ÍNDICE SUMARIO

SEXTA SECCIÓN

CONTRATOS DE OBRA Y SERVICIOS

CAPÍTULO XXII

TRABAJO, SERVICIOS Y OBRA

Aproximación: categorías legales de servicios 9

Primera Parte – Las distintas posiciones

I. Modelos históricos del contrato de servicios 10

II. Fenómeno de expansión del sector de servicios y finalidad económica del contrato 12

III. La división entre trabajo dependiente, servicios y obra 13

1. Tesis tripartita 13
2. Tesis bipartita 15
3. Los servicios como trabajo autónomo 19

Segunda Parte – El distingo entre el contrato de trabajo, de servicios y de obra

I. El servicio dependiente: el contrato de trabajo 20

1. La dependencia 20
2. La colaboración autónoma y dependiente 22
3. El distingo en la jurisprudencia 22

II. El servicio autónomo: locación de servicios y de obra 23
1. El servicio es un hacer con un valor específico y no un dar 23
2. El servicio es actividad intangible 24
3. La noción de obra 25
A) La obra importa un resultado como producto de la actividad 25
B) La obra genera un bien reproducible 25
C) La noción de obra como resultado 26
D) La obra implica la ejecución de un hacer técnico y determinado 27

CAPÍTULO XXIII

CONTRATOS DE SERVICIOS PROFESIONALES

Primera Parte

I. Aspectos generales 29
1. Teoría del mandato 30
2. Teoría de la locación de servicios 30
3. Teoría de la locación de obra 31
4. Teoría del contrato atípico 32
5. Teoría del contrato multiforme 32
6. Teoría del contrato profesional 32
II. Caracteres 33
III. Sujetos 35
1. Características de una definición normativa de profesional 35
IV. Prueba 37
V. El profesional: obligación nuclear 37
1. Principales características 37
2. Ausencia de una teoría de las obligaciones de hacer 38
3. La tesis de la obligación de medios y de resultado 38
A) La tesis clásica 39
B) La aceptación como clasificación general 39
C) El distingo como *suma divisio* 40
D) El resultado como *opus* técnico 41

E) El fraccionamiento de la clasificación 42
F) Criterios de distinción 43
4. La tesis superadora del distingo 43
VI. El profesional: deberes secundarios de conducta 46
VII. Efectos 47
1. Obligación nuclear del locatario: pago del precio 47
A) Características generales 47
B) Sujetos obligados al pago 48
C) La cesión y el recupero 49
D) El honorario profesional 50
E) El precio abusivo 50
F) *Exceptio non adimpleti contractus* 51
G) Prescripción 51
2. Deberes de colaboración del locatario 51

Segunda Parte – Contratos profesionales especiales

I. Abogados, médicos, profesionales de la construcción, deportistas: reenvío 52
II. Contadores, auditores, síndicos 52
1. Costumbres y finalidad económica 52
2. El contrato celebrado por contadores y auditores 52
3. Responsabilidad frente a terceros 53
III. Contrato de consultoría y de *engineering* 54
1. Contrato de consultoría 54
A) Concepto y calificación 54
B) Sujetos y objeto 55
C) Efectos 55
2. El contrato de *engineering* 55
IV. Contrato de asesoramiento, de administración y gestión gerencial (management) 56

CAPÍTULO XXIV

CONTRATO DE CONSTRUCCIÓN DE OBRAS MATERIALES

..... 59
I. Antecedentes históricos y reforma legislativa 60

II. Costumbres y finalidad económica del contrato 61
III. Concepto, finalidad y caracteres 62
1. Concepto 62
2. La finalidad típica 64
3. Caracteres 65
IV. Delimitación y modalidades 66
1. Delimitación con la compraventa, con el contrato de trabajo y de servicios 66
2. Delimitación con el mandato 66
3. Modalidades 67
A) Ajuste alzado 68
B) Por unidad de medida 69
C) Por coste y costas 70
D) Contratos de obra conexos. Subcontrato y cesión 70
E) El dueño como empresario (por economía o administración) 71
F) Distintos sujetos y contratos 71
4. El contrato de obra "llave en mano" 71
5. Locación de obra y régimen de prehorizontalidad 72
6. Locación de obra y protección del consumidor 73
V. Elementos esenciales: objeto 74
1. La obra: licitud, determinación. Límites culturales y ambientales 74
2. El precio 74
VI. Forma 75
VII. Prueba 75
VIII. Efectos entre las partes 76
1. El empresario: obligación nuclear 76
A) Hacer la obra conforme a las instrucciones y al *standard* aplicable 76
B) La obligación de entrega de la obra 78
1) La entrega: definición y efectos 78
2) Derecho de recibir e inspeccionar por parte del dueño 79
3) La recepción y aceptación: efectos 79
4) Vicios aparentes y vicios ocultos 80

5) Cláusula de recepción provisional: a prueba o con garantía 82
6) Plazo y prórroga convencional 82
7) Lugar de entrega 84
C) Acciones frente al incumplimiento de la obligación del empresario 84
D) Deberes secundarios de conducta 86
1) Deber de colaboración: entrega de materiales de la obra 86
2) Deber de colaboración: facilitar la inspección, consentimiento tácito del dueño 87
3) Deber de información 88
4) Deber de custodia 88
E) Esquema del régimen de responsabilidad, riesgos y garantía 88
F) Riesgos del contrato antes de la entrega 89
G) Garantía posterior a la entrega, por vicios de construcción, suelo y materiales 91
1) Edificios u obras en inmuebles destinados a larga duración 93
2) Existencia de ruina total o parcial 93
3) Causada por un vicio de la construcción, del suelo o la mala calidad de los materiales 94
4) Tutela inhibitoria y resarcitoria 96
5) Caducidad y prescripción 96
6) Responsabilidad indistinta del arquitecto, proyectista o empresario de obra frente al dueño 96
7) Responsabilidad entre los participantes 98
7.1) El arquitecto 98
7.2) Arquitecto y empresario 98
7.3) Proyectista y empresario de obra 98
7.4) Distribución de la indemnización 99
7.5) Responsabilidad del tercero vendedor de los materiales 99
7.6) Responsabilidad del Estado por omisión de control 99

2. El dueño: obligación nuclear de pagar el precio 100
A) La obligación: modalidades, tiempo, lugar de pago..... 100
B) Acciones del dueño frente al incumplimiento de la obligación de ejecutar la obra..... 101
1) Suspensión y resolución frente a las diversas modalidades de pago..... 101
2) Derecho de retención 102
3) Excesiva onerosidad sobreviniente..... 102
C) Precio por los trabajos adicionales 103
D) Privilegios del crédito empresario 104
E) Prescripción..... 105
F) Acción directa de cobro del precio por parte de los obreros y vendedores de materiales 105
G) Deberes secundarios de conducta 105
IX. Responsabilidad de las partes frente a terceros 107
1. Responsabilidad por el hecho propio o de las cosas 107
2. Responsabilidad por el hecho de las personas ocupadas en la obra 108
X. Modificaciones subjetivas: cesión y subcontratación 108
XI. Extinción: Causas de extinción 109
1. Cumplimiento del contrato..... 109
2. Rescisión unilateral por parte del dueño de la obra 109
3. Causas subjetivas: muerte, desaparición y quiebra del empresario..... 111
4. Imposibilidad de hacer la obra 113
5. Resolución por incumplimiento 113

CAPÍTULO XXV

CONTRATOS SOBRE DERECHOS INTELECTUALES

..... 115

Primera Parte – Las obras intelectuales

I. Costumbres actuales y finalidad económica 116
II. Bienes inmateriales, derechos reales y personales. Niveles de protección..... 117

III. Derecho de autor. Obra y propiedad intelectual 118
1. Obra intelectual. Reproducibilidad. Originalidad 119
2. Obras protegidas..... 120
IV. Derechos del autor 123

Segunda Parte - Contratos sobre derechos intelectuales

I. Contrato de edición 124
1. Concepto..... 124
2. Calificación y delimitación 125
3. Caracteres..... 127
4. Objeto..... 128
5. Forma y prueba..... 128
6. El autor 129
A) Obligación de hacer la obra y de entregarla..... 129
B) Deber de colaboración 129
C) Garantía de autenticidad y disfrute de la obra 129
D) Acciones frente al incumplimiento..... 129
7. El editor 130
A) Obligación de pagar el precio..... 130
B) Obligación de imprimir, distribuir y vender la obra..... 130
C) Deber de colaboración 131
8. Riesgos del contrato: pérdida o deterioro 131
9. Modificaciones subjetivas. Cesión..... 132
10. Extinción 132
II. Contrato de representación..... 133
1. Concepto..... 133
2. Normas aplicables 135
3. Efectos 135
A) El autor 135
B) El empresario 135
4. Modificaciones subjetivas. Cesión..... 137
5. Extinción 138
III. Cesión-venta de la obra 138
IV. La exhibición de obras de arte 139

Tercera Parte – Servicios. Espectáculos y juegos en el Derecho del consumidor

I. Contrato de espectáculo: concepto, caracteres, efectos 140
II. El deber de seguridad 141
1. Deber de seguridad en espectáculos deportivos 142
2. El deber de seguridad en los espectáculos musicales 143
3. El deber de seguridad en los juegos 143
4. Deber de seguridad en los servicios educativos, de recreación en clubes deportivos 144

CAPÍTULO XXVI

CONTRATOS SOBRE DERECHOS DE PROPIEDAD INDUSTRIAL

Primera Parte – Los derechos de propiedad industrial

..... 145
I. Costumbres actuales y finalidad económica 146
II. La protección basada en derechos reales y personales 148
III. Los derechos de propiedad industrial 149
IV. Patentes 150
1. Antecedentes 150
2. El derecho de patente-propiedad-privilegio 151
3. Invenciones patentables 151
4. Creaciones no consideradas invención e invenciones no patentables 152
5. Modelos de utilidad 154
6. Derecho a la patente 154
7. Transmisibilidad 155
8. Obligación de explotar la patente: licencias obligatorias 155
9. Explotaciones no comerciales 156
10. Abuso y prácticas anticompetitivas 157
V. Marcas 157
VI. Nombre comercial 161
VII. La información 161
VIII. El know-how 161

Segunda Parte – Contratos sobre derechos de propiedad industrial

I. Licencia 163
1. Concepto 163
2. Calificación 164
3. Caracteres 164
4. Modalidades 165
5. Contenido 166
6. Obligaciones del licenciante 167
7. Obligaciones del licenciatario 168
8. Extinción 168
II. Cesión de derechos industriales 169
III. Contrato de delimitación del uso de una marca 169
IV. Contratos de fabricación por cuenta de terceros 170
V. Contrato de know-how 170
VI. Contrato de asistencia técnica 172
VII. Transmisión de secreto industrial 173

CAPÍTULO XXVII

CONTRATOS CON FINALIDAD PUBLICITARIA

Primera Parte – La publicidad

I. Bienes jurídicos protegidos: competencia, libertad de expresión, consumidores. Distintas finalidades de la publicidad 175
II. Concepto 176
III. Calificación dentro de la libertad de expresión 177
IV. Calificación como servicio de valor pecuniario 177
V. Restricción al derecho a la publicidad 178
1. Prohibiciones expresas 178
2. Restricciones basadas en el interés público 178
VI. Publicidad ilícita 179
1. Cláusula general 179
2. Publicidad engañosa 179

3. Publicidad subliminal 180
4. Publicidad comparativa 180
VII. Publicidad y omisión del deber de informar 181
VIII. Interpretación 182
IX. Responsabilidad frente a terceros 183
1. Responsabilidad por lesión al derecho a la identidad 183
2. Responsabilidad derivada de la publicidad inductiva 183
3. Los modelos discriminatorios y la publicidad 184

Segunda Parte – Contrato de publicidad

I. Concepto 184
II. Caracteres 185
III. Efectos. Obligaciones del publicista 185
IV. Obligaciones del empresario anunciante 186
V. Rescisión unilateral y resarcimiento de expectativas futuras 186
VI. Daños derivados de la caída de un cartel publicitario 187

CAPÍTULO XXVIII

CONTRATO DE ESPONSORIZACIÓN

I. Costumbres y finalidad económica 189
II. Concepto. Elementos y caracteres 190
III. Delimitación 192
IV. Modalidades 192
V. Sujetos. Minoridad. Federaciones 193
VI. Efectos. Obligaciones del esponsorizado 193
1. Obligación nuclear y deberes secundarios de conducta 193
2. Límites de la exigibilidad 194
3. Incumplimiento imputable 195
VII. Efectos. Obligaciones del esponsor 195
VIII. Riesgos del evento 195
IX. Responsabilidad frente a terceros 195

SÉPTIMA SECCIÓN

CONTRATOS MÉDICOS

CAPÍTULO XXIX

LA MEDICINA PRIVADA O PREPAGA

I. Calificación del vínculo entre la empresa y el paciente 199
1. Descripción del vínculo 199
2. Medicina prepaga y seguro de salud: elementos y concepto 202
3. La aplicación analógica de las reglas del seguro 204
4. ¿Vínculo asociativo o de cambio? 205
5. El problema de la aleatoriedad. Posibilidad de recupero de fondos. Traslación de riesgos 205
6. Contrato de adhesión y de consumo 207
7. Elementos de previsión: correspectividad de larga duración 207
II. El objeto del contrato: delimitación del riesgo cubierto 207
1. La extensión de la cobertura 207
2. La interpretación de términos ambiguos en la delimitación del riesgo 209
3. La obligatoriedad de la oferta a través de la publicidad 211
4. Sistemas cerrados y abiertos 212
5. Exclusión de cobertura 213
6. El establecimiento de períodos de carencia 213
7. Enfermedades preexistentes. Exámenes médicos de ingreso 213
A) El carácter aleatorio del seguro 213
B) El origen de la enfermedad 214
C) La existencia y la manifestación de la enfermedad 214
D) La carga informativa y la reticencia 216
E) Carga de la prueba y consecuencias 216
F) Efectos 217
III. Las obligaciones 218
1. La obligación nuclear 218
A) Servicios médicos en contratos de larga duración 218

B) La obligación de dar servicios mínimos. Constitucionalidad de la ley 24.754 218
C) La cobertura de lo normal presume la de lo urgente..... 220
D) La promesa de una calidad especial 220
E) Límites temporales-monetarios-cuantitativos. Claridad y razonabilidad..... 220
F) El problema de las derivaciones 223
2. Deberes colaterales..... 223
A) El ofrecimiento de alternativas suficientes..... 223
B) Deber de cooperación 224
C) Deber de seguridad 224
3. Deberes vinculados al orden público: obligación de atención de urgencias..... 224
IV. La extinción del contrato 225
1. Modalidades del plazo en la medicina prepaga 225
A) Plazo resolutorio anual 225
B) Plazo indeterminado 226
C) La garantía de permanencia 226
2. La cláusula de rescisión unilateral 227
A) La bilateralidad como presupuesto de la cláusula 227
B) El uso abusivo de la cláusula 227
C) La llamada rescisión unilateral con causa..... 228

OCTAVA SECCIÓN

CONTRATOS DE COLABORACIÓN EMPRESARIA

CAPÍTULO XXX

CONTRATOS DE COLABORACIÓN EMPRESARIA

..... 231

Primera Parte – Teoría general de los contratos asociativos

I. Contratos con función asociativa: noción 232

II. Razones del surgimiento de la idea 232
III. Distintas especies: contratos asociativos no societarios y societarios..... 233
IV. Costumbres y finalidad económica de los contratos asociativos no societarios de colaboración interempresarial 233
V. Contratos asociativos como contratos plurilaterales de organización no societaria..... 235
VI. La evolución desde el modelo societario hacia el *joint venture* 237
1. El modelo societario: la presunción de existencia de sociedad, personalidad jurídica y tipicidad legal 237
2. Insuficiencia del modelo societario: soluciones de Derecho Comparado 239
3. Persistencia del modelo societario 240
VII. Análisis dogmático de la colaboración 240
1. Contratos con deberes colaterales de colaboración 240
2. Contratos de colaboración gestoria 241
3. Contratos de colaboración societaria 242
4. Contratos de colaboración asociativa: el contrato asociativo 243

Segunda Parte – Contratos asociativos en especial

I. El contrato asociativo no societario 244
1. Noción..... 244
2. Determinación del objeto 245
3. Adquisición de ganancias a título originario 245
4. Separación funcional y patrimonial 245
5. Las formas 246
6. Inaplicabilidad del régimen de la sociedad 246
7. Responsabilidad frente a terceros..... 247
II. El negocio en participación 247
III. Agrupación en colaboración..... 249
1. Concepto y caracteres..... 249
2. Delimitación 251
3. Sujetos..... 253
A) Requisitos 253

B) Sociedades civiles, comerciales, cooperativas, privadas y públicas, nacionales o extranjeras 253
C) Empresarios individuales 254
4. Capacidad 254
5. Objeto 255
6. Plazo 256
7. Causa 256
8. Forma 256
9. Efectos 258
10. Dirección y administración 258
11. Fondo común operativo 260
12. Aportes 261
A) Contenido patrimonial 261
B) Pasivo 261
13. Los terceros 262
14. Participación en las actividades comunes y en su resultado 262
15. Responsabilidad hacia terceros 262
A) Responsabilidad de los participantes por deudas contraídas en nombre de la agrupación 262
B) Responsabilidad del participante por actuación individual 263
C) Responsabilidad por el hecho ajeno 264
D) Acreedores particulares de los participantes 264
16. Disolución 264
17. Efectos 268
IV. Uniones transitorias de empresas 269
1. Concepto 269
2. Formalidades 271
3. Representante 272
4. Responsabilidad 272
5. Quiebra, muerte o incapacidad de los socios 273
V. Contrato de sociedad 273
1. Sistemas de regulación de los contratos asociativos proyectados 273

2. Sistema societario argentino 275
A) Régimen dual: sociedad civil y sociedad comercial 275
B) Criterio de distinción entre sociedad civil y sociedad comercial 275
C) Sociedades regulares e irregulares 276
3. Breve referencia a la estructura del contrato de sociedad civil 276
4. Breve referencia a los aspectos funcionales del contrato de sociedad civil 277

NOVENA SECCIÓN

EL FIDEICOMISO

CAPÍTULO XXXI

EL FIDEICOMISO

Primera Parte – El fideicomiso ordinario

I. Costumbres y finalidad económica del contrato 283
II. Antecedentes de Derecho Comparado y nacional 285
III. Concepto 288
1. Elementos típicos 289
2. Finalidad típica: la propiedad fiduciaria 291
3. Sujetos: posición jurídica y facultades 294
A) Fiduciante 294
B) Fideicomitente 294
C) Fiduciario 294
D) Beneficiario 295
E) Fideicomisario 296
IV. Caracteres y delimitación 297
1. Contrato con efectos reales y obligacionales 297
2. Negocio indirecto. Negocio unitario de doble efecto 297
3. Negocio de confianza 298

4. Bilateral o plurilateral 298
5. Consensual 298
6. Oneroso 298
7. Delimitación con el negocio simulado 298
8. Delimitación con el mandato 299
V. Elementos esenciales y típicos 299
1. Consentimiento 299
2. Objeto 300
A) Bienes que pueden ser objeto del contrato 300
B) Precio 301
C) Plazo 301
3. Causa 302
VI. Forma 302
VII. Efectos entre las partes 303
1. El fiduciario 303
A) Obligaciones de diligencia y transmisión dominial 303
B) Deberes secundarios de conducta 304
B.1) Deberes de información: obligación de rendir cuentas 304
B.2) Deber de cuidado: carga de aseguramiento 304
C) Cláusulas prohibidas 304
D) Derechos del fiduciario 305
D.1) La dinámica del patrimonio fiduciario 305
D.2) Retribución y reembolso de gastos 305
D.3) Adquisición de los frutos y productos 307
D.4) Disponer o gravar los bienes 307
D.5) Legitimación para la protección de los bienes 308
2. El fiduciante 309
A) Obligaciones: entrega de los bienes 309
B) Derechos del fiduciante 309
VIII. Efectos frente a terceros 310
1. La inscripción registral: comienzo y duración de la oponibilidad 310
2. Acreedores frente al patrimonio fiduciario 310
3. Responsabilidad por daños 312

IX. Modificaciones subjetivas: cese y sustitución del fiduciario 312
X. Extinción 314
1. Causas de extinción 314
2. Efectos de la extinción 315
3. Insuficiencia del patrimonio fideicomitido 316
A) Procedimientos voluntarios de liquidación 316
B) La regla: liquidación del fideicomiso ordinario 317

Segunda Parte – Fideicomisos especiales

I. Fideicomiso financiero 317
1. Concepto 317
2. Securitización 319
A) Concepto 319
B) Proceso de titulización: contrato primario, contrato secundario, título valor 320
B.1) Contrato primario 320
B.2) Contrato secundario 321
B.3) Creación de título valor 321
B.4) Contrato de inversión 321
3. Costumbres y finalidad económica 322
4. Certificados de participación y títulos de deuda 322
A) La definición legal 322
B) Calificación como títulos valores 322
C) Los certificados de participación 323
D) Los títulos de deuda 323
5. Liquidación 324
II. Fideicomiso en garantía 325
1. Concepto 325
2. Sujetos 326
3. Facultades del fiduciario 327
4. Facultades del fiduciante: revocabilidad 327
5. Objeto: requisito de la especialidad 327
6. Ejecución 328
III. Fideicomiso testamentario 328

DÉCIMA SECCIÓN

CONTRATOS DE CRÉDITO Y FINANCIEROS

CAPÍTULO XXXII

CONTRATOS DE CRÉDITO Y FINANCIEROS

Introducción

. 333

Primera Parte – El mutuo

I. Antecedentes históricos y reformas legislativas 334
II. Concepto 335
1. Definición. 335
2. La promesa de mutuo. 337
III. Caracteres. 338
IV. Delimitación. 340
1. Con el comodato 340
2. Con los contratos de cambio: la locación y la compraventa . . . 341
3. Con el contrato de sociedad. 342
V. Modalidades. 342
VI. Presupuestos del contrato: capacidad y representación. 343
VII. Elementos esenciales 343
1. Consentimiento 343
2. Objeto. 344
3. Causa 345
4. Plazo. 345
VIII. Forma y prueba 347
IX. Efectos 348
1. El mutuante 348
A) La "obligación de entrega de la cosa" 348
B) La garantía por vicios 348
2. El mutuario: La obligación de restitución 349
3. Cláusulas inválidas y abusivas. 349
X. Los intereses. 350
1. Concepto: interés y riesgos contractuales 350

2. Caracteres, nacimiento, extinción. 351
3. Clases: compensatorio, moratorio y punitorio; anatocismo. 351
4. La regulación de la tasa de interés 353
5. El interés en el contrato de mutuo 354
6. El control de la tasa de interés en el mutuo 355
7. Efectos 356

Segunda Parte – La financiación empresaria

I. Costumbres y finalidad económica 356
1. Instituciones: el mercado financiero ha provocado un elevado grado de institucionalización (de dinero y de capitales) 356
2. Modalidades actuales del crédito empresario. 358
II. Fideicomiso. Leasing. Factoring: reenvío 359
III. Contrato de underwriting 359
1. Costumbres y finalidad económica 359
2. Concepto. 360
3. Caracteres 360
4. Modalidades 360
5. Calificación y legislación aplicable 361
6. Sujetos. 362
7. Objeto: títulos que pueden ser objeto del contrato, monto de la emisión, condiciones 362
8. Período precontractual y celebración del contrato 362
9. Efectos entre las partes 363
IV. Instrumentos financieros derivados (*derivatives*) 363
1. Finalidad económica. 363
2. Modalidades: contrato de futuro, contrato de opción y contrato *swap* 364
V. Factura de crédito 365
1. Costumbres y finalidad económica 365
2. Concepto, caracteres y requisitos 366
VI. Obligaciones negociables. 367
1. Costumbres y finalidad económica 367
2. Antecedentes legislativos 368
3. Concepto, elementos y contenido mínimo. 368
4. La obligación negociable como título valor. 370

5. Garantías 371
6. Relaciones con los obligacionistas y accionistas 371
VII. Financiación de proyectos (*proyect financing*) 372

UNDÉCIMA SECCIÓN
CONTRATOS DE GARANTÍA

CAPÍTULO XXXIII
CONTRATOS DE GARANTÍA

Primera Parte – Las garantías
..... 377
I. Las garantías 378
1. Diversos significados jurídicos del término garantía 378
2. Garantía de la obligación y del crédito 378
3. El riesgo de la insolvencia y del incumplimiento 378
4. Accesoriedad y abstracción: el problema de la causa 380
5. Clasificación de las garantías 381

Segunda Parte – La fianza
I. Concepto 382
II. Caracteres 384
III. Delimitación 385
1. Fianza y obligación solidaria 385
2. Principal pagador como codeudor solidario 387
3. Fianza legal y judicial 387
4. Asunción de deudas 388
5. Cartas de recomendación 388
6. Fianza onerosa y seguro de caución 389
7. El aval 389
IV. Modalidades 390
1. Fianza simple y solidaria 390
A) Diferencias y caracterización 390
B) Supuestos en que hay solidaridad 391
2. Fianza civil y comercial 391

V. Presupuestos del contrato: capacidad y representación 391
VI. Elementos esenciales 393
1. Consentimiento: la promesa de fianza 393
2. Objeto 393
A) Regla general: distingo entre obligación afianzada y delimitación del riesgo afianzado 393
B) Obligaciones futuras 395
C) Obligaciones nacidas de un hecho ilícito 396
D) Obligaciones de objeto ilícito o nulas 397
E) Obligaciones de dar y de hacer 397
VII. Forma y prueba 398
VIII. Efectos entre las partes: fiador y acreedor 398
1. La obligación del fiador 398
2. Delimitación del riesgo asumido por el fiador 399
3. Accesorios: intereses y gastos causídicos 400
4. Garantía del cumplimiento del fiador 400
5. Acciones del acreedor 401
6. El beneficio de excusión 401
7. El beneficio de división 404
8. Excepciones que puede oponer el fiador 404
9. Prescripción 405
IX. Efectos entre fiador y deudor 406
1. Efectos anteriores al pago de la deuda 406
2. Efectos posteriores al pago 407
X. Relaciones entre cofiadores 409
XI. Extinción 410
1. Extinción de la obligación principal 410
2. Extinción directa de la fianza 411

Tercera Parte – Garantías especiales
I. Obligaciones solidarias 412
II. Hipoteca 413
III. Prenda 413
IV. Aval 413
V. Seguro de garantía o caución 413

VI. Cesión de créditos en garantía 413
VII. Fideicomiso en garantía 413
VIII. Leasing 414
IX. Factoring 414
X. Las garantías a primera demanda 414
XI. Las garantías autoliquidables 416

DUODÉCIMA SECCIÓN

CONTRATOS ALEATORIOS DE RECREACIÓN Y PREVISIÓN

CAPÍTULO XXXIV

CONTRATOS ALEATORIOS DE RECREACIÓN Y PREVISIÓN

Introducción – Contratos aleatorios: perfiles generales 421

Primera Parte – Contratos aleatorios de recreación

I. Costumbres y finalidad económica 423
II. Antecedentes históricos y legislativos 424
III. Guía introductoria 425
IV. Contrato de juego 425
1. Concepto 425
2. Caracteres 426
3. Presupuestos del contrato: capacidad 427
4. Elementos esenciales: consentimiento, objeto y causa 427
5. Modalidades 428
A) Juegos tutelados (provistos de acción) 428
B) Juegos no tutelados (desprovistos de acción) 428
C) Juegos prohibidos y permitidos 429
6. Forma y prueba 430
7. Efectos 430
A) Delimitación de las obligaciones causadas por el juego 430
B) Causa simulada; novación 430
C) Otorgamiento de mandato 431
D) Dolo en el juego: efectos 432
E) Responsabilidad de las casas de juego 432
V. Contrato de apuesta: noción, elementos y caracteres 433
VI. Contrato de rifas y loterías 434
1. Régimen aplicable a rifas y loterías 434
2. Noción y caracteres 435
3. Efectos 435
4. Prórroga de los sorteos 435
5. Responsabilidad del organizador y del agenciero 436
VII. Premios como anexos de otros contratos: el derecho del consumidor 437

Segunda Parte – Contratos aleatorios de previsión

I. El contrato oneroso de renta vitalicia 437
1. Costumbres y finalidad económica 437
2. Concepto 438
A) Definición del contrato oneroso de renta vitalicia 438
B) Contrato de renta vitalicia gratuito 439
C) La renta vitalicia previsional 439
D) La renta vitalicia en las incapacidades laborales 440
E) La renta vitalicia como forma de indemnización civil 440
F) La promesa de renta vitalicia 440
3. Caracteres 441
4. Delimitación 442
5. Presupuestos del contrato: capacidad 443
6. Sujetos 444
7. Elementos esenciales 445
A) Consentimiento, objeto, causa fin 445
B) El capital 446
C) La renta 446
D) Alea 447
8. Forma y prueba 447

9. Efectos 447
A) Pago de la renta 448
B) Deber de colaboración: dar las seguridades prometidas 449
10. Extinción 449
A) Muerte del "cabeza de renta" 450
B) El plazo resolutorio y ausencia de aleatoriedad 450
C) La resolución por incumplimiento y el pacto comisorio 451
D) Nulidad por falta de onerosidad y aleatoriedad 451

DECIMOTERCERA SECCIÓN

CONTRATOS GRATUITOS

CAPÍTULO XXXV

CONTRATOS GRATUITOS

Primera Parte – El contrato de donación

I. La donación y las liberalidades 455
1. El problema de la definición de donación 455
2. La donación es un contrato 457
3. Particularidades de la donación como contrato 458
4. Liberalidades y actos gratuitos que no son donaciones 459
5. Conclusiones: la estructura típica de la donación 461
6. Proyectos de reformas 462
II. Caracteres 462
III. Presupuestos: capacidad 463
1. Incapacidad de hecho 463
2. Incapacidad de derecho 464
3. Donaciones a los hijos 465
4. Momento en que se juzga la capacidad 465
IV. Elementos esenciales 465
1. Consentimiento 465
2. Objeto 468

V. Forma y prueba 469
1. Donaciones de inmuebles y de rentas vitalicias 470
2. Otros supuestos 470
3. Donaciones manuales 470
4. Prueba 471
VI. Efectos 472
1. Obligaciones del donante 472
A) Obligación de dar una cosa 472
B) Cláusulas nulas 472
C) Régimen de transmisión de riesgos 473
D) Garantía de evicción y vicios redhibitorios 473
2. Obligaciones del donatario 475
A) ¿Obligaciones o deberes secundarios de conducta? 475
B) Deber de prestar alimentos 475
C) Deber de pagar las deudas del donante 476
D) Deber de abstención 477
VII. Extinción 477
1. Distintas causas 477
2. Revocación 477
A) Regla general 477
B) Revocación por incumplimiento de los cargos 478
C) Revocación por ingratitud 479
D) Revocación por supernacencia de hijos 481
3. Reversión de las donaciones 482
4. Distracto 483
5. Inoficiosidad de las donaciones 484
A) Donaciones inoficiosas 484
B) Acciones de colación y de reducción 484

Segunda Parte – Modalidades y casos especiales

I. Donación remuneratoria 486
II. Donación con cargo 487
III. Régimen legal de las donaciones onerosas 489
IV. Donaciones mutuas 489
V. Donación por causa de muerte 490

VI. La promesa de donación 490
VII. El negocio mixto 491
VIII. Donación indirecta y simulada 492

DECIMOCUARTA SECCIÓN

CONTRATOS CON FINALIDAD DE CUSTODIA

CAPÍTULO XXXVI

CONTRATOS CON FINALIDAD DE CUSTODIA

Introducción

..... 495

Primera Parte – Contrato de depósito

I. Costumbres y finalidad económica 496
II. Antecedentes históricos y política legislativa 497
III. Concepto 498
1. Definición 498
2. Distintos tipos de guarda, depósito y legislación aplicable 499
3. La promesa de depósito 500
IV. Caracteres 501
V. Modalidades: depósito civil y comercial 504
VI. Subtipos 506
1. Depósito voluntario y necesario 506
2. Depósito regular e irregular 508
VII. Delimitación 510
1. Locación de cosas 510
2. Locación de servicios 510
3. Mandato 511
4. Comodato 511
VIII. Presupuestos 511
1. Capacidad 511
A) Regla general 511

B) Depositante incapaz 512
C) Depositario incapaz 512
2. Legitimación 513
IX. Elementos esenciales 514
1. Consentimiento 514
2. Objeto 515
3. Causa 515
X. Forma y prueba 516
XI. Efectos 517
1. En relación al depositario en el depósito regular 518
A) Obligación de guarda y custodia: estándar de conducta exigible 518
B) Obligación de restitución 519
C) Deberes colaterales 522
C.1) Deber de conservación de la cosa 522
C.2) Deber de información 522
C.3) Deber de confidencialidad y secreto 522
C.4) Deber de colaboración: cobranza de créditos 522
C.5) Deber de abstenerse en el uso de la cosa 523
D) Derecho de retención 523
2. Obligaciones del depositario en el depósito irregular 524
3. Riesgos del contrato 524
4. Obligaciones del depositante 526
A) Deber de reembolsar los gastos 526
B) Deber de indemnizar los perjuicios 526
C) Deber de recepción de la cosa 527
XII. Extinción 527

Segunda Parte – Modalidades y contratos afines

I. Entrega sin obligación de custodia 528
II. El deber secundario de custodia en contratos que no son depósito 529
III. Depósito en hoteles o posadas 530
1. Antecedentes y enfoque actual 530
2. Sujetos 532
3. Objeto 532

4. Celebración. Período precontractual 532
5. Prueba 533
6. Responsabilidad de los hoteleros 533
IV. Contrato de garaje 534
V. Contrato de cajas de seguridad bancaria 537
1. Concepto 538
2. Finalidad típica 539
3. Calificación 539
A) Contrato de locación 539
B) Contrato de depósito 539
C) Contrato de servicios 540
D) Contrato legalmente atípico con tipicidad social 541
4. Caracteres 542
5. Efectos: obligaciones y deberes del banco 542
6. Obligaciones del usuario 543
7. Responsabilidad del banco por robo en la caja de seguridad 544
8. Cláusulas abusivas: limitación de responsabilidad y del riesgo 544
9. Prueba del contenido 546

DECIMOQUINTA SECCIÓN

CONTRATOS CON FINALIDAD DECLARATIVA O EXTINTIVA

CAPÍTULO XXXVII

CONTRATOS CON FINALIDAD DECLARATIVA O EXTINTIVA

Introducción 551

Transacción

I. Concepto, naturaleza jurídica y elementos 553
II. Clases 555
III. Capacidad 555
IV. Objeto 557

V. Forma y prueba 558
VI. Interpretación 559
VII. Efectos 560
1. Declarativo 560
2. Extintivo 560
3. Obligatoriedad. Cosa juzgada 560
4. Oponibilidad a terceros no intervinientes: pluralidad de partes-abogados 562
5. La resolución por incumplimiento 563
VIII. Nulidad 564
1. Principio de indivisibilidad 565
2. Transacción sobre derechos derivados de un título nulo 565
3. Vicios de la voluntad 566
A) El error 566
B) El error aritmético 566
C) Lesión 567

APÉNDICE

LA EMERGENCIA ECONÓMICA Y CAMBIO DEL RÉGIMEN MONETARIO

I. El régimen de la convertibilidad: la seguridad monetaria 569
1. Se crea una nueva moneda 569
2. El peso es convertible mediante un tipo de cambio legal y fijo 570
3. Es convertible obligatoriamente con respaldo de la base monetaria 570
4. Principio nominalista en las obligaciones de dar sumas de dinero 570
5. Se prohíben las cláusulas de actualización monetaria (arts. 7° y 10) 571
6. La moneda extranjera como obligación dineraria 571
II. El régimen de la "pesificación" 572
III. El régimen de la transición 573
IV. La revisión del contrato 575