------------------------------	-----

1. Introduction: State of affairs following the paradigm shift in disability in Spain	285
1.1. Preliminary terminological and conceptual clarifications	286
1.2. The paradigm shift with Law 8/2021: a critical look at the previous situation	288
2. De facto guardianship: progress under Law 8/2021	292
2.1. Subjective scope of application, key characteristics and function. The contested nature of being a non-subsidiary measure	295
2.2. Scope of the reform in the property and personal sphere: a critical analysis of the Articles 263 to 267 CC	301
2.2.1. Representatives powers <i>ex lege</i> of the <i>de Facto</i> Guardian	302
2.2.2. Laudable legal modification to carry out some legal acts through specific judicial authorizations, without the need for a prior general procedure for providing support	304
2.3. Verification, not establishment of <i>de facto</i> guardianship	307
3. Challenges in practice: addressing inadequate implementation in the public and private sector	310

	<i>Página</i>
4. Jurisprudential analysis	313
5. A brief comparative overview of the « <i>habilitation familiale</i> » in France	317
6. By way of epilogue	321

ON THE SUBSIDIARY NATURE OF LEGAL MEASURES TO PROTECT ELDERLY DISABLED PERSONS

(The existence of a family network as a possible obstacle to opening an «amministrazione di sostegno» in Italian law)

GAIA SCADUTO	325
1. The path of the inquiry and the turning point marked by a recent jurisprudential trend of the Italian Supreme Court	326
2. The <i>amministrazione di sostegno</i> : principles, features, points of strength	328
2.1. More on art. 404 Italian Civil Code: the focus on prerequisites and (some) exegetical issues	332
3. The misuse of the <i>amministrazione di sostegno</i> and the corrective ruling of the Italian Supreme Court: a step forward in the recognition of <i>de facto</i> measures	336
4. La <i>guardia de hecho</i> in the new system of <i>medidas de apoyo</i> : a look at the Spanish reform enhancing family « <i>de facto</i> protection» (also)	339
5. A <i>de iure condendo</i> proposal arising from micro-comparative analysis in order to rethink the protection of vulnerability in Italian private law	345
6. From the <i>guarda de hecho</i> to the <i>negotiorum gestio</i> under Article 2028 of the Civil Code: <i>de iure condito</i> insights awaiting legislative reform	350
7. Conclusions	358

CZECH OMBUDSMAN: PROMOTING AND PROTECTING THE RIGHTS OF PERSONS WITH DISABILITIES

MGR. KAREL LACH	361
1. Introduction	362

2. Establishment and structure of the ombudsman institution in the Czech Republic	362
3. Monitoring of the Convention of the rights of persons with disabilities	365
3.1. <i>Monitoring the Convention in the international context</i>	365
3.2. <i>The mandate of the Czech ombudsman as a monitoring body</i>	367
3.3. <i>Activities of the ombudsman in monitoring the convention</i>	368
4. Measures to support people with limited decision-making capacity	370
4.1. <i>Foundations of article 12 of the Convention</i>	370
4.2. <i>Support measures under the civil code</i>	373
4.2.1. Preliminary declaration	374
4.2.2. Decision-making assistance	374
4.2.3. Representation by a household member	375
4.2.4. Appointment of a guardian without limitation of legal capacity	376
4.2.5. Limitation of legal capacity	377
5. Activities of the ombudsman in relation to Article 12 of the Convention	379
5.1. <i>The need to adopt a comprehensive law on support measures</i>	380
5.2. <i>Comments on government proposals for new legislation</i>	382
5.3. <i>Other activities of the ombudsman related to Article 12 of the Convention</i>	383
6. Research findings and statistical data	386
7. Main problems and challenges of the Czech system	396
8. From the practice of investigating the performance of public guardians	398
8.1. <i>The case of Ms. Alena</i>	399
8.2. <i>The case of Ms. Magda</i>	400
9. Main recommendations for the Czech Republic	401
10. Conclusion	402

III

MATTERS OF FAMILY LAW AND CHILD PROTECTION

CUESTIONES DE DERECHO DE FAMILIA
Y DE MENORES DE EDAD**TWO ISSUES ON FAMILY AND DISABILITY: THE ROLE OF
THE FAMILY IN PROVIDING SUPPORT IN THE EXERCISE OF
THE LEGAL CAPACITY AND THE MARRIAGE OF THE PER-
SON WITH DISABILITY**

SOFÍA DE SALAS MURILLO	407
1. The role of the family in providing support in the exercise of the legal capacity of persons with mental disabilities	408
2. The role of the person with disabilities at the beginning or end of marriage	417

**AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD, FILIACIÓN Y DISCAPACI-
DAD: DETERMINACIÓN LEGAL Y CONSTITUCIÓN DE VÍN-
CULO JURÍDICO**

M. ^a VICTORIA MAYOR DEL HOYO	427
1. Introducción	428
2. Filiación por naturaleza y discapacidad, con especial mención del reconocimiento	431
2.1. <i>Introducción: filiación por naturaleza y regulación de las mani- festaciones de voluntad por personas con discapacidad</i>	431
2.2. <i>Reconocimiento por persona con discapacidad</i>	432
2.3. <i>Consentimiento del hijo reconocido con discapacidad</i>	436
3. Adopción y discapacidad	439
3.1. <i>Introducción: adopción y manifestaciones de voluntad</i>	439
3.2. <i>Discapacidad de los padres biológicos del menor dado en adop- ción</i>	440
3.3. <i>Adopción por personas con discapacidad</i>	443
3.4. <i>Adopción de hijo mayor de 12 años con discapacidad</i>	446

4. Filiación derivada de técnicas de reproducción asistida y discapacidad	448
4.1. <i>Introducción</i>	448
4.2. <i>Maternidad derivada de técnicas de reproducción asistida y discapacidad</i>	449
4.3. <i>Paternidad derivada de técnicas de reproducción asistida y discapacidad</i>	451
4.3.1. Paternidad del marido	451
4.3.2. Paternidad de varón no casado con la madre	453
4.3.3. Paternidad por fecundación <i>post mortem</i>	455
4.4. <i>Maternidad de la esposa de la mujer sometida a técnicas de reproducción asistida y discapacidad</i>	456

SISTEMA DE PROTECCIÓN DE LAS NIÑAS, NIÑOS Y ADOLESCENTES EN SITUACIÓN DE VULNERABILIDAD EN URUGUAY

GONZALO TROBO CABRERA	459
1. Introducción	459
2. Vulneración de derechos	460
2.1. <i>Acepciones del término violencia en el derecho uruguayo</i>	463
3. Protección	465
3.1. <i>Situación actual de la infancia y la adolescencia en el Uruguay</i>	466
3.2. <i>Los principios rectores del sistema de protección</i>	467
3.2.1. El principio de protección integral	468
3.2.2. El principio del interés superior del niño	469
3.2.3. El principio de autonomía progresiva de la voluntad	470
3.2.4. El principio de no revictimización	471
3.2.5. El principio de no discriminación y vida libre de violencia	471
4. Derechos de los niños, niñas y adolescentes que se busca proteger	471
5. Tribunales competentes	475

	<i>Página</i>
6. Estructura del proceso	476
6.1. <i>Procedimiento en casos de violencia</i>	477
7. Conclusiones	479

SHARENTING (¿Y QUÉ HAY DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD PSÍQUICA?)

MARÍA PUYAL RECARENS	481
1. Introducción	481
2. Definición de <i>sharenting</i>	483
3. Qué derechos pueden vulnerarse	484
4. Intromisión ilegítima	488
4.1. <i>Consentimiento del representante legal</i>	492
4.2. <i>Consentimiento del menor: el problema de la madurez del menor</i> ..	498
4.3. <i>Opinión e interés superior del menor</i>	501
5. ¿Puede este mismo problema afectar a personas con discapacidad psíquica?	503

MATRIMONIO CIVIL ESPAÑOL VS. MATRIMONIO CANÓNICO: LA FALTA DE CAPACIDAD PARA PRESTAR CONSENTIMIENTO MATRIMONIAL

MARÍA CALDERÓN SÁNCHEZ	507
1. Origen e historia del matrimonio. Hacia su secularización	507
1.1. <i>El matrimonio como institución natural. Su positivación civil y canónica</i>	507
1.2. <i>La secularización del matrimonio. Origen del matrimonio civil</i> ..	510
2. Requisitos esenciales del matrimonio en España	518
2.1. <i>El matrimonio civil español</i>	520
2.2. <i>El matrimonio canónico</i>	523
3. La falta de capacidad para prestar consentimiento matrimonial	525
3.1. <i>En el ordenamiento civil español</i>	525
3.1.1. <i>El derecho a contraer matrimonio</i>	525

	<i>Página</i>
3.1.2. La falta de capacidad	527
3.2. En el ordenamiento canónico	533
3.2.1. El reconocimiento del <i>Ius connubii</i>	533
3.2.2. La incapacidad para consentir	535
4. Conclusiones	539

IV

DISABILITY, FAMILY, AND SUCCESSION LAW

DISCAPACIDAD, FAMILIA Y DERECHO DE SUCESIONES

LA SOLIDARIDAD FAMILIAR EN LA PROTECCIÓN DEL DISCAPACITADO A TRAVÉS DEL DERECHO DE SUCESIONES

MARCOS MAURICIO CÓRDOBA	545
1. La evolución del derecho privado argentino hacia la solidaridad	545
2. La Constitución de la República Argentina	546
3. La estructura legal que rige la cuestión	546
4. Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	547
5. Equidad e igualdad	547
6. Normas que atienden a los discapacitados, del Código Civil y Comercial de la Argentina	549
7. Características de la mejora del derecho argentino para el discapacitado	552
8. Fuentes de la mejora a favor del discapacitado del derecho argentino	553
9. República de Cuba	553
10. España	554
11. La mejora estricta a favor del discapacitado y la Convención ..	555
12. La evolución jurídica posterior	557
13. Síntesis conclusiva	558

INTANGIBILIDAD LEGITIMARIA Y PROTECCIÓN DEL ASCENDIENTE CON DISCAPACIDAD

JAVIER NANCLARES VALLE	561
1. Introducción	561
2. Dos respuestas legales a la protección por vía sucesoria de las personas con discapacidad	564
3. Exclusión de los ascendientes con discapacidad de la excepción a la intangibilidad legitimaria	571
4. ¿Cabe incrementar la protección sucesoria de los ascendientes con discapacidad o dependencia?	581
4.1. <i>Existiendo descendientes del testador</i>	582
4.2. <i>No existiendo descendientes del testador</i>	588
5. Conclusión	592

CÓNYUGE VIUDO CON DISCAPACIDAD, SUSTITUCIÓN FIDEICOMISARIA Y SOLIDARIDAD FAMILIAR: A LA BUSCA DEL EQUILIBRIO

ROMINA SANTILLÁN SANTA CRUZ	593
1. Introducción	593
2. El régimen especial de protección de los «legitimarios» con discapacidad: la disposición de la legítima estricta y la consustancial sustitución fideicomisaria	596
3. La posición del cónyuge viudo en el sistema legitimario del Código Civil	610
4. El cónyuge viudo con discapacidad y la viabilidad legal de una protección especial en sede testamentaria en aplicación del principio de solidaridad familiar	614
5. Mecanismos generales para reforzar la protección patrimonial del cónyuge viudo a la luz de las normas del sistema vigente ..	618
6. Reflexiones finales a modo de conclusión	620