TEMA 1 · LAS FUENTES DEL DERECHO EN GENERAL Y, EN ESPECIAL, EN EL SISTEMA JURÍDICO POSITIVO ESPAÑOL · APLICACIÓN DE LAS NORMAS JURÍDICAS · EFICACIA GENERAL Y LÍMITES EN EL TIEMPO Y EN EL ESPACIO · EFICACIA CONSTITUTIVA DEL DERECHO

Código Civil · Constitución Española · Código de Comercio · Ley Orgánica del Poder Judicial · Ley Orgánica del Tribunal Constitucional · Ley 50/1997, del Gobierno · Ley 39/2015, del Procedimiento Administrativo Común · Ley 40/2015, de Régimen Jurídico del Sector Público · Ley 1/2000, de Enjuiciamiento Civil · Ley 29/1998, reguladora de la Jurisdicción Contencioso-administrativa · Ley 29/2015, de cooperación jurídica internacional · Ley Hipotecaria · Ley de Hipoteca Mobiliaria de 16 de diciembre de 1954 · TR de la Ley de Sociedades de Capital · TR de la Ley de Suelo y Rehabilitación Urbana · Ley 60/2003, de Arbitraje · Ley 34/2015 · Ley Orgánica 1/2025 · Ley Orgánica 1/2002, de Asociación · Ley 50/2002, de Fundaciones · Ley 20/2011, del Registro Civil · Estatuto de los Trabajadores · Ley General Tributaria · Código Penal · TUE y TFUE · Reglamentos Roma I, Roma II, Roma III, 650/2012 y 2016/1103

I. LAS FUENTES: ENUMERACIÓN, PRELACIÓN Y JERARQUÍA

DOBLE SENTIDO Y COMPETENCIA

• **Material**: órganos con poder normativo · **formal**: modos de manifestarse la norma, el del **art. 1 CC**

• **149.1.8.ª CE**: civil **al Estado**, salvo conservación, modificación y desarrollo forales; «**en todo caso**», la **determinación de las fuentes**

• **13 CC**: el **título preliminar**, general y directo en toda España; en lo demás, con **pleno respeto** a los forales, Código **supletorio de segundo grado** —solo **en defecto del que lo sea** en cada territorio según sus normas especiales—

ENUMERACIÓN (art. 1.1 CC)

• **Ley, costumbre y principios generales**: **tres y en ese orden** · **lista cerrada**, sin jurisprudencia · los otros **seis apartados** son **reglas, no fuentes**

PRELACIÓN

• **Ley** primero: se deduce de la **subsidiariedad** de las demás

• **Costumbre** (**1.3**): solo en defecto de ley aplicable — **subsidiaria de primer grado**

• **Principios** (**1.4**): en defecto de ley o costumbre, «sin perjuicio de su **carácter informador**»

JERARQUÍA

• **9.3 CE, siete garantías**: **legalidad** · **jerarquía** · **publicidad** · **irretroactividad** de las sancionadoras no favorables o restrictivas de derechos individuales · **seguridad jurídica** · **responsabilidad** · **interdicción de la arbitrariedad**

• **1.2 CC**: **carecen de validez** las disposiciones que contradigan otra de **rango superior**

ESCALA E INVALIDEZ

• **Constitución** (**5.1 LOPJ**) · **tratados publicados** (96.1 CE; **prevalencia aplicativa**) · **leyes** y normas del Gobierno con rango de ley (66.2, 82-86) · **reglamentos** (**97 CE**)

• **Reglamento**: el juez lo **inaplica** (**6 LOPJ**); **anulación general** en lo contencioso (106.1 CE)

• **Ley**: **cuestión de inconstitucionalidad** (**163 CE**), **tres presupuestos** (5.2 y 5.3 LOPJ): **aplicable al caso** · de su validez **depende el fallo** · **no cabe** acomodarla interpretativamente

• Solo el **TC** la **anula** (**39.Uno LOTC**), con **efectos generales** desde el BOE (38.Uno) · excepción: las **preconstitucionales**

• **149.3 CE**: con las CCAA rige **la materia** · **tres cláusulas**: **residual** · **prevalencia** · **supletoriedad**

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).

II. LA LEY Y LAS NORMAS CON RANGO DE LEY

LA LEY · LA CONSTITUCIÓN

• «Ley» del **1.1 CC** en sentido **amplio**: toda norma escrita de poder con potestad normativa
• **Norma suprema** (**5.1 LOPJ**), **vincula a todos** (9.1 CE) · **27 LOTC**: el TC garantiza su **primacía**
• **Rígida** (**167 y 168 CE**) · **cuatro reformas**, todas por el **167**: **1992** (13.2), **2011** (135), **2024** (49) y **2026** (69.3)

ORGÁNICAS Y ORDINARIAS

• **81.1 CE, cuatro materias**: **derechos fundamentales** y libertades públicas · **Estatutos de Autonomía** · **régimen electoral general** · las demás previstas en la Constitución
• **81.2**: **mayoría absoluta del Congreso** en votación final sobre el conjunto · con la ordinaria hay **competencia, no jerarquía** · reserva **reforzada por cuatro vías**: no cabe **delegación** (82.1), ni **decreto-ley** sobre el Título I (86.1), ni aprobación **en Comisión** (75.3), ni **iniciativa popular** (87.3)
• **Ordinaria**: de **Pleno o de Comisión** (**75 CE**), salvo **reforma constitucional**, **cuestiones internacionales**, **leyes orgánicas** y de bases y **Presupuestos**

DECRETO LEGISLATIVO

• **82 CE**: materias no reservadas a ley orgánica · **dos modalidades**: **texto articulado** por **ley de bases**, **texto refundido** por **ley ordinaria**
• **82.3**: delegación **expresa**, para **materia concreta** y **con plazo**; se agota por el uso; **sin subdelegación** · **84**: el Gobierno puede **oponerse** a tramitar lo **contrario a una delegación en vigor**
• **82.6**: controles adicionales potestativos · *ultra vires*: **rango de ley** solo dentro de la delegación (1.1 LJCA) · control **ante todo previo**; **posterior** si la delegación lo prevé

ESTATUTOS Y ART. 150 CE

• **147.1 CE**: «**norma institucional básica**»; **ley orgánica**, y su reforma también (**147.3**)
• **150 CE, tres tipos**: **leyes marco** · **orgánicas de transferencia** o delegación · **de armonización**, por **mayoría absoluta** de cada Cámara — solo la segunda es **orgánica**

DECRETO-LEY

• **86.1 CE**, **extraordinaria y urgente necesidad** · **cuatro materias vedadas**: **instituciones básicas del Estado** · **derechos y libertades** del Título I · **régimen de las CCAA** · **Derecho electoral general**
• **86.2**: **convalidación o derogación** por el **Congreso** en **treinta días** · **86.3**: cabe tramitarlo como **proyecto de ley**

REGLAMENTO

• **97 CE**, potestad también autonómica y local (**128.1 Ley 39/2015**)
• **128.2**: ni **tipificar infracciones**, ni **penas o sanciones**, ni **crear tributos** — **nulidad de pleno derecho** (47.2) · **37.1**: **inderogabilidad singular**

III. COSTUMBRE Y USOS · PRINCIPIOS · TRATADOS · UNIÓN · JURISPRUDENCIA

LA COSTUMBRE (art. 1.3 CC)

• **Elementos**: *usus*, repetición constante, y *opinio iuris*, convicción de obligatoriedad
• **Cuatro requisitos acumulativos**: **subsidiariedad**, que excluye la *contra legem* · no contraria a la **moral** · no contraria al **orden público** · que resulte **probada**
• **Prueba** por **quien la invoca** (**281.2 LEC**); una excepción: conformidad de las partes y sin afectar al **orden público**
• Se **equiparan** los **usos jurídicos** que no sean meramente interpretativos

USOS DE COMERCIO

• **2 CCom, tres escalones**: **el Código** · los **usos del comercio** de cada plaza · el **Derecho común** — el uso **precede al común** y en el proceso **se prueba** (**281.2 LEC**)
• **50 CCom**: los contratos mercantiles, al **Derecho común** en **seis extremos**: **requisitos**, **modificaciones**, **excepciones**, **interpretación**, **extinción** y **capacidad**

PRINCIPIOS (1.4) Y TRATADOS

• **Tres funciones**: **integradora**, en defecto de ley o costumbre · **informadora**, **siempre** · **interpretativa** — «sin perjuicio de» solo afecta a **la primera**
• Positivados en el **1.1 CE** —**libertad**, **justicia**, **igualdad** y **pluralismo político**— · **no se prueban**
• **1.5 CC** y **96.1 CE**: no se aplican mientras no se publiquen íntegramente en el BOE —**recepción**— y tienen **resistencia pasiva** frente a la ley posterior
• **94.1 CE**: autorización de las Cortes en **cinco** casos —**políticos** · **militares** · **integridad territorial** o **derechos del Título I** · **obligaciones financieras** para la Hacienda · **modificación o derogación de ley** o que exijan **medidas legislativas**— · **93**: **ley orgánica** para atribuir competencias · **95.1**: **previa revisión constitucional**

DERECHO DE LA UNIÓN

• **Originario** —**TUE, TFUE y Carta** (6.1 TUE)— y **derivado**: **cinco actos** del **288 TFUE**
• **Reglamento**: **general, obligatorio y directamente aplicable** · **directiva**: obliga en cuanto al resultado · **decisión**: **obligatoria**, y si designa destinatarios **solo a ellos** · **recomendaciones y dictámenes**: **no vinculantes**
• **Primacía** y **efecto directo** los construye el **TJUE**: la directiva solo lo tiene **vertical** y **vencido el plazo**

JURISPRUDENCIA (art. 1.6 CC)

• **No es fuente**: **complementa** el ordenamiento · requisitos: **Tribunal Supremo** · **de modo reiterado** · al aplicar **las tres fuentes**
• **477 LEC**: **interés casacional**, y doctrina de los **TSJ** sobre Derecho civil propio · **TC**: **efectos generales** desde el BOE (38.Uno LOTC)

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).

IV. APLICACIÓN DE LAS NORMAS JURÍDICAS

INTERPRETACIÓN (art. 3.1 CC)

• **Cinco cánones**: **gramatical**, las palabras · **sistemático**, el contexto · **histórico**, los antecedentes · **sociológico**, la **realidad social** del tiempo en que se aplican · **teleológico**, el **espíritu y la finalidad**
• Los cuatro primeros **no están jerarquizados**; «**fundamentalmente**» hace preferente el quinto
• **Sexto canon**: **interpretación conforme a la Constitución** (**5.1 LOPJ**) · **675 CC** (testamentos) y **1281 a 1289** (contratos)

EQUIDAD (art. 3.2 CC)

• **Doble grado**: habrá de ponderarse siempre; fundamento exclusivo del fallo solo si la ley lo permite (34.1 Ley 60/2003) · **no es fuente**

ANALOGÍA (art. 4 CC)

• **4.1**: normas que «no contemplen un supuesto específico, pero regulen **otro semejante** entre los que se aprecie **identidad de razón**»
• **Tres requisitos** y uno **negativo**: **laguna** · norma que regule **caso semejante** · **identidad de razón** · que la ley **no excluya** la analogía (**4.2**) — **método de integración**, no fuente
• **4.2, tres tipos excluidos**: **penales**, **excepcionales** y de **ámbito temporal** (4.1 CP, 25.1 CE) · **4.3**: **supletoriedad del Código**

APLICACIÓN DE OFICIO

• *Iura novit curia*, con **dos excepciones**: la **costumbre** (**1.3 CC**) y el **Derecho extranjero**
• **12.6 CC**: **de oficio**, la **norma de conflicto**; el contenido y la vigencia de la ley extranjera los **prueban las partes** (**281.2 LEC**)
• **33 Ley 29/2015**: **sana crítica** · **excepcionalmente** el Derecho español · **ningún dictamen vincula**

CÓMPUTO DE PLAZOS (art. 5 CC)

• **Supletorio** · por **días**, se **excluye el inicial** · por **meses o años**, **de fecha a fecha** · no se excluyen los inhábiles ni hay **prórroga**
• Contraste: **30.2 Ley 39/2015**, **días hábiles**, y **30.5**, **prórroga** al primer hábil · **133 LEC** igual (**133.4**, prórroga); el **130.2** añade **agosto** y del **24-XII al 6-I**, **ambos inclusive**, como el **183 LOPJ**

DEBER DE RESOLVER (art. 1.7)

• **Dos mandatos**: **resolver** «**en todo caso**» —*non liquet*— y «ateniéndose al sistema de fuentes establecido»
• **11.3 LOPJ** (**LO 1/2025**): **desestimación formal** solo si el defecto es **insubsanable** o **no se subsana** por el cauce legal · **448 CP**: **inhabilitación** de **seis meses a cuatro años**

V. EFICACIA GENERAL: LOS ARTÍCULOS 6 Y 7 DEL CÓDIGO CIVIL

IGNORANCIA Y ERROR (art. 6.1)

• «La ignorancia de las leyes no excusa de su cumplimiento»: regla de **efectividad** (**9.3 CE**), no presunción de conocimiento
• **Error de derecho**: **relevancia tasada**, «únicamente aquellos efectos que las leyes determinen» — 1266, 1895 y 433 CC

EXCLUSIÓN Y RENUNCIA (art. 6.2)

• **Tres límites**, y **basta uno**: no contrariar el **interés** ni el **orden público**, ni perjudicar a terceros
• **Dos figuras**: la **exclusión** es **previa** y desplaza la **norma dispositiva**; la **renuncia**, sobre un derecho ya reconocido

NULIDAD (art. 6.3)

• Actos contrarios a normas **imperativas y prohibitivas**: **nulos de pleno derecho**, «salvo que se establezca un **efecto distinto**»
• Nulidad *ipso iure*, **insubsanable e imprescriptible ≠ anulabilidad**, que «caducará a los **cuatro años**» (**1301 CC**)
• Reacciones propias: **anulabilidad** (**48.1 Ley 39/2015**) · **nulidad parcial** (**9.1 ET**) · conflicto tributario: **exigir el tributo**, **eliminar las ventajas fiscales** y **liquidar intereses de demora** (**15.3 LGT**) — desde la **Ley 34/2015**, **cabe sanción**

FRAUDE DE LEY (art. 6.4)

• **Tres elementos**: **norma de cobertura** · **norma defraudada** · **resultado prohibido** «o contrario» — no declara nulo el acto: aplica la **norma eludida**

BUENA FE Y ABUSO (art. 7 CC)

• **7.1**: «los derechos deberán ejercitarse conforme a las exigencias de la **buena fe**» — **objetiva** y de **aplicación directa** (**1258 CC**)
• **7.2**: acto u omisión que **sobrepase manifiestamente** los límites normales del derecho —por la **intención**, el **objeto** o las **circunstancias**— y con **daño a tercero**
• Consecuencias **cumulativas**: **indemnización y cesación** · tampoco declara nulo el acto

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).

VI. LÍMITES EN EL TIEMPO Y EN EL ESPACIO

ENTRADA EN VIGOR (art. 2.1 CC)

• «a los **veinte días** de su completa publicación en el BOE, si en ellas no se dispone otra cosa» — *vacatio* **supletoria**
• **23 Ley 50/1997**: si imponen **nuevas obligaciones** a quien ejerce una **actividad económica o profesional por ese ejercicio**, el **2 de enero o el 1 de julio** siguientes · **10.1 LGT**, **días naturales**

DEROGACIÓN (art. 2.2): TRES REGLAS

• Solo por **ley posterior** de **rango no inferior**; el **desuso no deroga**
• **Expresa**, con el **alcance** que se disponga, o **tácita**: se extiende **siempre** a **todo lo incompatible** de la ley nueva sobre la misma materia
• **No hay reviviscencia** de lo que la ley derogada había derogado

OTRAS CAUSAS DE CESE

• **Leyes temporales** (**4.2 CC**) e **inconstitucionalidad** (**164.1 CE**)

IRRETROACTIVIDAD (art. 2.3 CC)

• «Las leyes **no tendrán efecto retroactivo**, si no dispusieren lo contrario»: no limita al legislador, le exige **decirlo**
• **9.3 CE vincula al legislador** y solo cubre las **sancionadoras no favorables** y las restrictivas de derechos individuales
• Reverso: **retroactividad de lo favorable** — **26 Ley 40/2015** y **2.2 CP**, aun con **sentencia firme**
• **Tres grados**: **máximo**, efectos **consumados** · **medio**, nacidos y no consumados · **mínimo**, solo los **posteriores**

DERECHO TRANSITORIO

• **Trece disposiciones transitorias**, derecho transitorio común; **seis** generales: **1.ª** derechos adquiridos · **2.ª** validez de los actos anteriores · **3.ª** la más benigna · **4.ª** el derecho subsiste, su ejercicio al Código · **12.ª** herencia por la ley del fallecimiento · **13.ª** principios de las anteriores

TERRITORIALIDAD Y LEY PERSONAL

• **8.1 CC**: penales, de policía y de seguridad pública, a cuantos se hallen en **territorio español**
• **9.1 CC**: **ley personal**, la **nacionalidad**; rige **capacidad y estado civil**, **familia y sucesión**
• **9.2**, matrimonio, **cuatro conexiones**: **ley personal común** · **elección previa** · **residencia habitual común** posterior · **lugar de celebración**
• **10 CC**: *lex rei sitae* · **11 CC**: *locus regit actum*, **favor negotii**, salvo la forma que exija la ley del contenido (**11.2**)
• **12 CC, cuatro reglas**: **calificación por ley española** · **reenvío** solo de retorno · **orden público**, en ningún caso · **fraude de la norma de conflicto**
• Desplazado por la Unión, de **aplicación universal**: **Roma I** · **Roma II** (lugar del daño) · **650/2012**, sucesiones por la **residencia habitual** · **2016/1103** · **Roma III** — **reenvío excluido** en todos salvo el **650/2012**, que lo admite (art. 34)
• Interregional: **vecindad civil** (**14 CC**) — por los padres en **seis meses** · **opción** a los **catorce años** · residencia de **dos años** con declaración o **diez** sin ella

VII. EFICACIA CONSTITUTIVA DEL DERECHO

CONCEPTO Y REGLA GENERAL

• **Constitutiva**: **nace, se modifica o se extingue** una situación que **no existía** · **declarativa**: reconoce **lo ya nacido**
• **609 CC**: **ocupación** · **ley, donación y sucesión** · ciertos contratos **mediante la tradición** · **prescripción** — **no menciona la inscripción**
• **Título y modo**: el **contrato** es título, la **tradición** el modo; **sin entrega no hay derecho real** (**1095 CC**)
• La inscripción **ordinaria** hace **oponible**, **no adquirir**: lo **no inscrito ni anotado debidamente** «**no perjudica a tercero**» (**32 LH**); lo inscrito **se presume** (**38**)

INSCRIPCIÓN CONSTITUTIVA

• **Hipoteca**: **dos condiciones acumulativas**, **escritura pública** e **inscripción** (**1875 CC**, 145 LH)
• **Hipoteca mobiliaria y prenda sin desplazamiento** (**Ley de 1954**) y **derecho de superficie** (**53.2** TR Ley de Suelo)
• **Sociedades de capital**: «con la **inscripción** la sociedad **adquirirá la personalidad jurídica** que corresponda al tipo social elegido» (**33 TRLSC**)
• **Fundaciones**: personalidad **desde la inscripción** (**4.1 Ley 50/2002**) ≠ **asociaciones**: personalidad con el **acta fundacional** (**5.2 LO 1/2002**); inscripción «a los solos efectos de publicidad» (**22.3 CE**)
• **Nacionalidad**: **tres** requisitos del **23 CC** —**juramento o promesa** del **mayor de catorce años y capaz** de declarar por sí, renuncia a la anterior e inscripción en el Registro Civil, la **constitutiva**—

REGISTRO MERCANTIL Y ESTADO CIVIL

• **19 CCom**: **potestativa** para el **empresario individual** «con excepción del **naviero**», **obligatoria** en lo demás
• **Tres grados de eficacia**: **constitutiva** donde la norma lo diga (**33 TRLSC**) · de **legitimación** (**20.1 CCom**) · de **oponibilidad** desde el BORME (**21.1 CCom**) — límite: no sana los actos nulos (20.2 CCom, 33 LH)
• **Matrimonio**: «produce efectos civiles desde su celebración» (**61 CC**); lo constitutivo es el **consentimiento** (**45**) · Registro Civil, **prueba plena** (17 Ley 20/2011)
• **Constitutivas**: **adopción** (**176.1**) · **separación y divorcio** por convenio o resolución (**82** y **87**); el **89** es **solo del divorcio**: desde la **firmeza** de sentencia o decreto o desde la **escritura**, y frente a **terceros de buena fe** desde la **inscripción** · **declaración de fallecimiento**, por **decreto** del **letrado de la Administración de Justicia** (193 CC: **diez** años desde las **últimas noticias** o, a falta de ellas, desde la **desaparición** · **cinco** si al expirar cumplió **setenta y cinco** · **un año** desde el **riesgo inminente de muerte por causa de violencia contra la vida** · **tres meses** en **siniestro**)
• **Cinco límites**: **jerarquía** (**1.2**) · **nulidad** (**6.3**) · **fraude y abuso** (6.4 y 7.2) · **orden público** (6.2 y 12.3) · **cumplimiento íntegro** de los requisitos

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).