

ABUSO DE DERECHO

CIVIL, COMERCIAL,
PROCESAL, LABORAL Y
ADMINISTRATIVO

GUSTAVO ORDOQUI CASTILLA

Con prólogo de
ATILIO A. ALTERINI



CONTENIDO

PRÓLOGO DEL PROF. ATILIO A. ALTERINI.....	XIX
---	-----

PARTE I GENERALIDADES

1.-PRESENTACIÓN DEL TEMA.....	1
2.-NOCIONES PRELIMINARES.....	2
A) ¿Qué es el derecho?	3
B) ¿Qué es derecho subjetivo?.....	7
a) <i>Presentación del tema</i>	7
b) <i>Concepto</i>	7
c) <i>Relación jurídica: derecho subjetivo y deber</i>	11
C) Relatividad del ejercicio de los derechos.	12
a) <i>Presentación del tema</i>	12
b) <i>Límites en el ejercicio de los derechos subjetivos</i>	13
D) Finalismo: humanismo y moralización del derecho	15
E) Los valores y la dinámica del abuso de derecho	18
F) El interés legítimo	20
G) Ilícitud.....	23
a) <i>Presentación del tema</i>	23
b) <i>De la ilicitud al daño</i>	26
c) <i>Ejercicio del derecho y la causa de justificación del daño</i>	29
3.-ANTECEDENTES HISTÓRICOS	31
A) Presentación del tema	31
B) Teoría de los actos de emulación.....	34
C) Teoría de las inmisiones.....	35
4.-DERECHO COMPARADO	36
A) Europa	36
B) América Latina	37
C) Otros países	39
D) Abuso del derecho en el Derecho Argentino.....	40

5.-TERMINOLOGÍA.....	44
6.-IMPORTANCIA DEL ABUSO DE DERECHO	45
A) Presentación del tema	45
B) "Jurisdiccionalización" sobre la legislación	45
C) Significación "socio política" de la vigencia de la teoría del abuso del derecho	46
D) Posibilita la moralización y humanización del derecho.....	48
7.-CONCEPTO DE ABUSO DE DERECHO.....	48
A) Tesis Negativa.....	50
a) <i>Planteo de PLANIOL</i>	50
b) <i>Respuesta de JOSSEKAND y MAZEAUD</i>	51
c) <i>Otros planteos negativos</i>	52
B) Tesis Positivas.....	53
a) <i>Criterios subjetivos</i>	54
b) <i>Criterio objetivo, finalista o funcional.</i>	55
i. <i>Presentación del tema</i>	55
ii. <i>Pautas objetivas para identificar el abuso de derecho</i>	58
C) Criterio mixto	63
D) La buena fe como límite en el ejercicio de los derechos	65
E) Conclusiones.....	69
8.-CONSAGRACIÓN NORMATIVA DEL ABUSO DE DERECHO... 71	71
A) Presentación del tema.	71
B) Abuso de derecho como fuente autónoma de las obligaciones.....	72
C) El abuso de derecho como Principio General de Derecho en la Teoría General del Derecho.....	75
D) Fundamento constitucional del abuso de derecho	79
E) El abuso del derecho y el orden público.	80
9.-EL ABUSO DE DERECHO EN NUESTRO DERECHO.....	82
A) Presentación del tema	82
B) Doctrina nacional	83
C) Jurisprudencia.....	89
10.-NATURALEZA JURÍDICA DEL ABUSO DEL DERECHO.....	90
A) Presentación del tema	90

B) Como acto ilícito.....	91
C) Como ubicado en una "zona intermedia" entre lo lícito y lo ilícito.....	92
D) Como acto ilícito "sui generis" o "atípico".....	92
E) Otras opiniones.....	94
F) Nuestra opinión.....	95
11.-ACTOS ILEGALES, ABUSIVOS Y EXCESIVOS	97
12.-PRESUPUESTOS PARA CONSTATAR EL EJERCICIO ABUSIVO DE UN DERECHO	100
13.-PAUTAS DE PONDERACIÓN DEL ABUSO DE DERECHO.....	102
14.-DIFERENCIAS CON FIGURAS AFINES	103
A) Con el fraude a la ley.....	103
B) Con el abuso de poder.....	104
15.-ÁMBITO DE APLICACIÓN	105
A) Presentación del tema.....	105
B) El abuso de derecho contractual	106
C) Abuso de derecho y las libertades.....	108
D) ¿Derechos incausados?	110
a) <i>A favor de la existencia de derechos incausados</i>	110
b) <i>En contra de los derechos incausados</i>	111
16.-CONSECUENCIAS DEL EJERCICIO ABUSIVO DEL DERECHO	112
A) Presentación del tema.....	112
B) Nulidad, imposibilidad del acto o inexigibilidad.....	113
C) Resarcimiento del daño por abuso.....	114
a) <i>Presentación del tema</i>	114
b) <i>Derecho a la serenidad familiar (daño existencial)</i>	115
c) <i>El abuso de derecho como factor de atribución</i>	115
D) Cese del ejercicio abusivo del derecho.....	116
E) La inoponibilidad.....	121
17.-PRUEBA DEL ABUSO DE DERECHO.....	122
18.-NUESTRA OPINIÓN.....	123
19.-MARCO NORMATIVO	129

A) Código Civil.....	129
B) Constitución de la República.....	130
20.-SEGURIDAD VS. JUSTICIA EN EL ABUSO DE DERECHO....	130
21.-PROPUESTA DE PROYECTO DE ARTICULADO PARA LA REGULACIÓN DEL ABUSO DE DERECHO A UBICAR EN UN FUTURO TÍTULO PRELIMINAR DEL CÓDIGO CIVIL.	132

II

PARTE ESPECIAL ABUSO DE DERECHO EN LA INTERDISCIPLINA

SECCIÓN I DERECHO CIVIL

1.-EJERCICIO ABUSIVO DEL DERECHO DE PROPIEDAD	133
A) Presentación del tema	133
B) Función social de la propiedad.....	136
C) Límites y limitaciones del derecho de propiedad.....	139
D) De lo abusivo a lo excesivo.....	140
E) Las perturbaciones (inmisiones) de vecindario.....	142
a) <i>Presentación del tema</i>	142
b) <i>Inmisiones</i>	143
i. <i>Presentación del tema</i>	143
ii. <i>Derecho comparado</i>	144
c) <i>Valoración de la "tolerancia exigible"</i>	145
d) <i>Caracteres del daño. "La molestia como daño"</i>	148
e) <i>Legitimados</i>	150
f) <i>Régimen jurídico vigente</i>	151
g) <i>Jurisprudencia</i>	153
F) Ejercicio abusivo del derecho ambiental.....	153
a) <i>Presentación del tema</i>	153
b) <i>Desarrollo sustentable</i>	154
G) <i>Jurisprudencia</i>	157
H) Ejercicio abusivo del derecho de copropiedad.....	159
a) <i>Presentación del tema</i>	159

b) <i>La propiedad horizontal y el abuso de derecho</i>	159
I) Ejercicio del derecho de propiedad en interés general.	161
J) Abuso de derecho de la propiedad por omisión.	161
K) Abuso de derecho y usufructo	162
2.-EJERCICIO ABUSIVO DEL DERECHO A CONTRATAR.....	162
A) Presentación del tema	162
a) <i>Abuso de derecho en el período precontractual</i>	163
b) <i>Abuso en la ejecución del contrato</i>	164
c) <i>Abuso en la disolución o extinción contractual</i>	164
B) La cláusula abusiva.....	165
a) <i>Presentación del tema</i>	165
b) <i>Terminología</i>	166
c) <i>Concepto</i>	167
d) <i>Cláusulas abusivas e ilicitud</i>	170
e) <i>Derecho positivo</i>	170
C) Modalidades de abusividad: formal y sustancial	172
a) <i>Presentación del tema</i>	172
i. <i>Según que el contrato se haya o no formalizado por escrito</i>	172
ii. <i>Existiendo el contrato escrito es posible ponderar posibles abusos en los aspectos formales o sustanciales: sea por su falta de claridad o transparencia (abusividad formal), o bien o por su contenido (abusividad sustancial)</i>	172
iii. <i>La abusividad y la forma de contratación por adhesión</i>	173
b) <i>Abusividad formal: la transparencia o la claridad se han vuelto un requisito de forma para los contratos</i>	174
I. <i>Presentación del tema</i>	174
II. <i>Principio de la transparencia</i>	174
I. <i>PRESENTACIÓN DEL TEMA</i>	174
II. <i>VALORACIÓN DE LA FALTA DE TRANSPARENCIA</i>	175
III. <i>Comentarios del Art. 30 de la ley 17.250. y consecuencias de la abusividad formal</i>	176
c) <i>Abusividad sustancial</i>	178
I. <i>Presentación del tema</i>	178
II. <i>Criterios de determinación de la abusividad sustancial: existencia de claros, significativos e injustificados desequilibrios entre los derechos y obligaciones de los contratantes en perjuicio del consumidor</i>	179
I. <i>PRESENTACIÓN DEL TEMA</i>	179

II. REQUISITOS	180
III. APRECIACIÓN DEL DESEQUILIBRIO.....	181
IV. NATURALEZA DEL DESEQUILIBRIO	183
V. CARACTERES DEL DESEQUILIBRIO.....	184
VI. FALTA DE JUSTIFICACIÓN	184
VII. CLARIDAD DEL DESEQUILIBRIO.....	184
III. <i>Transgresión de la obligación de actuar de Buena Fe</i>	187
I. CONCEPTO.....	187
II. ¿AUTONOMÍA DE ESTAS EXIGENCIAS?.....	191
III. FUNCIÓN	191
IV. PRINCIPIO GENERAL DEL DERECHO.....	192
V. LA BUENA FE, LA MORAL Y EL ORDEN PÚBLICO.....	193
IV. <i>Se consideran abusivas las cláusulas que desnaturalizan las obligaciones contractuales</i>	193
I. PRESENTACIÓN DEL TEMA	193
II. INOPERATIVIDAD DEL DERECHO DISPOSITIVO.....	195
V. <i>La razonabilidad (circunstancias concurrentes) como parámetro de valoración</i>	196
VI. <i>Cláusulas abusivas a la luz de un «nuevo orden público económico»</i>	197
D) <i>Cláusulas abusivas con un “adherente empresario”</i>	199
a) <i>Presentación del tema</i>	199
b) <i>Deber de transparencia y de lealtad y colaboración</i>	201
c) <i>La imposición por encima de la autodeterminación</i>	201
d) <i>Las cláusulas abusivas cuando no hay una relación de consumo</i>	202
e) <i>Consecuencias</i>	205
f) <i>Efecto respecto de terceros</i>	205
g) <i>Cláusulas abusivas en contratos no escritos</i>	206
E) <i>Ámbito de aplicación: ¿no hay abusividad en el precio?</i>	206
a) <i>Presentación del tema</i>	206
b) <i>Presupuesto de excepción la transparencia</i>	207
c) <i>Derecho positivo</i>	208
d) <i>Precio “injusto”</i>	211
e) <i>Consecuencias de la declaración de abusividad</i>	212
F) <i>Clasificación de las cláusulas abusivas.</i>	212
a) <i>Cláusula abusiva y usuraria</i>	212
b) <i>Cláusulas sorprendivas y engañosas</i>	213
I. <i>Cláusulas sorprendivas son aquéllas que aparecen excepcionalmente en los contratos, no siendo frecuente su utilización</i>	213

II. Cláusulas engañosas: sea por el tamaño, las expresiones, las remisiones... se le hace creer al consumidor en una realidad contractual que no es tal	216
G) Consecuencias de las cláusulas abusivas	217
a) <i>Presentación del tema</i>	217
b) <i>Nulidad virtual</i>	218
c) <i>Naturaleza jurídica. (Nulidad Parcial)</i>	219
d) <i>La conservación del contrato y la incomunicabilidad de las nulidades</i>	223
e) <i>Otras nulidades parciales</i>	223
f) <i>Fundamento</i>	224
g) <i>Relevancia de oficio</i>	224
h) <i>Prescripción</i>	225
i) <i>Daños y perjuicios</i>	225
j) <i>La reducción supletoria conservadora de la validez del contrato</i>	225
I. <i>Presentación del tema</i>	225
II. <i>La buena fe en función supletoria o de reducción</i>	226
III. <i>Facultades del juez en la función supletoria o de reducción</i>	227
IV. <i>La reducción en el Código Civil</i>	228
V. <i>Análisis del Art. 31 literal H de la ley 17.250</i>	230
H) Cláusulas abusivas en particular	231
a) <i>Presentación del tema</i>	231
b) <i>Enunciado (Art. 31 ley 17.250)</i>	232
c) <i>Cláusulas limitativas o exoneratorias de responsabilidad civil (Art. 31 A)</i>	234
i. <i>Texto</i>	234
ii. <i>Presentación del tema</i>	234
iii. <i>Definición</i>	235
iv. <i>Justificación de estas cláusulas</i>	237
v. <i>Ventajas y desventajas en la utilización de estas cláusulas</i>	238
vi. <i>Polémica acerca de la validez de las cláusulas de exoneración o limitación de responsabilidad</i>	239
I. <i>TESIS NEGATIVA</i>	239
II. <i>TESIS POSITIVA</i>	240
vii. <i>Alcance de estas cláusulas</i>	244
viii. <i>Comentarios al art. 31 Lit. A</i>	244
viii. <i>Limitaciones en particular</i>	246
I. <i>LÍMITES A LA VALIDEZ DE LAS CLÁUSULAS LIMITATIVAS O EXONERATORIAS DE RESPONSABILIDAD</i>	246
II. <i>LIMITACIÓN DE RESPONSABILIDAD CUANDO EXISTE «DOLO»</i>	246
III. <i>LIMITACIÓN DE RESPONSABILIDAD CUANDO EXISTE CULPA</i>	248

IV. LIMITACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD CUANDO NO EXISTE	
BUENA FE	249
ix. <i>Cláusulas de exoneración o limitación de responsabilidad extracontractual.</i>	249
x. <i>Jurisprudencia</i>	249
d) <i>Comentario del Literal "B"</i>	251
i. <i>Texto</i>	251
ii. <i>Comentarios</i>	251
iii. <i>Limitaciones</i>	252
e) <i>Comentario del Literal "C"</i>	253
i. <i>Texto</i>	253
ii. <i>Comentarios</i>	253
iii. <i>Limitaciones</i>	254
f) <i>Comentario del Literal "D"</i>	255
i. <i>Texto</i>	255
ii. <i>Comentario</i>	255
iii. <i>Limitaciones</i>	257
g) <i>Comentario del Literal "E"</i>	258
i. <i>Texto</i>	258
ii. <i>Comentario</i>	258
h) <i>Comentario del Literal "F"</i>	260
i. <i>Texto</i>	260
ii. <i>Comentarios</i>	260
i) <i>Comentario del Literal "G"</i>	260
i. <i>Texto:</i>	260
ii. <i>Comentarios</i>	261
j) <i>Comentario del Literal "H"</i>	261
i. <i>Texto:</i>	261
ii. <i>Comentario</i>	261
k) <i>Efecto de las cláusulas abusivas.</i>	262
i. <i>Presentación del tema</i>	262
ii. <i>Nulidad parcial</i>	262
iii. <i>Reducción de lo nulo</i>	264
l) <i>Otras cláusulas abusivas.</i>	264
i. <i>Cláusula de aceptación de riesgo o aumento de responsabilidades.</i>	264
ii. <i>Cláusula de cambio de jurisdicción (cláusula compromisoria).</i>	266
I. <i>PRESENTACIÓN DEL TEMA</i>	266
II. <i>DERECHO POSITIVO</i>	267
III. <i>CLÁUSULAS QUE ABREVIAN EL PLAZO DE PRESCRIPCIÓN</i>	268
m) <i>Conclusiones.</i>	271
n) <i>Jurisprudencia</i>	279

3.-ABUSO EN EL DERECHO DE RETRACTO	
PRECONTRACTUAL	280
A) Generalidades	280
B) Concepto	281
C) Derecho de retracto	282
D) Derecho comparado.....	283
E) Fundamentos de la responsabilidad precontractual	284
F) Manifestaciones de la buena fe en la faz precontractual	286
G) Naturaleza jurídica de la responsabilidad precontractual	287
a) <i>Tesis contractualista.</i>	288
b) <i>Tesis extracontractualista</i>	289
c) <i>Tesis del abuso de derecho</i>	290
d) <i>Nuestra opinión</i>	291
H) Requisitos para que opere la responsabilidad precontractual.	294
I) Del consentimiento a la apariencia.....	295
J) Medida del resarcimiento	297
K) Jurisprudencia.....	298
4.-EJERCICIO ABUSIVO DEL PODER DE REPRESENTACIÓN	301
A) Presentación del tema	301
B) Negocio de apoderamiento.....	301
C) Concepto de poder de representación.....	302
D) Fuentes de creación de los poderes de representación	304
E) Caracteres del poder.....	304
F) Requisitos	305
G) Clasificación.....	308
H) Contenido del poder de representación	308
I) Ejercicio del poder de representación	309
a) <i>Ejercicio de la representación «sin» poder: «falsus procurator»</i>	310
b) <i>Ejercicio abusivo del poder de representación. Conflicto de intereses</i> <i>(actuación en interés del representado)</i>	316
J) Jurisprudencia.....	321
K) Abuso de derecho de revocar el mandato.....	321
5.-EJERCICIO ABUSIVO DEL DERECHO DE RECESO.....	323
A) Presentación del tema	323

B) Doctrina nacional	324
C) El derecho de receso debe ejercerse de buena fe.....	328
D) El preaviso como medio para mitigar el daño	329
E) Reciprocidad en la prerrogativa rescisoria	331
F) Ejercicio del derecho de receso (renuncia) del socio	331
G) Jurisprudencia.....	331
6.-EJERCICIO ABUSIVO DEL DERECHO DE EXPRESIÓN DEL PENSAMIENTO (LIBERTAD DE PRENSA)	337
A) Derecho a la libre comunicación	337
B) Normativa supranacional.....	338
C) Derecho deber de información.....	339
D) El consumidor de la información periodística y la “industria del escándalo”.....	341
E) Alcance de la garantía constitucional de la libertad de prensa e información.....	344
F) Conflicto entre derechos constitucionales: límites al derecho de información.....	347
<i>a) Límites internos. Derecho a la información veraz</i>	<i>349</i>
<i>b) Límites externos. Respeto de los derechos personalísimos</i>	<i>354</i>
G) Coexistencia del derecho de informar y los derechos personalísimos (intimidad, honor, imagen).....	355
<i>a) Presentación del tema</i>	<i>355</i>
<i>b) Coexistencia del deber de informar y el derecho a la intimidad... ..</i>	<i>356</i>
<i>c) Coexistencia entre el deber de informar y el derecho al honor.....</i>	<i>360</i>
<i>d) Coexistencia entre el deber de informar y el derecho a la imagen</i>	<i>362</i>
H) Responsabilidad por difusión de información inexacta, errónea o abusiva	364
<i>a) Presentación del tema.....</i>	<i>364</i>
<i>b) Factor de atribución</i>	<i>365</i>
I) Ejercicio abusivo del derecho a la información.	368
<i>a) Presentación del tema.....</i>	<i>368</i>
<i>b) Doctrina</i>	<i>368</i>

J) Daños por lesiones a los derechos personalísimos.....	369
K) Derecho de réplica.....	370
L) Jurisprudencia.....	371
I) Conclusiones.....	378
7.-EJERCICIO ABUSIVO DE DERECHOS EN LAS RELACIONES DE FAMILIA	380
A) Abuso de derecho en la relación paterno filial.....	381
a) <i>Presentación del tema</i>	381
b) <i>Abusos en el ejercicio de la patria potestad</i>	382
c) <i>Tutela del «interés superior del niño o del adolescente»</i>	386
d) <i>Enunciado de daños resarcibles causados al menor</i>	389
I. <i>Daños causados por la lesión al derecho a la integridad psicofísica del menor (maltrato)</i>	389
II. <i>Daño por abandono al menor</i>	390
I. PRESENTACIÓN	390
II. FORMAS DE ABANDONO.....	392
III. FACTORES DE ATRIBUCIÓN.....	395
IV. CONSECUENCIAS DEL ABANDONO.....	396
III. <i>Daño causado por violencia psicofísica</i>	397
VI. <i>Daño por abuso sexual</i>	399
B) Abuso de derecho en la relación conyugal.....	401
a) <i>Presentación del tema</i>	401
b) <i>Daños causados por la lesión al derecho a la integridad psicofísica y libertad</i>	403
I. <i>Violencia doméstica</i>	403
II. <i>Abandono moral y material</i>	407
8.-¿ABUSO POR OMISIÓN?.....	410
A) <i>Presentación del tema</i>	410
B) <i>Determinación de la obligación de hacer omitida. ¿Puede haber omisión aun cuando la ley expresamente no imponga el deber de actuar? Deber de solidaridad</i>	410
a) <i>Presentación del tema</i>	410
b) <i>Discusión doctrinaria</i>	411
i. <i>Enfoque estricto</i>	411
ii. <i>Enfoque amplio</i>	412
C) <i>“Ejercicio abusivo” de la libertad de no hacer</i>	413

SECCIÓN II

DERECHO COMERCIAL

9.-EJERCICIO ABUSIVO DEL DERECHO AL USO DE UNA PERSONA JURÍDICA.	415
A) Presentación del tema	415
B) Origen	417
C) Importancia del tema	419
D) El concepto de persona jurídica	420
a) <i>Presentación del tema</i>	420
i. <i>Tesis negativa</i>	421
ii. <i>Teoría de la ficción</i>	421
iii. <i>Teoría de la personalidad real</i>	422
iv. <i>Teoría de la entelequia jurídica</i>	423
b) <i>Crisis de la persona jurídica</i>	425
c) <i>Funciones de la persona jurídica</i>	427
d) <i>Caracteres de la persona jurídica</i>	429
e) <i>Derecho positivo</i>	430
f) <i>Privilegio de la limitación de la responsabilidad</i>	431
E) Abuso de la Personería Jurídica.....	434
a) <i>Presentación del tema</i>	434
b) <i>Fundamento jurídico para la aplicación de la teoría del abuso de la personalidad jurídica</i>	438
I. <i>Teoría de la equidad</i>	438
II. <i>Fundamento en el abuso del derecho y la buena fe</i>	439
III. <i>Teoría del negocio jurídico indirecto</i>	440
IV. <i>Teoría del negocio fraudulento</i>	441
c) <i>Modalidades</i>	442
d) <i>Doctrina nacional</i>	443
i. <i>Antes de la ley 16.060</i>	443
ii. <i>Después de la ley 16.060</i>	445
e) <i>Determinación del abuso de las personas jurídicas en la ley 16.060</i>	447
I. <i>Presentación del tema</i>	447
ii. <i>Teoría general de la inoponibilidad de la personería jurídica</i>	449
I. PRECISIONES PREVIAS	449
II. PERSONERÍA JURÍDICA	450
III. COMERCIALIDAD FORMAL	450

f)	<i>Principio de limitación de la responsabilidad</i>	451
g)	<i>La inoponibilidad de la personería jurídica es un instituto excepcional que para su admisión requiere del cumplimiento de todos los requisitos legales exigidos por el art. 189 de la Ley 16.060</i>	451
h)	<i>Crítica a la tesis de la Suprema Corte de Justicia</i>	452
i)	<i>Importancia de la calificación de la causa fin para el que fue reconocida la persona jurídica</i>	455
j)	<i>Fundamentos para la determinación del abuso</i>	458
	I. <i>Presentación del tema</i>	458
	II. <i>Causales determinantes del abuso en el art. 189 de la Ley 16.060</i> ...	459
k)	<i>¿Alcanza con la culpa o se requiere dolo?</i>	466
l)	<i>Carácter restrictivo o excepcional</i>	467
	I. <i>Presentación del tema</i>	467
	II. <i>Jurisprudencia</i>	468
m)	<i>Prueba fehaciente</i>	470
	I. <i>Presentación del tema</i>	470
	II. <i>Jurisprudencia</i>	471
	III. <i>Carga probatoria dinámica</i>	472
n)	<i>Legitimación pasiva</i>	472
ñ)	<i>Consecuencias</i>	475
o)	<i>Otros aspectos procesales</i>	479
p)	<i>Teoría del “conjunto económico” y el abuso de la personalidad jurídica</i>	480
q)	<i>Sociedades controladas y el abuso de la persona jurídica</i>	480
F)	<i>Estudio de diversos casos, en particular, de abuso de la persona jurídica</i>	483
	a) <i>Abuso de la persona jurídica en fraude a los acreedores</i>	483
	I. <i>Presentación del tema</i>	483
	II. <i>Jurisprudencia</i>	484
	b) <i>Evasión de bienes de la sociedad conyugal a una sociedad anónima</i> ...	486
	c) <i>Abuso de la persona jurídica para evadir obligaciones alimentarias o el régimen de ganancialidad de la sociedad conyugal</i>	488
	d) <i>Abuso de la personería jurídica para evadir el régimen de legítimas en el régimen sucesorio</i>	488
	e) <i>El abuso de la personería jurídica y los contratos de arrendamiento</i>	489
	f) <i>Abuso de la persona jurídica en sociedades creadas con fines edilicios</i>	490
	g) <i>El abuso de la persona jurídica en el derecho laboral</i>	491
	h) <i>Abuso de la persona jurídica en materia fiscal</i>	494
	i) <i>Abuso de la persona jurídica en el derecho administrativo</i>	495

G) Conclusiones.....	497
H) Proyecto ley para ajustar el alcance del art. 189 de la ley 16.060.	499
I) Jurisprudencia.....	499
10.-EJERCICIO ABUSIVO DE LA POSICIÓN DOMINANTE	501
A) Concepto de libre competencia (real y leal).....	501
B) Ejercicio abusivo de la posición dominante en el mercado.....	504
C) Formas de abuso de la posición dominante.....	508
a) <i>Presentación del tema</i>	508
b) <i>Abuso de la posición dominante por no contratar</i>	511
c) <i>Abuso de la posición dominante y abuso de la dependencia económica contractual</i>	512
d) <i>Abuso del poder de contratar</i>	514
D) La Ley 18.159 y los desequilibrios en los precios contractuales (Art. 4 literal a)	515
E) Jurisprudencia.....	518
11.-EJERCICIO ABUSIVO DEL DERECHO DE HACER PUBLICIDAD	519
A) Concepto	519
B) Abuso de la confianza y el daño.....	521
C) Tutela de la confianza en la ley de relaciones de consumo.	523
D) Diferencia entre publicidad y propaganda.....	525
E) Clasificación	525
F) Principios generales	526
G) Caracteres.....	527
H) Derecho positivo.....	528
I) ¿Publicidad abusiva?	531
a) <i>Presentación del tema</i>	531
b) <i>Clasificación</i>	534
c) <i>Requisitos</i>	535
d) <i>Sanciones</i>	535
12.-EJERCICIO ABUSIVO DEL DERECHO Y LA COMPETENCIA DESLEAL.....	536
A) Presentación del tema	536
B) Orden jurídico.....	538

C) Concepto de competencia desleal	540
D) Pautas para la determinación de la competencia desleal	543
E) Formas de competencia desleal	544
F) Jurisprudencia.....	544

13.-EJERCICIO ABUSIVO DEL DERECHO DE MAYORÍAS Y MINORÍAS EN LAS SOCIEDADES COMERCIALES..... 547

A) Presentación del tema	547
B) Interés social.	548
C) Derecho de voto.	549
D) Ejercicio abusivo del derecho de voto.....	551
E) Abuso de las mayorías	551
a) <i>Presentación del tema</i>	551
b) <i>Abuso de derecho por parte de las mayorías en la retención de dividendos.</i>	554
F) Abuso de las minorías	555

14.- EL ABUSO DE DERECHO POR PARTE DE LOS ADMINISTRADORES DE LAS SOCIEDADES ANÓNIMAS 557

A) Presentación del tema	557
B) Deberes del administrador	558
C) Abusos y responsabilidad en el ejercicio de su función.	561

SECCIÓN III DERECHO PROCESAL

15.-ABUSO DE LAS VÍAS PROCESALES	565
A) Presentación del tema	565
B) Concepto	565
C) Principio de la buena fe. Moralidad en el proceso.....	566
D) Naturaleza jurídica de la conducta a asumir en el proceso.....	569
E) Modalidades del abuso del proceso.....	570
F) Aumento de las facultades del juez en el contralor del proceso.	571
G) Temeridad y malicia	572
H) Consecuencias de la conducta abusiva en el proceso.....	572
I) Doctrina Nacional.....	573
J) Jurisprudencia.....	580

SECCIÓN IV DERECHO LABORAL

16.-EJERCICIO ABUSIVO DEL DERECHO A DESPIDO.....	589
A) Presentación del tema	589
B) Daño e indemnización tarifada del despido.	589
C) Despido abusivo en la doctrina	590
D) Despido abusivo y daño moral.	592
E) El despido sin causa ¿es un despido abusivo?.....	593
F) Acumulación de la indemnización por despido común, en especial o ficto a la indemnización derivada del despido abusivo	594
G) Conclusiones.....	594
H) Jurisprudencia.....	595
17.-EJERCICIO ABUSIVO DEL DERECHO DE HUELGA.....	598
A) Presentación del tema	598
B) Concepto de huelga.....	599
C) Régimen jurídico de la huelga.	601
D) Licitud e ilicitud de la huelga.	602
E) Daños causados por la huelga	604
F) El derecho de propiedad, la huelga y las ocupaciones.	605
G) Responsabilidad del sindicato por huelgas ilícitas.	609
H) Legitimación activa.	609
I) Jurisprudencia.....	610
J) Conclusiones.....	614

SECCIÓN V DERECHO ADMINISTRATIVO

18.-EJERCICIO ABUSIVO DEL DERECHO EN EL DERECHO ADMINISTRATIVO	615
A) Presentación del tema	615
B) La discrecionalidad.....	615
a) <i>Presentación del tema</i>	615
b) <i>Conceptos jurídicos indeterminados (el interés general)</i>	617

c)	<i>Principios generales del Derecho Administrativo</i>	621
	I. <i>Presentación del tema</i>	621
	II. <i>Principio de la legalidad</i>	623
	IV. <i>El abuso de derecho como principio general del derecho en el</i> <i>derecho administrativo.</i>	625
d)	<i>Límites de la discrecionalidad</i>	626
C)	Abuso de derecho y la desviación del poder	630
	a) <i>Presentación del tema</i>	630
	b) <i>Concepto.</i>	630
	c) <i>Doctrina Nacional</i>	631
	d) <i>Derecho positivo.</i>	633
	e) <i>Pautas para identificar el abuso o desviación del poder.</i>	634
	f) <i>Prueba de la desviación o abuso de poder</i>	636
	g) <i>Formas de desviación de poder</i>	637
	h) <i>Jurisprudencia</i>	638

PARTE III CONCLUSIONES

CONCLUSIONES	641
BIBLIOGRAFÍA JURÍDICA	655
OTRAS OBRAS DEL AUTOR	673