

MARÍA CRISTINA
MOURELLE DE TAMBORENEA
Directora

PLANIFICACIÓN SUCESORIA

PAMELA VIVIANA KAZMIRCZUK
Coordinadora

ARMELLA - CLUSELLAS - ESPER - FELDSTEIN DE CÁRDENAS
KAZMIRCZUK - N. D. LAMBER - R. A. LAMBER - MATTERA - MEDINA
MOURELLE DE TAMBORENEA - ORTELLI - OTERO - PIAZZA - PISANI
ROLL BIANCIOTTO - SABENE - SALIERNO
Autores

THOMSON REUTERS
LA LEY

Mourelle de Tamborenea, María Cristina

Planificación sucesoria / María Cristina Mourelle de Tamborenea - 1a ed - Ciudad Autónoma de Buenos Aires: La Ley, 2022.

720 p.; 24 x 17 cm.

ISBN 978-987-03-4411-7

1. Sucesiones. I. Título.

CDD 346

© María Cristina Mourelle de Tamborenea, 2022

© de esta edición, Thomson Reuters, 2022

Tucumán 1471 (C1050AAC) Buenos Aires

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

Impreso en la Argentina

Todos los derechos reservados

Ninguna parte de esta obra puede ser reproducida o transmitida en cualquier forma o por cualquier medio electrónico o mecánico, incluyendo fotocopiado, grabación o cualquier otro sistema de archivo y recuperación de información, sin el previo permiso por escrito del Editor y el autor.

Printed in Argentina

All rights reserved

No part of this work may be reproduced or transmitted in any form or by any means, electronic or mechanical, including photocopying and recording or by any information storage or retrieval system, without permission in writing from the Publisher and the author.

Tirada 500 ejemplares

ISBN 978-987-03-4411-7

SAP 43093851

Las opiniones personales vertidas en los capítulos de esta obra son privativas de quienes las emiten.

ARGENTINA

ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO I

PLANIFICACIÓN SUCESORIA PATRIMONIAL Y NO PATRIMONIAL. UNA HERRAMIENTA PENSANDO EN LA HERENCIA

Por María Cristina Mourelle de Tamborenea

I. Planificación sucesoria	1
1.1. ¿Por qué una persona piensa en autoprotegerse física o patrimonialmente?	4
II. Límites para la planificación sucesoria: el orden público	4
2.1. La autonomía de la voluntad y la planificación sucesoria....	6
III. ¿Qué se desea proteger por medio de una planificación sucesoria? Aspectos patrimoniales y no patrimoniales.....	7
IV. Algunas funciones prácticas del pensar la herencia.....	7
V. ¿Cuáles pueden ser los objetivos de una planificación sucesoria patrimonial desde el punto de vista práctico?	7
5.1. Planificar con fines de partición o indivisión	8
5.2. Planificación con fines de mejorar a un heredero forzoso	8
5.3. Planificación con fines de administración a favor de un heredero forzoso	9
5.4. Planificación con fines de beneficiar a un extraño	9
5.5. Planificación con fines de transmisión de la empresa familiar.....	10
VI. Planificación no patrimonial	10
6.1. Los derechos personalísimos en el Código Civil y Comercial	10
6.2. La inviolabilidad de la persona humana.....	11
6.3. Algunas herramientas para planificar no patrimoniales.....	12

6.3.1. El destino del propio cuerpo.....	12
6.3.1.1. ¿Qué actos pueden realizarse sobre el propio cuerpo?	13
6.3.2. El derecho a rechazar procedimientos médicos.....	14
6.3.2.1. Consentimiento informado	15
6.3.3. Las exequias u honras fúnebres	16
6.3.4. Las directivas médicas anticipadas	17
6.3.5. Reconocimiento por testamento de hijos nacidos fuera del matrimonio.....	18
6.3.6. La designación de tutor para hijos menores.....	18
6.3.7. La designación de curador para hijos incapaces	20
VII. Planificación patrimonial.....	20
7.1. Instrumentos actuales de la planificación sucesoria	21
7.1.1. Donación	21
7.1.2. Testamento	21
7.1.3. Fideicomiso	21
7.1.4. Pactos sucesorios.....	22
7.1.5. Indivisión forzosa	22
7.1.6. Partición por ascendientes	24
7.1.7. Empresa familiar. Protocolo de familia	25
7.1.8. Constitución de sociedades anónimas.....	26
7.1.9. Mandato irrevocable.....	26
7.1.10. Renta vitalicia	27
7.1.11. Seguros de vida	27

CAPÍTULO II

LAS DIRECTIVAS ANTICIPADAS

Por María Cristina Mourelle de Tamborenea

I. Introducción al tema	29
II. Las directivas anticipadas y el fundamento jurídico argentino.....	30
2.1. Las directivas anticipadas	31
2.2. Antecedentes.....	32
2.2.1. Antecedentes jurisprudenciales en los tribunales argentinos.....	33
III. El Código Civil y Comercial de la Nación y el art. 60.....	36
3.1. Análisis del art. 60, Cód. Civ. y Com.....	37

3.1.1. Persona plenamente capaz	37
3.1.2. Situación de los menores de edad	38
3.1.3. Situación de las personas con capacidad restringida ...	41
3.1.3.1. La representación	43
3.1.4. Conferir mandato.....	43
3.1.5. Posibilidad de designación del propio curador	44
3.1.6. La forma	45
3.1.7. Revocación.....	45
3.1.8. Directivas eutanásicas	46
3.1.9. Síntesis de las disposiciones del Cód. Civ. y Com.....	47
IV. La ley del paciente y su reglamentación.....	48
4.1. Análisis de la ley y su decreto reglamentario	49
4.1.1. Derechos del paciente.....	49
4.1.2. La importancia del consentimiento informado	52
4.1.2.1. Omisión del consentimiento	54
4.1.2.2. Consentimiento por representación	55
4.1.2.3. Obligatoriedad	60
4.1.2.4. ¿Cómo se instrumenta el consentimiento y su revocación?	60
4.1.2.5. Excepciones al consentimiento.....	61
4.2. Las directivas anticipadas	62
4.2.1. Instrumentación de las directivas anticipadas	62
4.2.1.1. Personas que intervienen.....	63
4.2.1.2. Inscripción de las directivas anticipadas.....	65
4.3. Responsabilidad del personal médico.....	67
4.4. Historia clínica	67
V. Proyectos de reforma	67
5.1. Modificaciones que se proponen al “Régimen de los actos de autoprotección y de las directivas anticipadas en el Código Civil y Comercial”	68
5.2. Proyecto de Ley de Autoprotección y Poderes preventivos impulsado por el senador riojano Ricardo Guerra	72
5.2.1. Disposiciones propuestas.....	73

CAPÍTULO III

**DIRECTIVAS MÉDICAS ANTICIPADAS. CAPACIDAD Y
COMPETENCIA DE LOS ADOLESCENTES***Por Andrea I. Roll Bianciotto*

I. Introducción	81
II. Derecho a la salud	82
2.1. Noción. Concepto	82
2.2. Fuente legal, constitucional e internacional del derecho a la salud y de las directivas anticipadas.....	83
2.3. Corte Interamericana de Derechos Humanos. Control de convencionalidad.....	86
III. Los principios que rigen en la materia.....	87
3.1. Dignidad de la persona humana	87
3.2. Interés superior del niño	89
3.3. Capacidad de las personas. Capacidad progresiva. Ejercicio de los derechos de las personas menores de edad.....	91
3.4. Competencia médica.....	94
IV. Consentimiento informado	96
4.1. Noción	96
4.2. Concepto de la CIDH	98
V. Las directivas anticipadas en materia de salud.....	99
5.1. La forma.....	104
5.2. Tendencias en el derecho comparado	107
VI. Conclusiones	107
VII. Palabras finales.....	108

CAPÍTULO IV

**REGÍMENES PATRIMONIALES MATRIMONIALES Y
CONVIVENCIALES***Por Karina Vanesa Salierno*

I. Introducción	111
II. La planificación patrimonial y extrapatrimonial de la pareja: un abordaje transdisciplinario.....	115

III. El régimen primario	117
3.1. Deber de contribución y asistencia	117
3.2. Responsabilidad solidaria frente a terceros	119
3.3. Protección de la vivienda	120
3.3.1. Entre cónyuges o convivientes: Asentimiento	120
3.3.2. Frente a terceros: La inejecutabilidad general de la vivienda familiar	122
IV. El régimen de separación de bienes	123
4.1. El cese del régimen	125
4.2. La sucesión del cónyuge separado de bienes	126
4.3. La compensación económica en el régimen de separación ..	127
4.4. Los pactos en previsión de ruptura	129
V. El régimen de comunidad	130
VI. La contractualización de las relaciones patrimoniales	132
6.1. La elección del régimen patrimonial matrimonial	132
6.1.1. Convenciones matrimoniales	132
6.1.1.1. Convenciones matrimoniales prenupciales: objeto plural taxativo	133
6.1.1.2. Convenciones matrimoniales de modifi- cación del régimen patrimonial: Objeto único	134
6.1.2. Acuerdo de administración y disposición de los bie- nes indivisos. Convenciones posgananciales: art. 482, Cód. Civ. y Com.	135
6.1.3. Convenio regulador. Art 439	135
6.2. Contractualización de las relaciones convivenciales	137
6.2.1. Forma y prueba	137
6.2.2. Contenido	138
6.2.2.1. Contribución a las cargas del hogar duran- te la convivencia	138
6.2.2.2. Atribución del uso de la vivienda familiar en caso de ruptura	138
6.2.2.3. La división de los bienes comunes en caso de ruptura	139
VII. Conclusión	139

CAPÍTULO V

LOS CONTRATOS Y SU INCIDENCIA EN LA PLANIFICACIÓN SUCESORIA

Por Mariano Esper

I. Importancia del régimen contractual en la planificación sucesoria.	141
II. Nociones generales: contrato, convención, pacto	142
2.1. Introducción	142
2.2. Concepto de contrato	142
2.3. Contrato, convenio, pacto: diferencias e importancia jurídica...	148
2.4. Aplicación de los conceptos a los actos que planifican la sucesión.....	150
III. Algunos principios rectores en materia contractual.....	151
3.1. Introducción	151
3.2. Libertad de contratación: principio y límites.....	151
3.2.1. Concepto.....	152
3.2.2. Contenido	152
3.2.3. La libertad de contratación en cada categoría contractual.....	158
3.2.4. Aplicación del principio en el ámbito de la planificación sucesoria.....	159
3.3. Efecto relativo del contrato.....	160
3.3.1. Nociones generales.....	160
3.3.2. Aplicación del principio en el ámbito de la planificación sucesoria.....	161

CAPÍTULO VI

EL ARTÍCULO 1010 DEL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN Y UNA BIENVENIDA AMPLIACIÓN DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD

Por Sebastián E. Sabene

I. Breve introducción	163
II. La regla: la prohibición de los contratos sobre herencia futura	164
2.1. Pactos institutivos.....	165
2.2. Pactos dispositivos.....	166

2.3. Pactos renunciativos	167
2.4. Pactos distributivos.....	167
III. La excepción: supuestos en los que los pactos sobre herencia futura son permitidos y válidos	167
3.1. Recaudos subjetivos. Los sujetos otorgantes	168
3.2. Recaudos objetivos. Los bienes comprendidos	169
3.3. Recaudos causales. La causa-fin del negocio jurídico	170
IV. El contenido de los pactos excepcionalmente permitidos.....	170
4.1. La cesión de acciones y derechos hereditarios o gananciales futuros.....	171
4.2. La partición privada de la herencia futura	172
4.3. ¿Fideicomiso de herencia futura?	173
4.4. Otros supuestos	173
4.4.1. La partición por donación.....	174
4.4.2. La dispensa de colación.....	175
4.4.3. El consentimiento de los legitimarios contemplado en el art. 2461, <i>in fine</i> , del Cód. Civ. y Com.	175
V. La forma legal de los pactos sobre herencia futura	176
VI. La eficacia jurídica de los pactos sobre herencia futura.....	177
VII. Extinción del pacto	178
7.1. Cumplimiento del pacto.....	178
7.2. Imposibilidad de cumplimiento.....	178
7.3. ¿Premoriencia del beneficiario?	179
7.4. Rescisión bilateral.....	179
VIII. Reflexiones finales	180

CAPÍTULO VII

LA EMPRESA FAMILIAR: DESCRIPCIÓN Y PROBLEMÁTICAS. INSTRUMENTOS DE PREVENCIÓN Y RESOLUCIÓN. PROTOCOLO DE EMPRESA FAMILIAR

Por Osvaldo E. Pisani

I. Empresa familiar: Descripción y alcance	181
1.1. Descripción y alcance.....	181
1.2. Importancia del tema	181
1.3. Tratamiento del tema	182
II. La empresa en el derecho comercial	183

2.1. Necesaria advertencia previa.....	183
2.2. Empresa: Generalidades. Descripción y concepto.....	183
2.3. La empresa en el Código Civil y Comercial.....	185
2.4. Distintas denominaciones de la empresa	186
2.5. Empresa y emprendimiento.....	186
2.6. Diferencias con otras figuras	187
III. La sociedad como instrumentación de la actividad empresaria ..	188
3.1. De las sociedades	188
3.2. Descripción y regulación legal de las sociedades	188
3.3. Acto constitutivo y personalidad jurídica	188
3.4. Regulación y régimen legal	189
3.5. Órganos de las sociedades.....	192
IV. Conveniencias en la adopción del tipo social.....	192
4.1. Sociedades a considerar	192
4.2. Por el nivel de responsabilidad.....	192
4.3. Según la actividad.....	193
4.4. Según los socios	193
4.5. Según los gastos	194
4.6. Según las opciones de registración	195
4.7. Conveniencia para la empresa de familia	195
V. Empresa de familia. Referencias legales.....	195
5.1. Referencias legales en el Código Civil y Comercial	195
5.2. Referencias en la Ley General de Sociedades	197
5.3. Inscripción en Registros Públicos de los Protocolos de Em- presa Familiar.....	197
VI. Empresa de familia: su importancia	197
6.1. Importancia del tema	197
6.2. Problemática de la empresa de familia	198
VII. Mecanismos convencionales de continuidad de la empresa de familia.....	200
7.1. Introducción	200
7.2. Contrato y estatuto social	201
7.3. Requisitos del contrato social	201
7.4. Importancia del contrato social en la “empresa familiar” ...	203
7.5. Acuerdos parasociales.....	203
7.6. Sindicación de acciones.....	203
7.7. Reglamentos internos.....	204
7.8. Contratos de fideicomisos.....	205

7.9. Testamentos	206
7.10. Fideicomisos testamentarios.....	206
7.11. Protocolo de empresa de familia –o protocolo de familia–	206
VIII. Mecanismos convencionales de prevención y resolución de conflictos de la empresa familiar	207
8.1. Situaciones de conflicto familiar.....	207
8.2. Mecanismos de resolución de conflictos familiares.....	207
IX. Protocolo de empresa familiar	208
9.1. Descripción.....	208
9.2. Regulación legal.....	208
9.3. Inscripción en Registros Públicos de los Protocolos de Em- presa Familiar.....	209
X. Proceso de constitución del protocolo: desarrollo	210
10.1. Pautas y contenido.....	210
XI. Mecanismos convencionales de resolución de conflictos	211
XII. Propuestas de regulación legal del protocolo de familia.....	212
12.1. Proyectos de ley	212
XIII. El protocolo de empresa familiar en la legislación comparada .	213
XIV. Epílogo: “El credo de Kikkoman”	213

CAPÍTULO VIII

DONACIONES

Por Esteban Daniel Otero

I. La proyección patrimonial del sujeto y la liberalidad. Introduc- ción.....	215
II. La donación en el Código Civil derogado	216
III. Situación a partir de la vigencia del Código Civil y Comercial....	219
3.1. Estructuras particulares de donación para la planificación sucesoria.....	220
3.1.1. La oferta de donación	220
3.1.2. La prohibición del art. 1546 del Cód. Civ. y Com. ...	224
3.1.3. El contrato de donación y la adquisición de dominio diferida	226
3.2. Inoficiosidad de las donaciones.....	233
3.2.1. La acción de reducción en la regulación original del Código Civil y Comercial	236

3.2.2. La nueva regulación. La ley 27.587	238
3.2.3. La aplicación temporal de la ley y la acción de reducción	240
3.2.4. Efectos de la acción de reducción	241
3.2.5. La denominada “prescripción adquisitiva” del art. 2459 del Cód. Civ. y Com.	242
IV. Colofón.....	246

CAPÍTULO IX

CESIÓN DE HERENCIA

Por Cristina Noemí Armella

I. La cesión de herencia como herramienta de la planificación sucesoria.....	249
II. Rasgos caracterizantes de la cesión de herencia.....	251
2.1. Objeto	251
2.1.1. Mutabilidad del objeto.....	252
2.1.2. Extinción obligacional por confusión	252
2.2. Sujetos	253
2.2.1. Derechos y deberes del cesionario	254
III. La oponibilidad del perfeccionamiento contractual.....	255
3.1. Entre los contratantes, desde su celebración.....	255
3.2. Entre coherederos, legatarios o acreedores del cedente, desde su presentación en el expediente sucesorio	256
3.3. Al deudor del causante, desde la notificación	260
IV. Cesión de gananciales	260
V. Cesión sobre bien determinado	264
VI. La cesión de herencia y el usufructo.....	267
VII. La cesión de herencia celebrada con posterioridad a la inscripción de la declaratoria de herederos	270
VIII. El contrato de cesión de herencia desde la óptica del ejercicio de la función pública notarial.....	272
IX. Corolario	276

CAPÍTULO X

ESTADO DE INDIVISIÓN E INDIVISIONES FORZOSAS

Por Marta del Rosario Mattera

I. Introducción	279
II. Régimen legal aplicable.....	281
2.1. Regulación general.....	281
2.2. Regulación especial para el caso de muerte presunta.....	282
2.3. Coexistencia de masas indivisas	283
III. Administración de la masa indivisa	285
3.1. Distintos supuestos	285
3.2. Administración extrajudicial por los coherederos	287
3.2.1. Actos conservatorios	287
3.2.2. Medidas urgentes	288
3.2.3. Actos de administración y de disposición	289
3.2.4. Uso y goce de los bienes	290
3.2.5. Frutos y pérdidas.....	292
3.3. Administración judicial	293
3.3.1. Capacidad para ser designado administrador	293
3.3.1.1. Régimen general	293
3.3.1.2. Régimen particular en caso de designación por el testador	294
3.3.2. Modos de elección.....	294
3.3.2.1. Por la mayoría de los copropietarios de la masa indivisa.....	294
3.3.2.2. Por designación judicial	296
3.3.2.3. Por el testador	298
3.4. Derechos y deberes del administrador.....	300
3.4.1. Reembolso de gastos y remuneración	300
3.4.2. Garantía de cumplimiento	301
3.4.3. Responsabilidad civil	302
3.4.4. Remoción.....	302
3.4.4.1. Regulación general	302
3.4.4.2. Previsión especial para el albacea.....	303
3.5. Funciones del administrador	304
3.5.1. Administración de los bienes	304
3.5.1.1. Régimen general	304

3.5.1.2. Disposiciones especiales para el albacea	304
3.5.2. Actos conservatorios	305
3.5.3. Actos de administración	305
3.5.4. Actos de disposición	306
3.5.5. Cobro de créditos y acciones judiciales.....	306
3.6. Pago de deudas y legados.....	307
3.6.1. Obligaciones solidarias.....	307
3.6.1.1. Por disposición legal expresa	307
3.6.1.2. Supuestos derivados del matrimonio y la unión convivencial.....	307
3.6.2. Declaración de legítimo abono	308
3.6.2.1. Créditos sin garantía real.....	308
3.6.2.2. Créditos con garantía real.....	310
3.6.3. Orden de preferencia.....	311
3.6.3.1. Acreedores	311
3.6.3.2. Legatarios	312
3.6.4. Garantía de los acreedores y legatarios de la suce- sión	313
3.6.5. Masa indivisa insolvente	314
3.7. Rendición de cuentas	316
3.7.1. Rendiciones parciales	316
3.7.2. Rendición final	317
3.7.3. Forma de la cuenta	318
IV. Indivisiones hereditarias forzosas.....	318
4.1. Antecedentes.....	318
4.2. Régimen legal actual.....	319
4.3. Supuestos de indivisión forzosa.....	321
4.3.1. Indivisión impuesta por el testador.....	321
4.3.2. Indivisión pactada por los coherederos.....	325
4.3.3. Oposición del cónyuge	326
4.3.4. Oposición de un heredero	328
4.4. Situación de los terceros.....	329
4.4.1. Acreedores del causante.....	329
4.4.2. Acreedores de los herederos.....	330

I. Introducción	331
1.1. Fundamento constitucional.....	331
1.2. Regulación en el Código Civil y Comercial.....	333
II. Régimen de afectación de la vivienda.....	335
2.1. Principios generales.....	335
2.2. Único inmueble destinado a vivienda	336
2.3. Constitución	337
2.4. Beneficiarios.....	339
2.5. Habitación efectiva	340
2.6. Subrogación real.....	341
2.7. Efectos	342
2.7.1. Inoponibilidad.....	342
2.7.2. Inejecutabilidad.....	344
2.8. Transmisión de la vivienda afectada.....	346
2.9. Reducción de costos.....	348
2.10. Desafectación y cancelación.....	349
III. Derecho real de habitación	349
3.1. Régimen legal	349
3.1.1. Concepto.....	349
3.1.2. Antecedentes	351
3.1.3. Adquisición legal.....	352
3.2. Derecho del cónyuge supérstite.....	353
3.2.1. Diferencias con la anterior regulación	353
3.2.2. Jurisprudencia posterior a la reforma	355
3.2.3. Compatibilidad con otras normas protectorias.....	357
3.2.3.1. Oposición a la inclusión de la vivienda en la partición	357
3.2.3.2. Atribución preferencial	358
3.3. Derecho del conviviente supérstite	358
3.3.1. Reconocimiento de efectos jurídicos a las uniones convivenciales	358
3.3.2. Análisis normativo	360
3.3.3. Diferencias con el derecho del cónyuge	361

3.3.3.1. Requisitos.....	361
3.3.3.2. Criterios acerca de su operatividad.....	361
3.3.3.3. Plazo.....	362
3.3.3.4. Estipulaciones en pactos de convivencia	364
3.3.3.5. Extinción	365
3.3.3.6. Registración.....	366

CAPÍTULO XII

PARTICIÓN Y PROGRAMACIÓN SUCESORIA

Por Néstor D. Lamber y Rubén A. Lamber

I. Partición de herencia	369
1.1. La partición como extinción de la indivisión de bienes	369
1.2. Naturaleza de la partición como división de bienes y su distinción de actos que no dividen bienes, pero extinguen la indivisión	370
1.3. La adjudicación por partición como corolario de la liquidación de la indivisión de bienes	371
1.4. Distinción de partición de proceso sucesorio. Momento de la partición	373
1.5. Distinción de partición y adjudicación	374
1.6. Partición como medio para la programación sucesoria	375
II. Partición privada	377
2.1. Naturaleza de la partición privada.....	378
2.1.1. Efecto declarativo	379
2.1.2. Carácter extrapatrimonial	380
2.1.3. Atribución preferencial.....	381
2.1.4. Acto jurídico y contrato	383
2.2. Sujetos de la partición privada	384
2.3. Objeto de la partición privada: partición parcial y total.....	385
2.4. Causa de la partición: acto neutro e inexistencia de contraprestaciones recíprocas	387
2.4.1. Garantía de evicción.....	389
2.5. Forma	392
2.5.1. Forma de la partición privada y adjudicación de inmuebles	393
2.5.2. Nuestra opinión	395

III. Relevancia de la autonomía de voluntad en la partición privada y su impacto en la programación sucesoria	398
3.1. Principio de atribución en especie. Partición por saldo.....	398
3.2. Principio de igualdad. Cuantitativa y cualitativa	400
3.2.1. Hijuelas de baja. Colación de deudas	400
3.2.2. Reconocimiento y avalúo de mejoras y recompensas	401
3.2.3. Asunción de pago de deudas del causante.....	402
3.2.4. Colación de donaciones y beneficios gratuitos en vida del causante	402
3.3. Reconocimiento de lotes de atribución preferencial de la herencia. Pago en cuotas y compensación con otros bienes	403
3.4. Reconocimiento de eficacia de pactos de herencia futura (art. 1010, Cód. Civ. y Com.)	404
IV. Partición por ascendientes.....	404
4.1. Forma	406
4.1.1. Dispensa de colación. Mejora en la porción disponible y estricta	407
4.1.2. Atribución preferencial.....	407
4.2. Partición por donación	407
4.2.1. Forma	407
4.2.2. Participación del cónyuge en la partición por donación	408
4.2.2.1. Donación de bienes gananciales. Asentimiento y consentimiento del cónyuge	409
4.2.2.2. Partición por donación de bienes propios. Excepción a la inhabilidad de contratar del art. 1002, inc. d), Cód. Civ. y Com.....	410
4.2.3. Partición por donación por actos separados	412
4.2.4. Bienes objeto de la partición por donación.....	413
4.2.5. Protección de la legítima hereditaria y omisión de eventuales herederos. Reducción	413
4.2.6. Revocación.....	415
4.3. Partición por testamento.....	415

CAPÍTULO XIII

**EL TESTAMENTO:
DISPOSICIONES GENERALES EN EL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL
DE LA NACIÓN**

Por María Cristina Mourelle de Tamborenea

I. Fuentes de la vocación sucesoria	419
1.1. El orden público y la autonomía de la voluntad.....	420
1.2. El concepto de testamento	421
1.3. Caracteres del testamento	421
1.4. Especies de testamento.....	424
II. La capacidad para disponer por testamento: nociones generales ..	425
2.1. Situación de los emancipados por matrimonio.....	426
2.2. Ley que rige la capacidad.....	427
2.3. Ley que rige la validez del testamento	427
2.4. La capacidad para recibir por testamento	428
2.4.1. Las fundaciones.....	429
III. Nulidad del testamento y de las disposiciones testamentarias	430
3.1. Acción de nulidad	431
3.1.1. La demanda de nulidad de testamento no suspende el proceso sucesorio.....	432
IV. Interpretación del testamento	432
4.1. Interpretación del testamento como función judicial	433
4.2. El principio <i>favor testamenti</i>	434
V. Inhabilidad para suceder por testamento: personas que no pueden suceder	435
VI. Modalidades en las disposiciones testamentarias: generalidades .	436
6.1. Condición y cargo prohibido	437
6.2. Obligación de denunciar la existencia de un testamento	438
6.2.1. Minuta de inscripción en el Registro de Testamentos	438

CAPÍTULO XIV

**LA FORMA DE LOS TESTAMENTOS EN EL CÓDIGO CIVIL Y
COMERCIAL DE LA NACIÓN**

Por María Cristina Mourelle de Tamborenea

I. Disposiciones generales de los testamentos.....	441
1.1. Formas y formalidades.....	441
1.2. Ley que rige las formas del testamento.....	442
1.3. Clasificación de las formas.....	443
1.4. Sanción por inobservancia de las formas. Confirmación	443
1.4.1. Dudas sobre la observancia de las formas	445
1.4.2. Confirmación del testamento nulo por inobservancia de las formas	445
1.4.3. Ejecución voluntaria por los herederos.....	446
II. Testamento ológrafo	446
2.1. Requisitos para su validez.....	447
2.1.1. Escrito de puño y letra	448
2.1.2. La manuscrición.....	449
2.1.3. La firma	449
2.1.4. La fecha	450
2.1.5. Discontinuidad.....	453
2.1.6. La protocolización del testamento.....	454
2.1.7. La pericia caligráfica	455
III. Testamento por acto público.....	456
3.1. Requisitos.....	457
3.2. Firma a ruego	459
3.3. Los testigos en el testamento.....	462
3.4. Legitimación activa del escribano en el juicio de nulidad del testamento.....	465
IV. Las cartas misivas	466

CAPÍTULO XV

FIDEICOMISO TESTAMENTARIO COMO INSTRUMENTO DE PLANIFICACIÓN SUCESORIA*Por Gabriel Chusellas*

I. Introducción	469
II. Conceptos preliminares.....	470
2.1. Aspectos generales del régimen sucesorio y fideicomiso testamentoario	470
III. Caracteres de la figura	475
IV. Reglas aplicables	483
4.1. El fideicomiso testamentario	483
V. Casos prácticos de utilización de la figura	488
5.1. Fideicomiso testamentario para proteger al conviviente	488
5.2. Fideicomiso testamentario para proteger a los hijos de un segundo matrimonio.....	489
5.3. Fideicomiso testamentario como mecanismo para estar presente en momentos familiares trascendentes luego de fallecido	489
5.4. Fideicomiso testamentario como mecanismo de protección de un hijo que eventualmente nazca producto de un embrión crio conservado.....	490
5.5. Fideicomiso testamentario como mecanismo para administrar una indivisión	490
5.6. Fideicomiso testamentario para proteger al hijo con discapacidad.....	491
5.6.1. Fideicomiso testamentario con legitimarios y mejora a un heredero con discapacidad.....	492
5.6.1.1. El caso	492
5.6.1.2. El contrato.....	493
5.7. Fideicomiso de administración familiar con derecho de revocar el contrato donde los fideicomisarios sustitutos son los hijos de los fiduciantes	501
5.7.1. Contrato de fideicomiso “administración familiar” ..	501

CAPÍTULO XVI

LEGADOS

Por Ana Ortelli

I. Introducción	517
II. Adquisición del legado	519
III. Objeto de los legados.....	520
IV. Análisis de los legados en particular	522
4.1. Legado de cosa cierta o determinada	522
4.2. Legado de cosa ajena	522
4.3. Legado de un bien en condominio. El legado de bien ganancial y su eliminación en la reforma	524
4.4. Legado de género.....	525
4.4.1. Operatividad del legado de género	527
4.4.2. Elección de la cosa objeto del legado de género	528
4.5. Legado de inmueble. Legado de derechos reales. Legado de renta vitalicia.....	528
4.6. Legado alternativo. Legado de cosa fungible	529
4.7. Legado con determinación de lugar	530
4.8. Legado de crédito y legado de liberación	531
4.9. Legado de alimentos	533
4.10. Legado de prestaciones periódicas	535

CAPÍTULO XVII

INSTITUCIÓN Y SUSTITUCIÓN DE SUCESORES

Por Pamela Viviana Kazmirczuk

I. Introducción	537
II. Institución de sucesores.....	537
2.1. Principios generales.....	538
2.2. Casos especiales de institución de sucesores	539
2.2.1. Institución a favor de los parientes	539
2.2.2. Institución a favor de simples asociaciones.....	540
2.2.3. Institución a favor de los pobres.....	541

2.2.4. Institución a favor del alma del testador o de otras personas	542
2.3. Casos de institución de herederos universales	543
2.3.1. Sucesores	543
2.3.2. Herederos universales.....	543
2.3.2.1. Herederos instituidos sin asignación de partes	544
2.3.2.2. Testamento que instituye uno o varios herederos con asignación de partes y otro u otros sin ella	544
2.3.3. Otros casos de herederos universales.....	546
2.3.3.1. Atribución de la universalidad de los bienes de la herencia, aunque se limite a la nuda propiedad	546
2.3.3.2. Legado de lo que reste después de cumplidos los demás legados.....	547
2.3.3.3. Los legados que absorben la totalidad de los bienes, si el testador confiere a los legatarios el derecho de acrecer (art. 2489, Cód. Civ. y Com.).....	547
2.4. Herederos de cuota	548
2.5. Derecho de acrecer en herederos de cuota y legatarios.....	550
2.5.1. Herederos de cuota	551
2.5.2. Legatarios	552
2.6. Transmisión del derecho de acrecer.....	553
2.7. Legado de usufructo	554
III. Sustitución de herederos y legatarios.....	555
3.1. Generalidades. Sustitución vulgar	555
3.2. Sustitución fideicomisaria	557
3.3. Sustitución de residuo	558
IV. Fideicomiso testamentario.....	558

CAPÍTULO XVIII

**INEFICACIA DEL TESTAMENTO:
NULIDAD DEL TESTAMENTO Y DE LAS DISPOSICIONES
TESTAMENTARIAS**

Por María Cristina Mourelle de Tamborenea

I. Introducción al tema	559
II. El acto jurídico en el Código Civil y Comercial.....	560
2.1. La ineficacia del acto jurídico.....	561
2.1.1. La nulidad y la oponibilidad del acto jurídico en el Cód. Civ. y Com.....	561
2.1.1.1. Las nulidades del acto jurídico.....	562
2.1.1.2. Inoponibilidad del acto jurídico.....	563
III. El testamento y su ineficacia en el Código Civil y Comercial de la Nación	564
3.1. La ineficacia en el testamento.....	565
3.2. La nulidad del testamento o de sus disposiciones.....	566
3.3. Análisis de los supuestos de nulidad previstos en el art. 2467 del Cód. Civ. y Com.....	568
3.3.1. Por violar una prohibición legal	569
3.3.1.1. Testamento otorgado por persona menor de 18 años	569
3.3.1.2. Testamento otorgado con un objeto prohi- bido o un cargo ilícito o inmoral	571
3.3.1.3. Testamento con una disposición que con- tenga una sustitución fideicomisaria o sus- titución de residuo.....	571
3.3.1.4. Testamento otorgado con una cláusula donde se dispone de un legado de cosa ajena	573
3.3.1.5. Testamentos afectados por inhabilidades que acarrear la nulidad del acto	574
3.3.2. Por defectos de forma.....	577
3.3.3. Por haber sido otorgado por persona privada de la razón en el momento de testar. La falta de razón debe ser demostrada por quien impugna el acto	577
3.3.4. Por haber sido otorgado por persona judicialmente declarada incapaz. Sin embargo, esta puede otorgar testamento en intervalos lúcidos que sean suficien-	

temente ciertos como para asegurar que la enfermedad ha cesado por entonces.....	580
3.3.5. Por ser el testador una persona que padece limitaciones en su aptitud para comunicarse en forma oral y, además, no saber leer ni escribir, excepto que lo haga por escritura pública, con la participación de un intérprete en el acto.....	581
3.3.6. Por haber sido otorgado con error, dolo o violencia .	582
3.3.7. Por una deficiente institución del beneficiario	584

CAPÍTULO XIX

REVOCACIÓN Y CADUCIDAD DEL TESTAMENTO Y DE LAS DISPOSICIONES TESTAMENTARIAS

Por María Cristina Mourelle de Tamborenea

I. Introducción al tema	587
II. La revocación del testamento o de sus disposiciones testamentarias.....	588
2.1. Clases de revocación	590
2.1.1. Testamento posterior.....	591
2.1.2. Matrimonio posterior al otorgamiento de un testamento.....	592
2.2. Algunos supuestos no contemplados por Vélez ni por el nuevo ordenamiento.....	597
2.2.1. Supuesto de matrimonio putativo.....	597
2.2.2. Supuesto de un posterior divorcio del testador	597
2.2.3. Supuesto de matrimonio <i>in extremis</i>	598
2.3. Cancelación o destrucción de un testamento.....	599
2.4. Confirmación del testamento	600
III. La revocación de los legados.....	600
3.1. Revocación del legado por transmisión, transformación o gravamen de la cosa	600
3.2. Revocación del legado por causa imputable al legatario	602
IV. La caducidad del testamento o de alguna de sus disposiciones testamentarias.....	603
4.1. Caducidad por premoriencia.....	603
4.2. Caducidad por perecimiento y por transformación de la cosa	604

V. Renuncia del legatario.....	605
5.1. Renuncia parcial.....	606
VI. Situación especial del testamento consular y la nulidad del testamento cerrado.....	606

CAPÍTULO XX

PUBLICIDAD JURÍDICA Y PLANIFICACIÓN SUCESORIA

Por Sebastián E. Sabene

I. Breve introducción sobre la publicidad y su incidencia en la planificación sucesoria	607
II. Primer planteo: la transmisión sucesoria, ¿tiene contemplado algún régimen publicitario?.....	608
III. La publicidad de otras situaciones jurídicas vinculadas al derecho sucesorio	609
3.1. Situaciones jurídicas vinculadas al derecho sucesorio que se sirven de la publicidad judicial o procesal.....	610
3.1.1. Las cesiones de acciones y derechos hereditarios	610
3.1.2. Las cesiones de acciones y derechos gananciales con posterioridad a la disolución de la comunidad por muerte de uno de los cónyuges	613
3.2. Situaciones jurídicas vinculadas al derecho sucesorio que se sirven de la publicidad registral	614
3.2.1. La partición de la herencia	614
3.2.2. Las indivisiones forzosas	615
3.2.3. Los derechos reales de habitación de origen legal	617
3.2.4. Derechos reales constituidos o transmitidos por testamento.....	622
3.2.5. Otorgamiento de testamento	623
3.2.6. Situación especial: las declaratorias de herederos y las declaraciones de validez formal de testamentos..	624
IV. Reflexión final.....	629

CAPÍTULO XXI

SUCESIÓN INTERNACIONAL

Por Sara Feldstein de Cárdenas y Flavia Medina

I. Introducción	631
II. Sistemas clásicos: unidad vs. pluralidad. El criterio mixto.	633
2.1. Un poco de historia	633
2.2. La unidad: concepto y fundamentos	633
2.3. Pluralidad: concepto y fundamentos	634
2.4. El criterio mixto.....	635
III. El derecho internacional privado argentino y la regulación en materia sucesoria	635
3.1. La fuente interna.....	635
3.1.1. Antecedentes: el Código derogado.....	635
3.1.2. El Código Civil y Comercial de la Nación	639
3.2. La fuente convencional	644
IV. Reflexiones finales.....	644

CAPÍTULO XXII

PRÁCTICA Y MODELOS

Por Marta Rosa Piazza

I. Introducción	647
II. Pactos de herencia futura (art. 1010, Cód. Civ. y Com.).....	648
2.1. Aspectos técnico-prácticos	648
2.2. Escritura de pacto de herencia futura entre el ascendiente y todos sus descendientes	649
III. Donación.....	651
3.1. Aspectos técnico-prácticos	651
3.2. Escrituras de donación y cláusulas escriturarias.....	652
3.2.1. Escrituras de donación con derecho de reversión (arts. 1566 a 1568, Cód. Civ. y Com.).....	652
3.2.1.1. Escritura de donación con derecho de reversión por el fallecimiento del donatario antes que el donante	652

3.2.1.2. Escritura de donación con derecho de reversión, para el caso de la muerte del donatario sin hijo	654
3.2.1.3. Escritura de renuncia al derecho de reversión y rectificatoria de asiento registral.....	655
3.2.2. Cláusulas escriturarias: pactos de reversión, con pluralidad de donantes y donatarios.....	655
3.2.2.1. Pluralidad de donantes solidarios	656
3.2.2.2. Pluralidad de donantes por separado	656
3.2.2.3. Pluralidad de donatarios solidarios.....	656
3.2.2.4. Pluralidad de donatarios por separado	657
3.2.3. Cláusulas escriturarias: donación con derecho de revocación por supernacencia de hijos (arts. 1569, Cód. Civ. y Com.).....	657
3.2.3.1. Escritura de donación con derecho de revocación por supernacencia de hijo del donante.	657
3.2.3.2. Renuncia al derecho de revocación por supernacencia del hijo del donante, en el supuesto de que se haya producido la supernacencia	658
3.2.3.3. Renuncia al derecho de revocación por supernacencia del hijo del donante, sin que se haya producido	658
3.2.3.4. Escritura de donación con derecho de revocación para el caso de supernacencia del hijo del donante, como condición resolutoria	659
3.2.4. Escritura de donación con cargo	659
3.2.4.1. Escritura de donación con cargo propiamente dicho (arts. 1562 a 1564, Cód. Civ. y Com.)	659
3.2.4.2. Escritura de Retransmisión del dominio por incumplimiento del cargo propiamente dicho (la otorgan donante y donatario, sin intervención judicial)	661
3.2.4.3. Cláusulas escriturarias de donación con cargo como condición resolutoria	662
IV. Cesión de herencia	662
4.1. Aspectos técnico-prácticos de la cesión de herencia.....	662
4.1.1. Cesión de herencia (arts. 2302 a 2309, Cód. Civ. y Com.).....	664

4.2. Aspectos técnico-prácticos de la cesión de herencia sobre los derechos de un bien determinado	666
4.2.1. Cláusulas escriturarias: cesión de derechos hereditarios sobre los derechos de un bien determinado, que forman parte de una herencia (art. 2309, Cód. Civ. y Com.)	668
V. Reproducción de escritura de adjudicación de inmueble por partición privada parcial de herencia art. 2369, Cód. Civ. y Com., por tracto abreviado	669
5.1. Aspectos técnico-prácticos	669
5.2. Escritura de reproducción de escritura de adjudicación de inmueble por partición privada parcial de herencia (art. 2369, Cód. Civ. y Com.)	670
VI. Partición por los ascendientes (disposiciones generales: arts. 2411 a 2414, Cód. Civ. y Com.)	672
6.1. Partición por donación (arts. 2415 a 2420, Cód. Civ. y Com.)	672
6.1.1. Aspectos técnico-prácticos	672
6.1.2. Escritura de partición por donación de ascendiente, con reserva de usufructo.....	673
6.2. Partición por testamento (arts. 2421 a 2423, Cód. Civ. y Com.)	678
6.2.1. Aspectos técnico-prácticos.....	678
6.2.2. Escritura de partición por testamento, con cláusula de indivisión forzosa	679