

HÉCTOR R. GOYENA COPELLO

TRATADO
DEL DERECHO
DE SUCESIÓN



5.ª edición actualizada y ampliada

LAS FORMAS DE SUCEDER



TOMO II



EDICIÓN CINCUENTENARIO

THOMSON REUTERS
LA LEY

Goyena Copello, Héctor R.

Tratado del Derecho de Sucesión : 5ta. edición actualizada
y ampliada, tomo II / Héctor R. Goyena Copello. - 5a ed. -
Ciudad Autónoma de Buenos Aires: La Ley, 2021.
v. 2, 640 p. ; 24 x 17 cm.

ISBN 978-987-03-4029-4

1. 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 978-987-03-4029-4 (Tomo II)

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

SAP 42821227

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

ARGENTINA

ÍNDICE GENERAL

Pág.

PRIMERA PARTE SUCESIÓN TESTAMENTARIA

INTRODUCCIÓN, 3

El testamento	6
Definición.....	6
Elementos.....	7
Caracteres.....	7
1) Acto jurídico personalísimo	8
2) Es individual	9
3) Es unilateral	9
4) Es escrito	10
5) Es formal.....	10
6) Es solemne	11
7) Es de contenido dado.....	12
8) Es esencialmente revocable.....	13
9) Es condicionado	14
10) Es imperativo	15

TÍTULO I LA APTITUD PARA TESTAR

INTRODUCCIÓN, 19

CAPÍTULO I CUALIDADES INTEGRADORAS, 21

La capacidad	21
La capacidad como regla general.....	21
Capacidad genérica	21

	Pág.
Capacidad específica	23
¿Cuándo se debe ser capaz?	23
Ley que rige la capacidad.....	24
La voluntariedad	25
¿Qué es la voluntad?.....	26
La adecuación formal.....	26

CAPÍTULO II

LAS EXCEPCIONES, 29

Excepciones generales	29
a) El menor de edad	29
b) Grado de madurez suficiente	31
c) Falta de razón.....	34
a') Falta de razón en sí	39
b') El intervalo lúcido	43
Excepciones particulares	47

TÍTULO II

FORMA DE LOS TESTAMENTOS

INTRODUCCIÓN, 51

Caracteres de las formas testamentarias	53
1) Equivalentes.....	53
2) Exclusivos.....	53
3) Autónomos.....	54
4) Autosuficientes	55
5) Perdurables	55
Rigor de las formas	56
Ley que rige las formas testamentarias. Remisión	59

CAPÍTULO I

TESTAMENTO OLÓGRAFO, 61

Requisitos.....	62
A) Escritura manuscrita por el testador.....	64
a) El tipo de escritura que debe utilizarse.....	64

	Pág.
b) Con qué debe llevarse a cabo la escritura	65
c) Sobre qué puede escribirse	67
d) Forma que debe reunir la escritura	69
B) Fecha.....	73
Concepto	73
Importancia particular de la fecha	74
Requisitos de la fecha	75
Fecha: ¿errada o falseada?	80
El lugar no integra la fecha.....	82
C) Firma.....	82
Concepto	82
Ubicación de la firma	86
Eficacia del testamento ológrafo	86
a) Instrumental	87
b) Procesal. Remisión.....	90
Aspectos coincidentes y particulares del testamento ológrafo.....	91
a) La intención del testador	92
b) La homogeneidad y el orden en el testamento.....	93
c) La seguridad en el testamento.....	95
d) Las copias del testamento	96

CAPÍTULO II

TESTAMENTO POR ACTO PÚBLICO, 97

Concepto.....	97
Requisitos.....	99
a) En lengua castellana.....	99
1. Las instrucciones del testador	100
2. Contenido de la escritura del testamento	102
3. El desarrollo del acto	105
La presencia de los testigos durante todo el acto.....	112
El desarrollo sin interrupciones del acto	113
b) En lengua extraña.....	114
Cuestiones referidas al escribano.....	116
Competencia.....	116
Capacidad.....	117
Cuestiones referidas a los testigos	117
Obligación del custodio de un testamento.....	120

CAPÍTULO III
TESTAMENTO CERRADO
(SUBSISTENCIA DE SU VALIDEZ), 123

CAPÍTULO IV
TESTAMENTO AERONÁUTICO, 125

Concepto.....	125
Texto legal	125

CAPÍTULO V
TESTAMENTO DIPLOMÁTICO, 129

Concepto.....	129
Personas a quienes comprende	132
Ante quién se lleva a cabo.....	132
Aseguramiento	133
Subsistencia	133

CAPÍTULO VI
TESTAMENTOS EXTRANJEROS, 135

Concepto.....	135
Formas posibles del testamento.....	135
Capacidad del testador	136
Prueba de la ley extranjera.....	137
Necesidad de protocolización.....	138
Trámite a seguir	139

CAPÍTULO VII
FORMAS NO ADMITIDAS, 141

Introducción	141
a) Testamentos conjuntos.....	141
a') Simultáneo	142

	Pág.
b') Recíproco	142
c') Correspectivo	142
b) Testamentos orales	146
Fundamento de las formas prohibitivas.....	147
Balance sobre las formas no admitidas	149

CAPÍTULO VIII

LEY QUE RIGE LAS FORMAS TESTAMENTARIAS, 151

Ámbito de aplicación de las leyes rituales.....	152
La forma y el tiempo.....	152
La forma y el lugar	155
Conclusión.....	155

TÍTULO III

OBJETO DE LOS TESTAMENTOS

INTRODUCCIÓN, 159

CAPÍTULO I

EL OBJETO PROPIAMENTE DICHO, 163

De contenido extrapatrimonial.....	163
A) Reconocimiento de hijo extramatrimonial.....	164
B) Nombramiento de tutor o curador	166
Nombramiento de tutor para los hijos menores	166
Nombramiento de curador para los hijos incapaces.....	167
C) Revocación de un testamento anterior.....	168
D) Designación de albacea o administrador.....	169
Designación de administrador	169
Designación de albacea.....	169
E) Disposición sobre sus restos mortales y sus exequias	170
De contenido patrimonial	171
A) Institución de heredero	172
Caracteres.....	173
Forma.....	180
Términos de la institución.....	180

	Pág.
Diferencias con otros sucesores semejantes	184
B) Institución de heredero de cuota.....	185
Derecho de acrecer en la cuota	188
C) Sustitución de herederos.....	188
a) Sustitución vulgar	189
b) Sustitución fideicomisaria.....	194
D) Apartamiento del heredero forzoso	205
E) Legados particulares.....	209
Concepto	210
Paralelo con otros institutos.....	211
El prelegado.....	212
Sujetos del legado	214
El objeto propio de los legados	217
Los hechos como objetos de los legados	219
Las cosas como objeto de los legados	222
Adquisición del legado.....	222
Los diferentes legados	223
Legados de cosa cierta.....	223
Legado de cosa propia.....	233
Legado de cosa ajena.....	234
Legado de cosa indivisa.....	236
Legado de cosa ganancial	241
Legado de alimentos.....	244
Legado de educación.....	247
Legado de mantenimiento.....	249
Legado de pago periódico.....	249
Legados de cosas inciertas	251
Legado de género.....	251
Legado de cosas fungibles.....	255
Legados alternativos.....	257
Legado de objeto determinado solo por su ubicación	259
Legado de crédito o de liberación	259
Legado de reconocimiento de deuda.....	262
Legado a un acreedor	264
Legado remuneratorio.....	265
Legado de beneficencia.....	267
Legado de fundación	268
Legado de universalidad	270

	Pág.
Los derechos como objeto de los legados.....	271
Legado de derechos reales	271
El derecho de acrecer en los legados.....	277
Giro y forma de expresión del legado.....	277
Efectos del derecho de acrecer en los legados.....	281
F) Partición de la herencia entre sus descendientes.....	282
G) Creación de un fideicomiso.....	282

CAPÍTULO II

LA MODALIDAD DEL OBJETO TESTAMENTARIO, 287

Principios generales	287
Condición.....	288
Concepto y principio general	288
Condiciones generales prohibidas.....	290
Condiciones particulares prohibidas.....	295
Criterio judicial de determinación de las condiciones.....	299
a) Condición de no atacar el testamento, o alguna manda en particular	300
b) Condición de no enajenar	301
c) Condición de no dividir la herencia	302
d) Condición de no aceptar una herencia	303
e) Condición captatoria o recíproca.....	305
f) Otras condiciones	306
Condiciones suspensivas y resolutorias	307
Duda sobre el carácter de las condiciones	309
Plazo	310
Cargo	311
Principios generales	311
Objeto propio del cargo.....	311
Diferencias con los ruegos o recomendaciones.....	313
Diferencias con la condición	314
Diferencias con el legado	316
¿A quién beneficia el cargo?	317
¿Quién puede reclamar el cargo?	319
Límite de la responsabilidad por los cargos. Remisión	320
Revocación del legado por inejecución de los cargos. Remisión	320

CAPÍTULO III

LEY QUE RIGE EL OBJETO TESTAMENTARIO, 321

TÍTULO IV

LA VOLUNTAD EN EL TESTAMENTO

INTRODUCCIÓN, 325

CAPÍTULO I

LA VOLUNTAD GENERADORA, 327

CAPÍTULO II

VICIOS DE LA VOLUNTAD GENERADORA, 329

A) El error	329
a) Error sobre la causa	331
b) Error sobre el objeto.....	332
a') Error sobre la sustancia o calidad del objeto.....	332
b') Error sobre la identidad del objeto	332
c') Error sobre la propiedad del objeto	333
c) Error sobre la persona	333
B) La violencia	335
C) El dolo.....	336
Conclusiones	341

CAPÍTULO III

LA VOLUNTAD EXTERIORIZADA, 343

CAPÍTULO IV

INTERPRETACIÓN DE LA VOLUNTAD EXTERIORIZADA, 345

TÍTULO V
INEFICACIA DE LOS TESTAMENTOS

INTRODUCCIÓN, 353

CAPÍTULO I

INEFICACIA TOTAL DE LOS TESTAMENTOS, 355

A) La revocación del testamento.....	355
a) Testamento posterior.....	356
b) Celebración posterior de un matrimonio.....	358
c) Destrucción o cancelación del testamento.....	362
Posible cancelación de un testamento otorgado por acto público.....	367
B) La nulidad del testamento.....	367
a) Falta de aptitud testamentaria del otorgante.....	368
b) La forma del testamento.....	368

CAPÍTULO II

INEFICACIA PARCIAL DEL TESTAMENTO, 375

A) Revocación parcial.....	375
a) Codicilo o testamento posterior.....	376
b) Enajenación de la cosa legada.....	377
Transmisión.....	378
Promesa de venta.....	379
Subasta o expropiación.....	380
Transformación de la cosa.....	381
Constitución de gravámenes.....	381
c) Por causa de ingratitud o incumplimiento de los cargos.....	382
B) Nulidad específica.....	383
C) Renuncia del sucesor.....	384
D) Caducidad de las mandas.....	385
a) Pérdida del objeto legado.....	385
b) Premoriencia del beneficiario.....	387
E) Inejecución de los cargos.....	387
F) Incumplimiento de la condición suspensiva.....	389
G) Inoficiosidad.....	390

CAPÍTULO III

EFECTOS DE LA INEFICACIA TESTAMENTARIA, 391

A) Testamento totalmente ineficaz	391
B) Testamento parcialmente ineficaz	391
a) Ineficacia de la institución hereditaria	392
b) Ineficacia de los legados	392

CAPÍTULO IV

SUBSISTENCIA DE UN TESTAMENTO
APARENTEMENTE INEFICAZ, 395

A) Confirmación de las mandas testamentarias	395
a) Expresa	395
Confirmación por el testador	396
Confirmación por los herederos	397
b) Tácita	398
B) Retracción o nulidad de la causa de su ineficacia	400
a) Nulidad del testamento posterior	400
b) Nulidad ¿o divorcio? del matrimonio posterior	401
c) Divorcio del matrimonio posterior	403

CAPÍTULO V

LEY QUE RIGE LA INEFICACIA DEL TESTAMENTO, 405

A) La revocación genérica	405
B) La nulidad específica	407

TÍTULO VI
EL ALBACEA

INTRODUCCIÓN, 411

Naturaleza jurídica	412
Definición y clasificación legal	419
Caracteres	420

CAPÍTULO I

ALBACEA TESTAMENTARIO, 423

Concepto particular	423
El acceso al cargo.....	424
Forma de designación.....	425
Capacidad	426
Aceptación del cargo	429
El desempeño del cargo	430
Designación singular o plural.....	430
Singular.....	432
Plural.....	432
Atribuciones, facultades y deberes del albacea	434
Caso de existencia de herederos	438
Facultades de índole procesal.....	438
Facultades de índole ejecutoria.....	441
Caso de inexistencia de herederos	442
Obligaciones del albacea	444
a) Aviso a los herederos instituidos	445
b) Aseguramiento de los bienes	445
c) Deber de garantizar	447
d) Defensa del testamento	448
e) Verificar el cumplimiento de las mandas	449
f) Rendir cuentas	450
Facultades de herederos y legatarios	452
Actos prohibidos.....	454
Prohibición de adquirir bienes hereditarios	454
Responsabilidad del albacea.....	454
El fin del cargo	455
1. Ejecución completa del testamento	457
2. Vencimiento del plazo fijado por el testador	457
3. Muerte del albacea	458
4. Incapacidad sobreviniente.....	458
5. Renuncia.....	459
6. Destitución	459
Incapacidad sobreviniente por pérdida de idoneidad	460
Negligencia.....	460
Insolvencia	461

	Pág.
Mala conducta.....	461
7. La consecuencia de la anulación del testamento o la aparición de otro posterior que lo revocase	461
8. Acuerdo de los interesados	462
La retribución del cargo.....	463
Remuneración fijada por el testador.....	464
Honorario fijado por el juez.....	465
a) Honorarios como albacea.....	466
b) Honorarios útiles profesionalmente.....	467
c) Honorarios del apoderado del albacea.....	468
Reintegro de gastos del albacea.....	469

SEGUNDA PARTE SUCESIÓN LEGAL

INTRODUCCIÓN, 473

Casos en que tiene lugar la sucesión legal	474
--	-----

TÍTULO I PRINCIPIOS QUE RIGEN LA SUCESIÓN LEGAL

INTRODUCCIÓN, 479

CAPÍTULO I EL ORDEN SUCESORIO, 481

CAPÍTULO II PRELACIÓN DE GRADOS, 483

Derecho de representación	486
Concepto	486
Naturaleza jurídica	488
Requisitos para su ejercicio	488
a) Con relación al representado	488
b) Con relación al representante	489
Extensión del derecho de representación	492
Efectos del derecho de representación.....	494

CAPÍTULO III
EL ORIGEN DE LOS BIENES, 497

TÍTULO II
LA SUCESIÓN LEGÍTIMA

INTRODUCCIÓN, 505

CAPÍTULO I
LOS DESCENDIENTES, 507

¿Con quiénes concurren?	509
¿Qué porción reciben?	509
Concurrencia con el cónyuge.....	510
Con relación a los propios	510
Con relación a los gananciales	510

CAPÍTULO II
LOS ASCENDIENTES, 511

Ascendientes biológicos	511
¿Quiénes integran esta línea?	511
¿Con quién concurren?	512
¿Qué porción reciben?	512
Ascendientes adoptivos	513
¿Quiénes los integran?	513
a) Adopción plena.....	514
b) Adopción simple	514
c) Inexistencia de llamados prioritarios.....	515
¿Con quiénes concurren? Remisión	517
¿Qué porción reciben? Remisión	517

CAPÍTULO III
EL CÓNYPUGE, 519

¿Quiénes lo integran?.....	519
----------------------------	-----

	Pág.
¿Con quién concurre?	520
¿Qué porción reciben?	520
Concurrencia con hijos.....	521
Concurrencia con ascendientes matrimoniales.....	521

CAPÍTULO IV

LA PRIMERA LÍNEA COLATERAL, 523

Por qué consideramos que integran un orden diferente	523
¿Quiénes lo integran?.....	526
¿Con quiénes concurren?.....	527
¿Qué porción reciben?	528

CAPÍTULO V

LA SEGUNDA Y LA TERCERA LÍNEAS COLATERALES, 529

¿Quiénes lo integran?.....	530
¿Con quiénes concurren?.....	530
¿Qué porción reciben?	530

TÍTULO III

LA SUCESIÓN LEGITIMARIA

INTRODUCCIÓN, 533

Caracteres de la porción legítima.....	535
1º Irrenunciable.....	535
2º Inviolable.....	536
3º Sustituible.....	538

CAPÍTULO I

NATURALEZA JURÍDICA DE LA PORCIÓN LEGÍTIMA, 541

La legítima en los proyectos de reforma.....	547
Anteproyecto Bibiloni	547
El Proyecto de 1936.....	548
El Anteproyecto Llambías de Código Civil	549
Anteproyecto De Gásperi.....	550

	Pág.
El tema en el nuevo Código Civil y Comercial	551
¿Existen en nuestro derecho legitimarios no herederos?.....	554
Remisión.....	554

CAPÍTULO II

TITULARES Y EXTENSIÓN DE LA PORCIÓN LEGÍTIMA, 555

¿Quiénes tienen porción legítima?	555
¿Qué porción han de recibir?	555
a) Descendientes	556
b) Ascendientes	556
c) Cónyuge.....	556
¿Cómo se reparten los bienes habiendo legitimarios con distintas porciones?	556
Protección de la legítima.....	557
Mejora en la legítima.....	557
Irrenunciabilidad de la legítima.....	559
Entrega de la cuota legitimaria.....	559
Reducción de mandas testamentarias.....	560
Reducción de donaciones.....	561
Efectos de la reducción de las donaciones	561
Percimiento de lo donado.....	563
Insolvencia del donatario	563
Liberación de gravámenes.....	564
Acción reipersecutoria	565
Prescripción	565
Casos especiales	566
Transmisión a legitimarios	567

CAPÍTULO III

CÁLCULO DE LA PORCIÓN LEGÍTIMA, 569

A) Bienes computables	572
B) Deudas deducibles	573
C) Bienes con valor colacionable, donaciones, liberalidades y contratos considerados tales	574

	Pág.
a) Bienes con valor colacionable	574
b) Donaciones	576
c) Liberalidades	579
Legados de alimentos	579
Legados de pagos periódicos	580
Legado de nuda propiedad	580
Legados de renta vitalicia	582
Legados de renta usufructo	590
Legado de uso y habitación	591
d) Contratos considerables	592
Conjunto de bienes computables	593

CAPÍTULO IV

GARANTÍA Y DEFENSA DE LA LEGÍTIMA, 595

La cuestión. Remisión	595
-----------------------------	-----

TERCERA PARTE HERENCIA VACANTE

INTRODUCCIÓN, 599

Naturaleza jurídica y fundamento del derecho de sucesión del Estado	600
Casos en que tiene lugar la sucesión vacante	601
Curador de la herencia vacante	602
Finalización	603
En el ámbito internacional	605
Aspectos procesales de la sucesión vacante	605
Etapas de la sucesión vacante	606