

CARLOS ALBERTO GHERSI

# *Derecho civil*

Parte general

*Colaboradores*

ELSA BENÍTEZ • MANUEL CUIÑAS RODRÍGUEZ • MARIANA DI PROSPERO  
GRACIELA LOVECE • LEANDRO VERGARA • CELIA WEINGARTEN

*2ª edición actualizada y ampliada*



EDITORIAL ASTREA  
DE ALFREDO Y RICARDO DEPALMA  
CIUDAD DE BUENOS AIRES

1999

## ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo a la segunda edición</i> .....	XI
<i>Prólogo a la primera edición</i> .....	XIII

### **CAPÍTULO PRIMERO**

#### **ANÁLISIS CONTEXTUAL DEL DERECHO COMO CONTRACORRIENTE A LA ABSTRACCIÓN JURÍDICA**

§ 1. Introducción .....	1
§ 2. El derecho como fenómeno social .....	4
§ 3. El derecho y el contexto .....	6
§ 4. Las herramientas contextuales .....	8
§ 5. Conclusión .....	14

### **CAPÍTULO II**

#### **EL DERECHO**

##### **A) CONTENIDO**

###### **1) INTRODUCCIÓN**

§ 6. Consideraciones generales .....	19
--------------------------------------	----

§ 7.	La estructura normológica de Kelsen .....	22
§ 8.	La integración ética y moral para una concepción teleológica del derecho. Stammler y Jiménez de Asúa .....	28
§ 9.	Derechos público y privado .....	30
§ 10.	Fuentes del derecho y del derecho civil .....	33
§ 11.	Competencia para dictar la normativa .....	34
§ 12.	Estado nacional, provincias y municipios .....	35
§ 13.	Los organismos internacionales y la regionalización .....	36

## 2) RELIGIÓN, ESTADO, PODER Y DERECHO

§ 14.	Vertientes de las religiones mayoritarias .....	38
	a) La vertiente india .....	39
	b) La vertiente hebrea .....	40
§ 15.	Cristianismo, Estado y derecho .....	42
	a) El antecedente en los pueblos indoeuropeos ..	42
	b) El Imperio Romano: orígenes y consolidación del cristianismo .....	43
	c) El nacimiento del cristianismo y su estructuración jerárquica .....	44
	d) El pensamiento pragmático de Constantino ....	46
	e) Carlomagno y el Sacro Imperio Romano-Germánico .....	50
§ 16.	Lutero, Zuinglio y Calvino. La conexidad de la reforma con el Estado y el poder .....	52
	a) Martín Lutero y Federico III .....	53
	b) Zuinglio y Calvino .....	57
	c) Gran Bretaña y los países nórdicos .....	58
§ 17.	Nuestra reflexión .....	60

## 3) DERECHO OBJETIVO Y SUBJETIVO

§ 18.	Consideraciones generales .....	61
§ 19.	La Constitución nacional: la facultad de legislar originaria y derivada .....	64

§ 20.	Derecho positivo. El principio rector del artículo 19 de la Constitución nacional .....	66
§ 21.	Límites. Orden público .....	67
	a) El artículo 21 del Código Civil y las normas de orden público .....	67
	b) Orden público económico .....	68
	c) Límites axiológicos .....	68
§ 22.	Derechos subjetivos. Facultad y potestad. Clasificación .....	70
§ 23.	Las normas disponibles .....	72
§ 24.	Límites dentro y fuera del sistema jurídico nacional .....	74

## **B) FORMACIÓN**

### **1) DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA**

§ 25.	Introducción .....	76
§ 26.	Doctrina nacional y extranjera .....	77
§ 27.	Congresos y jornadas .....	78
§ 28.	La orientación y la tendencia jurisprudencial .....	79
§ 29.	El valor como "precedente" de una decisión de la Corte Suprema de Justicia de la Nación o cortes provinciales .....	80

### **2) EL CÓDIGO CIVIL**

§ 30.	Antecedentes legislativos .....	81
§ 31.	Fuentes .....	82
§ 32.	Partes y metodología. Su estructura interna .....	83
§ 33.	Ideas centrales de Vélez Sársfield. El individualismo filosófico y la economía liberal .....	84
§ 34.	El constitucionalismo social: un cambio teleológico .....	85
§ 35.	El Proyecto de Unificación Civil y Comercial y la ley de defensa del consumidor .....	87
§ 36.	La década del noventa .....	88

**3) ÁMBITO DE APLICACIÓN DE LA LEY**

§ 37.	Formulación, sanción y promulgación de las leyes .....	89
§ 38.	Límites de su aplicación en el tiempo: el efecto retroactivo .....	90
§ 39.	Modos de contar los intervalos en el derecho ....	92
§ 40.	Límites a la aplicación territorial. Las leyes extranjeras .....	94
§ 41.	Límites en la aplicación de la ley y los derechos individuales. Los derechos renunciables .....	95
§ 42.	Aplicación del ordenamiento jurídico por el Poder Judicial como último "censor" del Estado democrático .....	96

**4) INTERPRETACIÓN DE LA LEY**

§ 43.	Introducción .....	98
§ 44.	Clasificación por su fuente .....	99
§ 45.	La interpretación exegética y valorista .....	100
§ 46.	La línea rectora de los principios generales del derecho .....	101
§ 47.	La influencia de lo político, ideológico y sociológico .....	102
	a) Actividad metodológica .....	102
	b) La reconstrucción histórica .....	102
	c) El lenguaje como expresión cultural .....	103
	d) El marco social o de la comunidad .....	104
§ 48.	Aporte de la doctrina y de los precedentes jurisprudenciales .....	106

**5) PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO**

§ 49.	Introducción .....	106
§ 50.	La idea central en los constituyentes de 1853 y en el Código de Vélez Sársfield. La reformulación constitucional de 1957. Borda .....	107

§ 51. El concepto “formal” de igualdad de la Revolución Francesa y la desigualdad como “derecho” frente al ordenamiento jurídico .....	110
--	-----

### **CAPÍTULO III**

## **PERSONALIDAD Y CAPACIDAD JURÍDICA**

### **A) PERSONALIDAD JURÍDICA**

#### **1) CARACTERIZACIÓN**

§ 52. Introducción .....	113
§ 53. Concepto de persona jurídica como centro de imputación de normas .....	114
§ 54. La persona humana. Su personalidad jurídica como reconocimiento ideológico-ético .....	115
§ 55. La normativa del Código Civil .....	117

#### **2) LA REVOLUCIÓN TECNOLÓGICA**

§ 56. El derecho frente a la procreación artificial .....	119
a) Derecho comparado .....	121
b) Legislación argentina .....	122
§ 57. Método científico de la fecundación “in vitro” ....	125
§ 58. Bancos de semen .....	126
a) Consecuencias jurídicas .....	126
b) Jurisprudencia .....	127
§ 59. Responsabilidad que surge de la fertilización “in vitro” .....	127
§ 60. Filiación. Breve comentario acerca de la situación familiar surgida por la inseminación artificial .....	129

§ 61.	Manipulación genética y abuso del derecho .....	130
	a) Idea central .....	130
	b) Polémica abierta ante los genes patentados. Caso “Venter” .....	131
§ 62.	Reflexión final a propósito de los cuestionamientos éticos .....	133

## **B) CAPACIDAD DE LAS PERSONAS JURÍDICAS**

### **1) CONSIDERACIONES GENERALES**

§ 63.	Introducción .....	134
§ 64.	Capacidad de derecho y de hecho. Gradación de la edad en función de la complejidad de los actos .....	135
§ 65.	Capacidad delictiva y negocial .....	140
§ 66.	La incapacidad como protección .....	141
§ 67.	La incapacidad de hecho o ejercicio .....	141

### **2) RÉGIMEN DE MENORES**

§ 68.	Menores impúberes .....	144
§ 69.	Menores púberes o adultos: emancipación .....	145
	a) Por matrimonio, con autorización .....	148
	b) Por casamiento, sin autorización .....	149
	c) Por cumplir los dieciocho años de edad .....	149
	d) Habilitación por la obtención de un título para el ejercicio profesional .....	150
	e) La habilitación para el ejercicio del comercio .....	150
§ 70.	El derecho-obligación de potestad de los padres. El deber recíproco de los hijos .....	151
§ 71.	Administración de los bienes por representación de los padres .....	154
§ 72.	Tutela: régimen de administración de bienes .....	157

**3) DEMENTES**

§ 73.	Concepto jurídico .....	159
	a) Enfermedad mental .....	159
	b) Verificación médica .....	160
	c) El pronunciamiento judicial .....	160
§ 74.	Efectos de la sentencia .....	161
§ 75.	La curatela .....	162
§ 76.	Los intervalos lúcidos .....	163

**4) INHABILITADOS**

§ 77.	Caracterización .....	164
§ 78.	Causales .....	165
	a) Embriaguez habitual .....	165
	b) Uso de estupefacientes .....	166
	c) Prodigalidad .....	167
	d) Disminución de las facultades mentales sin llegar a los límites del artículo 141 del Código Civil .....	168
	1) Físicamente deficientes .....	168
	a) Enfermos crónicos .....	169
	b) Deficientes sensoriales .....	169
	c) Deficientes motores .....	169
	2) Mentalmente deficientes .....	169
§ 79.	Juicio de inhabilitación. Efectos y rehabilitación	171
§ 80.	Similitudes y diferencias con la demencia .....	172

**5) SORDOMUDOS**

§ 81.	Introducción. Condición jurídica .....	173
§ 82.	Antecedentes históricos .....	174
§ 83.	Situación legal de los sordomudos en nuestro Có- digo Civil .....	175
§ 84.	Responsabilidad civil .....	176
§ 85.	Conclusión .....	176

**6) LOS CONDENADOS PENALES**

§ 86. Caracterización .....	177
-----------------------------	-----

**CAPÍTULO IV****PERSONA HUMANA****A) SITUACIÓN JURÍDICA**

§ 87. Introducción .....	179
--------------------------	-----

**1) EL NOMBRE**

§ 88. Régimen legal .....	179
a) Hijos matrimoniales .....	180
b) Hijos extramatrimoniales .....	181
1) Reconocido por un solo progenitor .....	181
2) Reconocido por ambos progenitores .....	181
a) Reconocimiento simultáneo o sucesivo .....	181
b) Reconocimiento del padre posterior al de la madre cuando ya se encontrare inscripto .....	181
3) Hijo extramatrimonial de madre viuda .....	181
c) Hijo no reconocido por sus progenitores .....	182
d) Persona mayor de dieciocho años que careciere de apellido .....	182
e) Reconocimiento posterior .....	182
f) Hijos adoptivos .....	182
§ 89. Rectificación por errores. Modificación del apellido .....	183
§ 90. Protección jurídica del nombre. Seudónimo .....	183

**2) EL ESTADO**

§ 91.	El estado como atributo ético-jurídico .....	184
§ 92.	Efectos del "estado de" .....	186
§ 93.	Estado de familia .....	186
	a) Respecto del matrimonio .....	187
	b) Respecto de la filiación .....	188
§ 94.	Protección al derecho de ser "hijo de". Sistema probatorio .....	188
§ 95.	Protección del derecho de ser nacional .....	190

**3) DOMICILIO**

§ 96.	Concepto .....	191
§ 97.	Clases .....	192
	a) De origen .....	192
	b) Real .....	192
	c) Legal .....	193
	d) Especial .....	195
§ 98.	Domicilio procesal. Efectos. Ausencia .....	195
§ 99.	Domicilio del abogado en su matrícula colegial ..	195

**4) FALLECIMIENTO**

§ 100.	Introducción .....	196
§ 101.	Regulación legal .....	197
§ 102.	Muerte comprobada .....	197
§ 103.	Prueba de la muerte .....	198
§ 104.	Desaparición del cadáver. Certidumbre de muerte. Supuestos .....	199
	a) Falta del cadáver o imposibilidad de identificación .....	200
	b) Certeza de la muerte .....	201
	c) Efectos .....	201
§ 105.	Muerte en desastre. Conmoriencia .....	202
§ 106.	Efectos de la muerte .....	202

§ 107.	La muerte como concepción ética y su integración al sistema jurídico. Nuevas concepciones acerca de la muerte .....	203
	a) Clínica o cerebral .....	204
	b) Biológica o real .....	204
	c) Derecho comparado .....	205
	d) Legislación nacional .....	205

### 5) PRESUNCÓN DE FALLECIMIENTO

§ 108.	Concepto e idea central .....	207
§ 109.	Régimen legal .....	207
§ 110.	Casos .....	207
§ 111.	Legitimación activa .....	209
§ 112.	Competencia .....	210
§ 113.	Proceso .....	210
	a) La desaparición .....	210
	b) Diligencias practicadas con el objeto de averiguar la existencia del ausente .....	210
	c) Carencia de noticias durante el plazo legal ..	211
§ 114.	Fijación del día presuntivo de fallecimiento .....	212
§ 115.	Efectos de la sentencia .....	213
§ 116.	Cancelación de la prenotación .....	214
§ 117.	Efectos de la cancelación de la prenotación .....	215
§ 118.	Efectos personales .....	216
§ 119.	Revocación de la declaración de fallecimiento presunto .....	217
	a) Reparación del presunto muerto. Efectos ..	217
	1) Ámbito extrapatrimonial .....	217
	2) Ámbito patrimonial .....	218
	a) Período de prenotación .....	218
	b) Período de dominio pleno .....	219
	3) Subsistencia de derechos y obligaciones extinguidos como consecuencia de la declaración de fallecimiento .....	219
	b) Comprobación de la muerte del presunto fallecido .....	220

**B) DERECHOS DE LA PERSONA HUMANA**

**1) DERECHOS INDIVIDUALES**

§ 120.	Introducción .....	222
§ 121.	Significado .....	223
	a) Estático .....	223
	b) Dinámico .....	223
	1) Visualización o reconocimiento .....	223
	2) Verificación .....	223
	3) Acción .....	224
§ 122.	Garantías de la Constitución. La libertad y sus implicancias en el Estado democrático .....	225
§ 123.	Deberes del Estado .....	226
	a) Salud .....	226
	b) Educación .....	227
	1) Rol pasivo .....	228
	2) Rol activo .....	228
	c) Justicia .....	228

**2) DERECHOS SOCIALES**

§ 124.	El constitucionalismo social .....	229
§ 125.	Derecho a trabajar .....	230
	a) Taylorismo .....	231
	b) Fordismo y neofordismo .....	231
	c) La revolución tecnológica. La robótica .....	231
§ 126.	Daño a la capacidad de trabajo .....	232

**3) DERECHOS PERSONALÍSIMOS**

§ 127.	Distinción con los derechos individuales .....	233
§ 128.	La integridad física .....	234
	a) Derecho de vivir .....	234
	b) Pena de muerte .....	235
	c) El derecho sobre el propio cuerpo .....	236

	d) El cadáver .....	236
	e) La integridad espiritual .....	237
§ 129.	Derecho a la identidad personal .....	237
	a) Fase estática .....	238
	b) Fase dinámica .....	238
§ 130.	Derecho a la imagen .....	238
§ 131.	Derecho al honor .....	239
	a) Honor subjetivo .....	240
	b) Honor objetivo .....	240
§ 132.	Derecho a la intimidad .....	241
	a) Concepto y caracteres fundamentales .....	241
	b) Intrusión a la intimidad por medio de la in- formática .....	243
	1) Datos personales .....	243
	2) Formas y casos .....	243
	3) Derecho del dador de los datos. Rectifi- cación y cancelación .....	244
	4) Responsabilidad del titular del banco de datos .....	244
	5) Los bancos de datos, la violación de la información y las personas de existencia ideal .....	245
	6) Derecho comparado y normativa legal ar- gentina .....	245
§ 133.	Orden jerárquico de los derechos personalísimos	246
§ 134.	Pacto de San José de Costa Rica .....	247
§ 135.	El daño moral .....	248
§ 136.	Medios posibles de reparación del daño a los derechos personalísimos .....	250

## CAPÍTULO V

### PERSONAS DE EXISTENCIA IDEAL

#### A) INTRODUCCIÓN

§ 137.	La idea central de su creación .....	253
--------	--------------------------------------	-----

§ 138. Clases. Públicas y privadas. Diferencia de régimen .....	254
---	-----

**B) PERSONAS JURÍDICAS PRIVADAS**

§ 139. Régimen legal de su existencia y constitución ..	255
§ 140. Distinción entre la persona de existencia ideal y sus integrantes .....	257
§ 141. Sociedades civiles: acto constitutivo. Estatutos	258
§ 142. Asociaciones y fundaciones .....	261
§ 143. Sociedades comerciales. Concepto y especificidad	262

**C) CAPACIDAD Y REPRESENTACIÓN**

§ 144. Introducción .....	263
§ 145. El principio de la representación y la teoría del órgano. La normación residual .....	265
§ 146. Régimen de responsabilidad en el ámbito contractual y extracontractual .....	267

**D) EXTINCIÓN**

§ 147. Acto disolutorio convencional. Intervención de la autoridad estatal .....	271
§ 148. Disolución y liquidación. Destino no previsto en los estatutos del patrimonio social .....	273

**CAPÍTULO VI**

**EL PATRIMONIO COMO ATRIBUTO DE LA PERSONALIDAD**

**A) CONSIDERACIONES GENERALES**

§ 149. Concepto .....	277
-----------------------	-----

§ 150.	La Constitución nacional y la incorporación al sistema de economía capitalista .....	278
§ 151.	La propiedad privada. Concepto individualista de Vélez Sársfield y la reformulación por Borda, en 1968. Artículo 2513 del Código Civil .....	281
§ 152.	El marco referencial económico .....	282

## **B) BIENES PÚBLICOS**

§ 153.	La idea central: el patrimonio de la comunidad	283
§ 154.	Uso y protección del patrimonio de la comunidad .....	285
§ 155.	La expropiación. El Estado nacional y las provincias .....	287

## **C) BIENES Y SERVICIOS PRIVADOS**

§ 156.	Concepto de bienes .....	289
§ 157.	Cosas. Concepto y clasificación en función de su diferenciada regulación. Muebles e inmuebles .....	290
§ 158.	Cosas enajenables e inenajenables en el ámbito privado .....	296
§ 159.	Determinación por la autonomía de la voluntad: ciertas e inciertas, fungibles y no fungibles, y principales y accesorias .....	297
§ 160.	Servicios personales e impersonales. Concepto y criterio de distinción .....	300

## **D) DERECHOS INMATERIALES PATRIMONIALES**

§ 161.	Protección de los derechos de autor. Lesión y resarcimiento moral y patrimonial .....	302
§ 162.	Transferencia de tecnología .....	304

**E) CONCLUSIÓN**

§ 163.	La Constitución nacional. De la individualidad a la función social-teleológica de la propiedad ..	306
§ 164.	El derecho de la familia .....	307
§ 165.	Medidas de prevención para el resguardo patrimonial. Inembargabilidad de ciertos bienes ....	308
§ 166.	Resarcimiento del daño patrimonial .....	309
§ 167.	El derecho sucesorio .....	310

**CAPÍTULO VII****NUEVOS DERECHOS CIVILES  
CONSTITUCIONALES****A) DERECHO A LA SALUD**

§ 168.	Su caracterización en el contexto de los derechos humanos .....	313
§ 169.	Concepto de salud: salud individual y social .....	317
§ 170.	La salud en el marco constitucional y en la legislación vigente. Eficacia de las normas constitucionales .....	319
§ 171.	Organización del sector de la salud en nuestro país .....	321
	a) El régimen de las obras sociales y el Sistema Nacional de Seguro de Salud .....	322
	b) El sector privado .....	323
	1) La medicina prepaga. Características y funcionamiento del sistema .....	324
	2) Prestaciones mínimas que deben garantizar. Programa médico obligatorio .....	326
§ 172.	La responsabilidad del Estado por omisión o deficiente prestación del servicio de salud .....	327

- § 173. Vías procesales para la efectiva protección del derecho a la salud. El amparo ..... 328

## **B) DERECHO A LA EDUCACIÓN**

- § 174. Educación y desarrollo ..... 330
- § 175. El derecho a la educación como modelo de calidad de vida ..... 332
- § 176. Instrumentos normativos que consolidan el derecho a la educación como nuevo derecho civil ..... 333
- a) Los constituyentes de 1853 ..... 333
- b) La reforma de la Constitución nacional de 1994 ..... 334
- c) Jerarquía constitucional de los tratados ..... 334
- 1) Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre ..... 335
- 2) Declaración Universal de Derechos Humanos de las Naciones Unidas ..... 335
- 3) Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales ..... 336
- 4) Convención sobre los Derechos del Niño ..... 337
- d) Constitución y tratados ..... 338
- § 177. Derecho a educarse como aptitud de valor en el mercado de trabajo en el siglo XXI ..... 340
- § 178. Conclusiones ..... 342

## **C) HÁBEAS DATA**

- § 179. Introducción ..... 345
- § 180. Caracterización. Ubicación jurídica. Finalidad genérica ..... 348
- § 181. Manifestaciones de la figura en el derecho positivo argentino y comparado ..... 351
- § 182. Consagración de la acción de hábeas data en la Constitución nacional reformada en 1994 ..... 353

§ 183.	Subtipos del hábeas data .....	354
	a) Hábeas data informativo .....	354
	1) Exhibitorio .....	354
	2) Finalista .....	354
	3) Autoral .....	354
	b) Hábeas data aditivo .....	354
	c) Hábeas data rectificador .....	354
	d) Hábeas data reservador .....	354
	e) Hábeas data cancelatorio o de supresión ....	355
§ 184.	Hipótesis fácticas contempladas en la norma constitucional federal y finalidades surgentes ...	355
§ 185.	Legitimación activa .....	358
§ 186.	Legitimación pasiva .....	358
§ 187.	Objetivos .....	359
§ 188.	El procedimiento garantista. Etapas y distin- tas fases .....	359
§ 189.	Defensas oponibles por el demandado .....	361
§ 190.	Medidas cautelares y diligencias preliminares ...	363
§ 191.	Competencia .....	364
§ 192.	Derechos tutelados o bienes jurídicos protegi- dos por el hábeas data .....	365
§ 193.	Los llamados “datos sensibles” .....	368
§ 194.	Acerca de la reglamentación del hábeas data y los aspectos que podría contemplar .....	370
§ 195.	Corolario .....	372

## CAPÍTULO VIII

### TEORÍA GENERAL DE LOS HECHOS Y ACTOS JURÍDICOS

#### A) CARACTERIZACIÓN

§ 196.	Hecho. Concepto .....	375
	a) El grupo de pertenencia del observador .....	377
	b) El aspecto individual .....	378

§ 197.	Causa de los hechos. Humanidad y naturaleza	379
§ 198.	Juridización del hecho .....	381
§ 199.	El hecho jurídico como fuente y como objeto del derecho .....	382
§ 200.	La exclusión del hecho humano por el acontecimiento de la naturaleza o el hecho-acto del Estado .....	385
§ 201.	Reconstrucción histórica del hecho .....	386

## **B) RELACIÓN DE CAUSALIDAD**

§ 202.	Introducción .....	387
§ 203.	Teorías que explican la relación de causalidad ..	388
	a) De la causa próxima .....	388
	b) De la condición "sine qua non" .....	389
	c) De la causa eficiente .....	389
	d) De la relación de causalidad adecuada .....	389
§ 204.	La causalidad adecuada. Atribución de consecuencias .....	390
§ 205.	Concausas y exclusión de la relación de causalidad .....	391
§ 206.	La autoría .....	392

## **C) ACTOS HUMANOS VOLUNTARIOS E INVOLUNTARIOS**

§ 207.	Introducción al estudio de la racionalidad del hombre .....	396
	a) Concepción .....	397
	b) Reflexión o deliberación .....	397
	c) Decisión o resolución .....	399
§ 208.	Actos voluntarios. Elementos internos .....	400
	a) Discernimiento .....	400
	b) Intención .....	401
	c) Libertad .....	402
§ 209.	Elemento externo o manifestación. El valor del silencio .....	403

§ 210.	El hecho involuntario .....	405
	a) Ausencia de discernimiento .....	405
	b) Causas obstativas de la intención .....	407
	1) Ignorancia o error. Concepto y asimila- ción jurídica .....	407
	2) El error o ignorancia de derecho .....	408
	3) El error de hecho .....	410
	c) Causas que obstan al estado de libertad .....	412
	1) Violencia física .....	412
	2) La intimidación por amenaza .....	415
§ 211.	Consecuencia del encuadramiento de un acto como voluntario o involuntario .....	417

## **D) LA ANTIJURIDICIDAD**

§ 212.	Introducción .....	418
§ 213.	Concepto de ordenamiento jurídico .....	418
§ 214.	Causas de justificación .....	422
§ 215.	El objetivo antijurídico. Diferencias con la im- putabilidad y la culpabilidad .....	425
§ 216.	El concepto de antijuridicidad y el “valor” de- trás de la norma .....	427
§ 217.	El antijurídico involuntario .....	429
§ 218.	La unicidad del concepto de antijuridicidad y la diferenciabilidad de los ámbitos penal y civil ...	429

## **E) ACTO JURÍDICO**

§ 219.	Concepto y diferencia con el acto meramente lícito .....	430
§ 220.	La autonomía de la voluntad en la determina- ción de las consecuencias y los límites del orden público y los principios axiológicos .....	431
§ 221.	La causa en el acto jurídico .....	434

§ 222.	Las presunciones legales en cuanto a las consecuencias de los actos jurídicos .....	435
§ 223.	Clasificación: unilaterales y bilaterales .....	436

## **F) ACTOS JURÍDICOS “PUROS Y SIMPLES” Y “MODALES”**

### **1) INTRODUCCIÓN**

§ 224.	Concepto .....	437
§ 225.	Clasificación .....	438

### **2) CONDICIÓN**

§ 226.	Concepto .....	438
§ 227.	Clasificación .....	439
§ 228.	Características del hecho condicionante .....	439
§ 229.	Clasificación de los hechos condicionantes .....	440
	a) Puramente potestativos .....	440
	b) Potestativos impropios .....	440
	c) Mixtos .....	441
§ 230.	Requisitos de la condición .....	441
	a) Fáctica .....	441
	b) Jurídica .....	442
	c) Lícita .....	442
§ 231.	Condición suspensiva. Concepto y efectos .....	442
	a) Acaecimiento pendiente .....	442
	b) Acaecimiento frustrado .....	443
	1) Prestación en poder del acreedor .....	443
	2) Prestación en poder del deudor .....	443
	c) Acaecimiento condicional .....	444
§ 232.	Condición resolutoria. Concepto y efectos .....	444
	a) Acaecimiento pendiente .....	445
	b) Acaecimiento frustrado .....	445
	c) Acaecimiento del hecho .....	446

**3) PLAZO**

§ 233.	Concepto .....	446
§ 234.	Clasificación .....	447
§ 235.	Características del plazo .....	447
	a) Futuro .....	447
	b) Cierto .....	447
	c) Fácticamente posible .....	447
§ 236.	Clasificación del factor temporal y el hecho referenciado .....	448
§ 237.	Plazo suspensivo y resolutorio. Efectos .....	449

**4) CARGO**

§ 238.	Concepto y caracteres .....	450
§ 239.	Requisitos .....	451
§ 240.	Clasificación .....	451
§ 241.	Efectos específicos del cargo simple y condicional .....	451

**CAPÍTULO IX**

**MANIFESTACIÓN DE LA VOLUNTAD**

**A) MANIFESTACIÓN EXTERNA**

§ 242.	Consideraciones generales .....	453
§ 243.	Correspondencia entre la voluntad del sujeto y su exteriorización .....	453
§ 244.	Clases .....	454
	a) Expresa .....	454
	b) Tácita .....	455
	c) Presumida por la ley .....	455

§ 245.	Forma .....	456
	a) Evolución histórica .....	456
	b) Principio de libertad de las formas .....	457
	c) Clasificación de los actos respecto de la forma .....	458
	1) Actos de forma libre .....	458
	2) Actos de forma impuesta .....	458
	a) Actos con formalidades impuestas por la ley a título solemne absoluto .....	458
	b) Forma impuesta a título solemne relativo .....	459
	c) Forma impuesta "ad probationem" ....	459
	d) Ley que rige la forma .....	460
§ 246.	Inscripción registral inmobiliaria .....	460
§ 247.	Inscripción de automotores y otros .....	462

## **B) INSTRUMENTACIÓN**

§ 248.	Consideraciones generales .....	463
§ 249.	Documento. Instrumento. Conceptos .....	463

### **1) INSTRUMENTOS PÚBLICOS**

§ 250.	Concepto. Enumeración legal .....	464
§ 251.	Clasificación .....	467
	a) Notariales .....	467
	b) Judiciales .....	468
	c) Administrativos .....	468
§ 252.	Requisitos .....	468
	a) Subjetivos .....	468
	1) Capacidad del oficial público .....	468
	2) Competencia .....	469
	3) Incompatibilidad por interés directo o parentesco .....	470
	b) Objetivos .....	470
	1) Firma del oficial público .....	471

	2) Firma de las partes .....	471
	3) Salvados en partes esenciales .....	472
§ 253.	Efectos .....	472
	a) Fe pública .....	472
	1) Notarial .....	473
	2) Judicial .....	473
	3) Administrativa .....	473
	b) Autenticidad .....	473
	c) Fuerza probatoria .....	473
	1) Hechos cumplidos por el oficial público o pasados en su presencia .....	473
	2) Declaraciones de las partes .....	474
	a) Enunciaciones dispositivas .....	474
	b) Enunciaciones directas .....	474
	c) Simples enunciaciones .....	475
§ 254.	Impugnabilidad del instrumento público. Acción de redargución de falsedad .....	475
§ 255.	Escrituras públicas .....	476
	a) Concepto .....	476
	b) Protocolo. Finalidad. Propiedad. Formación .....	477
	c) Requisitos .....	479
	1) Rúbrica o sellado .....	479
	2) Numeración .....	479
	d) Apertura y cierre .....	480
	e) Escritura matriz. Concepto. Estructura .....	480
	1) Encabezamiento .....	481
	2) Comparecencia .....	481
	a) Nombre y apellido completo de los comparecientes .....	481
	b) Mayoría de edad .....	482
	c) Estado de familia .....	482
	d) Domicilio o vecindad .....	482
	e) Fe de conocimiento .....	482
	f) Personería .....	482
	3) Declaraciones de las partes .....	483
	4) Constancias notariales .....	483
	5) Pie o cierre .....	483
	f) Situaciones especiales respecto de algunos otorgantes .....	484

g)	Testimonio o copia .....	485
1)	Personas con derecho a la obtención de copias .....	485
2)	Requisitos .....	485
3)	Modos de expedición de testimonio .....	486
4)	Salvados .....	486
5)	Constancia de expedición .....	487
6)	Carácter del testimonio .....	487
7)	Expedición de segundas o ulteriores copias .....	487
h)	Copias simples .....	487
i)	Protocolización de documentos .....	488
§ 256.	Organización del notariado .....	489

## 2) INSTRUMENTOS PRIVADOS

§ 257.	Concepto. Principio de libertad .....	491
§ 258.	Requisitos esenciales .....	491
a)	Firma. Función .....	491
1)	Situaciones especiales .....	492
2)	Firma a ruego .....	492
3)	Impresión digital .....	494
4)	Firma en blanco .....	494
b)	Pluralidad de ejemplares .....	496
1)	Función .....	496
2)	Prescindencia .....	496
c)	Fecha cierta. Importancia y forma de adquirirla .....	498
§ 259.	Fuerza probatoria. Caracteres .....	499
a)	Obligatorio .....	499
b)	Personal .....	499
c)	Debe ser efectuado por persona capaz .....	500
d)	Indivisible .....	500
§ 260.	Desconocimiento de la firma. Consecuencias ..	500
§ 261.	Reconocimiento de firma y negación del contenido .....	500
§ 262.	Cartas misivas .....	501
a)	Propiedad .....	501

b) Importancia .....	501
c) Valor probatorio .....	501
1) Juicio entre el remitente y el destinatario de la carta misiva .....	501
2) Juicio entre el remitente y un tercero ...	502

**3) INSTRUMENTOS INFORMÁTICOS**

§ 263. La revolución tecnológica .....	502
§ 264. Documento e instrumento informático .....	503
§ 265. Documento informático como instrumento privado. El problema de la firma .....	504
§ 266. Documento informático como instrumento público .....	506
§ 267. Valor probatorio del documento informático ....	507
§ 268. Contratos informáticos. "Hardware" y "software" .....	508
§ 269. Las nuevas tecnologías: "videotex" y "telefax" ..	510

**CAPÍTULO X**

**INTERPRETACIÓN DE LOS ACTOS JURÍDICOS**

§ 270. Introducción .....	513
§ 271. La interpretación sobre lo declarado o lo implícito .....	517
§ 272. La labor interpretativa como decisión jurídica ..	518
§ 273. El artículo 1198 del Código Civil. Reconstrucción histórica. Los principios generales del derecho. El micro y macrosistema de los sujetos y del acto jurídico .....	518
§ 274. Cláusulas abusivas o lesivas a derechos personalísimos o económicos inalienables .....	520
§ 275. Carga probatoria y la cuestión de derecho .....	521
§ 276. El silencio en la interpretación de los actos jurídicos .....	522

## CAPÍTULO XI

### INEFICACIA Y NULIDAD DE LOS ACTOS JURÍDICOS

#### A) INEFICACIA

##### 1) CONSIDERACIONES GENERALES

§ 277.	Concepto .....	525
§ 278.	Clasificación .....	526
§ 279.	Diferencia entre ineficacia y nulidad .....	527
§ 280.	Causales .....	527

##### 2) LESIÓN ECONÓMICA

§ 281.	Marco económico .....	528
§ 282.	Marco jurídico .....	529
§ 283.	Antecedentes. El constitucionalismo social y el III Congreso Nacional de Derecho Civil .....	530
§ 284.	La incorporación de la lesión en el artículo 954 del Código Civil. Principios generales .....	530
§ 285.	Elemento objetivo-económico. Ventajas patrimoniales, evidentemente desproporcionadas y sin justificación .....	531
§ 286.	Elemento o elementos subjetivos con conexidad de causa. El explotador y el explotado .....	532
§ 287.	Legitimación activa y pasiva .....	534
§ 288.	La prueba y las presunciones .....	535
§ 289.	Finalidad de la acción: nulidad o revisión del contenido económico del contrato .....	536
§ 290.	Prescripción .....	537

##### 3) SIMULACIÓN

§ 291.	Concepto .....	537
--------	----------------	-----

§ 292.	Presupuestos .....	538
	a) Existencia de un acto o negocio jurídico ostensible .....	538
	b) Acuerdo de partes .....	538
	c) Fin de engañar a terceros ajenos al acto o negocio simulado .....	539
	d) "Causa simulandi" .....	539
	e) Simulación relativa .....	539
§ 293.	Clasificación .....	539
	a) Lícita .....	539
	b) Ilícita .....	540
	c) Absoluta .....	540
	d) Relativa .....	540
§ 294.	Acción de simulación .....	540
§ 295.	Inoponibilidad. Conflicto entre terceros. Acreedores. Distintos supuestos .....	540
§ 296.	Prueba contradocumento en la simulación .....	542
§ 297.	Legitimación .....	544
§ 298.	Prescripción .....	545

#### 4) FRAUDE

§ 299.	Concepto .....	546
§ 300.	Casos .....	548
§ 301.	Fraude a los acreedores o "acción pauliana". Concepto .....	549
§ 302.	Requisitos .....	550
	a) Insolvencia del deudor .....	550
	b) Perjuicio resultante del mismo acto .....	550
	c) Crédito de fecha anterior .....	551
§ 303.	Agravamiento. Intención de defraudar .....	551
§ 304.	Acción revocatoria .....	552
	a) Legitimación .....	552
	b) Actos a título oneroso .....	552
	c) Actos a título gratuito .....	552
	d) Efectos .....	552
	e) Prescripción .....	553

**B) NULIDAD****1) CONSIDERACIONES GENERALES**

§ 305.	Concepto .....	553
§ 306.	Clasificación .....	554
§ 307.	Nulidad absoluta y relativa .....	555
§ 308.	Actos nulos y anulables .....	556
§ 309.	La nulidad completa o total y parcial .....	557

**2) CAUSAS DE AFECTACIÓN DEL ACTO JURÍDICO  
QUE DETERMINAN LA SANCIÓN DE NULIDAD**

§ 310.	Introducción .....	557
§ 311.	El sujeto .....	557
§ 312.	Objeto .....	559
§ 313.	Forma .....	560

**3) EFECTOS DE LAS NULIDADES**

§ 314.	Entre partes .....	561
	a) Actos pendientes de ejecución .....	561
	b) Acto que hubiese dado comienzo a la ejecución .....	562
	1) Obligación de reintegrar suma de dinero y cosas que produzcan frutos .....	562
	2) Entrega de cosas fungibles .....	562
§ 315.	Respecto de terceros .....	563
	a) Muebles .....	563
	1) Sin tradición de la cosa al tercero .....	564
	2) Con tradición de la cosa al tercero .....	564
	a) Tercer adquirente de buena fe y a título oneroso de una cosa robada o perdida .....	564
	b) Tercer adquirente de buena fe y a título gratuito .....	565

	c) Tercer adquirente de mala fe inde- pendientemente de que el acto sea gratuito u oneroso .....	565
	b) Inmuebles .....	565
§ 316.	La indemnización por daños .....	566

**4) EL ACTO JURÍDICO INEXISTENTE E INOPONIBLE  
Y LA CONVERSIÓN DEL NEGOCIO JURÍDICO**

§ 317.	La teoría del acto jurídico inexistente .....	566
§ 318.	El acto jurídico inoponible. Remisión .....	566
§ 319.	La conversión del negocio jurídico .....	566

**CAPÍTULO XII**

**ADQUISICIÓN Y PÉRDIDA DE LOS DERECHOS  
REALES Y PERSONALES POR EL TRANCURSO  
DEL TIEMPO**

**A) PRESCRIPCIÓN**

§ 320.	Concepto .....	569
§ 321.	Prescripción liberatoria .....	569
§ 322.	Prescripción adquisitiva .....	570
§ 323.	Elementos de la prescripción adquisitiva .....	571
	a) Sujeto apto .....	571
	b) Objeto prescriptible .....	572
	c) La posesión. Caracteres .....	572
	1) Pública .....	573
	2) Inequívoca .....	573
	3) Pacífica .....	573
	4) Plazo legal .....	574
	a) Iniciación .....	574
	b) Continuidad .....	575
	c) Término .....	575

**B) CADUCIDAD DEL DERECHO**

§ 324.	Comparación con la prescripción de la acción ..	576
§ 325.	Concepto y caracterización .....	577
§ 326.	La caducidad del negocio jurídico patrimonial como situación de ineficacia .....	578

**C) CADUCIDAD DE INSTANCIA  
Y LA COSA JUZGADA**

§ 327.	Relación con la caducidad de instancia .....	578
§ 328.	Relación con la cosa juzgada .....	579
§ 329.	Requisitos .....	580

**CAPÍTULO XIII****LOS MEDIOS DE ACCESO A LA JUSTICIA**

§ 330.	El tema en la actualización .....	581
§ 331.	La organización judicial .....	585
§ 332.	Acción civil de reparación .....	586
§ 333.	El proceso penal .....	588
	a) La acción penal .....	589
	b) La influencia de la acción penal sobre la pretensión civil. La suspensión del proceso civil .....	590
	c) Supuestos en los cuales no se produce la sus- pensión del proceso civil .....	593
§ 334.	Sentencia penal condenatoria. Consecuencias en el ámbito civil .....	594
§ 335.	Efectos en sede civil de la sentencia penal ab- solutoria .....	595

§ 336.	La acción civil de reparación de daños en el proceso penal .....	597
	a) El damnificado .....	599
	b) El civilmente demandado .....	599
§ 337.	El procedimiento administrativo y la ley de defensa del consumidor .....	600
	a) La acción judicial .....	601
	b) El procedimiento administrativo .....	602
§ 338.	El procedimiento arbitral .....	603
§ 339.	El amparo en la reforma constitucional de 1994 .....	605
	<i>Bibliografía</i> .....	609