

572. Los autores que profesan la opinión contraria no están de acuerdo sobre las consecuencias del principio que admiten, pues, por regla general, permiten á los herederos del tercero aceptar el ofrecimiento hecho por el estipulante, muchas veces con la restricción de que la estipulación no puede ser aceptada por los herederos cuando es hecha en interés personal y exclusivo del tercero, lo cual decidirán los jueces según el objeto de la estipulación ó los términos en que esté concebida. Sobre este punto los autores están de acuerdo ¿Pero cuál será la posición de los herederos del estipulante? ¿Pueden revocar la estipulación ó viene á ser irrevocable por la muerte del estipulante? La lógica exige que los herederos del estipulante tengan el derecho de revocarla; y en efecto, si se admite que la estipulación pase á los herederos de las partes interesadas, no puede pasar sino como existía respecto de las partes mismas, y si el estipulante podrá revocarla, claro es que sus herederos deben tener el mismo derecho. Esta es la opinión general, salvo el disentimiento de Demolombe. (1)

FIN DEL TOMO DECIMOQUINTO.

1 Aubry y Rau, t. 4º, pág. 311, nota 27, y los autores que allí se citan. En sentido contrario, Demolombe, t. 20, pág. 90, 3, núm. 93.

INDICE DE LAS MATERIAS

CONTENIDAS EN ESTE TOMO.

TÍTULO III.

DE LAS DONACIONES ENTRE VIVOS Y DE LOS TESTAMENTOS

(CONTINUACIÓN)

CAPÍTULO VIII.

DE LA PARTICIÓN DEL ASCENDIENTE.

SECCIÓN I.—Condiciones que se requieren para que haya partición de ascendiente.

§ 1. Nociones generales.

- | | |
|---|---|
| 1 Por que da la ley á los ascendientes el derecho de hacer la partición de sus bienes entre sus descendientes?..... | 3 |
| 2 Diferencia entre la partición de ascendiente y la dimisión de bienes usada en el antiguo derecho..... | 4 |
| 3 Carácter mixto de la partición de ascendiente..... | 5 |

§ II. ¿Quién puede hacer una partición de ascendiente?

- | | |
|---|---|
| 4 Sólo los ascendientes pueden repartir sus bienes entre sus descendientes..... | 6 |
|---|---|

	Págs.
5 En qué sentido pueden y no pueden hacer otros parientes la partición de sus bienes entre sus presuntos herederos?..	9
6 Puede declarar el que dispone y que no es ascendiente, que la distribución que hace de sus bienes se rija por los principios de la partición?.....	10

§ III. ¿Entre quiénes puede repartir sus bienes el ascendiente?

7 La partición debe hacerse entre los hijos y los descendientes del que dispone.....	11
8 No hay partición de ascendiente si no intervienen sucesibles.....	12
9 Se necesita que el acta contenga una distribución de bienes. Critica de la opinión contraria.....	12
10-13 Exposición de la jurisprudencia sobre esta cuestión..	14 20

§ IV. Formas.

Núm. 1. Principio.

14 Por qué la partición de ascendientes se hace en la forma prescripta para las liberalidades entre vivos ó testamentarias?.....	21
15 La partición hecha en documento privado es inexistente. Consecuencia que resulta en cuanto á la confirmación. Cuando el acta en documento privado es válida cómo se hacen constar los arreglos de familia?.....	22
16 Qué sucede si hay menores intermedios en la partición? Conviene seguir las formas prescriptas para las particiones de menores.....	23

Núm. 2. De la partición hecha por donación.

17 La partición debe hacerse por escritura pública y con inventario si la donación comprende efectos mobiliarios....	24
18 La partición debe ser transcrita si comprende muebles. Cuestión de aplicación.....	25
19 La partición debe ser aceptada de una manera expresa y la aceptación, si posterior al acta, debe ser notificada al ascendiente donante.....	25
20 La aceptación debe hacerse por todos los hijos.....	27
21 Cuando los hijos son menores, debe hacerse la aceptación conforme al art. 935. El padre qué partición puede aceptar? Puede, si ha autorizado á la madre á partir?.....	27

	Págs.
Núm. 3. De la partición hecha por testamento.	
22 Esta partición está sometida á las formas prescriptas para los testamentos. Es aplicable el art. 968?.....	28
23 Jurisprudencia. Cuestiones de aplicación.....	28

Núm. 4. Aplicación.

24 Cómo pueden distinguirse la partición de ascendiente hecha por donación y testamento, de las liberalidades hechas por actos entre vivos ó testamentarios?.....	29
25 Cómo se distinguirá de la transacción la partición hecha para prevenir las discusiones entre los presuntos herederos?.....	30
26 El acto que deja los muebles indivisos entre algunos hijos es una partición?.....	30
27 Se necesita tener en cuenta la calificación dada al acto por las partes que en él figuran?.....	31
28 Puede hacer liberalidades el ascendiente á uno de sus hijos en el acto por el cual parte sus bienes entre ellos?.....	32
29 El acta nula como partición puede valer como donación?.....	33
30 Las donaciones hechas en el acta de partición por cláusulas distintas quedan sin efecto cuando la partición es en la... ..	34

§ IV. Condiciones intrínsecas.

Artículo 1. De la partición considerada como acto de disposición.

Núm. 1. De la partición-donación.

I. Principio.

31 En qué sentido la partición entre vivos es un acto que transfiere la propiedad á título gratuito.....	35
32 La partición puede ser hecha con cargas cuando viene á ser un acto á título oneroso por razón de estas cargas?.....	36
33 El que es capaz de donar puede hacer la partición de sus bienes por procuración y bajo qué condiciones?.....	38
34 Los que son incapaces de dar no pueden hacer la partición entre vivos.....	39
35 El ascendiente puede reservarse el usufructo de los bienes de los hijos.....	40
36 Puede estipular que los hijos no podrán enajenar los bienes sino con su consentimiento.....	41
37 Puede comprender la partición los bienes futuros? Qué sucede si los comprende?.....	42

	Págs.
38 Puede el ascendiente disponer de los bienes futuros que ha comprendido en su partición	43
39 Puede el ascendiente hacer una partición parcial?.....	43
40 La partición entre vivos hecha por el ascendiente es irrevocable como las donaciones.....	44
II. ¿Cuáles bienes pueden comprender la partición entre vivos?	
41 El ascendiente puede dar á título de dote á uno de sus hijos un crédito sobre su sucesión futura?.....	44
42 La mujer casada bajo el régimen dotal puede partir entre sus hijos los bienes dotales? Cuándo puede hacerlo para establecer á sus hijos?.....	45
43 Puede el ascendiente comprender en la partición los bienes que ha dado anteriormente á alguno de sus hijos, ya sea por donación y con ó sin mejora?.....	50
44 El ascendiente que ha dispuesto de una parte de sus bienes por institución contractual puede disponer de estos bienes comprendidos en la partición que hace entre sus hijos. Crítica de la doctrina.....	52
45 Examen de la jurisprudencia.....	54
46 La promesa de igualdad hecha por contrato matrimonial impide al ascendiente partir sus bienes. Cuál es el efecto de esta promesa?.....	56
47 Examen de la jurisprudencia.....	57

III. De la partición de la comunidad.

48 Los padres pueden confundir sus bienes y partirlos por un mismo y solo acto?.....	59
49 Pueden comprender en esta partición los bienes de su comunidad?.....	59
50 Puede el marido solo y la mujer sola partir los bienes de la comunidad ó su parte en estos bienes?.....	61
51 Pueden el padre y la madre hacer una partición provisional de la comunidad y comprender cada uno de los bienes tomados en su porción entre aquellos de que hacen la partición?.....	62
52 El esposo sobreviviente puede partir sus bienes con los que pertenecen á los hijos como herederos de su padre ó madre muertos anteriormente?.....	63

Núm. 2. De la partición por testamento.

53 Cuál es el carácter de la partición hecha por testamento?
--

	Págs.
Es un acto de disposición ó de destitución? Los hijos son llamados como herederos legítimos ó como legatarios? Crítica de la opinión general.....	65
54 Qué capacidad se necesita tener para ser comprendido en la partición testamentaria?.....	69
55 Pueden los hijos repudiar la partición testamentaria y aceptar la sucesión <i>ab intestato</i> ? Crítica de la opinión general.....	70
56 Consecuencias que se derivan de la opinión general.....	72
57 Cuáles bienes pueden comprender la partición testamentaria?.....	73
58 Puede el ascendiente comprender en la partición los bienes que ha dado bajo cláusula de mejora ó por institución contractual?.....	74
59 Puede comprender su parte de la comunidad?.....	75

Artículo II. De la partición considerada como repartición de bienes.

Núm. 1. La doctrina

60 La partición de ascendiente está sometida á las reglas establecidas en el título "De las Sucesiones"? Crítica de la opinión generalmente seguida.....	77
61 Se debe distinguir entre la partición hecha por testamento y la partición hecha por donación?.....	81
62 Doctrina de los autores más recientes.....	83

Núm. 2. La jurisprudencia.

63 La jurisprudencia de las cortes de Bélgica.....	87
64 La jurisprudencia francesa está dividida. Sentencias que rechazan la aplicación del art. 832 á la partición de ascendiente.....	88
65 Sistema contrario de la Corte de Casación.....	89
66 Inconsecuencias de la Corte de Casación.....	91
67 Jurisprudencia vacilante de la Corte de Apelación.....	92
68 Conclusión. El ascendiente goza de un poder ilimitado?.....	97
69 Cuáles, según la opinión general, el efecto de la partición en que no se observa la regla del art. 832?.....	99
70 La acción que resulta de la falta de observancia del artículo 832 es una acción de nulidad ó de rescisión? Cuándo se efectúa? En qué plazo se prescribe? Cuál es su efecto? La irregularidad se enmienda por la aceptación?.....	101

*Sección II. Efecto de la partición.**Artículo I. De la partición considerada como acto translativo de propiedad.*

§ I. De la partición hecha por donación.

- 71 Se aplican á la partición los principios que rigen el efecto de las donaciones?..... 104
- 72 Aplicación á las relaciones de las partes contratantes con los terceros..... 105
- 73 La partición es un título para la prescripción?..... 105
- 74 Es aplicable el art. 953 á la partición entre vivos?..... 106
- 75 Están obligados los hijos por las deudas?..... 108
- 76 Examen de la juri-prudencia..... 110
- 77 Qué sucede cuando uno de los hijos muere sin dejar descendiente? ¿Qué viene á ser los bienes que le han sido donados? Es nula la partición?..... 112

§ II. De la partición hecha por testamento.

- 78 La partición testamentaria es revocable como todo testamento. Se aplica el art. 1,038 á esta partición?..... 115
- 79 Los hijos están obligados al pago de las deudas?..... 117
- 80 Qué sucede cuando uno de los hijos muere antes que el testador? Es verdadera la partición? Qué viene á ser la parte de legatario muerto antes?..... 117

Artículo II. De la partición considerada como distribución de bienes.

§ I. De la partición testamentaria.

- 81 El acto por el cual el padre distribuye sus bienes á sus hijos es una partición..... 119
- 82 La partición de cosa propia? Aplicación del principio hecho por la jurisprudencia..... 120
- 83 Los coparticipes tienen privilegio para el saldo ó pago de porción?..... 122
- 84 Tienen acción de resolución por falta de cumplimiento de las obligaciones contraídas por el deudor del saldo?..... 123
- 85 Están obligados á la garantía? Puede haber una cláusula de no garantizar?..... 124

§ II. De la partición hecha por donación.

Núm. 1. Durante la vida del donante.

- 86 La partición de ascendiente produce efectos como partición durante la vida del donante? Citea de la doctrina de MM. Genty y Demolombe..... 125
- 87 Consecuencias que se derivan de las dos opiniones contrarias en cuanto al privilegio del acreedor y en cuanto á la garantía. Inconsecuencia de Demolombe..... 128
- 88 Juri-prudencia de la Corte de Casación..... 130
- 89 Tienen acción de resolución de la partición los hijos, en virtud del art. 1,184..... 131

Núm. 2. Después de la muerte del ascendiente.

- 90 La muerte del ascendiente produce algún cambio en la partición?..... 132
- 91 Qué sucede si uno de los hijos renuncia la sucesión?..... 134
- 92 El hijo que renuncia conserva los derechos y está obligado por las obligaciones que nacen de la partición?..... 134

*Sección III. De las causas por las cuales puede ser atacada la partición.**Artículo 1. De la partición inexistente.*

§ 1. ¿La omisión de un hijo hace inexistente la partición?

- 93 Por qué declara la ley nula la partición cuando es omitido un hijo?..... 136
- 94 En este caso la partición es nula ó inexistente?..... 137
- 95 Consecuencia de la inexistencia de la partición..... 140
- 96 La partición produce sus efectos en vida del ascendiente?.. 141
- 97 Cuando es inexistente la partición puede, sin embargo, valer como donación?..... 143
- 98 Qué sucede con las donaciones ó mejora que se encuentran en la misma acta que la partición?..... 144

§ II. Cuándo es inexistente la partición?

Núm. 1. De los hijos omitidos.

- 99 Principio prescripto por el art. 1,078..... 145
- 100 Aplicación del principio. Qué sucede con los hijos indignos ó que renuncien?..... 145
- 101 Qué sucede con los hijos adoptivos y los hijos naturales? 146

	Págs.
Núm. 2. De los nietos.	
102 Principio prescripto por el art. 1,078.....	147
103 Qué sucede si un hijo comprendido en una partición entre vivos muere dejando descendientes?.....	147
104 Qué sucede si un hijo comprendido en una partición testamentaria muere dejando descendientes?.....	148
<i>Artículo II. De la partición nula.</i>	
§ I. De las causas de nulidad.	
105 Cuáles son las causas de nulidad de la partición?.....	149
§ II. De la rescisión por causa de lesión.	
Núm. 1. Quién puede pedir la rescisión.	
106 Principio que resulta del art. 1 079.....	150
107 Sobre qué bienes se calcula la lesión?.....	150
108 Qué sucede cuando hay muchas particiones parciales?.....	151
Núm. 2. De la acción de la rescisión.	
I. ¿Cuándo se efectúa?	
109 Variaciones de la jurisprudencia é incertidumbre de la doctrina.....	152
110 La acción comienza desde el momento de la partición. Primera jurisprudencia de la Corte de Casación.....	153
111-112 Crítica de la nueva jurisprudencia.....	155-158
113 La acción es admisible en vida del ascendiente si los hijos han partido los bienes sin el concurso de aquél?.....	160
II. ¿En qué plazo puede intentarse?	
114 Si la partición es hecha entre vivos? Si es hecha por testamento?.....	161
115 Cuándo empieza á correr el plazo contra la partición testamentaria?.....	161
116 Cuándo comienza á correr contra la partición entre vivos? Crítica de la jurisprudencia.....	162
117 La prescripción corre desde el momento de la muerte si el ascendiente deja bienes no partidos, ó no corre sino desde el momento de la segunda partición?.....	164
118 Qué sucede si el padre y la madre parten sus bienes confundiendo los en una sola masa? No corre la prescripción sino después de la muerte del que sobrevive? Crítica de la jurisprudencia.....	165

	Págs.
III. Estimación de los bienes.	
119 Los bienes se estiman en el momento de la partición, según el art. 890.....	167
120 Tal es la primera jurisprudencia de la Corte de Casación. Por qué la jurisprudencia y la doctrina se han hecho á un lado en la sentencia de 1845?.....	168
121 Crítica de la última jurisprudencia de la Corte de Casación.....	171
122 Resistencia de la Corte de Caen.....	174
123 La doctrina de Réquier y Barafort.....	177
IV. Procedimiento.	
124 La demanda en rescisión se rige por los principios que rigen la rescisión de la partición <i>ab intestato</i> . Aplicación de estos principios hechos por la jurisprudencia.....	180
125 De la extensión de los gastos y de la condenación de costas.....	181
126 El art. 891 es aplicable?.....	181
127 Puede el ascendiente declarar que si uno de los dotes es más grande que otro, da ó lega este excedente por mejora?.....	182
V. Efecto de la rescisión.	
128 Cuál es el efecto de la rescisión? Qué vienen á ser los bienes partidos?.....	183
129 Se aplican los principios que rigen la nulidad de los actos?.....	184
130 Qué sucede con la partición acumulativa hecha por el sobreviviente, de sus bienes y de los bienes de su consorte muerto antes? La rescisión hace que queden sin efecto las dos particiones.....	186
131 Qué sucede con las donaciones hechas por mejora en la partición rescindida?.....	186
VI. De la confirmación de la partición.	
132 Puede ser confirmada la partición viciada por lesión? La aceptación hecha por los hijos, de la partición entre vivos, implica confirmación?.....	187
133 Quién puede confirmar la partición? Puede confirmarla la mujer casada bajo el régimen dotal?.....	188
134 Cómo debe hacerse la confirmación?.....	189
135 Cuándo hay confirmación tácita?.....	189
136 Cuándo importa confirmación la ejecución de la partición?.....	192

	Págs.
137 Qué sucede con la enajenación de la porción hecha por el copartícipe?.....	194
138 Cuándo pueden ser confirmadas las particiones acumulativas hechas por padre y madre?.....	194
139 Puede ser confirmada la partición hecha por uno de los consortes después de una partición provisional de la comunidad?.....	195
140 Qué sucede con la partición hecha por el sobreviviente, de sus bienes y de los del que murió antes.....	196
§ III. De la reducción cuando se ataca la reserva.	
Núm. 1. Naturaleza de la acción.	
141 Cuál es el motivo de la segunda disposición del art. 1,079? 197	197
142 En esta una acción de rescisión ó de reducción?.....	200
143 Esta es una acción <i>sui generis</i> ?.....	202
Núm. 2. Condiciones	
144 El art. 1,079 exige dos condiciones para que tenga lugar la acción que él abre.....	203
145-146. Si falta una de estas condiciones, y si no hay disposición de mejora, no hay lugar á la acción de reducción. 204-205	204-205
147 Qué sucede si la liberalidad de mejora es hecha en favor de un extraño ó de un hijo no mejorado por la partición? 205	205
148 Qué sucede si el hijo donatario por mejora no es aventajado por la partición?.....	206
149 Quién puede suceder en caso de que sea atacada la reserva?.....	206
Núm. 3. Duración de la acción.	
150 Se debe aplicar el art. 1,304 cuando la partición se hace por donación, ó se aplicará el art. 2,262?.....	207
151 Qué sucede si la partición se hace por testamento?.....	209
152 Cuándo comienza á correr la prescripción? Primera jurisprudencia de la Corte de Casación.....	210
153 Qué sucede según la última jurisprudencia?.....	212
154 Qué sucede si la partición es acumulativa?.....	213
Núm. 4. ¿Cómo se calcula la reducción.	
155 Se deben aplicar al caso previsto por el art. 1,079 las reglas establecidas por el art. 922 para el cálculo del disponible? Los bienes partidos entre vivos están sometidos á la unión ficticia? Puede derogar esta regla el ascendiente?... 213	213
156 Es aplicable el art. 918 á la partición de ascendiente.....	216

	Págs.
157 Cómo se hace la estimación de los bienes?.....	217
Núm. 5. Objeto y efecto de la acción.	
158 El art. 891 es aplicable á la acción fundada en el estado contra la reserva.....	218
159 Puede el demandante confirmar la partición? El art. 1,138 es aplicable.....	220
CAPÍTULO IX.	
DE LAS DONACIONES HECHAS POR CONTRATO MATRIMONIAL A LOS ESPOSOS Y A LOS HIJOS, AL TIEMPO DEL MATRIMONIO.	
SECCION I.—Principios generales.	
§ 1. De las donaciones hechas por contrato matrimonial.	
160 Por qué exceptúa la ley las donaciones hechas en favor del matrimonio de las reglas ordinarias para las donaciones entre vivos?.....	224
161 Cuál es el sentido de la excepción prevista por el art. 1,087? 225	225
162 Se aplica también á las donaciones hechas en favor del matrimonio sin estar comprendidas en el contrato?.....	226
163 Qué sucede si una donación es hecha en un contrato de matrimonio nulo?.....	227
164 De otras derogaciones al derecho común que la ley permite cuando la donación comprende los bienes futuros.....	229
§ II. De las donaciones hechas en favor del matrimonio.	
165 No son revocables por causa de ingratitud.....	229
166 Ni por superveniencia de hijo.....	229
167 Quedan sin efecto si el matrimonio no se efectúa.....	229
168 Qué se entiende por donación en favor del matrimonio?.....	230
169 Qué sucede si el contrato de matrimonio es abandonado, después vuelto á tornar, y qué si el matrimonio se contrata? Será aplicable el art. 1,088?.....	231
170 Qué sucede si el matrimonio es nulo? Qué sucede si el contrato matrimonial es nulo?.....	232
171 Cuando la acción es disimulada será aplicable el art. 1,088? 233	233
SECCION II.—De la donación de bienes presentes.	
172 Principio establecido por el art. 1,081.....	233
173 La obligación contraída por el padre y la madre de pagar una pensión á su hijo que se casa, es, en lo relativo á las	

	Págs.
formas, una donación de bienes presentes sometida á las reglas de donaciones entre vivos? Crítica de la jurisprudencia de las cortes de Bélgica.....	234
174 La donación de bienes presentes está sometida á la transcripción? Debe ser acompañada de un inventario?.....	238
175 Puede ser hecha la donación en favor de los hijos todavía no nacidos?.....	240
176 Irrevocabilidad de la donación de bienes presentes.....	241

SECCION III.—De la institución hecha en un contrato ó contractual.

§ I. Nociones generales.

177 Qué se entiende por institución contractual?.....	242
178 La institución contractual es donación?.....	243
179Cuál es la utilidad de esta institución?.....	244
180 En qué términos debe ser estipulada?.....	245
181 Las donaciones del disponible son siempre instituciones hechas en contrato?.....	246
182 Qué sucede con la donación de una suma que debe tomarse de la sucesión del donante?.....	247
183Cuál es el carácter que distingue á las instituciones convencionales?.....	249
184 Aplicaciones tomadas de la jurisprudencia.....	249
185 Las instituciones convencionales son de estricta interpretación.....	251

§ II. Condiciones.

Número 1. Formas.

186 La institución convencional debe ser hecha por contrato de matrimonio.....	252
187 Consecuencia que resulta respecto de las formas en las que debe hacerse, bajo pena de nulidad.....	254
188 Debe ser transcrita la institución convencional?.....	255
189 Debe ser acompañada de un inventario?.....	256

Número 2. ¿Qué bienes puede comprender la institución convencional?

190 El donante puede dar lo que el testador puede legar.....	256
191 Cuáles son los derechos del donatario universal?.....	257
192 Cuáles son los derechos del donatario á título universal?.....	258
193 Puede recaer la institución convencional sobre bienes particulares?.....	258
194 Puede comprender la institución los bienes dotales de la mujer casada bajo el régimen dotal?.....	261

	Págs.
195 Crítica de la opinión contraria.....	262

Número 3. ¿Quién puede instituir?

196 Debe el instituyente tener la capacidad requerida para hacer una donación entre vivos?.....	265
197 Aplicación del principio á los menores, á las mujeres casadas y á los prodigos.....	265
198 Cuando se instituye á una persona enajenada, pero no declarada la incapaz, debe aplicarse el art. 901 ó el 504?.....	267

Número 4. ¿En provecho de quién puede hacerse tal institución?

199 Principio establecido por el art. 182.....	267
200 A quién aprovecha la institución cuando es hecha en favor de futuros esposos?.....	267
201 Puede instituirse directamente á los hijos con exclusión de los esposos?.....	269
202 Los hijos instituidos son considerados como hijos de su padre. Consecuencias que resultan.....	269
203 Qué sucede si los hijos no están comprendidos expresamente en la institución?.....	270
204 Puede el donante derogar el principio de la igualdad en la sucesión de los hijos?.....	271
205 Pueden ser excluidos de la institución los hijos?.....	273
206 Puede hacerse la institución en favor de otras personas que los futuros esposos y los hijos que nazcan del matrimonio?.....	274
207 Es válida la cláusula de asociación? Cuáles son las consecuencias de la nulidad?.....	276

Número 5. Nulidad.

208 En qué casos es nula la institución?.....	277
209 En qué caso es inexistente la institución?.....	278
210Cuál es el término de la prescripción?.....	278
211 Cuándo comienza á correr la prescripción?.....	279

§ III. Efectos de la institución.

Número 1. Respecto del instituyente.

212 El instituyente continúa siendo propietario, salvo que no pueda disponer á título gratuito.....	280
213 Puede disponer de sus bienes á título oneroso aun perdiendo el fondo.....	280