

**JOSÉ LUIS
PÉREZ LASALA**

Ex Profesor titular de Derecho de Sucesiones de la Facultad de Ciencias Económicas de la Universidad Nacional de Cuyo. Ex Profesor titular de Derecho de Familia y Sucesiones de la Facultad de Ciencias Jurídicas y Sociales de la Universidad de Mendoza.
Ex Decano de esa Facultad

**GRACIELA
MEDINA**

Juez de Cámara de la Sala III en lo Civil y Comercial Federal. Profesora Titular de la Facultad de Derecho de la Universidad de Buenos Aires. Profesora de Posgrado de la Universidad de Buenos Aires. Profesora de Posgrado de la Universidad de Belgrano. Profesora de Doctorado de la Universidad Nacional de Lomas de Zamora

**ACCIONES JUDICIALES
EN EL
DERECHO SUCESORIO**

SEGUNDA EDICIÓN AMPLIADA Y ACTUALIZADA

RUBINZAL - CULZONI EDITORES

Talcahuano 442 - Tel. (011) 4373-0544 - C1013AAJ Buenos Aires
Salta 3464 - Tel. (0342) 455-5520 - S3000CMV Santa Fe

ÍNDICE SUMARIO

PARTE PRIMERA

por JOSÉ LUIS PÉREZ LASALA

CAPÍTULO I

ACCIONES DE PROTECCIÓN DE LA LEGÍTIMA

I. INTRODUCCIÓN A LA LEGÍTIMA

1. Sistemas de libertad de testar y de legítimas	11
2. Legítima: precedentes históricos	13
3. Sistemas principales sobre la concepción de la legítima.	17
4. Títulos por los cuales se puede recibir la legítima	20
5. Caracterización jurídica del legitimario	25
6. Sentido de la expresión “heredero forzoso”	28
7. Naturaleza jurídica de la legítima	29
8. Definición de la legítima	34
9. La legítima y la porción disponible.	36
10. La mejora.	37
11. Masa que sirve de base para determinar la legítima. Proyecto del Código Civil de 1998	38
12. Donaciones incluidas y excluidas de la reducción	45
13. Las deudas y cargas hereditarias y la reducción	46
14. Momento para determinar el valor de lo donado	49
15. La reducción no opera de oficio	50
16. Los legitimarios: reglas generales	50

17. Porciones de legítima en los casos de concurrencia	51
I. Clase de los parientes consanguíneos (y su asimilada, la de los parientes por adopción).....	51
II. Clase del pariente por afinidad.....	54
III. Clase del cónyuge.....	57
18. Imputación de legados y donaciones.....	57
19. Prohibición de renuncia o pacto sobre herencia futura.....	59
20. Prohibición de cargas y condiciones sobre la legítima.....	60
21. Legado de usufructo o renta vitalicia	65
22. Reducción de donaciones encubiertas.....	67
23. Caso especial de transferencia del dominio por contrato oneroso a un legitimario, con cargo de una renta vitalicia o con reserva de usufructo: artículo 3604.....	67
24. Acciones de reducción: concepto y caracteres	76
25. Acción de reducción y sus finalidades	77
26. Enunciación de las acciones de protección de la legítima	79

CAPÍTULO II

ACCIONES DE PROTECCIÓN DE LA LEGÍTIMA (continuación)

.....	81
-------	----

I. ACCIÓN DE COMPLEMENTO DE LEGÍTIMA

27. Concepto y terminología.....	82
28. Vías procesales	82
29. Juez competente.....	83
30. Sujeto activo	83
31. Sujeto pasivo	86
32. La reducción opera tanto en las donaciones efectuadas a herederos forzosos como a extraños.....	88
33. ¿Cabe la reducción en el proceso sucesorio?	89
34. La acción de reducción en el proceso contencioso	91

35. La acción de reducción iniciada con ulterioridad a la aprobación de las operaciones particionales.....	93
36. Oportunidad del ejercicio de la acción	93
37. Renuncia de la acción	94
38. Carga de la prueba.....	95
39. Prescripción.....	95
40. Naturaleza jurídica de la acción de reducción.....	96
41. La reducción de las disposiciones testamentarias respecto de terceros	99
42. La reducción de donaciones respecto de terceros	99
43. Coordinación del artículo 1051 con el artículo 3955	107
44. Caso de venta de un inmueble (que encubre una donación) y enajenación a un tercero	111
45. Proyectos de reforma en cuanto a los terceros adquirentes de inmuebles.....	112
46. Gravámenes constituidos por el donatario a favor de un tercero: el acreedor hipotecario	114
47. ¿Es previa la excusión de bienes? Proyecto de 1998	116
48. Problemas conexos con la obligación de restituir: principio	117
49. Aumentos y mejoras	118
50. Pérdida o destrucción de la cosa	118
51. Deterioro de la cosa	119
52. Frutos	119
53. ¿Cómo se efectúa la reducción? La restitución en especie.....	120
54. La reducción en especie sustituible por dinero	123
55. Excepciones al principio de restitución en especie.....	126
56. Actos que caen bajo la acción de reducción: enunciación	127
57.A) Afectación de la legítima por disposiciones testamentarias: principio	127
58. Reducción de la institución de herederos	128
59. Reducción de los legados	131
60.B) Afectación de la legítima por donaciones: el principio de inoficiosidad	132
61. Reducción de donaciones inoficiosas: diferentes aspectos.....	133
62. Insolvencia de uno de los donatarios.....	136

63.C) Afectación de la legítima por actos simulados o actos reales: enunciación.	138
64.A) Actos simulados: clases.	138
65. Simulación absoluta: concepto y efectos.	139
66. Simulación relativa: concepto y efectos.	140
67. Precedentes jurisprudenciales de simulación.	145
68.B) Actos reales de carácter oneroso, con el fin fraudulento de violar la legítima.	148
69. Afectación de la legítima en las sociedades de familia: introducción.	155
70. Modalidades societarias violatorias de la legítima y medios para proteger la legítima.	156
I. Modalidades societarias violatorias de la legítima.	156
II. Medios de protección de la legítima.	157
71. La jurisprudencia y la sociedades de familia.	168
Caso "Candiani".	168
Caso "Morrogh".	169
Caso "Astesiano".	172
Caso "Mangosio".	175
Caso "Gurevich".	177

CAPÍTULO III

ACCIONES DE PROTECCIÓN DE LA LEGÍTIMA (continuación)

.....	179
-------	-----

II. ACCIÓN DE PRETERICIÓN

72. Preterición: concepto y requisitos.	180
73. La preterición en el Derecho argentino antes de la ley 17.711.	181
74. La preterición en la ley 17.711.	184
75. Quiénes pueden ser preteridos.	184
76. Efectos de la preterición.	185

77. Supuestos en que se pueden evitar los efectos de la preterición.	187
78. Preterición errónea: nulidad del testamento.	188
79. Acción de preterición: concepto y terminología.	191
80. Vías procesales.	192
81. Juez competente.	192
82. Sujeto activo.	192
83. Sujeto pasivo.	193
84. La preterición en el proceso sucesorio.	193
85. La acción de preterición en el proceso contencioso.	194
86. La acción de preterición iniciada con ulterioridad a la aprobación de la partición.	194
87. Oportunidad del ejercicio de la acción.	195
88. Renuncia de la acción.	195
89. Carga de la prueba.	195
90. Prescripción.	196
91. Efectos de la acción.	196
92. Acción de preterición errónea.	196
93. Prescripción de la acción de preterición errónea.	197

III. ACCIÓN DE DESHEREDACIÓN INJUSTA

A) DESHEREDACIÓN LEGAL

94. Desheredación: concepto y requisitos.	197
95. Fundamento.	198
96. Quiénes pueden ser desheredados.	198
97. Forma de la desheredación.	200
98. Causas de desheredación.	201
99. Prueba de las causales.	202
100. Efectos de la desheredación.	204
101. Caso en que el desheredado ha entrado en posesión material de la herencia.	206
102. Reconciliación.	207

B) DESHEREDACIÓN INJUSTA

103. Desheredación injusta: concepto y requisitos	207
104. Falta de regulación legal: régimen aplicable	209
105. Efectos de la desheredación injusta	209
106. Acción por desheredación injusta: terminología	210
107. Vías procesales para ejercer la defensa de la legítima	211
108. Juez competente	211
109. Sujeto activo	211
110. Sujeto pasivo	211
111. La desheredación injusta en el proceso sucesorio	211
112. La acción de desheredación injusta en el proceso contencioso	212
113. La acción de desheredación injusta iniciada con ulterioridad a la aprobación de la partición	212
114. Oportunidad del ejercicio de la acción	213
115. Renuncia de la acción	213
116. Carga de la prueba	213
117. Prescripción	214

IV. LAS ACCIONES DE RESCISIÓN Y DE REDUCCIÓN EN LAS PARTICIONES HECHAS POR ASCENDIENTES

118. Ámbito de aplicación	215
119. Conformidad con la partición	216

CAPÍTULO IV

ACCIÓN DE COLACIÓN

.	217
-----------	-----

I. INTRODUCCIÓN A LA COLACIÓN

120. Precedentes históricos	218
121. Colación: concepto y presupuestos	221
122. Fundamento y finalidad de la colación	225

123. La colación en la sucesión testamentaria	226
124. Momentos de la colación	229
125. Masa que sirve de base para determinar la colación	232
126. Las deudas y cargas sucesorias y la colación	233
127. Momento para determinar el valor de lo donado	235
128. La colación no opera de oficio	237
129. Tipos principales de colación	237
130. Posibilidad de colacionar en especie	241
131. Las operaciones de colación y las de cálculo de la legítima	242
132. Las donaciones a un heredero forzoso y la tesis de la aplicación absoluta de la colación entre herederos forzosos. Proyecto de Código Civil de 1998	244
133. Supuesto en que lo donado supere la cuota del donatario, sin afectar la legítima	258
134. Dispensa de colación: modos de hacerla	264
135. Caso de donación, que excede la libre disposición, a un heredero forzoso con dispensa de colación	265
136. Colación de deudas: concepto	268
137. Diferencias con la colación propiamente dicha	268
138. El problema de su aplicabilidad en nuestro Derecho	270
139. ¿Es justa la colación de deudas?	273

II. ACCIÓN DE COLACIÓN

140. Concepto y caracteres	274
141. Divisibilidad de la acción de colación	275
142. Juez competente	277
143. La colación en el proceso sucesorio	277
144. La acción de colación en el proceso contencioso	280
145. La acción de colación iniciada con ulterioridad a la aprobación de las operaciones particionales	281
146. Oportunidad del ejercicio de la acción	282
147. Renuncia de la acción	282
148. Carga de la prueba	283
149. Prescripción	285

150. Sujeto activo: ¿quiénes pueden pedir la colación?	287
151. Momento en que el sujeto activo debe tener el carácter de heredero forzoso	287
152. El caso de acreedores y legatarios	290
153. Sujeto pasivo: ¿quiénes están obligados a colacionar?	292
154. Momento en que el sujeto pasivo debe tener el carácter de heredero forzoso	293
155. Heredero renunciante	297
156. Indignos y desheredados	298
157. Donaciones realizadas a terceros (colación por otro)	298
158. Herederos con beneficio de inventario o sin él	299
159. Situación del cónyuge	300
160. Deber de colacionar de los representantes	301
161. Liberalidades sujetas a colación	305
162. Liberalidades que no hay que colacionar	307
163. Vicisitudes de la cosa o su valor después de efectuada la donación: principio	311
164. Mejoras y deterioros de la cosa donada	311
165. El problema de los frutos	312
166. Pérdida de la cosa donada	313
167. Enajenación de la cosa donada: imposibilidad de accionar contra terceros	315
168. Donaciones nulas	315
169. Donaciones simuladas bajo la apariencia de actos onerosos	315
170. Caso del artículo 3604: remisión	317
171. Donaciones remuneratorias	317
172. Donación de gananciales	317
173. Seguros de vida a favor del legitimario	318
174. Entrega de inmuebles sin cobrar arrendamiento	319
175. Campos de aplicación práctica de la acción de colación y de la acción de reducción	319

CAPÍTULO V ACCIÓN DE INDIGNIDAD

I. INDIGNIDAD

176. Indignidad para suceder: precedentes históricos	323
177. Concepto	325
178. Fundamento de la indignidad	325
179. Diferencias con la incapacidad	326
180. ¿Cómo actúa la indignidad antes de la declaración de indignidad?	327
181. La indignidad frente a la delación	332
182. Personas que pueden ser declaradas indignas	332
183. Causales de indignidad: enunciación	333
184. Homicidio o tentativa de homicidio	333
185. Omisión de denunciar la muerte violenta del causante	334
186. Acusación criminal contra el difunto	335
187. Adulterio con la mujer del difunto	336
188. Abandono del difunto demente	336
189. Atentados contra la última voluntad del difunto	337
190. Falta de reconocimiento voluntario y de prestación alimentaria	339
191. Consideraciones críticas	341
192. Momento para calificar la indignidad	342
193. A quiénes beneficia la indignidad	342
194. Extinción de la indignidad: perdón	343
195. Posesión de la herencia: purga de la indignidad	344
196. La desheredación y la indignidad	347

II. ACCIÓN DE INDIGNIDAD

197. Concepto	350
198. Indivisibilidad de la acción de indignidad	350
199. Vías procesales	352

200. Juez competente	352
201. Sujeto activo: ¿quiénes pueden demandar la indignidad?	353
202. Sujeto pasivo: ¿contra quiénes se puede demandar la indignidad?	354
203. La indignidad y el proceso sucesorio	357
204. ¿Puede entablarse la acción de indignidad sin haber iniciado el juicio sucesorio?	357
205. La acción de indignidad iniciada con ulterioridad a la aprobación de las operaciones particionales	358
206. Carga de la prueba	358
207. Prescripción	359
208. Sentencia de indignidad	361
209. Efectos de la sentencia de indignidad: enunciación	362
210.A) Efectos respecto del indigno: principio	362
211. Restitución de los bienes hereditarios y sus accesorios y aumentos	362
212. Devolución de frutos y productos	363
213. Enajenación de bienes hereditarios: indemnización	365
214. Falta de confusión de créditos y deudas	365
215. Bienes recibidos en vida del causante por donación	366
216.B) Efectos respecto de los descendientes del indigno	367
217.C) Efectos respecto de terceros	368

CAPÍTULO VI

ACCIONES DE NULIDAD DE LA PARTICIÓN

.....	371
-------	-----

I. INTRODUCCIÓN A LA PARTICIÓN

218. Cesación de la comunidad hereditaria: formas	372
219. Concepto de partición	372
220. La llamada "partición provisional"	373
221. Naturaleza jurídica de la partición	374

222. Derecho a pedir la partición	376
223. Casos de indivisión forzosa temporaria	377
224. El proceso sucesorio y la acción de partición	378
225. Personas que pueden pedir la partición (legitimación activa)	379
226. Imprescriptibilidad de la acción	381
227. A quiénes se les pide la partición (legitimación pasiva)	383
228. Bienes que se incluyen en la partición	383
229. Bienes que se excluyen de la partición	384
230. Formas de hacer la partición: enunciación	385
231.A) Partición extrajudicial	385
232. Partición extrajudicial en los códigos de procedimientos	386
233.B) Partición judicial: casos en que procede	388
234. Diligencias previas a la partición judicial	389
235. Retasa	394
236. Supresión de la licitación del artículo 3467	394
237. Impugnación al inventario y al avalúo	395
238. El partidador	395
239. Procedimiento de la partición	396
240. Principios que rigen la partición judicial: enunciación	398
241. Principio de igualdad	398
242. Principio de adjudicación en especie	400
243. Otras reglas a que debe ajustarse la adjudicación en las particiones judiciales	402
244. Elaboración de la cuenta particionaria: sus partes	403
245. Presentación al sucesorio de la cuenta particionaria y su aprobación	404
246. Inscripción de las hijuelas en los registros	405
247. Entrega a los herederos de las copias de las hijuelas y de los títulos de los bienes adjudicados	406
248. Entrega de los bienes: oposición de los acreedores	406
249. La comunidad conyugal y las operaciones particionales	407
250.C) Partición mixta	407
251. Efectos de la partición	408

II. ACCIÓN DE NULIDAD DE LA PARTICIÓN

252. Naturaleza jurídica de las distintas particiones	412
253. Campos de aplicación de la acción de nulidad, según las distintas clases de partición	415
254. Cuándo se viola el principio de igualdad de la partición judicial	426
255. Cuándo se viola el principio de partición en especie en la partición judicial	428
256. Violación del concepto de partición adjudicando bienes en condominio	429
257. ¿Hay cosa juzgada en el proceso partitivo?	430
258. Juez competente	431
259. Sujetos activos y pasivos.	431
260. Carga de la prueba.	431
261. Efectos de la sentencia de nulidad	432
262. Causas de nulidad de la partición: distinción	432

A) NULIDAD DE LA PARTICIÓN EXTRAJUDICIAL

263. Causas de nulidad de la partición extrajudicial.	432
264. Análisis de los vicios del consentimiento en la partición extrajudicial: supuestos	433
265. Prescripción.	434
266. Error: su aplicabilidad a la partición extrajudicial	434
267. Clases de error.	435
268. Casos de error esencial: enunciación	435
269.A) Error sobre la naturaleza del acto	435
270.B) Error sobre la persona	436
271.C) Error sobre el objeto	437
272.D) Error sobre la calidad de la cosa	440
273. Dolo: concepto y requisitos.	442
274. Su aplicación a la partición extrajudicial	442
275. Efectos de la nulidad por dolo: extensión.	443
276. Violencia en la partición extrajudicial: concepto y clases.	444

277. Simulación: concepto y clases.	445
278. Su aplicación a la partición extrajudicial.	445
279. Prescripción	447
280. Fraude en perjuicio de los acreedores del heredero: su aplicación a la partición extrajudicial	447
281. Efectos de la acción pauliana.	449
282. Prescripción	450
283. Lesión subjetiva: su aplicabilidad a la partición extrajudicial	450
284. La opción del afectado.	453
285. Prescripción	453

B) NULIDAD DE LA PARTICIÓN JUDICIAL

286. Causas "que explican" la nulidad de la partición judicial	453
287. Vicios de la voluntad en la partición judicial	454
288. Simulación y fraude en la partición judicial	455
289. Vicios del procedimiento.	457
290. Caso especial de la partición hecha por ascendiente en el testamento: acción de rescisión o de reducción de la partición.	457

CAPÍTULO VII

ACCIONES DE DEFENSA DE LA HERENCIA

I. INTRODUCCIÓN

291. Precedentes históricos	461
292. Acciones del heredero: sus diversos grupos	464

II. ACCIÓN DE PETICIÓN DE HERENCIA

293. Concepto y caracteres	465
--------------------------------------	-----

294. Naturaleza jurídica	466
295. Sujeto activo	475
296. Sujeto pasivo	479
297. La acción de petición de herencia y la defensa de la legítima	489
298. La acción de petición de herencia y la acumulación de otras acciones	490
299. La acción de petición de herencia y el proceso sucesorio	492
300. La acción de petición de herencia y el proceso sucesorio terminado.	496
301. Juez competente y fuero de atracción	496
302. Oportunidad del ejercicio de la acción	498
303. Renuncia de la acción	498
304. Carga de la prueba	499
305. Imprescriptibilidad de la acción de petición de herencia	499
306. Efectos de la acción: restitución de los objetos hereditarios y de los subrogados	503
307. Poseedor de la herencia de buena o mala fe	504
308. Consecuencias de la buena o mala fe del poseedor	506
309. Medidas precautorias	508
310. Alcance de la cosa juzgada	510

III. ACCIÓN POSESORIA HEREDITARIA

311. Precedentes históricos	510
312. Admisibilidad legal	511
313. Sujeto activo	511
314. Sujeto pasivo	512
315. Finalidad de la acción	512
316. Tesis que niega la acción posesoria hereditaria	513

PARTE SEGUNDA

por GRACIELA MEDINA

CAPÍTULO VIII

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

I. INTRODUCCIÓN

1. Régimen legal	517
2. Fuentes	518
3. Proyectos de reforma	520
4. Legislación comparada	521
4.1. Código de Bolivia	521
4.2. Código del Perú	521
4.3. Código del Paraguay	521
4.4. Código del Uruguay	522
5. Fundamento	522
6. Presupuestos de aplicación: enunciación	523
7. Presupuestos objetivos	524
7.1. Enfermedad de uno de los cónyuges	524
7.2. Gravedad de la enfermedad	524
7.3. Muerte dentro de los treinta días	525
8. Presupuestos subjetivos	526
8.1. Conocimiento de la enfermedad	526
8.2. Ánimo de captar la herencia	527
8.2.1. Ausencia del requisito en la norma legal	528
8.2.2. Razones de seguridad	529
8.2.3. Imposibilidad de prueba	529
9. Excepción: regularización de una situación de hecho	529
9.1. Concubinato	530
9.2. Noviazgo	532

9.3. Legitimación de hijos naturales	535
9.4. Otros supuestos fácticos	535
10. Caracteres de la presunción: <i>¿Juris tantum o iuris et de iure?</i>	535

II. ACCIÓN DE EXCLUSIÓN

11. Juez competente y fuero de atracción	537
12. Vía procesal	538
13. Declaratoria de herederos	538
14. Sujeto activo	539
15. Sujeto pasivo	540
16. Carga de la prueba y medios de prueba	540
17. Interpretación restrictiva	542
18. Efectos de la exclusión	542
19. Análisis de precedentes jurisprudenciales	544
19.1. El caso "Cordero"	544
19.2. La falta de prueba de la situación de hecho que se pretende regularizar conduce a la exclusión hereditaria conyugal.	546
19.3. El concubinato no es la única situación de hecho que permite evitar la exclusión hereditaria conyugal.	547
19.4. Recae en el sobreviviente la carga de desvirtuar la presunción que pesa en su contra de conformidad con el artículo 3573 del Código Civil. El caso "Peña"	548
20. Prescripción	548
21. Conclusiones de las XII Jornadas Nacionales de Derecho Civil	549

CAPÍTULO IX

EXCLUSIÓN DE LA VOCACIÓN HEREDITARIA CONYUGAL EN LA SEPARACIÓN PERSONAL CON ATRIBUCIÓN DE CULPA

I. INTRODUCCIÓN

1. Antecedentes históricos del divorcio dentro del Derecho argentino	551
1.1. Régimen del Código Civil de 1871	551

1.2. Ley 2393 (1888)	552
1.3. Ley 17.711 (1968)	553
1.4. Ley 23.515 (1987)	553
2. Separación personal con atribución de culpa: concepto	554
3. Causales	554
4. Exclusión hereditaria conyugal del cónyuge separado culpable	555
5. Fundamento de la exclusión hereditaria del cónyuge declarado culpable.	555
6. Condiciones de procedencia de la exclusión	557
6.1. Culpabilidad	558
6.2. Sentencia	558
7. Caso de muerte de un cónyuge antes de ser dictada la sentencia	558
7.1. Solución negativa	558
7.2. Solución positiva	559
7.3. Antecedentes legislativos	560
7.4. Nuestra opinión	560
7.4.1. Iniciación de una acción de divorcio <i>post mortem</i>	560
7.4.2. Continuación de la acción de divorcio <i>post mortem</i>	561

II. ACCIÓN DE EXCLUSIÓN

8. Juez competente y fuero de atracción	563
9. Procedimiento: distinción	564
10. Caso en que no se ha dictado declaratoria de herederos	564
11. Caso en que se ha obtenido declaratoria de herederos	565
11.1. Incidente de Nulidad	565
11.2. Recurso de apelación	565
11.3. Recurso de nulidad	566
11.4. Demanda ordinaria	566
12. Sujeto activo	567
13. Sujeto pasivo	569
14. Defensas que puede oponer el cónyuge al cual se pretende excluir: enunciación	569
14.1. La reconciliación	569

14.2. La cohabitación	572
14.3. Otros hechos que prueban la reconciliación	575
14.4. Nulidad de la inscripción de la sentencia de separación personal	575
14.5. Falsedad del documento con que se prueba el divorcio	577
15. Prueba de la exclusión	577
16. Medios de prueba	578
16.1. Justificación del carácter de heredero	578
16.2. Prueba de la calidad de hijo matrimonial	579
16.3. Prueba del matrimonio	580
16.4. El estado de familia no solamente se demuestra con las partidas de nacimiento	580
16.5. El valor de las libretas de familia para acreditar el estado de familia	581
16.6. La filiación en el matrimonio homosexual	584
16.7. La filiación en el matrimonio de lesbianas	585
16.8. Prueba de la filiación extramatrimonial	585
16.9. La filiación materna extramatrimonial	586
16.10. La filiación paterna extramatrimonial	587
16.11. El reconocimiento	587
16.12. Partidas extranjeras	588
16.13. Fotocopias certificadas	589
16.14. Instrumentos públicos extranjeros	590
16.15. La <i>apostille</i> . Comienzo de su vigencia	591
16.16. Instrumentos emitidos con anterioridad a la entrada en vigencia de la Convención de La Haya Suprimiendo la Exigencia de Legalización de los Documentos Públicos Extranjeros	592
16.17. Sentencia extranjera	593
16.18. Reconocimiento por los demás herederos	596
16.19. Prueba del vínculo con la declaratoria de herederos dictada en otra sucesión	597
16.20. Prueba supletoria del parentesco	598
16.20.1. Prueba supletoria del matrimonio	600
16.20.2. Prueba supletoria de la filiación	602

17. Efectos de la exclusión hereditaria: enunciación	602
18. Efectos respecto del excluido: principio	603
19. Restitución de los bienes hereditarios	603
19.1. Frutos	603
19.2. Productos	603
19.3. Gastos y mejoras	604
20. Efectos respecto de terceros	604
21. Efectos respecto de los descendientes del cónyuge excluido	604
22. Posibilidad de que la cónyuge excluida sea designada administradora de la sucesión	604
23. Cónyuge excluido y beneficiado con posterioridad en el testamento	605
24. Posibilidad de adquirir por sucesión la misma herencia de la cual se está excluido	606

CAPÍTULO X

EXCLUSIÓN DE LA VOCACIÓN HEREDITARIA CONYUGAL EN LA SEPARACIÓN PERSONAL SIN ATRIBUCIÓN DE CULPA

.....	607
-------	-----

I. SUPUESTOS DE SEPARACIÓN HEREDITARIA CONYUGAL SIN ATRIBUCIÓN DE CULPA

1. Enunciación	608
----------------------	-----

II. ALTERACIONES MENTALES GRAVES DE CARÁCTER PERMANENTE, ALCOHOLISMO O DROGADICCIÓN

2. Concepto	608
3. Antecedentes. Legislación comparada	611
4. Efectos de carácter patrimonial. Alcances en el ámbito sucesorio ..	612
5. El problema de la indivisibilidad del inmueble	614
5.1. El principio, en materia sucesoria, es la partición	614

5.2. Excedería de los efectos el derecho de habitación del cónyuge supérstite.....	614
5.3. La interpretación	615
6. Pérdida de la vocación hereditaria conyugal del cónyuge sano: su fundamento	615
7. Fundamento de la asistencia del enfermo como carga de la sucesión	616
8. Causas de exclusión del cónyuge enfermo	618
8.1. Por conversión de la sentencia de separación personal en divorcio vincular	618
8.2. Por vivir en concubinato o incurrir en injurias graves	620
9. Sentido de la expresión "carga de la sucesión".....	620
10. Obligados alimentarios preferentes	621
11. Modo de cumplir la carga	621
12. Diferentes hipótesis relacionadas con el cumplimiento de la carga	622
12.1. Cónyuge "enfermo" que es heredero y cuyo tratamiento constituye, a la vez, una carga de la sucesión	623
12.2. Cónyuge "enfermo" heredero que recibe bienes parcialmente suficientes para cubrir su tratamiento y recuperación	624
12.3. Cónyuge "enfermo" no heredero que recibe bienes suficientes en la división de la sociedad conyugal	624
12.4. Cónyuge "enfermo" no heredero que recibe bienes parcialmente suficientes	625
12.5. Cónyuge enfermo que ha logrado la recuperación	625
13. Muerte del cónyuge "enfermo".....	626
14. Posible coexistencia de diversas cargas sucesorias por pensiones como consecuencia de sucesivos divorcios	627
15. Existencia de otros parientes con obligación alimentaria	627
16. Fraude a la legítima	628
17. ¿Puede el enfermo renunciar a su derecho de ser mantenido en su tratamiento y recuperación?.....	628
18. Juez competente.....	629
19. Tipo de proceso	629
19.1. Exclusión hereditaria conyugal	629

19.2. Determinación de la forma de prestación de la carga	630
19.3. Finalización de la carga	630
20. Sujeto activo	631
21. Sujeto pasivo	631
21.1. Cónyuge "enfermo" declarado insano.....	631
21.2. Cónyuge "enfermo" que tiene pendiente el proceso de insania	632
21.3. Cónyuge "enfermo" inhabilitado por las causales del artículo 152 bis.....	632
21.4. Cónyuge "enfermo" no inhabilitado	632
22. Efectos de la finalización de la carga de la sucesión.....	633
22.1. Irrepetibilidad de lo pagado.....	633
22.2. Reingreso del bien a la masa partible y finalización de las medidas cautelares.....	634

III. PRESENTACIÓN CONJUNTA

23. Antecedentes. Legislación comparada	634
24. Efectos de carácter patrimonial. Alcances en el ámbito sucesorio	638
25. Declaración unilateral de culpa	639
26. Fundamento de la pérdida de la vocación hereditaria conyugal	641
27. Exclusión hereditaria conyugal	642
28. Convenios de atribución del hogar conyugal y derecho sucesorio	642
28.1. Atribución del hogar conyugal como mero derecho personal.....	643
28.1.1. Intrasmisibilidad de este tipo de derecho-obligaciones	643
28.1.2. El supuesto no encuadra en el derecho real de habitación del cónyuge supérstite.....	644
28.1.3. Interpretación restrictiva.....	644

28.2. Atribución del hogar conyugal como real de habitación del cónyuge de hecho.....	645
28.2.1. Derecho de opción del legitimario frente al derecho de uso y habitación.....	645
28.2.2. Acción de reducción.....	646
29. Procedimiento para excluir al cónyuge supérstite del que fue sede del hogar conyugal.....	646
29.1. Ejercicio del derecho de opción frente al derecho de uso y habitación. Acción de consignación.....	647
29.2. Exclusión del cónyuge que tiene un derecho personal.....	647

IV. SEPARACIÓN DE HECHO POR MÁS DE DOS AÑOS SIN VOLUNTAD DE UNIRSE

30. Antecedentes. Legislación comparada.....	647
31. Regulación positiva.....	650
32. Exclusión hereditaria conyugal.....	652

CAPÍTULO XI

LA EXCLUSIÓN HEREDITARIA CONYUGAL Y EL DIVORCIO VINCULAR

I. INTRODUCCIÓN

1. El divorcio vincular en el Código Civil, en la Ley de Matrimonio Civil 2393 y en la ley 14.394.....	653
2. El caso "Sejean".....	655
3. El divorcio vincular en la ley 23.515.....	656
4. Fundamento de la pérdida de la vocación hereditaria conyugal producida por el divorcio vincular.....	658
4.1. Disolución del vínculo.....	658
4.2. Aptitud nupcial.....	659
4.3. Inexistencia de afecto presunto del causante.....	659
5. La exclusión hereditaria conyugal y la ley 14.394.....	660

6. Solución jurisprudencial por plenario de la Cámara de la Capital.....	660
7. La ley 17.711 y la pérdida de los derechos hereditarios en el divorcio vincular.....	661
8. ¿Subsiste la vocación hereditaria del cónyuge divorciado vincularmente por la ley 14.394?.....	661
9. Conversión en vincular de un anterior divorcio decretado por culpa de uno de los cónyuges. Derechos adquiridos.....	663
9.1. La conversión en vincular de un anterior divorcio decretado por culpa de uno de los cónyuges vulnera derechos adquiridos y es inconstitucional.....	663
9.2. La conversión de la sentencia de separación personal en divorcio vincular no vulnera derechos adquiridos por el inocente.....	664
9.3. Solución del plenario de la Cámara Nacional Civil de la Capital del 22 de junio de 1990.....	665
9.4. ¿Es justa la solución legal establecida por el artículo 3574? ...	666
10. Exclusión hereditaria conyugal por divorcio vincular declarado en el extranjero. Planteo del problema.....	667
11. Pérdida de la vocación hereditaria por sentencia de divorcio dictada en el extranjero con anterioridad a la vigencia de la ley 23.515.....	668
12. Pérdida de la vocación hereditaria por sentencia de divorcio dictada en el extranjero a partir de la vigencia de la ley 23.515.....	669
12.1. Matrimonio celebrado en el país y disuelto en el extranjero. ...	670
12.2. Separación personal dictada en el extranjero y conversión de la sentencia de divorcio en la Argentina.....	670
12.3. Matrimonio celebrado en el extranjero y disuelto en la República Argentina.....	670
12.4. Matrimonio celebrado y disuelto en el extranjero.....	670
13. Precedentes jurisprudenciales.....	670
13.1. La sala B de la Cámara Nacional Civil.....	670
13.2. Jurisprudencia mendocina.....	672
14. La posición de la Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	673
15. Divorcio y reconciliación.....	677

16. El divorcio vincular y los derechos sucesorios de la nuera viuda. . . .	677
17. Efectos de la exclusión hereditaria conyugal por divorcio vincular en aspectos relacionados con el fenómeno sucesorio	678
17.1. Derecho habitacional	678
17.2. Estado de indivisión impuesto por el cónyuge supérstite	680
17.3. Derecho de pensión. Aspectos generales. Orígenes de la institución	681
17.3.1. Concepto y fundamento del beneficio de pensión	682
17.3.2. Regulación normativa	682
17.3.3. El beneficio de pensión para la viuda	684

II. CUESTIONES PROCESALES

18. Juez competente y fuero de atracción	685
19. Procedimiento: distinciones	686
19.1. Caso en que no se ha dictado la declaratoria de herederos	686
19.2. Caso en que se ha obtenido la declaratoria de herederos	687
20. Sujeto activo	688
20.1. Coherederos	688
20.2. Coherederos incapaces	688
20.3. Acreedores	688
20.4. Ministerio fiscal	689
21. Sujeto pasivo	689
22. Defensas que puede oponer el cónyuge a quien se pretende excluir	689
22.1. La reconciliación	690
22.2. Falta de notificación de la conversión	690
22.3. Defensas específicas en el caso de sentencia de divorcio dictada en el extranjero	691
23. Prueba: carga y medios	691
24. Efectos de la exclusión	692
24.1. Efectos respecto del cónyuge excluido	692
24.2. Efectos respecto de terceros	693

CAPÍTULO XII EXCLUSIÓN HEREDITARIA CONYUGAL EN LA SEPARACIÓN DE HECHO

I. INTRODUCCIÓN

1. Concepto y clases	695
2. Efectos en el orden sucesorio: Régimen del Código Civil	697
2.1. Segovia	698
2.2. Machado	700
2.3. Variante	700
3. Régimen de la ley 17.711	701
3.1. Tesis que reserva el primer párrafo del artículo 3575 para el cónyuge culpable, y el segundo para el inocente	701
3.2. Tesis que entiende que en todos los casos el cónyuge culpable pierde los derechos hereditarios	702
4. Régimen según la ley 23.515	702
4.1. Las leyes 23.264 y 23.515 y la separación de hecho	703
4.2. El cónyuge culpable pierde su vocación hereditaria aun cuando mantenga la voluntad de unirse	704
4.3. El cónyuge culpable mantiene su vocación hereditaria sólo si media reconciliación	704
4.4. Valor de "la falta de voluntad de unirse"	705
5. Fundamentos de la falta de vocación hereditaria del cónyuge culpable y de la vocación del inocente	705

II. ACCIÓN DE EXCLUSIÓN

6. Juez competente y fuero de atracción	706
7. Vía procesal adecuada	707
8. Participación del cónyuge separado de hecho en el sucesorio	707
9. Posibilidad de ser designado administrador de la sucesión	708
10. Sujeto activo	709

11. Sujeto pasivo	710
12. Carga de la prueba	710
12.1. Estado de la doctrina antes de la ley 23.515	710
12.2. La vigencia de la ley 23.515 y su influencia en el régimen de la prueba	712
13. Diversidad de régimen conforme al plazo de la separación personal y su influencia en la carga de la prueba	713
13.1. Separación de hecho superior a dos años	713
13.2. Separación de hecho por menos de dos años	714
14. Conclusiones de jornadas	716
15. Jurisprudencia posterior a la ley 23.515	716
15.1. Jurisprudencia de la sala A de la Cámara Nacional Civil de la Capital Federal. Derogación tácita del plenario “Mauri de Mauri”	716
15.2. Jurisprudencia de la sala A de la Cámara Nacional Civil de la Capital Federal	717
15.3. Jurisprudencia de la sala G de la Cámara Nacional Civil de la Capital Federal	718
16. Jurisprudencia de tribunales provinciales	718
16.1. San Juan	718
16.2. San Isidro	718
16.3. Junín	719
17. Innecesariedad de probar la culpa cuando hay acuerdo en la separación	719
18. Medios de prueba	720
19. Inconsistente pretensión de un separado que vive en concubinato a ser llamado a suceder a su esposa	721
20. Efectos de la exclusión	722
20.1. Efectos respecto del cónyuge excluido	723
20.2. Efectos respecto del cesionario	723
20.3. Efectos frente a terceros	724
21. Efectos especiales con relación al inmueble que habita el excluido	725
21.1. Derecho de locación	725
21.2. El derecho de habitación del cónyuge supérstite	725
21.3. Bien de familia	726

CAPÍTULO XIII

EXCLUSIÓN DE LA VOCACIÓN HEREDITARIA CONYUGAL EN LA SEPARACIÓN PROVISIONAL

I. INTRODUCCIÓN

1. La separación provisional en la Ley de Matrimonio Civil	727
2. La separación provisional en la ley 17.711	729
3. La separación provisional como causal de exclusión hereditaria en la ley 23.515	730
4. La atribución del hogar conyugal como separación provisional decretada judicialmente	732
4.1. Criterios de atribución del hogar conyugal	733
4.2. Interés familiar y de los menores	733
4.3. Mayor dificultad para procurarse una vivienda. Preferencia a favor de la mujer	734
4.4. Enfermedad de uno de los cónyuges	734
4.5. Violencia familiar	735
4.6. Lugar de trabajo	735

II. ACCIÓN DE EXCLUSIÓN

5. 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	736
6. Presupuestos de ejercicio de la acción	736
7. Carga de la prueba	736
8. Medios de prueba	737
9. Efectos de la exclusión con respecto al inmueble atribuido	738
9.1. Intrasmisibilidad de este tipo de derecho	739
9.2. Carácter asistencial a semejanza del derecho alimentario	739
10. Efectos especiales de la exclusión hereditaria conyugal con respecto al inmueble alquilado	739

CAPÍTULO XIV
CONCUBINATO O INJURIAS GRAVES
DEL CÓNYUGE INOCENTE

I. INTRODUCCIÓN

1. Régimen de la Ley de Matrimonio Civil.....	741
2. Régimen de la ley 17.711	742
2.1. Reapertura del juicio de divorcio para declarar también la culpabilidad del inocente.....	742
2.2. Declaración, en el sucesorio, de que el cónyuge inocente ha cometido actos de grave inconducta moral con posterioridad a la sentencia de divorcio (pero con anterioridad a la muerte del causante).....	745
2.3. Régimen de la ley 23.515	746
3. ¿Se pueden continuar las acciones derivadas del artículo 71 bis después de la reforma introducida por la ley 23.515?.....	746
4. ¿Son causales de indignidad el adulterio o las injurias graves?	747
5. Fundamento de la exclusión por concubinato o injurias graves	748
6. ¿Se mantiene el deber de fidelidad con posterioridad a la separación personal tras la sanción de la ley 23.515?.....	748
7. Conceptuación del concubinato como causal de exclusión	749
8. Conceptuación de las injurias graves como causal de exclusión	750
9. ¿Constituye la unión homosexual una injuria grave?	753
10. Análisis de precedentes jurisprudenciales.....	754

II. ACCIÓN DE EXCLUSIÓN

11. Juez competente.....	754
12. Sujeto activo: enunciación.....	755
13. El problema durante la ley 17.711.....	755
13.1. Posición negativa.....	755
13.1.1. Carácter personalísimo de la acción e intrasmisibilidad a los herederos	755

13.1.2. No incoada la acción por el causante, los herederos no la podían intentar	755
13.1.3. Razones de orden ético	756
13.2. Posición positiva	756
13.2.1. Carácter de la acción.....	756
13.2.2. Posibilidad de que iniciaran la acción los herederos ..	757
13.3. Razones de orden ético	757
14. La solución dada por la jurisprudencia de la Cámara Nacional Civil ...	758
15. La solución dada por la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	758
16. La ley 23.515.....	759
17. Sujeto pasivo	760
18. Prueba	761
19. Efectos	761
20. Efectos especiales en cuanto al inmueble que habita el excluido	761

APÉNDICE
MODELOS DE ESCRITOS

I. MODELOS DE DEMANDAS DE REDUCCIÓN

1. Acción de complemento de legítima en una sucesión testamentaria en la cual las legítimas aparecen violadas por un legado efectuado a un heredero voluntario, iniciada antes de las operaciones particionales y reclamada por todos los herederos forzosos menos el beneficiario del exceso	767
2. Acción de complemento de legítima en una sucesión intestada, por haber sido violadas las legítimas por una donación a un heredero forzoso, iniciada antes de la aprobación de las operaciones particionales, y reclamada por todos los herederos forzosos	769
3. Acción de complemento de legítima en una sucesión intestada por haber sido violadas las legítimas por una donación encubierta a un tercero, iniciada con anterioridad a la aprobación de las operaciones particionales, acumulada a la acción de simulación	770

4. Acción de reducción, en una sucesión intestada, respecto del excedente de la porción de libre disposición, en el caso de transferencia en vida del causante de un bien a un heredero forzoso por contrato oneroso, con reserva de usufructo (art. 3604 del Cód. Civ.)	772
5. Acción de preterición en una sucesión testamentaria, iniciada por el heredero preterido, antes de la aprobación de las operaciones particionales	774
6. Acción de preterición errónea, iniciada antes de la aprobación de las operaciones particionales, y acumulada a la acción de nulidad de testamento	776
7. Acción de desheredación injusta en una sucesión testamentaria, iniciada antes de la aprobación de las operaciones particionales	777

II. MODELOS DE DEMANDAS DE COLACIÓN

8. Acción de colación en una sucesión intestada iniciada antes de la aprobación de las operaciones particionales, reclamada por todos los herederos, menos el heredero donatario	779
9. Acción de colación en una sucesión intestada iniciada antes de la aprobación de las operaciones particionales, reclamando la colación uno solo de los herederos	781
10. Acción de colación en una sucesión intestada iniciada con ulterioridad a la aprobación de las operaciones particionales, acumulada a la acción de nulidad de la partición	783
11. Acción de colación en una sucesión intestada iniciada con ulterioridad a la aprobación de las operaciones particionales, acumulada a la acción de simulación y de nulidad de la partición	784
12. Acción de colación y, en subsidio, acción de reducción en una sucesión intestada en la cual el causante donó en vida un inmueble a un heredero forzoso, siendo dudosa la violación de la legítima por desconocimiento del valor exacto de los bienes hereditarios. Esta acción se inicia antes de la aprobación de las operaciones particionales	786

III. MODELOS DE DEMANDAS DE INDIGNIDAD

13. Acción de indignidad iniciada por dos hijos del causante contra el otro hijo, que cometió homicidio de su padre, por la causal prevista en el artículo 3291 del Código Civil	788
14. Acción de indignidad contra el padre que no prestó a su hijo alimentos durante su menor edad, iniciada por la viuda del hijo (art. 3296 bis del Cód. Civ.)	789

IV. MODELOS DE DEMANDAS DE NULIDAD DE LA PARTICIÓN

15. Acción de nulidad de la partición judicial homologada en una sucesión intestada, por violación al principio de igualdad, por defectos importantes en la valuación de los bienes	791
16. Acción de exclusión del heredero aparente y pedido de partición complementaria, en una sucesión intestada con las operaciones particionales homologadas	792
17. Acción de nulidad de la partición judicial homologada en una sucesión intestada, por violación del principio de igualdad proporcional, explicable por error en el parentesco	794
18. Acción de nulidad de la partición extrajudicial en una sucesión intestada, por error en la determinación de la extensión de un inmueble, que influyó en su evaluación	795

V. MODELOS DE DEMANDAS DE PETICIÓN DE HERENCIA

19. Acción de petición de herencia contra quienes tienen indebidamente declaratoria de herederos en su favor, por ser parientes de orden y grado ulterior al reclamante	797
20. Acción de petición de herencia contra un coheredero testamentario, acumulada a la acción de nulidad de testamento	798
21. Acción de petición de herencia contra un heredero del mismo orden y grado, previa declaración de su indignidad para suceder, acumulada a la acción de nulidad de la partición	800