

Guillermo Cardona Hernández

TRATADO DE SUCESIONES



EDICIONES DOCTRINA Y LEY LTDA.
BOGOTÁ, D. C. — 2004

Índice general

CAPÍTULO I

Razón de la materia.- Evolución histórica.- Importancia de la materia. Fundamentos del derecho sucesoral

	Pág.
Razón de la materia	1
Evolución histórica de la materia	1
Importancia de la materia	3
Fundamentos del derecho de sucesión	3
Institución de la propiedad privada como derecho perpetuo	3
Institución de la familia	4
Autonomía de la voluntad individual	4
Fundamentos de orden político y social	4

CAPÍTULO II

La sucesión por causa de muerte y la noción de patrimonio.- Modos de adquirir el dominio y los demás derechos reales

La sucesión por causa de muerte y la noción de patrimonio	7
Unidad del patrimonio	8
Modos de adquirir el dominio y los demás derechos reales	9
Cómo se realizan los modos de adquirir	10
Si todo modo supone un título preexistente, ¿cuál es el título en los modos de adquirir distintos a la tradición?	10

CAPÍTULO III

Elementos de la sucesión.- Fin de la persona natural.- Presunción de conmoriencia.- Efectos jurídicos de la muerte de la persona natural

Elementos de la sucesión	11
Fin de la persona natural	12

	Pág.
Consecuencias de la declaratoria de muerte presunta en materia sucesoral	13
Presuncion de conmorienca	14
Efectos juridicos de la muerte	16

CAPÍTULO IV

Contenido del derecho real de herencia. Cuándo comienza el derecho real de herencia.- Su adquisición

Contenido del derecho real de herencia	17
¿Cuando comienza el derecho de herencia? Su adquisición	20

CAPÍTULO V

Posesión Legal de la herencia.- Características.- Posesión efectiva de la herencia y requisitos para obtenerla.- Cesión del derecho de herencia.- Prescripción del derecho de herencia

Posesion legal de la herencia	23
Utilidad práctica de la posesión legal	24
Posesión efectiva de la herencia	25
Requisitos para obtener el decreto de posesión efectiva de la herencia	26
Cesión del derecho de herencia	27
Responsabilidad del cedente de un derecho hereditario	28
¿Qué ocurre si se ceden derechos hereditarios vinculados a determinado bien del patrimonio relicto?	29
¿Puede el cesionario de derecho hereditario intervenir en el proceso de sucesión?	30
¿Qué pasa si el cedente no interviene en el proceso de sucesión?	30
Prestaciones mutuas entre cedente y cesionario	30
La cesión de derechos hereditarios y el derecho de acrecimiento	31
Prescripción del derecho de herencia	31

CAPÍTULO VI

Apertura de la sucesión y consecuencias jurídicas.- Ley que rige la sucesión y excepciones a la regla lex domicilii.- Delación de la herencia.- Derecho de opción. De la aceptación de la herencia.- Sustracción de bienes relictos por el heredero.- Del beneficio de inventario.- Repudiación de la herencia.- Del fraude en la aceptación o repudiación de herencias o legados.- La acción oblicua o indirecta

	Pág.
Apertura de la sucesión	35
Consecuencias de la apertura de la sucesión	36
Ley que rige la sucesión	37
Excepciones a la regla lex domicilii	38
Excepciones fundadas en el artículo 20	39
Excepción derivada del artículo 1054 C.C.	40
La sucesión ab intestato de un extranjero	40
¿Quiénes son los parientes de un extranjero?	40
Excepción relacionada con la forma de los actos jurídicos	41
Excepciones fundadas en los tratados de derecho internacional	42
¿Qué ley se aplicará a la sucesión del colombiano radicado en país extranjero pero cuyos bienes están en Colombia?	43
Delación de la herencia	43
Asignación sometida a condición potestativa negativa, dependiente de la sola voluntad del asignatario	44
Derecho de opción	45
Término para deliberar	46
Personas que pueden pedir el emplazamiento	46
De la aceptación de la herencia	48
¿Cómo puede ser la aceptación?	48
¿En qué consiste la aceptación expresa y la tácita?	48
¿Cuándo se toma el título de heredero?	49
Sustracción de bienes relictos por el heredero	49
Del beneficio de inventario	50
Ventajas que el beneficio de inventario reporta al heredero	50
¿Quiénes pueden aceptar con beneficio de inventario?	51
Personas obligadas a aceptar con beneficio de inventario	51
Formalidades del inventario	52

	Pág.
Quiénes pueden intervenir en su elaboración	52
Castigo por omisiones dolosas	52
Excepción del heredero beneficiario contra los acreedores de la sucesión .	53
Responsabilidad de los herederos respecto de créditos activos	53
Responsabilidad y poderes del heredero beneficiario	53
Repudiación de la herencia	54
Requisitos de la repudiación expresa	54
Repudiación forzada del legatario	55
Rescisión de la aceptación y de la repudiación (1291 y 1294 C. C.)	55
Repudiación intempestiva	56
Nulidad de la repudiación tácita	56
Del fraude en la aceptación o repudiación de herencias o legados	56
Fraude en la repudiación	56
La acción oblicua o indirecta	58
Efectos de la aceptación o repudiación de la herencia	59

CAPÍTULO VII

Del derecho de transmisión.- Del beneficio de separación. De la herencia yacente.- Trámite.- Declaración de vacancia. Terminación de la yacencia

Del derecho de transmisión	61
Personas que intervienen en el derecho de transmisión	62
Condiciones para que exista el derecho de transmisión	62
Naturaleza del derecho de transmisión	63
Asignaciones intransmisibles mortis causa	63
Del beneficio de separación	63
Requisitos para ejercer el beneficio de separación	64
Efectos de la separación	65
Enajenaciones e hipotecas hechas por el heredero	65
Bienes raíces	65
Herencia yacente	65
Trámite	66
Requisitos para declarar yacente la herencia	67

	Pág.
Atribuciones y deberes del curador	68
Declaración de vacancia	68
Transformación de diligencias en proceso de sucesión	68
Terminación de la yacencia	68

CAPÍTULO VIII

**Acción de petición de herencia.- Partes en el proceso.
Contenido de la sentencia.- Prestaciones mutuas.
Término de prescripción para proponerla**

Acción de petición de herencia	69
Prueba de la calidad de heredero	71
Diferencias entre acción de petición de herencia y acción reivindicatoria ..	71
Características de la acción de petición de herencia	72
Contenido de la sentencia	72
Retribución de mejoras	73
Reivindicaciones causadas por actos del heredero putativo	74
Prescripción de la acción de petición de herencia	75
Reivindicación del derecho	75
Reivindicaciones no causadas por actos de heredero putativo	75

CAPÍTULO IX

**Requisitos para ser titular de derechos hereditarios.
Capacidad sucesoral.- Vocación sucesoral.- Derecho de
representación: Condiciones para suceder por representación.
¿Cuándo hay lugar a la representación?
¿A quiénes se puede representar?.- Ejemplos.- De la indignidad**

Requisitos para ser titular de derechos hereditarios	77
1. Capacidad sucesoral en el asignatario	78
¿Quiénes son incapaces de suceder mortis causa?	78
Capacidad sucesoral de personas de existencia probable	78
¿Qué debe probar quien pretenda heredar como hijo legítimo?	79
Inhabilidad sucesoral del eclesiástico y de sus deudos	81

	Pág.
Inhabilidad para quienes intervienen en el otorgamiento del acto testamentario	82
Personas jurídicas:	82
¿En qué momento deben existir jurídicamente esas personas?	84
Capacidad de las personas jurídicas futuras	84
Incapacidades de las personas jurídicas	84
Consecuencia de la asignación a persona incapaz	84
Inoponibilidad de la incapacidad como excepción	85
Vocación sucesoral	85
Características	85
Clases de vocacion sucesoral	86
Derecho de representación	86
Condiciones para suceder por representación	87
División de la herencia por estirpes y por cabezas	88
¿Cuándo hay lugar a la representación?	88
¿A quiénes se puede representar?	89
Casos de representación	90
Diferencias entre el derecho de transmisión y el derecho de representación	92
De la indignidad	92
Origen de la indignidad	93
Naturaleza de la indignidad	93
Características	93
Efectos de la sentencia declaratoria de indignidad	94
Purga de la indignidad	94
Los efectos de la sentencia de indignidad frente a terceros	95
Causales de indignidad	95
Observación importante	97
Características de las indignidades	98
Inoponibilidad de la excepción de indignidad	98
Purga de la indignidad	98
Indignidad y alimentos forzosos	99
Diferencias entre incapacidad e indignidad	99
Perdón tácito de la indignidad. Art. 1030 C. C.	
Teoría del perdón tácito	99

CAPÍTULO X

**Organización legal de la sucesión intestada. Fundamento.
Sucesión mixta.- Órdenes hereditarios (Análisis legislación anterior
y vigente).- Ejercicios prácticos**

	Pág.
Organización legal de la sucesión intestada	101
Fundamento de la sucesión intestada	101
¿Cuándo la sucesión es intestada?	102
Aplicaciones	102
Doctrinas en que se informan las leyes de la sucesión intestada	103
Organización de la sucesión parte testada y parte intestada	104
Órdenes hereditarios	105
Diferentes órdenes hereditarios	106
Primer orden	106
Observación importante	108
Caso práctico de liquidación: primer orden hereditario	108
Bajas generales o deducciones	109
Primer orden hereditario	111
Caso en que el hijo extramatrimonial no hereda	112
Solución del mismo caso bajo la vigencia de la ley 29/82	115
Segundo orden hereditario	116
Distribución de la herencia según la legislación anterior	116
Aplicaciones prácticas del segundo orden hereditario	118
Segundo orden hereditario bajo la vigencia de la ley 29 de 1982	121
Situación de la adopción	122
El cónyuge sobreviviente en este orden	122
Distribución entre ascendientes	122
Distribución entre ascendientes y cónyuge	123
Derechos del cónyuge sobreviviente	123
Forma de suceder	123
Ejercicio práctico	123
Tercer orden hereditario antes ley 29/82	125
Tercer orden hereditario. Ley 29 de 1.982	126
Hermandad por adopción	127
Formas de suceder en este orden	128

	Pág.
Cuarto orden hereditario, antes Ley 29/82	128
Cuarto orden hereditario, Ley 29/82	129
Quinto orden hereditario: colaterales legítimos	130
Quinto orden hereditario: Ley 29/82	131
Sexto orden hereditario en la legislación anterior	131

CAPÍTULO XI

Organización de la sucesión testamentaria. Del testamento en general.- De los testigos instrumentales para el acto testamentario. Interpretación del testamento.- Del asignatario.- Designación del asignatario.- Determinación del objeto de las asignaciones. Asignaciones sujetas a modalidades: Condición, plazo, modo. Asignaciones universales y de cuota.- Heredero universal y del remanente

Organización de la sucesión testamentaria	133
Excepciones al principio de la indelegabilidad de la facultad de testar ...	134
Sucesión contractual	136
De los requisitos del testamento	139
De los requisitos internos o de fondo del testamento	140
Interdicción por causa de demencia	140
Falta de sanidad de juicio	141
No poder expresarse claramente	141
La fuerza – su incidencia en materia de testamentificación	142
El error	142
Objeto lícito	144
La causa	145
Nulidades internas	145
Formalidades esenciales de los testamentos	146
Testamentos solemnes	146
Testamento público ante notario y tres testigos	147
Testamento cerrado o secreto	149
Conservación, apertura y publicación del testamento cerrado	150
Testamentos solemnes otorgados en el exterior	152
Testamento olografo	152

	Pág.
Testamentos privilegiados	153
En qué consiste el testamento verbal	153
Solemnidades comunes a todos los testamentos privilegiados	153
Caducidad del testamento verbal	155
Características de los testamentos privilegiados	156
Expresiones sustanciales de los testamentos	156
Nulidades externas - Omisión de formalidades	157
Confirmaciones del testamento nulo. Obligaciones naturales	158
De los testigos	159
Testamentos privilegiados	163
Interpretación de los testamentos	164
Del asignatario	165
Designación del asignatario	166
Designación errónea y designación ilegal	167
Asignaciones a objetos de beneficencia	167
Asignación a los parientes	168
Determinación del objeto de las asignaciones	169
Cuotas de distinto denominador. Aplicaciones del artículo 1160 Código Civil	170
Asignación dejada al arbitrio del obligado a cumplirla	171
Asignación que pasa a persona distinta del asignatario directo	171
De las asignaciones condicionales	172
Condición de no impugnar el testamento	174
Condición de no contraer matrimonio	174
Condición de permanecer en estado de viudez	174
Condición de no enajenar	175
Condiciones captatorias	175
Efectos de las condiciones	175
Pérdida, deterioro y frutos de la cosa asignada	176
Cumplimiento de las condiciones	176
Fraude en el cumplimiento de las condiciones	176
La retroactividad	177
De las asignaciones modales	177
Cláusula resolutoria	177

	Pág.
Diversas clases de modos	178
Modos inductivos a hechos inmorales e ilegales	178
Cargas transmisibles a los herederos del asignatario	179
Inejecución del modo	179
Diferencia entre el modo, la condición y el plazo	180
Observación	180
De las asignaciones testamentarias a día	181
Clasificación de los plazos	181
Plazo suspensivo y plazo resolutorio	182
Plazo expreso y plazo tácito	184
Efectos de la asignación antes del cumplimiento del plazo	184
Asignaciones a título universal y asignaciones a título singular	184
¿Qué es asignación a título universal?	184
Asignatario llamado en terminos generales	186
Características de las asignaciones universales	186
Asignatarios de cuota	187
Herederos de cuota mal computada	188
Herederos del remanente	189
Importancia de las anteriores clases de herederos	189

CAPÍTULO XII

De las asignaciones a título singular o legados.

Donaciones revocables.

Diferencias entre las donaciones revocables y los testamentos.

Comparación con las donaciones entre vivos

De las asignaciones a título singular o legados	191
Cómo deben cumplirse los legados?	201
Extinción de los legados	201
De las donaciones revocables	202
Diferencias entre las donaciones revocables y los testamentos	203
Formalidades de las donaciones revocables	204
Donación revocable seguida de la tradición	204

	Pág.
Caducidad y revocación de las donaciones	205
Comparación con las donaciones entre vivos	206
Diferencias	206
Capacidad para hacer donaciones revocables	206

CAPÍTULO XIII

**Derechos que concurren en una sucesión.- Derecho de acrecer.
La sustitución (Clases). Acción de reforma del Testamento.
Preterición de legitimarios**

Derechos que concurren en una sucesión	207
Derecho de acrecer	207
Requisitos del derecho de acrecer	208
La sustitución	212
Concepto	212
Antecedentes históricos	212
Clases de sustituciones según la ley colombiana	213
La sustitución vulgar	213
Designación de sustitutos de sustitutos	214
La sustitución debe ser expresa	214
Sustitución recíproca	215
Transmisión, sustitución y acrecimiento	216
Sustitución fideicomisaria	216
Naturaleza jurídica de la sustitución fideicomisaria	217
Duración limitada del fideicomiso	217
Cosas que pueden ser objeto de fideicomiso	217
Derechos del fiduciario	217
Derechos del fideicomisario	218
Extinción del fideicomiso	218
Acción de reforma del testamento	219
1. Concepto	219
2. Objeto	220
3. Requisitos	220
4. Características	221

	Pág.
A. Es una acción patrimonial	221
B. Es una acción personal	221
C. Es prescriptible	221
5. Titulares de la acción de reforma del testamento	223
6. Trámite	224
Preterición de legitimarios	224

CAPÍTULO XIV

De las asignaciones forzosas.- Medios de protección.

De las asignaciones alimenticias forzosas.- De la porción conyugal.-

De las legítimas y cuarta de mejoras.- Acervos imaginarios.

Valores que se colacionan y que se imputan.- Resolución y rescisión de donaciones

De las asignaciones forzosas	227
Medios de protección de las asignaciones forzosas	229
De las asignaciones alimenticias forzosas	230
Alimentos forzosos	230
¿Cuándo se deben alimentos forzosos?	231
Naturaleza de la acción forzosa de alimentos	231
Pago de alimentos forzosos	231
Asignación de alimentos voluntarios	231
De la porción conyugal	232
Origen	232
Naturaleza jurídica de la porción conyugal	232
¿Quién tiene derecho a porción conyugal?	233
Momento en que se adquiere la porción conyugal	234
¿Cómo se mide la porción conyugal?	234
Legítimas y cuarta de mejoras	250
Antecedentes históricos	250
¿Qué es la legítima?	250
Mitad legitimaria	250
Características de la legítima	251
¿Quiénes son legitimarios?	251

	Pág.
Representación sucesoria en las legítimas	252
Legítima rigurosa y legítima efectiva	252
Aumento de la legítima rigurosa por falta de un legitimario	252
La cuarta de mejoras	253
Antecedentes	253
Naturaleza jurídica y contenido de la cuarta de mejoras	254
Características de la cuarta de mejoras	254
Base para el cómputo de las legítimas y de la cuarta de mejoras	255
Acervos imaginarios	255
Formación del primer acervo imaginario	256
Valor que se colaciona	257
Valores que se imputan al legitimario en caso del primer acervo imaginario	257
Consecuencias y efectos de las imputaciones	257
Presunción	258
Gastos y erogaciones que no se acumulan	259
Resolución de donaciones hechas a título de legítima o mejora	259
Rescisión de donaciones	259
A quiénes aprovechan los acervos imaginarios	260
Colación de deducciones a la porción conyugal	260
Segundo acervo imaginario	261
Caso práctico	262
Requisitos para la formación de este acervo	262
Requisitos para la formación de este acervo	263
Caso de liberalidades excesivas	265

CAPÍTULO XV

De la partición de la herencia.- Cuestiones previas a la partición.- Diferentes clases de partición.- Del pago de las deudas hereditarias y testamentarias.- Reducción de los legados

De la partición de la herencia	267
La comunidad a título universal	267
Actio familia erciscundae	267

	Pág.
Imprescriptibilidad de la acción de partición	268
Pacto de indivisión	268
Comunidades indivisibles	268
Objeto de la acción de partición	268
Naturaleza jurídica de la acción de partición	269
Carácter declarativo de la partición	270
Efecto de ser la partición declarativa	270
Capacidad para pedir la partición	271
Cuestiones previas a la partición	271
Separación de patrimonios confundidos con los del causante	271
Diferentes clases de partición	272
La donación partición	273
Testamento partición	273
Partición hecha por los mismos herederos o coasignatarios	273
Partición por partidor	274
¿Cómo obra el partidor?	275
Término del partidor para cumplir su encargo	275
Responsabilidad del partidor	275
Pautas para hacer el trabajo de partición	276
Formación del lote o hijuela de deudas o de gastos	276
Honorarios del partidor	277
Distribución de frutos	277
Del pago de las deudas hereditarias y testamentarias	278
Reducción de los legados	280

CAPÍTULO XVI

Los ejecutores testamentarios.- Albaceazgo y mandato.

Diferencias.- Clasificación de los albaceas

Los ejecutores testamentarios	285
Albaceazgo y mandato. Diferencias	285
1. Por su origen	285
2. Por razón de las solemnidades	285
3. Capacidad de delegar	286

	Pág.
4. Extensión del mandato	286
Semejanzas	286
1. Con respecto a la capacidad	286
2. Por la remuneración	286
3. Ambos son intransmisibles	286
4. La aceptación es voluntaria en ambos	286
Clases de albaceas	287
Albacea sin tenencia de bienes	287
Obligaciones del albacea	287
Albacea con tenencia de bienes	288
Remoción del albacea	289
Remuneración del albacea	289
Duración del albaceazgo	289
De los albaceas fiduciarios	290
Bienes destinados al encargo	290
Juramento del albacea fiduciario	291
¿Cuándo estará el albacea obligado a prestar caución?	291

CAPÍTULO XVII

Del desheredamiento.- Revocación y caducidad del testamento.- Diferencias entre revocación y caducidad

Del desheredamiento	293
Revocación y caducidad del testamento	295
Diferencia entre revocación y caducidad	296
Revocación del testamento	297
Clases de revocación	297
La revocación puede ser total o parcial	297
La revocación puede ser expresa o tácita	298
¿Supervive el testamento revocado?	299
Revocación especial del testamento cerrado	300
Caducidad del testamento	300
Caducidad de los testamentos privilegiados y de los testamentos en general	300
La no realización del fin perseguido por el testador	302

CAPÍTULO XVIII

Sucesión mediante trámite notarial.- Requisitos.

Desistimiento de la solicitud.- Trámite de dos o más liquidaciones notariales.- Otorgamiento de varias escrituras de partición de una misma herencia.- Modelos, minutas de trámite de sucesión ante Notario de liquidación de sociedad conyugal y herencia

	Pág.
Sucesión mediante trámite notarial	303
Requisitos	303
Presentación de la solicitud	304
Contenido de la solicitud	304
Anexos a la solicitud	305
Aceptación de la solicitud	305
Trámites subsiguientes a la aceptación de la solicitud	305
Fallecimiento de heredero, cónyuge o legatario	306
Evento en que se presenta otro interesado antes de suscribirse la escritura ..	306
Liquidación notarial adicional	306
Consecuencias de desacuerdo entre los interesados	307
Caso de aparecer nuevos bienes después de suscrita la escritura de liquidación	307
Obligación del registro de las respectivas escrituras	307
Desistimiento de la solicitud	308
Trámite simultáneo de dos o más liquidaciones notariales	308
Otorgamiento de varias escrituras de partición de una misma herencia ...	308
Caso en que el Notario que conoce el trámite sucesoral da por terminada la actuación y la enviará al Juez competente	309
Valor de los derechos notariales	309
Información del notario a la superintendencia de notariado y registro	310
Minuta relativa al trámite de sucesión ante notario	310
DECRETO 2651 (noviembre 25 de 1991)	316
BIBLIOGRAFÍA	319