Maffia Jorge
Tratado de Sucesiones. –
2a ed. - Buenos Aires: AbeledoPerrot, 2010.
v. I, 716 p.; 24x17 cm.

ISBN 978-950-20-2014-3

1. Derecho Civil. I. Título
CDD 346

ISBN 978-950-20-2014-3

© AbeledoPerrot S.A.
Administración y redacción
Av. Callao 410 Piso 3°
Tel.: (54-11) 5236-8800 - Fax.: (54-11) 5239-1881

Ventas
Talcahuano 494 - Tel.: (54-11) 5235-0030
Lavalle 1280 - Tel.: (54-11) 5235-5430
Talcahuano 650 - Tel.: (54-11) 5236-1044
Figueroa Alcorta 2263 – Tel.: (54-11) 4803-2468
Fax.: (54-11) 5239-1879
clientes@abeledoperrot.com
Buenos Aires – Argentina

Hecho el depósito que establece la ley 11.723. Derechos reservados.
Impreso en la Argentina. Printed in Argentina.

Se terminó de imprimir el 9 de abril de 2010,
en ENCUADERNACIÓN LATINO AMÉRICA S.R.L.,
Zeballos 885, Avellaneda,
Pcia. de Buenos Aires, Argentina

ÍNDICE GENERAL

TOMO I

Prólogo LXVII

Introducción 1
1. El derecho hereditario 1
2. Ubicación dentro del derecho privado 1
3. El derecho hereditario en la sistemática de nuestro Código 2
4. El Título Preliminar del *Libro Cuarto y los principios de la transmisión* 3
a) Primer principio 3
b) Segundo principio 4
c) Tercer principio 5

PARTE PRIMERA

CAPÍTULO I

PRINCIPIOS GENERALES

I. SUCESIÓN

5. Sucesión. Concepto 9
6. Sucesión entre vivos y *mortis causa* 10
7. Sucesión a título particular y sucesión a título universal 11
8. Los elementos de la sucesión *mortis causa* 11
9. Fundamentos del derecho sucesorio 12
a) Teoría del derecho natural 12
b) Teoría biológica 12
c) Teoría del afecto presunto del causante 12
d) Teoría de la copropiedad familiar 13
e) Teoría utilitaria 13
f) Teorías negatorias 13
10. Apreciación crítica 14
11. La sucesión y el proceso sucesorio 14

II. SUCESIÓN LEGÍTIMA, TESTAMENTARIA Y CONTRACTUAL

12. Las distintas clases de sucesión según la fuente del llamamiento 16

III. PACTOS SOBRE HERENCIA FUTURA

13. Concepto 17
14. Prohibición de los pactos. Antecedentes históricos 18
a) Derecho romano 18
b) Derecho francés 19
c) Derecho patrio 20
15. Tendencias legislativas actuales 21
16. La solución en el derecho argentino 22
17. Pactos permitidos 22
18. Supuestos discutidos 23
a) Obligaciones cuyo pago se subordina a la muerte 23
b) Renuncia anticipada a demandar la colación 25
c) Testamento otorgado en cumplimiento de un pacto 26
d) Mandato conferido para aceptar o repudiar una herencia futura 26

IV. SUCESIÓN EN LA PERSONA Y EN LOS BIENES

19. Los distintos sistemas sucesorios: sucesión en la persona y sucesión en los bienes 27
20. Los antecedentes romanos 27
21. Los antecedentes germánicos 28
22. La teoría del patrimonio de Aubry y Rau 30
23. Repercusión legal 31
24. Apreciación crítica 32
25. Legislación extranjera 33
26. El Código y el nuevo régimen introducido por la ley 17.711 33

CAPÍTULO II

EL SUCESOR

I. CONCEPTO Y CLASES

27. Sucesores. Concepto y clases 35

II. EL LEGATARIO DE PARTE ALÍCUOTA

28. El legatario de parte alícuota 36
29. Las decisiones judiciales 40

III. NATURALEZA DEL DERECHO SUCESORIO OTORGADO A LA NUERA VIUDA

30. El nuevo texto legal 41
31. Antecedentes 42
32. Naturaleza jurídica del derecho acordado 42
33. Tesis que considera a la nuera viuda como legataria de cuota *ex lege* 42
34. Crítica a la tesis precedente 43
35. Tesis que considera a la nuera viuda como heredera por derecho de representación 44
36. Crítica a la tesis precedente 44
37. Tesis que considera a la nuera viuda como heredera por derecho propio 45
38. Crítica a la tesis precedente 48
39. Tesis que considera a la nuera viuda como heredera de vocación limitada 50
40. Crítica a la tesis precedente 51
41. Nuestra opinión 52
42. Consecuencias derivadas del carácter de legitimario no heredero 53
43. Las decisiones judiciales 53

IV. NATURALEZA DEL DERECHO OTORGADO AL FISCO

44. Las concepciones legislativas sobre los derechos otorgados al Estado en materia sucesoria 54
45. El sistema de nuestro Código 56
46. Adquisición originaria o derivada 57
47. Decisiones judiciales 58

CAPÍTULO III

TRANSMISIÓN HEREDITARIA

I. PRINCIPIOS GENERALES

48. Transmisión hereditaria. Momento en que se opera 61
49. Prueba de la muerte, de su tiempo y lugar 61
50. Prueba directa 62
51. Prueba supletoria 63
52. Ausencia con presunción de fallecimiento 64
53. Supuesto de conmoriencia 64
54. Normas vigentes relativas a las partidas de defunción 65
55. Efectos de la transmisión 66

II. LEY APLICABLE

A) Los sistemas

56. Sistemas aplicables 67
57. Sistema de la unidad 68
58. Sistema de la pluralidad 69
59. Valoración 69

B) Régimen del Código Civil

60. Los textos 70
61. El artículo 3470 71
62. Bienes inmuebles 73
63. Doctrina judicial 77
64. Muebles de situación permanente 78
65. Legítima de los herederos forzosos 79
66. La solución en los tratados de Montevideo 80
67. Proyectos de reforma 80
68. Legislación extranjera 81

III. COMPETENCIA

A) Juez competente

69. Juez competente para entender en el juicio sucesorio 81
70. Determinación del último domicilio 81
a) Personas sometidas a un domicilio legal 82
b) Domicilio real 82
c) Personas que han perdido su domicilio, sin adquirir otro 83
71. Prueba del domicilio 83
72. Acumulación de autos 84
73. Acumulación de juicios sucesorios de distintos causantes 85
74. Prórroga de jurisdicción 86
75. Supuesto de último domicilio en el extranjero 86

B) El fuero de atracción

76. Concepto 87

C) Acciones comprendidas

77. Demandas entre los sucesores universales 87
78. Demandas relativas a los lotes y a la partición 89
79. Demandas relativas a la ejecución del testamento 89
80. Acciones personales de los acreedores 90
81. Juicio sucesorio y fuero federal 93
82. Comienzo y fin del fuero de atracción 93

D) Acciones excluidas del fuero de atracción

83. Acciones reales 93
84. Acciones por cobro de impuestos 94
85. Contrato de trabajo 95
86. Acciones contra la sociedad integrada por el causante 95
87. Juicio de insania 95
88. Traslado del cadáver 96
89. Faz activa de la universalidad 96

E) Caso de heredero único

90. La norma legal 96
91. Tesis amplia 97
92. Tesis restrictiva 97
93. Jurisprudencia de la Corte Suprema 98

CAPÍTULO IV

EL CONTENIDO DE LA HERENCIA

94. Derechos y obligaciones que se transmiten por causa de muerte 99
95. Exclusión de los derechos inherentes a la persona 99
96. Estado de familia 100
97. Las acciones de estado 100
98. La acción de divorcio 102
99. La acción de nulidad matrimonial 103
100. Derechos y obligaciones de contenido patrimonial 106
101. Derechos reales 106
102. Contratos 107
103. Obligaciones de fuente no contractual 112
104. Derechos sucesorios 113

CAPÍTULO V

CAPACIDAD PARA SUCEDER, INDIGNIDAD Y DESHEREDACIÓN

I. CAPACIDAD PARA SUCEDER Y EXCLUSIÓN DE LA VOCACIÓN

105. Capacidad para suceder. Concepto 115
106. Momento en que debe existir la capacidad 115
107. Los casos de incapacidad mentados por el Código 116
108. Precisiones necesarias 116
a) Existencia del sucesor 117
b) Indignidad 117
c) Prohibiciones de recibir por testamento 118
109. Alcance práctico 119
110. Ley aplicable 119
111. Vocación sucesoria 121
112. Causas de exclusión de la vocación sucesoria 122

II. INDIGNIDAD

A) Generalidades

113. Concepto 123
114. Antecedentes históricos 123

115. Fundamento 125
116. Naturaleza jurídica 126

B) Hechos que dan lugar a la indignidad

117. Las causales de indignidad 128
118. Momento en que debe existir la causal 129

C) El homicidio o la tentativa

119. El homicidio como causal 129
120. Fundamento 129
121. El hecho constitutivo 130
122. La víctima del homicidio 132
123. La condena 134
124. Indulto y prescripción de la pena 136

D) Omisión de denuncia de la muerte violenta del causante

125. El texto, antecedentes y fundamentos 136
126. La denuncia 136
127. Personas obligadas 137
128. Término 137

E) Acusación criminal contra el causante

129. La causal 137
130. Requisitos 138

F) Adulterio con la mujer del difunto (para sucesiones abiertas antes de la sanción de la ley 24.453)

131. El precepto y sus alcances 139
132. Ejercicio de la acción 140

G) Abandono del difunto cuando se hallare demente

133. La norma y sus términos 140
134. Calidad del demente y cumplimiento de la asistencia 141

H) Atentado contra la libertad de testar

135. El precepto. Antecedentes 141
136. Estorbar la redacción del testamento 141
137. Revocación impedida 142
138. Sustracción del testamento 143
139. Testamento forzado 143
140. Falta de reconocimiento voluntario 143
141. Falta de prestación de alimentos y asistencia 144
142. Extensión a los supuestos de resolución de la vocación hereditaria conyugal 146
143. Responsabilidad del indigno 147

I) Acción de indignidad

144. Acción de indignidad 147
145. Legitimación activa 148
146. Legitimación pasiva 149

J) Efectos de la indignidad

a) Efectos respecto del indigno 150
147. Alcances de la exclusión 150
148. Restitución de la herencia 150
149. Enajenación de la cosa 152
150. Sumas de dinero 153
151. Extinción de la confusión de créditos y deudas 153
152. Bienes recibidos en vida del causante 154
153. Indivisibilidad de la acción 154
b) Efectos respecto de los descendientes del indigno 154
154. La solución de Vélez 154
155. El texto del artículo 3301 reformado por la ley 17.711 155
156. Privación de la administración 156
157. Los descendientes del indigno y la colación 156
158. Modificación de los arts. 3554 y 3556 157
c) Efectos con relación a terceros 157
159. El precepto y sus alcances 157
160. El concierto fraudulento 158
d) Extinción de la acción de indignidad 159
161. Modos de extinción 159
162. Disposiciones testamentarias posteriores 159
163. Perdón no instrumentado en el testamento 160
164. Posesión de la herencia 160
165. Naturaleza del plazo 161

III. DESHEREDACIÓN

A) Generalidades

166. Concepto y fundamento 163
167. Indignidad y desheredación 164
168. Indignidad y desheredación en el Código Civil argentino 165
169. Forma de realizarla 167
170. Modalidad en la desheredación 167
171. Alcances de la desheredación 168
172. La desheredación benévola 169

B) Hechos que dan lugar a la desheredación

173. Las causales de desheredación 169
174. Causales de desheredación de los descendientes 170
175. Desheredación de los ascendientes 172

C) Los sujetos de la desheredación

176. Situación del cónyuge 172
177. La exclusión de herederos legítimos 174

D) La acción de desheredación

178. Invocación y prueba 175
179. Posibilidad de preconstituir la prueba 176

E) Efectos de la desheredación

180. Los efectos 177
181. La situación del desheredado 177
182. Relaciones del desheredado respecto de los otros sucesores 178
183. Relaciones con terceros 178
184. Situación de los descendientes del desheredado 179

F) Extinción de la desheredación

185. La reconciliación 180

CAPÍTULO VI

ACEPTACIÓN Y RENUNCIA DE LA HERENCIA

I. DERECHO DE OPCIÓN

A) Generalidades

186. Derecho de opción del llamado a la herencia 181
187. Las dos concepciones sobre la adquisición hereditaria 181
188. La solución de nuestro Código 182
189. Esencia jurídica 183
190. Contenido 184

B) Nacimiento del derecho de opción

191. Momento desde el cual puede ser ejercido el derecho de opción 184
192. Posición jurídica del sucesible 185

C) Transmisión del derecho de opción

193. Presupuesto 186
194. Concepto 186
195. Antecedentes 186
196. La solución de nuestro Código 188
197. Requisitos de la transmisión 188
198. A quién se sucede 189
199. Indisponibilidad del *ius transmissionis* 190
200. El *ius transmissionis* y el derecho de representación 190
201. Efectos del derecho de transmisión 191
202. Patrimonialidad del *ius delationis* 191

D) Extinción del derecho de opción

203. Actualización de su contenido 192
204. El plazo para ejercer el derecho de opción 192
205. Las soluciones francesas 192
a) Posiciones absolutas 193
b) Posiciones relativas 195
206. Las posiciones de la doctrina argentina 196
a) Posiciones absolutas 196
b) Posiciones relativas 198
207. Nuestra opinión 198
208. Tendencias legislativas 199
209. Punto de partida del término 200
210. Facultad de los terceros interesados 200
211. Legitimación activa para realizar la intimación 202
212. Legitimación pasiva 202
213. Consecuencias del vencimiento del plazo 203

E) El derecho de opción y la voluntad del causante

214. La autonomía de la voluntad y sus límites 204

II. ACEPTACIÓN DE LA HERENCIA

A) Generalidades

215. Concepto 205
216. Clases de aceptación 205
217. Caracteres 205
a) Es voluntaria o facultativa 206
b) Es indivisible 206
c) Es lisa y llana 206
d) Es retroactiva 206

B) Formas de la aceptación

218. Las formas de la aceptación 207
219. Aceptación expresa 207
220. Aceptación tácita 209
221. Enumeración legal de los actos de aceptación tácita 209
a) Actos de enajenación y gravamen 210
b) Cesión de herencia 210
c) Renuncia de herencia 210
d) Demandas y ejercicio de derechos correspondientes a la sucesión 211
e) Contestación de demandas 212
f) Transacción o juicio arbitral 213

g) Cobro de deudas y pago de créditos 213
h) Actos de administración 214
222. Actos que no importan aceptación tácita 214
223. Aceptación forzada 216
224. Condiciones del hecho constitutivo 217
225. Los incapaces y la aceptación forzada 217
226. Alcance de la penalidad 218
227. Legitimación activa 218

C) Capacidad para aceptar

228. Regla general 218
229. Personas por nacer 219
230. Menores sujetos a patria potestad 220
231. Incapaces sujetos a tutela o curatela 221
232. Emancipados 221
233. Inhabilitados 222
234. Concursados y fallidos 222
235. Mujeres casadas 223
236. Religiosos profesos 223
237. Aceptación por mandato 224
238. Otorgamiento de mandato y aceptación de la herencia 224

D) Efectos de la aceptación pura y simple

239. Los efectos sustanciales 226
a) Confusión de patrimonios 226
b) Responsabilidad *ultra vires* 226

E) Nulidad de la aceptación

240. La nulidad de la aceptación 227
241. Causas de nulidad 228
242. El error 228
243. Dolo 229
244. Violencia 229
245. Incumplimiento de las condiciones requeridas para suplir la incapacidad 229
246. Legitimación activa 230
247. Efectos de la nulidad de la aceptación 230
248. Prescripción de la acción de nulidad 231
249. Confirmación 231

F) Revocación de la aceptación

250. La acción revocatoria conferida a los acreedores 231

III. RENUNCIA DE LA HERENCIA

A) Concepto y caracteres

251. Concepto 232
252. Caracteres de la renuncia 232
a) Es unilateral 232
b) Lisa y llana 233
c) Es expresa y formal 233
d) Es retroactiva 234
e) Es, en principio, irrevocable 234
253. Oportunidad para renunciar 234
254. Transmisibilidad del derecho de renunciar 235

B) Formas

255. La renuncia y sus formas 235
256. El art. 784 del Código Civil francés 236
257. La forma de renuncia establecida por el Código argentino 236
258. La renuncia entre coherederos 237
259. Escritura pública o instrumento público 239

C) Capacidad para renunciar

260. Remisión y precisiones 240
261. Renuncia por medio de mandatarios 240

D) Efectos de la renuncia

262. Diversidad de supuestos 241
a) Supuesto común 241
b) Supuesto del heredero con doble vocación 241

E) Retractación de la renuncia

263. Retractación 242
264. Pérdida del derecho de retractación 242
265. Efectos de la retractación 243
266. Retractación del legatario renunciante 244

F) Nulidad de la renuncia

267. Causas 244
268. Ejercicio de la acción 244
269. Prescripción de la acción 245
270. Efectos de la nulidad 245

G) Revocación de la renuncia

271. Revocación de la renuncia 245
272. Requisitos 246
273. Ejercicio de la acción 246

274. Efectos de la revocación 247
275. Relaciones del subrogante con otros herederos 247
a) Concurrencia de herederos de igual grado al del renunciante 247
b) Concurrencia de herederos de grado posterior 248
276. Relaciones del subrogante con los acreedores de la herencia 248
277. Relaciones del subrogante con terceros 249
278. La revocación y la declaratoria de herederos 249

CAPÍTULO VII

BENEFICIO DE INVENTARIO

I. BENEFICIO DE INVENTARIO

279. El beneficio de inventario. Concepto 251
280. Antecedentes históricos y legislación comparada 252
281. Sistemas de responsabilidad ilimitada, pero limitable 253
282. Legislaciones que imponen la limitación inicial de la responsabilidad 255
283. Sistema del *common law* 255
284. Sistema del Código Civil argentino 256
285. Derecho de acogerse al beneficio 256
286. Precisiones al principio 257
287. Beneficiarios de pleno derecho. Régimen del Código Civil y de la ley 17.711 258
288. Menores e incapaces 258
289. Mujeres casadas 262
290. Ausentes 262
291. Concursados y fallidos 263
292. Emancipados 263
293. Inhabilitados 264

II. FORMA DE LA ACEPTACIÓN BENEFICIARIA

294. Régimen del Código Civil. Plazos y efectos de su vencimiento 264
295. Régimen de la ley 17.711 267
296. Los alcances de la presunción del artículo 3363 268
297. Intimación a hacer el inventario 268
298. Legitimación activa para intimar 269
299. Sujetos pasivos. Situaciones especiales 270
a) Inhabilitados 270
b) Concursados o fallidos 271
c) Muerte del heredero intimado 271
300. Realización espontánea del inventario 271
301. Plazo para inventariar 271
302. Utilización del plazo de deliberación para completar el inventario 271
303. Muerte del heredero durante el plazo para inventariar 272
304. Pluralidad de herederos intimados 273
305. Facción del inventario 273
306. Gastos del inventario 274
307. Omisión de pronunciamiento luego de la realización del inventario 274
308. Derecho de renuncia 275
309. Omisión del inventario 275
310. Efectos de la omisión del inventario con respecto al heredero intimado 275
311. Situación del heredero que expresamente aceptó con beneficio de inventario y que no realizó éste en plazo 276

III. EFECTOS DE LA ACEPTACIÓN BENEFICIARIA

A) Limitación de la responsabilidad

312. Limitación de responsabilidad 278
313. Alcance de la expresión "valor de los bienes" 278
314. Valores provenientes de la colación 279
315. Bienes provenientes de la acción de reducción 280
316. Bienes gananciales de titularidad del causante 281
317. Frutos de la herencia 282
318. Cesión de herencia 283
319. Otros valores 283

B) Relaciones entre el heredero beneficiario y sus acreedores personales

320. Derecho de los acreedores del heredero 284

C) Separación de patrimonios

321. La separación de patrimonios 285
322. Derechos entre el heredero y la sucesión 285
323. Subrogación en los derechos de acreedores y legatarios 286
324. Reivindicación de bienes 286
325. Compensación 286
326. Acciones del heredero beneficiario contra la sucesión 287
327. Acciones de la sucesión contra el heredero beneficiario 288
328. Suspensión de la prescripción 289
329. Alcance de la suspensión. Las acciones comprendidas 290
330. Derechos del heredero frente a la sucesión acreedora de él 290
331. Pluralidad de herederos beneficiarios deudores de la sucesión 291
332. Momento desde el cual comienzan los efectos de la suspensión establecida por el art. 3972 292
333. Momento en que cesa la suspensión 292
334. El período de inventario y deliberación 293
335. El beneficio de inventario y el concursamiento de la sucesión 293

CAPÍTULO VIII

BENEFICIO DE INVENTARIO (CONTINUACIÓN)

I. ADMINISTRACIÓN DE LOS BIENES POR EL HEREDERO BENEFICIARIO

A) Principios generales

336. Pautas generales sobre la administración 295
337. Carácter de la administración 295
338. La administración en el supuesto de pluralidad de herederos 296

B) Facultades del administrador

339. Alcance de las facultades del administrador 298
340. Actos conservatorios 299
341. Interposición de acciones y contestación de demandas 299
342. Cobro de créditos y pago de deudas 300
343. Enajenación de bienes 300
344. Enajenación de muebles 301
345. Enajenación de inmuebles 302
346. Constitución de derechos reales 304
347. Aceptación de herencias 304
348. Transacción o sometimiento a arbitraje 305
349. Sanciones. Suerte de los actos prohibidos 305

C) Pago de deudas y legados

350. Observación metodológica 305
351. Orden de pago 306
352. Oposición al pago 307
353. Objeto y alcance de la oposición 309
354. Legitimación activa 309
355. Recurso frente a la inobservancia de las oposiciones 310
356. Prescripción de la acción 310
357. Derecho de oposición de los legatarios 311
358. Derecho del heredero a cobrar su crédito 311
359. Pago de los gastos de administración y liquidación 312
360. Alcance del privilegio 313
361. Recurso de los acreedores remisos 313

D) Responsabilidad y sanciones

362. Derecho de acreedores y legatarios a fiscalizar la administración 315
363. Responsabilidad del heredero 315
364. Patrimonio sobre el cual recae la responsabilidad 316
365. Rendición de cuentas 316
366. Contenido de las cuentas 317
367. Saldo deudor en las cuentas 318
368. Gratuidad de las funciones 319
369. Derecho de los acreedores a exigir fianzas 319
370. Posibilidad de la exigencia de fianza por los otros coherederos 320

E) Abandono

371. Abandono de la administración por el heredero beneficiario 320
372. Capacidad 321
373. Formalidades 322
374. Quién administra 323
375. Objeto del abandono 324
376. Efectos del abandono 324
377. Modo de administrar 325
378. Derecho del heredero a fiscalizar la administración 325
379. Posibilidad de que el heredero retome la administración 325

II. FIN DEL BENEFICIO DE INVENTARIO

380. Causas 326
381. Renuncia 326
382. Fin del beneficio por vía de sanción 327
383. Efectos de la cesación del beneficio 330
384. Situación del heredero que ha pagado íntegramente a acreedores presentados y legatarios 331

III. EL BENEFICIO DE INVENTARIO EN LAS JORNADAS DE DERECHO CIVIL

385. El tema en las V Jornadas 332

A) Interpretación del derecho vigente

B) Reformas legales

CAPÍTULO IX

SEPARACIÓN DE PATRIMONIOS

I. CONCEPTO Y FUNDAMENTOS

386. Concepto y fundamentos 335
387. Antecedentes históricos. Derecho romano 335
388. Derecho francés 337
389. La separación de patrimonios en nuestro derecho 339
390. Naturaleza jurídica 340

II. LA ACCIÓN

391. Sujetos que pueden invocarla 342
392. Sujetos que no pueden pedir la separación de patrimonios 343
393. Contra quiénes se concede 344

394. Forma de hacer valer la separación de patrimonios 346
395. Gastos originados por el inventario 347
396. Oportunidad de hacerla valer 347
397. Medidas conservatorias 349
398. Competencia 349
399. Supuestos de separaciones de patrimonios indirectas 350

III. EL OBJETO DE LA SEPARACIÓN

400. Bienes comprendidos 351
401. Bienes excluidos 352

IV. EFECTOS DE LA SEPARACIÓN DE PATRIMONIOS

402. El principio general en cuanto a sus efectos 352
403. Acción de los separatistas por los saldos impagos 353

V. EXTINCIÓN DE LA SEPARACIÓN DE PATRIMONIOS

404. Distintos supuestos que producen la extinción de la separación 354
405. Algunas de las falencias que presenta la regulación del instituto 355

CAPÍTULO X

DERECHOS Y OBLIGACIONES DEL HEREDERO

406. Observación metodológica 357

I. POSESIÓN HEREDITARIA

407. Concepto 357
408. Antecedentes históricos 358
409. Derecho francés 359
410. Derecho español 360
411. Régimen del Código Civil 362
412. Proyectos de reforma 363

II. ADQUISICIÓN DE LA POSESIÓN HEREDITARIA

413. Modos de adquirir la posesión hereditaria 363
414. Posesión hereditaria de pleno derecho. Régimen del Código y de la ley 17.711 363
415. Posesión conferida judicialmente 364
416. Efectos de la posesión hereditaria 365
417. Legitimación para actuar en juicio 366
418. El poseedor hereditario y el ejercicio de los derechos societarios 367
419. Transmisión de la posesión 370

III. DECLARATORIA DE HEREDEROS

420. Concepto 371
421. Diligencias previas 372
422. Contenido y forma 373
423. Ampliación de la declaratoria de herederos 374
424. Nulidad de la declaratoria 375
425. Apelación 375
426. Alcances de la declaratoria 375
427. Declaración de validez formal del testamento 376
428. Proyectos de reforma 377

IV. PETICIÓN DE HERENCIA

A) Generalidades

429. Concepto 377
430. Esencia jurídica 378

B) Competencia y legitimación

431. Competencia 379
432. Sujetos activos 380
433. Sujetos pasivos 381
434. La petición de herencia y el detentador que no invoca título hereditario 382
435. Legitimación pasiva del cesionario de derechos hereditarios 383
436. La petición de herencia y la reivindicación 384
437. Medidas cautelares 384

C) Efectos

438. Efectos 385
439. Caracterización de la posesión de buena o de mala fe 386
440. Efectos de la buena o mala fe 388
441. Carga de la prueba 390

D) Prescripción

442. La petición de herencia y la prescripción 391
443. La tesis de Segovia 392
444. Crítica a la tesis de Segovia 393
445. La tesis de Rébora 394
446. Crítica a la tesis de Rébora 395
447. La tesis de Fassi 396
448. Crítica a la tesis de Fassi 397
449. La tesis de Quinteros 399
450. Crítica a la tesis de Quinteros 400
451. Conclusiones 401

V. ACCIÓN POSESORIA HEREDITARIA

452. La acción posesoria hereditaria en el texto legal 402
453. La fuente del art. 3421 402
454. La acción posesoria en la doctrina 403
455. Tesis que niega la posibilidad de la acción posesoria 403
456. Tesis que admite la posibilidad de la acción posesoria 404

VI. HEREDERO APARENTE

A) Generalidades

457. Concepto 405
458. Antecedentes históricos y legislación extranjera 406
459. Fundamento de la validez del acto realizado por el heredero aparente 408
460. Apariencia y error común 410
461. La apariencia hereditaria en nuestro Código 411

B) Actos de disposición

462. Las enajenaciones del heredero aparente en el sistema de Vélez 411
463. El art. 3430 en la redacción de la ley 17.711 412
464. Disposición de bienes gananciales 414
465. Boletos de compraventa 415
466. Carácter de la adquisición 415

C) Actos de disposición de bienes muebles

467. Régimen legal 416

D) Actos de administración

468. Régimen legal 416
469. Los actos de administración 416
470. La buena fe y los actos de administración 418
471. Situación del heredero 418

E) Algunos supuestos en particular

472. Pagos hechos al heredero aparente 418
473. Sentencias dictadas contra el heredero aparente 419
474. Transacciones 419

F) Relaciones entre el heredero aparente y el real

475. Régimen legal 420
476. El heredero aparente y las XXI Jornadas Nacionales 420

VII. CESIÓN DE DERECHOS HEREDITARIOS

A) Generalidades

477. Concepto 422
478. Antecedentes históricos 422
479. La cesión hereditaria en nuestro Código 423
480. Normas aplicables 423
481. Naturaleza jurídica 424
482. Caracteres del contrato 425
483. Forma 425
484. Adquisición de la titularidad del derecho cedido 427
485. Oportunidad 429

B) Sujetos

486. Capacidad 431
487. Calidad del cesionario 431

C) Objeto de la cesión

488. Contenido de la cesión 434
489. La cesión y el derecho de acrecer 436

D) Efectos de la cesión

a) Efectos entre partes 438
490. Entrega de los bienes 438
491. Aniquilamiento de la confusión 438
492. Garantía de evicción 438
493. Límites del álea 440
494. Invocabilidad de la lesión 441
495. Posible efecto declarativo de la cesión 441
b) Efectos contra terceros 442
496. El cesionario y los coherederos 442
497. Efectos con relación a los acreedores hereditarios 442
498. La cesión y el beneficio de inventario 443
499. Oponibilidad de la cesión 444

E) Cesión parcial

500. Concepto y alcances 446

PARTE SEGUNDA

CAPÍTULO XI

INDIVISIÓN HEREDITARIA

I. LA COMUNIDAD HEREDITARIA

501. Concepto y presupuesto 449
502. Objeto de la comunidad hereditaria 449
503. Situación transitoria 450
504. Esencia jurídica 451
505. La comunidad germánica 451
506. La comunidad romana 452
507. El sistema argentino 453
508. Apreciación crítica. Moderna concepción de la cuota 454
509. Tesis sobre la esencia jurídica de la comunidad hereditaria 455
a) Tesis de la personalidad jurídica 455
b) Tesis de la personalidad restringida 456
c) Tesis de los patrimonios separados o de afectación 456
d) Tesis que la conceptúa como una especie del género propiedad colectiva 458
510. Relaciones internas y externas 458

II. DIVISIÓN DE LOS CRÉDITOS

511. División de los créditos hereditarios. Origen y fundamento del principio 459
512. El principio en las legislaciones modernas 460
513. El sistema argentino 460
514. Consecuencias 460
515. Insolvencia del deudor posterior al pago parcial 461
516. Dificultades con la colación 462
517. Adjudicación del crédito a uno de los comuneros en la partición 462
a) Teoría de la partición declarativa o retroactiva 463
b) Teoría de la cesión 464
c) Teoría de la partición traslativa o atributiva 464
d) Teoría de la partición traslativa o atributiva y declarativa o retroactiva 465
518. Apreciación crítica 465
519. Doble orden de relaciones 466

III. DIVISIÓN DE LAS DEUDAS

520. División de las deudas hereditarias 466
521. Momento en que se produce la división de las deudas 466
522. Apreciación crítica 468
523. Opinión de los actualizadores 468
524. Consecuencias de la división de las deudas hereditarias 469
525. Adjudicación de la deuda a uno de los comuneros en la partición 470
526. Divisibilidad de los créditos garantizados con hipoteca 473
527. Situación de los legatarios de cuota y particulares 474
528. Derecho de los acreedores a oponerse a la partición y a la entrega de bienes 475
529. Alcance de la oposición 476
530. El legítimo abono 476
531. Cargas de la sucesión 477
532. Honorarios profesionales 478
533. Alcances de la distinción entre deudas y cargas 480

IV. DERECHOS DE LOS COMUNEROS

534. Derechos de los comuneros 480
535. Posesión 480
536. Acción reivindicatoria 481
537. Acciones conservatorias 484
538. Los coherederos y la locación de las cosas comunes 484
539. Ocupación de un bien sucesorio por uno de los herederos 486

V. ADMINISTRACIÓN DE LA HERENCIA INDIVISA

540. La solución del Código 488
541. Administrador elegido convencionalmente 489
542. Designación judicial del administrador 490
543. Prelaciones entre comuneros 491
a) El cónyuge 491
b) Proposición por la mayoría 493
c) Designación de un tercero 493
544. Designación del albacea como administrador 494
545. Pluralidad de administradores 494
546. Aceptación del cargo 494
547. Facultades del administrador 495
a) Actos conservatorios 495
b) Disposición de fondos 496
c) Reparaciones urgentes 496
d) Arrendamiento de inmuebles 496
e) Promoción o contestación de demandas 497
548. Actos que no puede realizar 497
549. Delegación. Patrocinio letrado 498
550. Obligaciones del administrador 498
551. Derechos del administrador 499
552. Fin de las funciones del administrador. Sustitución y remoción 499
553. La administración de la herencia en el Proyecto de Código Unificado de 1998 500
a) Administración extrajudicial 501
b) Administración judicial 502
c) Funciones del administrador. Cese 503

VI. LA INSCRIPCIÓN DE LA DECLARATORIA DE HEREDEROS Y LA COMUNIDAD HEREDITARIA

554. Alcances de la inscripción de la declaratoria 505

CAPÍTULO XII

DIVISIÓN DE LA HERENCIA

I. PARTICIÓN

A) Generalidades

555. Partición. Concepto 509
556. Principio de división forzosa 509

B) Indivisiones forzosas

557. Casos de indivisión forzosa temporaria creados por la ley 14.394 511
558. Indivisión hereditaria impuesta por el causante 511
559. Indivisión hereditaria pactada por los herederos 513
560. Indivisión de un bien determinado o de un establecimiento impuesta por el causante .. 514
561. Indivisión de un establecimiento impuesta por el cónyuge supérstite 514
562. Indivisión de la casa habitación impuesta por el cónyuge supérstite 516
563. Oponibilidad a terceros 517
564. Las indivisiones forzosas y la ley 19.550 518
565. Bienes excluidos de la partición 519
a) Las cosas comunes de la herencia 519
b) Sepulcros 520
c) Oportunidad de solicitar la partición 522
566. Oportunidad de solicitar la partición 522
567. Prescripción de la acción de partición 524

II. LEGITIMACIÓN ACTIVA PARA SOLICITAR LA PARTICIÓN Y EJERCICIO DE LA ACCIÓN

568. Legitimación activa para ejercer la acción de partición 526
a) Los herederos 526
b) Legatarios de cuota 527
c) Los cesionarios de derechos hereditarios 527
d) Los acreedores de los herederos 527
e) Los herederos de los herederos 527
f) Herederos ausentes con presunción de fallecimiento 528
g) Incapaces 528
h) Menores emancipados 528
569. Modo de dividir y adjudicar los bienes 528
570. Recaudos formales para la transmisión de acciones de sociedades anónimas 529

III. FORMAS DE LA PARTICIÓN

571. Las formas de la partición 532

A) Partición privada

572. Partición privada 532
573. Los menores emancipados y la partición 533
574. Modificación del art. 1184 534

B) Partición judicial

575. Partición judicial. Casos en que se debe hacer 534
576. Procedimiento de la partición judicial 536
577. Inventario 536
578. Honorarios del inventariador 537
579. Tasación 537
580. Impugnación y reclamaciones contra el inventario y avalúo 538
581. Retasa 538
582. Licitación 539
583. Designación del partidor 539
584. Partidor nombrado por el testador 540
585. Improcedencia de la designación de partidor 540
586. Naturaleza de las funciones del partidor 541
587. Mecanismo de la partición 541
588. Realización de bienes mediante subasta 542
589. Pautas que debe observar el partidor 543
590. Plazo de presentación de la partición 544
591. Forma de la cuenta particionaria 544
a) Los prenotados 545
b) El cuerpo general de bienes 545
c) Bajas generales 545
d) División y adjudicación 545
592. Presentación y aprobación de la cuenta particionaria 545
593. Honorarios del partidor 546
594. La regla sentada por el art. 3470 546
595. Partición con saldo 547

C) Partición mixta

596. Los supuestos de partición mixta 548

IV. NATURALEZA Y EFECTOS DE LA PARTICIÓN

597. Características 549

A) Carácter declarativo

598. La concepción del Código argentino 549
599. Origen histórico del principio 550

600. Teorías ensayadas para explicar el efecto declarativo 551
601. Consecuencias del carácter declarativo 552
602. Calificación patrimonial de la partición 553
603. Apreciación crítica. Proyectos de reforma 554

B) Carácter igualitario

604. Principio de la igualdad y consecuencias 555
605. Garantía de evicción 555
606. Procedencia de la garantía 556
607. Causa anterior 556
608. Conocimiento del peligro de la evicción 557
609. Caracterización de la turbación 557
610. Alcances de la garantía 558
611. Ejercicio de la opción por parte de los coherederos 559
612. Efectivización de la garantía 560
613. Distribución de la responsabilidad 561
614. Renuncia a la garantía 561
615. La garantía de los créditos 561
616. Vicios redhibitorios 562
617. Prescripción de la acción de garantía 563

V. REFORMA Y NULIDAD DE LA PARTICIÓN

618. Nulidad de la partición 563
619. Casos 564
620. Incapacidad de las partes 564
621. Inobservancia de las formas y vicios del procedimiento 564
622. Omisión de alguno de los herederos 565
623. Vicios del consentimiento 565
a) Error 565
b) Dolo y violencia 566
624. La lesión 567
625. Confirmación 567
626. Reforma de la partición 567
627. Acción revocatoria 567
628. Competencia 568

CAPÍTULO XIII

COLACIÓN

I. GENERALIDADES

629. Concepto 569
630. Noción histórica 569
631. Especies de colación 571
632. Supuesto en que la liberalidad exceda la cuota del heredero 572
633. Elementos de la colación 573
634. Divisibilidad de la obligación 574
635. Carácter de la acción 574
636. La colación y la defensa de la legítima 574
637. Ámbito de funcionamiento 577
638. La colación y la partición 578
639. La colación y los honorarios profesionales 578

II. SUJETOS DE LA COLACIÓN

A) Legitimación activa

640. Quiénes pueden pedir la colación 579
641. Situación de los acreedores y legatarios 579
642. Momento en el cual el legitimado activamente debe gozar de la calidad del heredero forzoso 583
643. El fallo plenario "S. v. S." del 22/8/2002 585

B) Legitimación pasiva

644. Contra quién se solicita la colación 587
645. Momento en que se debe revestir el carácter de legitimario 587
646. Situación del cónyuge 588
647. Heredero aceptante con beneficio de inventario 589
648. Herederos que suceden por derecho de representación 589
649. Descendientes del indigno y del desheredado 590
650. Liberalidades realizadas a terceros (colación por otro) 590
651. Nuera viuda 590

III. ACTOS SUJETOS A COLACIÓN

652. Liberalidades colacionables 591
653. Liberalidades no colacionables 591
654. Modificación del art. 1791 por la ley 17.711 592
655. Actos exceptuados expresamente de la colación 593
a) Alimentos 593
b) Educación de los hijos 594
c) Regalos de uso y amistad 595
d) Pago de deudas 595
656. Algunos supuestos particulares 595
657. Sociedades entre el causante y sus herederos 595
658. Entrega de inmuebles sin percibir arrendamientos 598
659. Seguros de vida 599
660. El fideicomiso y la colación 599
661. Donación de gananciales 602

IV. CÁLCULO DEL VALOR COLACIONABLE

662. Sistemas posibles ... 604
663. Régimen del Código ... 604
664. La colación como obligación de valor ... 605
665. El régimen establecido por la ley 17.711 ... 606
666. Variaciones de valor durante el tiempo de la indivisión ... 607
667. Intereses ... 608
668. Pérdida de la cosa donada ... 608
669. Deterioros ... 609
670. Mejoras ... 609
671. Gastos de conservación ... 609

V. DISPENSA DE LA COLACIÓN

672. Autorización para dispensar de la colación ... 610
673. La imputación de liberalidades admitida por el art. 1805 ... 610
674. Forma de la dispensa testamentaria ... 612
675. Desde cuándo opera la dispensa ... 612
676. Donaciones simuladas ... 612
677. Prescripción de la acción contra las donaciones simuladas ... 615

VI. COLACIÓN DE DEUDAS

678. Concepto ... 615
679. Antecedentes. Derecho francés ... 615
680. El Código napoleónico ... 616
681. Derecho italiano ... 617
682. El tema en nuestro derecho ... 617
683. Fundamentos de la tesis que admite la colación de deudas ... 618
684. Fundamentos de la tesis que niega la colación de deudas ... 619
685. Fundamento de la tesis que admite la colación de deudas prescriptas ... 619
686. Apreciación crítica ... 620

CAPÍTULO XIV

PARTICIÓN POR ASCENDIENTES

I. GENERALIDADES

687. Definición ... 623
688. Antecedentes ... 623
689. Nuestra regulación legal ... 624

II. PARTICIÓN POR DONACIÓN

690. Alcances ... 625
691. Ventajas e inconvenientes ... 626
692. Esencia jurídica ... 626
693. Semejanzas y diferencias con la donación y con la partición hereditaria ... 628
694. Forma ... 629
695. Aceptación ... 629
696. Capacidad ... 630
697. Quiénes pueden realizar la partición-donación ... 631
698. Partición-donación de gananciales con intervención de ambos ascendientes ... 631
699. Bienes partibles ... 633
700. Condiciones prohibidas ... 634
701. Efectos ... 634
702. Efectos en vida del donante ... 635
a) Relaciones entre donante y descendientes ... 635
b) Efectos con relación a los acreedores ... 635
c) Relaciones entre los descendientes ... 636
703. Efectos posteriores a la muerte del donante ... 637
a) Nacimiento del derecho de opción ... 637
b) Ejercicio de acciones hereditarias ... 637
c) Ausencia de colación ... 637
d) División de bienes no incluidos en la partición-donación ... 638
e) Responsabilidad por las deudas del causante ... 638

III. PARTICIÓN POR TESTAMENTO

704. Concepto y normas aplicables ... 638
705. Sujetos de la partición por testamento ... 638
706. Bienes comprendidos ... 639
707. Efectos ... 639
708. Diferencias con la partición-donación ... 640
709. Revocación ... 640

IV. REGLAS COMUNES A AMBAS CLASES DE PARTICIÓN

710. Observación ... 641
711. Descendientes que deben comprender las particiones por donación y por testamento ... 641
712. Mejora a uno de los descendientes ... 642
713. Acción de nulidad. Supuestos ... 643
714. Acciones de rescisión y reducción ... 643
715. Efectos de la reducción y de la rescisión ... 646
716. Confirmación ... 647
717. Prescripción ... 647