

José Luis
PÉREZ LASALA

Graciela
MEDINA

**Acciones
judiciales
en el
derecho
sucesorio**

Depalma

ACCIONES JUDICIALES EN EL DERECHO SUCESORIO

JOSÉ LUIS PÉREZ LASALA

Profesor titular de Derecho Civil V (Familia y Sucesiones) de la Facultad de Ciencias Jurídicas y Sociales de la Universidad de Mendoza. Profesor titular de Derecho Civil II (Sucesiones) de la Facultad de Ciencias Económicas de la Universidad Nacional de Cuyo.

GRACIELA MEDINA

Ex profesora titular de Derecho Privado VI (Familia y Sucesiones) de la Facultad de Derecho de la Universidad Nacional de Cuyo. Ex profesora adjunta de Derecho Civil V (Familia y Sucesiones) de la Facultad de Ciencias Jurídicas y Sociales de la Universidad de Mendoza. Jueza en lo civil de la Capital Federal.

Acciones judiciales en el derecho sucesorio



EDICIONES *Depalma* BUENOS AIRES

1992



EDICIONES *Depalma* BUENOS AIRES

Talcahuano 494

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

INDICE

Prólogo	VII
---------------	-----

PARTE PRIMERA

ACCIONES DE PROTECCIÓN DE LA LEGÍTIMA ACCIÓN DE COLACIÓN ACCIONES DE NULIDAD DE LA PARTICIÓN ACCIONES DE DEFENSA DE LA HERENCIA

por JOSÉ LUIS PÉREZ LASALA

CAPÍTULO I

ACCIONES DE PROTECCIÓN DE LA LEGÍTIMA

I. *Introducción*

1. La legítima: concepto	3
2. Títulos por los cuales se puede recibir la legítima	4
3. Caracterización jurídica del legitimario	8
4. La legítima y la porción disponible	11
5. La mejora	11
6. Masa que sirve de base para determinar la legítima	12
7. Las deudas y cargas hereditarias y la reducción	14
8. Momento para determinar el valor de lo donado	17
9. La reducción no opera de oficio	18
10. Los legitimarios: reglas generales	19
11. Porciones de legítima: concurrencias	20
12. Imputación de legados y donaciones	25
13. Prohibición de renuncia o pacto sobre legítima futura	26
14. Prohibición de cargas y condiciones sobre la legítima	28
15. Legado de usufructo o renta vitalicia	29
16. Enunciación de las acciones que protegen la legítima	31

II. *Acciones de complemento de legítima*

17. Concepto y terminología	32
18. Vías procesales para ejercer la defensa de la legítima	32
19. Juez competente	32
20. Sujeto activo	33
21. Sujeto pasivo	35
22. La reducción y el proceso sucesorio	37
23. La acción de reducción y su influencia en el proceso sucesorio	39
24. La acción de reducción iniciada con ulterioridad a la aprobación de las operaciones particionales	40
25. Oportunidad del ejercicio de la acción	40
26. Renuncia de la acción	41
27. Carga de la prueba	42
28. Prescripción	43
29. Actos que caen bajo la acción de reducción	43
30. A) Afectación de la legítima por disposiciones testamentarias: enun- ciación	43
31. a) Reducción de la institución de herederos	44
32. b) Reducción de los legados	46
33. B) Afectación de la legítima por donaciones: inoficiosidad	47
34. Reducción de las donaciones inoficiosas	48
35. Insolvencia de uno de los donatarios	50
36. Donaciones objeto de la reducción	52
37. C) Afectación de la legítima por actos onerosos entre vivos: enun- ciación	53
38. Actos simulados: clases	54
39. Simulación absoluta: concepto y efectos	54
40. Simulación relativa: concepto y efectos	55
41. Precedentes jurisprudenciales	57
42. Actos en fraude de la legítima en sentido estricto: requisitos	59
43. Efectos de la acción revocatoria	61
44. Afectación de la legítima en las sociedades de familia	61
45. La jurisprudencia y las sociedades de familia	67
46. Caso especial de transferencia de dominio por contrato, con cargo de una renta vitalicia o con reserva de usufructo: art. 3604	70
47. El consentimiento de los coherederos	73
48. Naturaleza jurídica de la acción de reducción	75
49. Efectos de la acción de reducción: restitución en especie	78
50. A) Relaciones entre las partes	78
51. B) Relaciones frente a terceros: principio	83
52. a) Relaciones frente a terceros en las disposiciones testamentarias que exceden de la legítima	83
53. b) Relaciones frente a terceros en las donaciones: distinción	84
54. Gravámenes constituidos por el donatario en favor de terceros	88
55. Excepciones al principio de restitución en especie	88
56. ¿Es previa la excusión de los bienes del donatario?	89
57. Problemas conexos con la obligación de restituir: principio	90
58. Aumentos y mejoras	90
59. Pérdida o destrucción de la cosa	91
60. Deterioro de la cosa	91
61. Frutos	92

III. *Acción de preterición*

62. Preterición: concepto y requisitos	93
63. La preterición en el derecho argentino: el art. 3715	94
64. Quiénes pueden ser preteridos	95
65. Efectos de la preterición	96
66. Supuestos en que se puede evitar los efectos de la preterición	98
67. Preterición errónea: nulidad del testamento	98
68. Acción de preterición: concepto y terminología	101
69. Vías procesales para ejercer la defensa de la legítima	102
70. Juez competente	102
71. Sujeto activo	102
72. Sujeto pasivo	102
73. La preterición y el proceso sucesorio	102
74. La acción de preterición y su influencia en el proceso sucesorio ...	103
75. La acción de preterición iniciada con ulterioridad a la aprobación de la partición	104
76. Oportunidad del ejercicio de la acción	104
77. Renuncia de la acción	104
78. Carga de la prueba	105
79. Prescripción	105
80. Efectos de la acción	105
81. La acción de preterición errónea	105
82. Prescripción de la acción de preterición errónea	106

IV. *Acción de desheredación injusta*

83. Desheredación: concepto y requisitos	106
84. Quiénes pueden ser desheredados	107
85. Forma de la desheredación	108
86. Causas de desheredación	109
87. Prueba de las causales	110
88. Efectos de la desheredación	111
89. Caso en que el desheredado ha entrado en posesión material de la herencia	112
90. Reconciliación	113
91. Desheredación injusta: concepto y requisitos	114
92. Efectos de la desheredación injusta	115
93. La acción de desheredación injusta: concepto y terminología	115
94. Vías procesales para ejercer la defensa de la legítima	116
95. Juez competente	116
96. Sujeto activo	116
97. Sujeto pasivo	116
98. La desheredación injusta y el proceso sucesorio	116
99. La acción de desheredación injusta y su influencia en el proceso sucesorio	117
100. La acción de desheredación injusta iniciada con ulterioridad a la aprobación de la partición	118
101. Oportunidad del ejercicio de la acción	118
102. Renuncia de la acción	118
103. Carga de la prueba	118

104. Prescripción	119
105. Efectos de la acción	120

*V. Las acciones de rescisión y de reducción
en la partición hecha por ascendientes*

106. Ambito de aplicación	120
107. Conformidad con la partición	121

CAPÍTULO II

ACCIÓN DE COLACIÓN

I. Introducción

108. Acepciones del término "colación"	123
109. Colación en sentido propio: concepto y presupuestos	124
110. Fin de la colación	126
111. Masa que sirve de base a la colación	127
112. Las deudas y las cargas sucesorias y la colación	128
113. Tipos principales de colación	129
114. Momentos de la colación	132
115. Posibilidad de colacionar en especie	134
116. La colación no opera de oficio	135
117. Las operaciones de colación y las de cálculo de la legítima	135
118. La colación en la sucesión testamentaria	138
119. Supuesto en que lo donado supera la cuota del donatario	139
120. Momento para determinar el valor de lo donado	144
121. Vicisitudes de la cosa o su valor después de efectuada la donación: principio	146
122. Mejoras y deterioros de la cosa donada	146
123. El problema de los frutos	147
124. Pérdida de la cosa donada	148
125. Enajenación de la cosa donada: imposibilidad de accionar contra terceros	149
126. Dispensa de colación: modos de hacerla	150
127. Colación de deudas: concepto	151
128. Diferencias con la colación propiamente dicha	151
129. El problema de su aplicabilidad en nuestro derecho	153
130. ¿Es justa la colación de deudas?	156

II. Acción de colación

131. Concepto y caracteres	156
132. Divisibilidad de la acción de colación	157
133. Juez competente	158
134. La colación y el proceso sucesorio	158
135. La acción de colación y su influencia en el proceso sucesorio	161

136. La acción de colación iniciada con ulterioridad a la aprobación de las operaciones particionales	162
137. Oportunidad del ejercicio de la acción	163
138. Renuncia de la acción	163
139. Carga de la prueba	164
140. Prescripción	164
141. Sujeto activo	165
142. Momento en que se debe tener el carácter de heredero forzoso	165
143. El caso de los acreedores y legatarios	167
144. Sujeto pasivo	169
145. Situación del cónyuge	171
146. Nuera viuda sin hijos	172
147. Deber de colacionar de los representantes	173
148. Donaciones a terceros	175
149. Liberalidades sujetas a colación	176
150. Donaciones nulas	177
151. Donaciones simuladas bajo la apariencia de actos onerosos	177
152. Caso del art. 3604	178
153. Donaciones remuneratorias	179
154. Donación de gananciales	179
155. Seguros de vida en favor del legitimario	180
156. Liberalidades que no hay que colacionar	180
157. Campos de aplicación práctica de la acción de colación y de la acción de reducción	183

CAPÍTULO III

ACCIONES DE NULIDAD DE LA PARTICIÓN

I. *Introducción*

158. La partición: concepto	187
159. Clases de partición: enunciación	187
160. La partición efectuada por los herederos	188
161. La partición efectuada por el partidor	190

II. *Acciones de nulidad*

162. Aspecto civil y procesal	190
163. La cosa juzgada en la partición	191
164. Jurisprudencia	194
165. Medios procesales para hacer valer la nulidad	194
166. Sujetos activo y pasivo	195
167. Carga de la prueba	196
168. Causas de nulidad: distinción	196

III. *Causas de derecho común*

169. Enumeración	197
170. Vicios del consentimiento: supuestos	197

171. Prescripción	198
172. Error: su aplicabilidad a la partición	198
173. Clases de error	199
174. Casos de error esencial: enunciación	199
175. Error sobre la naturaleza del acto	199
176. Error sobre la persona	200
177. Error sobre el objeto	202
178. Error sobre la calidad de la cosa	205
179. Dolo: concepto y requisitos	207
180. Su aplicación a la partición	207
181. Efectos de la nulidad: extensión	209
182. Violencia: concepto y clases	209
183. Simulación: concepto y clases	210
184. Su aplicación a la partición	211
185. Prescripción	212
186. Fraude en perjuicio de terceros	212
187. Efectos de la acción pauliana	214
188. Prescripción	214

IV. *Causas específicas de la partición*

189. Enumeración	214
190. Principio de igualdad	215
191. Violación del principio de igualdad	215
192. Prescripción	216
193. Lesión subjetiva: su aplicabilidad a la partición, análisis	216
194. La opción del afectado	219
195. Prescripción	219
196. La partición extrajudicial y el principio de igualdad	219
197. El principio de adjudicación en especie	220
198. Violación del principio de división en especie	221
199. Prescripción	222
200. Vicios de procedimiento	222
201. Caso especial de la partición hecha por ascendiente	223

CAPÍTULO IV

ACCIONES DE DEFENSA DE LA HERENCIA

I. *Introducción*

202. Precedentes históricos	225
203. Acciones del heredero: sus diversos grupos	227

II. *Acción de petición de herencia*

204. Concepto y caracteres	228
205. Naturaleza jurídica	229
206. Sujeto activo	237

207. Sujeto pasivo	241
208. La acción de petición de herencia y la defensa de la legítima	251
209. La acción de petición de herencia y la acumulación de otras acciones	251
210. La acción de petición de herencia y el proceso sucesorio	253
211. La acción de petición de herencia y el proceso sucesorio terminado	257
212. Juez competente y fuero de atracción	257
213. Oportunidad del ejercicio de la acción	258
214. Renuncia de la acción	259
215. Carga de la prueba	259
216. Imprescriptibilidad de la acción de petición de herencia	259
217. Efectos de la acción: restitución de los objetos hereditarios y de los subrogados	262
218. Poseedor de la herencia de buena o mala fe	263
219. Consecuencias de la buena o mala fe del poseedor	266
220. Medidas precautorias	267
221. Alcance de la cosa juzgada	269

III. *Acción posesoria hereditaria*

222. Precedentes históricos	269
223. Admisibilidad legal	269
224. Sujeto activo	270
225. Sujeto pasivo	271
226. Finalidad de la acción	271
227. Tesis que niega la acción posesoria hereditaria	271

PARTE SEGUNDA

ACCIONES DE EXCLUSIÓN DE LA VOCACIÓN HEREDITARIA CONYUGAL

por GRACIELA MEDINA

CAPÍTULO V

EXCLUSIÓN DEL CÓNYUGE POR MATRIMONIO CELEBRADO DENTRO DE LOS TREINTA DÍAS MEDIANDO ENFERMEDAD DEL OTRO

I. *Introducción*

228. Régimen legal	275
229. Fuentes	275
230. Proyectos de reforma	276
231. Legislación comparada	277
232. Fundamento	278
233. Presupuestos de aplicación: enunciación	278
234. Presupuestos objetivos	279
235. Presupuestos subjetivos	280
236. Excepción: regularización de una situación de hecho	283

II. *Acción de exclusión*

237. Juez competente y fuero de atracción	286
238. Vía procesal	286
239. Declaratoria de herederos	286
240. Sujeto activo	287
241. Sujeto pasivo	288
242. Carga de la prueba	288
243. Efectos de la exclusión	288
244. Análisis de precedentes jurisprudenciales	289
245. Prescripción	289
246. Conclusiones de las XII Jornadas Nacionales de Derecho Civil	290

CAPÍTULO VI

EXCLUSIÓN DE LA VOCACIÓN HEREDITARIA CONYUGAL
EN LA SEPARACIÓN PERSONAL CON ATRIBUCIÓN DE CULPAI. *Introducción*

247. Antecedentes históricos del divorcio dentro del derecho argentino	291
248. Separación personal con atribución de culpa: concepto	293
249. Causales	293
250. Exclusión hereditaria conyugal del cónyuge separado culpable	293
251. Fundamento de la exclusión hereditaria del cónyuge declarado culpable	294
252. Condiciones de procedencia de la exclusión	295
253. Caso de muerte de un cónyuge antes de ser dictada la sentencia ..	296

II. *Acción de exclusión*

254. Juez competente y fuero de atracción	300
255. Procedimiento: distinción	300
256. A) Caso en que no se ha dictado declaratoria de herederos	300
257. B) Caso en que se ha obtenido declaratoria de herederos	302
258. Sujeto activo	303
259. Sujeto pasivo	305
260. Defensas que puede oponer el cónyuge al cual se pretende excluir: enunciación	305
261. Prueba de la exclusión	309
262. Medios de prueba	310
263. Efectos de la exclusión hereditaria: enunciación	310
264. A) Efectos respecto del excluido: principio	310
265. Restitución de los bienes hereditarios	311
266. B) Efectos respecto de terceros	311
267. C) Efectos respecto de los descendientes del cónyuge excluido	312
268. Posibilidad de que la cónyuge excluida sea designada administra- dora de la sucesión	312
269. Cónyuge excluido y beneficiado con posterioridad en el testamento	313
270. Posibilidad de adquirir por sucesión la misma herencia de la cual se está excluido	313

CAPÍTULO VII

EXCLUSIÓN DE LA VOCACIÓN HEREDITARIA CONYUGAL
EN LA SEPARACIÓN PERSONAL SIN ATRIBUCIÓN DE CULPAI. *Supuestos de separación hereditaria conyugal
sin atribución de culpa*

271. Enunciación	315
------------------------	-----

II. *Alteraciones mentales graves de carácter permanente,
alcoholismo o drogadicción*

272. Concepto	315
273. Antecedentes. Legislación comparada	316
274. Efectos de carácter patrimonial. Alcances en el ámbito sucesorio	317
275. El problema de la indivisibilidad del inmueble	318
276. Pérdida de la vocación hereditaria conyugal del cónyuge sano: su fundamento	319
277. Fundamento de la asistencia del enfermo como carga de la sucesión	320
278. Causas de exclusión del cónyuge enfermo	321
279. Sentido de la expresión "carga de la sucesión"	322
280. Modo de cumplir la carga	323
281. Diferentes hipótesis relacionadas con el cumplimiento de la carga	324
282. Muerte del cónyuge "enfermo"	327
283. Posible coexistencia de diversas cargas sucesorias por pensiones como consecuencia de sucesivos divorcios	328
284. Existencia de otros parientes con obligación alimentaria	328
285. Fraude a la legítima	329
286. ¿Puede el enfermo renunciar a su derecho de ser mantenido en su tratamiento y recuperación?	329
287. Juez competente	329
288. Tipo de proceso	330
289. Sujeto activo	331
290. Sujeto pasivo	331
291. Efectos de la finalización de la carga de la sucesión	333

III. *Presentación conjunta*

292. Antecedentes. Legislación comparada	334
293. Efectos de carácter patrimonial. Alcances en el ámbito sucesorio ..	334
294. Declaración unilateral de culpa	335
295. Fundamento de la pérdida de la vocación hereditaria conyugal	337
296. Exclusión hereditaria conyugal	338
297. Convenios de atribución del hogar conyugal y derecho sucesorio ..	338
298. Procedimiento para excluir al cónyuge supérstite del que fue sede del hogar conyugal	342

IV. *Separación de hecho por más de dos años
sin voluntad de unirse*

299.	Antecedentes. Legislación comparada	342
300.	Regulación positiva	343
301.	Exclusión hereditaria conyugal	344

CAPÍTULO VIII

LA EXCLUSIÓN HEREDITARIA CONYUGAL
Y EL DIVORCIO VINCULAR

I. *Introducción*

302.	El divorcio vincular en el Código Civil, en la Ley de Matrimonio Civil 2393 y en la ley 14.394	345
303.	El caso "Sejean"	346
304.	El divorcio vincular en la ley 23.515	347
305.	Fundamento de la pérdida de la vocación hereditaria conyugal producida por el divorcio vincular	349
306.	La exclusión hereditaria conyugal y la ley 14.394	350
307.	Solución jurisprudencial por plenario de la Cámara de la Capital	351
308.	La ley 17.711 y la pérdida de los derechos hereditarios en el divorcio vincular	351
309.	¿Subsiste la vocación hereditaria del cónyuge divorciado vincularmente por la ley 14.394?	352
310.	Conversión en vincular de un anterior divorcio decretado por culpa de uno de los cónyuges. Derechos adquiridos	353
311.	Exclusión hereditaria conyugal por divorcio vincular declarado en el extranjero. Planteo del problema	356
312.	A) Pérdida de la vocación hereditaria por sentencia de divorcio dictada en el extranjero con anterioridad a la vigencia de la ley 23.515	356
313.	B) Pérdida de la vocación hereditaria por sentencia de divorcio dictada en el extranjero a partir de la vigencia de la ley 23.515 ...	358
314.	Precedentes jurisprudenciales	359
315.	Divorcio y reconciliación	362
316.	El divorcio vincular y los derechos sucesorios de la nuera viuda ..	362
317.	Efectos de la exclusión hereditaria conyugal por divorcio vincular en aspectos relacionados con el fenómeno sucesorio	363

II. *Cuestiones procesales*

318.	Juez competente y fuero de atracción	366
319.	Procedimiento: distinciones	367
320.	Sujeto activo	368
321.	Sujeto pasivo	369
322.	Defensas que puede oponer el cónyuge a quien se pretende excluir ..	370

323. Prueba: carga y medios	372
324. Efectos de la exclusión	372

CAPÍTULO IX

EXCLUSIÓN HEREDITARIA CONYUGAL
EN LA SEPARACIÓN DE HECHOI. *Introducción*

325. Concepto y clases	375
326. Efectos en el orden sucesorio: Régimen del Código Civil	376
327. Régimen de la ley 17.711	379
328. Régimen según la ley 23.515	380
329. Fundamentos de la falta de vocación hereditaria del cónyuge culpable y de la vocación del inocente	383

II. *Acción de exclusión*

330. Juez competente y fuero de atracción	384
331. Vía procesal adecuada	384
332. Participación del cónyuge separado de hecho en el sucesorio	385
333. Posibilidad de ser designado administrador de la sucesión	385
334. Sujeto activo	386
335. Sujeto pasivo	387
336. Carga de la prueba	387
337. Diversidad de régimen conforme al plazo de la separación personal y su influencia en la carga de la prueba	390
338. Medios de prueba	393
339. Efectos de la exclusión	394
340. Efectos especiales con relación al inmueble que habita el excluido	395

CAPÍTULO X

EXCLUSIÓN DE LA VOCACIÓN HEREDITARIA CONYUGAL
EN LA SEPARACIÓN PROVISIONALI. *Introducción*

341. La separación provisional en la Ley de Matrimonio Civil	397
342. La separación provisional en la ley 17.711	399
343. La separación provisional como causal de exclusión hereditaria en la ley 23.515	400
344. La atribución del hogar conyugal como separación provisional decretada judicialmente	401

II. *Acción de exclusión*

345. Juez competente. Vía procesal adecuada. Participación del cónyuge separado en el sucesorio. Posibilidad de ser designado administrador de la sucesión. Sujeto activo y sujeto pasivo: Remisión	403
346. Presupuestos de ejercicio de la acción	403

347. Carga de la prueba	403
348. Medios de prueba	404
349. Efectos de la exclusión con respecto al inmueble atribuido	405
350. Efectos especiales de la exclusión hereditaria conyugal con respecto al inmueble alquilado	406

CAPÍTULO XI

CONCUBINATO O INJURIAS GRAVES DEL CONYUGE INOCENTE

I. *Introducción*

351. Régimen de la Ley de Matrimonio Civil	409
352. Régimen de la ley 17.711	410
353. Régimen de la ley 23.515	413
354. ¿Se puede continuar las acciones derivadas del art. 71 bis después de la reforma introducida por la ley 23.515?	413
355. ¿Son causales de indignidad el adulterio o las injurias graves?	414
356. Fundamento de la exclusión por concubinato o injurias graves ...	414
357. ¿Se mantiene el deber de fidelidad con posterioridad a la separación personal tras la sanción de la ley 23.515?	415
358. Conceptuación del concubinato como causal de exclusión	416
359. Conceptuación de las injurias graves como causal de exclusión ...	417
360. ¿Constituye la unión homosexual una injuria grave?	418
361. Análisis de precedentes jurisprudenciales	419

II. *Acción de exclusión*

362. Juez competente	420
363. Sujeto activo: enunciación	420
364. A) El problema durante la ley 17.711	420
365. B) La solución dada por la jurisprudencia de la Cámara Nacional Civil	423
366. C) La solución dada por la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	423
367. D) La ley 23.515	423
368. Sujeto pasivo	424
369. Prueba	425
370. Efectos	425
371. Efectos especiales en cuanto al inmueble que habita el excluido ...	425

APÉNDICE

MODELOS DE ESCRITOS

I. Modelos de demandas de reducción	431
II. Modelos de demandas de colación	447
III. Modelos de demandas de nulidad de la partición	457
IV. Modelos de demandas de petición de herencia	463

V. Modelos de demandas de exclusión del cónyuge por matrimonio celebrado dentro de los treinta días mediando enfermedad del otro	469
VI. Modelos de demandas de exclusión del cónyuge en la separación personal con atribución de culpa	475
VII. Modelos de demandas de exclusión del cónyuge en la separación personal sin atribución de culpa	479
VIII. Modelo de demanda de exclusión del cónyuge mediando divorcio vincular	487
IX. Modelo de demanda de exclusión del cónyuge en la separación de hecho	491
X. Modelo de demanda de exclusión del cónyuge mediando separación provisional	493
XI. Modelos de demandas de exclusión del cónyuge por concubinato o injurias graves del cónyuge inocente	497

Se terminó de imprimir
en marzo de 1992,
en GERMANO ARTES GRÁFICAS S.R.L.,
Av. Pedro Goyena 376/80, Buenos Aires.