

LIDIA B. HERNÁNDEZ  
LUIS A. UGARTE

# TRATADO DE LAS SUCESIONES

TOMO II

ABELEDOPERROT

Hernández, Lidia B.

Tratado de las sucesiones, tomo II / Lidia B. Hernández;  
Luis A. Ugarte. - 1a ed. - Ciudad Autónoma de Buenos  
Aires: Abeledo Perrot, 2020.

v. 2, 1136 p.; 24 x 17 cm.

ISBN 978-950-20-2972-6

I. Sucesiones. I. Ugarte, Luis A. II. Título.  
CDD 346.052

© Lidia B. Hernández, 2020

© Luis A. Ugarte, 2020

© de esta edición, AbeledoPerrot S.A., 2020

Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

*Impreso en la Argentina*

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida  
o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio  
electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación  
o cualquier otro sistema de archivo y recuperación  
de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

*Printed in Argentina*

All rights reserved

No part of this work may be reproduced  
or transmitted in any form or by any means,  
electronic or mechanical, including photocopying and recording  
or by any information storage or retrieval system,  
without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada 1200 ejemplares

ISBN 978-950-20-2972-6 (Tomo II)

ISBN 978-950-20-2969-6 (Obra completa)

SAP 42779239

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

# ÍNDICE GENERAL

---

## CAPÍTULO XVI

### SUCESIÓN INTESTADA

I. Concepto .....	1
II. Sucesión intestada y testamentaria. Prelación.....	2
III. Compatibilidad entre la sucesión testamentaria y la intestada .....	3
IV. Casos en que tiene lugar la sucesión intestada.....	4
V. Transmisión intestada y testamentaria. Diferencias .....	4
VI. Diferentes sistemas para determinar el orden de la sucesión intestada .....	5
1. Sistema lineal .....	5
2. El sistema parental .....	6
VII. Nuestro derecho.....	7
1. Ley 23.264 y Código Civil y Comercial .....	9
2. Primer principio: la sucesión se defiere por órdenes.....	11
3. Segundo principio: los órdenes son excluyentes.....	11
4. Tercer principio: dentro de cada orden se hereda según el grado de parentesco.....	11
5. Cuarto principio: no se atiende al origen de los bienes .....	12
VIII. Derecho de representación .....	13
1. Concepto, elementos y naturaleza jurídica de la representación ....	13
2. Breve noticia histórica.....	16
3. Casos en los que se actualiza la vocación por representación .....	17
A. Representación en caso de muerte prematura del representado .....	18
B. Representación en el caso de conmoriencia.....	19
C. Representación del renunciante .....	20
D. Representación del indigno .....	21

4. Pluralidad de representados .....	22
5. El derecho de representación en la sucesión intestada y en la testamentaria .....	22
6. El derecho de representación y la transmisión del derecho de opción.....	25
7. Requisitos en el representado y en el representante .....	26
A. Condiciones que se exigen en el representado.....	26
B. Condiciones que se exigen en el representante .....	27
8. Órdenes en los que opera la representación.....	30
A. Línea recta .....	30
B. Línea colateral. Límites.....	31
9. Concurrencia de descendientes de la primera línea colateral y de la línea recta en igualdad de grado.....	34
10. Concurrencia con descendientes de otras ramas colaterales.....	35
11. Estirpe única .....	36
12. Efectos de la representación .....	37
A. Sucesión por estirpes .....	37
B. Obligación de colacionar .....	38
C. El representante sucede directamente al causante .....	39
IX. Los órdenes hereditarios: sucesión de los descendientes.....	40
1. Régimen del Código Civil y Comercial. El principio de igualdad ..	40
A. Concurrencia y porciones hereditarias de los descendientes.	41
B. Hijos adoptivos y sus descendientes.....	42
C. Otros derechos sucesorios reconocidos a los descendientes..	43
2. Régimen anterior a la ley 23.264. La desigualdad entre los descendientes legítimos e ilegítimos. La evolución hacia la igualdad.....	44
A. Sucesión de los descendientes legítimos .....	44
B. Sucesión de los descendientes extramatrimoniales.....	45
C. Llamamiento de los nietos naturales.....	47
3. El Código Civil modificado por la ley 23.264. La igualdad de los parientes consanguíneos. Un paso fundamental a la total igualdad.....	48
A. Vocación de los descendientes en la ley 23.264.....	49
4. Evolución de los derechos sucesorios de los hijos adoptivos hasta la vigencia del Código Civil y Comercial en las leyes 19.134 y 24.779 .....	50
A. Régimen de la ley 19.134 .....	50
B. Régimen de la ley 24.779.....	52
X. Sucesión de los ascendientes .....	53

1. El Código Civil y Comercial.....	53
A. Igualdad de los ascendientes.....	53
B. Otros derechos sucesorios reconocidos a los ascendientes....	56
C. La sucesión del adoptante en el Código Civil y Comercial...	57
2. Régimen anterior a la ley 23.264. La desigualdad de los ascendientes según el origen de la filiación .....	59
A. Vocación sucesoria de los ascendientes legítimos .....	59
B. Llamamiento de los padres y abuelos naturales.....	60
3. Régimen de la ley 23.264. La igualdad de los ascendientes .....	61
4. Evolución del derecho hereditario de los padres adoptivos.....	65
A. Régimen de la ley 13.252. Exclusión del adoptante.....	65
B. Derechos del adoptante en la ley 17.711.....	66
C. Derechos del adoptante en la ley 19.134 .....	67
D. Derechos hereditarios del adoptante en la adopción simple en la ley 24.779 .....	69
XI. Sucesión del cónyuge. Remisión .....	71
XII. Sucesión de los colaterales.....	72
1. La ley 23.264 y el Código Civil y Comercial. Igualdad de los colaterales .....	72
A. Llamamiento de los colaterales.....	72
B. El derecho de representación de los descendientes de los hermanos.....	74
C. Llamamiento de los medio hermanos .....	75
D. Sucesión de los primos hermanos de vínculo unilateral y bilateral .....	77
E. Vocación sucesoria de los hermanos adoptivos .....	77
F. Posición sucesoria de los colaterales .....	78
2. Antecedentes legislativos. Desigualdad. El requisito de la homogeneidad del vínculo filiatorio .....	79
A. Sucesión de los hermanos extramatrimoniales .....	79
B. Llamamiento de los sobrinos ilegítimos .....	80
XIII. Derechos del Estado.....	80
1. Introducción .....	80
2. Supuestos comprendidos .....	82
3. Condición en que recibe los bienes el Estado.....	83
4. Etapas del procedimiento de la sucesión vacante.....	84
5. Reputación de vacancia.....	84
6. Legitimación para pedir la declaración de vacancia.....	86
7. La denuncia de sucesión vacante .....	86

8. La designación del curador .....	89
9. Funciones del curador .....	90
10. Pago de deudas y legados .....	91
11. Rendición de cuentas al Estado .....	93
12. Fuero de atracción .....	94
13. Declaración de vacancia .....	95
14. Aparición de herederos con derecho a la sucesión .....	95
15. Régimen aplicable a la denuncia de herencia vacante .....	97
16. Intervención de los cónsules extranjeros.....	99

## CAPÍTULO XVII

### SUCESIÓN DEL CÓNYUGE

I. Nociones generales.....	101
II. Derechos reconocidos al cónyuge en la sucesión .....	102
III. Concurrencia con descendientes .....	103
1. Bienes propios y bienes gananciales.....	103
2. Los supuestos de concurrencia vigente la ley 17.711 .....	105
3. Régimen de la ley 23.264 .....	106
4. El Código Civil y Comercial.....	106
5. Otros casos no previstos .....	107
6. Comunidad disuelta y liquidada en vida de ambos esposos .....	108
7. Comunidad disuelta pero no liquidada al momento de la muerte del causante .....	111
8. Bienes a los cuales hubiera correspondido la calificación de gananciales de subsistir la comunidad.....	111
IV. La vocación hereditaria del cónyuge putativo .....	112
1. Nulidad de matrimonio declarada antes de la muerte del cónyuge ...	113
2. Nulidad de matrimonio con sentencia posterior a la muerte del cónyuge .....	114
3. Derechos hereditarios del cónyuge de buena fe .....	114
4. Falta de vocación hereditaria del cónyuge de mala fe .....	115
5. Muerte de uno de los cónyuges durante el juicio de nulidad.....	115
6. Derecho hereditario del cónyuge putativo en caso de matrimonio anulado por ligamen .....	117
A. Supuesto de llamamiento exclusivo del cónyuge putativo....	117
B. Supuesto de colisión de vocaciones sucesorias.....	117

7. Concurrencia de ambos cónyuges a la sucesión del bigamo sin promoción de la acción de nulidad de los matrimonios.....	121
8. Supuesto de matrimonios calificados como ineficaces antes de la ley 23.515.....	122
V. Concurrencia con ascendientes.....	128
1. Régimen anterior. Código Civil y ley 23.264.....	128
2. El Código Civil y Comercial.....	128
VI. Exclusión de los colaterales .....	129
1. Régimen anterior .....	129
2. Código Civil y Comercial.....	130
VII. Porción hereditaria del cónyuge .....	130
VIII. La exclusión hereditaria conyugal.....	130
1. Las causales de exclusión hereditaria conyugal .....	130
2. El matrimonio <i>in extremis</i> .....	131
A. Antecedentes de la actual redacción del art. 2436 del Código Civil y Comercial .....	132
B. El Código Civil y Comercial .....	135
C. La excepción de la parte final de la norma.....	141
3. El divorcio .....	144
A. El régimen de la ley 23.515 y la exclusión por separación personal.....	145
B. El divorcio y el régimen de la ley 23.515 .....	148
C. El Código Civil y Comercial.....	150
D. Separación personal .....	150
4. La separación de hecho sin voluntad de unirse.....	151
A. Separación de hecho. Concepto.....	151
B. La separación de hecho en el derecho sucesorio. Antecedentes del régimen actual .....	152
C. El originario art. 3575 del Código Civil y sus fuentes.....	153
D. La redacción del art. 3575 del Código Civil según la ley 17.711 .....	156
E. Comportamiento posterior a la separación de hecho del cónyuge inocente .....	162
F. La carga de la prueba .....	163
G. Incidencia de la sanción de la ley 23.515.....	166
H. Separación judicial provisoria .....	170
5. El Código Civil y Comercial.....	171
A. La tipificación de la causal .....	172
B. La omisión de la culpa.....	176

6. La decisión judicial de cualquier tipo que implica cese de la convivencia .....	178
7. La acción de exclusión hereditaria conyugal .....	180
A. Competencia .....	180
B. Procedimiento.....	182
C. Legitimación activa .....	182
D. La inclusión del cónyuge en la declaratoria de herederos....	185
E. La designación de administrador del cónyuge cuando se ha promovido la acción de exclusión por separación de hecho.....	187
F. La carga de la prueba en la acción de exclusión hereditaria conyugal.....	189
G. Acción de exclusión basada en el llamado matrimonio <i>in extremis</i> .....	189
H. Acción de exclusión por divorcio .....	191
I. Reconciliación .....	192
J. Falsedad del testimonio de la sentencia de separación personal o divorcio .....	192
K. Acción de exclusión por separación de hecho y otro supuesto previsto por art. 2437 .....	193
L. Los medios probatorios .....	193
M. Medidas precautorias .....	196
N. Sentencia que decreta la exclusión. Efectos .....	197
Ñ. Obligación de indemnizar y restituir que pesa sobre el excluido.....	198
O. Eficacia de los actos de disposición y administración efectuados por el cónyuge excluido.....	199
P. Pérdida del carácter de administrador del sucesorio .....	200
Q. Supuesto de cesión de la herencia.....	200
R. Pérdida del derecho de habitación viudal .....	200
S. Extinción de la acción de exclusión .....	201
IX. Derecho real de habitación del cónyuge supérstite.....	202
1. Antecedentes .....	202
2. Fundamentos de la atribución del derecho de habitación .....	205
A. Derecho <i>iure proprio</i> .....	205
B. Derecho hereditario .....	206
C. Carga legal impuesta a los herederos.....	207
D. Prelegado legal particular forzoso .....	207
E. Derecho eclético .....	208
F. Nuestra posición .....	208



3. Naturaleza jurídica del derecho de habitación.....	212
4. Presupuestos del derecho de habitación del cónyuge .....	213
A. El inmueble debe haber sido propiedad del causante .....	213
B. El inmueble debe ser habitable.....	216
C. La totalidad del inmueble debe integrar el acervo.....	216
D. El inmueble debe haber constituido el hogar conyugal .....	218
E. No hace mención al valor del inmueble .....	219
F. Concurrencia a la sucesión de otros herederos y legatarios...	219
5. Caracteres del derecho de habitación del cónyuge.....	220
A. Es reconocido de pleno derecho .....	220
B. Se reconoce a partir de la vigencia de la ley.....	221
C. Es gratuito.....	222
D. Es vitalicio .....	222
E. No puede cederse ni embargarse.....	222
F. Es renunciable .....	222
6. Criterios para decidir sobre el derecho de habitación del cónyuge relativos a la importancia del inmueble.....	223
7. Situación económica del viudo .....	224
8. Derechos del cónyuge habitador .....	226
9. Obligaciones del cónyuge habitador.....	227
10. Derechos y obligaciones del nudo propietario .....	229
11. Necesidad de inscripción registral .....	230
12. El derecho de habitación frente a los acreedores .....	231
A. Acreedores del causante.....	231
B. Acreedores de los herederos.....	231
13. Causales de extinción del derecho de habitación viudal .....	231
A. No se ha recepcionado la causal de nuevas nupcias.....	231
B. Otras causas de extinción .....	232
14. El derecho de habitación reconocido al conviviente y sus diferencias con los presupuestos del art. 2383.....	235

## CAPÍTULO XVIII

### LA LEGÍTIMA

I. Introducción y aproximación conceptual .....	239
II. Distinciones por el fin, por la función y por el contenido.....	243
1. Distinción teleológica.....	243
2. Distinción funcional.....	244

---

3. Distinción por el contenido .....	244
III. Justificación de la legítima .....	245
IV. Incidencia de la reforma constitucional de 1994 .....	251
V. Evolución histórica .....	252
1. Derecho romano .....	252
2. Derecho germano.....	255
3. Edad Media .....	255
4. Derecho francés .....	258
5. Derecho español.....	260
VI. Regulación en el Código Civil, en la ley 17.711 y en el nuevo Código Civil y Comercial de la Nación .....	264
1. Naturaleza de la legítima: <i>Pars bonorum o pars hereditatis</i> .....	264
2. Sistema legal .....	265
3. Doctrina judicial .....	269
4. Opiniones posteriores a la reforma de 1968 .....	270
5. Recomendaciones de las Jornadas Nacionales de Derecho Civil....	274
6. La postura del Código Civil y Comercial .....	274
VII. Legitimarios y porciones. Legítima y parte disponible. Mejora.....	276
1. En el Código Civil.....	276
A. Régimen anterior a la ley 23.264.....	277
B. Régimen de la ley 23.264.....	279
2. En el Código Civil y Comercial .....	281
A. Legitimarios y porciones .....	281
B. Legítima y porción disponible.....	282
C. Mejora .....	283
VIII. La mejora estricta en el nuevo Código Civil y Comercial .....	285
1. La norma .....	285
2. La mejora y la parte disponible .....	287
3. Beneficiarios de la mejora estricta. Exclusión del cónyuge.....	289
4. El alcance de la mejora.....	294
5. La mejora estricta es independiente de la parte disponible .....	295
6. La mejora estricta se deduce de la legítima global .....	300
7. Forma de la mejora estricta. Naturaleza.....	301
IX. Supuestos de concurrencia.....	308
X. Cálculo de la legítima .....	309
1. Derecho vigente hasta el 1/8/2015.....	309
2. Cálculo de la legítima en el Código Civil y Comercial.....	320

XI. Imposibilidad de gravar o condicionar a la legítima. Irrenunciabilidad a la legítima futura.....	328
1. Ineficacia de establecer condiciones y gravámenes.....	328
2. Irrenunciabilidad de la legítima futura .....	330
XII. Legados y disposiciones gratuitas entre vivos de usufructo, uso, habitación y renta vitalicia .....	331
1. Los problemas que presentan este tipo de liberalidades.....	331
2. Legados de uso y de habitación.....	333
3. La prueba del exceso de la porción disponible .....	333
4. Efectos del art. 2460. La opción.....	337
5. Legados de nuda propiedad .....	337
6. Disposiciones gratuitas entre vivos de usufructo, uso, habitación y renta vitalicia .....	338
7. Existencia de varios herederos.....	339
8. Ejercicio de la opción .....	340
9. Existencia de varios legatarios.....	341
10. Legado de usufructo y heredero instituido en la porción disponible .....	343
11. Conclusiones.....	344
12. Caso práctico .....	344

## CAPÍTULO XIX

### LA LEGÍTIMA. ACCIONES

I. La acción de entrega de la legítima.....	347
1. Concepto .....	347
2. Antecedentes romanos .....	348
3. El derecho español .....	349
4. El Código Civil de Vélez Sarsfield .....	350
5. La ley 17.711 .....	353
6. El Código Civil y Comercial.....	356
A. El legitimario preterido .....	356
B. El legitimario omitido.....	357
7. El legitimario preterido y la institución. Responsabilidad.....	359
8. Acción de entrega de la legítima .....	361
9. Juez competente .....	362
10. Legitimación .....	363
11. Oportunidad del ejercicio de la acción. Renuncia.....	363

---

12. Objeto de la acción .....	364
13. Prescripción .....	365
II. La acción de complemento de legítima.....	365
1. Concepto .....	365
2. Antecedentes históricos .....	366
3. La acción de complemento en el Código Civil. Distintas interpretaciones del art. 3600 del Código Civil .....	368
4. El Código Civil y Comercial.....	370
5. La acción .....	372
III. Acción de reducción .....	373
1. Concepto .....	373
2. Caracteres y naturaleza jurídica: acción personal, real o mixta .....	375
3. Legitimación activa .....	378
4. Innecesariedad de declaratoria de herederos.....	380
5. Competencia .....	381
6. Legitimación pasiva .....	382
7. Objeto de la reducción. Actos pasibles de reducción .....	383
8. Orden de la reducción.....	385
9. Otros actos pasibles de reducción .....	389
A. Cesión de derechos.....	389
B. Fideicomiso .....	389
C. Sociedades.....	389
D. Seguro de vida.....	391
E. Partición por ascendiente.....	392
10. Efectos de la acción de reducción entre las partes.....	393
11. Percimiento de lo donado .....	397
12. Insolvencia del donatario .....	398
13. Derechos reales constituidos por el donatario .....	399
14. Efectos de la reducción con relación a terceros.....	400
A. En el Código de Vélez .....	400
B. En el Código Civil y Comercial.....	403
15. Prescripción liberatoria de la acción de reducción .....	408
16. Renuncia de la acción .....	410
17. Caso práctico .....	411
IV. Transmisión de bienes a los legitimarios .....	411
1. Introducción .....	411
2. Donaciones a los legitimarios.....	413
3. El antecedente francés .....	416

4. El régimen del Código Civil. El art. 3604.....	417
5. La modificación introducida por la ley 17.711.....	419
6. El Código Civil y Comercial.....	421
7. Efectos de la aplicación de la norma del art. 2461. Presunciones de gratuidad y mejora.....	424
8. Actos comprendidos.....	424
9. Supuestos no contemplados.....	425
10. El pacto de reconocimiento de onerosidad.....	426
11. Otras donaciones simuladas.....	427
12. Caso práctico.....	430
V. Fraude societario a la legítima.....	430
1. El fraude. Nociones generales.....	430
2. La sociedad y el fraude a la legítima.....	432
A. Constitución de sociedad simulada o real como interposición fraudulenta.....	433
B. Actos sociales permitidos utilizados en sentido contrario a los fines societarios, o sea para defraudar.....	435
C. Soluciones jurídicas frente al fraude efectuado mediante sociedades.....	438

## CAPÍTULO XX

### TESTAMENTO

I. Nociones generales.....	445
1. Fuentes de la vocación sucesoria.....	445
2. El llamamiento testamentario.....	446
3. Derecho de testar y libertad de testar.....	447
II. El concepto de testamento en el Código Civil y Comercial.....	449
1. Es un acto jurídico.....	450
2. Es un acto escrito.....	451
3. Es un acto formal y solemne.....	451
4. Es un acto unilateral.....	453
5. Prohibición del testamento conjunto.....	453
6. Acto de última voluntad.....	454
7. Acto de contenido esencialmente patrimonial.....	455
8. Acto revocable.....	456
9. Es un acto discrecional.....	457
10. Es un acto espontáneo.....	458

11. Es un acto independiente, separado o especial.....	459
12. Es un acto personalísimo e indelegable.....	459
13. Es un acto definitivo.....	460
III. Cartas misivas .....	461
IV. Capacidad para testar .....	463
1. Antecedentes .....	463
2. Nuestra legislación.....	464
3. Momento en el que debe existir la capacidad y ley aplicable .....	465
4. La inmadurez como causa impeditiva para testar .....	465
5. Falta de edad legal .....	466
6. Prueba de la edad para testar .....	467
A. Comienzo de la aptitud para testar.....	467
B. El menor de 18 años, adolescente y la capacidad para testar...	468
C. Los emancipados y la aptitud para testar.....	470
7. Testador privado de razón y persona judicialmente declarada incapaz .....	472
A. Prueba de la ausencia de razón.....	475
B. La cuestión de los intervalos lúcidos .....	477
C. Medios de prueba y valor de la pericial médica .....	478
8. Testador que padece de limitaciones en su aptitud para comunicarse.....	480
V. Inhabilidad para suceder por testamento.....	481
1. Introducción .....	481
2. Casos de inhabilidad para recibir por testamento.....	483
3. Tutores y curadores.....	483
4. Escribano y testigos.....	486
5. Ministros de culto, líderes o conductores espirituales.....	487
6. Personas interpuestas .....	490
7. Derogación de la incapacidad de los oficiales del buque.....	492
8. Derogación de la incapacidad del padrastró.....	492

## CAPÍTULO XXI

### INTERPRETACIÓN DEL TESTAMENTO. VICIOS DE LA VOLUNTAD

I. Interpretación del testamento.....	495
1. Voluntad real y declarada.....	495
2. Las reglas de interpretación de los actos jurídicos y el testamento ...	497

---

3. Preeminencia de la voluntad real sobre la declarada en materia testamentaria .....	498
4. Reglas de interpretación de los testamentos .....	499
5. Interpretación del testamento como función judicial .....	500
6. Circunstancias particulares de cada caso .....	502
7. La interpretación frente a la claridad de la cláusula. Improcedencia de la interpretación extensiva .....	502
8. Interpretación de testamento y formalidades testamentarias.....	503
9. Improcedencia de interpretar la voluntad no expresada .....	504
10. Prueba por el testamento mismo y por medios extrínsecos .....	504
11. Significado gramatical, técnico o corriente .....	506
12. Casos en que resulta inapropiado ceñirse al sentido literal y técnico .....	506
13. Análisis completo y pormenorizado del instrumento .....	507
14. La buena fe en la interpretación testamentaria .....	508
15. Características de la personalidad del testador .....	508
16. Análisis de la forma de redacción .....	508
17. Desconocimiento del idioma .....	508
18. Error evidente .....	509
19. Casos de duda. Contradicciones.....	509
20. El principio <i>favor testamenti</i> .....	510
21. Obligación de denunciar .....	510
II. Vicios de la voluntad testamentaria.....	511
1. Error .....	511
A. Concepto y ubicación del tema.....	511
B. El error y la ignorancia como vicios de la voluntad.....	512
C. Reserva sobre la aplicación de las normas generales.....	514
D. Error de hecho y error de derecho .....	515
E. Error espontáneo y provocado.....	517
F. Esencial y accidental.....	518
G. Error obstativo y error vicio.....	519
H. Error excusable e inexcusable .....	521
I. Error esencial en materia testamentaria .....	523
J. La causa en el testamento .....	523
K. La falsa causa.....	524
L. Causa que queda sin efecto con posterioridad al testamento	526
M. El error como causa de nulidad de testamento.....	527
2. Dolo .....	530
A. La captación o sugestión dolosa .....	530

3. Violencia .....	536
A. Testamento nulo por violencia.....	536
B. La intimidación en materia testamentaria .....	537

## CAPÍTULO XXII

### FORMAS Y FORMALIDADES TESTAMENTARIAS

I. Forma de los testamentos.....	539
1. Introducción. Formas y formalidades testamentarias.....	539
2. Libertad de elección de formas. Similar eficacia .....	540
3. Unidad del acto. Especialidad del acto y de las formas.....	541
4. El documento y el testamento .....	543
5. Criterio morigerador del rigor formal .....	544
6. La prueba intrínseca de las formalidades.....	546
7. Formalidades sobreabundantes o superfluas.....	547
8. Duda sobre el cumplimiento de las formalidades .....	547
9. Imposibilidad de confirmación del testamento nulo por vicios de forma .....	548
10. Efectos de la aprobación del testamento en cuanto a sus formas en el juicio sucesorio testamentario y de la demanda ulterior por nulidad .....	549
11. Ley aplicable en cuanto a las formas .....	550
A. En cuanto al tiempo .....	550
B. En cuanto al lugar .....	551
12. Clasificación de las formas .....	552
13. La firma .....	554
14. Necesidad de firma completa. Falta de rúbrica. Uso de apodo ....	555
15. Prueba de la firma .....	556
16. Testigos en los testamentos.....	557
17. Principio general y excepciones .....	558
18. Vigente el Código Civil, el escribano debía conocer a los testigos. Hoy debe calificar los presupuestos del acto .....	561
19. La residencia de los testigos era presupuesto de validez en el Código Civil .....	562
20. Testamento en idioma extranjero .....	563
21. Capacidad de los testigos .....	564
22. Parentesco de los testigos con el testador .....	565
23. Parentesco entre los testigos del testamento .....	566



---

24. Parentesco de los testigos con el escribano. Dependientes y domésticos del escribano.....	567
25. Parentesco de los testigos con los herederos instituidos, legatarios, beneficiados, albaceas, tutores o curadores designados .....	569
26. Incapacidad para ser testigos de los herederos, legatarios o beneficiados .....	569
27. Incapacidad para ser testigos de albaceas, tutores y curadores ....	570
28. Declaración de los testigos a favor del testamento.....	570
II. Testamento ológrafo .....	570
1. Características.....	570
2. Origen y evolución.....	571
3. Ventajas e inconvenientes .....	572
4. Acto independiente .....	572
5. Cartas misivas.....	573
6. Requisitos .....	575
7. Manuscrito por el testador.....	576
8. Intervención de terceros .....	578
9. Fecha .....	579
10. Fundamentos de la exigencia de la fecha completa .....	580
A. Fecha falsa .....	581
B. Fecha errónea .....	582
C. Fecha incompleta .....	583
D. Falta total de fecha.....	584
11. Lugar .....	585
12. Firma .....	586
13. Formalidades superfluas.....	587
14. Varios ejemplares .....	587
15. Valor probatorio .....	587
III. Protocolización del testamento ológrafo .....	588
1. Finalidad de la protocolización .....	588
2. Juez competente .....	589
3. Legitimados para pedir la protocolización .....	589
4. Procedimiento de protocolización del testamento ológrafo.....	590
5. Resolución que ordena la protocolización. Oposición.....	592
6. Obligación de la designación de un escribano .....	592
7. Registro de testamentos .....	593
IV. Testamento por acto público.....	594
1. Concepto. Alcance .....	594

2. En el Código Civil existían casos en que no intervenía el escribano público.....	595
3. Ventajas e inconvenientes del testamento por acto público.....	597
4. Incapacidades especiales para testar por acto público en el Código Civil.....	598
5. Intervención notarial. Capacidad del escribano para autorizar el acto.....	599
6. Incapacidad del escribano por interés o parentesco .....	600
7. Conocimiento del testador por el escribano autorizante.....	600
8. Proceso formativo del testamento por acto público.....	601
9. Instrucciones verbales para redactar el testamento .....	602
10. Entrega del testamento ya escrito .....	603
11. Elementos específicos que debe contener la escritura testamentaria .....	603
12. Desarrollo del acto final .....	607
13. Firma del testamento. Falta de firma. Firma a ruego .....	608
14. Responsabilidad del escribano por incumplimiento de formalidades .....	611
V. Testamento cerrado.....	612
1. Su no incorporación en el Código Civil y Comercial .....	612
2. Características.....	612
3. Antecedentes .....	614
4. Ventajas e inconvenientes.....	614
5. Capacidad del testador.....	614
6. Valor probatorio .....	615
7. Validez del cuerpo del testamento cerrado como ológrafo.....	616
8. Responsabilidad del escribano .....	616
VI. Testamentos especiales .....	617
1. Su no incorporación al Código Civil y Comercial .....	617
2. Características.....	617
3. Testamento militar .....	617
4. Testamento marítimo .....	618

## CAPÍTULO XXIII

### CONTENIDO DEL TESTAMENTO

I. Contenido de las disposiciones testamentarias .....	621
1. Antecedentes .....	621

2. Algunos institutos afines en derecho comparado .....	624
3. Proyectos de reformas .....	625
4. Contenido del testamento .....	626
5. Formas de disponer de los bienes .....	627
6. Ley aplicable .....	628
II. Institución de heredero .....	629
1. La institución de heredero en el Código Civil.....	629
A. Institución de herederos con asignación de partes en el Código Civil .....	630
B. Institución de herederos en la porción disponible.....	635
C. El legatario de cuota.....	636
2. El régimen vigente .....	637
A. El heredero universal.....	637
B. Instituciones indirectas de heredero universal .....	639
C. El heredero de cuota.....	644
D. El legatario particular .....	647
E. Forma .....	648
F. Expresión empleada en la designación.....	648
G. Designación personal del heredero o legatario por el testador .....	651
H. Determinación del heredero o del legatario.....	652
I. Institución por el cargo de la persona .....	653
J. Designación a personas inciertas .....	654
K. Institución a favor de los parientes .....	655
L. Institución a los pobres.....	656
M. La institución a favor de simples asociaciones .....	658
N. Institución al alma .....	659
Ñ. Institución de los legitimarios .....	660
O. Institución de herederos con asignación de partes en el derecho vigente.....	661
P. Institución de herederos en la porción disponible .....	662
Q. Institución de heredero <i>ex re certa</i> y <i>excepta re certa</i> .....	664
R. Derechos y obligaciones del heredero instituido .....	666
S. Coexistencia de herederos testamentarios y legitimarios.....	668
III. Sustitución del sucesor.....	669
1. Antecedentes. Legislación comparada .....	669
A. Concepto.....	669
B. Antecedentes históricos: derecho romano y español.....	670
C. La sustitución hereditaria en la legislación comparada .....	671

2. Sustitución fideicomisaria.....	678
A. Concepto.....	678
B. Evolución histórica de la sustitución fideicomisaria .....	679
C. Diferencias con el fideicomiso simple.....	680
D. Nuestro derecho. Efectos de la sustitución prohibida .....	680
E. Casos jurisprudenciales.....	681
F. Valoración crítica .....	683
G. Sustitución de residuo ( <i>ex eo ut superit</i> ). Cláusula de no enajenación.....	684
H. Premuerte del primer instituido.....	685
I. Supuestos dudosos permitidos .....	686
3. Sustitución vulgar .....	688
A. Sustitución vulgar. Alcance .....	688
B. Casos que comprende .....	689
C. Pluralidad de sustitutos y de instituidos.....	690
D. Sustitución en partes desiguales.....	691
E. Sustitución del sustituto.....	691
F. Institución modal y sustitución.....	692
G. Sustitución y derecho de opción .....	692
H. Sustitución y derecho de acrecer .....	693
I. Aplicación a los legados.....	694
IV. Derecho de acrecer.....	694
1. Concepto. Ámbito de aplicación .....	694
2. Legados, institución de herederos y derecho de acrecer .....	698
3. Legado en el remanente.....	701
4. Requisitos del derecho de acrecer .....	701
5. La conjunción <i>re et verbis</i> otorga el derecho de acrecer.....	702
6. La conjunción <i>re tantum</i> también otorga derecho de acrecer.....	703
7. La conjunción <i>verbis tantum</i> no otorga derecho de acrecer .....	704
8. Asignación de partes referida a la ejecución del legado .....	705
9. Legado conjunto y sustitución del legatario .....	707
10. Legado de usufructo y derecho de acrecer .....	708
11. Carácter supletorio de las normas del título .....	709
12. Efectos .....	710
13. Transmisión del derecho de acrecer .....	713
14. Extinción del derecho de acrecer .....	714
15. Derecho de acrecer y cesión de derechos hereditarios.....	714

## CAPÍTULO XXIV

**CONTENIDO DE LAS DISPOSICIONES TESTAMENTARIAS (CONT.).  
MODALIDADES. FIDEICOMISO**

I. Modalidades de las disposiciones testamentarias.....	715
1. Generalidades .....	715
2. Formulación y alcance de las modalidades en el testamento .....	715
3. Metodología legal en cuanto a las modalidades testamentarias .....	716
4. La condición .....	717
A. Caracteres de la condición.....	717
B. Condiciones necesarias .....	718
C. Condiciones conjuntas o alternativas .....	719
D. Condiciones suspensivas y resolutorias .....	719
E. Condiciones imposibles .....	720
F. Condición ilícita o contraria a la moral .....	723
G. Condición de no cometer un hecho ilícito .....	724
H. Condiciones prohibidas .....	725
I. Otras condiciones prohibidas y casos dudosos.....	729
J. La institución de herederos y la condición .....	739
K. Heredero instituido sujeto a condición suspensiva.....	742
L. Caducidad de la institución por muerte del heredero pendiente la condición .....	743
M. Heredero instituido sujeto a condición resolutoria .....	744
N. Legados e institución de heredero de cuota sujetos a condición suspensiva o resolutoria.....	746
5. El plazo .....	747
A. Disposición sujeta a plazo .....	747
B. El plazo suspensivo o inicial y el plazo resolutorio o final....	748
C. El plazo imposible .....	749
D. El plazo y la sustitución fideicomisaria .....	749
E. La institución de heredero sujeta a plazo .....	750
F. Los legados y el plazo.....	752
6. El cargo.....	752
A. El cargo. Concepto y caracteres.....	752
B. Diferencias con la condición .....	753
C. Diferencia con simples pedidos o ruegos.....	755
D. Diferencias con el legado.....	756

E. El cargo y la sustitución fideicomisaria .....	757
F. El cargo resolutorio en los legados y en la institución de herederos .....	757
7. Beneficiarios y gravados con el cargo .....	757
8. Cumplimiento imposible del cargo .....	758
9. Acción de cumplimiento del cargo .....	758
A. Cargo que grava al heredero o legatario y a favor de la memoria del testador .....	759
B. Cargo impuesto al heredero o legatario en su propio interés...	759
C. Cargo que grava al heredero o legatario en beneficio de terceros .....	759
10. Acción revocatoria. Legitimación para ejercerla .....	760
11. Constitución en mora del gravado .....	761
12. Efectos de la revocación por inejecución del cargo .....	762
13. Prescripción de las acciones de cumplimiento del cargo y de revocación .....	763
II. Fideicomiso y derecho sucesorio .....	763
1. Introducción .....	763
2. Fideicomiso de planificación sucesoria .....	771
3. Antecedentes históricos .....	773
4. El fideicomiso en el Código Civil.....	776
5. El fideicomiso testamentario en la ley 24.441.....	778
6. El fideicomiso testamentario en el Código Civil y Comercial.....	779
7. Contenido del testamento que dispone un fideicomiso .....	780
8. Personas que intervienen .....	782
9. Cese del fiduciario .....	783
10. Tiempo del fideicomiso .....	784
11. Objetivo del fideicomiso.....	785
12. El fideicomiso testamentario en la partición .....	787
13. Adecuación del fideicomiso al derecho sucesorio.....	787
14. Principales características del fideicomiso testamentario.....	789
15. El fideicomiso <i>mortis causa</i> y la sustitución fideicomisaria .....	790
16. Condiciones prohibidas en el fideicomiso testamentario que importan sustitución fideicomisaria .....	794
17. Fideicomiso testamentario e indivisión hereditaria .....	796
18. Fideicomiso testamentario y legítima .....	797
19. Nulidad e inoponibilidad del fideicomiso testamentario .....	801

## CAPÍTULO XXV

## LEGADOS

I. Introducción. Concepto .....	805
II. Caracteres del legado .....	808
III. El legado de universalidad .....	810
IV. Legado de universalidades jurídicas .....	812
V. Diferencia entre el legado y el cargo.....	814
VI. Sujetos del legado. Sujetos gravados y beneficiados por el legado .....	815
VII. Institución a los parientes.....	820
VIII. Institución a favor de simples asociaciones.....	821
IX. Institución a los pobres .....	822
X. Institución a favor del alma del testador o de otras personas.....	824
XI. Legado alternativo .....	826
XII. Prelegado .....	830
XIII. Indelegabilidad del legado.....	832
XIV. Modalidades de los legados.....	834
XV. Adquisición y entrega del legado .....	835
XVI. Aceptación y renuncia al legado .....	838
XVII. Prescripción.....	839
XVIII. Entrega del legado.....	840
XIX. Tiempo y lugar de entrega .....	843
XX. Forma de la entrega del legado .....	844
XXI. Gastos de la entrega .....	846
XXII. Frutos.....	847
XXIII. Bienes que pueden ser legados.....	849
XXIV. Cosas que estén el comercio. Cosas futuras .....	850
XXV. Legado de cosa cierta y determinada .....	852
XXVI. Estado de la cosa legada .....	854
XXVII. Legado de cosa gravada.....	856
XXVIII. Legado de inmueble.....	860

XXIX. Legado de una casa con sus muebles.....	863
XXX. Legado de un establecimiento rural o de una hacienda de campo	864
XXXI. Legado de un negocio .....	865
XXXII. Legado de género .....	865
XXXIII. El legado de género es un derecho de crédito.....	868
XXXIV. Evicción en el legado de cosa fungible y en el legado alternativo .....	870
XXXV. Legado de sumas de dinero.....	872
XXXVI. Actualización monetaria del legado de dinero .....	874
XXXVII. Legado de dar una suma de dinero en moneda extranjera.....	879
XXXVIII. Legado con determinación del lugar .....	882
XXXIX. Legado de crédito .....	885
XL. Legado de un certificado de depósito en moneda extranjera.....	886
XLI. Transmisión del legado de crédito .....	887
XLII. Crédito de un tercero .....	888
XLIII. Revocación .....	888
XLIV. Legado de reconocimiento de deuda .....	888
XLV. Legado por error .....	890
XLVI. Legado de liberación.....	891
XLVII. Legado al acreedor .....	894
XLVIII. La propiedad del objeto legado. El legado de cosa ajena .....	895
XLIX. Legado de cosa ajena con orden de adquirirla para entregarla al legatario.....	896
L. Legado de un bien en condominio.....	898
LI. Legado de cosa que integra la comunidad hereditaria de la que el testador es copartícipe.....	901
LII. Legado de cosa cierta ganancial.....	901
LIII. Imputación del legado de gananciales.....	908
LIV. Legado de alimentos .....	909
LV. Deuda de valor .....	912
LVI. Legado de pago periódico.....	914
LVII. Exigibilidad del legado de prestaciones periódicas. Prescripción....	917
LVIII. Orden del pago .....	918



## CAPÍTULO XXVI

## REVOCACIÓN Y CADUCIDAD

I. Revocación y caducidad del testamento y sus disposiciones .....	921
1. Concepto. Diferencias entre caducidad y revocación .....	921
2. Revocación expresa del testamento .....	922
3. Revocación por testamento ulterior .....	923
4. Importancia de la interpretación del testamento.....	926
5. En caso de duda, prevalece la revocación por el testamento ulterior.....	927
6. Revocación por matrimonio.....	927
7. La revocación por matrimonio no se amplía a otra modificación del estado civil .....	929
8. Prueba en contra de la revocación .....	930
9. Nulidad del matrimonio e incidencia en los efectos revocatorios...	930
10. Revocación y matrimonio <i>in extremis</i> .....	931
11. Revocación legal de pleno derecho por el nuevo matrimonio y posible asimilación a la caducidad .....	932
12. Revocación por cancelación o destrucción del testamento ológrafo. Cancelación parcial .....	933
13. Pluralidad de ejemplares. Subsistencia de alguno por vicio de la voluntad contra el testador .....	934
14. Testamento encontrado total o parcialmente destruido en la casa del testador .....	935
15. Testamento enteramente cancelado o destruido. Imposibilidad de reconstruir el testamento. Destrucción posterior a la muerte...	937
16. Orden de cancelación o destrucción a un tercero. Intervención de terceros sin orden del testador .....	938
II. Revocación de legados .....	939
1. Revocación por transmisión de la cosa legada.....	939
2. Enajenación gratuita u onerosa .....	940
3. La enajenación por apoderado .....	941
4. Enajenación parcial .....	942
5. Ineficacia formal del acto o nulidad .....	943
6. Promesa bilateral de compraventa.....	944
7. Simulación y fraude .....	944
8. Subasta. Expropiación .....	945
9. Transformación.....	946
10. Gravámenes .....	946

III. Revocación por causas imputables al legatario .....	946
1. Ingratitud del legatario.....	946
2. Revocación del legado por incumplimiento de los cargos.....	948
IV. Caducidad de las disposiciones .....	950
1. Distinción previa.....	950
2. Muerte del instituido previa a la apertura o al cumplimiento de la condición .....	951
3. Pérdida, destrucción, transformación .....	951
4. Perecimiento parcial.....	952
5. Supresión de la presunción de aceptación del legado.....	953
6. Caducidad por renuncia.....	953
7. Forma. Capacidad. Oportunidad .....	954
8. Renuncia parcial .....	955
9. Legado plural.....	955
10. Disposiciones de derecho internacional privado .....	956

## CAPÍTULO XXVII

### INEFICACIA DEL TESTAMENTO

I. Inexistencia del testamento .....	959
1. Concepto .....	959
2. Efectos del acto jurídico inexistente .....	962
3. Aplicación al testamento .....	962
4. Inexistencia de testamento por ausencia de sujeto .....	963
A. Inexistencia en casos de falsedad de testamento.....	963
B. Testamento otorgado por mandatario o representante legal....	964
C. Testamento mancomunado o conjunto.....	964
D. Inexistencia del testamento por ausencia de forma .....	965
E. Cumplimiento de un legado verbal .....	966
F. Disposición mística.....	967
G. Testamentos frustrados y testamentos no perfeccionados ...	968
H. Inexistencia del testamento y protocolización .....	968
I. Imposibilidad de confirmar un testamento inexistente .....	969
II. Falsedad del testamento .....	969
1. Concepto .....	969
2. Falsificación y adulteración .....	970
A. Testamento ológrafo.....	971
B. Testamento por acto público.....	972

---

3. Falsedad como causa de inexistencia o de nulidad .....	972
4. La redargución de falsedad .....	973
5. La acción civil .....	974
6. La prueba de la falsedad .....	975
7. La acción penal .....	977
8. Influencia de la acción penal sobre la civil .....	979
9. Cosa juzgada en sede penal .....	980
A. Sentencia de condena .....	980
B. Sentencia penal absolutoria .....	980
C. Sobreseimiento .....	982
D. Prescripción de la acción penal.....	984
10. Efectos de la sentencia civil previa.....	984
11. Reconstrucción del testamento verdadero .....	984
III. Nulidad del testamento y de sus disposiciones .....	985
1. El testamento como acto jurídico .....	985
2. Nulidad del testamento y de las disposiciones testamentarias.....	987
3. Nulidad total o parcial.....	990
4. Nulidad absoluta y relativa .....	991
5. Nulidades manifiestas y no manifiestas .....	992
6. Casos de nulidad del testamento previstos en el art. 2467.....	993
A. Por violar una disposición legal.....	993
B. Por defectos de forma .....	994
C. Testador privado de razón y persona judicialmente declarada incapaz .....	996
D. Testador que padece de limitaciones en su aptitud para comunicarse.....	998
E. Testamento otorgado por error, dolo o violencia .....	998
F. Testamento nulo por favorecer a persona incierta .....	999
IV. Acción de nulidad de testamento .....	1001
1. La acción de nulidad. Juez competente.....	1001
2. Tipo de proceso.....	1001
3. Legitimación activa .....	1002
4. Legitimación pasiva .....	1004
5. Legitimación pasiva del escribano en caso de nulidad de un testamento por acto público.....	1004
6. Carga de la prueba .....	1005
7. La acción de nulidad. Su relación con la protocolización del testamento .....	1006
8. Allanamiento a la demanda por nulidad de testamento.....	1007

9. Efectos de la promoción de la acción. Medidas cautelares.....	1007
10. Efectos de la nulidad del testamento .....	1008
11. Prescripción de la acción de nulidad.....	1009

## CAPÍTULO XXVIII

### ALBACEAS

I. Aproximación conceptual .....	1011
II. Sucinta referencia histórica .....	1012
III. Esencia jurídica.....	1013
1. Teoría del mandato .....	1014
2. Teoría de la representación.....	1014
3. Teoría del oficio .....	1015
4. Teoría de la figura con propia sustantividad.....	1015
5. Teoría de la curaduría de bienes .....	1016
6. Teoría del acto unilateral de autorización <i>mortis causa</i> .....	1016
IV. El Código Civil y Comercial no se pronuncia por una tesis en particular dejando abierta la discusión.....	1017
V. Notas distintivas de la figura .....	1017
VI. Ejercicio individual o plural.....	1019
VII. Forma de la designación y aceptación del cargo .....	1021
VIII. Capacidad para ejercer el albaceazgo .....	1022
IX. Atribuciones del albacea. La cuestión de la administración .....	1024
X. Facultades del albacea dispuestas por el testador en cuanto a la venta de bienes .....	1028
XI. Falta de legitimación del albacea para iniciar la sucesión .....	1029
XII. Imposibilidad de reconocer deudas hereditarias. Pagos. Remisión...	1031
XIII. Citación a los beneficiarios de legados o de cargos. Cumplimiento de los cargos .....	1031
XIV. Legitimación del albacea para intervenir en el juicio de nulidad del testamento que lo designa .....	1032
XV. Indelegabilidad del albaceazgo .....	1033
XVI. Otras facultades. Interposición y contestación de demandas en general .....	1034
XVII. Obligaciones del albacea: adopción de medidas de seguridad de los bienes hereditarios .....	1035

---

XVIII. Facción de inventario .....	1036
XIX. Garantías a otorgar a los herederos y legatarios .....	1037
XX. Obligación de rendir cuentas .....	1037
XXI. Onerosidad del albaceazgo. Retribución del albacea .....	1038
XXII. Fijación de la compensación por el juez.....	1041
XXIII. Legado remuneratorio al albacea: el diamante. Cargo.....	1042
XXIV. Gastos del ejecutor testamentario en el ejercicio de su función ....	1043
XXV. Conclusión del albaceazgo.....	1043

**BIBLIOGRAFÍA**

.....	1047
-------	------