

FACULTAD DE DERECHO

ESCUELA ACADÉMICO PROFESIONAL DE DERECHO



TÍTULO

**ABUSO DEL DERECHO EN LA APLICACIÓN DEL ART.
354 DEL CÓDIGO CIVIL Y EL CONTROL DIFUSO ANTE
SU INCONSTITUCIONALIDAD**

TESIS PARA OBTENER EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADO

AUTOR

YOVERA RIVERA MARIA SOLEDAD

ASESOR

Mgr. Zhenia Djanira Aparicio Aldana

Lic. Ruth Ruiz Benítez

PIURA – PERÚ

2012

PRESENTACIÓN

De acuerdo con el CAPÍTULO II del ARTÍCULO 15 del Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad Cesar Vallejo – Piura y el de la Escuela profesional de Derecho, de optar el grado de Licenciado en:

.....

Sometemos a vuestro alto criterio y consideración el presente trabajo de investigación titulado

ABUSO DEL DERECHO EN LA APLICACIÓN DEL ART. 354 DEL CÓDIGO CIVIL Y EL CONTROL DIFUSO ANTE SU INCONSTITUCIONALIDAD

Asesor metodólogo

Asesor especialista

DEDICATORIA

A mis padres Socorro y Pedro, porque creyeron en mí, porque me sacaron adelante, dándome ejemplos dignos de superación y entrega, porque gracias a ustedes, hoy puedo ver alcanzada mi meta, ya que siempre estuvieron impulsándome en los momentos más difíciles de mi carrera, y porque el orgullo que sienten por mí, fue lo que me hizo ir hasta el final”

AGRADECIMIENTO

Mi gratitud, principalmente está dirigida a Dios por haberme dado la existencia, proponer los medios necesarios para continuar mi formación académica y por ser un apoyo incondicional.

A los docentes de la escuela de derecho de la Universidad César Vallejo, los que mediante sus acertados conocimientos y experiencias formaron mi espíritu académico en un nivel más avanzado, haciéndolo más genuino, acorde con los avances de la ciencia del derecho.

Un agradecimiento especial a mis asesoras por haberme apoyado en todo momento, por sus consejos y por la motivación constante.

INTRODUCCIÓN

Desde épocas remotas, el matrimonio ha formado parte de la conciencia humana, ya que como ser social que es el hombre debió haber formado parte de una familia. La eficacia jurídica de esta institución requiere del cumplimiento por los contrayentes de ciertos requisitos o presupuestos, tanto de fondo como de forma en el momento de su celebración; así también está basado en deberes y derechos que tienen que ser respetados por ambos.

El divorcio es la ruptura del vínculo conyugal, pronunciado por tribunales, a solicitud de uno de los esposos (Divorcio por causa determinada) o de ambos (Divorcio por mutuo consentimiento) sanción resultante de una acción encaminada a obtener la disolución del matrimonio en base a causales determinadas expresamente por la ley. En el segundo párrafo del artículo 354 del código civil dicha solicitud de separación solo es otorgada al cónyuge inocente por lo que encuentro una problemática al habersele dado este derecho exclusivo y pueda ejercer este derecho abusando del mismo contra el otro cónyuge.

La investigación materia de tesis versa sobre “El abuso del derecho en la aplicación del artículo 354 del código civil y el control difuso ante su inconstitucionalidad”. La misma se estructura de la siguiente manera; un marco metodológico el cual consta el planteamiento del problema, la formulación del problema, la justificación tanto doctrinal, normativa y jurisprudencial, los antecedentes de la investigación y los objetivos.

El segundo capítulo que consta de la Base Teórica encontramos lo concerniente a contiene los principales criterios doctrinarios y teóricos de los derechos constitucionales, el abuso del derecho, el matrimonio, separación de cuerpos, divorcio y control difuso, para obtener información suficiente que permita comprender la naturaleza jurídica y los efectos de estas figuras jurídicas, así como los más caracterizados de ellos.

Y el tercer capítulo comprende lo relativo a los análisis críticos efectuados relacionando los criterios teóricos con los objetivos, el problema de investigación, la hipótesis y sus respectivas aplicaciones a la doctrina y a la jurisprudencia.

Teniendo como base lo desarrollado en los capítulos enunciados, se formuló las conclusiones y las recomendaciones, y, finalmente, se ha especificado la bibliografía consultada.

Lo que tratará de buscar la presente tesis, son aquellos criterios donde el juzgador, tomará en cuenta para poder aplicar una determinada posición, de manera que influya en él, el derecho de igualdad para poder calificar y motivar su resolución al momento de aplicar el artículo 354 del código civil.

La Autora.

RESUMEN

El presente trabajo de investigación está orientado a analizar cuál es el verdadero sentido del segundo párrafo del artículo 354 del Código Civil, el mismo que gira en torno al decaimiento y disolución del vínculo matrimonial, en el que se establece la forma o modo y plazo de conversión de la separación de cuerpos al divorcio ulterior. Asimismo también se tratará de identificar cuáles son sus límites y/o excepciones al colisionar con alguna norma de carácter constitucional.

Se darán algunos alcances sobre los derechos constitucionales como a la igualdad desde tres puntos de vista, al libre desarrollo y al bienestar; así como al matrimonio, la separación de cuerpos, las corrientes que existen respecto del divorcio, el control difuso y la figura del abuso del derecho, la cual se encuentra íntimamente relacionado con el art. II del Título Preliminar del Código Civil, el que nos habla de las prohibiciones del ejercicio u omisión abusiva de un derecho.

Podemos decir que es una norma que faculta solo al cónyuge inocente dicha solicitud de disolución del vínculo matrimonial, por lo que es materia de este trabajo establecer si este artículo en análisis contraviene alguna norma de la constitución, es decir si se ve vulnerado algún derecho del cónyuge “culpable”.

Al respecto debemos tener en cuenta si es que esta norma es susceptible de ser sujeto de un control difuso, con lo cual se facultaría al Juzgado a inaplicar dicha norma en todos o algunos casos concretos; y de esta manera poder dar una solución clara y concreta respecto al problema que surge con la aplicación del mencionado artículo.

Por último, se propondrá una modificación legislativa, permitiendo esta facultad a ambos cónyuges y no dejando esa posibilidad exclusiva y solamente a una de las partes para que no ejercite inadecuadamente esta facultad y no afecte de esta manera ningún derecho constitucional.

ABSTRACT

The present research aims to analyze what the real meaning of the second paragraph of Article 354 of the Civil Code, it revolves around the decay and dissolution of marriage, in establishing the form or mode conversion and within legal separation to divorce later. Likewise also seek to identify their limits and / or exceptions to any rule collide with constitutional.

It will reach some constitutional rights to equality from three points of view, the free development and welfare as well as to marriage, the separation, the currents that exist regarding divorce, fuzzy control and abuse of the right figure, which is closely related to art. II of the introduction of the Civil Code, which tells of the prohibitions of abusive exercise or omission of a right.

We can say that is a standard that only the innocent spouse authorizes the request for dissolution of marriage, so that is the subject of this work, establish whether this article violates any rule analysis of the constitution, ie if a right is violated spouse "guilty."

In this regard we must consider if this rule is likely to be subject of a fuzzy control, thus empower the Court to disapply this standard on all or some specific cases, and thus able to give a clear and concrete solution to the problem that arises with the application of that Article.

Finally, we propose a legislative amendment allowing this ability to both spouses and not letting this unique ability and only one of the parties not to exercise this power improperly and thus does not affect any constitutional right.

INDICE

1. INTRODUCCIÓN	1
1.1 PROBLEMA DE LA INVESTIGACIÓN	1
1.1.1 PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	1
1.1.2 FORMULACIÓN DEL PROBLEMA	3
1.1.3 JUSTIFICACION	3
1.1.3.1 Justificación Doctrinal	3
1.1.3.2 Justificación Normativa	5
1.1.3.3 Justificación Jurisprudencial	6
1.1.4 ANTECEDENTES GENERALES DE LA INVESTIGACIÓN	7
1.1.4.1 Monografías	7
1.1.4.2 Artículos	9
1.1.4.3 Jurisprudencias	9
1.1.5 OBJETIVO	11
1.1.5.1 Objetivo General	11
1.1.5.2 Objetivo Específico	11
1.2 MARCO TEÓRICO	12
1.2.1 DERECHOS CONSTITUCIONALES	12
1.2.1.1 Origen	12
1.2.1.2 Noción Jurídica	13
1.2.1.3 Derechos Constitucionales y Fundamentales	17
1.2.2 ABUSO DEL DERECHO	20
1.2.2.1 Noción Jurídica	20
1.2.2.2 Análisis del Art. 2 del Título Preliminar del Código Civil	25
1.2.3 MATRIMONIO	28
1.2.3.1 Origen	28
1.2.3.2 Noción jurídica	29
1.2.3.3 Naturaleza Jurídica	31
1.2.3.4 Deberes y derechos que nacen del matrimonio	34
1.2.3.5 Disolución del matrimonio	38

1.2.4 SEPARACIÓN DE CUERPOS	39
1.2.4.1 Noción Jurídica	39
1.2.4.2 Efectos de la separación de cuerpos	42
1.2.5 DIVORCIO	44
1.2.5.1 Noción Jurídica	44
1.2.5.2 Naturaleza Jurídica	46
1.2.5.3 Efectos	50
1.2.6 Control Difuso	53
1.2.6.1 Control de la Constitucionalidad de las Leyes	53
1.2.6.2 Origen	56
1.2.6.3 Noción Jurídica	58
1.2.6.4 Requisitos para su aplicación	59
2. MARCO METODOLOGICO	62
2.1 PROPOSICIÓN	62
2.2 METODOLOGÍA APLICABLE	62
2.2.1 Tipo de Investigación	62
2.2.2 Métodos de Investigación	62
2.2.3 Técnicas e Instrumentos de Investigación	65
3. RESULTADOS DE LA INVESTIGACIÓN	66
3.1 DESARROLLO DE LOS OBJETIVOS DE LA INVESTIGACIÓN	66
3.2 DESARROLLO DE LA HIPOTESIS FORMULADA Y RESPUESTA A LA FORMULACIÓN DEL PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN	71
3.3 APLICACIÓN DE LA JURISPRUDENCIA NACIONAL	73
3.4 APLICACIÓN DOCTRINAL	76
3.4.1 Doctrina nacional	76
3.4.2 Doctrina Comparada	78
3.5 SOLUCIÓN A LA PROBLEMÁTICA GENERADA	78
CONCLUSIONES	80

RECOMENDACIONES	82
PROPUESTA	83
BIBLIOGRAFÍA	84