

ÁNGEL ACEDO PENCO

*(Coordinador)*

**ESTUDIOS SOBRE LA  
SUCESIÓN HEREDITARIA**

**FUNDAMENTOS DOCTRINALES Y JURISPRUDENCIALES**

AUTORES:

ÁNGEL ACEDO PENCO  
MARÍA CRISTINA CINTORA EGEA  
MARCIAL HERRERO JIMÉNEZ  
MARÍA JESÚS MACÍAS SANTOS  
MANUEL DE PERALTA CARRASCO  
ALEJANDRO PLATERO ALCÓN  
PEDRO RÓDENAS CORTÉS  
ANTONIO SILVA SÁNCHEZ

*Dykinson, S. L.*

No está permitida la reproducción total o parcial de este libro, ni su incorporación a un sistema informático, ni su transmisión en cualquier forma o por cualquier medio, sea este electrónico, mecánico, por fotocopia, por grabación u otros métodos, sin el permiso previo y por escrito del editor. La infracción de los derechos mencionados puede ser constitutiva de delito contra la propiedad intelectual (art. 270 y siguientes del Código Penal). Diríjase a Cedro (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra. Puede contactar con Cedro a través de la web [www.conlicencia.com](http://www.conlicencia.com) o por teléfono en el 917021970/932720407.

*Grupo de Investigación de Estudios del Derecho de España, Portugal y América Latina - GIDEPA. Facultad de Derecho. Universidad de Extremadura. España*

Este libro ha sido sometido a evaluación por parte de nuestro Consejo Editorial  
Para mayor información, véase [www.dykinson.com/quienes\\_somos](http://www.dykinson.com/quienes_somos)

© Copyright by  
Los autores  
Madrid

Editorial DYKINSON, S.L. Meléndez Valdés, 61 - 28015 Madrid  
Teléfono (+34) 91 544 28 46 - (+34) 91 544 28 69  
e-mail: [info@dykinson.com](mailto:info@dykinson.com)  
<http://www.dykinson.es>  
<http://www.dykinson.com>

ISBN: 978-84-1170-846-3  
Depósito Legal: M-35822-2023  
DOI: 10.14679/2808

*Maquetación:*  
[german.balaguer@gmail.com](mailto:german.balaguer@gmail.com)

# ÍNDICE

BREVE NOTA INTRODUCTORIA .....	11
PRÓLOGO .....	13
LEONARDO B. PÉREZ GALLARDO	
ABREVIATURAS MÁS USADAS .....	21
CAPÍTULO I. EL TESTAMENTO EN ESPAÑA: EVOLUCIÓN HISTÓRICO-NORMATIVA Y ANÁLISIS CRÍTICO DEL RÉGIMEN VIGENTE .....	23
ÁNGEL ACEDO PENCO	
1. Orígenes de la sucesión testamentaria.....	23
1.1. Significado del testamento en el Derecho romano en sus diversas etapas .....	24
1.2. Del medievo a la codificación decimonónica.....	28
1.3. Antecedentes de la vigente regulación legal común española.....	29
2. Enfoque y justificación del sistema legal adoptado.....	29
3. Naturaleza jurídica del testamento .....	31
4. Cuestiones sobre la capacidad y el contenido .....	33
4.1. La capacidad para disponer por testamento .....	33
4.2. Dimensión objetiva: típica y atípica .....	34
4.3. Las disposiciones testamentarias y previsiones ab intestato sobre los animales de compañía.....	35
5. Taxonomía testamentaria .....	36
5.1. Planteamiento normativo .....	36
5.2. El testamento abierto notarial: paradigma de las últimas voluntades en España .....	37
5.3. Modalidad en desuso: el testamento cerrado.....	39
5.4. El ológrafo: testamento ‘doméstico’ al alcance de todos .....	41
5.5. Los excepcionales: testamentos abiertos sin notario .....	43
5.6. Los denominados testamentos especiales .....	44
5.7. Testamento otorgado por los españoles en el extranjero.....	46
6. La interpretación del testamento .....	47
7. Ineficacia testamentaria .....	49
7.1. Modalidades de ineficacia de los testamentos.....	49

7.2.La nulidad del testamento.....	49
7.3.La revocación testamentaria.....	51
7.4.El diverso régimen de caducidad del testamento según sus clases....	54
8. Breve mención del testamento digital .....	55
9. Sucintas consideraciones finales.....	57
Bibliografía.....	58
<b>CAPÍTULO II. LA PRETERICIÓN EN EL DERECHO CIVIL ESPAÑOL .....</b>	<b>63</b>
<b>MARÍA CRISTINA CINTORA EGEA</b>	
1. Los orígenes de la preterición.....	63
1.1.Primer etapa del derecho sucesorio romano .....	63
1.2.Las correcciones del Pretor .....	64
1.3.Etapa de Justiniano .....	64
1.4.La preterición en el Derecho histórico español .....	65
2. Concepto y presupuestos de la preterición .....	66
2.1.Concepto de preterición .....	66
2.2.Presupuestos de la preterición .....	67
3. Clases de preterición y sus efectos.....	68
3.1.Preterición intencional .....	69
3.2.Preterición no intencional o errónea .....	72
3.3.Preterición mixta .....	73
4. Recapitulación y breves conclusiones .....	74
Bibliografía.....	75
<b>CAPÍTULO III. LA TRANSMISIÓN MORTIS CAUSA DE LAS ACCIONES DE LA SOCIEDAD ANÓNIMA Y LAS PARTICIPACIONES DE LA SOCIEDAD LIMITADA.....</b>	<b>77</b>
<b>MARCIAL HERRERO JIMÉNEZ</b>	
1. Introducción.....	77
2. Concepto de acción y de participación social .....	78
3. La transmisión de acciones y participaciones sociales .....	80
3.1.La transmisión de las acciones .....	81
3.2.La transmisión de las participaciones .....	82
3.3.Restricciones a la transmisibilidad .....	83
4. La transmisión mortis causa de acciones y participaciones sociales .....	84
4.1.La transmisión mortis causa de las acciones y de las participaciones ..	84
4.2.La herencia yacente y la comunidad hereditaria .....	85
4.3.El valor razonable.....	88
Bibliografía.....	89

**CAPÍTULO IV. ENTOMOLOGÍA DEL RÉGIMEN DE LOS LEGADOS EN  
EL CÓDIGO CIVIL ESPAÑOL VIGENTE .....91**  
MARÍA JESÚS MACÍAS SANTOS

1.	Introducción.....	91
2.	Clases de legado .....	92
3.	Legado de cosa ajena .....	93
4.	Legado de cosa gravada .....	95
5.	Legado de cosa genérica.....	96
6.	Legado alternativo.....	97
7.	Legado de crédito y deuda .....	98
8.	El legado de prestaciones periódicas .....	101
9.	Legado de cosa cierta.....	102
10.	Legado de una universalidad.....	104
11.	Legados de empresa.....	105
12.	Legado de cosa de la comunidad conyugal .....	105
13.	Conclusiones.....	106
	Bibliografía.....	107

**CAPÍTULO V. UN NECESARIO CAMBIO LEGISLATIVO EN EL DERECHO  
A LA LIBRE DISPOSICIÓN TESTAMENTARIA. EL DERECHO A DESHE-  
REDAR ANTE EL MENOSPRECIO A LOS ASCENDIENTES .....109**  
MANUEL DE PERALTA CARRASCO

1.	Planteamiento preliminar.....	109
2.	Naturaleza y origen de la Desheredación .....	110
3.	Las causas de desheredación para con el descendiente .....	113
	3.1.Requisitos de la desheredación como disposición testamentaria ....	115
4.	La interpretación de las Causas de desheredación: <i>odiosa sunt restringenda</i> .....	119
5.	Evolución de la legítima y el derecho a desheredar.....	122
	5.1.Evolución legislativa en el contexto foral .....	122
	5.2.Giro jurisprudencial: el maltrato de obra.....	127
6.	Conclusiones.....	134
	Bibliografía.....	136

**CAPÍTULO VI. UN NUEVO HORIZONTE SOBRE UNA AÑEJA RECLAMA-  
CIÓN: NOTAS SOBRE LA AMPLIADA CAPACIDAD DE TESTAR DE LAS  
PERSONAS CON DISCAPACIDAD .....139**  
ALEJANDRO PLATERO ALCÓN

1.	Planteamiento.....	139
2.	Un sujeto de derechos olvidado: Las personas con discapacidad .....	140
3.	La ampliación de las facultades de testar de las personas con discapacidad .....	147

4.	La protección de la legítima estricta de las personas con discapacidad...	156
5.	Dos modificaciones que no se pueden olvidar .....	165
5.1.	La supresión de la sustitución ejemplar .....	165
5.2.	La garantía del derecho de habitación del legitimario discapacitado .....	168
6.	Notas finales .....	169
	Bibliografía.....	171

**CAPÍTULO VII. LA INSCRIPCIÓN DE HERENCIA EN EL REGISTRO DE LA PROPIEDAD POR EL HEREDERO ÚNICO.....179**

**PEDRO RÓDENAS CORTÉS**

1.	Regulación normativa de la instancia por el heredero único ante el Registro de la Propiedad.....	179
2.	La regla general de inscripción de documentos públicos .....	181
3.	Análisis de los distintos elementos en la instancia por el heredero único.....	184
3.1.	Elementos personales .....	184
3.2.	Elementos reales .....	187
3.3.	Elementos formales.....	191
4.	Breves conclusiones.....	193
	Bibliografía.....	194

**CAPÍTULO VIII. EVOLUCIÓN HISTÓRICO-JURÍDICA DEL LEGADO. SU CONFIGURACIÓN EN EL DERECHO ROMANO Y EN EL VIGENTE DERECHO CIVIL: ANÁLISIS COMPARATIVO .....195**

**ANTONIO SILVA SÁNCHEZ**

1.	Conformación histórica de la sucesión hereditaria .....	195
1.1.	Introducción .....	195
1.2.	Régimen hereditario general .....	196
1.3.	La sucesión testamentaria .....	199
1.4.	Significado y las diferentes formas de constituirse el legado en el derecho romano.....	202
2.	El Legado en el Ordenamiento Civil Español .....	205
2.1.	Significado .....	205
2.2.	Los elementos personales del legado .....	206
2.3.	Los elementos reales y formales.....	208
2.4.	Los límites a la hora de otorgar legados. La legítima y la reserva....	209
3.	Conclusiones.....	211
	Bibliografía.....	212

## BREVE NOTA INTRODUCTORIA

La presente monografía colectiva, con el título *Estudios sobre la sucesión hereditaria: fundamentos doctrinales y jurisprudenciales*, bajo el marchamo de la prestigiosa Editorial Dykinson, ha sido gentilmente prologada por uno de los civilistas más prolíficos y profundos, y que mejor ha estudiado y comprendido –a nuestro juicio, el que más– el Derecho civil de la práctica totalidad de los países de Iberoamérica, incluso alguno más, el excelso Profesor de la Universidad de la Habana, Leonardo B. Pérez Gallardo, quien, además, ha centrado gran parte de su producción científica sobre el Derecho civil español, autor al que su cualidad de notario en activo le otorga una sólida y privilegiada perspectiva tan ventajosa para todo jurista.

Este libro recoge un nutrido abanico de ochos trabajos realizada por sendos investigadores y docentes, siete de Derecho civil y otro de Derecho mercantil, que analizan una serie de instituciones sucesorias bajo el prisma legal, doctrinal y jurisprudencial, pero a su vez, con un estimable contenido práctico al abordar las figuras partiendo de sus precedentes y postulados más clásicos en unos casos, pero llegando hasta las modernas tendencias y concepciones del nuevo Derecho de sucesiones recogiendo las últimas concepciones con propuestas para acometer la reforma legal, siempre pospuesta, de esta disciplina.

Sistematizados los capítulos siguiendo el orden alfabético de sus autores, el capítulo I, a cargo de Ángel Acedo Penco, versa sobre «El testamento en España: evolución histórico-normativa y análisis crítico del régimen vigente». María Cristina Cintora Egea escribe el capítulo II tratando «La preterición en el derecho civil español», institución que muchas veces pasa desapercibida, analizando la omisión de los sucesores preteridos. El capítulo III, único desde la óptica del Derecho mercantil, por Marcial Herrero Jiménez, aborda el cotidiano supuesto de «La transmisión *mortis causa* de las acciones de la sociedad anónima y las participaciones de la sociedad limitada», con la implicación del Derecho civil de sucesiones. En el capítulo IV sobre la «Entomología del régimen de los

legados en el Código civil español vigente», María Jesús Macías Santos, estudia la actualidad de una institución que, pese a su decisiva importancia, no siempre es lo suficientemente conocida por los operadores jurídicos.

El capítulo V, cuya autoría corresponde –es de justicia obligada apuntarlo– al actual Decano de la Facultad de Derecho de la Universidad de Extremadura, Manuel de Peralta Carrasco, se adentra en un tema cuyo título, por su actualidad, es lo suficientemente ilustrativo para despertar el interés del lector: «Un necesario cambio legislativo en el Derecho a la libre disposición testamentaria. El derecho a desheredar ante el menosprecio a los ascendientes».

Alejandro Platero Alcón, se encarga del capítulo VI, con una materia también de enorme actualidad, sobre todo tras la vigencia de la Ley 8/2021, de 2 de junio, por la que se reforma la legislación civil y procesal para el apoyo a las personas con discapacidad en el ejercicio de su capacidad jurídica, trabajo cuyo título «Un nuevo horizonte sobre una añeja reclamación: notas sobre la ampliada capacidad de testar de las personas con discapacidad», analiza y reclama el imperioso *aggiornamento* de la figura. El capítulo VII, corre a cargo de Pedro Ródenas Cortés tratando un asunto tan práctico como «La inscripción de herencia en el registro de la propiedad por el heredero único», que plantea diversos problemas que es necesario solucionar, como tantas instituciones sucesorias. Finalmente, Antonio Silva Sánchez, cierra la obra colectiva con su capítulo VIII bajo el título «Evolución histórico-jurídica del legado. Su configuración en el derecho romano y en el vigente derecho civil: análisis comparativo», trabajo que partiendo de los inicios de la institución hasta el momento presente complementa en buena medida el capítulo IV.

Cáceres, a 24 de noviembre de 2023

*El coordinador*

*Ángel Acedo Penco*