

BIBLIOTECA IBEROAMERICANA DE DERECHO



LA REGULACIÓN JURÍDICA DE LA MUERTE EN IBEROAMÉRICA

con particular referencia al
Derecho cubano

Leonardo B. Pérez Gallardo
*Profesor Titular de Derecho civil
de la Facultad de Derecho de La Habana*

| | |
|-----------------------------------|---------|
| Biblioteca de la Corte Suprema | |
| Nº de Orden | 122.481 |
| Ubicación | C5622 |



ZAVALIA

Bogotá, México, D.F., Madrid, Buenos Aires, 2009

ÍNDICE

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------|
| A modo de presentación | 9 |
| I. La regulación jurídica de la muerte. Pasado y presente. Especial referencia al criterio neurológico | 13 |
| 1. La conciencia sobre nuestra muerte | 14 |
| 2. La existencia humana y la muerte | 15 |
| 3. Buscando el sentido de nuestra propia muerte | 16 |
| 4. Esbozo histórico de los criterios sobre la determinación de la muerte | 17 |
| 4.1. Hacia el tracto histórico del criterio neurológico de determinación de la muerte..... | 22 |
| 4.2. Criterios o formulaciones de determinación de la muerte que se esgrimen en la actualidad | 27 |
| 5. Tendencias sobre la regulación de la muerte en la Codificación Civil contemporánea | 32 |
| 6. La definición de muerte en el Derecho cubano. Recuento histórico | 34 |
| 6.1. Código Civil español de 1888, vigente en Cuba desde 1889.... | 35 |
| 6.2. Ley ? 1175 de 9 de marzo de 1965..... | 35 |
| 6.3. Proceso de Codificación Civil. Devenir del vigente artículo 26.1 | 36 |
| 6.3.1. Primera versión: agosto de 1975 | 36 |
| 6.3.2. Segunda versión: Anteproyecto de agosto de 1979 | 36 |
| 6.3.3. Tercera versión: Anteproyecto de febrero de 1982 | 36 |
| 6.3.4. Cuarta versión: Anteproyecto de enero de 1983 | 37 |
| 6.3.5. Quinta versión: Anteproyecto de febrero de 1985 | 37 |
| 6.3.6. Sexta versión: Anteproyecto de septiembre de 1985 | 37 |
| 6.3.7. Séptima versión: Anteproyecto de diciembre de 1985 .. | 37 |
| 6.3.8. Octava versión: Proyecto de mayo de 1986..... | 38 |
| 7. El artículo 26.1 del Código Civil cubano: ratio de la norma, sentido y alcance, pautas que sienta | 38 |
| 7.1. No definición de la muerte | 39 |
| 7.2. Referencia a la determinación y certificación de la muerte.... | 41 |
| 7.2.1. La determinación de la hora del fallecimiento y su expresión en el certificado médico de defunción..... | 46 |
| 7.3. La necesaria intervención del personal facultativo autorizado .. | 48 |

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 7.4. La remisión a regulaciones de naturaleza especial, establecidas por el organismo competente | 51 |
| 8. A modo de epítome | 53 |
| Bibliografía..... | 54 |
| II. La declaración judicial de presunción de muerte: una aproximación tópica a su estudio | 59 |
| 1. La declaración judicial de presunción de muerte. Concepto. | |
| Naturaleza | 60 |
| 2. Requisitos para que proceda | 62 |
| 3. Legitimados para interesarla | 65 |
| 4. Plazos exigidos ex lege para su declaración | 67 |
| 5. Vía procesal para encauzar la pretensión | 78 |
| 6. Determinación de la fecha exacta del fallecimiento. Carácter retroactivo de los efectos de la declaración judicial | 81 |
| 7. Inscripción en el Registro del Estado Civil | 86 |
| 7.1. Diferencia entre la declaración judicial de muerte presunta y la inscripción fuera de término en el Registro del Estado Civil de la defunción | 90 |
| 8. Efectos en el orden sucesorio | 94 |
| 8.1. Particularidades que ofrece el evento de que el presuntamente muerto no murió cuando lo declaró el auto, sino en fecha posterior | 95 |
| 9. Efectos en el orden familiar. Especial referencia al matrimonio | 97 |
| 10. Consecuencias jurídicas de la prueba de la existencia del declarado presuntamente muerto o de su retorno | 102 |
| 11. La presunción judicial de muerte en nuestras normas de Derecho Internacional Privado | 111 |
| Bibliografía..... | 112 |
| III. La conmorienca: venturas y desventuras de una presunción legal..... | 115 |
| 1. El Derecho ante la pluralidad de fallecimientos en los que resulta imposible determinar por los medios de prueba admitidos ex lege, el orden de precedencia. Soluciones legales al respecto: presunciones de supervivencia y premoriencia y presunción de conmorienca..... | 116 |
| 2. Ámbito de aplicación de la conmorienca. Alcance del artículo 27 del Código Civil | 121 |
| 2.1. Tesis reductiva al fenómeno sucesorio | 121 |
| 2.2. Tesis amplia o extensiva | 123 |
| 3. Presupuestos | 127 |
| 3.1. De naturaleza subjetiva: pluralidad de personas fallecidas, unidas por un vínculo transmisivo o adquisitivo de derechos..... | 127 |

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 3.2. De naturaleza objetiva: el acontecimiento causante de los fallecimientos. El lugar en que ocurre. La fuente directa de la muerte | 129 |
| 3.3. De naturaleza causal: la duda o incerteza del orden cronológico de los fallecimientos | 132 |
| 4. La conmorienca: entre una presunción legal iuris tantum o una regla sobre el onus probandi | 135 |
| 5. Especial referencia a la aplicación del criterio neurológico de diagnóstico de muerte, excluyente per se de situaciones de conmorienca | 151 |
| 6. Repercusiones sucesorias de la conmorienca: ¿Acaso excluye la procedencia del ius repraesentationis y de la sustitución vulgar? | 155 |
| 6.1. Previsión testamentaria de la conmorienca. Una peculiar cláusula contenida en el testamento de John Lennon | 166 |
| 7. La conmorienca, más allá de la sucesión mortis causa. Muerte simultánea del titular de una cuenta de ahorro y del beneficiario | 168 |
| 8. La conmorienca y el Derecho Internacional Privado. Posible conflicto de calificaciones y determinación de la ley aplicable | 172 |
| Bibliografía..... | 174 |
| IV. De la inscripción de la defunción en el Registro del Estado Civil | 179 |
| 1. Del asiento de inscripción de la defunción | 179 |
| 1.1. Fuentes | 181 |
| 1.1.1. De naturaleza documental | 181 |
| 1.1.2. De naturaleza testifical | 184 |
| 1.2. Contenido | 185 |
| 1.3. Notas marginales | 187 |
| 1.4. Funcionarios encargados de la práctica de la inscripción | 189 |
| 1.4.1. Criterios de atribución de la competencia | 189 |
| 1.5. Plazo ordinario para la práctica de la inscripción | 190 |
| 1.5.1. Supuestos de inscripción fuera del plazo ordinario | 190 |
| 2. De la licencia de inhumación o cremación del cadáver | 191 |
| 2.1. Contenido | 193 |
| 2.2. Plazos para practicar la inhumación o cremación del cadáver | 194 |
| 3. De las certificaciones de defunción | 195 |
| 3.1. Certificaciones literales, en extracto y negativas | 195 |
| 3.2. La expedición de certificaciones de defunción, la causa de la muerte y el derecho a la intimidad personal y familiar | 197 |
| 4. Errores u omisiones en el asiento registral de defunción: la vía administrativa y la vía judicial | 201 |
| Bibliografía..... | 202 |