

FRANCISCO A. M. FERRER

**COMUNIDAD
HEREDITARIA
E INDIVISIÓN
POSGANANCIAL**

**CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL
DE LA NACIÓN. LEY 26.994**

Prólogo de
CARLOS H. ROLANDO

RUBINZAL - CULZONI EDITORES

Talcahuano 442 – Tel. (011) 4373-0544 – C1013AAJ Buenos Aires
Salta 3464 – Tel. (0342) 401-9300 – S3000CMV Santa Fe

ÍNDICE SUMARIO

<i>Prólogo</i> , por CARLOS H. ROLANDO	7
--	---

CAPÍTULO I

SUCESIÓN, SUCESTORES, HERENCIA

A. CLASES DE SUCESIÓN

1-6. La sucesión universal	13
7-8. La sucesión particular	18

B. LOS SUCESTORES

9.	20
---------	----

I. *Sucesores universales*

10.	20
11.a)-14. El heredero universal	21
15.b)-21. El legatario de cuota, hoy heredero de cuota	28
22. Evolución de la jurisprudencia	37
23-24. Los derechos del legatario de cuota en el proceso sucesorio	38
25. Proyectos de reforma	41
26. Código Civil y Comercial de 2015	42
27. Derecho comparado	44
28.c)-34. El sucesor universal fiduciario	45
35.d) Pluralidad de sucesores universales	52

II. Sucesores particulares	54
36.a)-38. El legatario.	54
39. El legatario particular, pleno o fiduciario, no integra la comunidad hereditaria.	56
40.b) El cesionario de derechos hereditarios.	56
C. LA HERENCIA	
41. Unidad y autonomía de la herencia.	57

CAPÍTULO II

COMUNIDAD HEREDITARIA: NOCIONES GENERALES

A. GENERALIDADES

42. Indivisión	61
43. Léxico.	64
44. Comunidad hereditaria. Concepto	65
45. Causa	68
46. Presupuestos para constituir la comunidad	69
47. Vocación sucesoria	69
48. Aceptación de la herencia.	72
49. Existencia, fundamento y duración	73
50. Caracteres.	77
51-53. Funciones.	78

B. RÉGIMEN JURÍDICO

54. Política legislativa del Código Civil sobre la comunidad hereditaria.	79
55. Normativa aplicable según el régimen del Código Civil.	83
55 bis. El régimen del Código Civil y Comercial. Normas procesales	87

CAPÍTULO III NATURALEZA JURÍDICA

56. Las concepciones sobre la comunidad hereditaria	93
57. La concepción romana: comunidad por cuotas.	93
58. La concepción germana: propiedad en mano común.	96
59. La concepción anglosajona: inexistencia de comunidad hereditaria	98
60. La concepción romana en el derecho extranjero y patrio.	100
61. Teorías intermedias, mixtas o prescindentes de las concepciones clásicas.	100
62. Teoría de la personalidad jurídica	101
63-64. Tesis de la personalidad jurídica plena	102
65. Personalidad de la herencia en supuestos determinados	103
66. Personalidad de la herencia aceptada bajo beneficio de inventario	104
67. Personalidad limitada o restringida de la comunidad hereditaria	105
68-90. El patrimonio hereditario indiviso en ningún supuesto tiene personalidad jurídica, ni plena ni restringida	107
91. Derecho comparado.	122
92. Patrimonio de afectación.	124
93. Condominio	126
94. Identidad propia.	129
94 bis. Régimen particular de propiedad y administración	130
95-100. Nuestra opinión	130

CAPÍTULO IV

SUJETOS

A. SUJETOS

101. Individualización	139
102. Herederos de cuota: integran la comunidad	139

103. Concurrencia de diversos sucesores universales	140
104. Exclusión de los legatarios particulares.....	143
105. Modificaciones subjetivas. Cesionario.....	145

B. DERECHO HEREDITARIO DE LOS COMUNEROS

106. Derecho hereditario de los sucesores universales.....	147
107. Derecho abstracto sobre una cuota ideal de la herencia indivisa.....	148
108. Caracteres del derecho hereditario abstracto.....	153
109-110. Derecho a una cuota indivisa sobre cada uno de los bienes hereditarios.....	153

CAPÍTULO V

OBJETO

111-112. Composición patrimonial del objeto de la comunidad hereditaria	157
---	-----

A. ACTIVO

113. Elementos.....	160
114. Modificaciones.....	160
115.a) Aumentos	161
116.b) Disminuciones	165
117.c) Funcionamiento de la subrogación real.....	165
118.d) Bienes provenientes de una acción de reducción ejercida conjuntamente por los comuneros.....	168
119. Situación de las cosas ciertas legadas	168
120. Único bien sucesorio.....	170
121. Bienes que no integran el activo real de la comunidad.....	170
122.a) Valores colacionables	170
123.b) Bien obtenido individualmente por vía de acción de reducción	172
124.c) La indemnización que se paga a los herederos por la muerte del causante	172
125.d) Las pensiones y subsidios otorgados por asociaciones mutuales.....	172

126.e) El importe de los seguros de vida.....	172
127.f) Derechos y acciones extrapatrimoniales	173

B. PASIVO

128-133. Composición y régimen jurídico del pasivo	174
134. Responsabilidad limitada del heredero	179
135. Responsabilidad por deudas y la responsabilidad por cargas de la herencia	180
136-139. Afectación prioritaria de la herencia indivisa al pago del pasivo sucesorio, sean los herederos responsables limitada o ilimitadamente.....	182
140. Afectación de la herencia al pago de las deudas siendo el heredero responsable ilimitadamente.....	185
141. La herencia como patrimonio neto	186
142-143. Situación posterior a la partición.....	187
144. Proyectos de reforma	188
145. Derecho comparado.....	189

CAPÍTULO VI

DIVISIÓN DE CRÉDITOS Y DEUDAS

146. Régimen del Código Civil y del Código Civil y Comercial	193
147. Precedentes romanos y su perdurabilidad.....	194

A. DIVISIÓN DE LOS CRÉDITOS

148. Regla general del Código derogado y régimen del nuevo Código	197
149. Consecuencias de la divisibilidad automática de los créditos divisibles	198
150. Inconvenientes del régimen legal.....	203
151. Colisión de la regla de divisibilidad con otros preceptos del Código Civil. Diversas teorías	206
152. Nuestro criterio	211
153. Derecho comparado, derecho proyectado argentino y el nuevo Código	214

B. DIVISIÓN DE LAS DEUDAS

154. Principio de divisibilidad	216
155. Consecuencias de la divisibilidad de las deudas y de la indivisibilidad de su garantía patrimonial	218
156. Sujetos obligados.....	222
157. Momento en que se dividen las deudas	224
158. Ineficacia de los acuerdos entre copartícipes	226
159. Pago con subrogación.....	227
160. En la práctica rige la indivisibilidad	227
161. Derecho comparado y proyectado argentino.....	231

CAPÍTULO VII

DERECHOS DE LOS COMUNEROS

162. Contenido.....	237
---------------------	-----

A. DERECHO SOBRE LA CUOTA

PARTE INDIVISA DE LA HERENCIA

163. Derecho a disponer de su cuota.....	237
164. Cesión de los derechos del cónyuge sobreviviente	239
165. Remisión	241

B. SOBRE LA CUOTA INDIVISA EN CADA UNO DE LOS BIENES INTEGRANTES DE LA MASA HEREDITARIA

166-168. Derecho provisorio y condicional	242
169. Disposición de un bien hereditario determinado por todos los comuneros.....	248

C. SOBRE LOS BIENES INTEGRANTES DE LA MASA HEREDITARIA

170. Realización de actos conservatorios.....	248
171. Posesión de los bienes hereditarios	250
172. Comunidad de posesión. Interversión del título	252
173. Frutos	254
174. Uso y goce de los bienes comunes. Partición provisoria.....	255

175. Costos de los servicios	257
176-184 bis. Ocupación de bienes de la sucesión por un heredero	257
185. Locación de un bien hereditario.....	264
186.a)-189. Locación ya contratada con el causante	264
190.b)-191. Locación contratada con sus comuneros	267
192. Desalojo	268
193. Actos de disposición	269
194. Venta de bienes hereditarios antes de la partición, mediando oposición o ausencia de algún cosucesor universal	273
194 bis. Actos de administración extraordinaria	275
195. Ejercicio de derechos societarios	278
196.a) Sociedades anónimas.....	278
197.b)-201. Sociedades de responsabilidad limitada.....	283
202-207. Pactos sobre incorporación o exclusión de herederos del socio fallecido.....	287

D. ACTUACIÓN PROCESAL DE LOS COMUNEROS

207 bis. Legitimación para iniciar el proceso sucesorio.....	290
208-210. Ejercicio de acciones que correspondían al causante, activa o pasivamente.....	290
211. Legitimación activa de los comuneros.....	293
212. Acciones individuales de los acreedores hereditarios	297
213-226. Legitimación pasiva.....	300
227. Acciones del sucesor universal en defensa de su derecho hereditario	310
228-232. Ejercicio de acciones judiciales conservatorias.....	310
233-242. Acción reivindicatoria	313
243. Proyectos de reforma y derecho comparado	323
243 bis. El Código Civil y Comercial de la Nación.....	326
244. Derecho a demandar la partición	327
245. Límites	330
245.1. Trámites procesales previos	330
245.2. Situaciones críticas	330

245.3. Interversión del título y usucapión.....	331
245.4. Derecho de acreedores y legatarios	331
245.5. Bien de familia	332
245.6. Derecho de habitación del cónyuge superviviente	334
245.7. Indivisiones forzosas	337
245.8. Indivisión impuesta por el testador	338
245.9. Pacto de indivisión entre los coherederos.....	340
245.10. Indivisión impuesta por el cónyuge superviviente	341
245.11. Indivisión impuesta por un heredero.....	344
245.12. Oponibilidad frente a terceros. Derechos de los acreedores.....	345

CAPÍTULO VIII

DERECHOS DE LOS ACREEDORES

246. Acreedores de la sucesión y acreedores del heredero	347
A. REGLAS GENERALES	
I. Preferencias	348
247.a) De los acreedores de la sucesión con respecto a los herederos, incluso legitimarios, y a los acreedores de los herederos	348
248.b) De los acreedores de la sucesión respecto a los legatarios y acreedores de los legatarios.....	352
249.c) De los legatarios respecto de los acreedores personales del heredero	354
250.d) De los herederos forzosos respecto de los legatarios.....	355
II. Orden de pago	356
251. Cargas y deudas de la sucesión; legítimas	356
252. Liquidación inorgánica del pasivo hereditario	358
B. DERECHOS DE LOS ACREEDORES SUCESORIOS	
253. Clasificación.....	363
254.I. <i>Derechos de carácter general</i>	363
255.a) Determinar el sujeto pasivo de las deudas hereditarias	363

256.b) Iniciar e instar el trámite del proceso sucesorio.....	364
257.c) Obtener la declaración de legítimo abono de su crédito	365
258.d) Ejercer las acciones individuales por cobro de sus créditos	369
259.e) Ejecutar los bienes hereditarios no obstante la indivisión autorizada por artículos 2330/2333 del CCC.....	371
260.f) Ejecutar el inmueble hereditario libre del derecho de habitación viudal	371
261.g) Efectivizar su preferencia sobre los herederos en la partición.....	373
262.h) Pedir la quiebra de la sucesión	374
263.i) Exigir rendición de cuentas al heredero administrador, y reclamarle el resarcimiento de los daños ocasionados por su culpa grave.....	375
264.j) Exigir garantías al administrador, y demandar la remoción del administrador de la sucesión.....	375
265.k) Asumir la administración y liquidación de la herencia en caso de abandono del heredero	376
266.l) Derechos del acreedor presentado tardíamente	378
267.II-268. <i>Derechos específicos en la situación de herencia confundida con el patrimonio personal del heredero. Acreedores del heredero</i>	<i>379</i>

C. ACREEDORES PERSONALES DE LOS SUCESORES UNIVERSALES

269. Legitimación activa para demandar	384
269.a) La nulidad de la aceptación de la herencia.....	384
270.b) La nulidad de la renuncia	388
271.c) La revocación de la renuncia	389
272. Situación durante la etapa de indivisión	395
273-278. Venta forzada de los derechos hereditarios.....	396
279. Acciones que pueden ejercer por vía subrogatoria.....	402
280-287. Derechos y acciones en relación a la partición.....	403
288. Situación de los acreedores personales después de la partición	409

CAPÍTULO IX
INDIVISIÓN POSGANANCIAL

A. NOCIONES BÁSICAS. RÉGIMEN DE COMUNIDAD DE GANANCIAS

289. La sociedad conyugal en el Código Civil.....	411
290. El régimen patrimonial del matrimonio en el Código Civil y Comercial.....	415
291. Convenciones matrimoniales	416
292. Régimen patrimonial primario	417
293. Régimen de separación de bienes	419
294. Régimen de comunidad de ganancias	419
295. Tipificación del régimen de comunidad	420
296. Comienzo del régimen patrimonial de comunidad.....	421
297. Calificación de los bienes de los cónyuges: propios y gananciales	422
298. Importancia de la distinción	426
299. Bienes mixtos	427
300. Gestión de los bienes en la comunidad.....	428
301. Deudas de los cónyuges	429
302. Extinción del régimen patrimonial matrimonial	434
303. Disolución del régimen por muerte de uno de los cónyuges	436
304. Disolución en caso de muerte presunta.....	438
305. Efectos de la disolución del régimen de comunidad	441

B. INDIVISIÓN POSGANANCIAL

306. Denominación	443
307. Características de la indivisión.....	444
308. Proyectos de reforma	445
308 bis. Régimen del Código Civil y Comercial	446
309. Naturaleza jurídica	448
310. Disolución del régimen de comunidad (sociedad conyugal) por causas distintas al fallecimiento de uno de los cónyuges.....	449
311. Responsabilidad por deudas	451

312. Extinción del régimen de comunidad por muerte de un cónyuge	453
313. Indivisión posganancial e indivisión hereditaria	456
314. Régimen jurídico especial de la indivisión posganancial derivada de la muerte de un cónyuge.....	459
315.a) Activo de la indivisión posganancial.....	459
316.b) La administración	461
317.c) Derecho del cónyuge supérstite a mantener la indivisión	463
318.d) Composición del pasivo	464
319.e) La liquidación del pasivo	464
320.f) División de las deudas	466
321.g) Las recompensas	466
322.h) Cargas de la sucesión	467
323.i) La partición del activo líquido.....	468
324. Temas a desarrollar	468

CAPÍTULO X

ADMINISTRACIÓN DE LA HERENCIA INDIVISA Y LA INDIVISIÓN POSGANANCIAL

325. Sistemas de administración y liquidación de la herencia.....	469
326. Sistema argentino	472
a) Régimen del Código Civil	472
b) Sistema del Código Civil y Comercial: administración y proceso sucesorio	473
327. Concepto	476
328. Objeto.....	477

A. ADMINISTRACIÓN EXTRAJUDICIAL

329.	477
330. Actos conservatorios	478
331. Medidas urgentes.....	479
a) En interés común de la sucesión	479
b) Medidas en seguridad de los derechos de un interesado.....	481

CAPÍTULO IX
INDIVISIÓN POSGANANCIAL

A. NOCIONES BÁSICAS. RÉGIMEN DE COMUNIDAD DE GANANCIAS

289. La sociedad conyugal en el Código Civil.....	411
290. El régimen patrimonial del matrimonio en el Código Civil y Comercial.....	415
291. Convenciones matrimoniales	416
292. Régimen patrimonial primario	417
293. Régimen de separación de bienes	419
294. Régimen de comunidad de ganancias	419
295. Tipificación del régimen de comunidad	420
296. Comienzo del régimen patrimonial de comunidad.....	421
297. Calificación de los bienes de los cónyuges: propios y gananciales	422
298. Importancia de la distinción.....	426
299. Bienes mixtos	427
300. Gestión de los bienes en la comunidad.....	428
301. Deudas de los cónyuges	429
302. Extinción del régimen patrimonial matrimonial.....	434
303. Disolución del régimen por muerte de uno de los cónyuges	436
304. Disolución en caso de muerte presunta.....	438
305. Efectos de la disolución del régimen de comunidad	441
B. INDIVISIÓN POSGANANCIAL	
306. Denominación	443
307. Características de la indivisión.....	444
308. Proyectos de reforma	445
308 bis. Régimen del Código Civil y Comercial	446
309. Naturaleza jurídica.....	448
310. Disolución del régimen de comunidad (sociedad conyugal) por causas distintas al fallecimiento de uno de los cónyuges.....	449
311. Responsabilidad por deudas	451

312. Extinción del régimen de comunidad por muerte de un cónyuge	453
313. Indivisión posganancial e indivisión hereditaria.....	456
314. Régimen jurídico especial de la indivisión posganancial derivada de la muerte de un cónyuge.....	459
315.a) Activo de la indivisión posganancial.....	459
316.b) La administración	461
317.c) Derecho del cónyuge supérstite a mantener la indivisión	463
318.d) Composición del pasivo	464
319.e) La liquidación del pasivo	464
320.f) División de las deudas	466
321.g) Las recompensas	466
322.h) Cargas de la sucesión	467
323.i) La partición del activo líquido.....	468
324. Temas a desarrollar.....	468

CAPÍTULO X
ADMINISTRACIÓN DE LA HERENCIA INDIVISA Y LA INDIVISIÓN POSGANANCIAL

325. Sistemas de administración y liquidación de la herencia.....	469
326. Sistema argentino	472
a) Régimen del Código Civil	472
b) Sistema del Código Civil y Comercial: administración y proceso sucesorio	473
327. Concepto	476
328. Objeto.....	477
A. ADMINISTRACIÓN EXTRAJUDICIAL	
329.	477
330. Actos conservatorios.....	478
331. Medidas urgentes.....	479
a) En interés común de la sucesión	479
b) Medidas en seguridad de los derechos de un interesado.....	481

332. Actos de administración y de disposición.....	482
333. Administrador convencional.....	483
334. Administrador de hecho.....	486
335. Uso y goce de los bienes comunes.....	487
335 bis. Uso exclusivo del inmueble que fue residencia habitual de los esposos.....	488
336. Frutos de los bienes indivisos.....	488
337. Establecimientos comerciales, industriales, agropecuarios....	489
338. Administración de establecimientos que constituyen unidad económica en caso de indivisiones forzosas.....	489

B. ADMINISTRACIÓN JUDICIAL DE LA HERENCIA

339. Regla general del Código Civil derogado.....	495
340. Reglamentaciones procesales.....	496
341. Normativa específica sobre administración judicial de la herencia en el nuevo Código.....	497
342. Eficacia inmediata de las normas procesales contenidas en el Código Civil y Comercial.....	498
343. Administrador judicial. Iniciativa de las partes.....	500
344. Incidente de administración.....	501
345. ¿A quién representa el administrador judicial de la sucesión?.....	502
346. Administrador provisorio y administrador definitivo judicial.....	503
347. Quiénes pueden ser administradores judiciales.....	504
348. Procedencia y designación del administrador provisorio....	505
349. Designación del administrador definitivo.....	507
350. Falta de acuerdo unánime o de mayoría. Facultades de los jueces.....	511
351. Preferencia del cónyuge. Parámetro de idoneidad.....	512
352. Cónyuge separado de hecho.....	513
353. Exclusión del cónyuge supérstite.....	513
354. Designación de un heredero.....	515
355. Designación de un tercero.....	516
356. Administración plural.....	518
357. Resolución que designa administrador. Apelabilidad.....	520

358. Designación por el testador.....	520
359. Prestación de fianza.....	526
360. Aceptación del cargo y entrega de los bienes.....	527
361-368. Facultades del administrador.....	528
369. Rendición de cuentas.....	536
370. Responsabilidad por daños y perjuicios.....	542
371. Remoción.....	544
372. Sustitución del administrador.....	547
373. Abandono del heredero administrador.....	547
374. Gastos y remuneración.....	550
375. Honorarios de los letrados patrocinantes del administrador.....	556

CAPÍTULO XI

LIQUIDACIÓN DEL PASIVO

376. Separación de la administración y de las responsabilidades en vida de ambos cónyuges.....	557
377. Régimen del pasivo luego de la muerte de un cónyuge....	559
378-382. Diversas teorías.....	560
383-386. El deceso de un cónyuge no altera objetivamente la relación de derecho con los acreedores, sean del causante o del supérstite.....	564
387. Existencia de dos masas indivisas: la posganancial y la hereditaria.....	567
388-390. Contradicciones.....	569
391-393. Incolumidad de las garantías patrimoniales de los acreedores del causante y del cónyuge supérstite.....	570
394. Inexacta interpretación del artículo 481 del CCC.....	572
395. Confluencia de acreedores del cónyuge prefallecido y del supérstite.....	574
396.I. <i>Deudas de ambos cónyuges anteriores a la disolución de la comunidad</i>	575
397.1) Acreedores del cónyuge prefallecido.....	576
398.2) Acreedores del cónyuge supérstite.....	579

399.II. <i>Deudas del cónyuge supérstite contraídas durante la</i> <i>indivisión, después de la muerte del otro consorte</i>	580
400.1)-401.2)	580

CAPÍTULO XII

CONCURSO O QUIEBRA DE LA SUCESIÓN

402. Conveniencia de la liquidación colectiva de la herencia	585
403. Antecedentes y derecho comparado	586
404. Derecho argentino	589
405. Concurso del patrimonio de una persona fallecida	591
406. Fundamentos	592
407. Concursamiento de la sucesión y sucesión concursada	592
A. CONCURSAMIENTO DE LA SUCESIÓN	
408. Cesación de pagos	593
409. Vicisitudes del heredero	594
410. Inexistencia de plazo para pedir la falencia póstuma	595
411. El patrimonio de la persona fallecida debe estar separado del patrimonio de sus sucesores	595
412. Nuestra opinión: la pérdida de la limitación de responsabilidad del heredero (antiguo beneficio de inventario) no impide absolutamente el concurso autónomo de la sucesión	600
413. Concurrencia de aceptantes con responsabilidad limitada e ilimitada	605
414. Situación del heredero que pierde la responsabilidad limitada una vez declarada la falencia de la sucesión	606
415. Legitimación activa	607
416-417. Concursamiento de la sucesión y liquidación de la indivisión posganancial	611
418. Cuestiones de competencia	612
419-420. Sucesión concursada: muerte del fallido	613
421. Sucesión concursada e indivisión posganancial	616
422. Concursamiento de la sucesión: juez competente	617
423. Concurso preventivo. Separación de patrimonios	620

424. Inexistencia de plazo	620
425. Legitimación activa	621
426. Ratificación de la solicitud	623

B. CONCURSO O QUIEBRA DE LOS HEREDEROS

427. Capacidad del fallido para aceptar o repudiar herencia	626
428. Heredero que no opta. Intimación del artículo 2289 del Código Civil y Comercial	626
429. Heredero que repudia la herencia	627
430. Intimación para practicar inventario	628
431. Intervención del síndico en el juicio sucesorio	629
432-434. El aislamiento de patrimonios que establece la ley concursal, los principios sucesorios y sus efectos sobre los acreedores de la herencia y del heredero	629

CAPÍTULO XIII

EXTINCIÓN DE LA COMUNIDAD HEREDITARIA

435-437. Duración indeterminada. Partición	635
438. Partición parcial	637
439-441. La inscripción de la declaratoria de herederos no pone fin a la comunidad hereditaria	638
442. Otros medios de concluir la indivisión	641
443-448. Particiones provisionales	643