

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**

# 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 CÓNNYUGE, 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