

Jorge Carlos Berbere Delgado
Leandro Martín Merlo

EL FIDEICOMISO
EN EL DERECHO DE FAMILIA
Y DE LAS SUCESIONES



ÍNDICE

<i>Prólogo</i>	15
<i>Prólogo de los autores</i>	19

PARTE I

INTRODUCCIÓN

1. <i>Reseña histórica</i>	25
1.1. Derecho romano	25
1.1.1. Sobre el <i>Fideicommissum</i>	27
1.1.2. Sobre la fiducia (<i>pactum fiductae</i>)	29
1.2. Derecho germánico	32
1.3. Derecho anglosajón	33

PARTE II

EL FIDEICOMISO EN EL DERECHO DE LA REPÚBLICA ARGENTINA

1. <i>Fideicomiso en el derecho de la República Argentina</i>	43
1.1. Antecedentes históricos. Ley 24.441	43
1.1.1. Ley 24.441	44
1.1.2. Código Civil y fideicomiso	47
1.2. Definición, partes, objeto y caracteres de la figura	48
1.2.1. Definición	48
1.2.2. Partes	51
1.2.3. Objeto	56

1.2.4. Finalidad	56
1.2.5. Elementos	58

PARTE III

INTRODUCCIÓN AL ARDID EN EL USO DE LA FIGURA

1. <i>Negocio indirecto y fraude</i>	63
1.1. Negocios jurídicos indirectos	64
1.2. Negocios jurídicos fraudulentos	65
1.2.1. Fraude civil	65
1.2.2. El fraude en un sentido genérico	66
1.2.3. Acto ilícito y acto fraudulento	66
1.2.4. Fraude y dolo	66
1.2.5. Fideicomiso y simulación	68
1.2.6. Fideicomiso y fraude	69
1.2.7. Defraudación penal y otros delitos	71
2. <i>Situación del fideicomiso</i>	74
2.1. Negocio fiduciario	76

PARTE IV

FIDEICOMISO Y DERECHO DE FAMILIA

1. <i>En relación con el régimen patrimonial del matrimonio (la "sociedad conyugal")</i>	81
1.1. Asentimiento conyugal y aporte de bienes a un fideicomiso	81
1.2. Contratación entre cónyuges	84
1.2.1. Contratos prohibidos	84
1.2.2. Contratos permitidos por ley o entendidos	86
1.2.3. Casos dudosos o sin acuerdo mayoritario	88
1.3. Roles de los cónyuges dentro del contrato	88

1.3.1. Cónyuges fiduciante y fiduciario	88
1.3.2. Cónyuges fiduciario y beneficiario o fideicomisario	89
1.3.3. Cónyuges fiduciante y fideicomisario	90
1.3.4. Cónyuges fiduciante y beneficiario	90
1.4. Los fraudes a la sociedad conyugal y su protección	91
1.4.1. Acción de fraude	91
1.4.2. Acción de nulidad	93
1.5. El fideicomiso como instrumento para liquidar los bienes gananciales	96
1.6. El fideicomiso como herramienta para afianzar obligaciones entre cónyuges	99
2. <i>En relación con obligaciones alimentarias</i>	102
3. <i>En relación con la patria potestad o autoridad parental</i>	105
3.1. Hijos menores de edad que son parte en un contrato de fideicomiso y usufructo de sus padres	105
3.2. Hijo menor de edad beneficiario	107
3.3. Hijo menor de edad fideicomisario	108
3.4. Hijo menor de edad fiduciante o fiduciario	108
4. <i>En relación con la protección de incapaces y disminuidos. Tratamientos de fertilización y conservación de embriones</i>	110

PARTE V

FIDEICOMISO Y DERECHO SUCESORIO

1. <i>Introducción</i>	115
1.1. Sustitución de sucesores	115
1.2. Sustitución fideicomisaria	116
1.3. Fideicomiso testamentario	120
1.3.1. Aspectos generales	120

1.3.2. Diferencias con la sustitución fideicomisaria	121
1.3.3. Partes: fiduciante, fiduciario, beneficiario y fideicomisario	122
1.3.4. Objeto	127
1.3.5. Forma y contenido	128
2. Situación de los herederos forzosos ante el fideicomiso testamentario	129
3. Situación de los herederos forzosos ante el fallecimiento de una de las partes de un contrato de fideicomiso vigente	132
3.1. Fallecimiento del fiduciante	132
3.2. Fallecimiento del fiduciario, beneficiario o fideicomisario	133
4. Los fraudes a la legítima hereditaria y su protección	134
4.1. Acción de colación	136
4.1.1. Colación debida por percepción gratuita de frutos por parte de un heredero forzoso	138
4.1.2. Colación debida por transferencia gratuita de la propiedad por parte de un heredero forzoso	139
4.2. Acciones de reducción y de complemento	140
4.3. Acción de nulidad de disposiciones testamentarias	143
4.4. Acción de nulidad del contrato de fideicomiso	144

PARTE VI

INSTRUMENTACIÓN DEL FIDEICOMISO

1. Instrumentación del fideicomiso	149
2. Requisitos formales	149
3. Inscripción del contrato y su oponibilidad	154
4. Aspectos impositivos	156

ANEXO DE LEGISLACIÓN

– Ley 24.441	159
– Disposición Técnico Registral N° 4/95 del Registro de la Propiedad Inmueble de la Capital Federal. Parte Pertinente	165
– Decreto Nacional 2080/80 Reglamentario de la Ley del Registro de la Propiedad Inmueble. Parte Pertinente	167
– Digesto de Normas Técnico-Registrales del Registro Nacional de la Propiedad del Automotor.	169

ANEXO DE MODELOS

MODELOS DE CONTRATOS DE FIDEICOMISO EN RELACIÓN CON LOS DISTINTOS CASOS PRÁCTICOS VINCULADOS CON EL DERECHO DE FAMILIA Y DE LAS SUCESIONES

1. Pautas generales	175
2. Contrato genérico de fideicomiso	176
3. Fideicomiso para liquidar bienes gananciales en partición privada o mixta.	177
4. Fideicomiso para liquidar bienes gananciales. En convenio judicial en el divorcio por presentación conjunta.	180
5. Fideicomiso de garantía hacia el cónyuge	183
6. Fideicomiso para pago de alimentos.	185
7. Fideicomiso para protección de incapaces o disminuidos, tratamientos de fertilización y para solventar conservación de embriones	187
8. Fideicomiso testamentario. Testamento ológrafo. Diversos fines.	187
9. Fideicomiso testamentario. Testamento por acto público. Diversos fines	188