

Tribunal: Juzgado de Primera Instancia Decano de Novelda
Autos: Procedimiento división judicial de herencia
Trámite: Demanda

AL JUZGADO DE PRIMERA INSTANCIA DECANO DE NOVELDA

ANTONIO-JESUS PLANELLES ASENSIO, Procurador de los Tribunales, colegiado nº 508 del Ilustre Colegio de Procuradores de Alicante, en de Don **GASPAR MIRA ERADES**, mayor de edad, vecino a efectos de notificaciones de 30201 Cartagena (Murcia), calle Mayor, número 41, 4º y con D.N.I./N.I.F. número 22.134.656-P, conforme acredita mediante poder “*apud acta*” telemático cuya certificación acompaña como **documento nº 1**; ante este **JUZGADO DE PRIMERA INSTANCIA DECANO** de **NOVELDA** comparece y DICE:

Que, por medio de este escrito, y siguiendo instrucciones de su mandante, formula **demanda acumulada de DIVISIÓN DE LAS HERENCIAS de Doña BIENVENIDA ERADES DÍEZ y Don GASPAR MIRA SALAS, previa DISOLUCIÓN DE LA SOCIEDAD DE GANANCIALES COMÚN DE LOS CAUSANTES**, hasta la completa partición, división y adjudicación de la herencia relicta de los causantes a favor de quienes resulten ostentar derechos a ella; demanda que basa en los siguientes,

HECHOS:

PRIMERO. **DE LAS CIRCUNSTANCIAS COMUNES A LOS CAUSANTES.**

Doña BIENVENIDA ERADES DÍEZ y Don GASPAR MIRA SALAS formaban matrimonio, regido bajo el régimen de gananciales; teniendo dos hijos, a saber:

1. Don GASPAR MIRA ERADES.
2. Doña MARÍA REYES MIRA ERADES.

Se acreditará ello con los documentos, y en particular, con los dos testamentos de los causantes, que se aportan a continuación.

SEGUNDO. **DE LAS CIRCUNSTANCIAS DE DOÑA BIENVENIDA ERADES DÍEZ.**

Doña BIENVENIDA ERADES DÍEZ falleció el 02.04.2012 en el Hospital General Universitario de Alicante, siendo su último domicilio el sito en la calle Parras nº 1 de 3680 Aspe (Alicante), habiendo otorgado testamento conforme se acredita mediante:

1. Certificado de defunción, que se acompaña como **documento nº 2.**
2. Certificado de Últimas Voluntades, que se acompaña como **documento nº 3.**
3. Último testamento otorgado, que se acompaña como **documento nº 4.**

En este testamento en vigor, en lo que ahora interesa, deja herederos universales por partes iguales a sus dos hijos, Don Gaspar y Doña María Reyes; y lega a su hoy difunto esposo Don Gaspar Mira Salas el usufructo vitalicio de toda su herencia.

Los mencionados no realizaron operación alguna tendentes al reparto de la herencia de Doña Bienvenida Erades Díez.

TERCERO. **DE LA CADUCIDAD DEL CARGO DE CONTADORES-PARTIDORES EN LA HERENCIA DE DOÑA BIENVENIDA ERADES DÍEZ.**

Aunque Doña BIENVENIDA ERADES DÍEZ en su último testamento nombró contadores-partidores de su herencia a Don Ramón Botella Berenguer y Don Santiago Santos Galvañ; **el cargo de los mismos está caducado**, pues fueron nombrados por el plazo legal con prórroga de un año más a contar desde la muerte de su marido; fallecimiento que, como se acreditará más adelante, aconteció el 12.02.2022; por lo que a la fecha presente ha transcurrido, sobradamente, el plazo y la prórroga otorgada a los contadores-partidores.

CUARTO. **DE LAS CIRCUNSTANCIAS DE DON GASPAR MIRA SALAS.**

Don GASPAR MIRA SALAS falleció el 12.02.2022 en su domicilio, sito en la calle Parras nº 1 de 3680 Aspe (Alicante), habiendo otorgado testamento conforme se acredita mediante:

1. Certificado de defunción, que se acompaña como **documento nº 5.**

2. Certificado de Últimas Voluntades, que se acompaña como **documento nº 6**.

3. Último testamento otorgado, que se acompaña como **documento nº 7**.

En este testamento en vigor, en lo que ahora interesa, deja herederos universales por partes iguales a sus dos hijos, Don Gaspar y Doña María Reyes.

Los mencionados no ha realizado hasta la fecha operación alguna tendente al reparto de la herencia de Don Gaspar Mira Salas.

QUINTO. **DE LA INEXISTENCIA DE CONTADORES-PARTIDORES EN EL TESTAMENTO DE DON GASPAR MIRA SALAS.**

En el testamento de Don Gaspar Mira Salas no existe disposición alguna nombrando Contador(es)-Partidor(es) de la herencia.

SEXTO. **DE LA CONDICIÓN DE HEREDERO DE DON GASPAR MIRA ERADES.**

Don GASPAR MIRA ERADES es heredero testamentario y, además, ha aceptado expresamente la herencia de los causantes conforme acreditamos con el **documento ° 8**.

SÉPTIMO. **DE LA CITACIÓN DE LOS RESTANTES HEREDEROS.**

En cumplimiento de lo dispuesto en el párrafo 1º del art. 1.055 de la LEC, interesa la citación de los restantes herederos:

1. Doña MARIA REYES MIRA ERADES, mayor de edad, vecina a efectos de notificaciones de 03560 El Campello (Alicante), c/ Sorolla ° 3, Escalera 1ª, Planta 1ª, Puerta 5ª y con D.N.I. y N.I.F. número 44.754.022-R.

Doña MARÍA REYES MIRA ERADES fue requerida notarialmente de aceptación de herencia conforme acreditamos con el **documento nº 9**, requerimiento que Doña MARÍA REYES MIRA ERADES no recogió.

No obstante lo anterior, más adelante se aportarán la liquidación del Impuesto de Sucesiones de Don GASPAR MIRA SALAS; un correo electrónico y dos burofaxes en los que Doña MARÍA REYES MIRA ERADES **asume** la condición de heredera de sus dos padres.

OCTAVO. **DE LOS BIENES DE DOÑA BIENVENIDA ERADES DÍEZ.**

Los bienes dejados por Doña BIENVENIDA ERADES DÍEZ son, en lo que conoce esta parte:

A) ACTIVO

INMUEBLES

1º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, de la parcela catastral 03019A035000890001SP.

Inscrita como fincas registrales 22626, 19521 y 20275, todas ellas del Registro de la Propiedad de Aspe (Alicante).

Se acompaña como documento nº 10 consulta descriptiva y gráfica catastral; y como documento nº 11 notas simples registrales de las 3 fincas.

En su interior existe una vivienda y otras construcciones auxiliares reflejadas catastralmente aunque carecen de reflejo registral.

VALOR TOTAL: 200.000,00 €

VALOR HERENCIA: 100.000,00 €

2º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, de la mitad de la parcela catastral 03019A055000760000AF.

Inscrita como finca 24602 del Registro de la Propiedad de Aspe (Alicante).

Se acompaña como documento nº 12 consulta descriptiva y gráfica catastral; y como documento nº 13 nota simple registral.

VALOR TOTAL: 60.000,00 €

VALOR HERENCIA: 15.000,00 €

3º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, de la parcela catastral 5068604XH9446N0001ID.

Inscrita como finca 1587 del Registro de la Propiedad de Aspe (Alicante).

Se acompaña como documento n° 14 consulta descriptiva y gráfica catastral; y como documento n° 15 nota simple registral.

Sobre el solar existe construido un edificio de cuatro plantas reflejado catastralmente aunque carece de reflejo registral.

VALOR TOTAL: 220.000,00 €

VALOR HERENCIA: 110.000,00 €

4º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, de la vivienda en escalera 1, planta 1, puerta 5 de la parcela catastral 6947003YH2564N0011OB.

Inscrita como finca 25213 del Registro de la Propiedad de El Campello (Alicante).

Se acompaña como documento n° 16 consulta descriptiva y gráfica catastral; y como documento n° 17 nota simple registral.

VALOR TOTAL: 230.000,00 €

VALOR HERENCIA: 115.000,00 €

5º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, de la plaza de aparcamiento de la parcela catastral 6947003YH2564N0155ZO.

Inscrita como finca 25264/102 del Registro de la Propiedad de El Campello (Alicante).

Se acompaña como documento n° 18 consulta descriptiva y gráfica catastral; y como documento n° 19 nota simple registral.

VALOR TOTAL: 5.730,00 €

VALOR HERENCIA: 2.865,00 €

6º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, del trastero de la parcela catastral 6947003YH2564N0089BI.

Inscrita como finca 25264/129 del Registro de la Propiedad de El Campello (Alicante).

Se acompaña como documento n° 20 consulta descriptiva y gráfica catastral; y como documento n° 21 nota simple registral.

VALOR TOTAL: 2.963,45 €

VALOR HERENCIA: 1.481,73 €

7º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, de la parcela catastral 5074207XH9457S0001AL.

Inscrita como finca 36857 del Registro de la Propiedad de Aspe (Alicante).

Se acompaña como documento nº 22 consulta descriptiva y gráfica catastral; y como documento nº 23 nota simple registral.

VALOR TOTAL: 200.000,00 €

VALOR HERENCIA: 100.000,00 €

8º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, de un 11,80% la parcela catastral 5375810XH9457N0001HA.

Inscrita como finca 36580 del Registro de la Propiedad de Aspe (Alicante).

Se acompaña como documento nº 24 consulta descriptiva y gráfica catastral; y como documento nº 25 nota simple registral.

VALOR TOTAL (11,80%): 12.400,00 €

VALOR HERENCIA: 6.200,00 €

9º.- El pleno dominio con carácter privativo de la parcela catastral 03019A028000050000AU.

Inscrita como finca 17692 del Registro de la Propiedad del Aspe (Alicante).

Se acompaña como documento nº 26 consulta descriptiva y gráfica catastral; y como documento nº 27 nota simple registral.

VALOR TOTAL: 30.000,00 €

VALOR HERENCIA: 30.000,00 €

10º.- El pleno dominio con carácter privativo de la mitad de la parcela catastral 4972107XH9447S0001RG.

Inscrita como finca 16135 del Registro de la Propiedad del Aspe (Alicante).

Se acompaña como documento nº 28 consulta descriptiva y gráfica catastral; como documento nº 29 nota simple registral y como documento nº 30 la aceptación de la herencia de Doña ANTONIA DIEZ CASTELLÓ y la adjudicación de la mitad de esta finca a su hija, Doña BIENVENIDA ERADES DÍEZ.

VALOR TOTAL: 50.000,00 €

VALOR HERENCIA: 50.000,00 €

VEHÍCULOS

11º.- Pleno dominio con carácter ganancial del vehículo BMW Serie 3 Matrícula 1240 FLF.

VALOR TOTAL: 2.000,00 €

VALOR HERENCIA: 1.000,00 €

Se acompaña como documento nº 31 justificante de titularidad.

B) PASIVO

DEUDAS

1. No se conocen deudas.

NOVENO. **DE LOS BIENES DE DON GASPAR MIRA SALAS.**

Los bienes dejados por Don GASPAR MIRA SALAS son, en lo que conoce esta parte:

A) ACTIVO

INMUEBLES

1º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, de la parcela catastral 03019A035000890001SP.

Inscrita como fincas registrales 22626, 19521 y 20275, todas ellas del Registro de la Propiedad de Aspe (Alicante).

En su interior existe una vivienda y otras construcciones auxiliares reflejadas catastralmente aunque carecen de reflejo registral.

VALOR TOTAL: 200.000,00 €

VALOR HERENCIA: 100.000,00 €

2º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, de la mitad; y el pleno dominio, con carácter privativo de la otra mitad, de la parcela catastral 03019A055000760000AF.

Inscrita como finca 24602 del Registro de la Propiedad de Aspe (Alicante).

VALOR TOTAL: 60.000,00 €

VALOR HERENCIA: 45.000,00 €

3º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, de la parcela catastral 5068604XH9446N0001ID.

Inscrita como finca 1587 del Registro de la Propiedad de Aspe (Alicante).

Sobre el solar existe construido un edificio de cuatro plantas reflejado catastralmente aunque carece de reflejo registral.

VALOR TOTAL: 220.000,00 €

VALOR HERENCIA: 110.000,00 €

4º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, de la vivienda en escalera 1, planta 1, puerta 5 de la parcela catastral 6947003YH2564N0011OB.

Inscrita como finca 25213 del Registro de la Propiedad de El Campello (Alicante).

VALOR TOTAL: 230.000,00 €

VALOR HERENCIA: 115.000,00 €

5º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, de la plaza de aparcamiento de la parcela catastral 6947003YH2564N0155ZO.

Inscrita como finca 25264/102 del Registro de la Propiedad de El Campello (Alicante).

VALOR TOTAL: 5.730,00 €

VALOR HERENCIA: 2.865,00 €

6º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, del trastero de la parcela catastral 6947003YH2564N0089BI.

Inscrita como finca 25264/129 del Registro de la Propiedad de El Campello (Alicante).

VALOR TOTAL: 2.963,45 €

VALOR HERENCIA: 1.481,73 €

7º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, de la parcela catastral 5074207XH9457S0001AL.

Inscrita como finca 36857 del Registro de la Propiedad de Aspe (Alicante).

VALOR TOTAL: 200.000,00 €

VALOR HERENCIA: 100.000,00 €

8º.- El pleno dominio, con carácter ganancial, de un 11,80% la parcela catastral 5375810XH9457N0001HA.

Inscrita como finca 36580 del Registro de la Propiedad de Aspe (Alicante).

VALOR TOTAL (11,80%): 12.400,00 €

VALOR HERENCIA: 6.200,00 €

SALDOS BANCARIOS Y CUENTAS DE VALORES

9º.- Pleno dominio con carácter privativo del saldo en cuenta IBAN ES72 2100 6925 7503 2152 3680 en la entidad Caixabank, S.A..

VALOR TOTAL: 40.000,00 €

VALOR HERENCIA: 40.000,00 €

Se acompaña como documento nº 32 justificante de saldo al momento del fallecimiento.

10º.- Pleno dominio con carácter privativo del saldo en cuenta IBAN ES25 2100 6925 7213 0040 2501 en la entidad Caixabank, S.A..

VALOR TOTAL: 3.507,75 €

VALOR HERENCIA: 3.507,75 €

Consta ya acompañado para una cuenta anterior y donde también consta ésta el Certificado de Caixabank, S.A. que justifica el saldo al momento del fallecimiento.

11º.- Pleno dominio con carácter privativo del saldo en cuenta IBAN ES56 0019 0422 2140 1003 3112 en la entidad DEUSTCHE BANK, S.A.

VALOR TOTAL: 33.517,70 €

VALOR HERENCIA: 33.517,70 €

Se acompaña como documento nº 33 justificante de saldo al momento del fallecimiento.

12º.- Pleno dominio con carácter privativo del saldo en cuenta IBAN ES05 0019 0422 2540 1004 0042 en la entidad DEUSTCHE BANK, S.A.

VALOR TOTAL: 22.329,42 €

VALOR HERENCIA: 22.329,42 €

Consta ya acompañado para una cuenta anterior y donde también consta ésta el Certificado de Deutsche Bank, S.A. que justifica el saldo al momento del fallecimiento.

13º.- Pleno dominio con carácter privativo del valor liquidativo de la cuenta de valores IBAN ES46 0019 0422 2001 0011 4758 en la entidad DEUSTCHE BANK, S.A.

VALOR TOTAL: 38.080,00 €

VALOR HERENCIA: 38.080,00 €

Se acompaña como documento nº 34 justificante de saldo al momento del fallecimiento.

14º.- Pleno dominio con carácter privativo del saldo en cuenta IBAN ES26 0081 1486 7900 0100 1208 en la entidad Banco Sabadell, S.A.

VALOR TOTAL: 468,46 €

VALOR HERENCIA: 468,46 €

Se acompaña como documento nº 35 justificante de saldo al momento del fallecimiento.

VEHÍCULOS

15º.- Pleno dominio con carácter privativo del vehículo Nissan Qhasqai Matrícula 8829 HWC.

VALOR TOTAL: 8.000,00 €

VALOR HERENCIA: 8.000,00 €

Consta ya acompañado para un vehículo anterior y donde también consta éste, justificante de titularidad.

16º.- Pleno dominio con carácter privativo del vehículo Peugeot 208 Matrícula 5729 JFT.

VALOR TOTAL: 5.000,00 €

VALOR HERENCIA: 5.000,00 €

Consta ya acompañado para un vehículo anterior y donde también consta éste, justificante de titularidad.

17º.- Pleno dominio con carácter ganancial del vehículo BMW Serie 3 Matrícula 1240 FLF.

VALOR TOTAL: 2.000,00 €

VALOR HERENCIA: 1.000,00 €

Consta ya acompañado para un vehículo anterior y donde también consta éste, justificante de titularidad.

OTROS

18º.- Pleno dominio con carácter privativo del importe de la devolución acordada por resolución de la Agencia Tributaria de 24.10.2022.

VALOR TOTAL: 6.942,11 €

VALOR HERENCIA: 6.942,11 €

Se acompaña como documento nº 36 resolución.

B) PASIVO

DEUDAS

19º.- Deuda privativa contrato de tarjetas con el número 9612-12-6659836-10 de la entidad CAIXABANK, S.A.

VALOR TOTAL: - 430,96 €

VALOR HERENCIA: - 430,96 €

Se acompaña como documento nº 37 certificado bancario acreditativo del saldo pendiente de devolución.

DÉCIMO. **DE LA VALORACIÓN DE LOS BIENES.**

La valoración establecida para los bienes (a excepción de los inmuebles privativos de Doña BIENVENIDA ERADES DÍEZ), ya ha sido dada de común acuerdo por los herederos; quienes han procedido a signar dicho valor en la declaración-liquidación del impuesto de sucesiones de la herencia de Don GASPAR MIRA SALAS.

Se adjunta como documento nº 38 copia de la instancia de liquidación del Impuesto de Sucesiones de la herencia de Don GASPAR MIRA SALAS suscrito por Don GASPAR MIRA SALAS y Doña MARIA REYES MIRA ERADES; y como documento nº 39 copia de la declaración-liquidación del impuesto de sucesiones de la herencia de Don GASPAR MIRA SALAS, siendo el de Doña MARIA REYES MIRA ERADES calco de la aportada.

UNDÉCIMO. **DE LOS INTENTOS DE SOLUCIÓN EXTRAJUDICIAL.**

Pese a los múltiples intentos de resolver la presente cuestión al margen de los Tribunales que ha intentado Don GASPAR MIRA ERADES siempre se ha encontrado la reticencia de Don REYES MIRA ERADES que le ha manifestado su intención de permanecer en la proindivisión actual, algo que es rechazado por Don GASPAR MIRA ERADES, quien no puede ser obligado a ello.

Se adjunta como documento nº 40 correo electrónico, y como documentos nº 41 y 42 burofaxes remitidos todos ellos por Doña **MARIA REYES MIRA ERADES** en que manifiesta su intención de permanecer en la indivisión de las herencias de sus progenitores.

FUNDAMENTOS DE DERECHO:

JURÍDICO-PROCESALES.

1. DE LA COMPETENCIA OBJETIVA.

Es competente objetivamente el Juzgado de Primera Instancia al que nos dirigimos de conformidad con lo dispuesto en el artículo 85 de la LOPJ.

2. DE LA COMPETENCIA TERRITORIAL.

Son competentes territorialmente los Juzgados de Novelda al ser el último domicilio de ambos causantes el de c/ Las Parras nº 1 de Aspe y, además, ser el lugar donde radican la mayoría de ellos bienes, y ello conforme a lo dispuesto en el artículo 52.1.4º de la LEC.

3. DE LA LEGITIMACIÓN ACTIVA.

Está legitimado activamente el actor, Don GASPAR MIRA ERADES, por ser hijo de los causantes, legitimario y heredero nombrado expresamente en los testamentos de ambos en vigor [artículo 782.1 de la LEC].

4. **DE LA LEGITIMACIÓN PASIVA.**

Está legitimada pasivamente Doña REYES MIRA ERADES, por ser hija de los causantes, legitimaria y heredera nombrada expresamente en los testamentos de ambos en vigor [artículo 783.2 de la LEC].

Sin que existan otros terceros que deban ser llamados al procedimiento.

5. **DEL PROCEDIMIENTO.**

Es de aplicación el procedimiento previsto en los artículos 782 y ss. de la LEC.

6. **DE LA POSIBILIDAD DE ACUMULAR LA ACCIÓN DE DISOLUCIÓN DEL RÉGIMEN DE GANANCIALES Y LA PARTICIÓN DEL PATRIMONIO DE DOS CAUSANTES BAJO EL RÉGIMEN DE GANANCIALES.**

Siendo una cuestión discutida doctrinalmente, la reciente Sentencia 279/2023, de 21.02.2023, de Tribunal Supremo [Roj: ECLI:ES:TS:2023:1434 Id Cendoj: 28079110012023100465] Sala de lo Civil, Sección 1ª, dictada en el recurso de casación número 3799/2020, **ha venido a zanjar las múltiples polémicas suscitadas en torno a la posible acumulación de la partición de dos herencias y de la disolución del régimen de gananciales en un solo procedimiento cuando esta es presupuesto de la partición y aquellas dos herencias son conexas, como ocurre en este caso, que integran una única sociedad de gananciales.**

Así, nos dice la Sentencia de Tribunal Supremo citada:

TERCERO.- Sobre la viabilidad de la acumulación de la liquidación del régimen económico matrimonial del causante y la división judicial de su herencia.

Esta Sala reconoce que la cuestión suscitada por el recurso es controvertida en sede de nuestros tribunales provinciales, si bien cabe concluir que el criterio mayoritario, en la denominada jurisprudencia menor, es el que admite la acumulación impugnada, criterio que es compartido por este tribunal.

En efecto, la parte recurrente entiende que es primero necesario proceder a la liquidación del régimen económico matrimonial del causante para proceder ulteriormente a la partición de su herencia, argumento con el que estamos de acuerdo, cuestión distinta es la posibilidad de acumulación de ambas pretensiones. Para resolver afirmativamente tal cuestión partimos de las consideraciones siguientes:

(i) La muerte de los cónyuges disuelve ipso iure la sociedad de gananciales y se constituye una comunidad postganancial.

Como hemos señalado, hasta la sociedad, en el supuesto de matrimonios sometidos al régimen de la sociedad legal de gananciales, la muerte de cualquiera de los cónyuges produce ipso iure (por ministerio de la ley) la disolución de dicho régimen económico matrimonial (arts. 85 y 1392.1 del CC), surgiendo en tales casos una comunidad postganancial entre el cónyuge superviviente y los herederos del cónyuge premuerto (sentencias 21/2018, de 17 de enero; 672/2018, de 29 de noviembre; 474/2019, de 17 de septiembre; 196/2020, de 26 de mayo y 691/2020, de 21 de diciembre entre otras), en la cual cada comunero ostenta una cuota abstracta sobre el "totum" ganancial, pero no una cuota concreta sobre cada uno de los bienes que integran dicho patrimonio común.

A la precitada comunidad se refiere la sentencia 603/2017, de 10 de noviembre, en la que se señala:

"La llamada "comunidad postganancial", existente desde que se disuelve la sociedad de gananciales hasta que se produce la liquidación, carece de regulación en el Código Civil, pero esta sala ha tenido ocasión de pronunciarse en varias ocasiones sobre el régimen aplicable a este patrimonio del que son titulares, según los casos, los cónyuges o excónyuges o el viudo y los herederos del premuerto.

"Se trata de una comunidad en la que los partícipes no tienen una cuota sobre cada uno de los bienes sino sobre la totalidad del patrimonio y a la que no resultan de aplicación las reglas de la sociedad de gananciales (sentencias 754/1987, de 21 de noviembre; 547/1990, de 8 de octubre; 127/1992, de 17 de febrero, sentencia 1213/1992, de 23 de diciembre, 875/1993, de 28 de septiembre, 1258/1993, de 23 de diciembre, 965/1997, de 7 de noviembre, 50/2005, de 14 de febrero, 436/2005, de 10 de junio)".

(ii) Constituye presupuesto de la partición de los bienes del causante la previa liquidación de su sociedad ganancial.

En efecto, la partición hereditaria requiere, como presupuesto o elemento esencial, la determinación de los bienes y derechos que integran el patrimonio hereditario del causante, susceptibles de ser transmitidos y repartidos entre sus herederos; pero, para ello, es necesario previamente proceder a la liquidación de su régimen económico matrimonial, y, en este sentido, se ha expresado, sin fisuras, la jurisprudencia, véase, por ejemplo, la STS 968/2002, de 17 de octubre, bajo sanción de nulidad.

Más recientemente, la sentencia 196/2020, de 26 de mayo, lo explica en los términos siguientes:

"Disuelta la sociedad de gananciales, pero no liquidada, no corresponde a los cónyuges, o sus herederos, individualmente una cuota indivisa en todos y cada uno de los bienes gananciales, sino que la participación de aquellos se predica globalmente respecto de la masa ganancial en cuanto patrimonio separado colectivo. Únicamente cuando concluyan las operaciones encaminadas a su liquidación, aquella cuota sobre aquella masa patrimonial será sustituida por las titularidades singulares y concretas que a cada uno de los ex cónyuges o sus herederos se adjudique en la liquidación. Por tanto, con carácter general, para determinar el haber hereditario, es necesaria la

previa liquidación de la sociedad de gananciales (incluidas las relaciones crédito-deuda entre los bienes comunes y los privativos), pues solo después de tal liquidación es posible determinar el caudal partible".

(iii) La ausencia de dicha liquidación es susceptible de provocar la nulidad de la partición.

De esta forma se manifiesta, como expresión de la jurisprudencia al respecto, la STS 248/2018, de 25 de abril, en la que señalamos:

"La consideración de la liquidación de la sociedad como un presupuesto de la partición de la herencia ha llevado a esta sala a declarar la nulidad de la partición en algunos casos en que la falta de previa liquidación de la sociedad de gananciales daba lugar a alteraciones sustanciales en la integración o valoración de los lotes que debían adjudicarse a cada uno de los herederos. Así, en la sentencia 508/1999, de 8 de junio (en un caso en el que la madre instituyó herederos a los cuatro hijos, pero el marido, que falleció con posterioridad, otorgó testamento en el que adjudicó a dos hijos unas fincas privativas suyas, a las dos hijas un bien ganancial y a los cuatro hijos otro bien ganancial, lo que fue reproducido por el contador nombrado por el esposo); en la sentencia 968/2002, de 17 de octubre (en un caso en el que se liquidó la sociedad del segundo matrimonio sin haber liquidado la sociedad del matrimonio anterior del causante, de modo que en la liquidación se incluyeron bienes que no le pertenecían a él sino a su primera esposa); en la sentencia 845/2005, de 2 de noviembre (en un caso en que se incluyen en la partición de los dos cónyuges bienes de la sociedad de gananciales de los padres de la esposa y que corresponderían a esta por herencia, sin contar con los demás herederos de tal herencia); y en la sentencia 954/2005, de 14 de diciembre (cuando la esposa, fallecida en primer lugar, había nombrado al esposo heredero en el tercio de libre disposición y el esposo, que falleció después, había mejorado a un hijo).

"Pero también se ha mantenido la partición cuando, en atención a las circunstancias, los intereses en presencia no se veían vulnerados pese a no mediar previa liquidación de la sociedad de gananciales. Así, por ejemplo, cuando el viudo ha intervenido en la partición hereditaria sin hacer valer su derecho (sentencia 570/2003, de 11 de junio, en un caso en el que la madre consintió la partición realizada entre las dos hijas, lo que se entendió como renuncia a ejercitar sus derechos sobre la masa ganancial y los que tenía por herencia de un hijo premuerto lo que, en definitiva, supone que la partición se hizo por todos los partícipes); o cuando puede identificarse el objeto del caudal relicto (sentencia 524/2012, de 18 de julio, en un caso en el que existía una única finca registral y se atribuyó a los dos hijos la mitad indivisa de los derechos gananciales que sobre la misma correspondan a la causante)".

(iv) Los contadores pueden llevar a efecto con el cónyuge supérstite la liquidación de la sociedad legal de gananciales del causante.

Aunque lo natural es que dicha liquidación se llevará a efecto entre el cónyuge supérstite y los herederos del premuerto, lo cierto es que la jurisprudencia ha admitido que, entre las facultades de los albaceas-contadores-partidores, se encuentre la de liquidar la sociedad ganancial del causante y el cónyuge viudo (SSTS de 18 de abril de 1928, 17 de abril de 1947, 194/1995, de 8 de marzo, 968/2002, de 17 de octubre), lo que conformaba una práctica habitual del foro en los denominados juicios de testamentaría, precedente del actual procedimiento de división judicial de la herencia de los arts. 782 y siguientes de la LEC.

Se expresa sobre tal cuestión, también, la STS 248/2018, de 25 de abril, que recoge la tradicional línea jurisprudencial al respecto:

"Se ha admitido sin embargo que será válida la liquidación de la sociedad por el contador designado por el premuerto con el viudo o con los herederos de este si también ha fallecido (sentencias de 10 de enero de 1934, 2 de abril de 1996, Rc. 2891/1992, 508/1999, de 8 de junio, y 164/2000, de 25 de febrero).

"Incluso, la sentencia 301/2001, de 29 de marzo, en la línea propugnada doctrinalmente, admite que el mismo contador-partidor nombrado por ambos cónyuges puede por sí solo realizar la liquidación de la sociedad de gananciales".

(v) La vis atractiva del proceso de división judicial de la herencia al ser juicio universal conforme resulta del art. 98 LEC .

Así el numeral 2.º de dicho precepto norma que se acordará la acumulación de procesos, "cuando se esté siguiendo un proceso sucesorio al que se halle sujeto el caudal contra el que se haya formulado o se formule una acción relativa a dicho caudal".

(vi). El carácter flexible de la acumulación de acciones en la jurisprudencia de este Tribunal. En la sentencia 788/2007, de 10 de julio, cuya doctrina es ratificada por la sentencia 564/2015, de 21 de octubre, nos referimos a los criterios que inspiran la acumulación de acciones, en este caso la de liquidación de la comunidad postganancial con la de división de la herencia. En dicha resolución fijamos las pautas siguientes:

"1ª.- Flexibilidad, en el sentido de ser admisible la acumulación aunque el supuesto no se halle literalmente comprendido en la dicción del art. 156 si tampoco le alcanzan las prohibiciones de los arts. 154 y 157 (SSTS 5-3-56, 12-6-85, 24-7-96, 7-2-97 y 3-10-00).

"2ª.- Distinción entre título, como negocio jurídico, y causa de pedir, concepto más amplio, como hecho o conjunto de hechos que tienen idoneidad para producir efectos jurídicos, como acaecimiento de cuya existencia o inexistencia pretende el actor deducir las consecuencias jurídicas determinantes de su petición o, si se quiere, como relato histórico en que se funda la demanda (SSTS 24-7-96 y 3-10-00).

"3ª.- Relevancia primordial de la conexión jurídica o conexión causal entre las acciones ejercitadas como criterio para medir la identidad de su causa de pedir, la pertinencia de su acumulación y la justificación de tratamiento procesal unitario y decisión por una sola sentencia (SSTS 5-3-56, 7-2-97, 3-10-00 y 10-7-01).

"4ª.- Evitación de dilaciones indebidas siempre que no se mermen ni restrinjan los medios de defensa e impugnación de las partes (SSTS 14-10-93, 18-7-95, 19-10-96 y 10-7-01)".

Pues bien, en este caso, dichas acciones son compatibles, en tanto en cuanto no se excluyen mutuamente, ni son contrarias entre sí (art. 71.3 LEC).

Concorre una indiscutible conexión jurídica y causal, pues, como hemos indicado, la liquidación de la comunidad postganancial es presupuesto para llevar a efecto la partición de la herencia, pues ésta exige previamente conocer cuáles son los bienes del causante para, una vez determinados, distribuirlos entre las personas llamadas a su herencia.

Esta vinculación no solo existe desde el punto de vista material sustantivo, dado que el art. 1410 del CC, en sede de disolución y liquidación de la sociedad de gananciales, remite, en lo no previsto, a la reglas sobre tasación y venta de bienes, división del caudal, adjudicaciones a los partícipes y en lo no regulado a lo establecido para la partición y liquidación de la herencia, sino que, también, el art. 810 de la LEC, relativo al procedimiento de liquidación de la sociedad ganancial, cuando las partes no se pongan de acuerdo al respecto, dispone que se nombrará contador y, en su caso peritos, conforme a lo dispuesto en el art. 784 de la LEC, continuando el procedimiento por los trámites del art. 785 y siguientes de dicha disposición general; es decir, por el cauce de la división judicial de herencia.

Por último, concurren evidentes razones de economía procesal que aconsejan el ejercicio conjunto de ambas acciones; puesto que, de tener que acudirse previamente al procedimiento divisorio de la sociedad conyugal de los arts. 806 y siguientes de la LEC, con la posibilidad de agotar todas las instancias, sin que se produzcan los efectos de cosa juzgada, y con la posibilidad de acudir al juicio ordinario que corresponda a tenor del art. 787.5 LEC, incluso con interposición de recurso de casación, la acción de división hereditaria se podría dilatar de una forma inasumible, máxime si se usa con fines dilatorios, con vulneración del art. 24.2 CE, que proclama el derecho a un proceso sin dilaciones indebidas.

La imposibilidad de la acumulación incrementaría, por otra parte, los gastos del proceso, con una duplicación de nombramiento de contador, cuando uno solo podría llevar a efecto la liquidación de ambos patrimonios tanto del conyugal como del hereditario.

Es más, el art. 783 LEC norma que debe ser llamado al procedimiento de división de la herencia el cónyuge sobreviviente.

Los coherederos, el legatario de parte alícuota o el cónyuge viudo no sufren indefensión alguna, en tanto en cuanto en el procedimiento pueden ejercitar sin cortapisa su derecho de defensa, siendo indiscutible su interés jurídico de intervenir en el ejercicio de ambas pretensiones divisorias.

Dentro del marco de dicha flexibilidad, la jurisprudencia ha reconocido, por ejemplo, que es perfectamente válida, y no contraviene norma alguna, que se haga la partición conjunta de los patrimonios hereditarios del padre y de la madre cuando fallece el último de ellos (SSTS 11/2012, de 19 de enero y 640/2012, de 18 de octubre).

JURÍDICO-MATERIALES

7. DEL FONDO DEL ASUNTO

Son aplicables al presente procedimiento los artículos 1051 al 1072 del Código Civil, ambos inclusive y, muy especialmente:

El artículo 1051, párrafo primero, del Código Civil:

Ningún coheredero podrá ser obligado a permanecer en la indivisión de la herencia, a menos que el testador prohíba expresamente la división.

El artículo 1052 del Código Civil:

Todo coheredero que tenga la libre administración y disposición de sus bienes podrá pedir en cualquier tiempo la partición de la herencia. (...)

El artículo 1059 del Código Civil:

Cuando los herederos mayores de edad no se entendieren sobre el modo de hacer la partición, quedará a salvo su derecho para que lo ejerciten en la forma prevenida en la Ley de Enjuiciamiento Civil.

Es asimismo de aplicación la doctrina jurisprudencial de que habrá que previamente (bajo sanción de nulidad de no actuarse así) liquidar la sociedad de gananciales formada por los causantes, para así determinar los bienes que integran el patrimonio de cada uno de ellos; citándose, además de la ya transcrita anteriormente, la Sentencia de Tribunal Supremo 968/2002, de 17.10.2002 [Roj: STS 6816/2002 - ECLI:ES:TS:2002:6816 Id Cendoj: 28079110012002101613] de la Sala de lo Civil, Sección 1ª, dictada en el recurso de casación 852/1997, que dijo:

TERCERO.- Antes de entrar en los motivos del recurso de casación es preciso clarificar la postura de esta Sala frente a una partición de la herencia del causante del que no se ha practicado previa o simultáneamente la liquidación de su comunidad de gananciales, sea ésta única o sean dos por haber concurrido dos matrimonios sucesivos.

La nulidad de la partición no está regulada orgánicamente en el Código civil sino que se aplica la normativa general de la invalidez del negocio jurídico (así, la sentencia de 13 de junio de 1992 lo dice, refiriéndose a "las mismas causas que las de los contratos"). Se producirá, por tanto, cuando falta un elemento esencial, cuando se contravenga una norma imperativa o prohibitiva o cuando concurra con vicio del consentimiento o un defecto de capacidad.

Como presupuesto -o elemento- esencial, se cuenta la determinación del patrimonio hereditario del causante.

Y para poder hacerlo es imprescindible la fijación del suyo y del cónyuge o herederos del mismo, correspondientes a su parte de los bienes gananciales. En otro caso, se estaría practicando una partición de patrimonio a sabiendas de que es parcialmente ajeno.

Así ocurre en el presente: se practicó la partición de la herencia del causante D. Luis Antonio por el contador-partidor testamentario, sabiendo (había recibido un requerimiento notarial al respecto) que no se había liquidado la comunidad de gananciales formada por dicho causante y su primera esposa, fallecida en 1934, D^a Natalia ; sí se hizo la liquidación de la formada por el mismo y su segunda esposa, la viuda D^a Paula que compareció en la partición. En la misma se hace constar, que si aparecen "bienes o deudas derivadas de la liquidación de la sociedad de gananciales habida entre el causante y su primera esposa D^a Natalia se repartirán aquéllos y se dividirán éstas, en la misma forma en que ha quedado dividido el caudal objeto de las operaciones particionales".

CUARTO.- Consecuencia de lo expuesto es la estimación del motivo sexto del recurso de casación interpuesto por la representación procesal del demandante en la instancia D. Francisco.

(...)

En este sentido, es de tener en cuenta lo expresado en la sentencia de esta Sala de 8 de marzo de 1995, que dice literalmente: "es también de tener en cuenta a estos efectos, que si entre las facultades de los albaceas-contadores-partidores entra la de liquidar la sociedad ganancial del causante y el cónyuge viudo (sentencia de 18 de abril de 1928, 10 de enero de 1934 y 17 de abril de 1947, además de Ress. D.G.R.N. de 14 de marzo de 1903, 30 de abril de 1906, 31 de enero de 1912 y 22 de agosto de 1914), por la misma razón es evidente que en casos como el aquí comprendido deba también liquidar la sociedad de gananciales del primer matrimonio, como trámite previo a la del segundo, con intervención para ello de los partícipes -herederos- de la primera esposa del causante, y en la de la segunda sociedad ganancial de la viuda y herederos del segundo matrimonio, nada de lo cual se ha hecho ni tan siquiera intentado."

Por ello,

SOLICITA AL JUZGADO: Que admita este escrito y tenga por instado juicio de división de la herencia de los causantes Doña BIENVENIDA ERADES DÍEZ y Don GASPAS MIRA SALAS en nombre de su mandante, Don GASPAS MIRA ERADES, y acuerde citar a Doña MARÍA REYES MIRA ERADES, cuyas demás circunstancias constan en el cuerpo de este escrito como restantes herederos, a fin de proceder a la previa la disolución de la comunidad de gananciales existente entre los causantes y a la posterior división, partición y adjudicación de los bienes relictos de los causantes en la forma establecida por la Ley, todo ello con lo demás procedente en derecho.

PRIMER OTROSÍ DICE: **FORMACIÓN DE INVENTARIO.**

Que a los efectos de lo dispuesto en el artículo 783.1 de la LEC, interesa al derecho de esta parte se forme inventario de las herencias de ambos causantes, proponiéndose por esta parte el que se recoge en la presente demanda, hechos OCTAVO (Doña BIENVENIDA ERADES DÍEZ) y NOVENO (Don GASPAS MIRA SALAS).

Por ello,
SOLICITA se tenga por realizada la anterior petición a los efectos legales oportunos y por
propuesto el inventario por esta parte.

SEGUNDO OTROSÍ DICE: **REMISIÓN PROBATORIA**

Que a los efectos probatorios y por si los documentos aportados fueron negados de adverso, nos remitimos expresamente al archivo y/o protocolo: del Archivo electrónico de apoderamientos judiciales del Ministerio de Justicia; del Registro Civil de Alicante; del Registro Civil de Actos de Últimas Voluntades del Ministerio de Justicia; del protocolo notarial del Notario de Aspe Don Antonio Olveira Santos o su sucesor en dicho protocolo; del Registro Civil de Aspe; del protocolo notarial del Notario de Alicante Don Delfín Martínez Pérez o su sucesor en dicho protocolo; del protocolo notarial del Notario de Aspe Don Rafael Moreno Olivares o su sucesor en dicho protocolo; del protocolo notarial de la Notaria de El Campello Doña María Jesús Valencia Martín o su sucesor en dicho protocolo; de la Dirección General del Catastro; del Registro de la Propiedad de Aspe; del Registro de la Propiedad de El Campello; del protocolo notarial del Notario de Aspe Don Delfín Martínez Pérez o su sucesor en dicho protocolo; de la Dirección General de Tráfico; del Banco de Sabadell, S.A.; de Caixabank, S.A.; del Deutsche Bank, S.A.; de la Agencia Tributaria; de la Oficina liquidadora de Novelda del Impuesto de Sucesiones; de la Agencia Tributaria Valenciana; y de la Sociedad Estatal de Correos y Telégrafos, S.A..

En su virtud,
SOLICITA se tenga por realizada la anterior manifestación a los efectos legales oportunos, teniendo por designados los archivos y protocolo señalados.

TERCER OTROSÍ DICE: **SUBSANACIÓN DE ERRORES Y/O DEFECTOS PROCESALES.**

Que esta parte manifiesta su voluntad de cumplir los requisitos exigidos por la Ley, por lo que conforme a lo dispuesto en el artículo 231 de la LEC, se compromete desde ya y para el caso de que el Tribunal lo estimara necesario a subsanar los eventuales defectos en que hubiese podido incurrir.

En su virtud,
SOLICITA se tenga por realizada la anterior manifestación a los efectos legales oportunos.

Es Justicia

Novelda (Alicante) a viernes 01.03.2024.