ÍNDICE

Presentación 7

Capítulo I

EL ACAECER DEL HECHO Y SU PERCEPCIÓN SENSITIVA Y RACIONAL

por Carlos A. Ghersi

1. Introducción 21
2. La estructura externa del hecho 23
   a) Caracteres de la percepción del hecho 24
      1) La relatividad 24
         i) El grupo de pertenencia del observador 24
         ii) El aspecto individual 25
      2) La transmisibilidad 25
      3) La lógica racional 26
   b) La estructura interna del hecho 26
      1) Los factores de producción 26
      2) La causa generadora: el ser humano y el fenómeno natural 28
3. Análisis del hecho del hombre: conducta o comportamiento 33
   a) Acto deliberado o conducta 34
      1) Concepción interna del plan 34
         i) Concepción 35
         ii) Reflexión o deliberación 36
         iii) Decisión o resolución 37
      2) Manifestación externa 38
   b) Hecho atípico o comportamiento 39
      1) Comportamiento reflejo 39
      2) Comportamiento instintivo 40
4. Conclusiones 40

CAPÍTULO II

EL HECHO JURÍDICO

por CARLOS A. GHERSI

1. El hecho en la construcción jurídica 44
2. El hecho como objeto o causa fuente de derecho 46
a) El hecho como objeto del derecho 46
b) El derecho como causa fuente o causa eficiente de derecho 47
3. La normación en el Código Civil 48

CAPÍTULO III

LA ATRIBUIBILIDAD DE LA CONDUCTA O JURIDIZACIÓN DEL HECHO HUMANO

por CARLOS A. GHERSI

1. Introducción 51
2. Atribución de autoría 53
3. La atribución de voluntariedad o imputabilidad 58
a) La personalidad jurídica 60
b) La capacidad de derecho 62
c) La capacidad genérica de hecho 62
4. Capacidad de obrar en concreto o imputabilidad para la atribuibilidad del acto 63

CAPÍTULO IV

LA ATRIBUCIÓN DE VOLUNTARIEDAD O IMPUTABILIDAD

por CARLOS A. GHERSI

1. Introducción 65
2. Elemento externo 66
3. Elementos internos 66
a) Discernimiento 67
b) Situaciones de falta de discernimiento 70
1) Estado de demencia 70
i) La enfermedad mental 70
ii) La verificación médica 71
iii) La sentencia judicial 71
2) Situación fáctica de enfermedad mental 71
3) Enfermedad mental alegada como causal obstativa del discernimiento después del deceso del agente productor del daño 71

c) Perturbación transitoria de la razón 72
d) Intervalos lúcidos 73
4. La intención 74
a) Circunstancias que obstan a la intención 76
b) Ignorancia o error 76
1) El error o ignorancia de derecho 77
2) El error de hecho 79
c) El dolo 80
5. La libertad y las causas de exclusión 81
a) La violencia física 82
b) La intimidación por amenaza 84

CAPÍTULO V

REDARGUCIÓN DE FALSEDAD

por LIDIA SUSANA GHERSI y MARÍA VICTORIA GONZÁLEZ

1. Introducción 87
2. Valor del instrumento público 88
3. Contenido del instrumento público 88
a) Hechos pasados ante el oficial público 88
b) Hechos autenticados 89
1) Cláusulas dispositivas 89
2) Cláusulas enunciativas 90
4. Falsedad del instrumento público 90
La falsedad ideológica 92
5. Redargución de falsedad 94
a) Sede civil 95
1) Prueba 96
2) Intervención del escribano 98
b) Sede penal 99
c) Relación entre la acción civil y la acción penal 100

CAPÍTULO VI

SIMULACIÓN

por GABRIELA ROSSELLO

1. Concepto. Elementos 101
2. Clasificación 103
a) Absoluta y relativa 103
1) Simulación absoluta 104
2) Simulación relativa 104
b) Lícita e ilícita 105

1) Simulación lícita 105
2) Simulación ilícita 106
3. Acción de simulación 106
a) Naturaleza de la acción de simulación 106
1) Inexistencia 106
2) Nulidad 106
I) Supuestos en que el negocio es nulo 107
II) Supuestos en que el negocio es anulable 108
III) Carácter de la nulidad 108
b) Acción entre las partes 108
1) Procedencia 108
2) Prueba 110
c) Acción por terceros 112
1) Procedencia 112
2) Prueba 112
d) Efectos de la acción 114
1) Simulación absoluta 114
2) Simulación relativa 114
3) Beneficio a todos los terceros 114
4) Convalidación de la apariencia. Protección de terceros 115
I) Sucesores singulares del adquirente aparente de buena fe y a título oneroso 115
II) Acreedores del adquirente aparente de fecha posterior al acto simulado 115
e) Prescripción de la acción de simulación entre las partes .. 116
4. Jurisprudencia 117
a) Concepto. Elementos 117
b) Acción entre las partes 118
1) Procedencia 118
2) Prueba. Contradocumento. Otros medios 118
c) Acción por terceros 119
1) Prueba 119
2) Presunciones 120
I) "Causa simulandi" 120
II) Presunciones relativas a las personas intervinientes en el acto 121
III) Presunciones relativas al objeto del negocio 122
IV) Presunciones relativas a la ejecución del negocio . 122
V) Presunciones relativas a la actitud de las partes .. 123
VI) Otras presunciones 123
d) Carga de la prueba 123
e) Efectos de la acción de simulación 125
f) Prescripción 126

CAPÍTULO VII

LA VALIDEZ Y EFICACIA DEL CONTRATO

por CARLOS A. GHERSI

1. Introducción 127
2. Los requisitos de validez del contrato 129
a) La creación del contrato por un órgano competente 129
b) La creación del contrato conforme al procedimiento 131
c) La estructuración del contrato conforme al contenido de la norma de competencia respectiva 134
3. Requisitos de eficacia del contrato 135
a) Proceso de análisis valorativo o axiológico entre las normas particulares creadas por las partes y las del Derecho en abstracto 135
b) La identificación e identidad de los sujetos contratantes, aplicadores del contrato, beneficiarios y obligados 137

CAPÍTULO VIII

LA INVALIDEZ E INEFICACIA DEL CONTRATO

por CARLOS A. GHERSI

1. Introducción 139
2. Las causas de invalidez del contrato y de las cláusulas de contenido impropio en su fase genética 139
a) Las causas de invalidez en los contratos de negociación individual 139
b) Las causas de invalidez de las cláusulas en los contratos de adhesión 143
3. Los supuestos de ineficacia del contrato 144
a) La ineficacia de las cláusulas contractuales por sus contenidos impropios 145
b) La identificación de los distintos sujetos de la relación contractual 146

CAPÍTULO IX

LA SANCIÓN DE NULIDAD

por CARLOS A. GHERSI

1. Introducción 149
2. La nulidad como sanción en el Derecho 149
3. El concepto de nulidad y sus clases 151
4. Los efectos de la nulidad 154

CAPÍTULO X

NULIDAD DERIVADA DE VICIOS DE LOS PRESUPUESTOS DE LOS CONTRATOS

por MANUEL CUIÑAS RODRÍGUEZ

1. Aproximación liminar: encuadre genérico y puntos de partida conceptuales 157
2. Análisis de los presupuestos del contrato. Introducción 161
   a) Capacidad 161
   b) Voluntariedad 168
   c) Legitimación 172

CAPÍTULO XI

NULIDADES DERIVADAS DE VICIOS DE LOS ELEMENTOS ESTRUCTURALES DE LOS CONTRATOS

por MANUEL CUIÑAS RODRÍGUEZ

1. Análisis de los elementos estructurales del contrato. Introducción 177
   a) Consentimiento 180
   b) Objeto 188
   c) Causa 211
   d) La forma 221
2. Prescripciones 227

CAPÍTULO XII

RESCISIÓN CONTRACTUAL

por NIDIA SOLIGNAC

1. Introducción 235
2. Etimología del término 236
3. Diferencia entre rescisión, resolución y revocación 236
4. Clases de rescisión 237
   a) Legal 237
   b) Convencional 238
      1) Unilateral expresamente pactada 238
      2) Unilateral no pactada 238
5. Facultad rescisoria de índole convencional 240
   a) De índole convencional en contratos de plazo determinado 240
   b) De índole convencional en contratos de plazo indeterminado 242

   c) La inclusión de cláusulas rescisivas en los contratos de negociación individual. Límites a la autonomía de la voluntad 243
   d) La inserción de cláusulas rescisivas en los contratos de adhesión. Cláusulas abusivas 244
   e) La importancia de la doctrina del fallo "Automóviles Saavedra c/Fiat Argentina" y su evolución 245
      1) Relaciones contractuales estables e inestables respecto de la rescisión unilateral y de la reclamación de daños 247
      2) Relaciones contractuales de plazo determinado e indeterminado. Diferencias 247
      3) Relaciones jurídicas que requieren grandes inversiones 248
      4) Contratos sin instrumentación escrita 248
   f) Rescisión unilateral y modificación unilateral de condiciones contractuales 250
6. La rescisión con especial aplicación a figuras contractuales modernas 250
   a) Contrato de concesión 250
   b) Contrato de distribución 251
   c) Contrato de publicidad 251
   d) Contrato de locación de servicios 252
   e) Contrato de medicina prepaga 252
7. Acción de reparación de daños. El abuso de derecho como factor de atribución 252
8. Los rubros de la reparación del daño 253
   a) El derecho de preaviso como valor económico 253
   b) El valor económico del lucro cesante y los gastos generados en la ruptura 255
   c) ¿Corresponde el daño moral? 256
9. Conclusiones 256

CAPÍTULO XIII

RESOLUCIÓN CONTRACTUAL

por MANUEL CUIÑAS RODRÍGUEZ

1. Introducción. Aproximación semántica al objeto 259
2. Concepto 261
3. Naturaleza jurídica 264
4. Efectos entre partes: retroactivo, reintegrativo y resarcitorio. Aproximación genérica 265
5. Efectos respecto de terceros. Aproximación genérica 266
6. Forma de incorporación de cláusulas resolutorias: genética o sobreviniente 267
7. Comparación con otras figuras que obstan de algún modo a la producción de efectos de un acto jurídico 269

8. Comparación con la seña penitencial y la lesión subjetivo-objetiva ... 271
9. Causales de resolución ... 273
a) Encuadre genérico ... 273
b) Condición resolutoria. Efectos ... 274
c) Facultad resolutoria expresa. Efectos ... 275
d) Facultad resolutoria implícita. Efectos ... 277
e) Excesiva onerosidad sobreviniente. Efectos ... 279
f) Plazo extintivo resolutorio ... 280
g) Plazo esencial ... 281
h) Vicios redhibitorios ... 281
i) Modalidades especiales de la compraventa ... 282
j) Frustración del fin del contrato ... 283
k) Seudocausal: imposibilidad sobreviniente ... 285
10. Reparación de daños. Caracterización genérica ... 285

CAPÍTULO XIV

REVOCACIÓN CONTRACTUAL

por ALEJANDRA MUZIO y EUGENIA DÍAZ PALACIO

1. Introducción ... 287
2. Concepto ... 287
3. Diferencia entre revocación y rescisión unilateral ... 288
4. Ámbito de aplicación ... 289
a) Contrato de donación ... 289
1) Incumplimiento de las cargas impuestas en el acto de la donación ... 289
2) Ingratitud hacia el donante ... 290
3) Supernascencia de hijos, posterior a la donación ... 291
b) Contrato de mandato ... 291
c) Contrato de comodato ... 292
d) Contrato de depósito ... 292
5. Efectos ... 292

CAPÍTULO XV

NULIDAD DE CLÁUSULAS ABUSIVAS CONTRACTUALES. LEY 24.240

por GISELLE CORREA

1. Introducción ... 295
2. El Código Civil y la reforma de 1968 ... 295
3. La ley 24.240. Defensa de los derechos del consumidor ... 296

4. Clasificación conforme al nivel de incidencia en el contrato ... 306
5. La sanción de nulidad o ineficiencia ante la incorporación de cláusulas abusivas ... 307
6. La regla de interpretación de los contratos favorables al consumidor ... 309

CAPÍTULO XVI

NULIDADES SOCIETARIAS

por PABLO N. GUZMÁN ANTELO

1. Introducción ... 313
2. Nulidad que afecta el vínculo de alguno de los socios ... 315
3. Supuesto de nulidad o invalidez formal ... 317
4. Sociedades de objeto ilícito ... 319
5. Sociedades de objeto lícito y de actividad ilícita ... 321
6. Sociedades de objeto prohibido en razón del tipo ... 323
7. Sociedades entre esposos ... 324
8. Estipulaciones nulas en el contrato de sociedad ... 325
9. Acción judicial de nulidad ... 326
10. Prescripción ... 327

CAPÍTULO XVII

NULIDAD DE MATRIMONIO

por BEATRIZ R. BÍSCARO y MARÍA VICTORIA SANTANGELO

1. Introducción ... 329
2. Diferencia entre nulidad e inexistencia del matrimonio ... 329
3. Régimen de especialidad ... 330
4. Nulidad absoluta y relativa ... 331
5. Nulidades matrimoniales ... 332
a) Nulidad absoluta ... 332
1) Ejercicio de la acción de nulidad ... 333
2) Prueba de los impedimentos ... 333
b) Nulidad relativa ... 334
1) Falta de edad legal ... 335
Caducidad de la acción ... 335
2) Privación permanente o transitoria de la razón ... 335
Ejercicio de la acción ... 336
3) Impotencia ... 336
i) Vicios del consentimiento ... 338
ii) Caducidad de la acción de nulidad relativa ... 339
iii) Extensión de la acción de nulidad ... 340

6. Efectos de la nulidad del matrimonio 341
a) Buena fe de ambos cónyuges 343
b) Buena fe de uno solo de los cónyuges 344
c) Mala fe de ambos cónyuges 346
7. Los daños y perjuicios derivados de la nulidad del matrimonio 346

CAPÍTULO XVIII

FRAUDE A LA SOCIEDAD CONYUGAL

por JAVIER A. SANTISO

1. Noción general de fraude en nuestra ley civil 347
a) Actos cuestionados 349
b) Acción de protección 350
2. Diferencias marcadas entre el fraude a los acreedores y el fraude a la sociedad conyugal 350
a) Los antecedentes del Código 350
b) Un conflicto de otro contexto 352
c) Diferentes momentos para iniciar la acción 355
La acción de fraude y la separación de hecho 357
d) Requisitos para la viabilidad de la acción 359
3. La falta de "asentimiento" como supuesto de fraude 363
Constitución de hipoteca por saldo de precio en la compra de un inmueble 366
4. La presunción legal de fraude 367
5. El proyecto de reforma del Código Civil 369
6. Conclusiones 379

CAPÍTULO XIX

NULIDADES PROCESALES CIVILES

por CLAUDIA E. BAIGORRIA

1. Ubicación de las nulidades procesales en la teoría general de las nulidades del acto jurídico 383
2. Las formas procesales. Su vinculación con las nulidades procesales 384
3. Concepto de nulidad procesal. Distintos criterios doctrinales 385
4. Inexistencia y nulidad de los actos procesales: su diferenciación 388
5. Naturaleza de las nulidades procesales. Nulidad relativa 391
6. Régimen jurídico de las nulidades procesales: presupuestos para su declaración 393
a) Principio de especificidad o de legalidad. Su atenuación: el principio de finalidad 393

b) Principio de trascendencia 395
c) Principio de convalidación 397
d) Principio de protección 400
e) Principio de conservación 401
7. Declaración de oficio 402
8. Distintas vías para articular la nulidad procesal 405
a) Incidente de nulidad 405
b) Recurso de nulidad 408
c) Excepción de nulidad 412
d) Acción de nulidad 414
9. Efectos de la declaración de nulidad 416
10. Conclusiones 418

CAPÍTULO XX

NULIDADES EN EL PROCESO PENAL

por GUIDO OTRANTO, MARÍA EUGENIA MORENZA y DOLORES FERRARI

1. Introducción. El fundamento constitucional de las nulidades 421
2. Nulidades generales y especiales en el proceso penal 423
a) Actos procesales. Diferencia entre invalidez, nulidad e inadmisibilidad 423
b) Irregularidad. Ineficacia. Invalidez 425
c) Nulidades específicas 425
d) Nulidades genéricas 426
e) Nulidades absolutas y relativas 427
f) Nulidades implícitas o virtuales y totales o parciales 429
3. Requisitos para la declaración de nulidad 429
a) Principios regulatorios de las nulidades 429
b) Formas de interposición de las nulidades 429
4. Efectos de la declaración de nulidad 430
5. La prueba penal y sus nulidades 432
6. Regla de exclusión 433
7. Derechos constitucionales frecuentemente involucrados 435
a) Libertad personal 435
1) Detención del imputado 435
2) Requisa personal 437
b) Inviolabilidad del domicilio y derecho a la privacidad 438
1) Allanamiento 438
2) Intervenciones telefónicas 440
c) Garantía contra la autoincriminación 441
8. Intervención de las partes en su declaración 443
9. La prueba de la nulidad: ¿a quién le corresponde? 443
10. Las sanciones 444
11. Reflexiones sobre las nulidades 444

CAPÍTULO XXI

DOCUMENTOS FALSOS

por SEBASTIÁN R. GHERSI y CARLOS A. GHERSI

1. Introducción 449
2. Los documentos: elementos para determinar su falsedad 450
3. La individualización del sujeto: el escribano público 452
4. El perjuicio a personas como requisito de la tipicidad 453
5. ¿Cuál es el momento de la consumación del delito? 454
6. Consecuencias del delito en el ámbito de la responsabilidad civil 455
7. Conclusiones 455

BIBLIOGRAFÍA 457