

ÍNDICE

PRELIMINAR.....	7
I. INTRODUCCIÓN Y PLANTEAMIENTO INICIAL.....	11
II. CONCEPTO Y PRINCIPALES ASPECTOS DE ESTUDIO QUE PRESENTA LA SUSTITUCIÓN EJEMPLAR EN EL CÓDIGO CIVIL Y EN LOS ORDENAMIENTOS AUTONÓMICOS. BREVE REFERENCIA AL DERECHO PORTUGUÉS.....	19
1. Concepto y ejemplos testamentarios de sustituciones ejemplares	19
2. Regulación de la sustitución ejemplar en el Código civil y en los ordenamientos autonómicos.....	22
3. Regulación de la ejemplar en el Código civil portugués.....	27
III. ORIGEN Y EVOLUCIÓN DE LA SUSTITUCIÓN EJEMPLAR HASTA LLEGAR AL CÓDIGO CIVIL.....	29
1. Breve referencia al Derecho Romano y a la Legislación de Partidas ..	29
2. Evolución de los preceptos en los Proyectos de Código civil.....	32
— Proyecto de Código civil de 1836.....	32
— Proyecto de 1851.....	33
— Anteproyecto de 1882.....	34
— Ley de Bases de 1988.....	35
— No modificación de las reglas de la ejemplar por la Ley 41/2003.	35
IV. FUNDAMENTO ACTUAL DE LA SUSTITUCIÓN EJEMPLAR.....	37
1. Planteamiento de la finalidad actual de la sustitución ejemplar.....	37
2. Articulación de la sucesión del incapaz en su propio beneficio.....	41
3. Posibilidad de atender a los deseos y preferencias del incapaz como desarrollo de las premisas del art. 12 de la Convención sobre los Derechos de las Personas con Discapacidad	43

V. LA SUCESIÓN DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD	49
1. Protección de las personas con discapacidad y derecho de sucesiones	49
2. Las personas con discapacidad como beneficiarios de instituciones de protección <i>mortis causa</i>	53
— Art. 756 del Código civil	55
— Art. 782 del Código civil, en relación con los artículos 808 y 813 CC.....	56
— Art. 822 del Código civil	59
— Art. 831 del Código civil	60
— Art. 1041 del Código civil	61
3. Las personas con discapacidad psíquica como sujetos de negocios <i>mortis causa</i>	62
3.1. Capacidad para otorgar testamento	62
3.2. Posibilidad de que la persona con capacidad modificada judicialmente pueda otorgar testamento con apoyo del curador. Insostenibilidad de esta consideración de los tribunales a la vista de los parámetros que rigen nuestro derecho de sucesiones	68
3.3. Testamento del incapacitado en intervalo lúcido.....	75
3.3.1. El otorgamiento de testamento en intervalo lúcido antes de la reforma del Código civil de 1991	75
3.3.2. El otorgamiento de testamento en intervalo lúcido después de la reforma de 1991.....	77
a) La sentencia, expresamente, manifiesta que el incapacitado puede testar.....	81
b) Que la sentencia no contenga pronunciamiento sobre la capacidad de testar	82
c) Que la sentencia disponga que el sujeto no puede testar	86
d) Incapacitado que otorga testamento sin conocer el notario tal circunstancia.....	87
3.3.3. Perspectivas de reforma del Código civil.....	88
4. A modo de conclusión. La doble función de la sustitución ejemplar como medida de protección y como posible vía para dar cabida a la voluntad testamentaria del sujeto	89
VI. SUJETOS DE LA SUSTITUCIÓN EJEMPLAR.....	91
1. Sustituyente	93
2. Sustituido.....	98
2.1. Mayor de 14 años.....	98
2.2. Que conforme a derecho haya sido declarado incapaz por enajenación mental.....	99
2.2.1. Necesidad de incapacitación	99
2.2.2. Momento o tiempo en que debe tener lugar la misma.....	101

a) En el momento de otorgar testamento o fallecer el sustituyente.....	101
— STS de 21 de abril de 1928	102
— STS de 10 de diciembre de 1929	103
— STS de 15 de febrero de 1932 (RJ 1932/907).....	103
b) En el momento de fallecer el sustituido.....	104
— STS de 10 de junio de 1941	106
— STS de 12 de junio de 1956 (RJ 1956/2482)	107
— STS de 29 de marzo de 2001 (RJ 2001/4773)	108
2.2.3. Causa de la incapacitación	108
3. Sustituto.....	110
VII. OBJETO (Y NATURALEZA DE LA SUSTITUCIÓN EJEMPLAR)	115
1. Aproximación a las diferentes posturas.....	115
2. Argumentos principales en defensa de las distintas posiciones.....	121
2.1. Evolución histórica de la institución	122
2.2. Finalidad de la sustitución ejemplar	124
2.3. Desaparición o falta de inclusión de la ejemplar en otros Códigos ..	127
2.4. Carácter personalísimo del testamento.....	127
2.5. Inutilidad de la sustitución ejemplar en su consideración estricta al poderse identificar con la sustitución fideicomisaria. Diferencias entre la sustitución ejemplar y la sustitución fideicomisaria	135
2.5.1. Diferencias entre la sustitución ejemplar y la sustitución fideicomisaria.....	135
a) La exención de la obligación de restitución.....	136
b) La sustitución ejemplar es una institución condicional..	138
c) Aplicabilidad o no a la sustitución ejemplar del límite previsto en el art. 813 del Código civil.....	139
d) Diferente consideración de los sujetos intervinientes.....	144
e) Necesidad o no de instituir heredero al sustituido	144
f) Finalidad de impedir la apertura de la sucesión intestada.....	145
g) Interpretación de lo dispuesto en el art. 777 del Código civil.....	145
h) Necesidad de llamamientos expresos	148
i) Causas de extinción	148
2.5.2. Sustitución ejemplar y fideicomiso preventivo de residuo.	149
a) Similitudes y diferencias entre ambas instituciones.....	149
b) La Propuesta de Código civil elaborada por la Asociación de Profesores de Derecho civil.....	155
2.6. ¿Qué hacer si varios ascendientes hacen uso de la sustitución ejemplar?	157
2.7. Revocación por el propio sujeto en intervalo lúcido de las disposiciones de otros. Posibilidad de que el sustituido extinga la sustitución efectuada por el sustituyente	162

2.8. Ser la postura que acoge el Derecho catalán	165
2.9. La influencia de las reformas obradas en el 2003 en cuanto a la sustitución fideicomisaria	166
2.10. Tratamiento impositivo de la sustitución ejemplar.....	169
3. A modo de conclusión.....	169
VIII. LA JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO SOBRE EL ÁMBITO Y EXTENSIÓN DE LA SUSTITUCIÓN EJEMPLAR.....	171
1. Introducción	171
2. Principales pronunciamientos del Tribunal Supremo recaídos sobre el particular	173
— STS 6 de febrero de 1907	173
— STS 2 de diciembre de 1915	175
— STS de 20 de marzo de 1967 (RJ 1967/1665)	176
— STS de 20 de mayo de 1972 (RAJ 2559)	178
— STS de 21 de mayo 1992 (RJ 1992/4270).....	178
— STS de 26 mayo 1997 (RJ 1997/4234).....	178
— STS 18 julio 1998 (RJ 1998/6388)	179
— STS de 7 de noviembre de 2008 (RJ 2008/7257).....	179
— STS de 14 de abril de 2011 (RJ 2011/2753)	180
IX. CONFIGURACIÓN DE LA SUCESIÓN Y CUESTIONES FORMA- LES	183
1. Un testamento por el que se defieren dos sucesiones diferentes	183
2. Delación y aceptación.....	187
3. Apreciación de la capacidad del sustituto respecto del sustituyente o del sustituido.....	189
X. CONTENIDO POSIBLE PARA LA SUSTITUCIÓN EJEMPLAR.....	193
1. Designación o no como heredero	193
2. Posible desheredación de los legitimarios del sustituido.....	195
3. Posición del incapacitado como heredero del sustituyente	198
4. Posible establecimiento de cargas y condiciones	203
5. Ausencia de posible contenido personal o no patrimonial en la dis- posición testamentaria	205
XI. INEFICACIA DE LA SUSTITUCIÓN POR EL TESTAMENTO OTOR- GADO POR EL SUSTITUIDO	207
1. Planteamiento inicial. La presencia de un testamento válido otorgado por el sustituido	207
2. Presencia de testamento del sustituido otorgado antes de la incapacita- ción.....	209
3. Testamento otorgado en intervalo lúcido	211
4. Testamento otorgado una vez recuperada la capacidad	211

XII. EXAMEN DE ARTÍCULO 777 DEL CÓDIGO CIVIL. EL RESPETO A LA LEGÍTIMA DE LOS HEREDEROS FORZOSOS DEL SUSTITUTO	213
1. Planteamiento de la cuestión	213
2. Posibles finalidades o funciones de lo dispuesto en el art. 777 del Código civil	215
2.1. Como regla de protección de los herederos forzosos del incapaz	215
2.2. Como norma que evita los efectos de la preterición de los legítimarios del sustituido	219
XIII. EXTINCIÓN	223
1. Planteamiento inicial	223
2. Circunstancias que afectan a los presupuestos de eficacia de la propia sustitución ejemplar	223
— Necesidad de respetar el orden de fallecimientos	223
— Ausencia de legitimación	224
— Ausencia de testamento válido del sustituido	224
3. Circunstancias que afectan al testamento del sustituyente	224
4. Circunstancias que afectan al testamento otorgado por el sustituto	225
5. La sustitución ejemplar ¿engloba la vulgar?	225
6. Ineficacia de la disposición ejemplar por abuso en su establecimiento	228
XIV. A MODO DE CONCLUSIONES	231
XV. RELACIÓN DE SENTENCIAS Y RESOLUCIONES CONSULTADAS	235
XVI. BIBLIOGRAFÍA	239