

# ÍNDICE SUMARIO

Prólogo .....	7
---------------	---

## PREFACIO

I. Metodología .....	9
II. El consenso sobre las reglas contractuales.....	11
III. Las críticas al consentimiento negociado y al modelo del contrato de cambio.....	13
IV. Del modelo único a un modelo general con excepciones .....	15
V. La acción individual en el marco institucional .....	16
VI. El razonamiento legal en la solución de casos contractuales....	17
1. Criterio formalista.....	17
2. Criterio realista .....	17
3. Criterio basado en principios y reglas .....	18

## PRIMERA SECCIÓN

### TEORÍA DEL CONTRATO

#### CAPÍTULO I

#### CONCEPCIONES SOBRE EL CONTRATO

.....	21
I. La concepción del contrato en el Derecho Romano.....	22
II. La concepción "liberal" del contrato .....	25
III. El contrato en la economía de bienestar .....	28
IV. El contrato en el neoliberalismo.....	29
V. La globalización de la concepción del contrato .....	31
VI. El contrato en el subsistema jurídico latinoamericano .....	45

## CAPÍTULO II

### CONCEPCIONES SOBRE EL FUNDAMENTO DE LA OBLIGACIÓN CONTRACTUAL

.....	49
I. La pluralidad de causas fuente de la obligación y acuerdo de voluntades libre como causa fuente .....	51
II. El principio consensualista .....	54
III. El contrato .....	56
IV. El negocio jurídico .....	58
V. La <i>consideration</i> .....	60
VI. El debate sobre la crisis del contrato y del negocio jurídico....	62
1. La crisis del negocio jurídico .....	62
2. La llamada "deshumanización" del contrato .....	63
3. Los debates sobre la "crisis del contrato" y la "nueva crisis del contrato" .....	64
4. El Código Civil y Comercial de la Nación y las crisis del contrato .....	65
VII. El cuestionamiento de la regla moral. ¿Es posible dejar de cumplir pagando una indemnización? .....	66
1. El fundamento moral de la obligación contractual .....	66
2. La obligación contractual como intercambio objetivo .....	68
a) El significado de interpretación objetiva .....	68
b) El incumplimiento como acto ilícito que obliga a indemnizar .....	68
c) La opción de cumplir o indemnizar. La interpretación económica .....	69

## CAPÍTULO III

### CONCEPCIONES SOBRE EL MODELO DE CONTRATO

.....	71
I. El modelo del consentimiento negociado y del contrato de cambio .....	73
II. Críticas a la metodología .....	74
III. Críticas al presupuesto de la acción racional .....	76
IV. El consentimiento negociado y sus excepciones .....	77

1. Contratos predispuestos o <i>standards</i> .....	78
2. La adhesión.....	79
3. Intercambio no negociado.....	82
4. Intercambio desigual.....	83
5. El contrato forzoso.....	83
6. Contratos celebrados por medios electrónicos.....	85
7. Condiciones generales conocidas con posterioridad a la celebración ( <i>rolling contracts, click and wrap agreements</i> ) ...	87
V. El modelo del contrato de cambio y sus excepciones.....	88
1. Contratos de cambio, gratuitos y de colaboración.....	88
2. El modelo adversarial (contratos de cambio) y el cooperativo (contratos de colaboración).....	90
VI. El modelo del contrato instantáneo y de larga duración.....	93
1. Consentimiento instantáneo y progresivo.....	94
2. Reciprocidad estática y dinámica.....	94
3. Objeto material y desmaterialización del objeto.....	99
VII. Autonomía privada en el campo extrapatrimonial.....	100
VIII. Cambios en las clasificaciones legales.....	101
1. Unificación de la legislación sobre contratos civiles y comerciales.....	101
2. Contratos de empresa y de consumo.....	103
3. Contratos nacionales e internacionales.....	105
4. Contratos colectivos y difusos.....	106
5. Protección de la pequeña y mediana empresa.....	106
IX. Las críticas al modelo clásico desde una perspectiva metajurídica.....	108
1. La teoría de los contratos relacionales.....	108
2. La teoría de los contratos posmodernos.....	109

#### CAPÍTULO IV

### INSTITUCIONES, ORDEN PÚBLICO Y FUNCIÓN CONTRACTUAL

.....	113
I. Relaciones entre las instituciones y los contratos.....	114
1. Fundamentos.....	114

2. Fenómenos de interacción .....	116
3. Las normas jurídicas.....	117
II. El orden público en los contratos.....	118
1. El orden público como garantía procedimental al consentimiento pleno.....	119
2. El orden público de protección de la parte débil.....	120
a) Definición y finalidades .....	120
b) El régimen del Código. Fractura del tipo contractual .....	121
3. El orden público de coordinación.....	121
a) Concepto .....	121
b) Normas prohibitivas .....	122
c) Normas de coordinación.....	123
d) Normas que habilitan la rectificación .....	123
4. El orden público de dirección .....	124
a) Concepto .....	124
b) Contenido.....	125
c) Límites a la dirección económica. La protección de la dignidad .....	125
5. Relaciones y conflictos entre el orden público y el contenido contractual .....	126
III. La “función” como orden público de coordinación .....	128
1. Noción de función .....	128
2. La función procompetitiva.....	130
a) Contratos lesivos de la competencia.....	130
b) Contratos vinculados. Cláusulas de exclusividad.....	132
3. La función ambiental .....	133
4. Función no discriminatoria.....	135
5. Función pública.....	136
a) Servicios públicos .....	136
b) El derecho a la salud .....	137
6. La función social .....	137
7. Contrato y derechos fundamentales: el derecho al desenvolvimiento de la personalidad .....	140
IV. Efectos de la calificación .....	142
V. Casuística .....	143
1. Función pública. Derecho a la salud.....	143

## CAPÍTULO V

### TUTELA CONSTITUCIONAL DEL CONTRATO

.....	153
<b>Introducción</b> .....	154
I. Interacción entre Constitución y contrato .....	154
II. Tutela constitucional de la libertad contractual .....	155
<b>Primera Parte – Principios aplicables a los contratos</b> .....	159
I. Los principios y cláusulas generales en materia contractual .....	159
1. De las reglas determinadas a las cláusulas generales .....	159
2. La materialización de la regla contractual .....	161
II. La libertad: el principio de la autonomía de la voluntad .....	162
1. Caracteres .....	162
2. Campo de aplicación .....	164
a) Libertad de celebración del contrato .....	164
b) Libertad de configurar el contenido .....	165
c) Libertad de determinar las formas .....	166
d) La regla de la libertad en los contratos de empresas y de consumo .....	166
3. Fundamentos de la libertad .....	167
4. Fundamentos de los límites .....	168
5. Límites en el Derecho vigente .....	170
III. La seguridad jurídica .....	171
1. Efecto vinculante del contrato: <i>pacta sunt servanda</i> .....	171
2. El principio del efecto relativo .....	172
3. La teoría de los juegos de agencia .....	173
4. Previsibilidad de las reglas contractuales .....	174
IV. La igualdad: el principio protectorio de la parte débil .....	175
1. El principio <i>favor debitoris</i> .....	176
2. El principio <i>favor debilis</i> .....	177
3. De la obligación a la tipicidad contractual .....	178
4. El principio en favor del consumidor .....	178
5. El estatuto de la persona como límite de la relación jurídica .....	179

6. Protección basada en el derecho al acceso . . . . .	182
7. La noción de vulnerabilidad . . . . .	183
a) Vulnerabilidad económica . . . . .	185
b) Vulnerabilidad cognoscitiva . . . . .	186
8. Los cuestionamientos al principio protectorio . . . . .	189
V. La sociabilidad: la buena fe . . . . .	191
1. Concepto . . . . .	191
2. La buena fe como regla generalizada . . . . .	192
3. La buena fe como principio jurídico y como cláusula general. . . . .	194
4. Críticas al concepto de buena fe . . . . .	195
5. Clases. . . . .	197
a) La buena fe subjetiva: buena fe-creencia . . . . .	197
b) La buena fe objetiva . . . . .	198
6. Funciones. . . . .	199
a) Regla de interpretación. . . . .	199
b) Fuente de deberes colaterales. . . . .	199
c) Regla de integración. . . . .	200
d) Límite al ejercicio de los derechos (función correctiva). . . . .	201
e) Eximente de responsabilidad . . . . .	201
VI. El principio de conservación del contrato . . . . .	201
<b>Segunda Parte – Las funciones del Derecho de los Contratos . . . . .</b>	<b>203</b>
<b>Tercera Parte – ¿Cómo resolver casos de contratos? . . . . .</b>	<b>204</b>
I. La resolución de casos de contratos. . . . .	204
II. Los modelos de interpretación . . . . .	205
1. Los modelos formalista y realista . . . . .	206
2. Los modelos “individualista orientado al mercado” y “paternalista” . . . . .	207
3. Crisis en la aplicación de modelos . . . . .	207
<b>Conclusiones de la Primera Sección . . . . .</b>	<b>208</b>
I. Fuentes y diálogo de fuentes . . . . .	210
II. Estructura argumentativa . . . . .	212
1. La regla general en los contratos . . . . .	212
2. La regla especial en contratos celebrados por adhesión . . . . .	213

3. La regla especial en los contratos de larga duración.....	213
4. La regla especial en los contratos de colaboración.....	214
5. La regla especial en los contratos conexos.....	214
6. El microsistema de las relaciones de consumo.....	214
III. Ejemplos de reglas diferenciadas.....	216

## SEGUNDA SECCIÓN

### DOGMÁTICA DEL CONTRATO

#### CAPÍTULO VI

#### EL CONCEPTO DE CONTRATO

.....	221
<i>Primera Parte – Concepto de contrato</i> .....	222
I. Definición y método del Código Civil y Comercial argentino ....	222
II. Definiciones en el Derecho Comparado y proyectos de reformas.....	225
III. Análisis de los elementos de la definición.....	227
1. El contrato como acto jurídico.....	227
2. Teoría del contrato y del negocio jurídico.....	228
3. Convención y contrato: efecto constitutivo, modificativo y extintivo de obligaciones.....	228
4. Contrato y acuerdo.....	230
5. Contenido patrimonial.....	230
IV. Actos unilaterales y contrato.....	231
1. Actos unilaterales para formar la declaración de una parte: el acto colectivo y colegial.....	231
a) El problema.....	231
b) Distingo entre parte y persona.....	232
c) Clasificación de los actos jurídicos según la cantidad de partes.....	232
d) El contrato, el acto colectivo y el colegial.....	233
e) El acto colectivo.....	234

f) El acto colegial: varias personas físicas para expresar una decisión de un órgano .....	234
g) Acto complejo .....	235
h) Distintos supuestos .....	236
2. Actos unilaterales patrimoniales: influencia en el contrato...	237
V. Comparación con otras fuentes de las obligaciones .....	239
1. El cuasicontrato .....	239
2. La ley .....	240
3. Declaración unilateral de voluntad .....	241
4. Relaciones contractuales de hecho .....	241
VI. Comparación con otros institutos .....	242
1. El pago y la dación en pago .....	242
2. La sentencia .....	243
VII. Límites de la disciplina contractual .....	243
1. Derechos reales y personales. Efecto real del contrato .....	243
2. Contratos y estatus: el Derecho de Familia .....	245
3. Contratos y derechos hereditarios .....	246
4. Carácter contractual de actos gratuitos: la donación .....	247
5. El contrato, bioética y derechos personalísimos .....	249
a) El rechazo de tratamientos médicos .....	251
b) La disposición del propio cuerpo .....	252
6. El contrato administrativo .....	253
7. Contrato y derechos fundamentales .....	253
8. Contrato, bienes colectivos y Derecho Ambiental .....	254
<b>Segunda Parte – Elementos del concepto de contrato.</b>	
<b>Estructura. Función. Teorías unitaria y sistémica .....</b>	<b>255</b>
I. Elementos normativos del concepto de contrato .....	255
II. Teoría unitaria: estructura y función del contrato .....	257
III. Teoría sistémica .....	258
<b>Tercera Parte – Jerarquía normativa en la regulación del contrato. ...</b>	<b>261</b>
I. Las fuentes .....	261
1. Constitución .....	261
2. Leyes de orden público .....	262
3. Leyes supletorias .....	262
4. La costumbre .....	262

5. Los usos . . . . .	264
6. Las prácticas . . . . .	264
II. Problemas de colisión . . . . .	264
1. La colisión entre la norma privada y el orden público . . . . .	265
2. La colisión entre la norma privada y la ley supletoria . . . . .	265
3. Colisión con los usos y costumbres . . . . .	265

## CAPÍTULO VII

### CLASIFICACIÓN DE LOS CONTRATOS

I. Unilaterales y bilaterales . . . . .	267
1. Definición . . . . .	267
2. Unilaterales que se vuelven bilaterales: bilaterales imperfectos . . . . .	268
3. Efectos . . . . .	268
II. Contratos plurilaterales . . . . .	269
1. Delimitación del concepto y ejemplos . . . . .	269
2. Pluralidad ocasional, estructural y funcional . . . . .	271
3. Efectos . . . . .	273
4. Causa asociativa y de cambio . . . . .	273
5. Conclusión . . . . .	274
6. El contrato en participación y el contrato parciario . . . . .	274
III. A título oneroso y a título gratuito . . . . .	277
1. Definición . . . . .	277
2. Efectos . . . . .	278
IV. Conmutativos y aleatorios . . . . .	279
1. Definición . . . . .	279
2. Riesgo y alea . . . . .	280
3. Efectos . . . . .	280
4. Contrato condicional . . . . .	281
V. Consensuales y reales . . . . .	282
VI. Formales y no formales . . . . .	282
VII. Nominados e innominados . . . . .	283
1. Contratos nominados y tipicidad . . . . .	283

2. Contratos nominados .....	286
3. Atípicos puros .....	287
4. Atipicidad mixta .....	287
a) Prestaciones principales y accesorias pertenecientes a distintos contratos nominados .....	288
b) Prestaciones principales pertenecientes a distintos tipos .....	288
5. Las uniones de contratos .....	289
a) Contratos en relación de dependencia mutua .....	289
b) Contrato principal y accesorio .....	290
c) Subcontrato .....	290
d) Sucesión de contratos .....	291
e) Negocio realizado a través de varios contratos .....	291
VIII. Contratos causados y abstractos .....	291
IX. El negocio jurídico indirecto .....	292
X. Contratos de disposición y de administración .....	294
XI. Contratos de ejecución instantánea, diferida y de larga duración .....	296
XII. Clasificación según la finalidad económico-social .....	296

## CAPÍTULO VIII

### LA FORMACIÓN DEL CONTRATO: EL CONSENTIMIENTO

.....	299
<i>Introducción – La formación del contrato</i> .....	300
I. Esquema de análisis .....	300
II. El consentimiento .....	301
<i>Primera Parte – La manifestación de voluntad</i> .....	301
I. Requisitos .....	302
II. La exteriorización de la voluntad .....	303
III. El silencio como manifestación de voluntad .....	306
IV. La recepción de la voluntad declarada .....	307
V. La interpretación de la voluntad .....	308

VI. Documento, contrato y firma .....	309
1. El documento .....	309
2. La firma.....	311
<b>Segunda Parte – La oferta</b> .....	313
I. Requisitos .....	314
1. Intención de obligarse .....	314
2. Completividad.....	315
3. Determinación subjetiva.....	316
II. Oferta al público .....	316
III. Oferta por medios publicitarios .....	317
IV. La invitación a ofertar por concurso o licitación .....	318
V. Ofertas cruzadas.....	318
VI. Ofertas con objeto compuesto y con partes subjetivamente complejas.....	319
VII. Eficacia de la oferta. Sistemas .....	321
VIII. Retiro y retractación de la oferta .....	321
IX. Supuestos de revocación de la oferta en el CCyC .....	323
X. Oferta irrevocable y oferta sometida a plazo.....	324
XI. Contratos entre ausentes y oferta sin plazo.....	326
XII. Caducidad de la oferta.....	327
<b>Tercera Parte – La aceptación</b> .....	328
I. Aceptación y rechazo de la oferta. Diversas alternativas.....	328
II. La aceptación con modificaciones .....	330
III. Retiro y revocación de la aceptación.....	332
IV. La aceptación tardía.....	332
<b>Cuarta Parte – El momento en que se perfecciona el contrato</b> .....	333
I. El problema de la distribución de los riesgos de la contratación a distancia.....	333
II. Solución en el Derecho Comparado.....	335
III. Solución en el Derecho argentino .....	335
IV. Consentimiento entre ausentes y entre presentes.....	336
V. La revisión de la regla: contratos inmediatamente celebrados .....	338
VI. La celebración del contrato electrónico .....	339

<b>Quinta Parte – Obligación contractual sin consentimiento</b> .....	341
I. La adhesión a cláusulas generales .....	341
II. La ejecución del contrato como fuente obligatoria.....	342
III. La imputación de efectos jurídicos basados en la apariencia y la confianza.....	342
IV. Personas sin discernimiento .....	345
V. Declaraciones de voluntad en la contratación electrónica .....	346
1. Imputabilidad de la declaración.....	346
2. Atribución del riesgo derivado del medio utilizado.....	347
3. Declaración de voluntad emitida automáticamente por una computadora.....	348
4. El intercambio electrónico de datos (EDI).....	349
5. El sitio web, ¿es una oferta? .....	349

## CAPÍTULO IX

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

<b>Introducción</b> .....	351
<b>Primera Parte – Acuerdos para negociar un contrato</b> .....	352
I. La minuta .....	352
II. Cartas de intención y acuerdos de negociación de buena fe....	353
III. Los acuerdos parciales.....	355
1. Antecedentes. La teoría de la <i>punktation</i> .....	356
2. El artículo 982 del CCyC. Correlación con el artículo 978.....	357
3. Los elementos esenciales particulares.....	358
4. Integración de las cuestiones omitidas .....	358
5. La minuta o borrador. Las situaciones de duda.....	359
IV. La seña y la reserva.....	359
V. Contrato de ejecución pendiente.....	363
1. Contrato sometido a condición suspensiva o resolutoria .....	364
2. Compraventa a satisfacción del comprador, <i>ad gustum</i> y a ensayo.....	367

3. Cláusula de arrepentimiento . . . . .	367
4. Pacto de preferencia . . . . .	368
VI. Promesa de celebrar un contrato. Contrato de opción. El boleto de compraventa. . . . .	371
1. La promesa de celebrar un contrato . . . . .	372
2. El contrato de opción . . . . .	373
3. El boleto de compraventa inmobiliaria . . . . .	374
VII. Contratos preparatorios: contrato marco, normativo y colectivo . . . . .	375
1. Contrato marco . . . . .	375
2. Contrato normativo . . . . .	376
3. Convención colectiva . . . . .	376
<b>Segunda Parte – La responsabilidad precontractual.</b> . . . . .	376
I. Ámbito típico: protección de la persona, del consumidor y de la negociación. . . . .	376
II. Delimitación de la regla de la responsabilidad contractual . . . . .	378
1. Comienzo y fin: el contacto social típico. . . . .	378
2. Bien jurídico protegido. . . . .	379
3. Adjudicación convencional o legal del riesgo de la negociación . . . . .	381
4. Responsabilidad contractual, extracontractual o <i>tertus genus</i> . . . . .	382
III. Los distintos supuestos . . . . .	384
1. El engaño en la obtención del consentimiento: valoración de la astucia comercial . . . . .	384
a) El dolo como vicio y como acto ilícito . . . . .	384
b) Elementos. . . . .	385
c) Dolo incidental (art. 275, CCyC) . . . . .	386
d) Dolo bueno, astucia y competencia. . . . .	386
2. Violación de los deberes precontractuales . . . . .	386
a) Deber de informar. . . . .	387
1) El deber de información y la competencia comercial . . . . .	387
2) El deber de información en el campo de los contratos de consumo . . . . .	388
3) Información pública y privada . . . . .	389

4) Información pública: error y obtención ilegítima.....	389
5) Posiciones más amplias.....	391
b) Deber de confidencialidad.....	392
c) La carga de diligencia exigible al afectado.....	394
d) Apariencia jurídica. Confianza. Buena fe y protección de las expectativas razonables.....	395
3. Responsabilidad precontractual por apartamiento arbitrario.....	395
a) El problema de la ilicitud.....	396
b) El factor de atribución.....	397
c) Casos.....	399
4. Retracción y caducidad de la oferta.....	400
IV. El daño resarcible.....	401

## CAPÍTULO X

### PRESUPUESTOS Y DEFECTOS DEL CONSENTIMIENTO

<i>Introducción – Estructura argumentativa.....</i>	403
<i>Primera Parte – Capacidad para contratar.....</i>	406
I. La incapacidad de derecho. Las inhabilidades en el CCyC.....	407
II. Incapaces de ejercicio. Capacidad, capacidad restringida e incapacidad. Los menores.....	409
III. Los inhabilitados.....	413
IV. Los emancipados.....	414
V. Los condenados a pena privativa de la libertad.....	414
VI. Los fallidos.....	415
VII. La nulidad por incapacidad.....	415
<i>Segunda Parte – Defectos del consentimiento.....</i>	416
I. Ignorancia y error.....	417
II. Dolo.....	423
III. Violencia, intimidación, temor y presión económica.....	424
1. Distintos supuestos.....	424
2. Violencia.....	425

3. Temor reverencial . . . . .	426
4. Presión económica . . . . .	426
IV. Estado de necesidad . . . . .	429
<i>Tercera Parte – La lesión</i> . . . . .	430
I. La teoría de la lesión . . . . .	430
1. Calificación como vicio del consentimiento del objeto o de la causa . . . . .	430
2. Antecedentes . . . . .	430
3. Clases: lesión objetiva y subjetiva . . . . .	431
4. La lesión y la teoría de los rescates: valoración del instituto . . . . .	433
5. La utilidad del instituto de la lesión . . . . .	436
6. Propuestas de reformas . . . . .	436
II. La dogmática de la lesión . . . . .	439
1. Ámbito . . . . .	439
2. Legitimación . . . . .	440
3. Elementos . . . . .	440
a) Objetivo: desproporción originaria y subsistente . . . . .	440
b) Subjetivo: necesidad, debilidad síquica o inexperiencia del afectado . . . . .	442
c) Subjetivo: aprovechamiento . . . . .	443
4. Acciones . . . . .	444
5. Transmisibilidad y renuncia de la acción . . . . .	445
6. Prescripción . . . . .	446
7. Prueba . . . . .	446
8. Casos de lesión en la jurisprudencia . . . . .	448
a) Venta para cancelar una hipoteca . . . . .	448
b) Transacción . . . . .	449

## CAPÍTULO XI

### OBJETO Y CONTENIDO

. . . . .	451
<i>Primera Parte – El objeto del contrato</i> . . . . .	452
I. ¿Sobre qué se contrata? . . . . .	452

II. Las teorías sobre el objeto del contrato.....	453
1. El contrato no tiene objeto, sino efectos .....	453
2. El objeto son las obligaciones a las que se refiere .....	454
3. La operación jurídica considerada.....	455
III. El objeto del contrato .....	455
1. El objeto de la obligación .....	456
2. El contrato es fuente de obligaciones.....	456
3. Las obligaciones en la estructura y su función en el contrato .....	457
4. Objeto del contrato.....	457
5. El contenido y el objeto.....	460
6. El Derecho argentino .....	461
<b>Segunda Parte – Presupuestos de validez del objeto.....</b>	<b>462</b>
I. Ilícitud formal y material .....	462
1. Objeto del contrato y dignidad de la persona humana .....	462
2. El contrato ilegal.....	463
3. El contrato contrario al orden público .....	463
4. El contrato contrario a la moral y a las buenas costumbres .....	463
5. El contrato sujeto a condición ilícita .....	464
6. El contrato en fraude a la ley .....	464
7. Casuística.....	464
a) La venta de influencia: Convención contra la Corrupción .....	464
b) Gestación por sustitución .....	466
c) Pactos de distribución de honorarios. Nulidad del objeto de sociedades .....	468
d) Contrato para la explotación de prostíbulo.....	468
e) Contrato para engañar en un concurso .....	469
II. Posibilidad .....	469
III. Determinable.....	470
IV. Valor patrimonial.....	471
<b>Tercera Parte – Sobre algunas reglas     legales referidas al objeto.....</b>	<b>472</b>
I. Contratos sobre herencia futura permitidos .....	472

II. Contratos de duración .....	474
III. La contratación sobre bienes ambientales .....	478
<b>Cuarta Parte – El contenido del contrato</b> .....	478
I. Las obligaciones nucleares .....	480
II. Los deberes colaterales (deberes secundarios de conducta) .....	480
III. Las garantías: evicción, vicios, de seguridad, funcionalidad .....	482
IV. Las cargas .....	484
V. La distribución de riesgos en el contrato .....	484
1. Noción de riesgo contractual .....	484
2. Tipos de riesgos .....	485
3. Regulación del riesgo .....	486
a) Ausencia de regulación .....	486
b) Regulación privada .....	486
c) Regulación supletoria .....	487

## CAPÍTULO XII

### LA CAUSA

.....	489
I. La noción de causa .....	490
II. La utilidad de la noción de causa .....	493
1. Causalismo .....	493
2. Anticausalismo .....	494
3. Neocausalismo .....	495
4. Conclusión. La causa del contrato en el Código Civil y Comercial .....	496
III. Diferencias entre el objeto y la causa .....	497
IV. Caracterización de la causa del contrato .....	497
1. La causa del contrato es la causa fin .....	497
2. Características .....	498
3. Distingo con los motivos individuales .....	499
V. ¿Cuál es la noción de causa receptada en el Código Civil y Comercial? .....	499
VI. Funciones y relevancia de la causa .....	502
1. Cognitiva .....	502

2. Control de licitud .....	502
3. Control de mérito .....	503
4. Causa conexa. Finalidad supracontractual. ....	504
5. Causa y fraude a la ley .....	504
6. Conversión del contrato .....	505
7. Nulidad parcial y causa del contrato. ....	505
8. Interpretación, integración, calificación y causa del contrato .....	506
VII. Efectos de la causa fin en el contrato .....	507
1. Carácter estructural .....	507
a) Efectos de la falta de causa .....	507
b) Presunción de la existencia de causa. ....	507
c) Falsedad de causa .....	508
2. Control de los fines: Ilícitud de la causa .....	509
3. Carácter funcional: Frustración de la causa .....	509

## CAPÍTULO XIII

### LA FORMA

I. Forma del contrato .....	511
1. La forma de exteriorización de la voluntad .....	512
2. La forma de los actos jurídicos y del contrato .....	512
3. La forma de cada tipo contractual. ....	512
4. Las solemnidades según su finalidad .....	513
a) Para la protección del otorgante .....	513
b) Para la protección de terceros. Fines publicitarios. ....	514
II. La regla general: libertad de formas .....	514
1. La libertad de formas .....	514
2. El principio de no discriminación: contratos electrónicos. ....	514
3. Forma escrita y monto del contrato .....	516
4. Forma de las modificaciones al contrato .....	516
III. Clasificación de las formalidades .....	516
1. El criterio clasificatorio adoptado por el CCyC. ....	517
2. Los contratos formales absolutos en el CCyC. Diferencias con el Código derogado. ....	517

3. Los supuestos particulares de formas absolutas en el CCyC .....	519
4. Transacción sobre derechos litigiosos .....	519
5. Los contratos solemnes relativos. Caracterización. Las formas omitidas: escritura pública e instrumento privado .....	520
6. La obligación de otorgar la forma omitida. Naturaleza y alcances. Aplicación de las reglas de los contratos preliminares. El plazo del artículo 994 .....	521
7. La influencia de la legislación especial: el caso de la compraventa .....	523
8. Contratos que deben ser celebrados por escritura pública .....	525
a) Contratos que tengan por objeto regular derechos reales sobre inmuebles. La subasta judicial y administrativa .....	526
b) Los contratos que refieren a derechos dudosos o litigiosos sobre inmuebles .....	526
c) Actos que sean accesorios de otros otorgados en escritura pública. Modificaciones al contrato .....	527
d) Los demás contratos que por acuerdo de partes o por disposición de la ley deben ser otorgados por escritura pública .....	527
IV. Efectos del incumplimiento de las formas .....	527
1. Distintos efectos .....	527
2. La conversión del negocio .....	528
3. La conversión en el Código de Vélez .....	529
4. La conversión del negocio en el CCyC .....	530
5. La obligación de hacer escritura pública .....	531

## CAPÍTULO XIV

### LA PRUEBA

.....	533
<i>Primera Parte – Medios de prueba</i> .....	534
I. Instrumentos públicos .....	534

II. Instrumentos privados .....	535
1. Relaciones entre el instrumento privado y la firma.....	535
2. Validez probatoria del instrumento privado firmado .....	539
3. Instrumentos particulares no firmados: fax, tickets .....	540
4. Libros de comercio, factura y remito .....	541
III. Correspondencia .....	543
IV. Conducta de las partes.....	544
V. Presunciones legales o judiciales .....	545
VI. Testigos.....	545
VII. La prueba de los contratos formales .....	546
1. Imposibilidad de obtener la prueba de haber sido cumplida la formalidad .....	547
2. Principio de prueba instrumental.....	548
3. Comienzo de ejecución del contrato.....	549
<b>Segunda Parte – La carga de la prueba .....</b>	<b>549</b>
I. La noción de carga de la prueba .....	549
1. Distribución convencional del riesgo probatorio.....	550
a) Enfoque general.....	551
b) La flexibilización: mejor situación para aportar la prueba.....	555
c) El sistema del Código.....	556
d) La prueba del incumplimiento presume la culpa.....	557

## CAPÍTULO XV

### INTERPRETACIÓN, CALIFICACIÓN E INTEGRACIÓN DEL CONTRATO

<b>Primera Parte – Delimitación del tema .....</b>	<b>559</b>
I. La interpretación del texto .....	559
1. Interpretación del contrato y de la ley: criterio individual y no adaptativo .....	560
2. Interpretación de la voluntad común o de la regla contractual .....	561

3.	Interpretación de las reglas claras .....	561
4.	Interpretación integradora .....	562
5.	Tesis subjetiva y objetiva .....	562
II.	La calificación .....	563
III.	La integración .....	564
1.	Regla general .....	564
2.	Integración en el supuesto de nulidad parcial .....	565
3.	Integración del contenido del contrato por aplicación de normas imperativas .....	565
4.	Publicidad integrada al contrato .....	566
	<b>Segunda Parte – El acto interpretativo y sus reglas</b> .....	566
I.	Las fuentes .....	567
1.	El texto a interpretar .....	567
2.	El lenguaje utilizado en el contrato .....	567
3.	Debates sobre la prioridad del texto escrito frente a otros elementos .....	568
4.	El comportamiento .....	571
5.	Usos y costumbres .....	571
II.	Las reglas de interpretación en el Código Civil y Comercial de la Nación .....	572
1.	Interpretación, calificación e integración .....	573
2.	Interpretación de las reglas claras .....	573
3.	El texto escrito y otras fuentes. Interpretación restrictiva .....	574
4.	Extensión de la obligación contractual .....	575
5.	Intención común .....	576
6.	Significado de las palabras .....	576
7.	Interpretación contextual .....	577
8.	El principio de conservación .....	577
9.	La protección de la confianza .....	578
10.	El principio <i>favor debitoris</i> y la equidad .....	579
III.	Interpretación de los contratos celebrados por adhesión a cláusulas generales predispuestas .....	579

## CAPÍTULO XVI

### EFECTOS SUBJETIVOS DEL CONTRATO: PARTES, TERCEROS, CONEXIDAD CONTRACTUAL, ACCIONES DE TERCEROS

.....	581
I. Introducción: el principio del efecto relativo.....	582
1. La regla: limitación de los efectos a las partes.....	582
2. Excepción: contratos conexos.....	582
3. El contrato como posición jurídica.....	583
II. La conexidad como fenómeno sociológico y jurídico.....	583
1. Descripción.....	583
a) El negocio que utiliza varios contratos.....	583
b) Perspectiva del consumidor: afectación de la libertad de elección.....	584
c) Perspectiva del empresario: colaboración estratégica.....	586
2. El “cemento” que une a los contratos: conexión objetiva....	586
3. Elementos del sistema de contratos.....	587
a) Conexidad e integración.....	588
b) Deberes de las partes hacia el sistema.....	589
4. Relaciones frente a terceros.....	591
a) Excepción al principio del efecto relativo de los contratos.....	591
b) Acciones directas extracontractuales y contractuales.....	592
5. Consideración de las reglas legales sobre la conexidad contractual.....	593
a) La definición legal.....	593
b) Efectos.....	595
1) Interpretación.....	595
2) Oponibilidad de excepciones.....	596
3) Abusividad y fraude.....	597
<b>Primera Parte – Parte contractual. Representación.....</b>	<b>598</b>
I. Parte contractual.....	598
II. Representación legal, orgánica y voluntaria.....	599
III. Elementos de la relación representativa.....	601
1. La eficacia directa.....	601

2. La actuación a nombre ajeno. . . . .	602
3. La actuación por cuenta ajena. . . . .	602
4. Comunicabilidad de la actuación <i>nomine alieno</i> . . . . .	603
IV. El mandato y la representación en el Código Civil y Comercial . . . . .	604
V. El contrato consigo mismo . . . . .	605
VI. Doble representación . . . . .	606
<b>Segunda Parte – Sucesores a título universal, singular</b> . . . . .	607
I. Sucesores a título universal. . . . .	608
1. La regla de la transmisión de los efectos. . . . .	608
2. Excepciones. . . . .	608
II. Sucesores singulares. . . . .	609
III. Transmisión en materia obligacional . . . . .	609
1. Obligaciones <i>propter rem</i> . . . . .	609
2. Subrogación. . . . .	610
<b>Tercera Parte – Terceros</b> . . . . .	610
I. Relaciones de los terceros con el contrato. . . . .	610
1. Oponibilidad del contrato a los terceros. . . . .	611
2. El tercero acreedor de las partes . . . . .	611
3. El tercero como obligado o beneficiario de un contrato. . . . .	612
4. Tercero que daña el crédito o el contrato. . . . .	612
5. El tercero perjudicado por un contrato . . . . .	612
II. El tercero como obligado o beneficiario de un contrato . . . . .	612
1. Contratación a nombre de tercero . . . . .	612
2. Promesa del hecho de tercero . . . . .	613
3. Contrato a favor de tercero . . . . .	614

## CAPÍTULO XVII

### LA REVISIÓN Y LA FRUSTRACIÓN DEL CONTRATO

I. Introducción: esquema . . . . .	617
1. El cumplimiento y la frustración. . . . .	617
II. Riesgo normal y anormal . . . . .	618
III. Causas originarias o sobrevinientes . . . . .	618

IV. Causas que dificultan o frustran.....	619
V. Causas que impactan sobre la equivalencia o sobre el fin.....	619
<b>Primera Parte – Fundamentos teóricos de la revisión</b> .....	619
I. La teoría del negocio jurídico y la presuposición.....	619
II. Las bases del negocio .....	620
III. Las bases del negocio como fundamento general de la frustración .....	622
IV. Críticas a la revisión del contrato.....	623
V. La conservación del contrato como principio general en la revisión .....	624
1. La revisión como regla prioritaria.....	624
2. La revisión como regla general.....	626
VI. Conclusión: diferentes ámbitos de la revisión.....	627
<b>Segunda Parte – Revisión basada en la     excesiva onerosidad sobreviniente</b> .....	629
I. Definición .....	629
II. Ámbito de aplicación.....	631
III. Requisitos .....	633
1. Acontecimientos extraordinarios .....	633
2. Acontecimientos imprevisibles.....	633
3. Excesiva onerosidad de la prestación .....	634
4. Falta de culpa o mora por parte del perjudicado.....	636
IV. Efectos .....	637
1. Resolución del contrato .....	637
2. Revisión del contrato .....	639
3. Acción autónoma de revisión por la parte perjudicada.....	639
V. Renunciabilidad de la acción .....	640
<b>Tercera Parte – La revisión del contrato basada en     la frustración del fin y el abuso del derecho</b> .....	642
I. La frustración del fin del contrato .....	642
1. Concepto .....	642
2. Distingo con figuras afines .....	644
a) Obtención de la finalidad.....	644
b) Imposibilidad de cumplimiento .....	644
c) Excesiva onerosidad sobreviniente.....	645

3. Requisitos .....	646
4. Frustración del fin en la jurisprudencia .....	646
II. Revisión basada en el abuso de derecho .....	648

## CAPÍTULO XVIII

### INEFICACIA Y EXTINCIÓN

<i>Introducción – La noción de ineficacia</i> .....	649
I. Cumplimiento .....	650
II. Incumplimiento .....	650
III. Ineficacia .....	650
1. Ineficacia estructural .....	651
2. Ineficacia funcional .....	651
3. Inoponibilidad .....	652
<i>Primera Parte – Ineficacia estructural</i> .....	653
I. Ineficacia e inexistencia .....	653
II. Nulidad .....	654
1. Concepto .....	654
2. Nulidades expresas y virtuales .....	656
3. Nulidad y anulabilidad .....	657
a) El criterio distintivo en el Código de Vélez .....	657
b) Supresión de la categoría en el Código Civil y Comercial .....	658
4. Nulidad absoluta y relativa .....	658
5. Nulidad total y parcial .....	660
6. Confirmación .....	662
7. Conversión .....	663
8. Nulidad y responsabilidad por daños .....	663
III. Suspensión de la eficacia .....	664
<i>Segunda Parte – Ineficacia funcional</i> .....	664
I. Introducción .....	664
II. Las ineficacias funcionales en el Código de Vélez .....	665
III. La sistematización propuesta por el Código Civil y Comercial .....	666

IV. Revocación .....	667
1. Caracterización y ámbito de actuación .....	667
2. La revocación y la renuncia del mandato .....	669
3. La revocación de las donaciones .....	669
4. La revocación de la aceptación en la LDC .....	670
V. Resolución .....	671
VI. Rescisión .....	673
1. Concepto .....	673
2. Diferentes regulaciones .....	674
3. Legitimidad de la cláusula en contratos de larga duración .....	676
VII. La imposibilidad de cumplimiento .....	677
<b>Tercera Parte – Efectos frente a terceros: inoponibilidad</b> .....	678
I. Negocio ineficaz entre las partes inoponible a terceros .....	678
II. Negocio eficaz entre las partes inoponible a terceros .....	679
<b>Cuarta Parte – Extinción del contrato</b> .....	680
I. Causas de extinción .....	680
II. Efectos posteriores a la extinción .....	682
1. La responsabilidad poscontractual .....	682
2. La no renovación de contratos anuales renovados .....	682

## CAPÍTULO XIX

### LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL

.....	685
<b>Primera Parte – La responsabilidad contractual</b> .....	686
I. Concepto .....	686
II. La responsabilidad contractual como lesión al crédito .....	689
1. Tesis del incumplimiento como déficit de conducta del deudor .....	689
2. Tesis de la lesión al crédito .....	690

III. Carácter de la indemnización sustitutiva de la prestación . . . . .	691
1. Tesis de la autonomía. . . . .	692
2. Tesis de la unidad. . . . .	693
3. Análisis de la cuestión . . . . .	693
<b>Segunda Parte – Responsabilidad contractual y extracontractual</b> . . . . .	695
I. Las diferencias . . . . .	695
II. La opción por la vía extracontractual. . . . .	697
III. Casos de calificación dudosos. . . . .	698
IV. La tesis de la unificación . . . . .	700
V. La unificación de la responsabilidad contractual y extracontractual . . . . .	701
VI. Previsibilidad del daño contractual. . . . .	704
<b>Tercera Parte – Presupuestos.</b> . . . .	704
I. Antijuridicidad . . . . .	704
1. El cumplimiento . . . . .	704
2. El incumplimiento. . . . .	705
a) Carácter objetivo. . . . .	705
b) Extensión . . . . .	706
3. Incumplimiento absoluto . . . . .	707
a) Imposibilidad sobrevenida . . . . .	707
b) Pérdida definitiva del interés del acreedor . . . . .	710
c) Tutela preventiva frente al incumplimiento previsible. . . . .	710
4. Incumplimiento tardío. . . . .	710
5. Incumplimiento defectuoso. . . . .	711
6. Relevancia de la determinación del incumplimiento objetivo. . . . .	711
II. El factor de atribución. . . . .	712
1. Factores subjetivos: culpa . . . . .	712
a) Reglas generales . . . . .	712
b) Valoración en concreto y en abstracto . . . . .	714
c) Presunciones de culpa. . . . .	717
d) Obligaciones de medio y de resultado y sus incertidumbres. . . . .	717

e) Las obligaciones de hacer en el Código y su incumplimiento .....	725
1) Aplicación general de las obligaciones de hacer .....	725
2) Tipicidad de las obligaciones de hacer .....	725
3) Efectos cuando se produce una cosa que debe entregarse .....	726
4) El incumplimiento de las obligaciones de hacer .....	727
5) La prueba del incumplimiento .....	727
f) Factores subjetivos de atribución: el dolo.....	730
g) Factores objetivos de atribución .....	731
h) Eximentes de responsabilidad. Falta de culpa y caso fortuito .....	734
III. Causalidad.....	735
1. Reglas generales .....	735
2. Causalidad en la responsabilidad contractual.....	736
3. Extensión del resarcimiento: “consecuencia necesaria”.....	737
4. El problema de la previsibilidad del daño contractual .....	739
5. Presunción de la adecuación del nexo causal.....	746
IV. Daño .....	746
1. Daño resarcible .....	746
2. Clases de daños resarcibles .....	749
3. Daño moral en los contratos .....	750
<b>Cuarta Parte – Responsabilidad poscontractual .....</b>	<b>751</b>
<b>Quinta Parte – Daños causados al contrato o por el contrato .....</b>	<b>754</b>
I. Daño intencionalmente causado a una relación jurídica ajena.....	755
1. Competencia y responsabilidad por daños .....	755
2. Lesión a un derecho subjetivo fundado en un contrato válido.....	756
3. Causalidad .....	758
4. Factor de atribución .....	758
5. Ilícitud .....	759

II. Daño al deudor: accidentes en los que se afecta al deudor alimentario, al empleo de una fábrica, al socio de una firma .....	759
III. Perjuicio sufrido por un tercero al confiar en informaciones inexactas. ....	760
IV. Daños a bienes colectivos: la competencia y el ambiente .....	761
V. Casuística .....	761
1. Deber de seguridad en una estación de servicio .....	761
2. Consecuencias necesarias en el daño contractual. ....	762
3. Obligación de seguridad a cargo del propietario de los trenes. ....	762

## TERCERA SECCIÓN

### MODALIDADES ESPECIALES

#### CAPÍTULO XX

#### EFFECTOS PROPIOS DE LOS CONTRATOS BILATERALES Y DE LOS CONTRATOS ONEROSOS

<i>Primera Parte – Introducción</i> .....	769
I. Supuestos legales de suspensión del contrato .....	770
1. Excepciones de incumplimiento contractual o de cumplimiento defectuoso. ....	771
2. Tutela preventiva del crédito frente al incumplimiento previsible ( <i>anticipatory breach</i> ). Excepción de caducidad de plazo y facultad de anticipación frente a la imposibilidad de pago .....	774
II. Suspensión convencional: la señal o arras. ....	778
<i>Segunda Parte – El pacto comisorio y la resolución</i> .....	779
I. Noción de pacto comisorio. Antecedentes. ....	779
1. Declaración de voluntad recepticia .....	780
2. Emitida por la parte contractual que ha cumplido. ....	781
3. Basada en el incumplimiento relevante de una obligación a cargo de la otra parte .....	781
4. Produce efectos extintivos retroactivos a partir de la comunicación .....	783

II. Pacto comisorio expreso .....	783
III. Pacto comisorio implícito .....	785
1. Ámbito de aplicación .....	785
2. Comunicación .....	785
a) Interpelación para constituir en mora .....	786
b) Ejercicio de la facultad resolutoria .....	786
c) Plazo de gracia .....	786
d) Reclamo de indemnización .....	787
e) Modo de comunicación .....	787
f) Interpretación .....	788
3. Respuesta a la comunicación .....	788
IV. La resolución judicial .....	788
V. La acción de resolver .....	789
1. La pretensión resolutoria .....	789
2. El <i>jus variandi</i> .....	790
VI. Efectos de la resolución .....	791
1. Efectos retroactivos .....	791
2. Efectos retroactivos cuando no hubo cumplimiento .....	791
3. Efectos retroactivos cuando hubo cumplimiento parcial .....	792
4. La obligación de restituir .....	794
a) Efectos entre las partes .....	794
b) Efectos frente a los terceros .....	795
c) La indemnización de daños y perjuicios .....	795
VII. Regulaciones especiales .....	797
<b>Tercera Parte – La obligación de saneamiento</b> <b>en los contratos onerosos .....</b>	<b>797</b>
I. La garantía por evicción .....	800
II. La garantía por vicios ocultos .....	801
III. Garantía de funcionalidad y seguridad .....	804

## CAPÍTULO XXI

### CONTRATOS CELEBRADOS POR ADHESIÓN Y DE CONSUMO

.....	805
<i>Introducción</i> .....	806
<i>Primera Parte – Fractura del tipo general de contratos: contratos discrecionales y de consumo</i> .....	807
I. Esquema .....	807
II. Fundamentos .....	809
<i>Segunda Parte – Contratos celebrados por adhesión</i> .....	812
I. Concepto .....	812
II. Distingo con el contrato de consumo .....	813
III. Interpretación contra el estipulante .....	814
IV. Cláusulas abusivas en los contratos celebrados por adhesión ...	816
V. Orden de prevalencia de cláusulas: el conflicto entre cláusulas generales y especiales .....	817
<i>Tercera Parte – Contratos de consumo</i> .....	817
I. La relación y el contrato de consumo .....	817
1. Esquema del Código .....	818
2. El fundamento de la regulación .....	818
a) El consumidor y la relación de consumo .....	818
b) Criterios de calificación .....	821
3. Concepto de consumidor .....	822
a) El elemento personal .....	822
b) El elemento material .....	823
c) Consumidor equiparado .....	824
d) El empresario como consumidor .....	826
4. Concepto de proveedor .....	829
5. Objeto: bienes y servicios .....	831
6. Efectos .....	832
II. La oferta y la aceptación .....	833
1. Distintos supuestos regulados .....	833
2. La oferta: completividad ampliada, heterointegración .....	834

3. La oferta dirigida a persona determinada . . . . .	834
4. La oferta dirigida a consumidores potenciales indeterminados . . . . .	835
5. Efectos de la falta de elementos en la oferta . . . . .	836
6. La oferta hecha pública . . . . .	836
7. La publicidad . . . . .	838
a) Noción general de tratativas previas en la relación de consumo . . . . .	839
b) El modelo oferta-aceptación: creación de la necesidad de contratar . . . . .	840
c) Bien jurídico tutelado: desde la negociación a la confianza . . . . .	840
d) La publicidad ilícita . . . . .	842
e) Publicidad engañosa . . . . .	844
f) Publicidad comparativa . . . . .	845
g) Publicidad abusiva, discriminatoria o perjudicial . . . . .	846
h) Integración de la publicidad en el contrato . . . . .	847
III. Celebración del contrato fuera del establecimiento . . . . .	848
1. Las ventas “agresivas”: a domicilio, por correspondencia, sorteos . . . . .	848
2. Ventas realizadas mediante la convocatoria para otros fines (art. 1104, CCyC) . . . . .	851
3. Contratos con cláusulas generales empaquetadas conocidas con posterioridad a la celebración . . . . .	853
IV. Contratos celebrados a distancia . . . . .	856
V. La interpretación del contrato de consumo . . . . .	858
VI. Las cláusulas abusivas . . . . .	859
1. Esquema de regulación . . . . .	859
2. Mecanismos de control del abuso . . . . .	862
a) El control de incorporación de la cláusula . . . . .	863
b) Control de contenido . . . . .	863
3. Criterios de calificación de la cláusula abusiva . . . . .	864
4. Noción de cláusula abusiva . . . . .	865
5. Cláusulas que importen renuncia o restricción de derechos del consumidor o amplíen los derechos de la otra parte (art. 988, inc. b, CCyC) . . . . .	869

a) Los derechos .....	869
b) Su renuncia .....	870
6. El principio de la obtención del fin .....	871
7. El principio de reciprocidad en el trato. Naturaleza de las obligaciones.....	872
8. Cláusulas sorpresivas (art. 988, inc. c, CCyC).....	873
9. Ámbito de aplicación (art. 1121, CCyC) .....	874
10. Efectos de la cláusula abusiva (art. 1122, inc. c, CCyC y art. 37, ley 24.240) .....	875
11. Las situaciones jurídicas abusivas (art. 1122, inc. d, CCyC) .....	878

## CAPÍTULO XXII

### CONTRATOS COLECTIVOS Y DIFUSOS

I. Nociones generales.....	881
II. Las incidencias del sistema de protección del bien ambiente en el contrato .....	883
III. El consumo sustentable y los contratos.....	885
IV. Contrato sobre bienes colectivos .....	887
V. Contrato sobre intereses individuales homogéneos .....	890
 BIBLIOGRAFÍA .....	 891

