

## ÍNDICE SUMARIO

### PREFACIO

I. Metodología .....	7
II. El consenso sobre las reglas contractuales .....	9
III. Las críticas al consentimiento negociado y al modelo del contrato de cambio .....	11
IV. Del modelo único a un modelo general con excepciones .....	13
V. La acción individual en el marco institucional .....	14
VI. El razonamiento legal en la solución de casos contractuales .....	15
1. Criterio formalista .....	15
2. Criterio realista .....	15
3. Criterio basado en principios y reglas .....	16

### PRIMERA SECCIÓN

### TEORÍA DEL CONTRATO

#### CAPÍTULO I

#### CONCEPCIONES SOBRE EL CONTRATO

.....	19
I. La concepción del contrato en el Derecho Romano .....	20
II. La concepción "liberal" del contrato .....	23
III. El contrato en la economía de bienestar .....	25
IV. El contrato en el neoliberalismo .....	27

V. La globalización de la concepción del contrato .....	28
VI. El contrato en el subsistema jurídico latinoamericano .....	32

## CAPÍTULO II

### CONCEPCIONES SOBRE EL FUNDAMENTO DE LA OBLIGACIÓN CONTRACTUAL

.....	35
I. La pluralidad de causas .....	37
II. El principio consensualista .....	40
III. El contrato .....	41
IV. El negocio jurídico .....	42
V. La <i>consideration</i> .....	45
VI. El debate sobre la crisis del contrato y del negocio jurídico ...	47
1. La crisis del negocio jurídico .....	47
2. La llamada “deshumanización” del contrato .....	48
VII. El cuestionamiento de la regla moral. ¿Es posible dejar de cumplir pagando una indemnización? .....	49
1. El fundamento moral de la obligación contractual .....	49
2. La obligación contractual como intercambio objetivo .....	50
a) El significado de interpretación objetiva .....	51
b) El incumplimiento como acto ilícito que obliga a indemnizar .....	51
c) La opción de cumplir o indemnizar. La interpretación económica .....	52

## CAPÍTULO III

### CONCEPCIONES SOBRE EL MODELO DE CONTRATO

.....	55
I. El modelo del consentimiento negociado y del contrato de cambio .....	57
II. Críticas a la metodología .....	58
III. Críticas al presupuesto de la acción racional .....	60

IV. El consentimiento negociado y sus excepciones .....	61
1. Contratos predispuestos o <i>standards</i> .....	62
2. La adhesión .....	63
3. Intercambio no negociado .....	64
4. Intercambio desigual .....	65
5. El contrato forzoso .....	65
6. Contratos celebrados por medios electrónicos .....	66
7. Condiciones generales conocidas con posterioridad a la celebración ( <i>rolling contracts, click and wrap agreements</i> ) .....	68
V. El modelo del contrato de cambio y sus excepciones .....	69
1. Contratos de cambio, gratuitos y de colaboración .....	69
2. El modelo adversarial (contratos de cambio) y el cooperativo (contratos de colaboración) .....	71
VI. El modelo del contrato instantáneo y de larga duración .....	74
1. Consentimiento instantáneo y progresivo .....	74
2. Reciprocidad estática y dinámica .....	75
3. Objeto material y desmaterialización del objeto .....	76
VII. Autonomía privada en el campo extrapatrimonial .....	77
VIII. Cambios en las clasificaciones legales .....	78
1. Unificación de la legislación sobre contratos civiles y comerciales .....	78
2. Contratos de empresa y de consumo .....	79
3. Contratos nacionales e internacionales .....	81
4. Contratos colectivos y difusos .....	83
5. Protección de la pequeña y mediana empresa .....	83
IX. Las críticas al modelo clásico desde una perspectiva metajurídica .....	84
1. La teoría de los contratos relacionales .....	84
2. La teoría de los contratos posmodernos .....	86

## CAPÍTULO IV

### INSTITUCIONES, ORDEN PÚBLICO Y FUNCIÓN CONTRACTUAL

.....	89
-------	----

I. Relaciones entre las instituciones y los contratos .....	90
1. Fundamentos .....	90
2. Fenómenos de interacción .....	92
3. Las normas jurídicas .....	94
II. El orden público en los contratos .....	94
1. El orden público como garantía procedimental al consentimiento pleno .....	95
2. El orden público de protección de la parte débil .....	96
a) Definición y finalidades .....	96
b) La imposición de obligaciones .....	97
c) El contrato colectivo .....	98
3. El orden público de coordinación .....	98
a) Concepto .....	98
b) Normas prohibitivas .....	99
c) El principio de sociabilidad expresado en <i>standards</i> de conducta .....	99
d) La rectificación del contrato .....	100
4. El orden público de dirección .....	100
a) Concepto .....	100
b) Contenido .....	102
III. La "función" como orden público de coordinación .....	102
1. El principio de sociabilidad .....	102
2. La función procompetitiva .....	104
a) Contratos lesivos de la competencia .....	104
b) Contratos vinculados. Cláusulas de exclusividad .....	107
3. La función ambiental .....	108
4. Función no discriminatoria .....	108
5. Función pública .....	110
a) Servicios públicos .....	110
b) El derecho a la salud .....	111
6. La función social .....	111
7. Contrato y derechos fundamentales: el derecho al desenvolvimiento de la personalidad .....	112
IV. Efectos de la calificación .....	113

## CAPÍTULO V

### TUTELA CONSTITUCIONAL DEL CONTRATO

.....	115
<b>Introducción</b> .....	116
I. Interacción entre Constitución y contrato .....	116
II. Tutela constitucional de la libertad contractual .....	117
<b>Primera Parte – Principios aplicables a los contratos</b> .....	121
I. Los principios y cláusulas generales en materia contractual .....	121
1. De las reglas determinadas a las cláusulas generales .....	121
2. La materialización de la regla contractual .....	122
II. La libertad: el principio de la autonomía de la voluntad .....	123
1. Caracteres .....	123
2. Campo de aplicación .....	125
a) Libertad de celebración del contrato .....	125
b) Libertad de configurar el contenido .....	126
c) Libertad de determinar las formas .....	127
d) La regla de la libertad en los contratos de empresas y de consumo .....	127
3. Fundamentos de la libertad .....	128
4. Fundamentos de los límites .....	129
5. Límites en el Derecho vigente .....	131
III. La seguridad jurídica .....	132
1. Efecto vinculante del contrato: <i>pacta sunt servanda</i> .....	132
2. El principio del efecto relativo .....	133
3. La teoría de los juegos de agencia .....	134
4. Previsibilidad de las reglas contractuales .....	135
IV. La igualdad: el principio protectorio de la parte débil .....	136
1. El principio <i>favor debitoris</i> .....	136
2. El <i>favor debilis</i> .....	137
3. Protección relacionada con la posición contractual .....	137
4. Protección vinculada a un hecho jurídico: el consumo .....	138
5. Protección basada en el estatuto de la persona .....	138
6. Los cuestionamientos al principio protectorio .....	139

V. La sociabilidad: la buena fe .....	142
1. Concepto.....	142
2. La buena fe como regla generalizada .....	143
3. La buena fe como principio jurídico y como cláusula general .....	145
4. Críticas al concepto de buena fe .....	145
5. Clases .....	147
a) La buena fe subjetiva: buena fe-creencia .....	147
b) La buena fe objetiva .....	148
6. Funciones .....	149
a) Regla de interpretación.....	149
b) Fuente de deberes colaterales.....	149
c) Regla de integración .....	150
d) Límite al ejercicio de los derechos (función correctiva).....	150
e) Eximente de responsabilidad .....	151
VI. El principio de conservación del contrato .....	151
<b>Segunda Parte – Las funciones del Derecho de los Contratos .....</b>	<b>152</b>
<b>Tercera Parte – ¿Cómo resolver casos de contratos?.....</b>	<b>154</b>
I. La resolución de casos de contratos .....	154
II. Los modelos de interpretación .....	155
1. Los modelos formalista y realista .....	155
2. Los modelos “individualista orientado al mercado” y “paternalista”.....	156
3. Crisis en la aplicación de modelos .....	157
<b>Conclusiones de la Primera Sección.....</b>	<b>158</b>
I. Fuentes y diálogo de fuentes .....	159
II. Estructura argumentativa.....	161
1. La regla general en los contratos.....	161
2. La regla especial en contratos celebrados por adhesión.....	162
3. La regla especial en los contratos de larga duración .....	162
4. La regla especial en los contratos de colaboración .....	163
5. La regla especial en los contratos conexos.....	163
6. El microsistema de las relaciones de consumo.....	163
III. Ejemplos de reglas diferenciadas .....	165

SEGUNDA SECCIÓN  
DOGMÁTICA DEL CONTRATO

CAPÍTULO VI  
EL CONCEPTO DE CONTRATO

.....	169
<b>Primera Parte – Concepto de contrato.....</b>	<b>170</b>
I. Definición y método del Código Civil argentino .....	170
II. Definiciones en el Derecho Comparado y proyectos de reformas .....	172
III. Análisis de los elementos de la definición .....	174
1. El contrato como acto jurídico.....	174
2. Teoría del contrato y del negocio jurídico .....	175
3. Convención y contrato: Efecto constitutivo, modificativo y extintivo de obligaciones.....	176
4. Contrato y acuerdo .....	177
5. Contenido patrimonial .....	178
IV. Actos unilaterales y contrato .....	178
1. Actos unilaterales para formar la declaración de una parte: el acto colectivo y colegial .....	178
a) El problema .....	178
b) Distingo entre parte y persona.....	179
c) Clasificación de los actos jurídicos según la cantidad de partes .....	180
d) El contrato, el acto colectivo y el colegial.....	180
e) El acto colectivo .....	181
f) El acto colegial: varias personas físicas para expresar una decisión de un órgano .....	181
g) Acto complejo.....	182
h) Distintos supuestos .....	183
2. Actos unilaterales patrimoniales: influencia en el contrato.....	184
V. Comparación con otras fuentes de las obligaciones .....	186
1. El cuasicontrato .....	186
2. La ley .....	187

3. Declaración unilateral de voluntad.....	188
4. Relaciones contractuales de hecho.....	188
VI. Comparación con otros institutos.....	189
1. El pago y la dación en pago.....	189
2. La sentencia.....	189
VII. Límites de la disciplina contractual.....	190
1. Derechos reales y personales. Efecto real del contrato.....	190
2. Contratos y estatus: el Derecho de Familia.....	192
3. Contratos y derechos hereditarios.....	192
4. Carácter contractual de actos gratuitos: la donación.....	193
5. Contratos sobre derechos personalísimos.....	195
a) El rechazo de tratamientos médicos.....	195
b) La disposición del propio cuerpo.....	196
6. El contrato administrativo.....	196
<b>Segunda Parte – Elementos del concepto de contrato.</b>	
<b>Estructura. Función. Teorías unitaria y sistémica.....</b>	197
I. Elementos normativos del concepto de contrato.....	198
II. Teoría unitaria: estructura y función del contrato.....	200
III. Teoría sistémica.....	201
<b>Tercera Parte – Jerarquía normativa en la regulación del contrato.....</b>	
I. Las fuentes.....	203
1. Constitución.....	204
2. Leyes de orden público.....	204
3. Leyes supletorias.....	205
4. La costumbre.....	205
5. Los usos.....	206
6. Las prácticas.....	206
II. Problemas de colisión.....	207
1. La colisión entre la norma privada y el orden público.....	207
2. La colisión entre la norma privada y la ley supletoria.....	207
3. Colisión con los usos y costumbres.....	207

<b>CAPÍTULO VII</b>	
<b>CLASIFICACIÓN DE LOS CONTRATOS</b>	
I. Unilaterales y bilaterales.....	209
1. Definición.....	209
2. Unilaterales que se vuelven bilaterales: bilaterales imperfectos.....	210
3. Efectos.....	211
II. Contratos plurilaterales.....	212
1. Delimitación del concepto y ejemplos.....	212
2. Pluralidad ocasional, estructural y funcional.....	214
3. Efectos.....	215
4. Causa asociativa y de cambio.....	216
5. Conclusión.....	216
6. El contrato en participación y el contrato parciario.....	217
III. A título oneroso y a título gratuito.....	219
1. Definición.....	219
2. Efectos.....	220
IV. Conmutativos y aleatorios.....	221
1. Definición.....	221
2. Riesgo y alea.....	222
3. Efectos.....	222
4. Contrato condicional.....	223
V. Consensuales y reales.....	224
1. Definición.....	224
2. La promesa de contrato real.....	226
VI. Formales y no formales.....	227
VII. Típicos y atípicos.....	228
1. Noción de tipicidad en materia de contratos.....	228
2. Contratos típicos.....	230
3. Atípicos puros.....	230
4. Atípicos mixtos.....	231
a) Prestaciones principales y accesorias pertenecientes a distintos tipos.....	231
b) Prestaciones principales pertenecientes a distintos tipos.....	232

5. Las uniones de contratos.....	232
a) Contratos en relación de dependencia mutua .....	233
b) Contrato principal y accesorio .....	233
c) Subcontrato .....	234
d) Sucesión de contratos .....	234
e) Negocio realizado a través de varios contratos .....	234
VIII. Contratos causados y abstractos.....	234
IX. El negocio jurídico indirecto .....	235
X. Contratos de disposición y de administración.....	237
XI. Contratos de ejecución instantánea, diferida y de larga duración .....	238
XII. Clasificación según la finalidad económico-social .....	238

## CAPÍTULO VIII

### LA FORMACIÓN DEL CONTRATO: EL CONSENTIMIENTO

<i>Introducción – La formación del contrato</i> .....	243
I. Esquema de análisis .....	243
II. El consentimiento .....	245
<i>Primera Parte – La declaración de voluntad</i> .....	245
I. Requisitos .....	246
II. La exteriorización de la voluntad .....	247
III. Declaración existente o presumida .....	249
IV. El silencio como manifestación de voluntad .....	250
V. La recepción de la voluntad declarada .....	251
VI. La interpretación de la voluntad .....	252
VII. Documento, contrato y firma .....	253
1. El documento .....	253
2. La firma .....	254
<i>Segunda Parte – La oferta</i> .....	256
I. Requisitos .....	256
1. Intención de obligarse .....	257
2. Completividad .....	257
3. Determinación subjetiva .....	258

II. Oferta al público .....	259
III. Oferta por medios publicitarios .....	260
IV. La invitación a ofertar por concurso o licitación .....	260
V. Ofertas cruzadas .....	261
VI. Tipos de oferta .....	261
1. Oferta simple, con plazo y con renuncia a la facultad de revocarla .....	261
2. Oferta de objeto plural .....	262
3. Oferta a una pluralidad de sujetos .....	263
VII. La revocación .....	264
1. La libertad de revocar y sus excepciones .....	264
2. Revocación de la oferta simple .....	264
3. Renuncia a la facultad de revocar .....	265
VIII. Caducidad de la oferta .....	266
IX. Efectos obligatorios de la oferta .....	266
1. El contenido de la oferta .....	267
2. Deberes colaterales del ofertante .....	267

<i>Tercera Parte – La aceptación</i> .....	267
--	-----

<i>Cuarta Parte – El momento en que se perfecciona el contrato</i> .....	271
--	-----

I. El problema de la distribución de los riesgos de la contratación a distancia .....	271
II. Solución en el Derecho Comparado .....	272
III. Solución en el Derecho argentino .....	273
IV. La revisión de la regla: contratos inmediatamente celebrados .....	274
V. La celebración del contrato electrónico .....	276

<i>Quinta Parte – Obligación contractual sin consentimiento</i> .....	277
---	-----

I. La adhesión a cláusulas generales .....	277
II. La ejecución del contrato como fuente obligatoria .....	278
III. La imputación de efectos jurídicos basados en la apariencia y la confianza .....	278
IV. Demencia no reconocible .....	280
V. Declaraciones de voluntad en la contratación electrónica .....	281
1. Imputabilidad de la declaración .....	281

2. Atribución del riesgo derivado del medio utilizado .....	282
3. Declaración de voluntad emitida automáticamente por una computadora .....	283
4. El intercambio electrónico de datos (EDI) .....	284
5. El sitio web: ¿es una oferta? .....	285

## CAPÍTULO IX

### LA NEGOCIACIÓN: ACUERDOS PARA NEGOCIAR Y RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL

<i>Introducción</i> .....	287
<i>Primera Parte – Acuerdos para negociar un contrato</i> .....	288
I. La minuta .....	288
II. Cartas de intención y acuerdos de negociación de buena fe ....	289
III. Acuerdos parciales. Posibilidad de integrarlos judicialmente .....	291
IV. La señal y la reserva .....	292
V. Contrato de ejecución pendiente .....	296
1. Contrato sometido a condición suspensiva o resolutoria ....	297
2. Compraventa a satisfacción del comprador, <i>ad gustum</i> y a ensayo .....	299
3. Cláusula de arrepentimiento .....	300
4. Pacto de preferencia .....	301
VI. Promesas unilaterales y bilaterales: el boleto de compraventa .....	304
1. Promesa unilateral .....	304
2. Promesa bilateral: el boleto de compraventa .....	305
VII. Contratos preparatorios: contrato marco, normativo y colectivo .....	307
1. Contrato marco .....	307
2. Contrato normativo .....	307
3. Convención colectiva .....	308
<i>Segunda Parte – La responsabilidad precontractual</i> .....	308
I. Ámbito típico: protección de la persona, del consumidor y de la negociación .....	308

II. Delimitación de la regla de la responsabilidad contractual .....	310
1. Comienzo y fin: el contacto social típico .....	310
2. Bien jurídico protegido .....	311
3. Adjudicación convencional o legal del riesgo de la negociación .....	313
4. Responsabilidad contractual, extracontractual o <i>tertus genus</i> .....	314
III. Los distintos supuestos .....	316
1. El engaño en la obtención del consentimiento: valoración de la astucia comercial .....	316
a) El dolo como vicio y como acto ilícito .....	316
b) Elementos .....	317
c) Dolo incidental .....	318
d) Dolo bueno, astucia y competencia .....	318
2. Violación de los deberes precontractuales .....	319
a) Deber de informar .....	319
1) El deber de información y la competencia comercial .....	319
2) Información pública y privada .....	321
3) Información pública: error y obtención ilegítima ....	321
4) Posiciones más amplias .....	322
b) Deber de confidencialidad .....	323
c) La carga de diligencia exigible al afectado .....	324
3. Responsabilidad precontractual por apartamiento arbitrario .....	324
a) El problema de la ilicitud .....	324
b) El factor de atribución .....	326
c) Casos .....	327
4. Retracción y caducidad de la oferta .....	329
IV. El daño resarcible .....	330

## CAPÍTULO X

### PRESUPUESTOS Y DEFECTOS DEL CONSENTIMIENTO

<i>Introducción – Estructura argumentativa</i> .....	331
--	-----

<b>Primera Parte – Capacidad para contratar</b> .....	333
I. La incapacidad de derecho .....	335
II. La incapacidad de hecho .....	335
III. Los menores .....	336
IV. Los inhabilitados .....	338
V. Los religiosos profesos .....	338
VI. Los condenados a pena privativa de la libertad .....	338
VII. Los fallidos .....	338
VIII. Prohibición de contratar con personas determinadas .....	339
IX. Capacidad para celebrar contratos comerciales .....	339
X. El problema de la capacidad en pequeños contratos y en la utilización de medios tecnológicos .....	341
<b>Segunda Parte – Defectos del consentimiento</b> .....	341
I. Ignorancia y error .....	343
II. Dolo .....	347
III. Violencia, intimidación, temor y presión económica .....	348
1. Distintos supuestos .....	348
2. Violencia .....	349
3. Temor reverencial .....	350
4. Presión económica .....	351
IV. Estado de necesidad .....	353
<b>Tercera Parte – La lesión</b> .....	353
I. La teoría de la lesión .....	353
1. Calificación como vicio del consentimiento del objeto o de la causa .....	354
2. Antecedentes .....	354
3. Clases: lesión objetiva y subjetiva .....	355
4. La lesión y la teoría de los rescates: valoración del instituto .....	357
5. La utilidad del instituto de la lesión .....	360
6. Propuestas de reformas .....	360
II. La dogmática de la lesión .....	361
1. Ámbito .....	361
2. Legitimación .....	362
3. Elementos .....	362
a) Objetivo: desproporción originaria y subsistente .....	362

b) Subjetivo: necesidad, ligereza o inexperiencia del afectado .....	363
c) Subjetivo: aprovechamiento .....	365
4. Acciones .....	365
5. Transmisibilidad y renuncia de la acción .....	366
6. Prescripción .....	367
7. Prueba .....	367
8. Casos de lesión en la jurisprudencia .....	369
a) Venta para cancelar una hipoteca .....	369
b) Transacción .....	370

## CAPÍTULO XI OBJETO Y CONTENIDO

.....	371
<b>Primera Parte – El objeto del contrato</b> .....	372
I. ¿Sobre qué se contrata? .....	372
II. Las teorías sobre el objeto del contrato .....	373
1. El contrato no tiene objeto, sino efectos .....	373
2. El objeto son las obligaciones a las que se refiere .....	374
3. La operación jurídica considerada .....	375
III. El objeto del contrato .....	375
1. El objeto de la obligación .....	376
2. El contrato es fuente de obligaciones .....	376
3. Las obligaciones en la estructura y su función en el contrato .....	376
4. Objeto del contrato .....	377
5. El contenido y el objeto .....	380
6. El Derecho argentino .....	381
<b>Segunda Parte – Presupuestos de validez del objeto</b> .....	382
I. Ilícitud formal y material .....	382
1. El contrato ilegal .....	382
2. El contrato contrario al orden público .....	382
3. El contrato contrario a la moral y a las buenas costumbres .....	382



4. Casuística .....	383
a) La venta de influencia: convención contra la corrupción .....	383
b) El contrato de maternidad sustituta .....	385
c) Nulidad del objeto de sociedades .....	386
d) Contrato para la explotación de prostíbulo .....	386
e) Contrato para engañar en un concurso .....	387
II. Posibilidad .....	387
III. Determinable .....	388
IV. Valor patrimonial .....	389
<b>Tercera Parte – El contenido del contrato</b> .....	390
I. Las obligaciones nucleares .....	391
II. Los deberes colaterales (deberes secundarios de conducta) .....	392
III. Las garantías: evicción, vicios, de seguridad, funcionalidad .....	394
IV. Las cargas .....	396
V. La distribución de riesgos en el contrato .....	396
1. Noción de riesgo contractual .....	396
2. Tipos de riesgos .....	397
3. Regulación del riesgo .....	398
a) Ausencia de regulación .....	398
b) Regulación privada .....	398
c) Regulación supletoria .....	399

## CAPÍTULO XII

### LA CAUSA

.....	401
I. La noción de causa .....	402
II. La utilidad de la noción de causa .....	405
1. Causalismo .....	405
2. Anticausalismo .....	406
3. Neocausalismo .....	407
4. Conclusión .....	408
III. Diferencias entre el objeto y la causa .....	410

IV. ¿Cuál es la noción de causa receptada en el Código Civil (arts. 499 a 502)? .....	411
V. Definición de la causa del contrato .....	411
1. La causa del contrato es la causa-fin .....	411
2. Características .....	412
3. Distingo con los motivos individuales .....	413
4. Funciones .....	413
5. Causa conexa. Finalidad supracontractual .....	414
VI. Efectos de la causa-fin, en el contrato .....	414
1. Carácter estructural .....	414
a) Efectos de la falta de causa .....	414
b) Presunción de la existencia de causa .....	415
c) Falsedad de causa .....	416
2. Control de los fines: Ilícitud de la causa .....	417
3. Carácter funcional: Frustración de la causa .....	417

## CAPÍTULO XIII

### LA FORMA

I. Forma del contrato .....	419
1. La forma de exteriorización de la voluntad .....	419
2. La forma de los actos jurídicos y del contrato .....	420
3. La forma de cada tipo contractual .....	420
II. La regla general: libertad de formas .....	420
1. La libertad de formas .....	420
2. El principio de no discriminación: contratos electrónicos .....	421
3. Forma escrita y monto del contrato .....	421
4. Forma de las modificaciones al contrato .....	422
III. Función de las formas y clasificación .....	422
1. Para la eficacia. Contratos solemnes .....	422
a) Absolutos .....	422
b) Relativos .....	422
2. Para la prueba .....	423
3. Para la protección del otorgante .....	423
4. Para la protección de terceros. Fines publicitarios .....	424

IV. Formas y tipos de contratos .....	424
1. La influencia de la legislación especial: el caso de la compraventa .....	424
2. Casos de contratos solemnes absolutos .....	426
a) Donaciones de inmuebles y de rentas vitalicias .....	427
b) Transacción sobre derechos litigiosos .....	427
3. Solemnes relativos .....	427
4. Contratos que deben ser celebrados por escritura pública .....	428
V. Efectos del incumplimiento de las formas .....	429
1. Distintos efectos .....	429
2. La conversión del negocio .....	430
3. La obligación de hacer escritura pública .....	431

#### CAPÍTULO XIV

##### LA PRUEBA

.....	433
<i>Primera Parte – Medios de prueba</i> .....	434
I. Instrumentos públicos .....	434
II. Instrumentos privados .....	435
1. Relaciones entre el documento privado y la firma .....	435
2. Validez probatoria del instrumento privado firmado .....	437
3. Instrumentos privados no firmados: fax, tickets .....	438
4. Documentos comerciales: libros de comercio, factura y remito .....	439
III. Correspondencia .....	442
IV. Conducta de las partes .....	442
V. Confesión de partes, judicial o extrajudicial .....	443
VI. Juramento judicial .....	443
VII. Presunciones legales o judiciales .....	443
VIII. Testigos .....	444
IX. La prueba de los contratos formales .....	444
<i>Segunda Parte – La carga de la prueba</i> .....	446
I. La noción de carga de la prueba .....	446

II. Posición probatoria, fáctica y dificultades de producción .....	447
1. La posición sustantiva .....	447
2. La posición fáctica .....	448
3. Dificultades de producción .....	449
III. Las reglas legales de distribución de la carga probatoria .....	450
1. La carga de la prueba incumbe al actor .....	450
2. La carga incumbe a quien afirma un hecho .....	451
3. Prueba de los presupuestos de la norma invocada .....	451
4. La regla de la normalidad .....	451
5. La profesionalidad .....	452
6. La prueba del incumplimiento presume la culpa .....	452
7. Reglas estáticas y dinámicas .....	453
IV. Distribución convencional del riesgo probatorio .....	454

#### CAPÍTULO XV

##### INTERPRETACIÓN, CALIFICACIÓN E INTEGRACIÓN DEL CONTRATO

<i>Primera Parte – Delimitación del tema</i> .....	455
I. La interpretación del texto .....	455
1. Interpretación del contrato y de la ley: criterio individual y no adaptativo .....	456
2. Interpretación de la voluntad común o de la regla contractual .....	457
3. Interpretación de las reglas claras .....	457
4. Interpretación integradora .....	458
5. Tesis subjetiva y objetiva .....	458
II. La calificación .....	459
III. La integración .....	460
1. Regla general .....	460
2. Integración en el supuesto de nulidad parcial .....	461
3. Integración del contenido del contrato por aplicación de normas imperativas .....	461
4. Publicidad integrada al contrato .....	462

<i>Segunda Parte – El acto interpretativo y sus reglas</i> .....	462
I. Las fuentes.....	462
1. El texto a interpretar.....	462
2. El lenguaje utilizado en el contrato.....	463
3. Debates sobre la prioridad del texto escrito frente a otros elementos.....	464
4. El comportamiento.....	467
5. Usos y costumbres.....	467
II. Las reglas.....	468
1. Intención común.....	468
2. Interpretación contextual.....	470
3. El principio de la buena fe.....	470
4. El principio <i>favor debitoris</i> .....	471
5. La equidad.....	472
6. La economía del contrato.....	472
7. El principio de conservación del negocio.....	472
III. Interpretación de los contratos celebrados por adhesión.....	473

## CAPÍTULO XVI

### EFECTOS SUBJETIVOS DEL CONTRATO: PARTES, TERCEROS, CESIÓN DE LA POSICIÓN CONTRACTUAL, ACCIONES DE TERCEROS

I. Introducción: el principio del efecto relativo.....	475
1. La regla: limitación de los efectos a las partes.....	475
2. Excepción: contratos conexos.....	476
3. El contrato como posición jurídica.....	476
<i>Primera Parte – Representación</i> .....	477
I. Representación necesaria, orgánica y voluntaria.....	477
II. Elementos de la relación representativa.....	479
1. La eficacia directa.....	479
2. La actuación a nombre ajeno.....	480
3. La actuación por cuenta ajena.....	480
4. Comunicabilidad de la actuación <i>nomine alieno</i> .....	481
III. El mandato y la representación: posición del Código Civil.....	482

IV. El contrato consigo mismo.....	483
V. Doble representación.....	485
<i>Segunda Parte – Sucesores a título universal, singular, cesión</i> .....	486
I. Sucesores a título universal.....	486
1. La regla de la transmisión de los efectos.....	486
2. Excepciones.....	487
II. Sucesores singulares.....	487
III. Transmisión en materia obligacional.....	488
1. Obligaciones <i>propter rem</i> .....	488
2. Subrogación.....	488
3. Cesión de deudas.....	489
a) La cesión de deudas o delegación perfecta.....	489
b) Asunción de deudas o delegación imperfecta.....	490
c) La asunción de cumplimientos.....	490
d) La expromisión.....	491
IV. Cesión de contrato.....	491
1. Nociones generales.....	491
a) Derechos del cesionario.....	495
b) Relaciones entre el cedente y el cesionario.....	495
c) El contratante cedido.....	496
2. Supuestos regulados.....	496

<i>Tercera Parte – Terceros</i> .....	498
I. Relaciones de los terceros con el contrato.....	498
1. Oponibilidad del contrato a los terceros.....	498
2. El tercero acreedor de las partes.....	499
3. El tercero como obligado o beneficiario de un contrato.....	499
4. Tercero que daña el crédito o el contrato.....	499
5. El tercero perjudicado por un contrato.....	500
II. El tercero como obligado o beneficiario de un contrato.....	500
1. Contratación a nombre de tercero.....	500
2. Promesa del hecho de tercero.....	501
3. Contrato a favor de tercero.....	501

CAPÍTULO XVII  
LA REVISIÓN Y LA FRUSTRACIÓN  
DEL CONTRATO

.....	505
I. Introducción: esquema.....	506
1. El cumplimiento y la frustración.....	506
II. Riesgo normal y anormal.....	506
III. Causas originarias o sobrevinientes.....	507
IV. Causas que dificultan o frustran.....	507
V. Causas que impactan sobre la equivalencia o sobre el fin.....	507
<b>Primera Parte – Fundamentos teóricos de la revisión.....</b>	<b>508</b>
I. La teoría del negocio jurídico y la presuposición.....	508
II. Las bases del negocio.....	508
III. Las bases del negocio como fundamento general de la frustración.....	510
IV. Críticas a la revisión del contrato.....	511
V. La conservación del contrato como principio general en la revisión.....	512
1. La revisión como regla prioritaria.....	512
2. La revisión como regla general.....	514
VI. Conclusión: diferentes ámbitos de la revisión.....	515
<b>Segunda Parte – Revisión basada en la     excesiva onerosidad sobreviniente.....</b>	<b>517</b>
I. Definición.....	517
II. Ámbito de aplicación.....	518
III. Requisitos.....	520
1. Acontecimientos extraordinarios.....	520
2. Acontecimientos imprevisibles.....	521
3. Excesiva onerosidad de la prestación.....	521
4. Falta de culpa o mora por parte del perjudicado.....	524
IV. Efectos.....	525
1. Rescisión del contrato.....	525
2. Revisión del contrato.....	526
3. Acción autónoma de revisión por la parte perjudicada.....	526
V. Renunciabilidad de la acción.....	527

<b>Tercera Parte – La revisión del contrato basada en     la frustración del fin y el abuso del derecho.....</b>	<b>529</b>
I. La frustración del fin del contrato.....	529
1. Concepto.....	529
2. Distingo con figuras afines.....	531
a) Obtención de la finalidad.....	531
b) Imposibilidad de cumplimiento.....	531
c) Excesiva onerosidad sobreviniente.....	532
3. Requisitos.....	533
4. Frustración del fin en la jurisprudencia.....	533
II. Revisión basada en el abuso de derecho.....	535
<b>Cuarta Parte – Emergencia económica.     Procesos inflacionarios.....</b>	<b>535</b>
I. La revisión del contrato en la ley 25.561 y decreto 214/2002 ..	535
1. La calificación legal del hecho.....	535
2. Criterios para la revisión del contrato.....	538
a) El principio del esfuerzo compartido.....	538
b) Reparto equitativo en contratos de cambio.....	539
c) El reparto equitativo frente a las cláusulas de distribución del riesgo monetario.....	540
d) El valor de mercado.....	541
e) El valor de reposición.....	541
II. La inflación: riesgo normal y anormal.....	542
III. La devaluación de la moneda extranjera.....	543

CAPÍTULO XVIII  
INEFICACIA Y EXTINCIÓN

<b>Introducción – La noción de ineficacia.....</b>	<b>545</b>
I. Cumplimiento.....	546
II. Incumplimiento.....	546
III. Ineficacia.....	546
1. Ineficacia estructural.....	547
2. Ineficacia funcional.....	547
3. Inoponibilidad.....	547

<b>Primera Parte – Ineficacia estructural</b> .....	549
I. Ineficacia e inexistencia .....	549
II. Nulidad .....	550
1. Concepto .....	550
2. Nulidades expresas y virtuales .....	551
3. Nulidad y anulabilidad .....	552
a) El criterio distintivo .....	552
b) Efectos .....	553
4. Nulidad absoluta y relativa .....	554
5. Nulidad total y parcial .....	555
6. Confirmación .....	556
7. Conversión .....	556
8. Nulidad y responsabilidad por daños .....	556
III. Suspensión de la eficacia .....	557
<b>Segunda Parte – Ineficacia funcional</b> .....	558
I. Revocación .....	558
1. Concepto .....	558
2. Licitud, abusividad y efectos del pacto de irrevocabilidad .....	559
3. Revocación con causa o sin causa .....	562
4. Revocación expresa o tácita .....	563
5. Efectos .....	563
II. Resolución .....	564
III. Rescisión .....	567
1. Concepto .....	567
2. Diferentes regulaciones .....	568
3. Legitimidad de la cláusula en contratos de larga duración .....	569
4. La prohibición de la cláusula en contratos de adhesión: fundamentos .....	570
IV. La imposibilidad de cumplimiento .....	571
<b>Tercera Parte – Efectos frente a terceros: inoponibilidad</b> .....	571
I. Negocio ineficaz entre las partes inoponible a terceros .....	572
II. Negocio eficaz ente las partes inoponible a terceros .....	572

<b>Cuarta Parte – Extinción del contrato</b> .....	573
I. Causas de extinción .....	573
II. Efectos posteriores a la extinción .....	575
1. La responsabilidad poscontractual .....	575
2. La no renovación de contratos anuales renovados .....	575

## CAPÍTULO XIX

### LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL

.....	579
<b>Primera Parte – La responsabilidad contractual</b> .....	580
I. Concepto .....	580
II. La responsabilidad contractual como lesión al crédito .....	583
1. Tesis del incumplimiento como déficit de conducta del deudor .....	583
2. Tesis de la lesión al crédito .....	584
III. Carácter de la indemnización sustitutiva de la prestación .....	585
1. Tesis de la autonomía .....	585
2. Tesis de la unidad .....	587
3. Análisis de la cuestión .....	587
<b>Segunda Parte – Responsabilidad contractual y extracontractual</b> .....	589
I. Las diferencias .....	589
II. La opción por la vía extracontractual .....	591
III. Casos de calificación dudosos .....	592
IV. La tesis de la unificación .....	594
<b>Tercera Parte – Presupuestos</b> .....	595
I. Antijuridicidad .....	595
1. El cumplimiento .....	595
2. El incumplimiento .....	595
a) Carácter objetivo .....	596
b) Extensión .....	597
3. Incumplimiento absoluto .....	598
a) Imposibilidad sobrevenida .....	598

b) Pérdida definitiva del interés del acreedor .....	600
c) Tutela preventiva frente al incumplimiento previsible .....	601
4. Incumplimiento tardío .....	601
5. Incumplimiento defectuoso .....	601
6. Relevancia de la determinación del incumplimiento objetivo .....	602
II. El factor de atribución .....	603
1. Factores subjetivos: culpa .....	603
a) Reglas generales .....	603
b) Valoración en concreto y en abstracto .....	605
c) Presunciones de culpa .....	607
d) Obligaciones de medio y de resultado .....	608
2. Factores subjetivos: dolo, malicia .....	611
3. Factores objetivos .....	612
4. Eximentes de responsabilidad. Falta de culpa y caso fortuito .....	614
III. Causalidad .....	615
1. Reglas generales .....	615
2. Causalidad en la responsabilidad contractual .....	617
3. Extensión del resarcimiento: "consecuencia necesaria" .....	618
4. El problema de la previsibilidad del daño contractual .....	620
a) La regla de la previsibilidad al momento de contratar .....	621
b) Conclusiones .....	626
5. Presunción de la adecuación del nexo causal .....	627
IV. Daño .....	628
1. Daño resarcible .....	628
a) Interés positivo .....	628
b) Interés negativo .....	629
2. Clases de daños resarcibles .....	630
3. Daño moral en los contratos .....	631
<b>Cuarta Parte – Responsabilidad poscontractual .....</b>	<b>632</b>

<b>Quinta Parte – Daños causados al contrato o por el contrato .....</b>	<b>635</b>
I. Daño intencionalmente causado a una relación jurídica ajena .....	636
1. Competencia y responsabilidad por daños .....	636
2. Lesión a un derecho subjetivo fundado en un contrato válido .....	637
3. Causalidad .....	639
4. Factor de atribución .....	639
5. Ilícitud .....	639
II. Daño al deudor: accidentes en los que se afecta al deudor alimentario, al empleado de una fábrica, al socio de una firma .....	640
III. Perjuicio sufrido por un tercero al confiar e informaciones inexactas .....	641
IV. Daños a bienes colectivos: la competencia y el ambiente .....	642

**TERCERA SECCIÓN  
MODALIDADES ESPECIALES**

**CAPÍTULO XX  
EFECTOS PROPIOS DE LOS  
CONTRATOS BILATERALES Y  
DE LOS CONTRATOS ONEROSOS**

<b>Primera Parte – Introducción .....</b>	<b>645</b>
I. Excepción de incumplimiento contractual .....	646
II. Excepción de caducidad de plazo .....	650
III. Facultad de anticipación frente a la imposibilidad de pago .....	650
IV. Tutela preventiva del crédito frente al incumplimiento previsible ( <i>anticipatory breach</i> ) .....	652
V. Suspensión convencional: la señal o arras .....	655

<i>Segunda Parte – El pacto comisorio y la resolución</i> .....	655
I. Noción de pacto comisorio .....	655
1. Declaración de voluntad recepticia .....	657
2. Emitida por la parte contractual que ha cumplido .....	657
3. Basada en el incumplimiento relevante de una obligación a cargo de la otra parte .....	658
4. Produce efectos extintivos retroactivos a partir de la comunicación .....	659
II. Pacto comisorio expreso .....	659
III. Pacto comisorio implícito .....	660
1. Ámbito de aplicación .....	660
2. Comunicación .....	661
a) Interpelación para constituir en mora .....	661
b) Ejercicio de la facultad resolutoria .....	661
c) Plazo de gracia .....	661
d) Reclamo de indemnización .....	662
e) Modo de comunicación .....	663
f) Interpretación .....	663
3. Respuesta a la comunicación .....	663
IV. La acción de resolver .....	664
1. La pretensión resolutoria .....	664
2. El <i>jus variandi</i> .....	664
V. Efectos de la resolución .....	665
1. Efectos retroactivos .....	665
2. Efectos retroactivos cuando no hubo cumplimiento .....	665
3. Efectos retroactivos cuando hubo cumplimiento parcial .....	666
4. La obligación de restituir .....	667
a) Efectos entre las partes .....	667
b) Efectos frente a los terceros .....	669
VI. Regulaciones especiales y excepciones .....	669
1. Compraventa de bienes muebles a crédito .....	669
2. Compraventa de inmuebles a crédito .....	670
3. Compraventa de inmuebles a plazos .....	670
4. Contrato de prenda .....	671
5. Compraventa comercial .....	671
6. Resolución sin pacto comisorio .....	671

<i>Tercera Parte – La obligación de saneamiento en los contratos onerosos</i> .....	671
I. La garantía de evicción .....	673
II. La garantía por vicios redhibitorios .....	675

## CAPÍTULO XXI

### CONTRATOS CELEBRADOS POR ADHESIÓN Y DE CONSUMO

<i>Introducción</i> .....	679
<i>Primera Parte – Contratos celebrados por adhesión</i> .....	680
I. Concepto .....	680
II. Distingo con el contrato de consumo .....	682
III. Interpretación contra el estipulante .....	682
IV. Cláusulas vejatorias .....	684
V. Orden de prevalencia de cláusulas .....	685
<i>Segunda Parte – Contratos de consumo</i> .....	685
I. Concepto .....	685
II. La oferta y la aceptación .....	686
1. Distintos supuestos regulados .....	686
2. La oferta: completividad ampliada, heterointegración .....	686
3. La oferta dirigida a persona determinada .....	687
4. La oferta dirigida a consumidores potenciales indeterminados .....	687
5. Efectos de la falta de elementos en la oferta .....	689
6. La oferta hecha pública .....	689
7. La publicidad .....	691
8. Celebración del contrato fuera del establecimiento. Las ventas “agresivas”: a domicilio, por correspondencia, sorteos .....	691
9. Ventas realizadas mediante la convocatoria para otros fines .....	694
10. Contratos con cláusulas generales empaquetadas conocidas con posterioridad a la celebración .....	695

III. La interpretación del contrato.....	698
IV. La cláusula abusiva.....	699
1. Mecanismos de control del abuso.....	699
a) El control de incorporación de la cláusula.....	701
b) Control de contenido.....	701
2. Criterios de calificación de la cláusula abusiva.....	702
3. Cláusulas que desnaturalicen las obligaciones.....	703
a) El significado de “desnaturalización”.....	703
b) El apartamiento del tipo contractual.....	703
c) La desnaturalización de la causa obligacional y el tipo como integrador.....	704
4. Cláusulas que importen renuncia o restricción de derechos del consumidor o amplíen los derechos de la otra parte.....	705
a) Los derechos.....	705
b) Su renuncia.....	706
5. El principio de la obtención del fin.....	707
6. El principio de reciprocidad en el trato. Naturaleza de las obligaciones.....	708
7. Ámbito de aplicación.....	709
8. Efectos de la cláusula abusiva.....	710

## CAPÍTULO XXII

### CONTRATOS CONEXOS. DE LARGA DURACIÓN. COLECTIVOS

<i>Primera Parte – Contratos conexos</i> .....	715
I. Descripción.....	715
1. El negocio que utiliza varios contratos.....	715
2. Perspectiva del consumidor: afectación de la libertad de elección.....	717
3. Perspectiva del empresario: colaboración estratégica.....	718
II. El “cemento” que une a los contratos: conexión objetiva.....	718
III. Elementos del sistema de contratos.....	720
1. Conexidad e integración.....	720
2. Deberes de las partes hacia el sistema.....	721

IV. Relaciones frente a terceros.....	723
1. Excepción al principio del efecto relativo de los contratos.....	723
2. Acciones directas extracontractuales y contractuales.....	724
V. Conexidad entre el mutuo hipotecario y el seguro.....	725
<i>Segunda Parte – Contratos de larga duración</i> .....	727
<i>Tercera Parte – Contratos colectivos y difusos</i> .....	732
I. Nociones generales.....	732
II. Contrato sobre bienes de incidencia colectiva.....	733
III. Contrato sobre intereses difusos.....	735