TEMA 1 · LAS FUENTES DEL DERECHO EN GENERAL · EL SISTEMA JURÍDICO POSITIVO ESPAÑOL · APLICACIÓN DE LAS NORMAS JURÍDICAS

CC · CE · LOPJ (LO 6/1985) · LOTC (LO 2/1979) · Ley 39/2015 · Ley 25/2014 · TUE · TFUE · LEC (Ley 1/2000)

I. LAS FUENTES DEL DERECHO EN GENERAL

SENTIDO MATERIAL Y FORMAL

• **Material**: órganos con **potestad normativa** —**Cortes, Gobierno**, Asambleas autonómicas, comunidad social en la costumbre—
• **Formal**: modos en que la **norma se manifiesta**; **art. 1 CC** regula las fuentes en este sentido

ENUMERACIÓN DEL ART. 1.1 CC

• Fuentes: **ley, costumbre y principios generales**, por ese orden; enumeración **cerrada**, sin **jurisprudencia**
• Corresponde en **exclusiva al Estado** determinar las fuentes (**art. 149.1.8.ª CE**), con respeto al **derecho foral**
• Apartados 2 a 7 del art. 1 CC: **jerarquía**, **subsidiariedad** de costumbre y principios, **tratados**, jurisprudencia, **deber de resolver**

PRELACIÓN DE FUENTES

• Ley se aplica primero; costumbre **solo en su defecto**, no contraria a **moral u orden público** y **probada** (**art. 1.3 CC**)
• Principios generales, en **defecto de ley o costumbre**, **sin perjuicio** de su función informadora (**art. 1.4 CC**)

JERARQUÍA NORMATIVA

• **Art. 1.2 CC**: norma contraria a otra de **rango superior carece de validez**, no mera preferencia aplicativa
• Escala: **Constitución**; **tratados internacionales**; **normas con rango de ley**; **reglamentos**, por su propio orden interno
• Frente al reglamento contrario el juez lo **inaplica** (**art. 6 LOPJ**); frente a la ley contraria a la CE, **cuestión de inconstitucionalidad**

JERARQUÍA Y COMPETENCIA

• Entre Estado y **Comunidades Autónomas** rige **competencia**, no jerarquía: ley autonómica **distinta por materia**, no inferior
• **Art. 149.3 CE**: **cláusula residual**, **prevalencia** estatal en conflicto y **supletoriedad** del Derecho estatal, en todo caso

PLENITUD Y DEBER DE RESOLVER

• Deber **inexcusable** de resolver ateniéndose al **sistema de fuentes** establecido (**art. 1.7 CC**)
• Negarse a juzgar por **oscuridad, insuficiencia o silencio** de la ley es **delito**: inhabilitación de **seis meses** a **cuatro años** (**art. 448 del Código Penal**)

II. LA LEY Y LAS NORMAS DEL ESTADO CON RANGO DE LEY

CONCEPTO Y CARACTERES DE LA LEY

• Sentido amplio del **art. 1.1 CC**: toda **norma escrita** con **potestad normativa**; en sentido estricto, la que dictan las **Cortes**
• **Generalidad**: destinatarios indeterminados y **supuestos tipo**; **racionalidad**: sujeta a interdicción de la arbitrariedad (**art. 9.3 CE**)
• **Obligatoriedad**: se impone al margen del conocimiento efectivo (**art. 6.1 CC**); **forma escrita** con **publicidad** en el BOE

LA CONSTITUCIÓN

• Norma suprema; vincula a **ciudadanos y poderes públicos** (**art. 9.1 CE**) y a jueces según su interpretación (**art. 5.1 LOPJ**)
• **Doble superlegalidad**: formal —**procedimiento agravado**— y material —**rango superior** a cualquier otra norma—
• Norma **rígida**: reforma por los **arts. 167 y 168 CE**; reformada **cuatro veces** desde 1978, la última en **2026**

LEYES ORGÁNICAS Y ORDINARIAS

• **Art. 81 CE**: **cuatro reservas materiales** —derechos fundamentales, Estatutos de Autonomía, régimen electoral general, las demás previstas—
• Exige **mayoría absoluta** del Congreso en **votación final** de conjunto, para **aprobar, modificar o derogar**
• Relación con ley ordinaria es de **competencia**, no **jerarquía**; **reserva reforzada** frente a delegación, decreto-ley e iniciativa popular
• Ley ordinaria: de **Pleno** o de **Comisión** (art. 75 CE), **salvo** reforma constitucional, internacionales, orgánicas, de bases y Presupuestos; reserva de ley del **art. 53.1 CE** para derechos del **Capítulo segundo**
• Excluida de **delegación legislativa** (**art. 82.1 CE**), de decreto-ley si afecta al Título I (**art. 86.1 CE**) y de **iniciativa popular** (**art. 87.3 CE**)

EL DECRETO LEGISLATIVO

• Delegación en materias **no reservadas a ley orgánica** (**art. 82.1 CE**): **texto articulado** —ley de bases— o **texto refundido** —ley ordinaria—
• Expresa, para **materia concreta** y con plazo; **se agota con su uso**; no cabe subdelegación ni **delegación implícita** (**art. 82.3 CE**)

EL DECRETO-LEY

• **Art. 86.1 CE**: **extraordinaria y urgente necesidad**; vedado en instituciones básicas, derechos del Título I, Comunidades Autónomas y Derecho electoral
• Debate y votación de totalidad del Congreso en **30 días**; **convalidación** solo del Congreso, o **tramitación como proyecto urgente**
• **Diferencia esencial** con el decreto legislativo: aquí las **Cortes delegan antes**; en el decreto-ley el Gobierno actúa **primero**
• Sin perjuicio del **control judicial**, la ley de delegación puede fijar **fórmulas adicionales** de control (**art. 82.6 CE**)
• El Gobierno puede **oponerse** a la tramitación de **proposición o enmienda** contraria a una delegación en vigor (**art. 84 CE**)

Todos los derechos reservados. Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de CENOP - Centro de Oposiciones, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos, www.cedro.org) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra o al autor (contacto@cenop.es).

III. EL REGLAMENTO Y LA POTESTAD NORMATIVA AUTONÓMICA

EL REGLAMENTO

• Disposición general de la Administración con **rango inferior a la ley**; potestad no exclusiva del Gobierno (**art. 97 CE**), también **autonómica y local**
• Subordinado por **doble vía**: invalidez del **art. 1.2 CC** y **control judicial** (**art. 106.1 CE**)
• No puede vulnerar la ley ni regular **materia reservada**, ni tipificar infracciones, crear sanciones o **tributos** (**art. 128.2 Ley 39/2015**)
• **Inderogabilidad singular** (**art. 37.1 Ley 39/2015**): resolución particular no puede vulnerar **disposición general**, aunque proceda de órgano de **igual o superior** jerarquía
• Por su relación con la ley: **ejecutivos o de desarrollo** y **independientes**, dictados en materias **no reguladas ni reservadas** por ley

LEYES AUTONÓMICAS Y ESTATUTOS DE AUTONOMÍA

• Estatuto es **norma institucional básica** de la Comunidad, reconocida y **amparada por el Estado** (**art. 147.1 CE**)
• Contenido mínimo: **denominación, territorio**, **instituciones propias** y **competencias asumidas**; reforma exige **ley orgánica** de las Cortes (**art. 147.3 CE**)
• Relaciones con el ordenamiento estatal se rigen por el **art. 149.3 CE** —**competencia, prevalencia** y **supletoriedad**—

LEYES MARCO, DE TRANSFERENCIA Y DE ARMONIZACIÓN

• **Marco** (**art. 150.1 CE**): Cortes atribuyen a **Comunidades Autónomas** dictar normas en materia estatal, dentro de principios, bases y directrices
• **Transferencia o delegación** (**art. 150.2 CE**): Estado cede **facultades propias**, con medios financieros y control; exige **ley orgánica**
• **Armonización** (**art. 150.3 CE**): principios para armonizar normas autonómicas por **interés general**, apreciado por **mayoría absoluta** de cada Cámara

IV. COSTUMBRE, PRINCIPIOS, TRATADOS, UE, JURISPRUDENCIA Y DOCTRINA

LA COSTUMBRE

• **Art. 1.3 CC**: norma del **uso social** sin órgano normativo; elementos **usus** y **opinio iuris**; fuente subsidiaria de **primer grado**
• Cuatro requisitos: **subsidiaria**, no contraria a **moral ni orden público** y **probada** —salvo conformidad de las partes **y sin afectar al orden público** (**art. 281.2 LEC**)—
• Por su relación con la ley: **secundum, praeter y contra legem**; **solo la praeter legem** tiene cabida en el **art. 1.3 CC**
• Distinción territorial: costumbre **general, comarcal y local**; en **territorios forales** puede tener **posición preferente** sobre el Derecho supletorio
• Frente a la costumbre, la ley **no necesita prueba** —**iura novit curia**— por el **art. 6.1 CC**

LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO

• **Art. 1.4 CC**: doble función —fuente subsidiaria de **segundo grado** e **informadora** siempre del ordenamiento—
• Recogidos en el **Título Preliminar**: **buena fe** (**art. 7.1 CC**), prohibición de **abuso del derecho** (**7.2**) y de **fraude de ley** (**6.4**)

LOS TRATADOS INTERNACIONALES

• **Art. 96.1 CE**: forman parte del **ordenamiento interno** tras su **publicación oficial**; solo se derogan según ellos mismos o el **Derecho internacional**
• **Art. 94.1 CE**: autorización previa de las Cortes en **cinco supuestos**; **art. 93 CE**, atribución de competencias, exige **ley orgánica**
• **Ley 25/2014**: **publicación íntegra** en el BOE, **aplicación directa** salvo condición expresa y, **en caso de conflicto**, prevalencia sobre norma interna, salvo constitucional
• Tratado con **estipulaciones contrarias** a la CE exige **previa revisión constitucional** (**art. 95.1 CE**)

EL DERECHO DE LA UNIÓN EUROPEA

• Originario —**TUE** y **TFUE** (**art. 1 TUE**), con la **Carta** (**art. 6.1 TUE**)— y derivado: **reglamento** de aplicación directa (**art. 288 TFUE**), **directiva**, **decisión**
• Rige por **primacía** —preferencia sobre norma interna contraria, inaplicada sin **cuestión de inconstitucionalidad**— y **efecto directo**, pleno o solo **vertical**

LA JURISPRUDENCIA

• **Art. 1.6 CC**: no es fuente, **complementa** el ordenamiento; doctrina **reiterada** del **Tribunal Supremo** al interpretar y aplicar las fuentes
• La del **Tribunal Constitucional** vincula a todos los poderes públicos y tiene valor de **cosa juzgada** (**art. 38.Uno LOTC**)
• Conectada con la **posición constitucional** del juez, **sometido únicamente al imperio de la ley** (**art. 117.1 CE**)
• La jurisprudencia ordinaria queda **corregida** por la doctrina del **Tribunal Constitucional** sobre lo enjuiciado (**art. 40.Dos LOTC**)

LA DOCTRINA CIENTÍFICA

• Opiniones de los juristas; **no es fuente** ni figura en el **art. 1.1 CC**; influencia **persuasiva**, vía legislador y tribunales

Todos los derechos reservados. Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de CENOP - Centro de Oposiciones, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos, www.cedro.org) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra o al autor (contacto@cenop.es).

V. INTERPRETACIÓN, ANALOGÍA Y LAGUNAS

LA INTERPRETACIÓN DE LAS NORMAS

• **Art. 3.1 CC**: **cinco cánones** —gramatical, sistemático, histórico, sociológico y **teleológico**, este preferente por «fundamentalmente»—
• Vale para **toda norma**, no solo la ley; se suma la interpretación **conforme a la Constitución** (**art. 5.1 LOPJ**)
• Por autor: **auténtica**, **judicial y doctrinal**; por resultado: **declarativa, restrictiva** y **extensiva**
• **Equidad** (**art. 3.2 CC**): se pondera siempre; fundamento **exclusivo** solo cuando la ley lo permita **expresamente**
• Reglas propias de interpretación para **testamentos** (**art. 675 CC**) y **contratos** (**arts. 1281 a 1289 CC**)

LA APLICACIÓN ANALÓGICA

• **Art. 4.1 CC**: tres requisitos —**laguna**, norma que regule caso semejante e **identidad de razón**—
• Excluida en leyes **penales**, excepcionales y de **ámbito temporal** (**art. 4.2 CC**); Código Civil, **supletorio** de otras leyes (**art. 4.3 CC**)

ANALOGÍA E INTERPRETACIÓN EXTENSIVA

• **Extensiva**: existe norma aplicable, se amplía su **sentido literal**; su sede es el **art. 3.1 CC**
• **Analogía**: **no hay norma** para el caso, se aplica una prevista para **otro semejante**; su sede es el **art. 4.1 CC**

LA LAGUNA DEL ORDENAMIENTO

• Ausencia de norma que regule el caso; el sistema se presume **pleno** por el **deber de resolver** (**art. 1.7 CC**)
• Se distingue laguna de **ley** —**existe**— de laguna de **Derecho** —**no admitida**—: el sistema se presume **pleno**
• Tres instrumentos, por este orden: **costumbre**, **analogía** con **identidad de razón** y **principios generales**

EL CÓMPUTO DE LOS PLAZOS

• **Art. 5 CC**: por días, **se excluye el inicial**; por meses o años, de **fecha a fecha**; **supletorio** de regla especial
• En cómputo civil **no se excluyen** los **inhábiles** ni hay prórroga, a diferencia del **administrativo y el procesal civil**

VI. EFICACIA DE LA NORMA Y LÍMITES EN EL TIEMPO

IGNORANCIA DE LAS LEYES Y ERROR DE DERECHO

• **Art. 6.1 CC**: ignorancia **no excusa** el cumplimiento, por **seguridad jurídica** y publicidad (**art. 9.3 CE**); error, solo **efectos tasados**
• Relevancia práctica del error de derecho: **vicios del consentimiento** y **cobro de lo indebido**

EXCLUSIÓN VOLUNTARIA Y RENUNCIA DE DERECHOS

• **Art. 6.2 CC**: válidas solo si no contrarían **interés u orden público** ni perjudican a terceros; solo sobre normas **dispositivas**
• Presupone la distinción entre normas **imperativas** —**ius cogens**— y **dispositivas**, que las partes pueden **desplazar por acuerdo**

NULIDAD DE ACTOS CONTRARIOS A NORMA IMPERATIVA

• **Art. 6.3 CC**: **nulidad de pleno derecho** —ipso iure, insubsanable e imprescriptible—, salvo que la norma establezca **efecto distinto**
• Efecto distinto posible: **anulabilidad**, sustitución automática de la **cláusula ilícita** o **sanción administrativa**

EL FRAUDE DE LEY

• **Art. 6.4 CC**: **norma de cobertura** y norma defraudada; consecuencia es la **aplicación de la norma eludida**, no la nulidad del acto

EFICACIA CONSTITUTIVA Y DECLARATIVA

• **Constitutiva**: crea situaciones nuevas —hipoteca (**art. 1875 CC**), sociedad de capital (art. 33 del **texto refundido** de la Ley de Sociedades de Capital)—; **declarativa**: reconoce preexistente

VIGENCIA, DEROGACIÓN E IRRETROACTIVIDAD

• **Art. 2 CC**: **vacatio legis** de **veinte días**, supletoria; derogación solo por ley posterior, **sin reviviscencia** de la ya derogada
• Derogación **expresa**, con el alcance que disponga la ley nueva, o **tácita**, que exige **identidad de materia** e **incompatibilidad**; **reglamento no deroga ley**
• **Irretroactividad** supletoria en lo civil; en la CE, garantía acotada a **sancionadoras no favorables** o **restrictivas de derechos individuales** (**art. 9.3 CE**)

VII. LÍMITES EN EL ESPACIO

EL PRINCIPIO DE TERRITORIALIDAD

• **Art. 8.1 CC**: leyes penales, de **policía y seguridad pública** obligan a **todos** los que estén en territorio español
• Único apartado vigente: el **art. 8.2 CC** quedó **derogado** por la **disposición derogatoria única** de la **LEC**
• Se aplica por igual a **nacionales y extranjeros**, a diferencia de las **normas de conflicto** de los **arts. 9 a 12 CC**

LA LEY PERSONAL Y EL DIPR

• **Art. 9.1 CC**: **ley personal** por **nacionalidad**; rige capacidad, estado civil, familia y **sucesión por causa de muerte**
• **Lex rei sitae** (**art. 10.1 CC**): posesión y derechos sobre **inmuebles y muebles**, por la ley del **lugar donde se hallen**
• Forma: **locus regit actum** (**art. 11.1 CC**), o ley del contenido, la **personal del disponente** o la común de los otorgantes
• **Art. 12 CC**: calificación según **ley española**, reenvío solo de **retorno**, **orden público** como límite y **fraude de ley** internacional (**art. 12.4 CC**)

EL DERECHO INTERREGIONAL

• **Arts. 13 a 16 CC**: Título Preliminar y **Título IV** del Libro I —**salvo régimen económico matrimonial**—, de aplicación general; en lo demás, Código **supletorio**
• Punto de conexión es la **vecindad civil** (**art. 14 CC**): filiación, **lugar de nacimiento** o, en último término, derecho común
• Se adquiere por **residencia continuada** de **dos años** manifestando esa voluntad, o de **diez** sin **declaración en contrario**

Todos los derechos reservados. Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de CENOP - Centro de Oposiciones, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos, www.cedro.org) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra o al autor (contacto@cenop.es).