



## ÍNDICE GENERAL

|  |    |
|--|----|
| A manera de prólogo, por Nora Lloverás   | 19 |
| Palabras preliminares de la segunda edición  | 23 |
| Primera Parte  |    |
| <b>CONCEPTOS PREVIOS SOBRE LA LEGÍTIMA</b>   |    |
| Capítulo I   |    |
| <b>CONSIDERACIONES ACERCA DE LA LEGÍTIMA</b>   |    |
| I. Introducción. Nuestro objetivo  | 27 |
| II. Las coordenadas de los sistemas sucesorios y la legítima   | 27 |
| 1. Origen del llamamiento  | 28 |
| 2. Modos del llamamiento   | 28 |
| III. Concepto de legítima  | 29 |
| IV. La opción del sistema sucesorio: algunos factores que influyen en su determinación                                     | 30 |
| 1. La concepción de familia y propiedad  | 30 |
| 2. El paisaje, características geográficas y económicas  | 31 |
| 3. La orientación política   | 31 |
| 4. La concepción ética   | 31 |
| 5. El punto de partida legislativo   | 31 |
| 6. La mentalidad jurídica rígida o flexible  | 32 |
| V. El origen de la legítima: el derecho romano   | 32 |
| 1. Primera etapa: sucesión iure civile en caso de preterición de los sui heredes   | 33 |
| 2. Segunda etapa: bonorutn possessio contra tabulas testamenti   | 33 |
| 3. Tercera etapa: la querella inofficiosi testamenti. Surgimiento de la legítima   | 34 |
| VI. Los esquemas tradicionales de legítima y las concepciones actuales   | 36 |
| VII. Clasificaciones de los sistemas de legítima   | 37 |
| 1. Según el tipo de requisitos: legítimas formales y materiales  | 37 |
| 2. Según el contenido de las legítimas   | 38 |
| 2.1. Legítimas pars valoris  | 38 |
| 2.2. Legítima pars valoris bonorum quia in specie beres solvere debet  | 38 |
| 2.3. Legítima pars bonorum   | 39 |
| 2.4. Legítima pars hereditatis   | 39 |
| 2.5. Legítima referida a ciertos bienes propios o troncales  | 39 |
| 2.6. Legítima de usufructo o de alimentos  | 39 |
| 2.7. Legítimas puramente simbólicas o sólo formales  | 39 |
| 3. Según la forma de regulación (remisión)   | 39 |
| 3.1. Sistemas legitimarios de reglamentación negativa  | 39 |
| 3.2. Sistemas en donde la legítima es una porción forzosa de la sucesión ab intestato                                      | 40 |
| 3.3. Sistema en donde la legítima es distinta de la sucesión testada y de la ab intestato y de carácter totalmente forzoso | 40 |
| VIII. Conclusiones   | 40 |

Capítulo II  
**RESTRICCIONES A LA LIBERTAD DE TESTAR  
EN LOS ORDENAMIENTOS JURÍDICOS CONTEMPORÁNEOS**

|  |    |
|--|----|
| I. Nuestro objetivo. Forma de abordaje   | 43 |
| II. Fundamentos del derecho sucesorio y las restricciones a la libertad de testar  | 44 |
| 1. Fundamentos de la sucesión ab intestato   | 44 |
| 2. Fundamentos de la sucesión testamentaria  | 45 |
| 3. Fundamentos de la vocación imperativa. La legítima  | 46 |
| III. Las restricciones a la libertad testamentaria en los ordenamientos jurídicos contemporáneos                                       | 47 |
| 1. Regímenes legales que admiten la libertad de testar   | 47 |
| 2. Regímenes legales que consagran la legítima. Modalidades  | 49 |
| 2.1. La forma de regulación de los sistemas de legítima  | 49 |
| 2.1.1. Sistemas legitimarios de reglamentación negativa  | 49 |
| 2.1.2. Sistemas en donde la legítima es una porción forzosa de la sucesión ab intestato  | 51 |
| 2.1.3. Sistemas en donde la legítima es distinta de la sucesión testada y de la ab intestato   | 51 |
| 2.2. Formas de distribución de la legítima   | 52 |
| 2.2.1. Regímenes legales que establecen a favor de ciertos herederos una porción legítima de distribución forzosa                      | 53 |
| 3. Regímenes que establecen una porción legítima acordando al causante el derecho de mejorar con una cuota de ella a algún legitimario | 54 |
| 4. Tendencias en materia sucesoria. Conclusiones   | 55 |
| IV. Legítima y alimentos post mortem   | 56 |
| 1. Sustitución de las obligaciones alimentarias del causante por la legítima   | 57 |
| 2. Coexistencia de los alimentos post mortem en sistemas que consagran la legítima o la libertad testamentaria.                        | 57 |
| V. La regulación de la legítima y el derecho de la integración. Mercosur   | 60 |
| 1. Nuestra posición respecto del Mercosur  | 62 |
| VI. Nueva tendencia del derecho internacional privado en materia de sucesiones: expansión de la autonomía de la voluntad               | 64 |
| 1. Pactos sucesorios o sucesión contractual  | 64 |
| 2. Professio iuris. Derecho a elegir la ley que rija las sucesiones  | 65 |
| VII. Conclusiones  | 66 |

Segunda Parte  
**LA LEGÍTIMA EN EL DERECHO ARGENTINO**

Capítulo III  
**LA LEGÍTIMA EN EL DERECHO ARGENTINO VIGENTE**

|   |    |
|---|----|
| I. Introducción: forma de abordaje                                      | 71 |
| II. La legítima en el derecho de sucesiones argentino                   | 72 |
| 1. Un sistema sucesorio con características propias                     | 72 |
| 2. La legítima y su relación con los principios del derecho sucesorio   | 74 |
| 2.1. Sucesión por causa de muerte                                       | 75 |
| 2.2. Origen y modos del llamamiento                                     | 76 |
| 3. Encuadre sistemático. Alcance y ámbito de actuación de la legítima   | 77 |
| 4. La definición de legítima como técnica legislativa                   | 78 |
| 4.1. El concepto de legítima  | 80 |
| 4.2. El concepto de legítima en la jurisprudencia                       | 81 |
| 5. Sistema de reglamentación negativa                                   | 82 |
| 5.1. Sistema de reglamentación negativa desde la visión jurisprudencial | 84 |

|   |     |
|---|-----|
| III. Orden público y legítima   | 85  |
| 1. Algunas precisiones generales acerca del orden público   | 86  |
| 2. Concepto: el orden público como institución y como objeto  | 87  |
| 3. Modo en que opera el orden público en relación con la legítima   | 88  |
| 4. Visión jurisprudencial: legítima y orden público   | 90  |
| IV. La legítima: límite a la libertad de disposición del causante   | 90  |
| 1. Modos de conculcar la legítima. Donaciones y disposiciones testamentarias  | 91  |
| 1.1. Donaciones   | 92  |
| 1.2. Disposiciones testamentarias   | 93  |
| 2. Los modos de conculcar la legítima en la jurisprudencia  | 93  |
| 3. La legítima y el derecho de propiedad. Enfoque constitucional  | 94  |
| 3.1. Principio de razonabilidad en la reglamentación de los derechos consagrados en la Constitución en relación con la legítima | 96  |
| 3.1.1. La amplitud de las restricciones y el principio de autonomía   | 97  |
| 3.1.2. El principio de igualdad y la forma de determinación de los beneficiarios  | 99  |
| 3.1.3. La eficacia de la norma en la actualidad   | 101 |
| Conclusiones  | 102 |

#### **Capítulo IV** **CONTENIDO PATRIMONIAL. CÁLCULO DE LA LEGÍTIMA**

|  |     |
|--|-----|
| I. Contenido patrimonial de la legítima  | 105 |
| 1. El contenido del objeto de la legítima  | 106 |
| 2. Consideraciones históricas.   | 107 |
| 3. Una vieja discusión en el derecho argentino: ¿pars hereditatis o pars bonorum?                            | 109 |
| 3.1. Concepciones de doctrina antes de la reforma de la ley 17.711   | 110 |
| 3.1.1. Doctrina que sostiene que la legítima es pars hereditatis (antes de la reforma de 1968)               | 110 |
| 3.1.2. Doctrina que sostiene que la legítima es pars bonorum (antes de la reforma de 1968)                   | 112 |
| 3.2. Concepciones de doctrina después de la reforma de la ley 17.711   | 114 |
| 3.2.1. Doctrina que sostiene que la legítima es pars hereditatis (después de la reforma de 1968)             | 114 |
| 3.2.2. Doctrina que sostiene que la legítima es pars bonorum (después de la reforma de 1968)                 | 117 |
| 3.2.2.1. Por la posibilidad de existencia de legitimario no heredero   | 117 |
| 3.2.2.2. La legítima es individual y no global   | 118 |
| 3.2.2.3. Puede transmitirse por otra vía   | 118 |
| 3.2.2.4. La legítima no siempre se integra con bienes hereditarios   | 118 |
| 4. La naturaleza de la legítima en la jurisprudencia.  | 120 |
| 5. Las VI Jornadas Nacionales de Derecho Civil y la posibilidad de la existencia del legitimario no heredero | 121 |
| 6. Nuestra posición. Cuestiones derivadas de la concepción de la naturaleza jurídica de la legítima          | 122 |
| II. Cálculo de la legítima   | 126 |
| 1. Porción legítima y cuota de legítima  | 126 |
| 2. Cálculo de la legítima  | 127 |
| 2.1. Formación de la masa de cálculo   | 127 |
| 2.1.1. Integración de la masa de cálculo de la legítima  | 128 |
| 2.1.2. El valor líquido de los bienes  | 129 |
| 2.1.3. La concurrencia con el cónyuge y la conformación de la masa de cálculo                                | 131 |
| 2.1.3.1. Caso de concurrencia del cónyuge con los descendientes  | 132 |
| 2.1.3.2. Caso de concurrencia del cónyuge con los ascendientes   | 132 |
| 2.1.4. El cómputo de las donaciones  | 133 |
| 2.2. Cálculo de la porción legítima  | 135 |
| 2.3. Cálculo de la cuota de legítima   | 135 |

|   |     |
|---|-----|
| 2.4. Casos de concurrencia  | 136 |
| 2.4.1. Caso de donaciones realizadas antes de que existiesen herederos forzosos                                   | 137 |
| 2.4.2. Caso de concurrencia de descendientes con el cónyuge   | 137 |
| 3. Porción disponible y mejora  | 138 |
| 4. Diferencia entre la masa de cálculo de la legítima y la masa partible  | 140 |
| 4.1. Donaciones   | 140 |
| 4.1.1. Donaciones hechas a herederos forzosos   | 140 |
| 4.1.2. Donaciones hechas a un tercero (que no son legitimarios)   | 141 |
| 4.2. Legados  | 141 |
| 5 La situación del cónyuge. El plenario de la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Civil "S. v. S." del 22/8/2002 | 142 |
| 6. Diferenciación de masas de cálculo (situaciones prácticas)   | 143 |
| 7. El cálculo de la legítima en la jurisprudencia.  | 146 |
| III. Conclusiones   | 148 |
| 1. Contenido patrimonial de la legítima   | 148 |
| 2. Cálculo de la legítima   | 148 |
| 2.1. Masa de cálculo de la legítima   | 149 |
| 2.2. Diferencia entre la masa de cálculo de la legítima y la masa partible  | 150 |

## Capítulo V LOS LEGITIMARIOS

|   |     |
|---|-----|
| I. Los legitimarios   | 151 |
| 1. El derecho del legitimario   | 152 |
| 2. Herederos forzosos o legitimarios  | 155 |
| 2.1. Aclaración terminológica   | 155 |
| 2.2. ¿Quiénes y cómo heredan?   | 155 |
| 2.2.1. El orden de los legitimarios   | 156 |
| 2.2.2. El modo en que opera la legítima   | 156 |
| 2.3. La legítima de los descendientes (por naturaleza y por adopción)                               | 157 |
| 2.4. La legítima de los ascendientes  | 157 |
| 2.5. La legítima del cónyuge  | 159 |
| 2.5.1. Caso en que no exista concurrencia   | 160 |
| 2.5.2. Caso de concurrencia con los descendientes   | 160 |
| 2.5.3. Caso de concurrencia con los ascendientes  | 160 |
| 2.6. El caso de la nuera viuda  | 161 |
| 2.6.1. Los fundamentos de la institución: a) asistencial; b) vínculo familiar; c) ambos fundamentos | 162 |
| 2.6.2. Naturaleza jurídica del llamamiento  | 163 |
| 2.6.2.1. Derecho de representación anómalo  | 163 |
| 2.6.2.2. Legitimaria no heredera  | 164 |
| 2.6.2.3. Legataria de cuota ex lege   | 164 |
| 2.6.2.4. Sucesora universal no heredera y no legitimaria  | 164 |
| 2.6.2.5. Heredera universal por derecho propio  | 165 |
| 2.6.3. Conclusiones   | 166 |
| II. La legítima y las nuevas tendencias del derecho de familia                                      | 167 |
| III. Síntesis de jurisprudencia   | 169 |
| IV. Conclusiones  | 173 |

**Tercera Parte**  
**EL EJERCICIO DE LOS DERECHOS DE LOS LEGITIMARIOS**

**Capítulo VI**

**MEDIOS DE PROTECCIÓN DE LA LEGÍTIMA. ACCIONES**

|   |     |
|---|-----|
| I. Medios de protección de la legítima en el sistema sucesorio argentino                        | 177 |
| II. Normas generales de protección de la legítima   | 178 |
| 1. Ineficacia de condiciones y gravámenes impuestos a la legítima                               | 179 |
| 1.1. Indivisión de bienes impuesta por el causante (art. 51, ley 14.394)                        | 179 |
| 1.2. Indivisión impuesta por el cónyuge supérstite (art. 53, ley 14.394)                        | 180 |
| 1.3. Bien de familia  | 180 |
| 1.4. Derecho real de habitación del cónyuge supérstite (art. 3573 bis, CCiv.)                   | 181 |
| 1.5. Constitución de fideicomiso. Remisión  | 182 |
| 2. Nulidad de pactos o convenios sobre legítima futura  | 182 |
| III. Derecho a opción en el caso de legados de usufructo o renta vitalicia (art. 3603, CCiv.)   | 183 |
| 1. Término y requisitos para la opción. Pluralidad de herederos                                 | 184 |
| 2. La necesidad de demostrar previamente si lesiona la legítima                                 | 184 |
| 3. Asimilación de otras disposiciones similares   | 185 |
| 4. Caso de pluralidad de legatarios   | 185 |
| 5. Forma de cálculo   | 186 |
| IV. Transmisiones de bienes a los legitimarios  | 186 |
| 1. Liberalidades con reserva de usufructo o con cargo de renta vitalicia (art. 3604, CCiv.)     | 186 |
| 1.1. Presunciones de la norma   | 187 |
| 1.2. Ámbito de aplicación. Actos comprendidos   | 189 |
| 1.2.1. Quedan excluidas las donaciones  | 189 |
| 1.2.2. Algunas situaciones particulares   | 190 |
| 1.3. Efectos  | 191 |
| 1.4. Pacto de reconocimiento de la onerosidad   | 192 |
| 1.5. Forma de cálculo   | 193 |
| 2. Contrato de partición de bienes, partición de bienes por el ascendiente o partición-donación | 193 |
| V. Acciones de defensa de la legítima   | 195 |
| 1. Acción de complemento / reducción  | 197 |
| 1.1. ¿Complemento o reducción? Aclaración de terminología                                       | 197 |
| 1.2. Concepto   | 197 |
| 1.3. Naturaleza jurídica  | 198 |
| 1.4. Vías procesales  | 199 |
| 1.5. Juez competente  | 199 |
| 1.6. Carácteres   | 199 |
| 1.7. Legitimación activa  | 200 |
| 1.8. Legitimación pasiva  | 201 |
| 1.9. Orden en que opera   | 202 |
| 1.10. Efectos entre partes y respecto de terceros   | 202 |
| 1.10.1. Principio general   | 202 |
| 1.10.2. Posibilidad de detener el efecto de la acción   | 203 |
| 1.10.3. Efecto reipersecutorio de la acción   | 203 |
| 1.10.4. Frutos, mejoras y pérdidas  | 204 |
| 1.11. Extinción: renuncia y prescripción  | 205 |
| 1.11.1. Renuncia  | 205 |
| 1.11.2. Prescripción  | 205 |
| 1.12. El proyecto de reforma de 1998  | 206 |
| 1.13. Forma de cálculo en la acción de reducción  | 207 |

|   |     |
|---|-----|
| 2. Acción de preterición  | 207 |
| 2.1. Carácteres   | 208 |
| 2.2. Finalidad de la acción   | 210 |
| 2.3. Legitimación activa  | 211 |
| 2.4. Sujeto pasivo  | 211 |
| 2.5. Oportunidad. Carga probatoria  | 211 |
| 2.6. Efectos  | 211 |
| 2.7. Forma de cálculo   | 211 |
| 3. Acción de rescisión y reducción de la partición por ascendiente              | 211 |
| VI. Dificultades en la aplicación del sistema legal de protección a la legítima | 213 |
| VII. Síntesis de jurisprudencia: protección a la legítima                       | 213 |
| VIII. Síntesis conceptual: medios de protección de la legítima                  | 221 |

## **Capítulo VII** **LA IGUALDAD DE LOS LEGITIMARIOS. LA COLACIÓN**

|  |     |
|--|-----|
| I. La igualdad entre los legitimarios: la colación   | 225 |
| 1. Principios generales  | 226 |
| 2. Concepto  | 227 |
| 3. Requisitos de procedencia   | 228 |
| 4. Sistema de colación en valores  | 228 |
| 5. Actos sujetos a colación  | 229 |
| 6. Liberalidades que no son donaciones y gastos no colacionables                                     | 231 |
| 7. Cálculo del valor colacionable  | 232 |
| 7.1. Operaciones de cálculo de la colación   | 232 |
| 7.2. Momento en que deben calcularse los valores   | 234 |
| 8. Dispensa de la colación   | 236 |
| II. La acción de colación  | 236 |
| 1. Características de la acción de colación  | 236 |
| 1.1. No opera de oficio  | 236 |
| 1.2. Proceso incidental  | 236 |
| 1.3. Es divisible  | 237 |
| 1.4. Ámbito en que opera la colación   | 237 |
| 2. Competencia   | 238 |
| 3. Legitimación activa y pasiva  | 238 |
| 3.1. Sujetos a quienes es debida la colación (legitimación activa)                                   | 238 |
| 3.1.1. Los coherederos forzosos y sus representantes   | 238 |
| 3.1.2. Los acreedores hereditarios cuando el heredero ha aceptado la herencia en forma pura y simple | 239 |
| 3.1.3. Acreedores del heredero   | 239 |
| 3.1.4. El caso de los legatarios   | 239 |
| 3.2. Falta de legitimación activa  | 240 |
| 3.3. Legitimación activa del cónyuge supérstite  | 240 |
| 3.4. Sujetos obligados a colacionar (legitimación pasiva)  | 241 |
| 3.4.1. Coherederos forzosos  | 241 |
| 3.4.2. Herederos por derecho de representación   | 241 |
| 3.4.3. Situación del cónyuge   | 242 |
| 3.4.4. Situación de la nuera viuda   | 242 |
| 3.5. Momento en que se debe tener la calidad de heredero forzoso                                     | 243 |
| 3.6. Sujetos no obligados a colacionar   | 244 |
| 3.6.1. Los herederos comprendidos en el caso planteado en el art. 3604, CCiv.                        | 244 |
| 3.6.2. Dispensa de colación  | 244 |
| 3.6.3. El heredero renunciante   | 245 |
| 3.6.4. El heredero declarado indigno y el desheredado  | 245 |
| 3.6.5. Colación por otros  | 245 |
| 4. Colación y simulación   | 245 |

|  |     |
|--|-----|
| 5. Prescripción  | 246 |
| 6. Colación de deudas  | 247 |
| III. Diferencias entre la colación y la reducción                        | 250 |
| IV. ¿Reducción o colación de donaciones realizadas a herederos forzados? | 252 |
| V. Síntesis conceptual: la igualdad de los legitimarios                  | 256 |
| VI. Síntesis de jurisprudencia: colación                                 | 257 |

## **Capítulo VIII** **EL NOMINADO FRAUDE A LA LEGÍTIMA**

|  |     |
|--|-----|
| I. El fraude a la legítima   | 281 |
| 1. Simulación. Donaciones encubiertas. Interposición de personas.  | 282 |
| 1.1. La simulación   | 283 |
| 1.2. Naturaleza jurídica del acto simulado   | 284 |
| 1.3. Simulación y legítima   | 285 |
| 1.4. Prueba de la simulación   | 286 |
| 1.5. Acumulación de las acciones de simulación con la reducción y/o colación   | 287 |
| 1.6. Prescripción  | 288 |
| 1.7. Conclusiones  | 288 |
| 2. Condición suspensiva y resolutoria en el condominio   | 289 |
| 3. Acervo hereditario integrado por cuotas sociales o acciones, depósitos realizados en entidades extranjeras  | 289 |
| 4. Constitución y manejo de sociedades comerciales y/o de familia y fraude a la legítima   | 291 |
| 4.1. Vulneración de la legítima y sociedades de familia  | 293 |
| 4.2. Supuestos de vulneración de la legítima mediante sociedades de familia  | 294 |
| 4.2.1. Sociedades ficticias, que fueron creadas para perjudicar a los legitimarios y no funcionan como tales. Simulación absoluta. Fraude a la ley   | 296 |
| 4.2.2. Sociedades auténticamente constituidas, que funcionan como tales pero afectan la legítima o la igualdad de los legitimarios o constituidas con el fin de omitir a algún legitimario | 297 |
| 4.2.3. Sociedades con constitución y desenvolvimiento normal, sin ánimo de perjudicar pero que afectan la legítima o la igualdad de los legitimarios                                       | 301 |
| 4.3. Conflictos que plantean las nuevas realidades comerciales   | 303 |
| 4.4. La defensa de los derechos de los legitimarios por la constitución o desenvolvimiento de sociedades comerciales que afectan la legítima: síntesis                                     | 304 |
| 4.5. La respuesta a los intereses antagónicos  | 306 |
| 4.5.1. En la doctrina. Conclusiones de congresos y jornadas argentinas   | 306 |
| 4.5.2. Algunas soluciones en el derecho extranjero   | 307 |
| 5. Fideicomiso y legítima  | 308 |
| 5.1. Introducción. Concepto  | 308 |
| 5.2. Formas de posible afectación de la legítima por la constitución de fideicomiso  | 311 |
| 5.2.1. Caso del legitimario fideicomisario   | 311 |
| 5.2.2. Omisión del legitimario ya sea como fideicomisario o como beneficiario  | 311 |
| 5.2.3. Caso en que el heredero es beneficiario y un tercero fideicomisario   | 311 |
| 5.2.4. El plazo del fideicomiso y la protección a la legítima  | 312 |
| 5.2.5. Conflictos con la partición   | 313 |
| 5.3. El fideicomiso y la igualdad de los legitimarios. Colación  | 314 |
| 5.4. Fideicomiso, acciones y masa hereditaria  | 315 |
| 5.5. Conclusiones  | 315 |
| 5.6. El interés familiar en el fideicomiso testamentario   | 316 |
| 6. Fraude a la ley en el derecho internacional privado sucesorio argentino   | 318 |
| II. Síntesis conceptual  | 319 |
| III. Síntesis de jurisprudencia  | 321 |

|  |     |
|--|-----|
| <b>CONCLUSIONES GENERALES. LA LEGÍTIMA Y SUS MODOS DE PROTECCIÓN</b>                                   |     |
| I. Los límites. La rigidez del sistema y las familias del siglo XXI                                    | 319 |
| II. El moderno tráfico jurídico comercial y la insuficiencia de los medios de protección a la legítima | 330 |
| III. Hacia el futuro   | 331 |
| <b>BIBLIOGRAFÍA</b>  | 333 |