

346.1  
T 61 F

R. 4077

JOSÉ W. TOBIÁS

# *Fin de la existencia de las personas físicas*

Muerte natural

Prueba. Efectos. Error en la determinación. Muerte cerebral

Presunción del fallecimiento

Casos. Procedimiento. Efectos. Reparación.  
Declaración de existencia



EDITORIAL ASTREA  
DE ALFREDO Y RICARDO DEPALMA  
BUENOS AIRES  
1988

## ÍNDICE GENERAL

### PARTE PRIMERA

#### FIN DE LA EXISTENCIA DE LAS PERSONAS FÍSICAS. LA MUERTE NATURAL

#### CAPÍTULO PRIMERO

#### LA MUERTE NATURAL

§ 1.	Generalidades .....	3
§ 2.	El problema de la muerte .....	5
§ 3.	La muerte como proceso .....	6
§ 4.	Las fases del proceso de la muerte .....	8
§ 5.	Muerte clínica .....	9
§ 6.	Las causas del replanteo de los criterios tradicionales en torno de la muerte clínica .....	10
§ 7.	Premisas de principio propuestas por Mantovani para la definición del concepto de muerte clínica ...	14
§ 8.	Precisiones acerca del concepto de muerte clínica. La muerte "cerebral" o "encefálica" .....	16
§ 9.	Determinación de la muerte .....	21
§ 10.	La "unicidad" del concepto de muerte y la pluralidad de métodos para su determinación .....	25
§ 11.	La regulación legislativa acerca del problema de la muerte .....	25
§ 12.	El artículo 21 de la ley 21.541 .....	27
§ 13.	La reforma del artículo 21 de la ley 21.541 (ley 23.464) .....	30
§ 14.	La reglamentación legal: el artículo 21 del decreto 3011/77 .....	31

§ 15.	Sujetos legitimados para determinar el acaecimiento de la muerte .....	32
§ 16.	Los muertos como sujetos de derecho. Crítica .....	35

## CAPÍTULO II

### MUERTE DE VARIAS PERSONAS. SUPRESIÓN DE LA MUERTE CIVIL

#### A) CUESTIONES EN TORNO A LA MUERTE DE VARIAS PERSONAS. TEORÍA DE LOS CONMORIENTES

§ 17.	Supuesto a considerar .....	37
§ 18.	Antecedentes .....	38
§ 19.	Sistema del artículo 109 del Código Civil .....	41
§ 20.	Innecesariedad de la conexión de una y otra muerte .....	41
§ 21.	Alcance general de la declaración de simultaneidad .....	42
§ 22.	Naturaleza jurídica .....	43

#### B) LA INSTITUCIÓN DE LA MUERTE CIVIL: SU SUPRESIÓN

§ 23.	Naturaleza, causales y razones de su eliminación ...	45
-------	--	----

## CAPÍTULO III

### PRUEBA DE LA MUERTE DE LAS PERSONAS

#### A) INTRODUCCIÓN

§ 24.	Observación .....	49
-------	-------------------	----

#### B) ANTECEDENTES

§ 25.	Antecedentes históricos .....	49
§ 26.	Antecedentes locales .....	51
§ 27.	Municipalización de los registros .....	52
§ 28.	Provincialización de los registros .....	53

#### C) ORGANIZACIÓN DEL REGISTRO CIVIL E INSCRIPCIÓN DE LAS DEFUNCIONES

§ 29.	Registros públicos locales .....	53
§ 30.	Inscripción de las defunciones .....	54

§ 31.	Personas obligadas a hacer la denuncia y término para hacerlo .....	55
§ 32.	Elementos de prueba a los fines de la inscripción ...	56
§ 33.	Contenido del certificado de defunción .....	57
§ 34.	Contenido de la inscripción .....	58

#### D) PRUEBA DE LA MUERTE

§ 35.	Introducción .....	59
§ 36.	Naturaleza jurídica de los asientos y de los documentos expedidos por el Registro .....	60
§ 37.	Valor probatorio .....	61
§ 38.	Alcance del valor probatorio .....	63
	a) Comprobaciones hechas personalmente por el oficial público .....	63
	b) Enunciaciones relacionadas con la defunción .....	63
§ 39.	Supuestos especiales .....	65
	a) Militares muertos en combate .....	65
	b) Fallecidos en conventos, prisiones, etcétera .....	66
	c) Militares en campaña .....	67

#### E) PRUEBA SUPLETORIA DE LA MUERTE

§ 40.	Introducción .....	68
§ 41.	Condiciones .....	69
§ 42.	Objeto de la prueba y medios de prueba .....	70

#### F) COMPROBACIÓN "INDIRECTA" DEL FALLECIMIENTO

§ 43.	El párrafo 2º del artículo 108. Antecedentes supuestos .....	71
§ 44.	El momento de la muerte en el procedimiento de comprobación indirecta de la muerte natural .....	76
§ 45.	Legitimación activa y procedimiento .....	78

### CAPÍTULO IV

#### EFFECTOS DE LA MUERTE

§ 46.	La muerte como hecho jurídico .....	81
§ 47.	Múltiple variedad de efectos .....	82
§ 48.	Atributos de la personalidad .....	83

## X

### INDICE GENERAL

§ 49.	Derechos personalísimos .....	84
§ 50.	Otros derechos extrapatrimoniales .....	86
§ 51.	Derechos patrimoniales. Transmisión sucesoria "mortis causa". Derechos comprendidos .....	86
§ 52.	Derechos inherentes a la persona .....	88
§ 53.	Derechos inherentes a la persona por disposición de la ley .....	89
	a) En materia de derechos reales .....	90
	b) En materia de contratos .....	90
§ 54.	Derechos inherentes a la persona por su naturaleza	91
§ 55.	Derechos intransmisibles por voluntad de las partes	92
§ 56.	Adquisición de derechos fuera del mecanismo de la sucesión universal .....	92

### CAPÍTULO V

#### ERROR EN LA DETERMINACIÓN DE LA MUERTE NATURAL

§ 57.	Consideraciones generales .....	95
§ 58.	Efectos patrimoniales del error .....	97
§ 59.	Verificación de una fecha distinta de la defunción	101
§ 60.	Efectos con relación al matrimonio .....	101
§ 61.	Otros efectos personales .....	103

### PARTE SEGUNDA

#### DECLARACIÓN DE MUERTE PRESUNTA

### CAPÍTULO VI

#### PRESUNCIÓN DEL FALLECIMIENTO

##### A) INTRODUCCIÓN

§ 62.	Noción e importancia .....	107
§ 63.	Ubicación .....	107
§ 64.	Breve reseña histórica .....	109
§ 65.	Sistema del Código Civil argentino .....	112
§ 66.	La ley 14.394 .....	113

**B) DISTINTOS CASOS Y TÉRMINOS**

§ 67.	Condiciones legales mínimas .....	114
§ 68.	Casos ordinarios. Requisitos .....	114
§ 69.	Irrelevancia de la edad y de la inexistencia de apoderado .....	116
§ 70.	Casos extraordinarios. Requisitos .....	117
	a) Primera situación extraordinaria .....	118
	b) Segunda situación extraordinaria .....	121
§ 71.	Cómputo de los términos .....	121

**CAPÍTULO VII**

**PROCEDIMIENTO**

**A) PROCESO**

§ 72.	Legislación nacional y provincial .....	123
§ 73.	Tipo de proceso .....	124
§ 74.	Juez competente .....	126
§ 75.	Legitimación activa .....	127
§ 76.	Enumeración ejemplificativa .....	131
§ 77.	Quiénes no pueden pedir la declaración .....	132
	a) Los acreedores .....	132
	b) El Ministerio Fiscal .....	133
§ 78.	Requisitos de procedencia de la acción .....	133

**B) TRÁMITE**

§ 79.	Curador "ad litem". Nombramiento .....	134
§ 80.	Funciones .....	135
§ 81.	Curador a los bienes. Designación .....	137
§ 82.	Facultades .....	140
§ 83.	Validez de los actos celebrados por el curador si el ausente estaba con vida .....	143
§ 84.	Edictos .....	145
§ 85.	Ministerio Público .....	146
§ 86.	Otros interesados .....	147
§ 87.	Pruebas .....	148

**C) LA DECLARACIÓN JUDICIAL**

§	88.	Libertad de apreciación judicial .....	150
§	89.	Un fallo judicial .....	152
§	90.	Día presuntivo del fallecimiento. Importancia ..	153
§	91.	Fijación del día presunto. Análisis del artículo 27 de la ley 14.394 .....	157
	a)	Inciso 1º .....	157
	b)	Inciso 2º .....	158
	c)	Inciso 3º .....	159
§	92.	Hora de la muerte presunta .....	160
§	93.	Declaración complementaria. La inscripción en el Registro del Estado Civil y Capacidad de las Personas .....	161
§	94.	Término para la aceptación de la herencia .....	161
§	95.	Efectos retroactivos de la sentencia. Límites .....	162
§	96.	Naturaleza de la sentencia .....	163
§	97.	La sentencia no hace cosa juzgada .....	165
§	98.	Oponibilidad "erga omnes". Inoponibilidad de la sentencia al erróneamente declarado muerto pre- sunto .....	167
§	99.	Sentencia que rechaza el pedido .....	169
	a)	Posibilidad de un nuevo juicio .....	169
	b)	Medidas provisorias .....	170

**CAPÍTULO VIII****EFFECTOS DE LA DECLARACIÓN DE MUERTE PRESUNTA****A) EFECTOS PATRIMONIALES DE LA SENTENCIA**

§	100.	Antecedentes .....	171
§	101.	Régimen actual. Características .....	172
§	102.	Sucesión universal "mortis causa" .....	173
§	103.	Aplicación de las normas que regulan la sucesión "mortis causa" .....	176
§	104.	Consideraciones al respecto de la doctrina argen- tina .....	178
§	105.	Quiénes tienen derecho a los bienes .....	181
§	106.	Necesidad del inventario .....	181
§	107.	Juicio sucesorio .....	183
§	108.	Período de la prenotación. Naturaleza del dere- cho de dominio .....	185

§ 109.	Falta de legitimación durante el período de pre- notación .....	187
§ 110.	Limitaciones al ejercicio de los derechos del ti- tular .....	188
§ 111.	Criterio judicial para otorgar la autorización .....	190
§ 112.	Requisito de la prenotación .....	191
§ 113.	Partición .....	192
§ 114.	Cesación del período de limitaciones. Causas ....	193
	a) Transcurso del plazo legal .....	194
	b) Caso del octogenario desaparecido .....	195
§ 115.	Innecesidad del período de prenotación .....	195
§ 116.	Otros efectos patrimoniales .....	196
§ 117.	Sucesión abierta con posterioridad al día presun- to de la muerte .....	197
§ 118.	Iniciación del período definitivo. Importancia ..	198
§ 119.	Cancelación de la prenotación .....	198
§ 120.	Naturaleza del derecho de los sucesores .....	199

**B) SOBRE EL VÍNCULO MATRIMONIAL**

§ 121.	Legislación comparada .....	204
	a) Código Civil francés .....	204
	b) El artículo 65 del Código Civil italiano .....	205
	c) Código Civil español .....	206
	d) Código Civil alemán (artículos 18 y 1348 a 1352) .....	207
	e) Código austríaco .....	208
§ 122.	Proyectos argentinos .....	208
§ 123.	Antecedentes .....	209
§ 124.	La ley 14.394. La sentencia disuelve el vínculo ..	209
	a) Criterios interpretativos .....	209
	b) La cuestión en la ley 23.515 .....	215

**C) SOBRE EL RÉGIMEN PATRIMONIAL MATRIMONIAL**

§ 125.	Antecedentes .....	216
§ 126.	Momento en que se produce la disolución .....	216
§ 127.	Nuestra opinión .....	219

**D) OTROS EFECTOS DE LA DECLARACIÓN DE MUERTE PRESUNTA**

§ 128.	Patria potestad .....	221
§ 129.	Tutela y curatela .....	222

§ 130.	Nombre .....	222
§ 131.	Filiación .....	223
§ 132.	Naturaleza unitaria y totalizadora de los efectos .....	227
§ 133.	Inoponibilidad de los efectos al erróneamente declarado muerto presunto .....	228

## CAPÍTULO IX

### CESACIÓN DE LOS EFECTOS DE LA SENTENCIA DE MUERTE PRESUNTA

#### A) INTRODUCCIÓN

§ 134.	Causas .....	231
	a) La "presentación" del declarado muerto presunto .....	231
	b) Noticias ciertas de la existencia del declarado muerto presunto .....	233
	c) La determinación de la muerte "real" del presunto fallecido .....	235
§ 135.	Naturaleza de los efectos de la "presentación" o de las noticias ciertas .....	236

#### B) EFECTOS PATRIMONIALES DE LA PRESENTACIÓN O DECLARACIÓN DE EXISTENCIA

§ 136.	Efectos con relación a los bienes durante el período de prenotación .....	239
§ 137.	Frutos y productos .....	241
§ 138.	Efectos con relación a los bienes durante el período definitivo .....	242
§ 139.	Subrogación real .....	244
§ 140.	Frutos no consumidos .....	246
§ 141.	Productos, gastos y mejoras .....	248
§ 142.	Similitud de los efectos patrimoniales de la reaparición en ambos períodos .....	248
§ 143.	Acciones legales .....	249
§ 144.	La cuestión de la imprescriptibilidad de la acción .....	250

#### C) MUERTE REAL DEL DECLARADO MUERTO PRESUNTO

§ 145.	Efectos .....	251
--------	---------------	-----

**D) EFECTOS DE LA REPARICIÓN O DECLARACIÓN  
DE EXISTENCIA CON RELACIÓN AL MATRIMONIO**

§ 146.	Incidencia de la reaparición o la declaración de existencia cuando el cónyuge del declarado muerto presunto ha vuelto a contraer nuevas nupcias ..	255
§ 147.	El Código Civil alemán y otras soluciones propuestas .....	258
§ 148.	La variante del Código Civil italiano .....	259
§ 149.	El sistema de la ley 14.394 .....	260
§ 150.	Fallecimiento del declarado muerto presunto en fecha distinta de la fijada .....	264

**E) OTROS EFECTOS DE LA REPARICIÓN O LA DECLARACIÓN  
DE EXISTENCIA EN EL DERECHO DE FAMILIA**

§ 151.	Patria potestad .....	264
§ 152.	Tutela y curatela .....	265
§ 153.	Otros derechos extrapatrimoniales .....	266

**F) PRESENTACIÓN DE LOS HEREDEROS PREFERENTES  
O CONCURRENTES**

§ 154.	Las normas legales .....	267
§ 155.	Presentación durante el período de la prenotación .....	267
§ 156.	Presentación después del período definitivo .....	268
§ 157.	La cuestión de la prescripción de la acción .....	269

**CAPÍTULO X**

**NATURALEZA Y FUNCIONES DE LA DECLARACIÓN  
DE MUERTE PRESUNTA**

§ 158.	Introducción .....	273
§ 159.	La supuesta "provisoria" de los efectos de la muerte presunta. Crítica .....	275
§ 160.	La supuesta revocabilidad o resolubilidad de los efectos de la muerte presunta. Crítica .....	278
§ 161.	La muerte presunta como supuesto de extinción de la personalidad .....	279

§ 162.	Confrontación entre los efectos de la muerte natural y la muerte presunta .....	279
§ 163.	Naturaleza y función de la muerte presunta .....	281
§ 164.	Subsidiariedad de la muerte presunta .....	285

## CAPÍTULO XI

### **DECLARACIÓN DE MUERTE PRESUNTA DE PERSONAS AUSENTES CUYA DESAPARICIÓN SE HUBIERE DENUNCIADO ENTRE EL 6 DE NOVIEMBRE DE 1974 Y EL 6 DE SETIEMBRE DE 1979**

§ 165.	La ley 22.068 y su derogación. Ámbito de aplicación .....	287
§ 166.	Personas comprendidas .....	287
§ 167.	Fundamentos del régimen de excepción. Su correlación con el ámbito de aplicación .....	289
§ 168.	Juez competente .....	290
§ 169.	Legitimación activa. Oposición de legitimados .....	290
§ 170.	Requisito de procedencia de la denuncia e informe del organismo oficial .....	291
§ 171.	Citación del ausente .....	292
§ 172.	Declaración de muerte presunta .....	292
<i>Bibliografía</i> .....		295