

Herencia (sustituciones)

77. LA HERENCIA DEL HIJO EMANCIPADO

«Un padre instituyó como único heredero a un hijo emancipado y dispuso que si éste no fuese heredero, fuese libre y heredero un esclavo. El hijo pidió la posesión de bienes hereditarios ab intestato, alegando que su padre estaba loco y así, poseyó la herencia». (¿Puede el esclavo oponerse y reclamar la herencia?).

Javoleno, 1 *post. Lab.* D.29.2.60

I. Personas que intervienen en el litigio

- Padre: testador que dispone la sustitución.
- Hijo emancipado: rechaza el testamento del padre y pide la *bonorum possessio ab intestato*.
- Esclavo: heredero sustituto del hijo que se hace libre.

II. La clave del caso

La solución al caso viene condicionada por la respuesta que se dé a la siguiente pregunta: ¿ha realizado el hijo emancipado algún acto del que pueda extraerse la conclusión de que, expresa o tácitamente, ha aceptado la herencia?

La opinión de los juristas consultados es diversa:

- Labeón estima que, si se prueba que el padre estaba cuerdo cuando hizo el testamento, su hijo será su heredero testamentario (y no sucesor ab intestato, como el hijo solicita).
- Javoleno, Próculo y Paulo, por el contrario, consideran que el hijo no ha aceptado la herencia:

Ni expresamente, al rechazar el testamento del padre

Ni tácitamente por cuanto la petición de la posesión de los bienes hereditarios ab intestato no puede equipararse a la "pro herede gestio".

En consecuencia, al no aceptar la herencia el hijo emancipado, procede su sustitución hereditaria por el esclavo.

III. Instituciones y reglas

[@ testamento](#)

Existe un testamento, o disposición de última voluntad del padre.

[@ sustitución vulgar](#)

Para el supuesto en que "no llegase a ser heredero" el hijo emancipado, se nombra como heredero sustituto al esclavo (se entiende que queda manumitido y nombrado heredero).

[@ sustitución pupilar](#)

Se trata de una sustitución vulgar y no de una sustitución pupilar en la que se instituye heredero a un hijo impúber y se le nombra un sustituto para el caso de que muriese antes de llegar a la pubertad.

[@ aditio hereditatis](#)

La *aditio* o aceptación de la herencia supone un acto formal o una disposición de la que resulta la voluntad de aceptar que no se da en este caso, puesto que el hijo rechaza el testamento del padre.

[@ pro herede gestio](#)

No se puede considerar como gestión de la herencia la petición de la posesión de los bienes contra el testamento del padre (véanse respuestas).

[@ condición suspensiva](#)

La sustitución se configura como una condición suspensiva, o hecho futuro e incierto, como es la no aceptación del primer instituido heredero.

[@ manumisión](#)

Existe una manumisión testamentaria sometida también a la condición de que el hijo no acepte la herencia del padre. Para ser heredero el esclavo debía ser previamente manumitido por el testador.

IV. Acciones

[@ hereditatis petitio](#)

Es la acción que puede ejercitar el esclavo como heredero sustituto del hijo emancipado nombrado heredero en primer lugar. La acción de petición de herencia en virtud de la sustitución es la acción que ejercitaría el esclavo, al que el pretor finge que es libre desde el momento de la muerte del testador, contra el hijo poseedor de los bienes hereditarios.

[@ interdictum quorum bonorum](#)

La equivalente "acción" pretoria de la *hereditatis petitio* es el "interdictum quorum bonorum". Es el interdicto que ejercitaría el hijo para solicitar del pretor la posesión de los bienes hereditarios

[@ vindicatio in libertatem](#)

En virtud de esta acción el esclavo se haría libre y heredero. Pero también cabe que, sin necesidad de esta acción, al ejercitar la "acción" pretoria del *interdictum quorum bonorum*, el pretor proteja al esclavo como libre (fingiendo una manumisión) y heredero.

@ actio ex testamento

Tampoco procede por ser una acción de legado y lo que se discute en este caso es una sucesión universal por institución de heredero.

V. Respuesta y solución razonada

Labeón: Dice que el hijo será el heredero testamentario de su padre si se probase que éste hizo el testamento estando cuerdo.

Javoleno, Próculo y Paulo: Estimo que esto es inexacto, pues como el hijo emancipado no quiso la herencia dejada en testamento, pasa ésta al heredero sustituto y no puede considerarse que hizo gestión como heredero el que, para librarse de la herencia (testamentaria) pide la posesión de los bienes hereditarios (ab intestato) acogiéndose a otra cláusula del edicto.

Soluciones

A) La herencia es del hijo emancipado.

Es la respuesta que ofrece Labeón: si se prueba que el padre estaba cuerdo cuando hizo el testamento, su hijo será su heredero testamentario (y no sucesor *ab intestato*, como el hijo solicita).

B) El esclavo se hace libre y heredero en virtud de la sustitución.

Esta es la opinión de Javoleno, Próculo y Paulo quienes estiman que el hijo no ha aceptado la herencia:

Ni expresamente, al rechazar el testamento del padre

Ni tácitamente por cuanto la petición de la posesión de los bienes hereditarios *ab intestato* no puede equipararse a la "pro herede gestio".

En consecuencia, al no aceptar la herencia el hijo emancipado, procede su sustitución hereditaria por el esclavo.

C) La herencia va al fisco.

No es correcta: existe un sucesor testamentario o, en todo caso, herederos de la sucesión intestada.

[@ ir a versión cuestionario](#)

[@ volver a la página inicial](#)