Código Napoleón y Código Civil vigente del DF en materia de herencias

JUAN MANUEL ASPRÓN PELAYO

Como es sabido el Código de Napoleón es la *recopilación moderna* más importante del derecho privado, con ella se puso al alcance de los ciudadanos el conocimiento de sus derechos y obligaciones. Originalmente, en 1804, se le denominó “Código Civil de los franceses”, por decreto del 3 de septiembre de 1807 se le cambió a “Código Napoleón”, como resultado de conflictos internos por ordenanza real del 17 de julio de 1816 se denominó “Código Civil” y finalmente por decreto del 27 de marzo de 1852 recuperó la denominación de “Código Napoleón”.

La grandeza del Emperador Napoleón no se concretó al crecimiento de su Imperio mediante la invasión y la conquista, quiso lograr la equidad entre sus súbditos, la justicia con reglas claras, objetivas y agrupadas en un ordenamiento, resultando así el Código Civil Francés, el Código Napoleón.

El principal influjo que ejerció el Código Napoleón en nuestro derecho fue la *sistematización* del derecho privado, el liberalismo también se reflejó en nuestro código, aunque en materia sucesoria fue más allá que él, específicamente en la libertad de testar. El influjo del Código Napoleón nos llegó de manera indirecta, se dio a través del Código Civil Español.

El presente trabajo tiene por *finalidad* mostrar algunos *cambios* que ha sufrido el derecho sucesorio, del Código Napoleón (en lo sucesivo CN) al Código Civil vigente en el Distrito Federal (en lo sucesivo CCDF), cambios que no necesariamente implican avance o retroceso.¹

1º En el CN *la materia sucesoria se regulaba conjuntamente* con “Los diferentes modos de adquirir el dominio”, actualmente el CCDF lo regula en un libro aparte, como una materia independiente, en el Libro Tercero “De las su-

¹ Los textos de los artículos que se transcriben en las notas de pie de página siguientes corresponden al Código de Napoleón, salvo que se señale lo contrario.

cesiones”, las herencias son mucho más que un simple modo de transmitir derechos.

2º Como consecuencia de lo anterior los testamentos en el CN se regulaban en el título de *Las donaciones entre vivos y de los Testamentos*, mientras que en el CCDF se regulan específicamente en un título, el tercero, del libro tercero. Los testamentos se regulaban junto con las donaciones, ya que para determinar los bienes que han de corresponder a cada heredero, en el derecho francés, hay que colacionar los bienes que el de cujus hubiere donado al hoy heredero. (Más adelante hablaremos de la colación, figura inexistente en nuestro derecho, ya que aquí no hay herederos forzosos).

3º En el CN se abría la sucesión, además de la muerte o de su presunción, en el caso de *muerte civil*, institución en desuso actualmente. (Artículos 22, 25 y 33 CN).²

4º En el CN (811) podía haber *herencias que se declararan vacantes*, cuando no hubiese heredero hábil para heredar, en el CCDF, no hay herencias vacantes en última instancia hereda la Beneficencia Pública (1602, fracción II y 1636), sin embargo, los bienes de las herencias vacantes, en el CN (539) finalmente también formaban parte del patrimonio público, aunque la causa no era la herencia, sino el hecho de ser vacantes, pese a lo señalado en el CN (723) señalaba más adelante que el último heredero era el Estado, contradiciendo lo ante-

² Art. 22.—Las condenas a penas cuyo efecto consiste en privar al condenado de toda participación en los derechos civiles luego expresados, llevarán consigo la muerte civil.

Art. 25.—Por la muerte civil, el condenado pierde la propiedad de todos los bienes que poseyere; su sucesión se abre a favor de sus herederos, a los cuales se les transmiten sus bienes de la misma manera que si hubiere muerto naturalmente y sin testamento.

No puede ya ni recibir ninguna sucesión, ni transmitir, con este título, los bienes que haya adquirido a continuación.

No puede ni disponer de sus bienes, en todo o en parte, ya sea por donación entre vivos, ya sea por testamento, ni recibir por ese título, salvo por causa de alimentos.

No puede ser nombrado tutor, ni participar en las operaciones relativas a la tutela.

No puede ser testigo en un documento solemne o auténtico, ni ser admitido a prestar testimonio ante la justicia.

No puede proceder judicialmente, ni como demandado, ni como demandante, sino con el nombre y por el ministerio de un curador especial, que se le nombrará por el tribunal ante el cual se entable la acción.

Es incapaz de contraer matrimonio que surta algún efecto civil.

El matrimonio que hubiere contraído precedentemente queda disuelto en cuanto a todos sus efectos civiles.

Su cónyuge y sus herederos pueden ejercer respectivamente los derechos y las acciones que se originaren con su muerte natural.

Art. 33.—Los bienes adquiridos por el condenado, después de la muerte civil en que se halle incurso, y en cuya posesión se encontrare en el día de su muerte natural, pertenecerán al Estado por derecho de herencia vacante.

riormente señalado. En las herencias declaradas vacantes se debía nombrar en el CN (812 a 814) un curador, cuya función es similar a la del actual interventor procesal del CPCDF (836).³

5° En el caso de *conmorcencia* los códigos resuelven distinto:

- a) En el CCDF (1287) cuando dos o más personas fallecen sin que se pueda saber a ciencia cierta quien murió primero, se les tendrá por fallecidos al mismo tiempo, y en consecuencia, no habrá derecho a heredarse entre ellos, puesto que para que haya transmisión hereditaria se requiere de un muerto y de un vivo.
- b) En el CN (720 a 722) se tomaba en cuenta distintos criterios para definir quien murió primero y quien después, *fijaba los criterios de supervivencia basándose en la edad o el sexo*. Si todos los que fallecieron eran menores de 15 años se presumía que falleció al último el de más edad; si todos los fallecidos fueren mayores a los 60 años se presumía que falleció al último el de menos edad; si todos los fallecidos fueren unos mayores de 60 años y los otros menores de 15 años, se presumía que estos últimos sobrevivían a aquellos. Si todos los fallecidos tuvieran entre 15 y 60 años, si eran de distinto sexo se presumía que fallecían primero las mujeres y después los varones, siempre y cuando fuesen de la misma edad o la diferencia de edades no fuere superior a un año, y si en el supuesto todos los fa-

³ Art. 539.—Todos los bienes vacantes y sin dueño, y los de las personas que mueran sin herederos, o cuyas sucesiones sean abandonadas, pertenecen al dominio público.

Art. 723.—La ley regula el orden de suceder entre los herederos legítimos, a falta de ellos, los bienes pasan a los hijos naturales; a continuación, al cónyuge supérstite y, de no existir éstos al Estado.

SECCIÓN IV. *De las sucesiones vacantes.*

Art. 811.—Cuando, luego de la expiración de los plazos para hacer inventario y para deliberar, no se presente nadie que reclame una sucesión, ya sea que no haya herederos conocidos, o que los conocidos hayan renunciado a ella, esa sucesión se considera vacante.

Art. 812.—El tribunal de mayor cuantía del distrito en que se haya abierto la sucesión nombra un curador, a petición de las personas interesadas o a instancia del fiscal del rey.

Art. 813.—El curador de una sucesión vacante está obligado, ante todo, a comprobar el estado de la misma mediante un inventario; ejerce y persigue; en juicio, los derechos de la misma; contesta a las demandas formuladas contra ella; administra con la carga de depositar el numerario que se encuentre en la sucesión, así como el dinero proveniente del precio de los muebles o inmuebles vendidos, en la Caja del recaudador de la Hacienda real, para la conservación de los derechos, y con la carga de rendir cuentas a quien corresponde.

Art. 814.—Las disposiciones de la sección III del presente capítulo, sobre las formas del inventario acerca del modo de administración y en cuanto a las cuentas que han de rendirse por parte del heredero a beneficio de inventario, son comunes, por lo demás, para los curadores de las sucesiones vacantes en lo que no sean contrarias a las disposiciones de los artículos 1,000 y 1,001 del Código de procedimiento civil.

llecidos fueren del mismo sexo se presumía que fallecía al último el más joven.⁴

Obviamente es mejor la solución planteada por el CCDF.

6° En la designación de *tutela por testamento*, en el CN (397) señalaba que *únicamente el padre o la madre*, el último en morir, podía nombrar un tutor testamentario, mientras que en el CCDF (470) este derecho le corresponde no sólo a los padres sino a *cualquiera de los ascendientes* que ejerza la patria potestad. Sin embargo, por una parte en el CN (399 y 400) *si la última en morir era la madre y se volviese a casar* no podía nombrarle tutor, y por otra, si ninguno de los progenitores hubiese nombrado tutor, dicho cargo le correspondía al ascendiente, en línea recta, varón más cercano, prefiriéndose siempre al ascendiente que lo fuere por la línea paterna, en caso de que en ambas líneas hubiere varones, por ejemplo se prefería al abuelo paterno, sobre el abuelo materno. Éste es un claro ejemplo de la supremacía que hace 200 años se establecía del hombre, respecto de la mujer, no había llegado la liberación femenina ni la equidad de géneros, tema que se desarrollo principalmente en el siglo XX, en la actualidad, siglo XXI, ya se hable del reconocimiento a los homosexuales como otro “género” o sector de la población.⁵

7° En el CN se podía *designar tutor* para los hijos incapaces por testamento o *por declaración auténtica* (392 y 398), en tanto que en el CCDF únicamente se puede hacer por testamento (470 y siguientes), aunque en nuestro ordenamien-

⁴ Art. 720.—Si varias personas llamadas respectivamente la una a la sucesión de la otra perecen en el mismo suceso, sin que pueda reconocerse cuál ha muerto primero, la presunción de supervivencia se determina por las circunstancias de hecho y, a falta de ellas, por la fuerza de la edad o del sexo.

Art. 721.—Si los que han perecido juntos tenían menos de quince años, se presume que ha sobrevivido el de más edad.

Si todos ellos tenían más de sesenta años, se presume que ha sobrevivido el de menos edad.

Si unos tenían menos de quince años y los otros más de sesenta, se presume que han sobrevivido los primeros.

Art. 722.—Si los que han perecido juntos tenían quince años cumplidos y menos de sesenta se presume siempre que ha sobrevivido el varón, cuando haya igualdad de edad, o si la diferencia que existe no excede de un año.

Si fuera del mismo sexo, debe ser admitida la presunción de supervivencia, que origina la apertura de la sucesión en el orden de la naturaleza, así, el más joven se presume que ha sobrevivido al de más edad.

⁵ Art. 397.—El derecho individual de elegir un tutor pariente, o incluso extraño, no le pertenece sino al último que muera de los padres.

Art. 399.—La madre que se haya vuelto a casar, y no mantenida en la tutela de los hijos de su primer matrimonio, no puede elegirles tutor.

Art. 400.—Cuando la madre de nuevo casada, y mantenida en la tutela, haya elegido un tutor para los hijos de su primer matrimonio esa elección no será válida sino en tanto que fuere confirmada por el Consejo de familia.

to se pueden nombrar además tutor para el descendiente del cual se ejerce la tutela (475) y también se puede nombrar tutor administrador respecto de los bienes que se dejen a un incapaz que no esté sujeto a patria potestad de nadie (473).⁶

8° Cuando una persona fuere designada como *tutor por testamento*, en el CN (401) no era obligatorio el desempeño del cargo, excepto que fuese al mismo tiempo una de las personas a las que les pudiese haber correspondido por ley el desempeño del cargo.⁷

9° Con relación a la capacidad para heredar en ambos ordenamientos se requiere de *existir, ser capaz y ser digno*, pero en el CN (727) se llamaban indignidades a las que el CCDF llama incapacidades por causa de delito (1313, fracción II), aunque quiso quitarle dicha referencia y dejarlas sin nombre (Comparar texto del art. 1316, antes y después de su reforma en el año 2000). Así mismo en el CN (917 a 911) se regulaban las incapacidades por presunción de influjo contrario a la libertad del testador respecto de los que hayan sido tutores, médicos o similares, y ministros de culto, incluyendo en dicha incapacidad a los familiares de todos ellos, sin embargo, en el CCDF (1321 a 1325) en el caso de los tutores, se incluye a los curadores, pero en ellos no se mencionan a sus familiares.⁸

⁶ Art. 392.—El nombramiento de ese consejero no podrá hacerse más que de una de las dos maneras siguientes:

1o. Por acto de última voluntad;

2o. Por una declaración formulada o ante el juez del tribunal de menor cuantía, asistido por su secretario, o ante notario.

Art. 398.—Este derecho no puede ser ejercido sino en la forma prescrita por el artículo 392 y con las excepciones y modificaciones que ahora siguen.

⁷ Art. 401.—El tutor elegido por el padre o por la madre no está obligado a aceptar la tutela, si no fuera de la clase de personas que a falta de esa elección especial, pudiese ser encargada de ella por el Consejo de familia.

⁸ Art. 727.—Son indignos de suceder y, como tales, están excluidos de las sucesiones;

1o. El que sea condenado por haber dado muerte al difunto.

2o. El que haya dirigido contra el difunto una acusación capital juzgada calumniosa:

3o. El heredero mayor de edad que, conocedor de la muerte violenta del difunto, no la hubiera denunciado a la justicia.

Art. 907.—El menor, aun habiendo cumplido la edad de dieciséis años, no podrá disponer, ni siquiera por testamento, a favor de su tutor.

El menor llegado a la mayoría, no podrá disponer sea por donación entre vivos, sea por testamento, a favor de aquel que haya sido su tutor si la cuenta definitiva de la tutela no ha sido rendida y aprobada previamente.

Están exceptuados, en los dos casos anteriores, los ascendientes de los menores que sean o hayan sido sus tutores.

Art. 908.—Los hijos naturales no podrán recibir nada, por donación o por testamento, más allá de los que se les concede en el título “De las sucesiones”.

Art. 909.—Los doctores en medicina o en cirugía, los oficiales de sanidad y los farmacéuticos que hubieran tratado a una persona durante la enfermedad de la cual muera, no podrán aprovecharse de las disposiciones entre vivos o testamentarias que se hubieran hecho a su favor durante el curso de esa enfermedad.

Por otra parte, en ambos ordenamientos se señala que el heredero o legatario debe ser capaz tanto al momento de la muerte del de cujus, como al momento de cumplirse la *condición suspensiva* (aunque no dicen expresamente suspensiva, no puede referirse a la resolutoria, ya que la condición impuesta es para llegar a ser heredero, no para dejar de serlo) a la que se sujetó tal carácter (CN 1040 y CCDF 1335). Con relación a este punto valdría la pena derogar este requisito, ya que si los efectos de las condiciones que se cumplen se retrotraen al momento de la muerte, no tiene razón de ser que se juzgue la capacidad del probable heredero en otra fecha diversa que a la del fallecimiento del de cujus.⁹

10° Los herederos de *la porción legítima o parte no disponible*, o en caso de intestado de todo el caudal hereditario, en el CN (723) eran los *herederos legítimos* (descendientes, excepto los hijos naturales, ascendientes y colaterales), y sólo a falta de ellos la herencia correspondería a los hijos naturales (habidos fuera de matrimonio), al cónyuge supérstite, y en defecto de todos ellos al Estado. En el CCDF (1602) establece que serán llamados al intestado los descendientes, los ascendientes, el cónyuge o el concubino, los colaterales y en última instancia, únicamente a falta de todos los anteriores, la Beneficencia Pública. Es curioso que en el Distrito Federal, que ya no es parte de la Administración Pública Federal, aunque tampoco es totalmente libre y soberana, continúe heredando la Beneficencia Pública, la cual es federal, y no un organismo local, como se señala en los Códigos Civiles de las demás Entidades Federativas.¹⁰

Se exceptúan:

1o. Las disposiciones remuneratorias hechas a título singular, teniendo en cuenta los recursos del disponente y los servicios prestados;

2o. Las disposiciones universales, en el caso de parentesco dentro del cuarto grado inclusive, con tal que el muerto no tenga herederos en línea recta; a menos que aquel a cuyo favor se haya hecho la disposición no esté él mismo en el número de esos herederos.

Se observarán las mismas reglas con respecto a los ministros del culto.

Art. 910.—Las disposiciones entre vivos o por testamento, a favor de los hospicios, de los pobres de un municipio; o de establecimientos de utilidades pública, no surtirán su efecto sino en tanto que sean autorizadas por una ordenanza real.

Art. 911.—Toda disposición a favor de un incapaz será nula, ya sea que se la disimule tras la forma de un contrato oneroso, ya sea que se haga a nombre de personas interpuestas.

Se reputarán personas interpuestas el padre y la madre, los hijos y demás descendientes y el cónyuge de la persona incapaz.

⁹ Art. 1.040.—Toda disposición testamentaria hecha con una acontecimiento incierto y tal que, en la intención del testador, esa disposición no deba ser ejecutada sino en tanto que el acontecimiento ocurra o no ocurra, caducará si el heredero instituido o el legatario mueren antes del cumplimiento de la condición.

¹⁰ Art. 723. La ley regula el orden de suceder entre los herederos legítimos; a falta de ellos, los bienes pasan a los hijos naturales; a continuación, al cónyuge supérstite y , de no existir éstos; al Estado.

11° Lo que en el CCDF (1609 y 1610) se establece como herencia a favor de la *estirpe de los descendientes*, en el CN (739) se denominaba representación, definiéndola como “*una ficción de la ley*, cuyo efecto es hacer entrar a los representantes en el puesto, grado y derechos de los representados”, en mi opinión no era ni es una ficción, los herederos son herederos desde el momento mismo de la muerte del de cujus, lo que hace la ley es presuponer quienes habrían sido designados como tales, si el autor de la herencia hubiere otorgado testamento; el derecho regula realidades, no situaciones ficticias o falsas. El CN (740 a 744) comete un error en el concepto, al llamar a los sustitutos que habrán de entrar, cuando falte el llamado, representantes y no sustitutos, bien legales, bien testamentarios. Es conveniente recordar que las personas señaladas por la ley o por el testador, son los llamados, son los propuestos, son aquellos a favor de quienes se establece la delación de la herencia, pero no por eso son automáticamente herederos, falta considerar su vocación, analizar su capacidad y constatar que aceptan la herencia para que se determine si efectivamente fueron o no herederos desde el momento de la muerte del de cujus.¹¹

12° Si concurren *ascendientes con hermanos* del de cujus, en el CCDF (1615) la herencia corresponde por entero a los ascendientes, sin importar en que grado lo sean. En el CN (748 a 751) se establecía que *una mitad les correspondía al padre y a la madre, y que la otra mitad era para los hermanos o su*

¹¹ SECCIÓN II. *De la representación.*

Art. 739.—El derecho de representación es una ficción de la ley cuyo efecto es hacer que los representantes ocupen el lugar, el grado y los derechos del representado.

Art. 740.—El derecho de representación tiene lugar hasta el infinito en línea recta descendente.

Se admite en todos los casos, ya sea que los hijos del difunto concurren con los descendientes de un hijo premuerto ya sea que, por haber muerto antes que él todos los hijos del difunto, los descendientes de dichos hijos se encuentren entre sí en grados iguales o desiguales.

Art. 741.—El derecho de representación no tiene lugar a favor de los ascendientes; el más próximo, en cada una de ambas líneas, excluye siempre al más lejano.

Art. 742.—En la línea colateral, se admite el derecho de representación a favor de los hijos y descendientes de los hermanos o hermanas del difunto, ya sea que acudan a la sucesión en concurrencia con sus tíos y sus tías, ya sea que, por haber premuerto al difunto todos sus hermanos y hermanas, la sucesión se transmita a sus descendientes de grados iguales o desiguales.

Art. 743.—En todos aquellos casos en que se admite el derecho de representación, la partición se efectúa por estirpes si una misma estirpe ha originado varias ramas, la subdivisión se hace también por estirpe dentro de cada rama, y los miembros de la misma rama dividen entre sí por cabezas.

Art. 744.—No se representa a las personas que viven, sino tan sólo a los que han muerto natural o civilmente.

Cabe representar a aquel a cuya sucesión se ha renunciado.

estirpe, así mismo disponía que si faltare uno de los progenitores su porción (una cuarta parte) pasaría a los hermanos, no al otro progenitor.¹²

13° En la herencia de los *colaterales* heredaban en el CN (755) los parientes hasta el *duodécimo* grado, mientras que en el CCDF heredan los colaterales hasta el cuarto grado (1602 y 1634).¹³

14° Los *hijos naturales* en el CCDF heredan como cualquier hijo, ya que actualmente ya no hay distinción respecto de los que antiguamente se llamaban legítimos. La ley señalaba disminución de derechos a los hijos por los actos que la ley consideraba como agravios a la moral o a la colectividad, nunca ha sancionado a los padres. En el CN (756, 338,757 y 758) se establecía que los hijos naturales (habidos fuera de matrimonio) *no tenían derecho a heredar, excepto que hubiesen sido reconocidos*, en cuyo caso heredarían conforme a lo siguiente:

- Un tercio de la porción que le correspondería a cada hijo, si concurría con hijos legítimos.
- La mitad de una porción si concurre con ascendientes, o hermanos o hermanas del de *cujus*.
- Tres cuartas partes de una porción cuando concurren con otros parientes hábiles para heredar, que no sean ascendientes, descendientes, ni hermanos o hermanas.

¹² Art. 748.—Cuando los padres de una persona muerta sin posterioridad hayan sobrevivido a ella, si ésta ha dejado hermanos, hermanas, o descendientes de ellos, la sucesión se divide en los partes iguales de las cuales sólo una mitad se les difiere a los padres, que la dividen por igual entre sí.

La otra mitad le pertenece a los hermanos, hermanas o descendientes de los mismos, tal como se explicará en la sección V del presente capítulo.

Art. 749.—En los casos en que una persona muerta sin posterioridad deje hermanos, hermanas o descendientes de ellos, si el padre o la madre hubieran premuerto, la parte que se le debería haber transmitido de conformidad con el precedente artículo se agrega a la mitad deferida a los hermanos, hermanas o a sus representantes, tal como se explicará en la sección v del presente capítulo.

SECCIÓN V. De las sucesiones colaterales.

Art. 750.—En caso de premuerte de los padres de una persona muerta sin posterioridad, sus hermanos, hermanas o los descendientes de ellos son llamados a la sucesión con exclusión de los ascendientes y de los demás colaterales.

Suceden, o por derecho propio o por derecho de representación, tal como se regula en la sección II del presente capítulo.

Art. 751.—Si los padres de la persona muerta sin posterioridad hubieran sobrevivido, sus hermanos, hermanas o los descendientes de éstos no son llamados sino a la mitad de la sucesión. Si solamente ha sobrevivido el padre o la madre, son llamados a recoger las tres cuartas partes.

¹³ Art. 755.—No suceden los parientes más allá del duodécimo grado. A falta de parientes en grado sucesible en una línea suceden en la totalidad los parientes de la otra línea.

NOTA: Actualmente suceden, conforme al Código vigente, los colaterales hasta el sexto grado.

- Si no hubiese más pariente hábil para heredar que el hijo natural, entonces heredaba todo.¹⁴

15° Si el de cujus hubiese tenido un *hijo incestuoso o adulterino*, éste no heredaba nada, conforme al CN (762).¹⁵

16° En el CN (765) *si moría el hijo natural sin descendencia*, los padres que lo hubieren reconocido heredaban por partes iguales. Los culpables del hecho no eran sancionados, el producto del acto ilícito si, actualmente en el CCDF ya no se sanciona a los hijos habidos fuera de una relación considerada como adecuada por el propio código (matrimonio y concubinato), pero tampoco se sanciona a los padres que fueron los que realizaron la conducta no aprobada.¹⁶

17° El *cónyuge supérstite* en el CCDF hereda aun concurriendo con los descendientes del de cujus (1608, 1624, 1625), con los ascendientes (1626), y si concurre con colaterales los excluye, excepto en el caso de los hermanos o sus estirpes (1627, 1632 y 1629), en el CN (767) el cónyuge *no heredaba si concurría con parientes* consanguíneos hábiles para heredar.¹⁷

18° En el CN (774) las herencias podían aceptarse con o sin *beneficio de inventario*, mientras que en el CCDF (1678) siempre se tienen por aceptadas a beneficio de inventario. En el Distrito Federal es imposible renunciar al beneficio de inventario.¹⁸

19° En el CN (794 y 795) para aceptar con beneficio de inventario era menester la *elaboración del inventario*, dentro de los tres meses siguientes a la muerte del de cujus, y el heredero además gozaba de un plazo adicional de cua-

¹⁴ Art. 338.—El hijo natural reconocido no podrá reclamar los derechos de hijo legítimo. Los derechos de los hijos naturales serán regulados en el título “De las sucesiones”.

Art. 756.—Los hijos naturales no son herederos; la ley no les concede derechos, sobre los bienes de sus padres muertos, sino cuando hayan sido reconocidos legalmente. No les concede aquella derecho alguno sobre los bienes de los padres de su padre o de su madre.

Art. 757.—El derecho del hijo natural sobre los bienes de sus padres muertos se regula según sigue: Si el padre o la madre han dejado ascendientes legítimos, ese derecho es de un tercio de la porción hereditaria que habría tenido el hijo natural si hubiera sido legítimo; es de la mitad cuando los padres no dejen descendientes, sino ascendientes o hermanos o hermanas; es de las tres cuartas partes cuando los padres no dejen ni descendientes, ni ascendientes, ni hermanos, ni hermanas.

Art. 758.—El hijo natural tiene derecho a la totalidad de los bienes cuando sus padres no dejen parientes en grado sucesible.

¹⁵ Art. 762.—No son aplicables a los hijos adulterinos o incestuosos las disposiciones de los artículos 757 y 758. La Ley no les concede más que alimentos.

¹⁶ Art. 765.—La sucesión del hijo natural muerto sin posterioridad se le transmite al padre o a la madre que lo haya reconocido; o, por mitad, a ambos, si ha sido reconocido por el uno y por el otro.

¹⁷ Art. 767.—Cuando el difunto no deje ni parientes en grado sucesible, ni hijos naturales, los bienes de su sucesión pertenecen al cónyuge no divorciado que sobreviva.

¹⁸ Art. 774.—Una sucesión puede ser aceptada pura y simplemente o a beneficio de inventario.

renta días para decidir si aceptaba, con o sin beneficio de inventario, o si repudiaba. Si el heredero al realizar el inventario ocultaba bienes perdía el beneficio de inventario, si lo había hecho valer. (801)¹⁹

20° En el CN (802) se expresaba claramente por qué el beneficio de inventario *no producía confusión* con el heredero: para que éste conservara contra la herencia el derecho de reclamar el pago de sus propios créditos. En el CCDF (1678) no señala el por qué. El beneficio de inventario también deja a salvo el cobro de los créditos del caudal hereditario en contra del heredero, esto último para proteger a los acreedores preferentes.²⁰ El acto de aceptar una herencia, en contra o a favor de la cual se tiene un crédito, desde luego que produce confusión, ya que se reúnen en una misma persona los caracteres de acreedor y deudor en un mismo crédito, pero dicha confusión no surte efectos en perjuicio de terceros.

21° *La mujer casada* en el CN (776) no podía *aceptar una herencia* sin la autorización del marido o del juez, mientras que en el CCDF (1655) se establece que puede hacerlo ella sola.²¹

22° En el CN (904 y 488) se podía *testar* a la mayoría de edad, a los 21 años, sin embargo, facultaba que los mayores de 16 años testaran, pero en éste caso únicamente podían disponer de *la mitad* de los bienes disponibles. En el

¹⁹ Art. 794.—Esa declaración no surte efecto sino en tanto que vaya precedida o seguida de un inventario fiel y exacto de los bienes de la sucesión, según las formulas reguladas por las leyes de procedimientos, y dentro de los plazos que serán determinados luego.

Art. 795.—El heredero tiene tres meses para hacer inventario, a contar desde el día de la apertura de la sucesión.

Tiene además, para deliberar sobre su aceptación o acerca de su renuncia, un plazo de cuarenta días, que comienzan a correr desde el día de la expiración de los tres meses concedidos para el inventario, o desde el día de la terminación del inventario, si se ha concluido antes de los tres meses.

Art. 801.—El heredero que se haya hecho culpable de ocultación de bienes de la herencia o que haya omitido a sabiendas y de mala fe, incluir en el inventario algunos efectos de la sucesión, queda privado del beneficio de inventario.

²⁰ Art. 802.—El efecto del beneficio de inventario consiste en darle al heredero la ventaja:

1o. De no quedar obligado al pago de las deudas de la sucesión más que hasta la concurrencia del valor de los bienes que haya recibido, e incluso poderse descargar el pago de las deudas abandonando todos los bienes de la sucesión a los acreedores y a los legatarios.

2o. No confundir sus bienes personales con los de la sucesión, y conservar contra ésta el derecho de reclamar el pago de sus créditos.

²¹ Art. 776. Las mujeres casadas no pueden aceptar válidamente una sucesión sin la autorización de su marido o del juez, de conformidad con las disposiciones del capítulo IV del título “Del matrimonio”.

Las sucesiones transmitidas a los menores y a los incapacitados no podrán ser aceptadas válidamente sino de conformidad con las disposiciones del título “De la menor edad, de la tutela y de la emancipación”.

CCDF (1306) se puede testar desde los 16 años, y se contempla además el Testamento “del Loco” u otorgado en intervalo de lucidez (1307 a 1311).²²

23° En el CN (905 y 226) la mujer casada no requería de autorización de su marido para disponer por testamento, aunque sí para donar. En el CCDF (2) se establece la capacidad plena de la mujer.²³

24° En el CN (968) se prohibía que en una sola “acta” testaran dos o más personas en provecho recíproco o de un tercero. En el CCDF (1296) se tiene la misma prohibición, pero en vez de ser en una sola “acta”, señala en un solo “acto”, nuestro Código confunde los términos acto (cada testamento es una acto) y acta (el documento donde se contienen los actos), en nuestra opinión si pueden contenerse dos o más testamentos (actos) en una sola “acta” o documento, por ejemplo, en los privados o en los militares, es más, en una sola escritura se pueden contener dos o más testamentos, la prohibición opera únicamente si se hacen en beneficio recíproco o de un mismo tercero.²⁴

25° En el CN (893) se establecía que *no se podía de disponer de bienes para después de la muerte sino era a través de los testamentos* que regulaba. En el CCDF no se establece este principio con tal claridad, por lo cual han surgido disposiciones post-mortem como la designación de beneficiarios señalada por la Ley de Instituciones de Crédito (56), o en la Ley del Mercado de Valores (92).²⁵

²² Art. 904.—El menor que haya cumplido dieciséis años no podrá disponer sino por testamento y hasta la concurrencia solamente de la mitad de los bienes de que la ley permite disponer al mayor de edad.

Art. 488.—La mayoría de edad se fija a los veintiún años cumplidos; a esa edad se es capaz para todos los actos de la vida civil, salvo la restricción establecida en el título “Del Matrimonio”.

²³ Art. 905.—La mujer casada no podrá donar entre vivos sin la asistencia o el consentimiento especial de su marido, o sin ser autorizada judicialmente para ello, de conformidad con lo prescrito por los artículos 217 y 219, del título “Del matrimonio”.

No tendrá necesidad ni de consentimiento del marido ni de autorización judicial para disponer por testamento.

Art. 226. La mujer puede testar sin la autorización de su marido.

²⁴ Art. 968.—No podrá hacerse un testamento en un solo documento por dos o más personas, ya sea a favor de un tercero, ya sea a título de disposición recíproca y mutua.

²⁵ TÍTULO II. *De las donaciones entre vivos y de los testamentos.* CAPÍTULO PRIMERO. *Disposiciones generales.*

Art. 893.—No se podrá disponer de los propios bienes, a título gratuito, sino por donación entre vivos o por testamento, en las formas establecidas a continuación.

Art. 56.—(De la Ley de Instituciones de Crédito). El titular de las operaciones a que se refieren las fracciones I y II del artículo 46 de esta Ley, así como de depósitos *bancarios* en administración de títulos o valores a cargo de instituciones de crédito, podrá en cualquier tiempo designar o sustituir beneficiarios, así como, modificar en su caso, la proporción correspondiente a cada uno de ellos.

En caso de fallecimiento del titular, la institución de crédito entregará el importe correspondiente a los beneficiarios que el titular haya designado expresamente y por escrito para tal efecto, sin exceder *el mayor* de los límites siguientes:

Las leyes federales se entrometieron en las sucesiones —lo cual es inconstitucional— rompiendo el principio de universalidad de las mismas.

26° En tipos de testamentos el CN (969) establecía como ordinarios al *Ológrafo*, al otorgado en *Instrumento Público* y al *Místico*. En el CCDF (1500) se señalan como ordinarios al Ológrafo y a los Públicos Abierto, Cerrado y Simplificado.²⁶ Seguimos pensando, después de diez años de su creación en enero de 1994, que el testamento público simplificado es una aberración jurídica, rompe principios de las sucesiones, no garantiza nada, fue y es una medida populista, carece de razón de ser; el absurdo más notorio es que firma el adquirente-testador aun antes de que firme el enajenante, es decir, en la práctica no se respeta ni siquiera el principio que la propia ley exige, que el testador ya sea dueño del inmueble materia del testamento público simplificado, el cual debería llamarse “testamento público restringido de procedimiento simplificado, aun en perjuicio de los acreedores sucesorios.”

27° El Testamento *Ológrafo* en el CN (970) debía estar totalmente escrito, fechado y firmado de “la mano del testador”, “no necesitaba ninguna otra formalidad”. En el CCDF (1550) debe también estar escrito, fechado y firmado de “puño y letra” del testador, pero además requiere hacerse por *duplicado y depositar* el original en el Archivo General de Notarías, más que ológrafo es un testamento manuscrito, que debería llamarse “depositado”, lo cual daría una idea clara sobre su forma.²⁷ Este testamento también es un absurdo, debería bastar con ser otorgado por el testador de puño y letra, y si considera el legislador

I. El equivalente a veinte veces el salario mínimo general diario vigente en el Distrito Federal elevado al año. por operación, o

II. El equivalente al setenta y cinco por ciento del importe de cada operación.

Si existiere excedente, deberá entregarse en los términos previstos por la legislación común.

Art. 92.—(De la Ley del Mercado de Valores). En los contratos que celebren las *casas de bolsa* con su clientela, el inversionista que sea titular de la cuenta podrá en cualquier tiempo designar o cambiar beneficiario.

En caso de fallecimiento del titular de la cuenta, la casa de bolsa entregará al beneficiario que haya señalado de manera expresa y por escrito, el saldo registrado en la cuenta que no exceda *el mayor* de los límites siguientes:

I. El equivalente a diez veces el salario mínimo general diario del Distrito Federal elevado al año, o

II. El equivalente al cincuenta por ciento del saldo registrado en la cuenta.

El beneficiario tendrá derecho de elegir la entrega de determinados valores registrados en la cuenta o el importe de su venta en la bolsa, con sujeción a los límites señalados.

El excedente en su caso deberá devolverse de conformidad con la legislación común.

²⁶ Art. 969.—Un testamento podrá ser ológrafo, o hacerse por documento público o en forma cerrada.

²⁷ Art. 970.—El testamento ológrafo no será válido si no está escrito por entero, fechado y firmado de puño y letra del testador; no está sujeto a ninguna forma.

que la sociedad mexicana no está preparada para confiar en ella, pues que lo derogue.

28° El Testamento en *Instrumento Público*, en el CN (971) debía otorgarse ante 2 escribanos (notarios) y 2 testigos, o bien ante 1 escribano y 4 testigos, la intervención de los testigos se limitaba a la lectura y firma del mismo, no se requería su presencia todo el tiempo. El equivalente en el CCDF (1511) es el Público Abierto, el cual se otorga ante un notario, y en principio, sin necesidad de testigos. En el CN (972) el escribano debía escribir el testamento *tal cual se lo dicte* el testador, era nuncupativo, únicamente podían otorgarlo los que podían hablar, y debía leerse en presencia de los testigos. En el CCDF (1512) señala que el testador expresará su voluntad de modo claro y terminante, no necesariamente de manera verbal, debiendo redactar el notario y leerse.²⁸

29° En el CN (975) *no podían ser testigos* en los testamentos los parientes *por afinidad* hasta el cuarto grado, en el CCDF los parientes por afinidad si pueden ser testigos (1324 y 1502, fracción VI). En el CN (980) únicamente podían ser testigos los varones mayores de edad, vasallos del Emperador y que gozaran de los derechos civiles. En el CCDF todas las personas pueden ser testigos, salvo que la ley se los prohíba, bastando que tengan 16 años.²⁹

30° En el *Testamento Místico* del CN (976 a 979) podía escribirlo el testador o hacer que lo escribiera un tercero, debía presentarlo en *pliego cerrado al escribano ante 6 testigos*, si el testador no sabía firmar o no lo escribió, se requería de un 7° *testigo*, los que no sabían o no podía leer eran inhábiles para otorgar este testamento. El mudo, quien no estaba habilitado para otorgar el Testamento en Instrumento Público (que era nuncupativo o de viva voz), sí podía escribir, podía otorgar Testamento Místico. En el CCDF (1521 y 1531) encontramos como equivalente a este tipo de testamento al Público Cerrado, dife-

²⁸ Art. 971.—El testamento por documento público es aquel que se otorga ante dos notarios, en presencia de dos testigos, o por un notario, en presencia de cuatro testigos.

Art. 972.—Si el testamento se otorga ante dos notarios, se les dicta por el testador, y debe ser escrito por uno de los notarios, tal como se haya dictado.

Si no hay más que un notario, aquel deber ser dictado igualmente por el testador, y escrito por ese notario.

En uno y otro caso, debe darse lectura del mismo al testador en presencia de los testigos.

De todo ello se hará expresa mención.

²⁹ Art. 975.—No podrán ser designados como testigos del testamento abierto ni los legatarios sea cual sea su título, ni sus parientes consanguíneos o por afinidad hasta el cuarto grado inclusive, ni los empleados de los notarios por los cuales se autoricen los testamentos.

Art. 980.—Los testigos llamados para estar presentes en los testamentos deberán ser varones, mayores de edad, subsidio de Rey y gozar de los derechos civiles.

renciándose en que únicamente requiere de tres testigos, excepto en el caso del sordomudo en que requiere de 5.³⁰

31° En el CN (981 a 1001) se regulaban los *testamentos especiales*, señalando como tales el *militar* (981), el de los *enfermos e incommunicados* (985) y el hecho en el *mar* (988), señalaba que caducaban a los *seis meses* del momento en que el testador podría haber otorgado un ordinario, excepto el hecho en el mar, el cual caducaba a los *tres meses*. En el CCDF también existen estos tres testamentos especiales militar, privado y marítimo, pero el plazo de caducidad es de un mes (1571). Los testamentos especiales mencionados en el CN (990) *debían otorgarse por escrito y por duplicado*. En el CCDF el militar puede ser escrito, en cuyo caso será cerrado, o verbal, que será abierto (1579), el privado puede ser verbal o escrito (siempre abierto) (1567 y 1568), en el caso del marítimo se conserva la regla de que sea por escrito y por duplicado (1584 y 1586).³¹

³⁰ Art. 976.—Cuando el testador quiera hacer un testamento místico o cerrado, estará obligado a firmar sus disposiciones, ya sea que las haya escrito él mismo o que haya hecho que las escriba otro. El papel que contenga sus disposiciones, o el papel que sirva de sobre, de haberlo será cerrado y sellado. El testador lo presentará así cerrado y sellado al notario, y a seis testigos al menos, o hará que se cierre y se selle en su presencia; y declarará que el contenido de ese papel es su testamento escrito y firmado por él o escrito por otro y firmado por él; el notario levantará el acta de suscripción, que se escribirá sobre ese papel o sobre la hoja que le sirva de sobre; esta acta se firmará tanto por el testador como por el notario, junto con los testigos. Todo lo que precede se hará sucesivamente y sin interrumpirlo con otros actos; y en el caso de que el testador, por un impedimento sobrevenido luego de la firma del testamento, no pudiera firmar el acta de suscripción, se hará mención de la declaración que hubiere hecho sobre ello, sin que haya necesidad, en este caso, de aumentar el número de los testigos.

Art. 977.—Si el testador no sabe firmar, o si no ha podido hacerlo cuando haya hecho que se escriban sus disposiciones, se llamará al acta de suscripción a un testigo además del número indicado en el artículo precedente el cual firmará el acta con los restantes testigos; y se hará mención de la causa por la cual ha sido llamado ese testigo.

Art. 978.—Los que no sepan o no puedan leer no podrán hacer disposiciones en la forma del testamento cerrado.

Art. 979.—En caso de que testador no pueda hablar, pero si escribir, podrá hacer testamento cerrado, con la carga de que el testamento será enteramente escrito por él y firmado por su puño y letra, de que lo presentará al notario y a los testigos y de que, en la parte superior del acta de suscripción, escribirá, en presencia de ellos, que el papel que presenta es su testamento; luego de lo cual el notario extenderá el acta de suscripción, en la cual se hará mención de que el testador ha escrito esas palabras en presencia del notario y de los testigos; y, además se observará todo lo prescrito por el artículo 976.

³¹ Art. 981.—Los testamentos de los militares y de los individuos empleados en los ejércitos podrán ser otorgados, en cualquier país, ante un jefe de batallón o de escuadrón o ante cualquier otro oficial de grado superior, en presencia de dos testigos, o ante dos comisarios de guerra, o por uno de estos comisarios en presencia de dos testigos.

Art. 985.—Los testamentos hechos en un lugar con el cual esté interceptada toda comunicación a causa de peste u otra enfermedad contagiosa, podrá hacerse ante el juez de paz o ante uno de los funcionarios municipales del ayuntamiento, en presencia de dos testigos.

32° El testamento *otorgado en el extranjero* conforme al CN (999) podía hacerlo como ológrafo conforme a las reglas de dicho código, o podía hacerlo por instrumento auténtico conforme a las reglas del lugar donde se otorgare. En el CCDF (1593) también basta que el testamento otorgado en el extranjero cumpla con las disposiciones del país donde se otorga (no dice que deba constar en documento auténtico), o podrá otorgarse con base a las disposiciones señaladas en el mismo CCDF ante funcionario mexicano facultado para ello (1594 y siguientes).³²

33° En materia de *condiciones imposibles* el CN (900) las tenía por no escritas, mientras que en el CCDF (1347) anulan la institución, y además, señala que la posibilidad de la condición se determina al momento de la muerte del testador (1348). En el CN se partía de la idea de que si el testador le impuso al heredero una condición imposible era que en el fondo no quería que fuere heredero, mientras que el CCDF ya no da importancia a la intención del testador y solamente considera la viabilidad del acontecimiento al momento de la muerte.³³

34° En el CCDF (1285) el testador puede *disponer libremente de todos sus bienes*, mientras que en el CN (913 a 916) únicamente podía disponer de una porción conforme a lo siguiente:

- De la *mitad* de sus bienes si dejó un hijo o su estirpe.
- De un *tercio* si dejó 2 hijos o sus estirpes.
- De una *cuarta parte* si dejó tres hijos o sus estirpes.
- De la *mitad* si no dejó descendientes, pero sí ascendientes por ambas líneas.
- De *tres cuartas partes* si no dejó descendientes, pero sí ascendientes por una sola línea.
- De *todo* si no dejaba descendientes ni ascendientes.

Art. 988.—Los testamentos hechos en el mar, en el curso de un viaje, podrán ser otorgados, a saber:

A bordo de los navíos y otros buques del Rey, ante el oficial comandante del buque o, a falta de él, por aquel que lo supla dentro del orden del servicio, uno u otro conjuntamente con el oficial de administración o con quien haga sus veces;

Y a bordo de los buques mercantes, ante el escribano del barco, o ante aquel que desempeñe sus funciones, el uno o el otro conjuntamente con el capitán, el dueño o el patrón; o a falta de ellos, ante quienes los reemplacen.

En todos los casos, esos testamentos deberán ser otorgados en presencia de dos testigos.

Art. 990.—En todos los casos, se hará por duplicado el original de los testamentos mencionados en los dos artículos precedentes.

³² Art. 999.—Un francés que se encuentre en país extranjero podrá hacer sus disposiciones testamentarias por documento privado, tal como se prescribe en el artículo 970, o por documento auténtico, según las formas usuales en el lugar en que se otorgue ese acto.

³³ Art. 900.—En toda disposición entre vivos o testamentaria, las condiciones imposibles, las contrarias a las leyes o a las buenas costumbres, se tendrán por no escritas.

Los bienes de que no podía disponer el testador, bienes reservados, correspondían a los herederos que llamaba la ley, por sucesión legítima.³⁴

El CN regula el derecho a heredar por motivo del parentesco sanguíneo y tutela a los parientes más próximos, en el CCDF es absoluta la libertad de testar no hay restricción alguna.

35° Con la parte disponible, en el CN (919) el testador podía dejársela total o parcialmente a *título de mejora* a alguno de los herederos legítimos, sin necesidad de colacionar, siempre y cuando así lo haya señalado el de cujus en la donación, en acta posterior o en el propio testamento. Este derecho de mejora no existe en el CCDF, puesto que no hay herederos forzosos.³⁵

36° En el CN (920) si el testador *disponía en exceso* de la parte que la ley le permitía, se debía reducir a ella. En el CCDF (1368 a 1376) no existe esta figura de reducción o inoficioso con relación a la porción hereditaria, sin embargo, se regulan los testamentos inoficiosos para aquellos casos en que aquel que hubiere sido el heredero conforme a la sucesión intestada, tenga necesidad y no haya otra persona obligada a dar una pensión alimenticia, a solicitar una pensión que pagará el heredero, la cual se cuantificará de acuerdo a los frutos del caudal hereditario y a la porción que le hubiere correspondido al solicitante, pensión que nunca será inferior al 50% de dichos frutos, ni superior al 100% de

³⁴ Art. 913.—Las liberalidades, sean por actos entre vivos, sean por testamento, no podrán exceder de la mitad de los bienes del disponente, si no deja al morir más que un hijo legítimo; del tercio, si deja dos hijos; del cuarto, si deja tres o mayor número.

Art. 914.—Están comprendidos en el artículo precedente, con el nombre de hijos, los descendientes de cualquier grado que sean; no obstante, en la sucesión del disponente no se cuentan sino por el hijo al que representen.

Art. 915.—Las liberalidades por acto entre vivos o por testamento, no podrán exceder de la mitad de los bienes, si el difunto, a falta de hijos deja uno o varios ascendientes en cada una de las líneas paterna y materna y de los tres cuartos, si no deja ascendientes más que en una de las líneas.

Los bienes así reservados a favor de los ascendientes serán recogidos por ellos en el orden en que la ley los llama a suceder; sólo ellos tendrán derecho a esa legítima, en todos los casos en que una partición en concurrencia con colaterales no les diera la cuota parte de los bienes que esté señalada.

Artículo. 916.—A falta de ascendientes y de descendientes, las liberalidades por actos entre vivos o testamentarios podrán agotar la totalidad de los bienes.

³⁵ Art. 919.—(Ley del 24 de marzo de 1898). La parte de libre disposición podrá ser donada en totalidad o en parte, sea por acto entre vivos, sea por testamento, a los hijos y otros sucesibles del donante, sin estar sujeta a colación por el donatario o el legatario que acuda a la sucesión con tal que en lo referente a las donaciones se haya hecho expresamente la disposición a título de mejora y fuera de parte.

La declaración de que la donaciones a título de mejora y fuera de parte podrá hacerse, ya sea en el acto que contenga la disposición, ya sea con posterioridad en la forma de las disposiciones entre vivos o testamentarias.

los mismos. Coloquialmente podríamos decir que esta pensión sucesoria le corresponde al “desheredado en caso de que hubiere sido intestado.”³⁶

37° Cuando, en el CN (925), a través de *donaciones entre vivos se exceda o iguale* la parte disponible, caducaban todas las disposiciones testamentarias.³⁷

38° En el CN (1002, 1003, 1004, 1010 y 1014) se distinguía entre *herederos*, que eran los llamados por la ley, o sea, los legítimos, a los que la ley les reservaba una porción, los *legatarios universales*, que eran los herederos designados por el testador respecto de la porción disponible y los *legatarios particulares*, los cuales eran designados por el testador respecto de bienes o derechos específicos; en el CCDF (1284 y 1285) solamente se distingue entre herederos, a los que se les llama, por la ley o el testador, a título universal respecto del todo o de una parte alicuota, y legatarios, aquellos a quienes se les llama a título particular.³⁸

39° En el *legado de casa ajena* el CN (1021) señalaba que siempre era nulo. En el CCDF (1432) dispone que es válido si el testador sabía que la cosa era

³⁶ Art. 920.—Las disposiciones, sean entre vivos o por causa de muerte, que excedieren de la parte de libre disposición, serán reducibles a esa cuota parte al abrirse la sucesión.

³⁷ Art. 925.—Cuando el valor de las donaciones entre vivos excediera de la parte de libre disposición o la igualara, caducarán todas las disposiciones testamentarias.

³⁸ Art. 1.002.—Las disposiciones testamentarias son, o universales, o a título universal o a título singular.

Cada una de esas disposiciones, ya se haya hecho con la denominación de institución de heredero, ya se haya hecho con la denominación de legado, producirá su efecto según las reglas que siguen establecidas para los legados universales, para los legados a título universal y para los legados a título singular.

Art. 1.003.—El legado universal es la disposición testamentaria por la cual el testador dona a una o a varias personas la universalidad de los bienes que deje a su muerte.

Art. 1.004.—Cuando, a la muerte del testador, haya herederos a los cuales les esté reservado por la ley una parte alicuota de sus bienes, esos herederos toman posesión de pleno derecho, por el hecho de esa muerte, de todos los bienes de la sucesión, y el legatario universal está obligado a pedirles la entrega de los bienes comprendidos en el testamento.

Art. 1.010.—El legado a título universal es aquel por el cual el testador lega una parte alicuota de los bienes de que la ley le permite disponer; tal como una mitad, un tercio, o todos sus inmuebles, o todos sus bienes muebles, o una parte fija de todos sus inmuebles o de todos sus bienes muebles.

Cualquier otro legado no forma sino una disposición a título singular.

Art. 1.014.—Todo legado puro y simple le concederá al legatario, desde el día de la muerte del testador, un derecho a la cosa legada, derecho transmisible a sus herederos o causahabientes.

No obstante, el legatario singular no podrá entrar en posesión de la cosa legada, ni pretender sus frutos o intereses, sino a contar del día de su petición de entrega, formulada según el orden establecido en el artículo 1.011, o desde el día en que se le hubiere consentido voluntariamente esa entrega.

ajena al momento de otorgar el testamento, estando obligado a adquirir la cosa para entregarla al legatario, o a darle su precio.³⁹

40° Si el testador *enajenó parte o la totalidad de la cosa legada*, en el CN (1038), el legado quedaba sin efecto en la parte enajenada, aun cuando posteriormente recobrara la cosa, en el CCDF (1413) dispone lo contrario, el legado valdrá cuando el testador hubiere recobrado la cosa.⁴⁰

41° Con relación al *albacea* encontramos, como principales, las siguientes diferencias:

- En el CN (1025) se le llamaba *ejecutor testamentario*, en el CCDF se les llama albaceas (1679).
- El cargo de los ejecutores, en el CN (1026) duraba *un año* contado a partir de la muerte del de cujus, en el CCDF (1737) aunque también dura un año, sin embargo el plazo del albacea se cuenta a partir de su aceptación.
- En el CN (1029) la *mujer casada* requería autorización del marido para aceptar el cargo de ejecutor testamentario, pero si estaba casada bajo el régimen de separación de bienes requería autorización del marido y en defecto de que éste la otorgara, requería autorización judicial. En el CCDF (1679) la mujer casada no requiere autorización de nadie para aceptar el cargo.⁴¹

42° Con relación a la *revocación y caducidad* de las disposiciones testamentarias tenemos, como principales, las siguientes diferencias:

- El CN (1035) dispone que para revocar un testamento es necesario *otorgar otro*, en el CCDF no existe una disposición que así lo determine, aunque la conclusión debe ser la misma basándonos en el concepto de testamento (1295).

³⁹ Art. 1.021.—Cuando el testador hubiere legado una cosa ajena, el legado será nulo, ya sea que el testador conociera o ignorara que no le pertenecía.

⁴⁰ Art. 1.038.—Toda enajenación incluso por venta con pacto de retro o por permuta, que el testador hiciera de la totalidad o de parte de la cosa legada, implicará la revocación del legado por todo lo que haya sido enajenado, aunque la enajenación sea posteriormente nula y aún cuando el objeto hubiera vuelto a manos del testador.

⁴¹ Art. 1.025.—El testador podrá nombrar uno o varios ejecutores testamentarios.

Art. 1.026.—Podrá darles la posesión de pleno derecho de la totalidad o tan sólo de una parte de los bienes muebles; pero no podrá prolongarse más de un año y día a contar desde su muerte.

Si aquél no se le ha entregado a éstos, no la podrán exigir.

Art. 1.029.—La mujer casada no puede aceptar la ejecución testamentaria sino con el consentimiento de su marido.

Si se encuentra separada de bienes, ya sea por capitulación matrimoniales, ya sea por sentencia, podrá hacerlo con consentimiento del marido o, ante su negativa, autorizada judicialmente, de conformidad con lo prescrito por los artículos 217 y 219, del título “Del matrimonio”.

- Los *testamentos posteriores*, en el CN (1036) revocaban a los anteriores si expresamente se señalaba, en caso contrario únicamente revocaban las disposiciones incompatibles con el nuevo; en el CCDF (1494) la regla es al revés, el posterior perfecto revoca al anterior, salvo que se exprese que continuará vigente el anterior, en todo o en parte.
- En el CN (1044) se establecía el *derecho de acrecer* en los *legados* establecidos *conjuntamente* a favor de varias personas, en el CCDF la sustitución recíproca debe ser expresa, excepto en el Testamento Público Simplificado (1549 bis, fracción II).⁴²

43° En el CN (815) se podía *suspender la partición* por un período máximo de 5 años, aunque al vencimiento de éste se podía renovar por otro período con la misma regla. En el CCDF (1769) se permite también el convenio por el cual suspendan la partición, pero no lo limita a un plazo máximo.⁴³

44° En el CN (818) además de los herederos, podía el *marido* de la heredera, en caso estar casado bajo el régimen de comunidad conyugal, *pedir la partición*, aun sin el concurso de ella. En el CCDF (1768) únicamente pueden pedir la partición los herederos, o aquellos a quienes se faculta a hacer valer sus derechos, tales como acreedores o cesionarios (859 CPC).⁴⁴

45° En el CN (829, 843 y 844) se regulaba una figura que en el CCDF no existe, la *Colación*. Los herederos debían devolver al caudal hereditario los bienes que hubiesen recibido a título gratuito en vida del de cujus, debiendo llevar también los créditos y las deudas que tuvieran en relación con ellos. En caso de

⁴² Art. 1.035.—Los testamentos no podrán ser revocados, en todo o en parte, sino por un testamento posterior, o por un acto ante notario, que contenga declaración del cambio de voluntad.

Art. 1.036.—Los testamentos posteriores que no revocaren de manera expresa los precedentes, no anularán, en éstos, sino aquellas de sus disposiciones que resultaran incompatibles con la nuevas o que fueren contrarias.

Art. 1.044.—Habrá derecho a acrecer a favor de los legatarios en el caso de que el legado se hubiere hecho a varios conjuntamente.

El legado se considerará hecho conjuntamente cuando lo haya sido mediante una sola e igual disposición, y cuando el testador no haya asignado la parte de cada uno de los colegatarios en la cosa legada.

⁴³ Art. 815.—Nadie puede ser obligado a permanecer en la indivisión, y la partición puede ser provocada siempre, no obstante prohibiciones y convenciones en contrario.

Sin embargo, cabe convenir la suspensión de la partición durante un tiempo limitado; esta convención no puede ser obligatoria por más de cinco años; pero puede ser renovada.

⁴⁴ Art. 818.—Sin el concurso de su mujer, el marido puede provocar la partición de los objetos muebles o inmuebles transmitidos a ella y que ingresen en la comunidad conyugal; con respecto a los objetos que no ingresen en la comunidad, el marido, no puede provocar la partición sin el concurso de su mujer; tan sólo puede pedir una partición provisional, si tiene derecho a gozar de esos bienes.

Los coherederos de la mujer no pueden provocar la partición definitiva más que procediendo contra el marido y la mujer.

tratarse de bienes fungibles y haberlos enajenado debían llevar otros de la misma especie, cantidad y calidad, o en defecto de ello se tomaría en cuenta su valor. La colación consistía en tomar en cuenta, para el reparto en la partición, lo que cada heredero recibió en vida del ahora difunto. Si el de cujus hubiese dispuesto que dichos bienes no fueran considerados para colacionar, el heredero podía conservarlos, pero si se tomaban en cuenta para el cómputo de su porción.⁴⁵

46° También se podía colacionar, en el CN (858) *o devolviendo* la misma cosa *o restando* de la parte que le debía corresponder al heredero.⁴⁶

47° En el CN (861 y 862) *debían abonarse al heredero que colacionaba* los gastos de mantenimiento de la cosa, aunque no implicasen una mejora.⁴⁷

48° Si la cosa que debía colacionarse *se desmejoraba o deterioraba* por culpa o negligencia del heredero, éste soportaba dicha disminución en su porción. (CN 863)⁴⁸

49° En el CN (866) se fijaban las reglas para colacionar un *inmueble, adquirido por donación con dispensa de colacionar*, si el valor del mismo excedía de la parte disponible por testamento.⁴⁹

⁴⁵ Art. 829.—Cada coheredero colaciona a la masa, según las reglas que luego se establecen las donaciones que le hayan sido hechas y las sumas de que sea deudor.

Art. 843.—Todo heredero, incluso a beneficio de inventario, que acuda a una sucesión, debe colacionar a sus herederos todo lo que haya recibido del difunto, por donación entre vivos, directa o indirectamente; no puede retener las donaciones ni reclamar los legados que el difunto le haya hecho, a menos que las donaciones y los legados se le hayan hecho expresamente como mejora y fuera de parte, o con dispensa de colación.

Art. 844.—(Ley del 24 de marzo de 1898). Las donaciones hechas como mejora o con dispensa de colación no pueden ser conservadas ni reclamados los legados por el heredero que acuda a la sucesión, sino hasta la concurrencia de la parte de libre disposición; el excedente está sujeto a colación.

Art. 844.—Incluso en el caso de que las donaciones y legados se hayan hecho como mejora y fuera de parte, el heredero que acuda a la partición no puede conservarlos sino hasta la concurrencia de la parte de libre disposición; el excedente está sujeto a colación.

⁴⁶ Art. 858.—La colación se hace en especie o tomando de menos.

⁴⁷ Art. 861.—En todos los casos se le debe rendir cuenta al donatario de las expensas que hayan mejorado la cosa, considerando aquello en que su valor haya aumentado el tiempo de la partición.

Art. 862.—Debe rendirse asimismo cuenta al donatario de las expensas necesarias que haya hecho para la conservación de la cosa, aun cuando no hayan mejorado el fondo.

⁴⁸ Art. 863.—El donatario, por su parte, debe rendir cuenta de las depreciaciones y deterioros que hayan disminuido el valor del inmueble, por obra suya o por su culpa y negligencia.

⁴⁹ Art. 866.—Cuando la donación de un inmueble, hecha a un sucesible con dispensa de colación excede de la parte de libre disposición, la colación del excedente se hace en especie, si el cercamiento de ese excedente se puede efectuar cómodamente. En caso contrario, si el excedente es de más de la mitad del valor del inmueble, el donatario debe colacionar el inmueble en su totalidad salvo tomar con preferencia sobre la masa el valor de la parte de libre disposición; si esta porción excede de la mitad del valor del inmueble, el donatario puede retener el inmueble en su totalidad, salvo tomar de menos y compensar a sus coherederos en dinero o de otro modo.

50° En el CN (887) se establece que *las particiones se podían rescindir* si el heredero era perjudicado en más de un 25% de su porción, pudiendo rescindirse, por ejemplo, en el caso de algún coheredero no hubiere cumplido con llevar a la partición los bienes que estuviere obligado a colacionar. En el CCDF (1788) señala que las particiones pueden rescindirse por las mismas causas que las obligaciones, sin embargo, las obligaciones de los coherederos no son recíprocas.⁵⁰

Es notorio el gran influjo que el CN ha ejercido en el CCDF, siendo más las similitudes que las diferencias, debiéndose éstas a la adaptación de las disposiciones a nuestra cultura e idiosincrasia, tal como el caso del testamento ológrafo el cual debe ser depositado en el Archivo General de Notarías, puesto que no confiamos en nuestro dicho, en nuestra palabra. Otras diferencias son consecuencia de los nuevos tiempos, tiempos de libertad al extremo, como la desaparición del heredero forzoso, de la sucesión legítima, de la porción reservada, de la colación.

El derecho es una ciencia en evolución, en cambio, el derecho es un ente vivo, que se desarrolla y adapta a las circunstancias de cada época, el derecho debe reflejarse en la legislación, aunque el fin del primero es la justicia y la finalidad de la ley debe ser siempre, por encima incluso de la justicia, la seguridad jurídica, un Estado que no respete sus leyes es un país anárquico, es un país en crisis.

Para terminar señalemos que el CCDF con la reforma a los artículo 455 y 475 bis, parece que ha dado los primeros pasos para lograr la designación de tutela testamentaria múltiple, y que además el tutor entre en funciones cuando el representante legal reconozca ya no tener las fuerzas, físicas o intelectuales, suficientes para encargarse del pupilo; es deseable que se legislara más ampliamente ese tema, así como crear la figura del auto-tutor o representante legítimo voluntario para el caso de que una persona sea declarado en estado de interdicción, pudiendo nombrarlo cuando es capaz y especificarle las reglas a las que quiera sujetar el desempeño del cargo.

El que el Código Napoleón sea de 1804 no lo hace un ordenamiento obsoleto, las leyes deben irse adaptando a las circunstancias de cada época, las legislaturas deben avocarse a actualizar sus respectivas leyes, por ejemplo, en el CCDF no se han establecido los efectos y las consecuencias de avances médicos en materia de inseminación artificial, de madre subrogada, de transferencia de

⁵⁰ Art. 887.—Las particiones pueden rescindirse por causa de violencia o de dolo.

Puede haber también lugar a rescisión cuando uno de los coherederos pruebe, en perjuicio suyo; una lesión de más del cuarto. La simple omisión de un objeto de la sucesión no origina la acción de rescisión sino tan sólo un suplemento del documento particional.

embriones, de clonaciones, etcétera; el Código Civil no se moderniza por la soberbia de nuestros gobernantes y legisladores, consideran que por ser de 1928 ya está caduco, que todo lo señalado en él es arcaico, deberían cumplir su compromiso al proponerse como miembros de los poderes ejecutivo y legislativo. En materia de sucesiones podemos cuestionarnos ¿Una persona concebida mediante inseminación artificial en qué sucesión tiene derecho a heredar? ¿Una persona que fue concebida por una pareja, y posteriormente se hizo la transferencia de embrión a otra mujer casada, de quién es hijo, de qué personas tiene derecho a heredar, y quiénes tienen derecho a heredar en su sucesión?