

HÉCTOR R. GOYENA COPELLO

TRATADO
DEL DERECHO
DE SUCESIÓN



5.ª edición actualizada y ampliada

TEORÍA GENERAL DE LA SUCESIÓN



TOMO I



EDICIÓN CINCUENTENARIO

THOMSON REUTERS
LA LEY

Goyena Copello, Héctor R.

Tratado del Derecho de Sucesión: 5ta. edición actualizada y ampliada, tomo I / Héctor R. Goyena Copello. - 5a ed. - Ciudad Autónoma de Buenos Aires: La Ley, 2021.

v. 1, 688 p. ; 24 x 17 cm.

ISBN 978-987-03-4028-7

I. Sucesiones. I. Título.

CDD 346.052

© Héctor R. Goyena Copello, 2021

© de esta edición, La Ley S.A.E. e I., 2021

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: 550 ejemplares

ISBN 978-987-03-4028-7 (Tomo I)

ISBN 978-987-03-4024-9 (Obra completa)

SAP 42821226

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

ARGENTINA

ÍNDICE GENERAL

	Pág.
PRÓLOGO DEL AUTOR A LA QUINTA EDICIÓN.....	IX
PRÓLOGO A LA PRIMERA EDICIÓN	XI

INTRODUCCIÓN, 1

Sucesión. Sucesión <i>inter vivos</i> y <i>mortis causa</i>	2
Sucesión y sustitución.....	5
Sucesión en la persona y sucesión en los bienes	6
Sucesión a título universal. Sucesión a título singular	7
Sucesión contractual o extracontractual	8
Sucesión directa. Sucesión indirecta o fideicomisaria.....	9
Sinopsis	10
Sucesión y derecho de sucesión.....	12
Derecho de sucesión y derecho sucesorio	12
Plan de la obra y método	13
Plan.....	13
Método	14

TÍTULO I

HISTORIA DE LA SUCESIÓN Y DEL DERECHO DE SUCESIÓN

INTRODUCCIÓN, 19

CAPÍTULO I

EN EL DERECHO ROMANO, 21

La herencia y la <i>bonorum possessio</i>	24
<i>Successio in locum et in jus</i>	26

	Pág.
Elementos	27
Contenido.....	29
Delación	30
Testamentaria	30
Adición	44
Acciones y derechos en la sucesión romana	46
Acciones	46
Derechos	49

CAPÍTULO II

EN EL DERECHO GERMANO, 51

CAPÍTULO III

EN EL DERECHO ESPAÑOL, 63

Revocación o anulación del testamento y de las mandas.....	90
Desheredación.....	90
Apertura y prueba del testamento	93
La mejora testamentaria.....	94
Sucesión parte testamentaria y parte <i>ab-intestato</i>	95
Herederos <i>ab-intestato</i>	96

CAPÍTULO IV

EN EL DERECHO INDIANO, 121

Las encomiendas y el derecho de sucesión.....	123
Jueces de difuntos.....	129

CAPÍTULO V

EN EL DERECHO FRANCÉS, 145

Sucesión testamentaria. Sucesión legítima.....	147
Sucesión contractual.....	150
La <i>saisine</i>	150
Capacidad para suceder	153

	Pág.
Reserva ilegítima	155
Efectos	158
Conclusión	160

TÍTULO II

FUNDAMENTOS DEL DERECHO DE SUCESIÓN

INTRODUCCIÓN, 163

CAPÍTULO I

LA SUCESIÓN *AB-INTESTATO*, 165

Las clasificaciones posibles	165
a) Concepciones religiosas	165
b) Concepciones biológicas.....	168
c) Concepciones sociológicas.....	170
ca') Doctrina de la voluntad presunta.....	171
cb') Doctrina del fin social de la propiedad.....	173
d) Concepciones utilitaristas	174
da') Doctrinas utilitaristas puras	174
db') Doctrinas pseudoutilitaristas	175
e) Concepciones políticas	176
f) Concepciones jurídicas	177
fa') Doctrina del derecho natural.....	177
fb') Doctrina de la copropiedad familiar.....	181
fc') Doctrina de la creación legal	182
fd') Doctrina de la estabilidad legal.....	184

CAPÍTULO II

DE LA SUCESIÓN TESTAMENTARIA, 185

Las clasificaciones posibles	185
a) Concepciones sociológicas.....	186
b) Concepciones utilitaristas	187
ba') Doctrinas utilitaristas puras	188
bb') Doctrina pseudoutilitarista	189

	Pág.
c) Concepciones jurídicas.....	189
ca') Doctrina del derecho natural.....	190
cb') Doctrina de la creación legal	191
cc') Doctrina contractual	191
d) Conclusiones	192
Doctrinas negatorias del derecho de sucesión	193

TÍTULO III

REGÍMENES SUCESORIOS CONTEMPORÁNEOS

INTRODUCCIÓN, 197

CAPÍTULO I

DERECHO ALEMÁN, 201

Sucesión legítima	202
Primer orden.....	202
Segundo orden.....	203
Tercer orden.....	204
Cuarto orden	205
Quinto orden.....	206
Reglas de orden.....	207
Sucesión del cónyuge.....	208
Sucesión del Fisco	209
Sucesión testamentaria.....	211
Formas del testamento.....	211
Testamento público	212
Testamento privado.....	213
Testamento de aldeano	214
Testamento en caso de peste	214
Testamento marítimo	214
Testamento militar.....	215
Capacidad para testar.....	215
Contenido del testamento	216
Institución de herederos	217
Legados.....	218
Sustitución de herederos.....	219

	Pág.
Ejecutor testamentario.....	220
Nulidad del testamento.....	221
Revocación del testamento.....	221
Sucesión contractual.....	222
Capacidad para suceder	224
Indignidad.....	225
Desheredación.....	225
Aceptación y renuncia de la herencia.....	226
Responsabilidad del heredero.....	228
Partición y colación.....	230
La venta de la herencia	232
Certificado de heredero	233

CAPÍTULO II

DERECHO ESPAÑOL, 239

En los fueros.....	242
Aragón	242
Ayala	243
Cataluña	243
Navarra	245
Vizcaya	245
En el Código Civil	250
Sucesión testamentaria.....	251
Capacidad para testar.....	257
Incapaces para suceder por testamento	258
Institución hereditaria	260
Sustitución hereditaria.....	262
Sucesión legítima	263
Reserva	268
Disposiciones comunes.....	269
Aceptación y renuncia de la herencia.....	269

CAPÍTULO III

DERECHO FRANCÉS, 273

Apertura de la sucesión.....	274
------------------------------	-----

	Pág.
Contenido de la sucesión.....	276
Formas de suceder	276
Sucesión testamentaria.....	276
Testamento.....	276
Formas de testamento.....	277
Testamento ológrafo.....	277
Testamento por acto público	277
Testamento cerrado.....	278
Testamento militar.....	279
Testamento marítimo	280
Testamento en el extranjero.....	282
Testamento en caso de peste	282
Testamento en una isla.....	282
Capacidad para testar.....	282
Contenido del testamento	283
Sustitución	284
Sucesión legítima	286
Orden de los descendientes.....	286
Orden de los ascendientes privilegiados y colaterales privilegiados	286
Orden de los ascendientes ordinarios	287
Orden de los colaterales ordinarios	287
Orden del cónyuge	288
Sucesión anómala	289
Retorno.....	289
Sucesión del Estado.....	290
Sucesión contractual.....	290
Capacidad para suceder	291
Causas de indignidad.....	293
Posesión de la herencia. La <i>saisine</i>	294
Aceptación de la herencia.....	294
Aceptación pura y simple.....	295
Aceptación con beneficio de inventario	296
Efectos de la aceptación de la herencia	296
Renuncia de la herencia.....	297
La legítima.....	298
Separación de patrimonios.....	299
Colación	300

	Pág.
Partición	302

CAPÍTULO IV

DERECHO INGLÉS, 305

El derecho de propiedad en Inglaterra	306
Modo de suceder	306
Sucesión testamentaria.....	307
Formas del testamento.....	308
Capacidad para testar.....	310
Contenido del testamento	312
Interpretación del testamento	313
El <i>executor</i>	314
Ineficacia y revocación.....	316
Sucesión <i>ab-intestato</i>	319
Antes del 14 de enero de 1926	319
Después del 1º de enero de 1926 y hasta el 1º de enero de 1953.....	322
Después del 1º de enero de 1953	324
El <i>administrator</i>	325
La legítima.....	325
Efectos de la sucesión	326

CAPÍTULO V

DERECHO ITALIANO, 329

Apertura	330
Formas de suceder	330
Sucesión testamentaria.....	331
Testamento.....	331
Forma de los testamentos	331
Testamento ológrafo.....	331
Testamento por acto público	332
Testamento cerrado.....	333
Testamento en caso de epidemia, calamidades públicas o accidentes.....	334
Testamento a bordo de naves	335
Testamento a bordo de aeronave.....	337

	Pág.
Testamento militar.....	337
Capacidad	338
Capacidad para testar.....	339
Capacidad para suceder por testamento.....	340
Contenido del testamento	341
Institución de heredero.....	342
Sustitución.....	343
Legados.....	345
Albaceas.....	347
Nulidad del testamento.....	348
Revocación del testamento.....	349
Sucesión legítima	350
Primer orden.....	351
Segundo orden.....	352
Tercer orden.....	352
Cuarto orden.....	353
Quinto orden.....	355
Sexto orden.....	355
Derecho de representación	356
La legítima.....	357
Capacidad para suceder	363
Indignidad.....	363
Exclusión del cónyuge	364
Herencia yacente	364
Aceptación	365
Aceptación expresa.....	365
Aceptación tácita.....	365
Aceptación pura y simple.....	366
Aceptación con beneficio de inventario	366
Renuncia	368
Separación de patrimonios.....	369
Colación	370
Partición	372
Partición hecha por el testador.....	373
Partición hecha por los coherederos.....	374
Partición judicial.....	374
Indivisión forzosa	376

	Pág.
CAPÍTULO VI	
DERECHO PORTUGUÉS, 379	
Concepto de sucesión	380
Contenido de la sucesión.....	380
Apertura de la sucesión.....	380
Formas de suceder	381
Sucesores.....	381
Sucesión testamentaria.....	382
Forma de los testamentos	383
Testamento público	383
Testamento cerrado	383
Testamento militar.....	385
Testamento marítimo	386
Testamento en aeronave	387
Testamento en caso de calamidad	387
Testamento hecho en país extranjero	387
Vigencia de los testamentos especiales	388
Capacidad	388
Capacidad para testar.....	388
Incapaces para suceder por testamento	388
Contenido del testamento	390
Institución de heredero	393
Sustitución de heredero	393
Legados.....	396
Albaceas.....	398
Nulidad del testamento.....	400
Anulabilidad.....	401
Caducidad de la acción de nulidad	402
Revocación del testamento.....	402
Caducidad de las disposiciones testamentarias	404
Sucesión legítima	405
El orden sucesorio	406
Primer orden	407
Segundo orden	409
Tercer orden	409
Cuarto orden	410
Quinto orden.....	411

	Pág.
Sexto orden.....	411
Derecho de representación.....	412
La legítima.....	413
Descendientes.....	413
Ascendientes.....	414
Cálculo de la legítima.....	414
Gravamen de la legítima.....	414
Legado en sustitución o que afecte la legítima.....	414
Sucesión contractual.....	415
Capacidad para suceder.....	416
Indignidad.....	416
Desheredación.....	418
Exclusión del cónyuge.....	419
Herencia yacente.....	419
Aceptación de la herencia.....	421
Formas de la aceptación.....	421
Especies de aceptación.....	422
Renuncia de la herencia.....	424
Liquidación de la herencia.....	425
Cargas de la herencia.....	425
Administración de la herencia.....	426
Colación.....	430
Partición.....	433
Enajenación de la herencia.....	435
Petición de herencia.....	437

CAPÍTULO VII

DERECHO SOVIÉTICO: LA EXPERIENCIA COMUNISTA, 439

CAPÍTULO VIII

DERECHO CORÁNICO, 449

Apertura de la sucesión.....	451
Herederos.....	451
Llamados a suceder.....	451

	Pág.
Capacidad para suceder	454
Formas de suceder	454
Partición de los bienes	455

TÍTULO IV

ELEMENTOS DEL DERECHO SUCESORIO

INTRODUCCIÓN, 459

CAPÍTULO I

LEY APLICABLE, 461

El problema en el derecho internacional privado	463
a) Teoría que se asienta sobre los bienes	465
b) Teoría de la personalidad	465
c) Teoría de conciliación	466
En Francia	468
Corrientes actuales	470
El problema en la legislación comparada	472
Alemania	472
España	474
Francia	475
Inglaterra	475
Italia	476
Portugal	477
El problema en la legislación argentina	478
Legislación argentina	478
La situación actual	496
Formas testamentarias	498
Testamento consular	499
Capacidad	500
Herencia vacante	500
Tratados de Montevideo: 1889 y 1940	500

CAPÍTULO II

EL CAUSANTE, 507

Fin de la existencia de las personas	509
Apertura de la sucesión.....	513

CAPÍTULO III

EL SUCESOR, 515

Clases de sucesor.....	518
Personas que pueden suceder.....	518
Real y aparente.....	519
Sucesor real	520
A) Las fuentes del llamado.....	530
B) La extensión del llamado	531
Consecuencia del llamado hereditario	531
Derecho de acrecer	533
Responsabilidad <i>ultra vires</i>	538
C) La persistencia del llamado	540
Capacidad del sucesor	541
Incapacidad del sucesor	544
Ineficacia del llamado.....	545
Principios generales a todas las formas de suceder.....	545
a) El no concebido	545
b) ¿El concebido <i>post mortem</i> ?	547
c) El indigno	550
Causales de indignidad	555
Perdón de la indignidad.....	577
Ejercicio de la acción.....	578
Caducidad	580
Efectos de la indignidad	582
¿A quiénes alcanza la indignidad?	582
¿A quiénes beneficia la indignidad?	584
¿Cómo se declara la indignidad?.....	586
Efectos de la indignidad.....	586
a) Con relación al indigno	587
b) Con relación a los propios herederos del indigno	591
c) Con relación a los terceros	593

	Pág.
d) Con relación a los coherederos o herederos excluyentes	594
Caducidad del derecho a solicitar la declaración de indignidad	596
a) El perdón del ofendido.....	597
b) El transcurso del tiempo en posesión de la herencia por parte del heredero.....	602
Principios particulares a la sucesión testamentaria	605
a) Circunstancias atinentes al sucesor.....	605
b) Circunstancias atinentes al testamento	608
c) Alcances y personas interpuestas.....	615
Principios particulares a la sucesión <i>ab-intestato</i>	617
Exclusión del cónyuge.....	618
a) Muerte de un cónyuge enfermo, dentro de los treinta días	618
b) Cónyuges separados o divorciados.....	623
c) Cónyuge excluido con posterioridad	625
d) Otras causales	626
Exclusión del padre adoptivo	626
Sucesor aparente	629
Subsistencia de las causales de indignidad y de desheredación del Código anterior	633

CAPÍTULO IV
EL OBJETO, 635

El objeto: la herencia.....	635
Derechos extrapatrimoniales	637
Derechos de la personalidad o personalísimos (arts. 51 y ss., Cód. Civ. y Com.).....	638
Derechos de familia.....	639
Derechos políticos	639
Derechos anómalos.....	639
Derecho al cuerpo	640
Disposición sobre el propio cuerpo	641
Disposición sobre el cuerpo ajeno	642
Derechos patrimoniales.....	643
Intransmisibilidad legal	644
Intransmisibilidad natural	647
Intransmisibilidad voluntaria.....	647
Intransmisibilidad parcial.....	648

	Pág.
Conclusiones	648

CAPÍTULO V
EL VÍNCULO, 649

a) El testamento. Remisión.....	650
b) La ley general. Remisión.....	651
c) Leyes especiales.....	652
d) Conclusión	654

CAPÍTULO VI
EL PROCESO SUCESORIO, 655