ÍNDICE GENERAL

Advertencia preliminar V

CAPÍTULO PRIMERO

LOS CONTRATOS COMERCIALES EN LA ACTUALIDAD

A) INTRODUCCIÓN

§ 1. Un mundo nuevo cada día 1
§ 2. Función económica y social de los contratos comerciales 1
§ 3. Concepto de derecho comercial 5
a) Influencia de los criterios subjetivo y objetivo en el concepto de contrato comercial 6
b) Crisis del criterio objetivo 7
c) Derecho comercial como derecho de la empresa 8
d) Crítica a la identificación entre derecho mercantil y derecho de la empresa 10
e) Derecho comercial como derecho de una economía de masa 11
f) Concepto de derecho comercial clásico y su contenido actual 12
g) El mercado y el derecho comercial 14
§ 4. La empresa como elemento básico del derecho comercial 14
§ 5. La empresa (o el comerciante) como parte necesaria de todo contrato mercantil 14
§ 6. Concepto de empresa comercial 15
§ 7. ¿Qué es la empresa? 15
a) Concepto jurídico de empresa 17
b) Empresario 19
c) La empresa como adquirente de bienes y servicios . 19
§ 8. ¿Derecho económico? 19
§ 9. Unificación del derecho privado y la suerte del derecho comercial 20

§ 10. Críticas que se formulan a la unificación del derecho privado ... 20
a) Autonomía jurídica del derecho comercial ... 21
b) Autonomía jurídica del derecho comercial italiano ... 21
c) Contratos comerciales y el Proyecto de Unificación del derecho privado en nuestro país ... 22
§ 11. El derecho no puede mantenerse al margen de la economía ... 23
§ 12. Contratos comerciales y los adquirentes de bienes y servicios ... 24
§ 13. Quiénes conforman la contraparte de la empresa en las contrataciones mercantiles ... 25
§ 14. Diferentes categorías de contrataciones comerciales, según la calidad de los sujetos intervinientes y los intereses económicos en juego ... 26
a) Contratos celebrados entre empresas que se hallan en situación recíprocamente igualitaria para negociar ... 27
1) Contratos que, por definición, sólo se pueden celebrar entre empresas ... 27
2) Contratos entre empresas cuya posición igualitaria o subordinada entre sí depende de las circunstancias en cada caso ... 27
b) Contratos de negocios ... 27
c) Contratos que celebran las empresas (y los comerciantes) con los consumidores y usuarios que contratan para la satisfacción de sus necesidades personales ... 28
d) Contratos de comercio internacional ... 29
e) Contratos celebrados necesariamente entre una empresa y una persona individual titular de un derecho intelectual, como resultado de una negociación entre las partes ... 29
f) Contrato celebrado por el empresario organizador del espectáculo con artistas, ejecutantes, gimnastas, deportistas, etcétera, y que no configure una relación laboral ... 30
g) Actuación de las empresas multinacionales ... 30
§ 15. Nuevo enfoque del derecho comercial ... 31

B) Derecho económico

§ 16. Planteo de la cuestión ... 33
§ 17. Definición y contenido del derecho económico ... 37
§ 18. Orden público económico ... 38

§ 19. Características fundamentales ... 39
§ 20. Autonomía ... 40
§ 21. Relaciones entre derecho económico y derecho administrativo ... 41
§ 22. Dos tipos de derecho económico ... 43
§ 23. Contenido ... 43
a) Fomento industrial ... 44
b) Política financiera ... 44
c) Actividad aseguradora ... 45
d) Régimen de protección y promoción de la industria nacional ... 45
e) Enumeración de algunos instrumentos reguladores ... 45
f) Inversiones de capitales extranjeros ... 46
g) Transferencia de tecnología ... 46
h) Control del poder económico ... 46
i) Constitución de sociedades anónimas ... 47
j) Clasificación de las materias del derecho económico ... 47
§ 24. Derecho económico y derecho comercial ... 47
§ 25. Normas jurídicas que integran el derecho económico ... 48
a) Ley 22.262 de defensa de la competencia ... 48
b) Ley 20.680 de abastecimiento ... 50
c) Ley 22.802 de lealtad comercial ... 50
d) Ley 19.511 sobre instrumentos de medición ... 50
e) Otras leyes que integran el derecho económico ... 50
§ 26. Carácter cambiante de estas normas ... 51
§ 27. Derecho económico y protección del medio ambiente ... 51
§ 28. Derecho económico y los monopolios ... 51
§ 29. Ley de convertibilidad ... 52
a) Nuevo régimen económico impuesto por la ley 23.928 ... 52
b) Prohibición del ajuste por inflación ... 53

C) Diversas modalidades de contratación en el comercio actual

§ 30. El tema ... 55
§ 31. Contrato estándar (o uniforme) ... 55
§ 32. Contrato con cláusulas predispuestas ... 56
a) Características de las cláusulas predispuestas ... 57
b) Aplicación de las cláusulas predispuestas ... 57
c) Necesidad de conocimiento de la cláusula predispuesta por parte del cocontratante ... 57
d) La cláusula predispuesta en caso de conflicto acerca de su interpretación o validez y su influencia en el contexto general del contrato ... 58
§ 33. Condiciones generales de contratación ... 59

a) Definición 60
b) Condiciones de contratación: su generalidad 60
c) Justificativos económicos de las condiciones generales 60
d) Significado de las expresiones "condición", "condición general" y "condición (o cláusula) predispuesta" en los contratos comerciales 61
1) Condición 61
2) Condición general (o condiciones generales) 61
3) Cláusulas predispuestas y condiciones generales de contratación 63
e) Vigencia en el comercio internacional 63
f) Posible desnaturalización del tipo legal por medio de las condiciones generales 64
g) Condición particular (o especial). Condiciones generales y condiciones particulares (o especiales). Criterios distintivos 64
h) Condiciones generales de contratación y condiciones generales del contrato 65
i) Interpretación de las condiciones generales 66
1) Condiciones generales en los contratos entre empresas 67
2) Interpretación del contrato cuando hay choque entre las condiciones generales de estipulantes enfrentados 68
j) Nulidad e ineficacia de las condiciones generales 68
§ 34. Contrato de adhesión (o por adhesión) 70
a) Condiciones generales y contratos por adhesión 72
b) Criterio restringido 73
c) Problemas que plantea este contrato 74
§ 35. Contratos por adhesión y condiciones generales de contratación publicitados mediante carteles y otros anuncios 74
a) Carteles 75
b) Uso de pantallas de televisión 75
c) Altavoces 75
d) Catálogos, prospectos o circulares 75
e) Envoltura del producto 76
§ 36. Medios jurídicos para evitar o aminorar los abusos en los contratos por adhesión 76
§ 37. Nuestra jurisprudencia frente a los contratos por adhesión 77
§ 38. Contrato tipo (o contrato-formulario) 78
§ 39. Naturaleza contractual de las condiciones generales y del contrato con cláusulas predispuestas 79

§ 40. Contrato normativo 79
a) Contrato normativo y contrato preliminar 80
b) Ampliación del concepto de contrato normativo 81
§ 41. Contratos de fijación 81
§ 42. Contrato autorizado (o aprobado) 82
a) Presunción de legitimidad del contrato autorizado 83
b) Caracterización 83
§ 43. Contrato reglamentado (o normado) 84
a) Diferencia con el contrato autorizado 84
b) Supuestos de contratos reglamentados 84
§ 44. Contrato corregido (o transformado) 85
§ 45. Contratos de agarrotamiento (o extorsivo) 85
§ 46. Contratos de líneas rectoras 86
§ 47. Contrato estatuto 86
§ 48. Contrato abierto 86
§ 49. Contrato obligatorio (obligación de contratar) 87
§ 50. Contrato dictado 88

D) Nuevos procedimientos y técnicas de contratación en el comercio actual

§ 51. Introducción 89
§ 52. Las denominadas relaciones contractuales de hecho 89
a) Los "paracontratos" 91
b) La relación contractual y el contrato 91
§ 53. Contratos celebrados por medios mecánicos (máquinas expendedoras automáticas) 92
§ 54. Contratos denominados "de ventanilla" (o de mostrador) 93
§ 55. Contratos por télex y por fax 94
§ 56. Contratación por ordenadores 94
a) ¿Qué es un ordenador? 95
b) ¿Qué son los "chips"? 96
c) ¿Cómo se enlazan los ordenadores entre sí? 96
d) Comunicación por ordenadores a través del espacio 96
e) Contratos concluidos por ordenador 96
1) Cuándo el empleo del computador incide directamente en el proceso de formación de la voluntad negocial 96
2) El computador como lugar de encuentro de la voluntad ya perfeccionada 98
3) Características que presentan los contratos celebrados mediante ordenadores 98
4) Dificultades que puede presentar la contratación por ordenadores 98

a) En cuanto a la identificación del usuario del computador 98
b) En cuanto al contenido de la declaración 99
5) Formación del contrato por ordenadores. Lugar y momento 100
a) Momento de la celebración 100
b) Lugar de celebración 100
§ 57. La prueba de los contratos celebrados por medios electrónicos 100
§ 58. ¿Qué se entiende por documento electrónico? 101
a) Documentos electrónicos en sentido amplio 101
b) Documentos electrónicos en sentido estricto 102
c) Su alcance como documento jurídico 102
d) Métodos para evitar, dentro de ciertos límites, la inseguridad probatoria del documento electrónico . 103
e) Su consideración como documento escrito 103
f) Limitaciones del documento electrónico 103

Capítulo II
CONTRATACIÓN MASIVA

A) El contrato de masa (masivo o en serie) frente al concepto clásico de contrato

1) Consideraciones generales

§ 59. Aparición del contrato en masa 105
§ 60. Nueva caracterización del contrato comercial 106
§ 61. El comercio y las normas del Código Civil sobre contratos 106
§ 62. Operación de masa (o en masa) 107
§ 63. Necesidad de un nuevo enfoque jurídico del tráfico de masa 107
§ 64. ¿Hacia un nuevo derecho contractual? 108
§ 65. Contratos negociados y contratos no negociados 108
§ 66. Contratos paritarios y no paritarios 110
§ 67. Contratos negociados en el campo del derecho mercantil 110
a) Margen de vigencia del contrato negociado en el comercio actual 110
b) Contratos no negociados: de "modo absoluto" y de "modo relativo" 110
§ 68. Cuestiones que plantea la contratación en masa. Base de las relaciones mercantiles 111

§ 69. La costumbre jurídica como fuente de derecho 111
a) La costumbre y el derecho comercial 112
b) El "ius mercatorum" ("lex mercatoria") 112
c) La costumbre en el derecho positivo argentino 113
d) Prueba de la costumbre 113
§ 70. Las costumbres y los términos utilizados en el comercio internacional 114
a) "Incoterms" 114
b) Los "incoterms" 1953 y la revisión de 1990 114
c) Principales expresiones comprendidas en los "incoterms" 115
1) "Ex works" 115
2) "Free carrier" 115
3) FAS ("free along side") 115
4) FOB ("free on board") 115
5) CFR ("cost and freight") 115
6) CIF ("cost, insurance, freight") 115
7) "Freight (or carriage) paid to" 115
8) "Freight or carriage and insurance paid to" ... 115
9) "Ex ship" 116
10) "Ex quay" 116
11) "Delivered at frontier" 116
12) "Delivered duty paid" 116
13) "Delivered duty unpaid" 116

2) Principales cuestiones que diferencian al contrato comercial en masa del contrato civil

§ 71. Introducción 116
§ 72. ¿Existe una obligación de contratar? 116
a) Obligaciones de contratar en el derecho francés ... 117
b) El problema en el derecho italiano 117
§ 73. Consentimiento en el contrato comercial en masa 117
§ 74. Consentimiento en los contratos en masa 118
§ 75. El silencio en los contratos donde una de las partes es empresa 118
§ 76. La publicidad como determinante de la contratación en el comercio actual 119
a) Influencia en las contrataciones en masa 120
b) Publicidad y lealtad comercial 121
c) Publicidad y condiciones generales de contratación 121
§ 77. Legitimación para contratar en nombre de la empresa 122
a) Criterio más amplio acerca de la legitimación para contratar en nombre de la empresa 123
b) Autorización, poder de disposición y asentimiento . 124
c) Teoría de la apariencia 125

d) Supuestos en los que se aplica la teoría de la apariencia 127
§ 78. El artículo 58 de la ley 19.550. Facultades de los administradores y representantes de las sociedades comerciales y los derechos de los terceros de buena fe . 128
§ 79. Los menores en la contratación mercantil 130
a) Contratos celebrados por menores adultos 131
b) El menor como locador de servicios o de obra 132
§ 80. La prueba en los contratos comerciales 133
a) Forma y prueba de los contratos comerciales 133
b) Disposiciones del Código de Comercio sobre forma y prueba de los contratos 134
c) Valor probatorio de los "tickets", billetes aéreos, entradas para espectáculos, etcétera 134
d) ¿Cuál es su valor probatorio? 135
e) Prueba de los contratos según la jurisprudencia ... 135

B) INTERPRETACIÓN DE LOS CONTRATOS COMERCIALES EN EL TRÁFICO DE MASA. CLÁUSULAS ABUSIVAS

§ 81. El problema 136
§ 82. Cláusulas abusivas 138
§ 83. Diversos casos de cláusulas abusivas 138
§ 84. Cláusulas que permiten modificar la prestación que naturalmente está a cargo del empresario 138
§ 85. Principio de razonabilidad en el cumplimiento de la prestación 139
§ 86. Cláusulas sobre el precio 139
a) Facultad de modificar ulteriormente los precios originarios 140
b) Imposibilidad de verificar la exactitud del monto facturado 141
§ 87. Cláusulas que restringen la libertad de contratar con terceros 141
§ 88. Cláusulas que permiten alterar unilateralmente el contenido del contrato 142
§ 89. Facultad de resolver discrecionalmente el contrato ... 142
§ 90. Cláusulas de inenajenabilidad 142
§ 91. Cláusulas de exclusividad 142
§ 92. Cláusulas de prórroga automática del contrato 143
§ 93. Cláusulas que limitan o exoneran de responsabilidad a la empresa 143
§ 94. Prórroga de jurisdicción 145
§ 95. Otras causales de nulidad de cláusulas predispuestas 145
§ 96. Reglas de interpretación de los contratos y de las cláusulas abusivas 146

§ 97. Reglas sobre interpretación de los contratos. El principio básico en los contratos negociados 146
§ 98. Características que presenta la interpretación de contratos con cláusulas predispuestas. Interpretación de las condiciones generales 147
§ 99. La buena fe como principio rector 149
§ 100. Cláusulas abusivas en el tráfico de masa y orden público económico 150
§ 101. Interpretación en contra del estipulante 150
§ 102. El principio "in dubio contra stipulatorem" en el derecho argentino 151
§ 103. Nuestra jurisprudencia 151
§ 104. Prioridad de la "cláusula negociada en particular" sobre las condiciones generales 152
§ 105. Interpretación y control del contenido de las cláusulas predispuestas y particularmente de las que conforman las condiciones generales 153
§ 106. Soluciones en el derecho actual 153

CAPÍTULO III

CONCEPTO DE CONTRATO. NECESIDAD DE SU REVISIÓN

§ 107. Concepto clásico de contrato 157
a) Contrato y acuerdo de voluntades 158
b) Derecho romano 160
c) Derecho anglosajón 161
d) Concepto de contrato en el derecho continental .. 162
1) Código Civil francés 162
2) Código Civil español 162
3) Código Civil alemán de 1896 (BGB) 163
e) ¿Contrato sin consentimiento? 163
§ 108. El contrato como acuerdo de voluntades 165
§ 109. Nueva visión del contrato a principios del siglo XX .. 166
§ 110. Nueva concepción del contrato en la época actual 167
§ 111. Las denominadas relaciones contractuales de hecho . 168
a) En estos casos, ¿hay consentimiento?, ¿hay contrato? 169
b) Teoría de Duguit sobre la manifestación unilateral de voluntad 169
c) Manifestaciones unilaterales recíprocas y correlativas 170
d) Consentimiento contractual en el contrato masivo 170

§ 112. ¿Crisis del contrato? 171
a) Igualdad negocial de las partes 171
b) Nuestro Código Civil, ¿define el contrato? 172
c) Necesidad de reexaminar el concepto de contrato 173
d) Nuestro Código Civil no define el contrato 175
e) El "acuerdo" del artículo 1137 176
f) Concepto de contrato. Un enfoque más amplio .. 176
g) El contrato es un acto jurídico 177
h) Acto jurídico bilateral o plurilateral 177
i) Prestación susceptible de apreciación pecuniaria . 179
§ 113. Oferta en los contratos comerciales. Oferta al público 181
a) Oferta en el comercio 182
b) Oferta en materia comercial: nuestra jurisprudencia y doctrina 185
c) Una necesaria distinción en materia de oferta al público 185
1) Ofrecimiento del producto o servicio mediante publicidad, prospectos o circulares, sin determinar sus características específicas ni precio 185
2) Ofrecimiento del producto o servicio con determinación de sus características y precio 186
3) Mercadería exhibida, con su precio, en el local comercial 187
d) Ofertas, avisos y anuncios al público 187
e) La "nota de pedido" como aceptación de la oferta al público 189
f) Orden de compra 189
g) Revocación y caducidad de la oferta 190
§ 114. Oferta al público y oferta "ad incertam personam" .. 190
§ 115. ¿Tiene carácter vinculante la oferta al público? 191
§ 116. Diferencia entre "oferta al público" y "promesa al público" 192

Capítulo IV

CONTRATACIÓN MERCANTIL FRENTE AL CONSUMIDOR

A) Responsabilidad en las contrataciones en masa por los productos elaborados

§ 117. El problema 195
a) Necesidad de una regulación explícita 196
b) El tema en nuestro país 197

c) Responsabilidad objetiva como principio rector en esta materia 197
d) Distintos supuestos de responsabilidad por productos elaborados 197
§ 118. Principio general. ¿Qué se entiende por producto elaborado? 198
§ 119. Concepto de vicio o defecto a los fines aquí previstos 199
§ 120. ¿Acción redhibitoria o acción por vicios de fabricación? 200
§ 121. Diferencia entre la acción de responsabilidad por productos elaborados y la acción por vicios redhibitorios 200
§ 122. Carácter masivo de estos daños 201
§ 123. Hechos que pueden influir o ser causantes del daño por productos elaborados 201
a) Daños provocados por deficiencias en proyectos, planos o fórmulas químicas del producto 201
b) Vicios de fabricación o de manipulación del producto 201
c) Vicios derivados de una defectuosa conservación del producto hasta su entrega al adquirente 201
d) Deficiente información al consumidor 202
e) Daños derivados de una publicidad imprudente .. 202
§ 124. Factor objetivo de atribución en la responsabilidad contractual y en la extracontractual 203
§ 125. Responsabilidad del fabricante frente al consumidor o usuario con quien no contrató 204
a) Tesis de la responsabilidad extracontractual del fabricante 204
1) Teoría de la responsabilidad por culpa 204
2) Teoría de la responsabilidad objetiva 205
b) Tesis de la responsabilidad contractual del fabricante 206
1) Teoría del negocio fiduciario 206
2) Teoría de la cadena ininterrumpida de contratos 206
3) Teoría de la cesión de acciones 207
4) Teoría de la acción directa 207
c) El caso "Rincón de Ávila SCA c/Cooper Argentina SA" 208
d) Adquirente "versus" vendedor (sea o no el fabricante) 209
§ 126. Causales de exoneración de responsabilidad del fabricante o elaborador 210
§ 127. Vicio de la cosa derivado de uno de sus componentes no elaborados por el fabricante 210
§ 128. Responsabilidad del vendedor que vende directamente al consumidor final 211

§ 129. Responsabilidad del intermediario 212
§ 130. Responsabilidad del exportador y del importador por los productos elaborados 212
§ 131. Producto fabricado bajo control estatal 214
§ 132. Casos en que la obligación de indemnizar los daños producidos por productos elaborados se debe fundar en la responsabilidad contractual o en la extracontractual 215
a) Contractual 215
b) Extracontractual 216
§ 133. Fundamentos de la doctrina para la cual existe sólo responsabilidad extracontractual en los supuestos enumerados precedentemente 217
§ 134. Responsabilidad del concedente de un bar o restaurante por hechos del concesionario 218
§ 135. Obligación de seguridad como fundamento de la responsabilidad por los productos elaborados. Tutela (o protección) de la confianza 219
§ 136. Ámbito de la responsabilidad por productos elaborados 221
§ 137. Producto cuyo carácter nocivo se descubre luego de lanzado al mercado 221
a) "Riesgos del desarrollo" científico o tecnológico . 222
b) Argumentos contrarios a la atribución de responsabilidad al elaborador por los riesgos del desarrollo 222
c) Argumentos en favor de la atribución de responsabilidad al elaborador por los riesgos del desarrollo 222
d) La cuestión en el derecho argentino 223
§ 138. Responsabilidad del propietario o guardián de la cosa 224
§ 139. Responsabilidad de la concesionaria vendedora (caso de venta de automotores) 225
a) El "manual del concedente al concesionario" como fuente de derechos del comprador 225
b) Acciones recursorias 226
c) Alcances y efectos de la garantía convencional. La prescripción 226
§ 140. Responsabilidad por los productos farmacomedicinales 227
a) Cadena de circulación comercial del medicamento 227
b) Responsabilidad del laboratorio productor del medicamento 228
c) Responsabilidad del director técnico de la empresa productora del fármaco 229

d) Responsabilidad de los propietarios de las droguerías y de sus directores técnicos 230
e) Responsabilidad del farmacéutico 230
f) Publicidad del producto farmacéutico: su incidencia en la automedicación. Defensa del consumidor 230

B) La publicidad como factor determinante en las contrataciones mercantiles

1) Consideraciones generales

§ 141. Presencia de la publicidad 231
§ 142. Publicidad comercial 231
§ 143. Concepto de publicidad comercial 232
§ 144. La publicidad como disciplina 233
§ 145. La ciencia al servicio de la publicidad 233
§ 146. Importancia creciente de la publicidad comercial 234
§ 147. Control sobre la publicidad 235

2) Publicidad y protección del consumidor

§ 148. Introducción 235
§ 149. Regulación de la publicidad 236
§ 150. La publicidad en el Código Alimentario Argentino .. 237
§ 151. Publicidad y multinacionales 237
§ 152. Publicidad y medios de comunicación 238
§ 153. Publicidad comparativa 239
§ 154. Publicidad empresarial (imagen de la empresa) 241
§ 155. El patrocinio como publicidad 242
§ 156. Utilización del cine con fines publicitarios 243
§ 157. Publicidad y cultura 244
§ 158. La publicidad, los niños y los jóvenes 244
§ 159. Publicidad y mercado 245

C) Protección del consumidor y del usuario

§ 160. Introducción 245
§ 161. Incidencia de los contratos mercantiles en la sociedad actual 245
§ 162. Consumidor. Consumismo. Consumerismo 246
§ 163. Protección de los consumidores 248
§ 164. Derechos del consumidor 249
§ 165. Ordenamiento jurídico del derecho del consumidor .. 250

§ 166. Concepto amplio del derecho del consumidor 250
§ 167. Antecedentes extranjeros 250
§ 168. Personas frente a las cuales se protege al consumidor 251
§ 169. Amplitud del derecho del consumidor. Diferencias entre las normas que protegen los legítimos intereses económicos y las que protegen la salud 252
§ 170. Contenido de la protección a los legítimos intereses económicos 253
§ 171. Protección del consumidor como factor de equilibrio en los mecanismos del mercado. Su repercusión en el derecho comercial 253
§ 172. Protección del consumidor en el derecho mercantil .. 254
a) Posterior desarrollo de la tutela al consumidor en el campo del derecho comercial 254
b) Volviendo al derecho del consumidor y al derecho comercial 255
c) En el derecho mercantil la tutela frente a la parte dominante en la relación contractual va más allá del simple consumidor 256
§ 173. Algunos aspectos de la protección del consumidor en la legislación vigente en nuestro país 257
a) Ley de defensa de la competencia 257
b) Ley de abastecimiento 260
c) Ley de lealtad comercial 260
1) Identificación de la mercadería 260
2) Denominaciones de origen 261
3) Publicidad engañosa 261
4) Promoción mediante premios 261
5) Normas de directa tutela de los consumidores 262
d) Ley de marcas y designaciones 263
e) Ley de abastecimiento de drogas y productos utilizados en medicina humana 264
f) Ley de contralor de drogas y productos utilizados en medicina humana 265
1) Requisitos que deben reunir los medicamentos 265
2) Instalaciones de laboratorios 265
3) Identificación de los medicamentos 266
4) Control administrativo 266
5) Protección del consumidor 266
g) Código Alimentario Argentino 267
1) Identificación comercial de los alimentos como modo de proteger al consumidor 267
2) Obligación de redactar el rótulo en castellano . 268
3) Inscripción en los recipientes 269
4) Alimentos a los que se atribuya valor curativo 269

5) Productos de consumo inmediato 269
6) Productos dietéticos 269
§ 174. Tutela que brindan las leyes mencionadas precedentemente: relación entre consumidor (o usuario) y empresa 270
§ 175. Pequeñas empresas en su doble papel: consumidoras y proveedoras 271
§ 176. Situación inversa: vendedor o prestador de servicios en situación de inferioridad frente al adquirente 272
§ 177. Evolución de nuestra jurisprudencia en favor de los derechos del consumidor 272
a) Interpretación de las condiciones generales 273
b) Otras cuestiones contempladas por la jurisprudencia 273
c) Cláusulas de exoneración en el contrato de seguro 274
§ 178. Cumplimiento del contrato y protección del consumidor o usuario 275
§ 179. Protección del adquirente después de cumplido el contrato 275

Capítulo V

INFLUENCIA DEL COMERCIO ACTUAL SOBRE LAS CATEGORÍAS CONTRACTUALES

A) Contratos innominados

1) Consideraciones generales

§ 180. Su importancia en el comercio actual 277
§ 181. Contratos innominados en el derecho romano 279
§ 182. Derecho moderno 280
§ 183. El contrato innominado en nuestro Código Civil 280
§ 184. El contrato innominado como fruto de la libertad de contratación 280
§ 185. Problema terminológico. Contratos típicos y atípicos 281
§ 186. Contratos de tipicidad consuetudinaria (o social) 282
§ 187. Contrato innominado en la actualidad 284
§ 188. Importancia práctica. Figuras de utilización frecuente 285
§ 189. Contratos atípicos y negocios jurídicos atípicos 286
§ 190. Tutela jurídica del contrato innominado 287

§ 191. El contrato innominado y la teoría de la función económico-social del contrato 287

2) CONTRATOS INNOMINADOS. CRITERIOS PARA SU DETERMINACIÓN

§ 192. La cuestión 290
a) Punto de partida 291
b) Importancia de su determinación 291
c) Análisis de las prestaciones a cargo de las partes 293
d) Otro aspecto a tener en cuenta: modalidad de las prestaciones 295
e) Prestaciones múltiples 296
f) Número de partes 296
§ 193. Figuras multiformes (o proteiformes) 297
§ 194. La causa en el contrato innominado 297
§ 195. Contrato nominado al que las partes introducen cláusulas subordinadas atípicas 298
a) Contratos nominados a los que suele otorgárseles un nombre específico 299
b) Subtipos de contratos nominados 300
c) Cuándo las modificaciones introducidas al contrato nominado implican el traspaso a la figura del contrato innominado 300
§ 196. Supuesto de contrato con pluralidad de prestaciones principales 301
§ 197. ¿Cuándo hay un solo contrato de prestaciones múltiples y cuándo varios unidos entre sí? 301
§ 198. Contratos de prestaciones múltiples principales a cargo de una sola parte 302
§ 199. Contratos económicamente conexos 303
§ 200. Contratos en que ambas partes asumen prestaciones múltiples 303

3) NORMAS APLICABLES A LOS CONTRATOS INNOMINADOS. CRITERIOS DE INTERPRETACIÓN

§ 201. ¿En qué medida deben aplicarse a los contratos innominados las normas propias de los contratos típicos? 304
§ 202. Tres teorías clásicas sobre las normas aplicables a los contratos innominados 305
§ 203. Principios generales y contrato innominado 305
a) Teoría de la absorción 305
b) Teoría de la combinación 306
c) Teoría de la emancipación 306

d) Nuestra opinión 306
e) Valor de los usos y costumbres en los contratos innominados 308
§ 204. Denominación de los contratos innominados con tipicidad consuetudinaria (o social) 309
§ 205. Contratos (legalmente) atípicos designados en inglés 309

B) CONTRATOS NOMINADOS

§ 206. Introducción 310
§ 207. Locación de obra 310
§ 208. Contrato de locación de servicios 311
§ 209. Permuta (permutación o trueque) 312
§ 210. Permuta (trueque) en el comercio internacional 313
a) "Buy back" 313
b) "Counter trade" 314
c) "Switch" (o "clearing transactions") 314
§ 211. Contrato de compraventa 315
a) Modalidades especiales de ventas 316
1) Venta agresiva 316
2) Venta ambulante. Venta a domicilio 317
3) Venta por correo 319
b) Compraventa de universalidad 319
c) Compraventa de inmuebles 320
§ 212. Contratos de garantía 321
a) Clasificación de las garantías 322
1) Garantías personales 322
2) Garantías reales 322
b) Transformación del derecho de las garantías 322
c) "Principal pagador" o "liso, llano y principal pagador" 323
d) Codeudor solidario como garante 324
e) Garantías bancarias 324
1) Contrato de garantía "a primera intimación" (o "sin objeciones") 324
2) Carta de patrocinio 328

C) NEGOCIOS EN PARTICIPACIÓN

§ 213. Su vigencia en las contrataciones mercantiles 330
§ 214. Terminología 331
§ 215. Naturaleza jurídica 331
§ 216. El problema en el derecho argentino 332

§ 217. Negocios en participación, asociación en participación, sociedad en participación 334
§ 218. Locación de cosa en forma de negocio en participación 335
§ 219. Locación de obra y locación de servicios en forma de negocio en participación 336
§ 220. Sociedad y mutuo 336
§ 221. Comisión o mandato con participación en los beneficios 337
§ 222. Otros supuestos de negocios en participación 338

D) Negocios fiduciarios

§ 223. Concepto previo: el negocio jurídico indirecto 338
§ 224. Diversos supuestos de negocios indirectos 341
§ 225. Negocios indirectos y negocios fiduciarios 341
§ 226. El elemento "confianza" en determinados negocios jurídicos 342
§ 227. Precisión del concepto de negocio fiduciario 344
§ 228. Fines para los cuales se recurre al negocio fiduciario 346
§ 229. Interposición real de persona y negocio fiduciario ... 346
§ 230. Interposición ficticia de persona (negocio simulado) y negocio fiduciario 348
§ 231. Negocio fiduciario y simulación 348
a) Simulación absoluta 349
b) Simulación relativa 349
§ 232. Distinción clásica entre los distintos negocios fiduciarios 350
a) Fiducia "cum creditore" 350
b) Fiducia "cum amico" 351
§ 233. Negocios fiduciarios puros e impuros 351
§ 234. Concepción romanista y concepción germanista 351
§ 235. El "trust" del derecho angloamericano 352
§ 236. Sujetos 352
§ 237. El fiduciante en el derecho positivo 352
§ 238. Causa 253
§ 239. Caracteres del contrato fiduciario 354
a) Consensual 354
b) Bilateral 354
c) Oneroso 355
§ 240. Caracteres particulares del contrato fiduciario 355
a) Unicidad del negocio 355
b) Necesaria coexistencia del vínculo real y del obligacional 355
c) Posibilidad de abuso por parte del fiduciario 356
d) Situación de riesgo o peligro para el fiduciante ... 356

§ 241. Clasificación 357
a) Lícitos o ilícitos 357
b) Onerosos y gratuitos 357
c) Puros o condicionales 357
d) Formal o no formal 357
§ 242. Negocios fiduciarios en derecho comercial 357
§ 243. Negocios fiduciarios en el derecho positivo argentino 358
§ 244. Posibilidad de celebración del negocio fiduciario dentro del ordenamiento legal argentino 358
§ 245. Negocio fiduciario y nuestra jurisprudencia 359
§ 246. Dominio fiduciario en el Código Civil 359
§ 247. Fideicomiso 361
a) Partes 361
b) Constituyente como beneficiario. El fiduciario como beneficiario 362

Capítulo VI

CANALES DE COMERCIALIZACIÓN

A) Introducción

1) Consideraciones generales

§ 248. El problema 365
§ 249. Caracterización 365
§ 250. Red de comercialización directa 366
§ 251. Otros modos de comercialización utilizados por los productores. Comercio integrado 366
a) Integración horizontal 367
b) Integración vertical 367

2) Comercialización directa

§ 252. "Shopping center" (centro de comercialización o paseo de compras) 368
a) Naturaleza jurídica de los contratos referidos a locales del "shopping center" 369
b) Particularidades que presentan los contratos en el "shopping center" 370
c) Otros modos de vinculación jurídica en el "shopping center" 373
§ 253. "Factory" 373

§ 254. Hipercentros de expendio (hipermercados) 373
a) Responsabilidad hacia terceros 374
b) Responsabilidad de la nueva empresa (hipermercado) 375
c) Ausencia de responsabilidad de las empresas participantes del hipercentro que no han tenido con el consumidor afectado una relación jurídica directa 376
§ 255. Contrato de "stand" 376

3) Comercialización por terceros

§ 256. Introducción 377
§ 257. Antecedentes 377
§ 258. Problema terminológico con respecto a la palabra "distribución" 379
§ 259. Características de los contratos destinados a crear canales de comercialización por terceros 379
a) Relación contractual bilateral entre dos empresas u organizaciones independientes 380
b) Vínculo de colaboración (o cooperación) 380
c) Estabilidad (o permanencia) 381
d) Sometimiento del distribuidor a las directivas del productor 381
§ 260. Evolución de los sistemas de canales de comercialización por terceros 382
§ 261. Red de distribución 383
§ 262. Son contratos de duración 384
§ 263. Extinción del contrato 384
a) Vencimiento del plazo (expreso o tácito) 384
b) Contratos de duración indeterminada 384
1) Extinción por voluntad unilateral 384
2) Resolución por justa causa 386

B) Distribución

§ 264. Concepto 386
§ 265. Finalidad 387
§ 266. Partes 387
§ 267. Características del contrato de distribucción 388
a) "Intuitu personae" 388
b) Delimitación de zona de distribución 389
c) Previsión de ejecución continuada 389

d) Exclusividad 389
e) Conclusión. Contrato no formal 389
§ 268. Obligaciones y derechos de las partes 389
a) Obligaciones del distribuido (o concedente) 391
b) Derechos del distribuido o concedente 391
c) Obligaciones del distribuidor 391
d) Derechos del distribuidor 392
§ 269. Pacto comisorio 392
§ 270. Diferencia entre el contrato de distribución y el de concesión 393
§ 271. Distribuidor y agente de comercio 393
§ 272. Contrato de distribución al que no se ha fijado plazo 394

C) Agencia comercial

§ 273. Importancia y fines prácticos 394
§ 274. Del agente de comercio al contrato de agencia 396
§ 275. Notas caracterizantes en la actuación del agente de comercio 396
§ 276. Cuestiones derivadas de su carácter de contrato innominado 398
§ 277. Agente de comercio y representante de comercio 398
§ 278. La expresión "agente" y sus diversas acepciones 400
§ 279. Agente de comercio como auxiliar autónomo 402
§ 280. Obligaciones y deberes del agente 402
a) Actuación en interés del comitente 402
b) Colaboración 403
c) Fidelidad 403
d) "Star del credere" 404
§ 281. Obligaciones del proponente (o comitente) hacia el agente de comercio 404
a) Enviar en tiempo oportuno las instrucciones 404
b) Perfeccionar el contrato gestionado por el agente 404
c) Pago de comisiones 404
d) Indemnización 405
§ 282. Derecho del agente a percibir la comisión 405
a) Concepto de comisión 405
b) Cuándo surge el derecho a comisión 405
c) Comisión parcial 406
d) Falta de pago del precio por el cliente 406
e) Comisión indirecta 406
f) Comisión sobre el contrato rescindido 407
g) Sobreprecio 408

§ 283. El tercero frente al agente de comercio y al comitente. Vinculación jurídica 409
a) Agente con representación 409
b) Agente sin representación 409
c) El problema en el derecho argentino 410
d) Valor de la cláusula "salvo aprobación de la casa" y otras similares 411
e) Obligaciones accesorias que puede asumir el agente de comercio 413
§ 284. Contrato de agencia y concesión para la venta. Otras figuras. Sus diferencias 413
§ 285. Otras formas de organizar canales de comercialización por medio de terceros 415
§ 286. Comercialización por terceros mediante contrato estimatorio 415
§ 287. Clasificación de los agentes de comercio 416
a) Agentes exclusivos y agentes no exclusivos 417
b) Agente regional y agente general 418
c) Agente para comercio interno y agente para comercio externo 418
§ 288. Otras figuras de "agentes" distintas de la del "agente de comercio" 419
a) Agente de seguros 419
b) Agente agrícola 420
c) Agente teatral 420
d) Agente de publicidad 421
e) Revendedor de libros y revistas 421
f) Agente de cambio 421
g) Agente marítimo 421
§ 289. Causas de conclusión del contrato de agencia comercial 423
a) Revocación 423
b) Rescisión 423
c) Resolución por incumplimiento 423
d) Extinción del contrato por muerte o incapacidad de una de las partes 425
e) Disolución de la sociedad comitente 425
f) Cláusula de un mínimo de producción. Resolución del contrato por su inobservancia por parte del agente 426

D) Concesión en el derecho privado

§ 290. El porqué de esta denominación 427
§ 291. La concesión en el derecho privado 427

§ 292. La concesión en el comercio actual 427
a) Concesión para la venta y para la prestación de servicios 427
b) Concesión para la venta. Su importancia 428
§ 293. Contrato de concesión para la venta de bienes fabricados por el concedente 428
§ 294. Concesión como un modo de intermediación 428
§ 295. Función del concesionario 429
§ 296. Significado del término "concesión" en derecho privado 429
§ 297. Contrato de concesión y figuras contractuales clásicas 430
§ 298. Aspectos caracterizantes 430
§ 299. Contrato de concesión como contrato con cláusulas normativas 432
§ 300. La concesión comercial constituye una concentración vertical de empresa 433
a) Concentración vertical de empresas 433
b) Finalidades prácticas de esta concentración vertical 434
c) Predominio del concedente en la relación jurídica con el concesionario 435
§ 301. Obligaciones impuestas al concesionario como consecuencia de la integración vertical 436
a) Obligaciones de hacer 436
b) Obligaciones de no hacer 437
§ 302. Obligaciones del concedente 437
§ 303. Exclusividad a cargo del concesionario 438
§ 304. Plazo. Inexistencia. Efectos 439
§ 305. Reglamento impuesto por la concedente 440
§ 306. Desigual posición de las partes y nuestra jurisprudencia 441
a) Inserción del concesionario en la red de comercialización del concedente 442
b) Abuso del derecho 443
c) Abuso de derecho según la Corte Suprema 443
d) Distinción entre cláusula abusiva y ejercicio abusivo del derecho según la Corte Suprema 444
§ 307. El elemento confianza en el contrato de concesión ... 446
§ 308. Estado de necesidad en la celebración del contrato de concesión 446
§ 309. Comparación del contrato de concesión con otras figuras jurídicas 446
a) Compraventa 447
b) Suministro 448
c) Mandato 448

d) Distribuidor de productos 448
e) Encargado de ventas 449
§ 310. Concesión para la prestación de servicios. Concesionario de "buffet" 449

E) "Franchising" (franquicia)

§ 311. Noción 450
§ 312. Terminología 451
§ 313. Función 451
§ 314. Conceptualización 454
§ 315. El "franchising" (franquicia) es un contrato de colaboración comercial 455
§ 316. Origen y desarrollo 455
§ 317. El "franchising" como estrategia de diversificación . 456
§ 318. El "franchising" como estrategia de "marketing" 457
§ 319. Clasificación 457
a) "Franchising" de producto y marca registrada ... 457
b) Negocio llave en mano o paquete 457
§ 320. Clases 458
a) "Franchising" de servicio 458
b) "Franchising" de distribución 458
§ 321. Rasgos característicos 458
a) Inversión mínima para el franquiciante (franquiciador) 458
b) Imagen de la marca 458
c) Asistencia permanente del franquiciante al franquiciado 459
d) Poder negociador en favor de los franquiciados frente a proveedores y entidades financieras 459
e) Negocios estables 459
f) Negocio transmisible 459
§ 322. Elementos del contrato de "franchising" 459
§ 323. Obligaciones del "franchisee" (franquiciado) 460
a) Compras de elementos necesarios para el franquiciado en lugares determinados 461
b) Disciplina de grupo 461
c) Información al franquiciante 461
§ 324. Tendencia a la absorción de los franquiciados por los franquiciantes 461
§ 325. Formas más rígidas de "franchising" 462
§ 326. Comparación del "franchising" con el contrato de distribución 463
§ 327. "Franchising" y concesión 463

§ 328. Concepto de "franchising" en la práctica mercantil de los Estados Unidos de Norteamérica 466
§ 329. "Franchising" y ley de defensa de la competencia ... 467
§ 330. Posibilidad de competencia desleal en el "franchising" 468
§ 331. Responsabilidad del franquiciante por hechos del franquiciado 469

F) Contrato de suministro

§ 332. Concepto 470
§ 333. Función 471
§ 334. Diferencias con la compraventa 471
§ 335. ¿Bienes en general o sólo cosas? 472
§ 336. Es un contrato de duración 472
§ 337. Precio 473
§ 338. Pacto de exclusividad 474
§ 339. Suscripción a periódicos 475
§ 340. Normativa aplicable 475
§ 341. Contrato celebrado sin plazo 476
§ 342. Indemnización por ruptura intempestiva 476
§ 343. Clases de suministro 477
a) Para su enajenación posterior (reventa) 477
b) Para consumo del suministrado 477
c) Locación de cosas 477
d) Uso 477
§ 344. Contrato de aprovisionamiento 477

Capítulo VII

CONTRATOS DE CRÉDITO Y FINANCIEROS

A) Introducción

§ 345. Contratos de crédito. Problema semántico 479
§ 346. Concepto 479
§ 347. Intento de definición 481
§ 348. Contratos financieros 481
§ 349. Contratos financieros y negocios financieros 484
§ 350. Contratos bancarios 484
§ 351. Especies de contratos financieros que realizan los bancos 484
a) Préstamo financiero 484
b) Préstamo de títulos 485

c) Apertura de crédito 485
d) Anticipo bancario 486
e) Autorización para girar en descubierto como especie de la apertura de crédito 487
f) Negocio jurídico financiero de otorgamiento de garantías 487
g) Aceptaciones 488
h) Crédito "revolting" 488
i) Descuento 489
j) Descuento de créditos sólo registrados en libros de contabilidad 489
k) Descuento de certificados de obras públicas 490
l) "Swaps" de activos financieros 490
1) Naturaleza jurídica del "swap" de activos 491
2) Contratos de compensación 491
m) Contratos diferenciales 491
§ 352. Cajero automático ("bankomat") 492
§ 353. "Underwriting" 493
a) En firme 494
b) No en firme 494
§ 354. Hacia un nuevo enfoque de los contratos bancarios .. 495
§ 355. Negocio bancario como modo de dominación 495
§ 356. Protección del tomador del crédito 496
§ 357. Responsabilidad de las entidades financieras en el otorgamiento de crédito 497

B) "Leasing"

§ 358. Denominación 498
§ 359. Otros usos de la expresión "leasing" 500
a) "Leasing broker" 500
b) "Lessor agent" (o arrendador) 501
§ 360. Concepto amplio 501
§ 361. "Leasing" financiero y "leasing" operativo 502
§ 362. Función económica 502
§ 363. Intento de definición 503
§ 364. Acción directa del tomador contra el proveedor 506
a) Gastos de mantenimiento del bien objeto del "leasing" 507
b) Carácter bilateral o trilateral del "leasing" 507
c) El dilema en el derecho argentino 508
§ 365. El "leasing" es concebido como una operación financiera 508
§ 366. Opción de compra 509
§ 367. Sobre qué bienes puede recaer el "leasing" 509

§ 368. "Leasing" sobre inmuebles 510
§ 369. Plazo de duración 510
§ 370. Precio 510
§ 371. Opción de compra y el "valor residual" 511
§ 372. Diversas doctrinas sobre la naturaleza jurídica del "leasing" 511
§ 373. El "leasing", la venta-locación y la venta con reserva de dominio 512
§ 374. "Leasing" y "renting" 516
§ 375. "Lease back" 516
§ 376. "Renting" 517
a) Características 517
b) Obligaciones a cargo del locatario 518
c) Derechos del locatario 519
§ 377. Contrato de "affitto" (locación de cosa productiva) .. 519

C) "Factoring"

§ 378. Concepto y antecedentes 522
§ 379. Origen y desenvolvimiento 523
§ 380. El "factoring" en nuestro país 523
§ 381. Terminología 525
§ 382. Partes 525
§ 383. Servicio que presta el factor al factoreado 526
§ 384. Gestión de cobranza a cargo de la empresa de "factoring" 527
§ 385. Modalidades que pueden convenirse entre la empresa de "factoring" y el factoreado 527
§ 386. "Factoring" con financiación y sin financiación 527
§ 387. Distintas modalidades del "factoring" frente al deudor cedido 528
§ 388. Función económica 528
§ 389. Intento de definición. Principales características ... 528
a) Principio de globalidad 529
b) Contratos en masa 529
c) Contrato de duración 529
d) Condiciones para el cobro de las facturas adeudadas por los clientes del factoreado 529
e) Contabilidad 530
f) Notificación al cliente del factoreado que el pago debe hacerlo al factor 530
§ 390. Naturaleza jurídica 530
§ 391. Normas aplicables en derecho argentino 530
§ 392. Comparación con otras figuras contractuales 531

a) Cesión de crédito 531
b) Descuento financiero 532
c) Mandato 532
d) Descuento de facturas 533
§ 393. Otras figuras jurídicas que presentan analogías con el "factoring" 533
a) "Confirming" 533
b) "Forfaitierung" 534
§ 394. Extinción del contrato de "factoring" 535
§ 395. Monto tope de la operatoria 535
§ 396. Clases 536
a) "Factoring" con financiación (o a la vista) 536
b) "Factoring" sin financiación (o al vencimiento) ... 536
c) Con notificación o sin notificación a los deudores cedidos 538
d) Según el ámbito geográfico de aplicación del contrato de "factoring" 538
e) "Factoring" de exportación 538

D) Círculos de ahorro previo para fines determinados

§ 397. Antecedentes. El contrato de ahorro previo 539
§ 398. Contratos de capitalización 540
§ 399. Círculos de compradores (o círculos de ahorro previo) 540
§ 400. Contrato de ahorro. Efectos 541
a) Para el suscriptor 541
b) Efectos del contrato para la sociedad administradora 542
§ 401. Regulación normativa 542
a) Entidades autorizadas. Requisito de la especialización 543
b) Autorización y fiscalización 544
c) El caso de las asociaciones mutuales 544
§ 402. Círculo de ahorro previo para fines determinados. Clasificación 545
§ 403. Sociedad administradora del círculo 546
§ 404. Agentes y otros auxiliares de la sociedad administradora 547
§ 405. Partes. Naturaleza del contrato 547
a) Requisitos del contrato 548
b) Naturaleza jurídica de la relación entre ahorrista y sociedad administradora 549
c) Interpretación del contrato 549
d) El "grupo de ahorristas" no constituye un sujeto de derecho 550

e) Ni el ahorrista individualmente considerado, ni el conjunto de ahorristas sometidos al círculo, son mandantes de la sociedad administradora 551
f) Solicitud de adhesión al círculo 552
g) Contrato entre el "ahorrista" y la sociedad administradora es un contrato de adhesión 553
§ 406. Sociedad administradora y la productora terminal de bienes o servicios 553
§ 407. Adquirente (ahorrista) y empresa proveedora del bien o servicio 554
§ 408. Adquirente y bocas de expendio de los bienes objeto de círculo 555
§ 409. Adjudicaciones de dinero y entes financieros 555
§ 410. Planes de "ciclo (o círculo) abierto" 555
§ 411. Planes de "ciclo cerrado". Organización y funcionamiento 557
§ 412. Cesión del contrato 559
§ 413. Extinción del contrato 559
§ 414. Cuestiones jurídicas que plantea el sistema de ahorro previo para fines determinados 560
a) Tesis del negocio jurídico complejo 560
b) Crítica a la teoría anterior 561
c) ¿De quién adquiere el ahorrista el bien que le es adjudicado? 561
d) Elementos esenciales 562
e) El grupo 563
f) Particularidades del contrato 564
§ 415. Precio fijado por la vendedora 564
§ 416. Sistema "mil por sesenta" (o "sesenta por mil") 565
§ 417. Facultades de la Inspección General de Justicia con respecto a los círculos de ahorro previo 567
§ 418. Competencia federal en la autorización y fiscalización de los círculos y planes de ahorro previo 567
§ 419. Principales características de estos planes 568
a) Reajuste de cuotas 568
b) Garantías prendarias 568
c) Seguros obligatorios a favor de la vendedora 568
d) Cambio o supresión del modelo-tipo del bien 569
e) Pacto de jurisdicción 569
§ 420. Planes de ahorro por grupos cerrados para la adquisición, refacción o ampliación de inmuebles 569
§ 421. Fondo de garantía en los planes referidos a inmuebles 570

E) Tarjeta de crédito

§ 422. Concepto. Contrato del cual emana 570

§ 423. Mecánica 571
a) Emisor o acreditante 571
b) Titular 571
c) Solicitante 571
d) Comerciantes adheridos 571
e) Empresas de franquicia 572
f) Avalista 572
§ 424. Valor legitimante de la "tarjeta" en sí misma 572
§ 425. Relaciones entre el emisor y su titular 572
§ 426. Naturaleza del negocio jurídico base de la emisión de la tarjeta 572
§ 427. Contrato entre la empresa emisora y el comerciante 573
§ 428. Negociación masiva 573
§ 429. Contrato de adhesión 574
§ 430. Condiciones generales de contratación en la emisión de la tarjeta de crédito 574
§ 431. Naturaleza jurídica de la tarjeta de crédito 575
§ 432. Legislación no aplicable 576
§ 433. Tarjeta adicional 576
§ 434. Uso de la tarjeta por quien no es su titular 577
§ 435. Utilización abusiva. Extravío 578
a) Abuso del crédito por el titular de la tarjeta 578
b) Conducta del comerciante 579
§ 436. Validez de las cláusulas contractuales 580
§ 437. Derechos y obligaciones de las partes 581
a) Del usuario 581
b) De la empresa emisora 581
c) Comerciante adherido al sistema 582
§ 438. ¿Procede la vía ejecutiva a favor de la empresa emisora para el cobro de la liquidación? 583
§ 439. Analogía y distinción del contrato de tarjeta de crédito con otros institutos 583
a) Cuenta corriente bancaria 583
b) Carta de crédito 584

F) Contrato estimatorio

§ 440. Consignación y contrato estimatorio 584
a) Antecedentes y vigencia 585
b) Diferencias entre el contrato estimatorio y la consignación 585
c) Lo usual en el comercio 586
§ 441. Finalidad práctica. Caracterización 586
a) Derecho italiano 586
b) Derecho romano 587

c) Glosadores 588
d) Derecho actual 588
§ 442. Naturaleza jurídica (concepciones modernas). Distintas teorías 589
a) Teorías que lo consideran una modalidad de la compraventa 589
1) Compraventa bajo condición suspensiva 589
2) Compraventa bajo condición resolutoria 591
3) Compraventa con reserva de dominio 591
4) Compraventa pura con facultad de rescisión (o desistimiento unilateral a favor del "accipiens") 592
5) Conclusión crítica general a las teorías que ubican al contrato estimatorio como una venta condicional 593
b) Teoría del depósito "advendendum" 593
c) Teoría que ve en el contrato estimatorio una modalidad del contrato de comisión 594
d) Teoría de la naturaleza propia 595
§ 443. Naturaleza jurídica del vínculo que une al "accipiens" con el "tradens" 596
§ 444. Diferencia entre las figuras de la representación y de la autorización 598
§ 445. Objeto del contrato estimatorio 598
§ 446. ¿Pueden ser los títulos valores objeto del contrato estimatorio? 598
§ 447. Precio en el contrato estimatorio 599
§ 448. El término en el contrato estimatorio 599
§ 449. Vencimiento del plazo del contrato estimatorio. Efectos 600
§ 450. El tercero adquirente de la mercadería entregada por el "tradens" al "accipiens" 601
§ 451. Responsabilidad del "accipiens" por pérdida de la cosa. Solución en el derecho argentino 601
a) Teoría de la "aestimatio" 601
b) Teoría de la obligación alternativa 601
c) Teoría de la obligación facultativa 602

Capítulo VIII

LOS DERECHOS INTELECTUALES COMO OBJETO DE LOS CONTRATOS COMERCIALES

A) Introducción

§ 452. Producto intelectual y derecho intelectual 603

§ 453. Importancia de los derechos intelectuales en la economía ... 604
§ 454. Qué se entiende por creación intelectual ... 604
§ 455. Propiedad intelectual. Necesidad de la originalidad creativa ... 604
§ 456. Derechos intelectuales en el derecho argentino ... 606
a) Derechos de autor ... 606
b) Patentes ... 606
c) Marcas registradas ... 606
d) Nombre comercial ... 606
e) Secreto comercial ... 606
f) "Know how" ... 606
g) "Software" ... 606
§ 457. Naturaleza jurídica de los derechos intelectuales ... 607
§ 458. Dos aspectos del derecho intelectual ... 608
a) Derecho moral del autor ... 609
b) Clasificación de los derechos morales de autor ... 609
§ 459. Elementos caracterizantes de los derechos intelectuales ... 610
§ 460. ¿Prescriben los derechos intelectuales? ... 611
§ 461. De los derechos intelectuales al "derecho intelectual" como rama autónoma ... 612
§ 462. Críticas a la autonomía del derecho intelectual ... 612
§ 463. Tecnología. Su impacto en el derecho ... 613
§ 464. Propiedad intelectual y propiedad industrial ... 614
§ 465. Derecho de autor ... 615
a) El derecho de autor según el Convenio de Berna ... 616
b) Alcances de la ley 11.723 ... 617
c) Conceptos de obras literarias, artísticas y científicas ... 618
d) Las fotografías como propiedad intelectual ... 619
e) Eslogan ... 619
f) Artículos periodísticos ... 619
g) Protección del fonograma ... 619
1) Definiciones y alcance de la protección al fonograma ... 620
2) Jurisprudencia nacional sobre protección del fonograma ... 620
h) Protección del "software" ... 620
§ 466. Convenios internacionales sobre protección de los derechos intelectuales ... 621
a) Convenio que establece la Organización Mundial de la Propiedad Intelectual ... 621
b) Convenio de París para la Protección de la Propiedad Industrial ... 622

c) Convenio de Berna para la Protección de las Obras Literarias y Artísticas ... 622
§ 467. Contratos que tienen por objeto la propiedad intelectual derivada del derecho de autor ... 623
a) Edición ... 624
b) Representación de obra teatral ... 625
c) Cesión de los derechos correspondientes al autor de una obra literaria, científica o artística ... 625

B) Transferencia de tecnología

§ 468. Concepto y terminología ... 626
§ 469. Ámbito de estos contratos ... 627
§ 470. Denominación genérica de estos contratos ... 628
§ 471. El precio. Regalía ... 629
§ 472. Protección legal de la tecnología según el Convenio de París de 1883 ... 629
§ 473. Cláusulas usuales en los contratos de transferencia de tecnología ... 632
§ 474. Diversos criterios políticos respecto de la importación de tecnología ... 633
§ 475. Fundamentación política del control del Estado en la importación de tecnología ... 633
§ 476. Régimen actual en la Argentina ... 634
§ 477. Contrato de licencia ... 634
a) Concepto ... 635
b) Naturaleza jurídica ... 635
c) Contrato de licencia y otras figuras afines ... 635
1) Cesión de la patente de invención ... 635
2) Contrato de locación ... 636
d) Diversas clases de licencias ... 636
e) El licenciatario explota la patente bajo su exclusivo costo y riesgo ... 636
f) Finalización del contrato de licencia. Sus efectos 637
§ 478. Contrato de "know how" ... 637
a) Definición ... 638
b) "Know how" y secreto industrial ... 639
c) "Know how" técnico y "know how" comercial ... 640
d) "Know how" comercial y el contrato de "franchising" ... 640
e) Responsabilidad del receptor del "know how" ... 641
f) Obligación de guardar secreto por parte del receptor del "know how" ... 641
g) Protección del secreto tecnológico ... 642

h) Diferencia entre "know how" y licencia 643
i) El término "know how" en la práctica 643
§ 479. Contrato de asistencia (o ayuda) técnica 644
§ 480. Contrato de información técnica 644
§ 481. Transmisión de secreto industrial 645
§ 482. Cesión de tecnología 646
§ 483. Otros contratos 646
a) De información 646
b) De investigación 646
c) De venta de equipos industriales o bienes de capital en general 646
d) Contratos clásicos que pueden implicar transferencia de tecnología 647
§ 484. Regalía ("royalty") 647
§ 485. Marcas y transferencia de tecnología 647

C) Consultoría

§ 486. Concepto y finalidad de este contrato 648
§ 487. Contrato de consultoría y transferencia de tecnología 648
§ 488. Terminología. Partes 649
a) Consultor 649
b) Consorcio 649
c) Firma consultora o consultor local 649
§ 489. Obligaciones de la consultora 649
§ 490. Aspectos básicos de la ley 22.460 650
§ 491. Obligación de guardar secreto 650
§ 492. Contrato de consultoría y propiedad intelectual e industrial 651
§ 493. Obligación de brindar información aclaratoria y complementaria 651
§ 494. Contrato de consultoría y "joint venture" 652
§ 495. Buena fe, deber de lealtad y colaboración entre las partes 652
§ 496. Estipulaciones de práctica en los contratos de consultoría 652
§ 497. Plazo del contrato 653
§ 498. Colaboración que la consultante debe prestar a la consultora 653
§ 499. Responsabilidad personal de los profesionales de la consultora por el o los dictámenes 654
§ 500. Responsabilidad de la consultante 654
§ 501. Cláusulas liberatorias de responsabilidad civil 654
§ 502. Contrato de consultoría y contrato de establecimiento "llave en mano" ("turn key") 655

§ 503. La consultora como adjudicataria de la obra o servicio objeto del contrato de consultoría 655
§ 504. "Consulting engineering" (consultora en ingeniería) . 656
§ 505. Naturaleza jurídica del contrato de consultoría 656

D) Contratos informáticos

§ 506. Terminología 656
§ 507. "Telemática" 656
a) Impacto económico de la informática 657
b) De la informática como tecnología al "derecho de la informática" 658
c) Informática jurídica 660
§ 508. Contratos sobre informática (contratos informáticos) 660
a) "Hardware" 661
b) "Software" 662
c) Contratos que tienen por objeto un "software" ... 664
§ 509. Contratación del "software" y del "hardware" 666
§ 510. Formación del contrato 668
a) Etapa precontractual 669
b) Forma del contrato 669
c) Definiciones previas 670
d) Objeto del contrato 670
e) Recepción 670
§ 511. Reglas de interpretación de los contratos informáticos 671
§ 512. Contratos de prestación de servicios informáticos ... 673
§ 513. Tutela jurídica del "software" 674
a) Aplicación de los medios genéricos de protección . 674
b) Protección por medio del derecho de patentes 674
c) Protección mediante el derecho de autor 675
d) Protección a través de medios específicos 675
§ 514. El documento electrónico como cosa 676

E) Contratos de asistencia administrativa ("management")

§ 515. Terminología y concepto 677
§ 516. Asistencia gerencial y contrato de "management" ... 678
§ 517. Contratos de "management". Diferencias con otras figuras 678
§ 518. Contrato de "management" y nuestro derecho societario 679
§ 519. Contrato de asistencia gerencial y contrato de "management" 681

§ 520. Contrato de gestión común 682
§ 521. Sociedad de "management" y directorio 682

Capítulo IX

CONTRATOS PARA FINES PUBLICITARIOS

§ 522. Concepto. Especies 685
a) Caracterización 685
b) Clasificación 687
c) Creación publicitaria 688
d) Campaña publicitaria 688
e) Difusión publicitaria 690
f) La causa en estos contratos 691
g) Locación de obra entre anunciante y empresa periodística 691
h) ¿Hay contrato de compraventa entre el avisante y el medio periodístico? 692
i) Contrato de mediación (o comisión) publicitaria .. 693
§ 523. Agente publicitario: su función 693
§ 524. ¿Contrato "intuitu personae"? 694
§ 525. Locación de cosa con fines publicitarios 695

Capítulo X

CONTRATO DE VIAJE Y TURISMO

A) Consideraciones generales

§ 526. Antecedentes 697
§ 527. Terminología. Explicación previa 697
§ 528. "Tour". Excursión. Crucero 699
§ 529. Importancia del turismo en la actualidad 699
§ 530. Turismo en los países en vías de desarrollo 700
§ 531. Organización Mundial de Turismo (OMT) 701
a) Miembros 702
b) Órganos 702
c) Personalidad jurídica 702
d) Lenguas e interpretaciones 703
e) Fines 703

§ 532. Contratos de viaje y turismo 703
§ 533. "Tour" 704
a) Organización del "tour" colectivo 704
b) Ámbito del "tour" 704
c) Turista internacional. Convención sobre Facilidades Aduaneras para el Turismo 704

B) Empresas de viajes

§ 534. Introducción 706
§ 535. Contrato de viaje. Concepto 706
a) Naturaleza jurídica del contrato de viaje 706
b) Concepto de contrato de viaje según el Convenio Internacional de Bruselas 706
§ 536. Viajero 707
§ 537. Contrato de organización de viaje 707
§ 538. Organizador de viajes 707
§ 539. Contrato de intermediación de viaje 708
§ 540. Agentes de viajes 709
a) Actividades permitidas por la ley 18.829 a los agentes de viajes 709
b) Regulación legal de las agencias de viajes 710
c) Carácter de especialidad que debe revestir la agencia de viajes 710
d) Requisitos para la transferencia de una agencia de viajes 711
e) Fiscalización permanente de las agencias de viaje 711
f) Tutela del cliente 711
g) Agencias de viajes y turismo. Su relación con las empresas de aviación 712
h) Agente de compañía aérea 713
i) Designación del agente de compañía aérea 713
§ 541. Asociación del Transporte Aéreo Internacional ("International Air Transport Association" –IATA–) 714
a) Contrato entre una empresa aérea adherida a IATA y un agente de venta de pasajes 715
b) Otras cláusulas contenidas en las condiciones generales impuestas por IATA 716

C) Responsabilidad

§ 542. Responsabilidad por incumplimiento en el transporte aéreo ¿es de la compañía o de su agente? 717

§ 543. Responsabilidad del agente de viajes en general 717
§ 544. Responsabilidad del agente ante la compañía aérea . 718
§ 545. Responsabilidad del agente de viajes ante el cliente por cuestiones vinculadas al transporte aéreo 718
§ 546. Responsabilidad del agente de viajes que actúa como intermediario por incumplimiento de la empresa organizadora de viajes 718
§ 547. Responsabilidad de las empresas organizadoras de viajes 719

D) El Convenio de Bruselas

§ 548. Ámbito de aplicación 721
§ 549. Obligaciones generales de los organizadores e intermediarios de viajes y de los viajeros 721
§ 550. Contrato de organización de viaje 722
§ 551. Obligación de la empresa de viajes de entregar documento escrito al viajero 722
§ 552. Supuesto de omisión 722
§ 553. Sustitución de la persona del viajero 723
§ 554. Facultad de desistimiento unilateral a favor del viajero 723
§ 555. Posibilidad de resolución contractual reconocida al organizador de viajes 723
a) Circunstancias sobrevinientes imprevisibles 723
b) No reunirse en el plazo previsto el número mínimo de viajeros 723
§ 556. Obligación impuesta al organizador de viajes en caso de resolución contractual por alguna de las circunstancias previstas precedentemente 723
§ 557. Aumento del precio del viaje 724
§ 558. Responsabilidad del organizador de viajes frente al viajero 724
a) Responsabilidad del organizador de viajes ante el viajero por los hechos de sus empleados y representantes 724
b) Organizador que efectúa por sí mismo los servicios 724
c) Organizador de viajes que encomienda los servicios a terceros 725
§ 559. Responsabilidad del viajero en el contrato de organización de viaje 725
§ 560. Contrato de intermediación de viaje 725

a) Contrato de intermediación ante un organizador de viajes 726
b) Contrato de intermediación para la prestación al viajero de un servicio aislado 726
c) Obligación de documentar el contrato por escrito 726
d) Facultad de desistimiento unilateral del viajero .. 726
e) Responsabilidad del intermediario de viajes 726
1) Responsabilidad del intermediario de viajes por los hechos de sus dependientes y representantes 727
2) Responsabilidad del viajero ante el intermediario de viajes 727
§ 561. Supuestos de responsabilidad extracontractual tanto del organizador como del intermediario de viajes 727
§ 562. Daño sufrido por el viajero en caso de dolo o culpa grave de la empresa de viajes 727
§ 563. Posibilidad de someter el contrato a árbitros 728
§ 564. Plazos de prescripción 728
§ 565. Tutela jurídica del viajero. Nulidad de las estipulaciones contrarias al Convenio 729
§ 566. El Convenio de Bruselas y los convenios sobre transporte 729

E) Diversas relaciones jurídicas derivadas de la actividad relacionada con el contrato de viaje

§ 567. Introducción 729
§ 568. Relación entre la empresa mayorista y la agencia de viajes 729
§ 569. Asistencia turística total 730
a) Asistencia integral 730
b) Asistencia médica 730
c) Asistencia legal 731
d) Asistencia financiera 731
e) Seguros 731
§ 570. La hotelería como elemento indispensable para el turismo 731
§ 571. Establecimientos destinados a la actividad turística . 732
a) Requisitos para su funcionamiento 732
b) Calificación de "alojamiento turístico" 733
c) Prohibiciones 733
d) Características de las sanciones aplicadas 733
§ 572. Secretaría de Turismo de la Nación 734

Capítulo XI

CONTRATOS DE COLABORACIÓN, DE ORGANIZACIÓN, PLURILATERALES Y ASOCIATIVOS

A) Caracterizaciones

§ 573. Aclaración previa 737
§ 574. Contratos de colaboración 738
§ 575. Contratos de organización 739
§ 576. Contratos plurilaterales 740
§ 577. Contratos asociativos (o figuras asociativas) 741
§ 578. Contratos asociativos en sentido propio y en sentido lato 742
a) Contratos asociativos en sentido lato 742
b) Contratos asociativos en sentido propio 743
§ 579. Conclusión 743

B) "Joint venture" en particular

§ 580. La expresión "joint venture" y su significado 744
§ 581. Concentración empresaria. Empresas conjuntas 746
§ 582. "Joint venture", concentración empresaria y empresas conjuntas 748
§ 583. Intento de conceptualización 750
§ 584. "Joint venture" en el derecho argentino 751
§ 585. "Joint venture" y sociedad 753
§ 586. Especies 753
a) "Joint venture" corporativa ("joint venture corporation" o "corporated joint venture") 753
1) Sociedad extranjera que concurre a la formación de una "joint venture" societaria local 755
2) Ley de inversiones extranjeras 755
3) La tecnología como aporte de capital en una "joint venture corporation" 755
b) "Joint venture" contractual ("joint venture agreement" o "contractual joint venture") 756
§ 587. Posibilidades de las "joint venture" contractuales en el derecho argentino 759
a) Agrupaciones de colaboración 759
b) Unión Transitoria de Empresas (UTE) 759
c) Negocios en participación 760
§ 588. Transferencia de tecnología y "joint venture" 760

§ 589. "Joint venture" internacionales 761
§ 590. Especies dentro de las "joint venture" internacionales de carácter contractual 762
a) Aportación de activos financieros 763
b) "Venture-capital-companies" (sociedades de financiación de riesgo) 763
c) Aportación de bienes de capital no dinerarios 764
d) Aportación de tecnología 764
e) Participación entre sociedades preexistentes 765
§ 591. Contrato de "pool" y "joint venture" 765

Capítulo XII

NUEVAS FIGURAS CONTRACTUALES REFERIDAS AL DOMINIO Y USO DE INMUEBLES

A) Introducción

§ 592. Novedad 769

B) Club de campo ("country club")

§ 593. Concepto y naturaleza jurídica 769
§ 594. Alcances de la indivisión forzosa 770
§ 595. Organización 771
§ 596. Notas características 771
§ 597. Creación de una asociación civil propietaria de las partes comunes y administradora del club de campo . 772
§ 598. Cuándo la asociación civil es propietaria de los bienes comunes del club de campo 774
§ 599. Reglamento interno 775
§ 600. Situación del adquirente del lote 776
§ 601. Interés público e interés privado 776
§ 602. Carácter asociativo del vínculo entre los copropietarios 777
§ 603. Funciones del administrador del club de campo 778
§ 604. Efectos y alcances de la sanción aplicable al propietario incumpliente 778
§ 605. Supuesto de falta de estatuto o reglamento 778
§ 606. Competencia de las provincias en función de su poder de policía municipal 778

C) Tiempo compartido

§ 607. Concepto 779
§ 608. Enfoque jurídico. Contrato 780
§ 609. Reglamento 780
§ 610. Administrador 780
§ 611. Plazo para el uso de la unidad (tiempo compartido) . 782
§ 612. Asignación del período de uso 782
§ 613. Sistema de intercambios internos 783
§ 614. Tiempo compartido con intercambio externo 783
§ 615. Tiempo compartido sin unidad predeterminada 784
§ 616. Naturaleza jurídica del "tiempo compartido" 784

Bibliografía 789