

DERECHO CIVIL

TOMO I · VOLUMEN 1

NORMAS, SUJETOS Y RELACIÓN JURÍDICA

UMBERTO BRECCIA

LINA BIGLIAZZI GERI

UGO NATOLI

FRANCESCO D. BUSNELLI

TRADUCCIÓN: FERNANDO HINESTROSA



UNIVERSIDAD EXTERNADO DE COLOMBIA

INDICE

Presentación	XIII
Abreviaturas	XVII
Advertencia	XXI
Introducción. Derecho objetivo y norma jurídica	1
SECCION PRIMERA: <i>Derecho objetivo y ordenamiento jurídico</i>	1
1. Derecho y sociedad	1
2. El derecho objetivo como regulación de las relaciones sociales	2
3. El derecho objetivo y las demás reglas de la vida social	2
4. Derecho objetivo y justicia	3
5. El derecho objetivo como ordenamiento exclusivo	4
6. Derecho objetivo y ordenamiento del Estado	7
7. Las funciones fundamentales típicas del ordenamiento del Estado y la distinción entre derecho público y derecho privado	9
8. El derecho privado. Sus principales divisiones (derecho civil, derecho comercial, derecho del trabajo)	14
SECCION SEGUNDA: <i>Contenido y caracteres de las normas jurídicas</i>	18
9. La norma como imperativo	18
10. ... y como criterio de valoración. El esquema correspondiente. Caracteres: la así llamada coactividad	20

VI

11. ... la abstracción y la generalidad. El corolario de la “certeza del derecho” y sus límites	22
12. Determinación y determinabilidad del contenido; las llamadas cláusulas generales	24
13. ... y las normas explicativas. Superación de la distinción basada en la existencia y la calidad de la sanción	25
14. Inderogabilidad, derogabilidad y función meramente supletoria . . .	26
15. Los principios generales como criterios últimos y de conjunción . .	27
I. Las fuentes del derecho privado italiano	31.
1. Premisa. Las llamadas “disposiciones sobre la ley en general”	31
2. El sistema de las fuentes en el estado actual del ordenamiento italiano	34
3. La constitución como fuente suprema	37
4. Las leyes ordinarias del Estado y de las regiones	41
5. El código civil de 1942. Precedentes y rasgos de la historia de la codificación	43
6. El código civil: estructura	50
7. (Continúa): código civil y constitución	52
8. Leyes integradoras del código. Rasgos	54
9. Los reglamentos	56
10. Los usos	57
11. La equidad	60
12. Rasgos de la “doctrina” y la “jurisprudencia”. Reenvío	61
II. Vigencia y aplicación de la ley	63
1. Publicación de la ley – <i>Vacatio legis</i> – y comienzo de la vigencia de la ley	63
2. El principio de la irretroactividad y sus límites	65
3. Fin de la vigencia de la ley. Expiración del término final. Derogación .	68
4. Declaración de inconstitucionalidad	71
5. Costumbre abrogatoria; desuetud	72
6. Aplicación de la ley. La interpretación y la función jurisdiccional .	73
7. Los cánones legales de interpretación ex art. 12, inc. 1o., disp. prel. . .	74
8. Otros criterios	79
9. Resultados de la interpretación	84
10. Criterios correctivos en materia de aplicación	86
11. Falta de una “precisa disposición” y recurso de la <i>analogia legis e iuris</i>	88
III. La noción de sujeto jurídico	95
1. Definiciones de sujeto jurídico variabilidad del significado atribuido a la noción correspondiente	96

2. Sujetos individuales y entes colectivos	97
3. El problema de la subjetividad de los entes colectivos no reconocidos	100
4. Personas jurídicas y entes colectivos no reconocidos	105
5. Clasificación de los sujetos y reenvío	107
IV. Los sujetos individuales	109
SECCION PRIMERA: <i>Existencia de la persona física</i>	110
1. Nacimiento y muerte de la persona física	110
2. Significado y límites de la tutela del nascituro y de la llamada protección póstuma de la persona difunta	114
3. Las hipótesis de "acertamiento" indirecto de la muerte y las hipótesis de incertidumbre acerca de la existencia con vida de la persona: desaparición, ausencia, declaración de muerte presunta	121
SECCION SEGUNDA: <i>Capacidad jurídica y capacidad de obrar</i>	129
4. Subjetividad, capacidad jurídica, capacidad de obrar	129
5. La capacidad legal de obrar	131
6. La capacidad de entender y de querer	135
7. Las limitaciones de la capacidad jurídica	140
8. Incapacidad legal de obrar e incapacidad de entender y de querer	146
9. Las causas de incapacidad legal de obrar	148
10. Los sistemas de protección preventiva de los incapaces legales. Potestad de los padres, tutela, curatela	154
11. Los medios de protección reparadora de los incapaces legales	164
12. Naturaleza y límites de la protección de los incapaces de entender o de querer	166
SECCION TERCERA: <i>La individualización de la persona física</i>	170
13. El nombre como signo distintivo de la persona	170
14. Las figuras de localización de la persona: domicilio, residencia, morada, dirección	173
15. Los instrumentos de documentación oficial de la existencia y de las principales vicisitudes de la vida de la persona	178
SECCION CUARTA: <i>La tutela civil de la persona humana</i>	180
16. Delimitación de las fuentes normativas y determinación de los intereses mercedores de tutela	180

VIII

17. Los instrumentos normativos de protección. Tutela resarcitoria, tutela inhibitoria, tutela preventiva	183
18. Los principios que inspiran el sistema de protección y los sectores fundamentales en que se articula	188
19. La tutela de la salud del individuo frente a los hechos lesivos de terceros	192
20. ... y en relación con las determinaciones perjudiciales del mismo individuo	200
21. La tutela de la identidad personal	207
22. La tutela de la integridad moral	217
23. La tutela de la intimidad	222
24. La garantía constitucional de las libertades personales	227
 V. Los entes colectivos	 233
 SECCION PRIMERA: <i>Estructura y caracteres de los entes colectivos. Principios generales</i>	 233
1. Los elementos constitutivos del ente colectivo: una pluralidad de personas físicas, el patrimonio y el fin	234
2. El reconocimiento de la personalidad jurídica y sus dos modelos	247
3. Los entes colectivos con fin no económico: asociaciones, fundaciones y comités	252
4. Los entes colectivos con fin económico. Sociedades lucrativas y sociedades mutualistas. Los tipos legales singulares de sociedad: rasgos sistemáticos	262
5. Los entes colectivos con disciplina (íntegra o parcialmente) de derecho público: aspectos sistemáticos	273
6. La capacidad jurídica de los entes colectivos y el problema de la admisibilidad de una capacidad de obrar	277
7. La identificación del ente colectivo, denominación, sede, instrumentos de documentación oficial	284
8. La nacionalidad de los entes colectivos	291
9. La tutela civil del ente colectivo	296
 SECCION SEGUNDA: <i>El régimen normativo de las personas jurídicas</i>	 300
10. Clasificaciones de las normas dedicadas a la disciplina de las asociaciones reconocidas y de las fundaciones	301
11. Las principales vicisitudes de la "vida" de la persona jurídica	301
12. (Continúa): la extinción de la persona jurídica	306
13. (Continúa): las posibles transformaciones	308
14. El ordenamiento interno de la persona jurídica. La asamblea de la asociación reconocida	308

15. (Continúa): los administradores	310
16. Las intervenciones de la autoridad administrativa	312
17. El registro de las personas jurídicas	314
18. La tutela de los asociados individuales en el seno de las asociaciones reconocidas	315
SECCION TERCERA: <i>El régimen de los entes colectivos no reconocidos</i>	317
19. La lagunosidad de las normas dedicadas a la disciplina de las asociaciones no reconocidas y de los comités	317
20. El ordenamiento interno de los entes no reconocidos	318
21. El tratamiento normativo de la responsabilidad por las obligaciones contraídas por el ente no reconocido	322
22. El problema de la identificación de las normas integradoras	324
VI. Las situaciones subjetivas y la relación jurídica	329
SECCION PRIMERA: <i>Consideraciones generales y de método</i>	329
1. Premisa	330
2. La relación como pretendida idea básica en el procedimiento de calificación jurídica	331
3. Necesidad de identificar una noción técnica de relación: rasgos y reenvío	333
4. La esencia de la relación en la doctrina tradicional	335
5. Las situaciones subjetivas y el interés como presupuesto del procedimiento de calificación. Nociones y distinciones	338
6. (Continúa): ulteriores distinciones	340
7. (Continúa): en especial, los intereses difusos	342
8. El aspecto cualitativo del interés	349
9. ... y su "dirección" objetiva	450
10. La génesis de las situaciones jurídicas subjetivas. Situaciones de ventaja y de desventaja	351
11. (Continúa) ... activas e inactivas	355
12. La tutela <i>erga omnes</i> de las situaciones de ventaja	357
13. Los modos de la tutela	362
SECCION SEGUNDA: <i>Las situaciones jurídicas individuales</i>	365
14. Premisa	366
15. A) Las situaciones de ventaja activas: el derecho subjetivo	366
16. Evolución y definiciones	367
17. Los límites	372

18. El contenido: las facultades	377
19. (Continúa) identificación de ellos	378
20. Distinciones en el ámbito de los derechos subjetivos: a) derechos absolutos y relativos	380
21. b) Derechos patrimoniales y no patrimoniales	382
22. c) Derechos disponibles e indisponibles	383
23. En especial: las situaciones no patrimoniales y los llamados derechos de la personalidad	386
24. (Continúa): los intereses de la personalidad y el problema de su calificación jurídica	388
25. (Continúa): “derechos” de la personalidad y “derechos” difusos	394
26. Las situaciones patrimoniales. En especial: a) los derechos reales	394
27. Contenido y caracteres	396
28. Los derechos reales de garantía. La naturaleza controvertida de los privilegios especiales	400
29. La pretendida tipicidad y el <i>numerus clausus</i> de los derechos reales de goce	403
30. b) El derecho de crédito	404
31. Contenido: la facultad de pretender. La tutela	405
32. (Continúa): la tutela “externa” del crédito	407
33. Aún sobre el contenido: la facultad de disponer	408
34. El derecho del acreedor y el interés del deudor en su liberación	408
35. c) La pretendida crisis de la distinción entre derechos reales y derechos de crédito	410
36. Notas críticas	411
37. (Continúa)	413
38. (Continúa): las situaciones “mixtas” y los derechos personales de goce	414
39. Los derechos potestativos	416
40. Características y límites	417
41. La reducida posibilidad de una lesión de las situaciones potestativas	419
42. B) Las situaciones de ventaja inactivas, a) La expectativa. Expectativa y negocio <i>sub conditione</i> . Otras hipótesis	420
43. Expectativa y término de eficacia	424
44. La expectativa y la naturaleza jurídica de la posesión (art. 1140 cód. civ.): rasgos	425
45. La expectativa como situación en una relación: puntos problemáticos	427
46. b) El interés legítimo	428
47. Definición y caracteres	430
48. Interés legítimo, situaciones libres sobre el <i>an</i>	432
49. ... y situaciones necesitadas	435
50. C) Las situaciones de desventaja activas: a) el deber y la obligación	437

51. Inadmisibilidad de una situación autónoma calificable como “deber” 438
 52. La obligación 439
 53. b) La potestad 441
 54. D) Las situaciones de desventaja inactivas: la sujeción. La relación
 derecho potestativo - sujeción 444
 55. La relación potestad - sujeción 445
 56. Defensa de la autonomía de la figura 446
 57. Inacogibilidad de la opinión que incluye dentro de las situaciones
 subjetivas la carga y el *status* 447

SECCION TERCERA: *Las situaciones jurídicas y la relación* 449

58. Las situaciones subjetivas y la relación 449
 59. A) La estática de la relación y de las situaciones subjetivas 451
 60. El objeto de la relación y de las situaciones de ventaja. Los bienes . 452
 61. El aspecto causal o funcional de la relación: su relevancia 456
 62. La coligación entre relaciones distintas 459
 63. B) La dinámica de la relación y de las situaciones subjetivas 461
 64. a) Nacimiento de la relación y de las situaciones subjetivas. En parti-
 cular, la adquisición de los derechos 462
 65. (Continúa) 465
 66. b) Modificaciones de la relación y de las situaciones subjetivas 466
 67. (Continúa): en especial, la sucesión 468
 68. c) Extinción de la relación y de las situaciones subjetivas 472
 69. d) El ejercicio de las situaciones activas 476
 70. (Continúa): naturaleza jurídica del acto 477
 71. El abuso del derecho 480
 72. (Continúa) 481
 73. Concurso y conflicto de derechos 483
 74. Cotitularidad del derecho y de la obligación 486

**SECCION CUARTA: *El no ejercicio del derecho; prescripción y cadu-
 cidad* 486**

75. *Prescripción extintiva*; disciplina y fundamento de la institución . . 487
 76. Derechos imprescriptibles 491
 77. Noción de falta de ejercicio del derecho 497
 78. Inderogabilidad de la disciplina de la prescripción e irrenunciabili-
 dad a la misma antes del vencimiento del término 498
 79. Disponibilidad del interés en alegar la prescripción : aducibilidad de
 la prescripción por vía de excepción; renunciabilidad de la prescrip-
 ción luego del vencimiento del término; irrepetibilidad del cumpli-
 miento del débito prescrito 499

XII

80. (Continúa): límite a la disponibilidad del interés en aducir la prescripción	504
81. Disciplina de la prescripción: iniciación del término “desde el día en que el derecho puede ser hecho valer”	505
82. (Continúa): decurso de la prescripción de los créditos derivados del contrato de trabajo subordinado	507
83. (Continúa): suspensión e interrupción de la prescripción	510
84. (Continúa): causas de suspensión de la prescripción	511
85. (Continúa): causas de interrupción de la prescripción	513
86. Términos de prescripción: prescripción decenal; prescripción por “no uso” veintenal; prescripciones breves	517
87. Prescripciones presuntivas	520
88. La norma del art. 2961	524
89. Caducidad: disciplina y fundamento de la institución	525
90. Prescripción y caducidad: diferencias de disciplina	527
91. Límites de la derogabilidad convencional de las normas en materia de caducidad	528
92. Distinción entre términos de caducidad y términos de prescripción	530
93. Cómputo de los términos (reenvío)	532
VII. Los estados jurídicos	533
1. Significado y evolución del concepto de estado jurídico	533
2. La nacionalidad	541
3. Los estados jurídicos familiares. Estado de cónyuge, de hijo legítimo, de hijo natural	547
4. Los vínculos de parentesco y de afinidad	557
5. Los registros del estado civil	561