

Índice General

Página

PRESENTACIÓN JUAN PABLO MURGA FERNÁNDEZ	25
--	----

CAPÍTULO INTRODUCTORIO

LOS MODELOS COMPARADOS DE PROTECCIÓN DE LA FAMILIA EN EL DERECHO SUCESORIO SERGIO CÁMARA LAPUENTE.....	39
1. Planteamiento	40
1.1. <i>De lo filosófico a lo social: una preocupación perenne</i> ..	40
1.2. <i>A vista de pájaro: una conclusión y cierta taxonomía</i> ..	43
2. <i>Common law</i> y otros sistemas con alternativas a una cuota legitimaria fija	48
2.1. <i>Inglaterra</i>	49
2.2. <i>Estados Unidos de América</i>	54
2.3. <i>Legítimas asistenciales en ordenamientos de otras tradiciones</i>	57
2.3.1. Rusia	57
2.3.2. China	58
2.3.3. Cuba	59
2.3.4. Centroamérica y México	60

	<u>Página</u>
3. Civil law y sistema legitimario	62
3.1. <i>Derecho romano</i>	62
3.2. <i>Francia</i>	65
3.3. <i>Austria y Alemania</i>	68
3.4. <i>Italia</i>	71
3.5. <i>España</i>	73
3.6. <i>Otros límites a la libertad de testar en sistemas de Civil Law</i>	75
4. Mecanismos de flexibilización de la legítima en sistemas de cuotas propios del Civil Law	76
4.1. <i>Flexibilización ex lege</i>	76
4.1.1. La mejora	76
4.1.1.1. Planteamiento comparado	76
4.1.1.2. España (la mejora «original») ...	79
4.1.1.3. Chile (la mejora «expansiva») ...	80
4.1.1.4. Colombia (hasta 2018) y Ecuador (continuidad con la mejora chilena primigenia)	86
4.1.1.5. Argentina (la mejora «acotada» funcionalmente)	87
4.1.1.6. Balance, comparación, propuestas e iniciativas	91
4.1.2. El legado en sustitución de la legítima (Italia y Portugal)	93
4.1.3. Otros mecanismos legales de flexibilización.	95
4.2. <i>Elusión o atemperamiento en la práctica: la planificación sucesoria</i>	97
5. Conclusiones	97
6. Bibliografía.	99

**BLOQUE I: SISTEMAS DE LIBERTAD DE TESTAR
Y DE PROTECCIÓN SUCESORIA DE LA FAMILIA
MEDIANTE UNA PARTICIPACIÓN FLEXIBLE EN
LA HERENCIA**

1

LIBERTAD DE TESTAR Y PRETERICIÓN EN DERECHO ESTADOUNIDENSE	
JUAN PABLO MURGA FERNÁNDEZ	111
1. Introducción: la excepcionalidad del modelo de libertad de testar en el contexto histórico y comparado.....	111
2. La libertad de testar en EEUU y sus fundamentos ideológicos	115
3. La protección del cónyuge viudo.....	117
4. La libertad de testar y las contiendas sobre validez del testamento.....	118
5. La preterición no intencional: ¿un límite material a la libertad de testar?	121
6. Conclusiones	129
7. Bibliografía.....	131

2

LIBERTAD DE TESTAR Y DEBER DE ALIMENTOS EN CENTROAMÉRICA Y MÉXICO	
JAN PETER SCHMIDT	133
1. Introducción.....	133
2. La abolición de la legítima en Centroamérica y México	136
2.1. <i>Dos oleadas de reformas</i>	136
2.2. <i>Las razones de la abolición de la legítima española</i>	137
2.3. <i>Un enfoque novedoso</i>	139
3. Aspectos específicos	140

3.1.	<i>Continuación del deber de alimentos para después de la muerte</i>	140
3.2.	<i>Algunas diferencias de detalle</i>	141
3.3.	<i>Ejercicio de reclamaciones de alimentos</i>	142
3.4.	<i>¿Las obligaciones de alimentos como limitaciones a la libertad de testar?</i>	144
3.5.	<i>Evaluación</i>	145
4.	Bibliografía	147

3

FAMILY PROVISION EN SUDÁFRICA

FRANÇOIS DU TOIT	151
1.	Introducción	151
2.	Hijos a cargo	152
3.	Cónyuges supervivientes	153
3.1.	<i>El concepto de cónyuge en la Maintenance of Surviving Spouses Act</i>	156
3.2.	<i>Los desafíos que plantean las reclamaciones de alimentos conyugales en el contexto de las parejas de hecho</i>	160
4.	Conclusión	162
5.	Índice de sentencias	163
6.	Índice normativo	164
7.	Bibliografía	164

4

FAMILY PROVISION EN NUEVA ZELANDA

NICOLA PEART	165
1.	Introducción	165
2.	<i>The Testator's Family Maintenance Act de 1900</i>	168

	<u><i>Página</i></u>
3. Ampliación de la jurisdicción de la <i>Family Protection Act</i> en el siglo XX	172
3.1. <i>Elegibilidad</i>	172
3.1.1. Cónyuges y parejas	173
3.1.2. Hijos	175
3.1.3. Hijastros	176
3.2. <i>Discrecionalidad</i>	178
3.2.1. Cónyuges	181
3.2.2. Hijos	182
3.3. <i>Crítica</i>	186
3.4. <i>Plazos</i>	190
3.5. <i>Medidas de elusión</i>	192
3.6. <i>Conclusión sobre la situación actual de la jurisprudencia en materia de disposiciones familiares en Nueva Zelanda</i>	193
4. Propuestas de la <i>Law Commission</i> para 2021	194
4.1. <i>Requisitos</i>	195
4.1.1. Cónyuges y parejas	195
4.1.2. Hijos y nietos	195
4.1.3. Hijos adultos	197
4.2. <i>Discrecionalidad</i>	197
4.2.1. El cónyuge o pareja superviviente	197
4.2.2. Hijos y nietos	198
4.3. <i>Plazos y elusión</i>	201
5. Reflexiones finales	202
6. Bibliografía	204

5

PERSPECTIVAS ACTUALES SOBRE EL RÉGIMEN DE LA *FAMILY PROVISION* EN AUSTRALIA

PRUE VINES.....	207
1. Introducción.....	207
2. El enfoque actual del derecho a la <i>family provision</i>....	209
2.1. <i>Requisitos de elegibilidad: ¿quién forma parte de la familia?</i>	210
2.2. <i>Falta de disposiciones adecuadas y apropiadas en materia de manutención y sustento</i>	212
2.3 <i>¿Qué queda de la libertad de testar?</i>	215
3. Las disposiciones sobre la herencia ficticia (<i>notional estate</i>) en Nueva Gales del Sur.....	216
3.1. <i>Intención de impedir la <i>family provision</i></i>	219
4. ¿Facultades excesivas? Normas sobre costas	220
5. Efecto sobre las demandas sobre la capacidad u otras impugnaciones de testamentos	222
6. La incorporación del Derecho consuetudinario indígena	223
7. Conclusión	224
8. Cuadro de legislación.....	224
9. Cuadro de casos por jurisdicción.....	226
10. Bibliografía.....	227
11. Abreviaturas	228

6

LA *FAMILY PROVISION* EN INGLATERRA Y GALES

BRIAN SLOAN	229
1. Introducción.....	229
2. Características básicas de la Ley de 1975.....	231

	<u><i>Página</i></u>
2.1. <i>Principios</i>	231
2.2. <i>Órdenes judiciales</i>	233
2.3. <i>La «manutención» (maintenance) como criterio limitativo y factores generales</i>	233
3. Reclamaciones de <i>family provision</i> por diferentes categorías de demandantes	237
3.1. <i>Cónyuge y pareja civil</i>	237
3.2. <i>Excónyuge y expareja civil</i>	238
3.3. <i>Hijos (legales)</i>	239
3.4. <i>Hijos de la familia</i>	247
3.5. <i>Convivientes</i>	249
3.6. <i>Dependientes</i>	254
4. Conclusión	259
5. Lista de casos	260
6. Bibliografía	262

7

LAS CONSECUENCIAS PATRIMONIALES DEL MATRIMONIO EN EL DERECHO INGLÉS Y LA INCIDENCIA DEL DIVORCIO EN LA *FAMILY PROVISION*

MAITENA ARAKISTAIN ARRIOLA	265
1. Introducción	265
2. La <i>family provision</i> y el criterio del divorcio imaginario	267
3. La posición del cónyuge en el derecho patrimonial inglés	271
3.1. <i>«Separación de patrimonios» sin régimen económico matrimonial</i>	271
3.2. <i>Consecuencias patrimoniales tras la muerte de uno de los cónyuges</i>	278

	<i>Página</i>
4. Las consecuencias económicas del divorcio	281
4.1. <i>El alcance de la potestad judicial: las financial orders</i> ..	281
4.2. <i>El ejercicio de la potestad judicial en un marco legal impreciso</i>	284
4.2.1. El marco legal	284
4.2.2. El objetivo de la norma	286
4.2.3. <i>White v. White</i> : el criterio de igualdad y el reparto equitativo	289
4.2.4. Las tres vertientes del reparto equitativo. . .	291
4.2.4.1. Necesidad	291
4.2.4.2. Compensación	294
4.2.4.3. Reparto igualitario	297
4.2.5. La práctica judicial: bienes matrimoniales y no matrimoniales	298
4.2.5.1. <i>Needs cases</i>	299
4.2.5.2. <i>Sharing cases</i>	299
4.3. <i>Reforma legislativa</i>	305
5. Reflexiones finales	308
6. Bibliografía	311

8

DERECHO A ALIMENTOS *POST MORTEM* EN LOS DERECHOS ARAGONÉS, VASCO Y NAVARRO

JAVIER FAJARDO FERNÁNDEZ	317
1. Introducción	317
2. La familia troncal	320
3. Origen y función de los alimentos <i>post mortem</i> forales.	329
3.1. <i>Navarra</i>	330
3.2. <i>Aragón</i>	337
3.3. <i>País Vasco</i>	342

	<u>Página</u>
4. El carácter supletorio de último grado de los alimentos <i>post mortem</i>	346
4.1. Los alimentos debidos por el usufructuario universal ..	346
4.2. Los obligados al pago de alimentos legales inter vivos ..	347
4.3. Los sucesores del causante	349
5. Conclusión. Presente y futuro de los alimentos <i>post mortem</i>	351
6. Bibliografía.....	352

**BLOQUE II: SISTEMAS DE PROTECCIÓN
SUCESORIA DE LA FAMILIA MEDIANTE UNA
PARTICIPACIÓN FIJA EN LA HERENCIA**

1

**PANORAMA GENERAL DE LAS EVENTUALES
REFORMAS DE LAS LEGÍTIMAS EN EL CÓDIGO CIVIL
ESPAÑOL BAJO EL PUNTO DE VISTA DE LA REALIDAD
SOCIAL**

MANUEL ESPEJO LERDO DE TEJADA	361
1. Introducción.....	362
2. Incremento de la importancia estadística de la filiación no matrimonial o extramatrimonial.....	370
3. El debilitamiento del vínculo matrimonial y el crecimiento de las uniones de hecho en el conjunto de las uniones existentes	376
4. El envejecimiento de la población y la relevancia personal y patrimonial de los cuidados en la ancianidad... ..	382
5. La disminución del número medio de hijos por mujer y su influencia en el número de herederos forzosos presentes en la sucesión en el futuro.....	385
6. Conclusión	386
7. Bibliografía.....	387

2

LA IMPUTABILIDAD DE LOS DESHEREDADOS Y LA ACCIÓN DE DESHEREDACIÓN INJUSTA	
SILVIA DÍAZ ALABART	389
1. Introducción.....	390
1.1. <i>La desheredación y su sentido dentro del sistema legiti-</i> <i>mario.....</i>	391
2. ¿Pueden ser desheredados los descendientes que no tengan plena capacidad de actuación, bien por ser me- nores o bien porque, aún mayores, su situación de dis- capacidad hace que precisen de apoyos?.....	396
2.1. <i>Menores de edad</i>	396
2.1.1. Algunas sentencias sobre desheredación de menores.....	398
2.1.2. La RDGSJFP 15 de enero de 2024	401
2.1.3. Momento en el que corresponde valorar la imputabilidad del menor desheredado.....	403
2.2. <i>Personas en situación de discapacidad.....</i>	404
3. La acción de desheredación injusta y la situación pre- via a su interposición.....	406
3.1. <i>Situación previa a su interposición</i>	406
3.2. <i>La acción de desheredación injusta</i>	407
3.2.1. El plazo para interponer la acción	407
3.2.2. Quiénes están legitimados para interponer la acción	411
3.2.2.1. ¿Están legitimados los acreedo- res del desheredado?.....	411
3.2.3. Legitimados pasivos.....	414
3.2.4. La prueba de la existencia de justa causa de desheredación.....	414
3.2.4.1. La carga de la prueba.....	415

	<u><i>Página</i></u>
4. Índice de Sentencias y Resoluciones	421
5. Bibliografía.	423

3

LA LEGÍTIMA EN EL DERECHO ITALIANO

MAURO TESCARO	429
1. Las decisiones fundamentales del Derecho italiano en materia de legítima	430
2. La prohibición de los pactos sucesorios.	437
3. Las innovaciones ya realizadas	439
4. El debate sobre otras innovaciones	448
5. Las características particulares de la sociedad italiana y los objetivos del derecho sucesorio	453
6. Conclusiones	457
7. Bibliografía.	464

4

**LA RÉSERVE HÉRÉDITAIRE EN DERECHO FRANCÉS
A LA LUZ DE LA EVOLUCIÓN RECIENTE**

CÉCILE PÉRÈS	475
1. Introducción.	475
2. Evolución histórica.	478
2.1. <i>El Derecho antiguo</i>	478
2.1.1. La reserva hereditaria, expresión del Derecho natural	479
2.1.2. La legítima de las regiones de Derecho escrito	479
2.1.3. La reserva del Derecho consuetudinario ...	480
2.1.4. El uso de la legitimidad en las regiones de derecho consuetudinario	481
2.2. <i>El Derecho revolucionario</i>	481

	<i><u>Página</u></i>
2.3. <i>Del Código Civil de 1804 a la Ley de 23 de junio de 2006</i>	481
2.3.1. El Código Civil de 1804	481
2.3.2. Reformas posteriores	483
2.3.3. La Ley de 23 de junio de 2006	484
3. La <i>réserve héréditaire</i> y la parte disponible ordinaria ..	485
3.1. <i>En presencia de descendientes</i>	485
3.2. <i>En ausencia de descendencia</i>	486
4. La <i>réserve héréditaire</i> y la porción disponible especial entre cónyuges	486
5. La sanción de la <i>réserve héréditaire</i>	488
5.1. <i>El procedimiento de reducción</i>	489
5.2. <i>Renuncia anticipada a la acción de reducción</i>	490
6. Los fundamentos contemporáneos de la <i>réserve héréditaire</i>	491
7. Evolución reciente del Derecho internacional privado francés en materia de sucesiones	495
8. Bibliografía	497
9. Lista de abreviaturas	498

5

LOS ORÍGENES DE LA LEGÍTIMA DE CRÉDITO EN AUSTRIA Y SU EXPANSIÓN AL DERECHO ALEMÁN GREGOR CHRISTANDL	499
1. Introducción	499
2. Los orígenes de la legítima de crédito en Austria	500
3. La naturaleza de la legítima en Alemania	501
4. Obligación de dinero y pago de la legítima	502
4.1. <i>Prórroga y aplazamiento del pago</i>	503
5. Libre transmisibilidad y pignoralidad condicionada ..	505
6. La legítima como obligación de la herencia	505

	<u><i>Página</i></u>
7. Conclusiones	506
8. Bibliografía	506
6	
LA LEGÍTIMA EN GALICIA	
CARLOS M. ^a DÍAZ TEIJEIRO	509
1. El origen de la legítima vigente	509
2. La legítima como derecho de crédito	512
3. El estatuto jurídico del legitimario	515
4. El pago de la legítima por los herederos	519
5. La reclamación de la legítima	521
6. Bibliografía	522
7	
LA LEGÍTIMA DEL CÓDIGO CIVIL, ¿MERO FRENO A LA LIBRE DISPOSICIÓN?	
MANUEL ANTONIO AMEZCUA ARROYO	525
1. Introducción	525
2. Sección reguladora «de las legítimas»	528
2.1. <i>«Legítima es la porción de bienes»</i>	531
2.2. <i>Es «porción de bienes» o cantidad sobre bienes, reservada</i>	533
2.3. <i>Es porción que ha «reservado la ley a determinados herederos»</i>	537
2.3.1 Porción «reservada» por la ley	538
2.3.2 Reserva, pero de cuantía	544
2.3.3 Los legitimarios reservatarios	553
3. La indisponibilidad de la legítima	560
4. Breve consideración sobre el artículo 815 CC	564
5. La consumación de la legítima reservada	567

	<u>Página</u>
6. La legítima y la partición hereditaria	573
7. Bibliografía.....	576
8	
DIES A QUO EN EL EJERCICIO DE LA ACCIÓN DE REDUCCIÓN DE LAS DONACIONES INOFICIOSAS CARLOS PALANCO CÁRDENAS	579
1. Introducción.....	579
2. La lesión de la legítima	581
2.1. <i>El planteamiento del supuesto de lesión en la legítima ..</i>	581
2.2. <i>La lesión cuantitativa y cualitativa de la legítima</i>	582
2.2.1 Los elementos que integran el <i>relictum</i>	584
2.2.1.1. El activo bruto	584
2.2.1.2. El pasivo deducible	585
2.2.2. Los elementos que integran el <i>donatum</i>	585
2.3. <i>Los medios de protección de la legítima</i>	588
3. STS 1548/2023, de 8 de noviembre.....	589
3.1. <i>Contexto</i>	589
3.2. <i>Hechos</i>	591
3.3. <i>Fundamentos de Derecho</i>	593
4. La naturaleza jurídica de las aportaciones de bienes privativos a la sociedad de gananciales.....	598
5. El plazo en el ejercicio de la acción de reducción de las donaciones	601
6. La fijación del <i>dies a quo</i>	607
7. Conclusión: la propuesta del Código Civil belga	616
8. Bibliografía.....	620

9

LA CLÁUSULA TESTAMENTARIA QUE PROHÍBE LA PARTICIÓN HEREDITARIA: ¿DEBERÍA LIMITARSE ESTA FACULTAD DEL TESTADOR?

MARÍA ROSARIO MARTÍN BRICEÑO	623
1. Consideraciones generales	623
2. Legitimación para solicitar la partición hereditaria....	624
3. La prohibición del testador de dividir la herencia.	627
3.1. <i>Facultad del testador y sus límites</i>	<i>627</i>
3.2. <i>La aplicación de las causas de extinción de la sociedad civil</i>	<i>632</i>
4. Conclusiones	636
5. Bibliografía.....	637

10

LA VIVIENDA HABITUAL COMO INSTRUMENTO DE PROTECCIÓN DEL CÓNYUGE VIUDO: UN VISTAZO AL ARTÍCULO 540.II DEL CÓDIGO CIVIL ITALIANO

MARÍA PATRICIA VIVES VELO DE ANTELO	639
1. Introducción.....	639
2. La posición del cónyuge viudo en España.....	640
3. El cónyuge viudo en el Derecho italiano: en particular, el legado del derecho de habitación sobre la vivienda habitual.....	644
4. Acerca del fundamento de la legítima del cónyuge viudo en el Derecho español	648
4.1. <i>¿Una legítima en plena propiedad?.....</i>	<i>649</i>
5. Planteamientos de cara a una reforma	650
6. Reflexiones finales	653
7. Bibliografía.....	653

CAPÍTULO CONCLUSIVO

ALIMENTOS EN SUSTITUCIÓN DE LA LEGÍTIMA: HACIA UNA REFORMA DE LA PROTECCIÓN IMPERATIVA DE LA FAMILIA EN EL DERECHO ALEMÁN

REINHARD ZIMMERMANN	659
1. La legítima: plagada de problemas	659
2. El punto de partida histórico	662
3. Solidaridad familiar	664
4. ¿Las obligaciones de alimentos como obligaciones de la herencia?	665
4.1. <i>El razonamiento del legislador</i>	665
4.2. <i>¿Una «mínima cuota de contenido económico»?</i>	667
5. ¿Protección familiar obligatoria más allá del derecho de familia?	668
5.1. <i>Razones espurias</i>	668
5.2. <i>Una vez más: solidaridad familiar</i>	669
6. La perspectiva comparada	672
7. ¿Es justa la «uniformidad mecánica»?	674
8. Características básicas de la propuesta de reforma	677
8.1. <i>Obligaciones de alimentos reales y latentes</i>	677
8.2. <i>Capitalización</i>	678
8.3. <i>Pronóstico</i>	679
8.4. <i>¿Qué ocurre con los derechos derivados del Derecho sucesorio? ¿Qué ocurre con el «límite máximo»?</i>	681
8.5. <i>Sucesión de empresas familiares</i>	682
9. Conclusión	683
10. Bibliografía	684