

ANTONIO LUIS MARTÍNEZ PUJALTE

Director

LERDYS HEREDIA SÁNCHEZ

Coordinadora

**NUEVOS HORIZONTES
EN EL DERECHO DE LA
DISCAPACIDAD: HACIA UN
DERECHO INCLUSIVO**

THOMSON REUTERS

ARANZADI

Primera edición. 2018



THOMSON REUTERS PROVIEW eBooks

Incluye versión en digital

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters
Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2018 [Thomson Reuters (Legal) Limited / Antonio Luis Martínez Pujalte y Lerdvs Heredia Sánchez]

Editorial Aranzadi, S.A.U.
Camino de Galar, 15
31190 Cizur Menor (Navarra)
ISBN: 978-84-9177-986-5
DL NA 1426-2018

Printed in Spain. Impreso en España

Fotocomposición: Editorial Aranzadi, S.A.U.
Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL
Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11
31013_ Pamplona

Índice General

	<i>Página</i>
PRÓLOGO CARLOS LESMES SERRANO	27
PRÓLOGO LUIS CAYO PÉREZ BUENO	31
PRESENTACIÓN	33

PARTE PRIMERA PONENCIAS

CAPÍTULO 1

LOS PRINCIPIOS BÁSICOS DEL DERECHO DE LA DISCAPACIDAD: PROPUESTA DE SISTEMATIZACIÓN Y ALGUNAS REFLEXIONES	41
--	-----------

ANTONIO LUIS MARTÍNEZ PUJALTE

I. Introducción	41
II. El principio de no discriminación por razón de discapacidad	43
III. El principio de igualdad de oportunidades	48
IV. El principio de autonomía personal y vida independiente	53
V. El principio de participación y diálogo civil	58
VI. El principio de transversalidad	62
VII. Nota final	64

CAPÍTULO 2

EL ENFOQUE DE DERECHOS HUMANOS COMO MARCO DEL DERECHO DE LA DISCAPACIDAD	65
---	-----------

LEONOR LIDÓN HERAS

A. L. M. PUJALTE Y L. H. SÁNCHEZ: *Nuevos horizontes en el Derecho...* _____

	<u>Página</u>
I. Introducción	65
II. Origen y significado de la CDPD: más que un giro copernicano	67
1. <i>Definición de persona con discapacidad en la CDPD</i>	67
2. <i>Los derechos contenidos en la Convención</i>	69
3. <i>Contenido esencial de los derechos reconocidos en la Convención</i>	69
III. Principios del enfoque de derechos humanos de la discapacidad: obligatorios y transversales	72
1. <i>La igualdad y no discriminación en la CDPD</i>	73
2. <i>Mecanismos de igualdad</i>	76
3. <i>Ajuste razonable</i>	77
4. <i>Accesibilidad</i>	78
5. <i>Diseño para todos y transversalidad</i>	79
IV. El enfoque: Una mirada crítica y un reto inaplazable	80
V. Quiebras y sombras: conclusiones	84
CAPÍTULO 3	
LA INCIDENCIA DE LA CONVENCIÓN INTERNACIONAL SOBRE LOS DERECHOS DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD EN EL DERECHO ESPAÑOL	
	87
LUIS CAYO PÉREZ BUENO	
I. Propósito	87
II. Consideraciones previas	88
III. Los derechos humanos de las personas con discapacidad en España	89
IV. Imperativos de la Convención en el Derecho español de la Discapacidad	91
1. <i>La Convención como fuente primordial del Derecho nacional de la Discapacidad</i>	91

	<u>Página</u>
1.1. Repercusiones de la Convención en el Derecho español de la Discapacidad	93
A. Constitución española de 6 de diciembre de 1978	93
B. Legislación no constitucional (orgánica y ordinaria)	98
C. Repercusiones en el Derecho de los poderes territoriales	102
V. A guisa de conclusión	103
VI. Bibliografía	104
CAPÍTULO 4	
LA DISCAPACIDAD COMO SITUACIÓN FÁCTICA Y COMO HECHO JURÍDICO NOCIÓN LEGAL Y ADMINISTRATIVA DE DISCAPACIDAD	
	107
OSCAR MORAL ORTEGA	
I. Introducción	107
II. La discapacidad como situación fáctica	108
III. La discapacidad: El hecho jurídico	109
1. <i>Evolución de la noción legal</i>	<i>109</i>
2. <i>Vertiente administrativa</i>	<i>115</i>
IV. Coda	117
CAPÍTULO 5	
EL CONTENIDO DEL DERECHO A LA ACCESIBILIDAD UNIVERSAL: DISEÑO, MEDIDAS, AJUSTES, APOYOS, ASISTENCIA Y ACCIONES POSITIVAS	
	119
RAFAEL DE ASÍS ROIG	
I. El eje de la accesibilidad	120
1. <i>Significado del eje de la accesibilidad</i>	<i>120</i>
2. <i>Sentido amplio y restringido de la accesibilidad</i>	<i>124</i>
3. <i>Apoysos y asistencia</i>	<i>126</i>

A. L. M. PUJALTE Y L. H. SÁNCHEZ: *Nuevos horizontes en el Derecho...* _____

	<u>Página</u>
II. El alcance de la accesibilidad (y de los apoyos)	129
III. Naturaleza jurídica de la accesibilidad	136
CAPÍTULO 6	
EL DERECHO A LA EDUCACIÓN INCLUSIVA EN LA LEGISLACIÓN ESPAÑOLA	
	143
MARÍA JOSÉ ALONSO PARREÑO	
I. ¿Está reconocido el derecho a la educación inclusiva en España?	143
II. ¿Qué fricciones subsisten entre la legislación española y la convención después de casi 10 años desde su entrada en vigor? Dos vías de exclusión: la de derecho y la de hecho	146
1. <i>El dictamen de escolarización y la escolarización forzosa en educación especial</i>	148
2. <i>Las dos vías de exclusión educativa en España</i>	150
III. ¿Está suficientemente definido el modelo de educación inclusiva de acuerdo con la Convención ONU? ¿Sabemos cómo debe avanzar nuestro sistema educativo?	153
1. <i>¿Qué prevalece, la Convención o el Derecho interno?</i>	154
IV. ¿QUÉ PUEDEN HACER LOS DISTINTOS AGENTES PARA AVANZAR EN EL DERECHO A LA EDUCACIÓN INCLUSIVA?	155
CAPÍTULO 7	
LA IGUAL CAPACIDAD JURÍDICA Y LOS APOYOS A LA TOMA DE DECISIONES: UNA REFORMA INAPLAZABLE	
	159
TORCUATO RECOVER BALBOA	
I. Una cuestión previa: la sustancial aportación que supone la Convención Internacional de los Derechos de las Personas con Discapacidad	160
II. La incorporación de la Convención a nuestro Derecho interno	164
III. La proclamación de la igual capacidad jurídica de las personas con discapacidad, una victoria de los derechos humanos frente a posiciones teóricas discriminatorias	167

	<u>Página</u>
IV. El vigente texto del Título IX, Libro Primero, del Código Civil versus artículo 12 de la CDPD. El modelo médico frente al modelo social	170
V. La realidad de los Tribunales en estos años de aplicación de la convención: desde ignorarla hasta generar jurisprudencia progresiva	174
VI. La necesaria reforma legal. La coyuntura política y legislativa y las líneas generales de una reforma inaplazable	178
CAPÍTULO 8	
EL EJERCICIO DE LA CAPACIDAD JURÍDICA DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD: EL ROL DEL NOTARIADO	
	183
ALMUDENA CASTRO-GIRONA MARTÍNEZ	
I. Planteamiento	183
II. Hacia un nuevo sistema en las instituciones de guarda y protección	186
CAPÍTULO 9	
DISCAPACIDAD Y ACCESO A LA JUSTICIA	
	197
JUAN MANUEL FERNÁNDEZ MARTÍNEZ	
I. Introducción	197
1. Acepciones del término justicia y del concepto «administración de justicia»	197
2. La discapacidad, una cuestión de derechos humanos	199
3. Valor jurídico de la Convención	201
4. El juez como garante de los derechos humanos	202
II. El derecho a la tutela judicial efectiva	203
1. Consideraciones previas	203
2. El derecho de acceso al proceso	204
3. El derecho al proceso debido	209

	<i>Página</i>
3.1. Introducción	209
3.2. El derecho de defensa. Justicia gratuita. Postulación procesal. Especialización de los abogados	210
3.3. El Ministerio Fiscal como defensor último de las personas con discapacidad	211
3.4. La carga de la prueba	212
3.5. Justicia comprensible	212
III. Las garantías constitucionales específicas del proceso penal	214
IV. Acceso a las carreras judicial y/o fiscal y a los tribunales de jurado. Justicia especializada y capacitada	217
1. <i>Acceso a las carreras judicial y/o fiscal</i>	217
2. <i>Acceso a los tribunales de jurado</i>	219
3. <i>Justicia especializada y capacitada</i>	219
V. Foro justicia y discapacidad	220
CAPÍTULO 10	
LA DISCAPACIDAD EN EL DERECHO DEL TRABAJO: BALANCE Y PROPUESTAS DE FUTURO	
FRANCISCO JAVIER FERNÁNDEZ ORRICO	
I. Conexión discapacidad-derecho del trabajo	223
II. Evolución de la discapacidad en el Derecho del Trabajo	226
III. La controversia sobre el grado de discapacidad	229
1. <i>Problema que se plantea</i>	230
2. <i>Soluciones propuestas</i>	231
IV. La cuota de reserva	233
1. <i>Plantilla que obliga la cuota de reserva</i>	234
2. <i>El porcentaje</i>	239
3. <i>Negociación colectiva</i>	241

	<u>Página</u>
4. <i>Discapacidad desconocida</i>	241
5. <i>Cumplimiento alternativo de la cuota de reserva</i>	242
V. Adaptación y ajustes laborales	244
1. <i>Concepto de «ajuste razonable»</i>	245
2. <i>Concreción de las medidas de ajuste</i>	248
3. <i>Significado de «carga excesiva» frente a los ajustes razonables</i>	249
VI. Propuestas finales	250
 CAPÍTULO 11	
LA LEY 39/2006 DE PROMOCIÓN DE LA AUTONOMÍA PERSONAL Y ATENCIÓN A LAS PERSONAS EN SITUACIÓN DE DEPENDENCIA: BALANCE Y TENDENCIAS	251
PABLO COBO GÁLVEZ	
I. Balance del modelo de atención	251
1. <i>El ámbito de protección y la naturaleza de la financiación</i>	252
2. <i>Catálogo de servicios y prestaciones del Sistema</i>	255
II. La cobertura de atención de la población en situación de dependencia	257
1. <i>El baremo de la dependencia como elemento fundamental de la cobertura</i>	257
2. <i>Los efectos de crisis económica y de los recortes sobre el sistema de la autonomía y atención a la dependencia</i>	258
3. <i>La cobertura de la dependencia por CC. AA</i>	260
III. Balance de la generación de empleo y la figura del cuidador profesional	260
IV. Análisis de costes y financiación del sistema	261
V. La cofinanciación de los servicios por parte de los beneficiarios	266
VI. Tendencias	267
VII. Bibliografía	268

CAPÍTULO 12

LA ACCIÓN PÚBLICA EN MATERIA DE DISCAPACIDAD: POLÍTICAS, ESTRATEGIAS Y ACTUACIONES ADMINISTRATIVAS 271

JUAN FRANCISCO MESTRE DELGADO

- | | |
|--|------------|
| I. Planteamiento | 271 |
| II. El principio de legalidad como directriz de la actuación administrativa | 272 |
| III. Reflexiones sobre las modulaciones e insuficiencias del modelo (en particular, la inactividad o la omisión de los poderes públicos) en el ámbito de la discapacidad y sus consecuencias desde la perspectiva de su control | 273 |
| IV. La significación y relevancia de la Convención Internacional sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad | 278 |

CAPÍTULO 13

LA FISCALIDAD COMO HERRAMIENTA DE INCLUSIÓN DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD 281

MIGUEL CRUZ AMORÓS

- | | |
|--|------------|
| I. Introducción | 281 |
| II. Fundamentos | 282 |
| III. La fiscalidad como herramienta de inclusión de las personas con discapacidad | 285 |
| IV. Algunas propuestas fiscales de dimensión inclusiva | 287 |
| 1. <i>IRPF</i> | 287 |
| 2. <i>Impuesto sobre Sociedades</i> | 289 |
| 3. <i>El IVA</i> | 290 |
| V. Régimen de las entidades asistenciales de la discapacidad | 290 |

CAPÍTULO 14

LA DIFUSIÓN Y EXTENSIÓN DEL DERECHO DE LA DISCAPACIDAD ENTRE LOS OPERADORES JURÍDICOS 293

ESPERANZA ALCAÍN MARTÍNEZ

	<u>Página</u>
I. Introducción	293
II. Los operadores jurídicos y el Derecho de la Discapacidad	295
1. <i>¿Quién es operador jurídico?</i>	295
2. <i>Operador jurídico versus jurista</i>	296
3. <i>La capacitación de los operadores jurídicos juristas</i>	297
4. <i>Particularidades de los operadores jurídicos en el ámbito del Derecho de la Discapacidad</i>	299
4.1. <i>El movimiento asociativo como operador jurídico</i>	299
4.2. <i>Los operadores jurídicos CON discapacidad</i>	300
III. El desarrollo de las funciones de los operadores jurídicos como garantía de los derechos de las personas con discapacidad	301
1. <i>La creación, la interpretación y la aplicación del Derecho, en general, y del Derecho de la Discapacidad, en particular</i>	301
2. <i>La formación e investigación como funciones de los operadores jurídicos</i>	302
3. <i>La obligatoriedad de actuar conforme a una transversalidad especializada y una especialización transversal</i>	303
4. <i>Las consecuencias de la inflación normativa en el ámbito del Derecho de la Discapacidad</i>	304
IV. Conclusiones	305
CAPÍTULO 15	
HACIA UN NUEVO DERECHO DE LA DISCAPACIDAD: DELIMITACIÓN, CONFIGURACIÓN Y CONTENIDOS	
	307
RAFAEL DE LORENZO GARCÍA	
I. Introducción	307
II. Delimitación y definición	309
1. <i>Análisis crítico. ¿Un Derecho de la Discapacidad?</i>	309
2. <i>Apuntes metodológicos de un Derecho de la Discapacidad</i>	313

<i>A. L. M. PUJALTE Y L. H. SÁNCHEZ: Nuevos horizontes en el Derecho...</i> _____	
	<u><i>Página</i></u>
2.1. El concepto	313
A. La singularidad de la persona con discapacidad	317
B. El inconveniente fraccionamiento actual de las normas reguladoras de la discapacidad	317
C. Las ventajas sociales de la confluencia de estas normas	318
2.2. El método	319
A. Método de investigación	319
B. Método de enseñanza	320
2.3. Las fuentes	320
A. Fuentes de producción	321
B. Fuentes de conocimiento	321
3. <i>Definición del Derecho de la Discapacidad</i>	323
III. Configuración y contenidos	325
1. <i>Configuración y contenidos del derecho de la discapacidad</i>	325
1.1. Normativa	325
1.2. Estrategias	328
1.3. Jurisprudencia	329
2. <i>Avances normativos</i>	331
3. <i>Aspectos adicionales</i>	335
IV. Hacia un nuevo Derecho de la Discapacidad: retos pendientes	336
1. <i>Publicaciones</i>	337
2. <i>Docencia</i>	337
3. <i>Sensibilización e interpretación y aplicación de las normas</i>	338
4. <i>Legislación</i>	338
5. <i>Exigibilidad de los derechos</i>	340
V. Bibliografía	341

PARTE SEGUNDA
COMUNICACIONES

CAPÍTULO 16

LA FIGURA DEL FACILITADOR COMO APOYO A LAS VÍCTIMAS CON DISCAPACIDAD INTELECTUAL EN SU PASO POR EL PROCESO PENAL	347
---	-----

JACOBO CENDRA LÓPEZ

I. Introducción	347
II. Resultados del estudio	349
III. Conclusiones	351

CAPÍTULO 17

LA FIGURA DEL CUIDADOR INFORMAL: MEDIDAS DESDE EL DERECHO PARA SU APOYO Y RECONOCIMIENTO	353
---	-----

JULIA MARÍA DÍAZ CALVARRO

I. Introducción: la figura del cuidador informal, hoy	353
II. El cuidador informal y la ley de dependencia	356
III. Propuestas para su apoyo y reconocimiento. Especial atención al ámbito financiero y tributario	359
IV. Reflexiones finales	365
V. Bibliografía	365

CAPÍTULO 18

CONFIGURACIÓN JURÍDICA DE LA ASISTENCIA PERSONAL INFANTIL: ESTUDIO COMPARADO DE LA NORMATIVA AUTONÓMICA Y DE SU DESARROLLO	369
---	-----

ANTONIO GALIANO BARAJAS

I. La configuración de la asistencia personal: una aproximación desde la teoría de las capacidades	369
<i>1. Una aproximación desde la teoría de las capacidades</i>	371

II. La asistencia personal infantil como medio de apoyo para el ejercicio de los derechos del niño y adolescente en situación de dependencia. Su encuadre en la Observación General al artículo 19 de la Convención de Naciones Unidas sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	372
III. La asistencia personal infantil, marco regulador estatal y autonómico. Análisis por autonomías	377
IV. Conclusiones	382

CAPÍTULO 19

DERECHO A LOS APOYOS NECESARIOS: ESCALA DE LA INTENSIDAD DE APOYO Y PROGRAMA DE INTERVENCIÓN PARA MEJORAR LA CALIDAD DE VIDA EN PERSONAS ADULTAS CON DISCAPACIDAD INTELECTUAL	385
--	------------

JOAN R. GARCÍA-PERALES

I. Introducción	385
II. Metodología	386
1. Análisis de datos	387
2. Resultados	388
III. Discusión	393
IV. Referencias	395

CAPÍTULO 20

LA INVISIBILIDAD DE LA VIOLENCIA CONTRA LAS MUJERES CON DISCAPACIDAD: ANÁLISIS DE LA SITUACIÓN EN ESPAÑA	397
---	------------

MARÍA DEL PILAR GOMIZ PASCUAL

I. Mujeres con discapacidad y ciudadanía	397
II. Sobre la investigación	398
1. Marco normativo y conceptual	398
2. Metodología	400

	<i>Página</i>
3. <i>Principales resultados</i>	400
3.1. Discriminación continuada: factor de vulnerabilidad y forma de violencia	400
3.2. La no inclusión plena	402
3.3. Exclusión y vulnerabilidad social. Consecuencias de la crisis	404
III. Desconocimiento social y tipología de la violencia	405
1. <i>Tipología de la violencia</i>	406
2. <i>Otros tipos de violencia</i>	407
3. <i>Violencia normalizada e invisibilidad</i>	407
IV. Conclusiones	409
V. Bibliografía y otras referencias	410
CAPÍTULO 21	
CUSTODIA COMPARTIDA Y NIÑOS CON DISCAPACIDAD	413
ELENA GOÑI HUARTE	
I. Introducción	413
II. Custodia compartida	413
1. <i>Niños en situación vulnerable por discapacidad</i>	415
1.1. Estadística	415
1.2. Análisis jurisprudencial	417
III. Conclusiones	427
IV. Bibliografía	427
V. Jurisprudencia	427
CAPÍTULO 22	
DISCAPACIDAD E INMIGRACIÓN: ¿UN RETO SUPERADO?	431
LERDYS SARAY HEREDIA SÁNCHEZ Y ALFONSO ORTEGA GIMÉNEZ	

A. L. M. PUJALTE Y L. H. SÁNCHEZ: *Nuevos horizontes en el Derecho...* _____

I.	Introducción. Encuadre del tema	431
II.	La protección legal de las personas con discapacidad en España	435
	1. <i>Aspectos generales</i>	435
	2. <i>Fuentes jurídicas</i>	435
	2.1. Normativa de carácter internacional	435
	2.2. El Derecho interno español	438
	3. <i>¿Qué derechos reconoce el ordenamiento jurídico a los extranjeros en el ámbito laboral y de las prestaciones de la Seguridad Social? ¿A qué requisitos se encuentran sujetos?</i>	440
III.	La especial situación del extranjero con discapacidad en situación irregular en España	446
IV.	Incapacitación y medidas de protección de los incapacitados mayores extranjeros, en los supuestos internacionales solicitados en España	452
	1. <i>En relación con la competencia judicial internacional</i>	452
	2. <i>En relación con la Ley aplicable</i>	452
	3. <i>En relación con las medidas de protección del incapaz</i>	453
V.	Conclusiones	454
VI.	Bibliografía consultada	454

CAPÍTULO 23

VIAJE AL TRATAMIENTO JURÍDICO DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD: UNA VISIÓN GLOBAL DEL CAMINO	457
---	-----

NURIA MARTÍNEZ SÁNCHEZ

I.	Capacidad jurídica y capacidad de obrar	458
II.	¿Quiénes son personas con discapacidad?	461
III.	El apoyo como complemento a la capacidad	466
IV.	Conclusiones	468

CAPÍTULO 24

EL DERECHO A LA AUTONOMÍA PERSONAL DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD: PROPUESTA DE UNA LEY DE BASES COMO CONTENIDO ESENCIAL DEL DERECHO DE LA DISCAPACIDAD 471

SUSANA MONTAÑEZ HEREDIA

I. Introducción. Justificación del tema	472
II. Valoración del actual marco normativo	473
III. Propuestas para garantizar la autonomía personal de las personas con discapacidad	474
1. <i>Ley de Bases</i>	475
2. <i>Nueva vía de resolución de conflictos: Junta Arbitral</i>	483
3. <i>El ámbito de la responsabilidad</i>	485
IV. Conclusiones	486
V. Referencias bibliográficas	488
VI. Referencias normativas	489
VII. Referencias jurisprudenciales	489

CAPÍTULO 25

EL DERECHO DE PARTICIPACIÓN Y REPRESENTACIÓN DE LOS ESTUDIANTES CON DISCAPACIDAD EN LOS ÓRGANOS DE GOBIERNO DE LA UNIVERSIDAD. PROPUESTAS PARA EL FOMENTO DE LA PARTICIPACIÓN ESTUDIANTIL CON DISCAPACIDAD 491

BEATRIZ MORÓN CIVICO Y MÓNICA DEL PILAR OTAOLA BARRANQUERO

I. Introducción	491
II. Marco teórico	492
III. Importancia de la representación estudiantil con discapacidad	494
IV. Medidas para el fomento de la participación estudiantil con discapacidad	496

	<u>Página</u>
V. Conclusiones	498
VI. Bibliografía	499
CAPÍTULO 26	
LA PROTECCIÓN DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD FRENTE A SU VICTIMIZACIÓN SECUNDARIA	501
NATALIA PÉREZ RIVAS	
I. El proceso penal como fuente de victimización	501
II. El estatuto jurídico de la víctima: la Ley 4/2005, de 27 de abril	503
III. El derecho de la víctima a la protección	504
1. <i>Algunas precisiones conceptuales</i>	504
1.1. Persona con discapacidad o con la capacidad judicialmente modificada	504
1.2. Víctima necesitada de especial protección	505
A. Evaluación individual	505
IV. Medidas para la protección de la víctima con discapacidad o con la capacidad judicialmente modificada	507
1. <i>Medidas básicas de protección</i>	507
2. <i>Medidas reforzadas para la protección</i>	508
2.1. Fase de investigación	508
2.2. Fase de enjuiciamiento	510
3. <i>Medidas de protección hiperreforzadas</i>	511
3.1. Defensor judicial	511
3.2. Fase de investigación	511
3.3. Fase de enjuiciamiento	513
V. Régimen de imposición de las medidas de protección	513
VI. Bibliografía	514

	<i>Página</i>
CAPÍTULO 27	
EL DOCUMENTO DE VOLUNTADES ANTICIPADAS PARA EL APOYO A LA AUTONOMÍA Y AL EJERCICIO DE LA CAPACIDAD JURÍDICA EN SALUD MENTAL: HACIA UN MODELO DE ATENCIÓN BASADO EN DERECHOS	517
MARIA ÀNGELS PORXAS ROIG	
I. Introducción	517
II. El impacto de la Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad en los derechos de las personas con enfermedad mental	519
III. Crítica al ingreso y al tratamiento involuntario por razón de trastorno psíquico en el ordenamiento jurídico español	521
1. <i>La huella del prejuicio hacia la enfermedad mental en la ley</i>	521
2. <i>Las restricciones de los derechos de las personas con enfermedad mental y la falta de garantías: ¿diferenciación normativa o discriminación?</i>	523
3. <i>El apoyo al ejercicio de la capacidad jurídica como reconocimiento de la igualdad ante la ley</i>	526
IV. El documento de voluntades anticipadas en salud mental: una herramienta para el ejercicio de la capacidad y el respeto a la autonomía	527
1. <i>Un modelo de salud mental basado en derechos</i>	527
2. <i>El documento de voluntades anticipadas como una forma de apoyo al ejercicio de la capacidad y sus características en España</i>	528
V. Conclusión	531
VI. Bibliografía	532
CAPÍTULO 28	
ENFERMEDAD, DISCAPACIDAD Y DESPIDO. ASPECTOS CRÍTICOS Y ALGUNAS PROPUESTAS	535
NURIA RECHE TELLO	
I. Introducción	535

A. L. M. PUJALTE Y L. H. SÁNCHEZ: *Nuevos horizontes en el Derecho...* _____

	<u>Página</u>
II. El marco normativo de la prohibición de discriminación por discapacidad	536
III. Las diferentes corrientes jurisprudenciales en torno al despido de los trabajadores/as en situación de incapacidad temporal, I.T., y sus puntos críticos	539
1. <i>Enfermedad vs. Discapacidad</i>	539
2. <i>La enfermedad como factor de diferenciación prohibido</i>	543
3. <i>La vulneración de otros derechos fundamentales</i>	545
IV. Reflexiones finales	547
V. Bibliografía	549

CAPÍTULO 29

LA CONTENCIÓN FÍSICA O MECÁNICA A LA LUZ DE LOS DERECHOS GARANTIZADOS EN LA CONVENCION DE NUEVA YORK Y DE LA DIGNIDAD DEL PACIENTE	551
---	-----

ANTONIO JOSÉ VICTORIA MUÑOZ

I. Introducción	551
II. Normativa legal sobre la contención física	552
III. La Convención de Nueva York	556
IV. Instrumento de Calidad y Derechos de la OMS	556
V. Excurso: ¿existen de verdad medidas alternativas a la contención física?	558
VI. Conclusiones	559

CAPÍTULO 30

LA LEGÍTIMA Y SU POSIBLE RESTRICCIÓN A FAVOR DEL DESCENDIENTE CON CAPACIDAD MODIFICADA JUDICIALMENTE: UN MECANISMO DE PROTECCIÓN JURÍDICA DESCONOCIDO	561
--	-----

INMACULADA VIVAS TESÓN Y PEDRO BOTELLO HERMOSA

	<u>Página</u>
I. Introducción	561
II. Significado de la sustitución fideicomisaria	563
III. Exclusión de las personas con discapacidad como posibles beneficiarias	565
IV. La situación de los ascendientes y cónyuges con capacidad modificada judicialmente	568
V. Conclusiones	571
VI. Bibliografía	571

Thomson Reuters ProView. Guía de uso