

**BIBLIOTECA IBEROAMERICANA DE DERECHO**

# **EL DERECHO DE SUCESIONES EN IBEROAMÉRICA. TENSIONES Y RETOS**

**Leonardo B. Pérez Gallardo**

*Coordinador*

Emilia Bustamante Oyague

Naiví Chikoc Barreda

Marcos M. Córdoba

Juan Guillermo Lohmann Luca de Tena

Ediltrudis Panadero de la Cruz

Montserrat Pereña Vicente

Leonardo B. Pérez Gallardo

Mauricio Tapia Rodríguez

Néstor E. Solari

Gastón Augusto Zavala

Nota introductoria

Leonardo B. Pérez Gallardo

 **editorial**  
**TEMIS S.A.**

 **EDITORIAL**  
**UBIJS**



**ZAVALLIA**

Bogotá, México, D.F., Madrid, Buenos Aires, 2010

## ÍNDICE

<b>Nota introductoria</b> .....	7
<b>En pos de necesarias reformas al Derecho Sucesorio en Iberoamérica / Leonardo B. PÉREZ GALLARDO</b> .....	11
I. ¿Por qué se hace necesaria una revisión del Derecho Sucesorio regulado en los códigos civiles iberoamericanos?.....	12
II. Puntos de miras de las posibles reformas.....	13
II.1. La consagración del Derecho de Sucesiones en un Libro <i>ad hoc</i> en los códigos civiles iberoamericanos .....	13
II.2. La inseminación artificial <i>post mortem</i> y su incidencia en la capacidad para suceder del <i>concepturus</i> .....	15
II.3. La posibilidad del contrato como otra alternativa para deferir la sucesión <i>mortis causa</i> .....	21
II.4. La flexibilidad de determinadas solemnidades testamentarias .....	26
II.4.1. ¿Testamento en soporte informático?.....	27
II.4.2. ¿Testigos instrumentales en los testamentos notariales?.....	29
II.4.3. Discapacitados y formalidades testamentarias.....	35
II.5. Las legítimas: minoración de su cuantía y de la cualidad de sus destinatarios .....	48
II.5.1. La utilidad de las legítimas como vía de protección de los discapacitados/ .....	53
II.6. Nuevas causales de indignidad sucesoria .....	55
II.7. La expansión del <i>ius repraesentationis</i> .....	58
II.8. Proscripción de todo rezago discriminatorio en razón del origen de la filiación en sede sucesoria.....	61

II.9. Necesaria atribución igualitaria de la herencia entre hermanos y demás colaterales, sin distinción del vínculo doble o sencillo .....	63
II.10. Mejora en la posición del cónyuge <i>supérstite</i> .....	63
II.10.1. Las uniones de hecho del mismo sexo y su incidencia en la delación <i>ab intestato</i> .....	67
II.11. La tramitación del título sucesorio <i>ab intestato</i> ante notario público .....	72
II.12. Constitución de registros de actos de última voluntad y de declaración de herederos <i>ab intestato</i> .....	78
III. El Derecho de Sucesiones al que aspiramos llegar .....	84
Bibliografía .....	86
<b>Supervivencia de la legítima tras las adaptaciones del Derecho Sucesorio a la sociedad del siglo XXI / Montserrat PEREÑA VICENTE</b> ....	93
Planteamiento.....	93
I. La renuncia anticipada a la acción de reducción .....	96
I.A) ¿Cuál es la naturaleza de esta renuncia? .....	96
I.B) ¿Quién interviene en la renuncia?.....	97
I.C) Requisitos de validez y eficacia .....	98
II. Donación-partición transgeneracional .....	101
II.A) Quiénes son partes. 1º) Quién puede ser donante. 2º) Quién puede ser donatario .....	102
II.B) Alcance de la donación-partición transgeneracional .....	104
III. La intangibilidad de la legítima en el Derecho español en presencia de un hijo o descendiente judicialmente incapacitado .....	108
III.A) Intervinientes .....	109
III.B) Ámbito de la sustitución .....	113
IV. Recapitulación .....	115
Bibliografía .....	116
<b>Evolución y perspectivas del Derecho Sucesorio chileno / Mauricio TAPIA RODRÍGUEZ</b> .....	119
I. Generalidades .....	119
II. Derecho sucesorio en el Código Civil .....	121
III. (i) Cónyuge sobreviviente .....	123
IV. (ii) Igualdad sucesoria entre hijos matrimoniales y no matrimoniales.....	127
V. (iii) ¿Libertad de testar? .....	129
VI. (iv) Administración y partición de los bienes de la comunidad hereditaria .....	133
VII. Otras modificaciones .....	137
VIII. Síntesis .....	138
Bibliografía .....	138

<b>El arbitraje en materia sucesoria en la nueva ley de arbitraje del Perú. Apuntes de urgencia / Juan Guillermo LOHMANN LUCA DE TENA</b> .....	141
I. Antecedentes .....	141
II. El arbitraje sucesorio en la nueva Ley de Arbitraje. Sumario.....	143
III. Algunos aspectos especiales .....	145
III.1. La formalidad.....	145
III.2. El albacea como árbitro.....	146
III.3. ¿Es imperativo el arbitraje testamentario para los involucrados? .....	147
III.4. Las partes en un proceso arbitral sucesorio .....	148
III.5. ¿Designación de árbitro o remisión a reglas?.....	149
III.6. ¿Vincula la estipulación arbitral testamentaria al cesionario de herencia o subrogado en derechos hereditarios? .....	149
III.7. Vicisitudes del testamento .....	149
III.8. Interpretación de testamento .....	151
III.9. ¿Es posible impugnar arbitralmente una declaración notarial o judicial de herederos?.....	151
III.10. El fideicomiso con efectos sucesorios .....	151
III.11. Protocolos familiares .....	152
III.12. Partición .....	152
<b>Utilidad social de la sucesión – asistencia – mejora específica / Marcos M. CÓRDOBA</b> .....	155
I. De algunas estructuras legales que tratan la cuestión. España. República de Cuba.....	157
II. Discapacidad e incapacidad .....	159
II.1. Protección de la incapacidad.....	163
II.2. Protección de la discapacidad .....	164
III. Conclusión .....	165
Bibliografía .....	167
<b>Ampliación del derecho de representación sucesoria a favor del cónyuge <i>supérstite</i> del hijo o hija premuertos frente a la herencia de los suegros / Emilia BUSTAMANTE OYAGUE</b> .....	169
1. Planteamiento de la cuestión.....	169
II. Vocación sucesoria .....	172
II.1. La <i>vocatio hereditatis</i> en la sucesión testamentaria e intestada .....	172
II.2. La sucesión de órdenes: vocación hereditaria actual y eventual .....	172
II.3. La vocación hereditaria y el Derecho Sucesorio peruano .....	173

II.4. Fuentes de la vocación hereditaria en el Derecho Sucesorio nacional .....	175
II.5. El principio del mejor derecho a heredar .....	177
III. El derecho de representación sucesoria en la legislación peruana ..	178
III.1. El concepto de derecho de representación .....	178
III.2. El derecho de representación en nuestro Código Civil .....	179
IV. El derecho de representación en la sucesión de los suegros, invocado por el cónyuge <i>supérstite</i> del hijo o hija premuerto .....	183
IV.1. Línea jurisprudencial asumida por la Corte Suprema de Justicia de Perú .....	183
IV.2. Normas de derechos humanos como sustento del derecho de representación sucesoria de la herencia de los suegros por el cónyuge <i>supérstite</i> del hijo premuerto .....	188
V. Propuesta de reforma para un futuro .....	193
Bibliografía .....	194
<b>El cónyuge en la sucesión <i>mortis-causa</i>. Aciertos y retos en Cuba/ Edil-trudis PANADERO DE LA CRUZ .....</b>	<b>197</b>
I. Generalidades .....	197
II. Posición del cónyuge en la sucesión intestada .....	199
III. El derecho a la sucesión hereditaria en las uniones consensuales ....	205
IV. Tutela jurídica al cónyuge en la sucesión testamentaria .....	213
V. Visión de la protección en sede sucesoria al cónyuge en la legislación especial .....	214
Bibliografía .....	221
<b>Algunas cuestiones sobre la partición de herencia/ Néstor E. SOLARI ..</b>	<b>225</b>
I. Diversas maneras de hacer la partición .....	226
a) La norma en cuestión .....	226
b) Formas de hacer la partición .....	226
c) Partición privada .....	226
II. Herederos ausentes .....	229
III. Partición provisional .....	230
IV. Partición judicial .....	231
a) La norma .....	231
b) Caracterización .....	231
c) Casos en que tiene lugar .....	231
V. La denominada partición mixta .....	235
VI. La llamada partición con saldo .....	236
VII. Decreto No. 2080/80 .....	237
VIII. Diligencias previas .....	238
a) La norma .....	238
b) Requisitos .....	238

c) Inventario .....	238
1. Caracterización .....	238
2. Formas .....	239
3. Nombramiento del inventariador .....	239
4. Bienes que estén fuera de la jurisdicción .....	240
5. Citaciones .....	240
d) Avalúo .....	241
1. Caracterización .....	241
2. Otros valores .....	243
3. Valor de las cosas .....	243
4. Impugnación al inventario o al avalúo .....	243
5. Reclamaciones .....	244
d) Retasa .....	244
e) Licitación .....	245
IX. Perito partidor .....	246
a) La norma .....	246
b) Concepto .....	246
c) Naturaleza de sus funciones .....	247
d) Nombramiento del perito partidor .....	248
e) Recusación del partidor .....	249
X. Distintos tipos de masas .....	250
a) La norma .....	250
b) Concepto .....	250
c) Distintas masas .....	250
1. Masa hereditaria .....	250
2. Masa indivisa .....	251
3. Masa de legítima .....	251
4. Masa partible .....	251
XI. Funciones del perito partidor .....	252
XII. Reglas que debe observar el perito partidor .....	252
XIII. Bienes excluidos de la partición .....	255
1) Sepulcros .....	256
2) Los títulos honoríficos y otros recuerdos de familia .....	257
XIV. Cuenta particionaria .....	257
XV. Aprobación de la partición .....	259
a) Caracterización .....	259
b) Presentación de la cuenta particionaria .....	260
c) Oposición .....	260
XVI. Vigencia del sistema de la partición de herencia .....	261
Bibliografía .....	263

<b>La competencia notarial en trámites sucesorios / Gastón Augusto ZAVALA</b> .....	265
I. Jurisdicción voluntaria o <i>competencia notarial</i> en asuntos no contenciosos.....	265
I.1. La jurisdicción voluntaria como término originario.....	265
I.2. Antecedentes .....	268
I.3. Doctrina .....	270
I.4. El notariado y la jurisdicción voluntaria .....	276
I.5. La tramitación ante notario como orden legal y convencional .....	278
II. Congresos y Jornadas Notariales .....	279
II.1. Desde la <i>jurisdicción voluntaria</i> hasta la <i>competencia notarial en asuntos no contenciosos</i> en los Congresos de la Unión .....	279
II.2. La determinación de herederos como competencia notarial ....	281
III. Panorama argentino .....	285
III.1. El Código Civil argentino y la declaración de herederos .....	285
III.2. Determinación notarial de herederos. Concepto.....	289
III.3. Transmisión hereditaria .....	291
III.4. La calidad hereditaria en la regulación normativa local. Su implementación.....	293
III.5. Patrocinio letrado.....	297
Bibliografía .....	299
<b>Notas sobre la eficacia de la declaración de herederos: entre el valor material y el valor procesal del acta notarial / Naiví CHIKOC BARREDA</b> .....	303
I. Eficacia del acta de declaración de herederos: razón de su estudio en el contexto jurídico actual .....	303
II. Valor material .....	304
III. Valor procesal .....	307
Bibliografía .....	317
<b>El Derecho de Sucesiones en cifras: Recapitulación y pronósticos / Leonardo B. PÉREZ GALLARDO</b> .....	319
I. Estadísticas, Demografía y Derecho de Sucesiones.....	320
II. El Derecho de Sucesiones: un repaso de lo acontecido.....	323
II.1. ¿Existe una tendencia en la población cubana por testar? .....	327
II.1.1. El título sucesorio testamentario es prevalente sobre el <i>ab intestato</i> .....	333
II.2. La vía extrajudicial: la más idónea para la tramitación del título sucesorio <i>ab intestato</i> y para la partición del caudal hereditario .....	334

II.3. Uniones de hecho y sucesión por causa de muerte .....	337
II.3.1. El reconocimiento judicial de la unión matrimonial no formalizada como cauce para alcanzar la condición de cónyuge <i>supérstite</i> .....	340
II.3.2. El reconocimiento de la buena fe al miembro <i>supérstite</i> de una unión matrimonial no formalizada concomitante con un matrimonio: los controvertidos efectos sucesorios .....	345
III. El Derecho de Sucesiones cubano: desafíos sociales, modos de encararlos .....	351
III.1. ¿Quién heredará al causante: el cónyuge <i>supérstite</i> o el <i>supérstite</i> de una unión de hecho? .....	352
III.2. Los cambios demográficos en Cuba: la tendencia hacia la ancianidad y la longevidad. Repercusión en sede sucesoria .....	353
III.3. Protección legal a los discapacitados. Legítimas y discapacidad .....	357
III.4. La internacionalización del matrimonio y su incidencia en posibles sucesiones con elemento extranjero .....	368
IV. Reflexión final .....	373
Bibliografía .....	373