

FRANCESCO MESSINEO
PROFESOR DE LA UNIVERSIDAD DE MILAN

MANUAL DE DERECHO CIVIL Y COMERCIAL

TRADUCCIÓN DE
SANTIAGO SENTIS MELENDO
DE LA CARRERA JUDICIAL ESPAÑOLA
MAGISTRADO DE AUDIENCIA

PRÓLOGO DE
VITTORIO NEPPI
*Ex Profesor de Derecho Civil en la Universidad de Ferrara
Ex Juez de Carrera en Italia*

TOMO IV
DERECHO DE LAS OBLIGACIONES
PARTE GENERAL
(§§ 98 a 138)

JAMIL TORCH VILLIGAS
EDITOR



EDICIONES JURIDICAS EUROPA-AMERICA
CHILE 2970
BUENOS AIRES

INDICE SUMARIO

SECCIÓN SEXTA DERECHO DE LAS OBLIGACIONES

PARTE GENERAL

CONCEPTOS FUNDAMENTALES

§ 98

Noción de obligación. Fuentes de la obligación

	<i>Pág.</i>
1. Concepto de obligación	3
2. Paralelo con el derecho real, desde el punto de vista activo. El derecho de crédito, como expectativa. Crítica	4
3. Paralelo con el derecho real, desde el punto de vista pasivo	6
3 bis. Figuras intermedias entre derecho real y obligación <i>propter rem</i> : hipoteca y prenda; oponibilidad de ciertos derechos de crédito, a los terceros, etc.	8
3 ter. Diferencia entre derecho real y obligación, bajo el aspecto económico ...	9
4. Obligación patrimonial y obligaciones (<i>obblighi</i>) no-patrimoniales	9
5. Deber de prestación y deber de observancia de la norma jurídica: paralelismo. Las defensas contra el incumplimiento de la obligación	10
6. La distinción entre deuda y responsabilidad	11
7. La responsabilidad como concepto de derecho procesal y de derecho material	14
8. El deber del deudor como <i>pati</i> : Crítica	14
9. Sobre una ulterior tesis acerca del contenido de la obligación: Crítica	15
9 bis. Otras teorías sobre la sustancia de la relación obligatoria	17
10. El concepto "clásico" de obligación	18
11. Fuentes de la obligación	21
12. Fuentes singulares	22
12 bis. Modos de adquisición del derecho de crédito	23
13. Derechos del deudor y deberes del acreedor. <i>Favor debitoris</i> y <i>favor creditoris</i> . El art. 1175	23
14. Materias del derecho de las obligaciones, contenidas en el libro sexto del Código civil	24

§ 99

Elementos de la relación obligatoria

1. Sujetos. Créditos a sujetos indeterminados (ambulatorios)	25
2. El deber de prestación	26
3. El poder del acreedor. Crédito presente y crédito futuro	27
4. Objeto de la obligación	27
5. Obligación de género y de especie; fungible e infungible	29
6. Obligación pecuniaria	30
7. Intereses pecuniarios y su especie	30
8. Intereses sobre los intereses (anatocismo)	31

	Pág.
9. Contenido de la obligación (prestación)	32
10. Incoherencia terminológica de la nueva legislación, en materia de "objeto" de la obligación y de "prestación"	32
11. Requisitos de la prestación. La actividad del arbitrador. El interés del acreedor. Deberes comunes al deudor y al acreedor	33
12. "Causa" de la obligación	34

§ 100

Categorías particulares de obligaciones

1. Premisa	36
2. Obligación de entregar; obligación de dar	36
2 bis. Obligación de restitución	37
2 ter. La acción de repetición	39
3. Obligación de hacer: clasificación	39
4. Obligación de no-hacer (negativa)	40
4 bis. Diferencia entre obligación negativa y servidumbre negativa. Diferencia entre obligación negativa y limitación del derecho de propiedad	40
5. Momento en que tiene relevancia la obligación negativa	41
6. Figuras concretas de obligaciones negativas	42
7. Obligación de no-dar	43
7 bis. Derechos personales, relativos a cosa ajena	43
8. La obligación real (<i>propter rem</i>) o ambulatoria	43
8 bis. Relaciones lógicas con la carga real	44
8 ter. Obligación real de no-hacer. Derecho de crédito con eficacia real (<i>ius ob rem</i>)	46
9. Obligación real y servidumbre	46
10. Obligación accesorias	47
11. Obligación subsidiaria	47

TUTELA PREVENTIVA DEL DERECHO DEL ACREEDOR

§ 101

La responsabilidad patrimonial (limitada e ilimitada) del deudor. La garantía genérica sobre los bienes del deudor (concurso de los acreedores). Las causas de prelación

1. Concepto de responsabilidad patrimonial	49
2. Responsabilidad ilimitada: coeficientes	50
2 bis. Intangibilidad, por parte del acreedor, de los bienes habidos del patrimonio del deudor. Excepciones	51
3. Responsabilidad limitada. La deuda limitada	52
4. Casos concretos de responsabilidad limitada	54
4 bis. Responsabilidad limitada y patrimonio separado	54
5. Responsabilidad de cosa	55
6. Responsabilidad por obligación ajena y responsabilidad directa. Responsabilidad por acto ajeno. Responsabilidad de varios obligados. Responsabilidad solidaria	55
7. Responsabilidad <i>ultra vires</i>	56
7 bis. Responsabilidad subsidiaria y eventual	56
8. Exoneración de responsabilidad	56
9. Garantía: concepto	57
10. Garantía genérica	57
11. Garantía específica. Causas de prelación (privilegio-preferencia)	58
12. Regla general en materia de garantía (art. 1179)	60
13. Relación lógica entre responsabilidad y garantía	60
14. Los conceptos antes expuestos y la doctrina corriente	60
15. La indemnización en caso de perecimiento o deterioro de bienes, sujetos a privilegio o a garantía específica (subrogación denominada real) (arts. 2742-43).	61

LOS PRIVILEGIOS Y LAS GARANTIAS ESPECIFICAS
DE LA OBLIGACION

§ 102

A) *Los privilegios*

	<i>Pág.</i>
1. Concepto. Distinciones	63
2. Privilegio general mobiliario	65
3. Privilegios especiales. Naturaleza. Privilegio especial posesorio o ligado a una situación particular	66
4. Disciplina jurídica del privilegio especial	67
4 bis. Relación sistemática entre Código civil y normas complementarias, en materia de privilegios	68
5. Singulares privilegios generales mobiliarios	68
6. Singulares privilegios especiales mobiliarios	68
7. Singulares privilegios especiales inmobiliarios	70
8. Remisión	70
9. Transferencia del privilegio. Ineficacia del privilegio	71
10. Privilegios marítimos y aeronáuticos	71
11. Extinción del privilegio	71

§ 103

B) *Las garantías específicas (prenda e hipoteca)*

I) *Función económica y jurídica general*

1. Función económica	73
2. Prenda e hipoteca como derechos reales (de garantía). Naturaleza jurídica. Tesis que afirma el carácter real de la prenda y de la hipoteca	74
3. Argumentos aducidos para negar la realidad de la prenda y de la hipoteca y la pertenencia de ellas al derecho sustancial. Crítica	75
4. Comparación entre derechos reales de garantía y derechos reales de goce ...	77
4 bis. Contenido, caracteres y disciplina común a los derechos de prenda y de hipoteca. El suplemento de garantía	78
5. Continuación	81
6. Prohibición del pacto comisorio	81
7. Diferencias internas entre prenda e hipoteca	82
8. Remisión. Contrato denominado de garantía	82

§ 104

II) *La prenda*

1. Concepto. Elementos fundamentales. El tercero-dador. Función	83
1 bis. Objeto posible. Prenda de cosa futura	85
2. Función de la desposesión del dador de prenda. Modos de constitución de la prenda, derivativos y originarios. Requisitos esenciales	85
2 bis. La escritura	87
2 ter. Indivisibilidad de la prenda	87
3. Efectos de la prenda. Derechos del acreedor pignoraticio	88
4 (continuación). Deberes del acreedor pignoraticio	90
5. Derechos del constituyente durante la prenda	90
5 bis. La prenda irregular	91
6. La prenda de hacienda. La prenda de universalidad mobiliaria	92
7. La prenda de crédito	93
8. Prenda de otros derechos (derecho de autor y de inventor). Prenda de títulos de crédito	95
9. Remisión	96
9 bis. Extinción de la prenda. Restitución del objeto de la prenda	96
10. Las cauciones o fianzas	97
11. Garantías mobiliarias colectivas	98

§ 105

III) *La hipoteca inmobiliaria*

Pág.

1. Concepto y caracteres (realidad, prelación, especialidad, indivisibilidad) ...	99
2. Hipoteca dada por el tercero no-deudor	101
3. La publicidad (inscripción) de la hipoteca. Efecto principal. Diferencias entre inscripción y transcripción	102
3 bis. Ulteriores funciones de la inscripción de la hipoteca	105
4. Conflicto entre constitución de la hipoteca y constitución de derechos reales de goce sobre el bien hipotecado. Criterios para resolver el conflicto	106
5. Objeto de la hipoteca (objetos particulares: pertenencia, mina, inmueble ajeno, bienes futuros, derechos reales de goce sobre bien ajeno, bien indiviso); la denominada transferencia de la hipoteca <i>ex lege</i>	107
6. Hipoteca sobre las mejoras; casos de extensión de la hipoteca; resolución de la hipoteca sobre el precio	110
7. Presupuesto de la hipoteca, como derecho accesorio	112
8. Especies de la hipoteca desde el punto de vista del título: legal	113
9. ...judicial	114
10. ...voluntaria	115
11. Imposibilidad de constitución de la hipoteca por efecto de usucapión	116
12. Modalidades de la inscripción de la hipoteca	116
13. Invalidez de la inscripción. Rectificación	118
14. El orden de las hipotecas: el grado hipotecario. Modificaciones del grado hipotecario (postergación, permuta, cesión de grado, cesión de hipoteca) ...	119
15. Anotación	120
16. Duración y cesación del efecto de la inscripción. Renovación de la inscripción (reinscripción)	121
17. Reducción	122
18. Extinción de la hipoteca; causas intrínsecas; causas extrínsecas	123
18 bis. Recuperación de eficacia de la hipoteca	126
19. Otros hechos, de los cuales puede derivar la extinción de la hipoteca	126
20. Cancelación: su alcance. Rectificación y modo de ella	127
21. Efectos de la hipoteca antes del momento de cumplir la obligación. Remedios contra los atentados a la integridad del bien hipotecado	129
22. Efecto en caso de cumplimiento y de incumplimiento (remisión)	130
23. Régimen de las hipotecas mobiliarias en las provincias que pertenecieron a Austria-Hungría	130

§ 106

IV) *La hipoteca mobiliaria*

1. Premisa	131
2. Hipoteca automovilística	132
3. Hipoteca naval. Hipoteca aeronáutica	133
4. Hipoteca sobre títulos de renta nominativos	134
5. Hipoteca sobre patentes de invención	134
6. Ambito de eficacia territorial del régimen de las hipotecas mobiliarias	134

§ 107

C) *Garantía (personal) prestada por terceros; fianza; mandato de crédito*

1. Concepto y caracteres	135
2. Relación entre fiador y deudor principal. Solidaridad pasiva	136
3. Especies de la fianza. Relaciones con la obligación principal	137
4. Efectos: entre acreedor y fiador; entre deudor principal y fiador que haya cumplido	138
5. Extinción de la fianza	139

	<i>Pág.</i>
6. Casos de supervivencia de la fianza a la extinción de la obligación principal	139
6 bis. Remisión	140
7. El mandato de crédito	140
8. La caución (<i>manleva</i>)	140

§ 108

Medidas de reforzamiento, de conservación y de autodefensa de los derechos del acreedor

(Anticresis, acción subrogatoria, acción revocatoria, secuestro conservativo, oposición a pago, retención)

1. Premisa	142
2. Anticresis	143
3. Acción subrogatoria	146
3 bis. Aplicaciones de la acción subrogatoria	149
4. Acción revocatoria. Noción y función práctica	150
4 bis. Presupuestos	152
5. Personas a las que favorece la sentencia de revocación. Personas afectadas por ella. Efectos de la transcripción de la demanda judicial de revocación	155
6. Efecto y modo en que opera la revocatoria	158
7. Fundamento jurídico de la revocatoria. Su naturaleza jurídica	159
7 bis. Prescripción de la revocatoria. Campo de aplicación de la revocatoria	161
8. Relaciones entre deudor enajenante y tercero adquirente, subsiguientes al ejercicio de la revocatoria por parte del acreedor	161
8 bis. Mala fe en la enajenación y acción revocatoria	161
9. Acción revocatoria y acción de simulación	162
10. Relaciones entre fraude a los acreedores, fraude a la ley y fraude en cuanto implique mala fe objetiva	163
11. Relación entre subrogatoria y revocatoria	164
12. El secuestro conservativo	164
12 bis. Secuestro conservativo y revocatoria	166
13. La oposición al pago	166
13 bis. Visión de conjunto de la acción revocatoria, del secuestro conservativo y de la oposición al pago	168
14. La retención	168
14 bis. Figuras de retención	169
15. Retención y prenda. Retención y anticresis. Retención y <i>soluti retentio</i>	170
16. Las denominadas medidas coercitivas	171

MODIFICACIONES (SUBJETIVAS Y OBJETIVAS)
DE LA OBLIGACION

§ 109

A) Desde el punto de vista subjetivo pasivo

(Delegación pasiva, asignación pasiva, expromisión, carga, transferencia de hacienda, sucesión en la deuda por causa de muerte, etc.)

1. Premisa. Delegación en general. Terminología	173
1 bis. Delegación pura y delegación titulada. Relaciones que constituyen su base. Delegación y representación	175
2. Delegación de deuda (acumulativa). Delegación novativa y privativa	175
3. Estructura de la delegación acumulativa	177
4. Delegación de pago	178
5. Su identificación con la asignación pasiva	179
6. Reglas comunes a las dos especies de delegación. Las garantías. Modo de exclusión. Régimen de las excepciones	179
6 bis. Insolvencia del delegado; garantías anexas al crédito; invalidez de la obligación del delegado	181
7. Expromisión	182

	Pág.
8. Intercesión. <i>Constituto</i> de deuda ajena	183
9. Carga de deuda. Diversas formas (simple, privativa, acumulativa)	183
10. Otras acepciones del término "carga de deuda"	185
11. Carga de asunción de pago	185
11 <i>bis</i> . Comparación entre delegación pasiva, expromisión y asunción de deuda	186
12. Efectos de la transferencia de la hacienda sobre las deudas de ella	186
13. Sucesión en las deudas por causa de muerte	186
14. Sucesión de la deuda a título particular, por acto entre vivos	186
15. Cesión de contrato: referencia y remisión	187

§ 110

B) Desde el punto de vista subjetivo activo

(Cesión del crédito, subrogación por pago, sucesión en el crédito por causa de muerte, delegación activa, asignación activa de crédito, asignación activa de pago, cesión de crédito, venta de crédito, asignación forzosa del crédito)

1. Cesión del crédito	188
1 <i>bis</i> . Premisa	188
2. Formas necesarias para la eficacia de la cesión. Regulación de la cesión del crédito	190
3. Derechos de crédito incesibles	192
4. Cesión impropia del crédito. Figuras de cesión impropia. Las daciones	193
5. Subrogación por pago. Subrogación convencional	195
6. Subrogación legal	196
7. Otras figuras de subrogación legal. Diferencia entre subrogación del tercero y cesión	197
8. Casos concretos de subrogación legal	197
9. Sucesión en el crédito por causa de muerte	197
10. Delegación activa del crédito	198
10 <i>bis</i> . Regulación. Diferencia con respecto a la cesión del crédito	199
11. Delegación activa de pago	199
12. Asignación activa	199
13. Delegación doble	200
14. Cesión de contrato: referencia y remisión	200
15. Venta forzosa del crédito	200
16. Asignación forzosa del crédito: Remisión	200

§ 111

C) En el elemento objetivo

Figuras singulares	201
--------------------------	-----

EFECTOS DE LA OBLIGACION: CUMPLIMIENTO; INCUMPLIMIENTO; INEXACTO CUMPLIMIENTO; TUTELA REPRESIVA DEL ACREEDOR

§ 112

A) Deber de prestación (exacto cumplimiento) y sus requisitos

1. Modo de cumplimiento. Prestación en lugar de cumplimiento (la denominada <i>datio in solutum</i>). Disciplina. <i>Datio in solutum</i> y <i>datio pro soluto</i>	203
1 <i>bis</i> . Unidad de la prestación. Derogaciones; prestación por parte. Pago a cuenta, abono, <i>beneficium divisionis</i>	205
1 <i>ter</i> . El objeto, en el cumplimiento de la obligación de especie y de género	206
2. Prestaciones consistentes en dación de dinero. Subrogados del pago de sumas. El pago por medio de numerario. El principio denominado nominalístico. Fundamento y alcance	207
2 <i>bis</i> . Derogaciones al principio nominalístico	208

	Pág.
3. Obligaciones expresadas en moneda extranjera, a cumplirse en Italia	210
3 bis. Pagos a hacerse en el extranjero	212
4. Derogaciones a los principios en materia de obligación, expresada en valor intrínseco. Las cláusulas de garantía monetaria	212
4 bis. La tesis jurisprudencial de la invalidez de la cláusula-oro. Refutación	214
5. Lugar del cumplimiento	215
6. Tiempo del cumplimiento	216
7. Diligencias en el cumplimiento. El buen padre de familia. Buena fe en el cumplimiento	218
8. Reglas particulares	219
9. Cuándo puede considerarse inexacto el cumplimiento	220
9 bis. Derecho del acreedor al cumplimiento. Carácter líquido y exigible del crédito	220
10. El <i>pactum de non petendo</i>	220

§ 113

B) El incumplimiento involuntario: imposibilidad de la prestación por causa no imputable al deudor: efectos. El llamado riesgo de la contraprestación

1. El incumplimiento. Especies; el incumplimiento involuntario o imposibilidad objetiva (sobrevenida) de cumplimiento	221
2. Hipótesis de imposibilidad; en qué hipótesis existe, o no existe, imposibilidad de la obligación de entregar	222
3. Razón del cumplimiento: causa no-imputable al deudor. Efecto transitorio de la imposibilidad temporal	223
4. Dificultad de cumplimiento en la obligación de entregar	223
5. Imposibilidad de cumplimiento de la obligación de hacer	224
6. Dificultad de cumplimiento en la obligación de hacer. El "estado de necesidad"	224
6 bis. La huelga y el incumplimiento	225
7. Es inconcebible la imposibilidad o la dificultad de cumplimiento en la obligación negativa	226
8. La causa no-imputable al deudor. Desarrollos: inevitabilidad e imprevisibilidad del evento	226
8 bis. Los conceptos de caso fortuito y de fuerza mayor	227
9. Exoneración del deudor de responsabilidad cuando el cumplimiento dependa de causa no-imputable. El caso de la imposibilidad. Atenuación del principio de la exoneración en las obligaciones que nacen de contrato con prestaciones recíprocas (la incidencia del riesgo de la contraprestación). La imposibilidad parcial y la imposibilidad temporal. La imposibilidad de cumplimiento y la obligación que nace de contrato con prestación por una sola parte	228
10. Perecimiento de cosa que ha pasado en propiedad o que sea objeto de derecho real	230
11. Remisión	232
12. La imposibilidad de incumplimiento por parte del deudor principal, y los co-obligados (u obligados eventuales)	232
13. La fuerza mayor o la imposibilidad que afecta al acreedor	232
14. La inutilidad de la prestación y sus efectos	232

§ 114

C) El incumplimiento voluntario: el dolo del deudor. La imposibilidad de la prestación, dependiente de culpa imputable al deudor. Efectos: la responsabilidad contractual. a) El cumplimiento coactivo en forma específica y otros sustitutivos del cumplimiento

1. Hipótesis de incumplimiento voluntario y de la imposibilidad de cumplimiento por negligencia del deudor. Responsabilidad contractual	233
2. El dolo contractual	234
3. La culpa contractual y el deber de diligencia en el cumplimiento. Graduación de la diligencia y de la culpa contractual	234

	Pág.
3 <i>bis</i> . Responsabilidad contractual por hecho ajeno. Responsabilidad de otras personas diversas del deudor	236
4. Efectos de la responsabilidad del deudor: a) obligación del resarcimiento del daño; b) presunción de culpa del deudor incumpliente, prueba liberatoria por parte del deudor; c) diversos elementos de la prueba liberatoria; el caso del <i>receptum</i> ; d) inadmisibilidad de la prueba liberatoria en caso de incumplimiento doloso	237
4 <i>bis</i> . ¿Responsabilidad contractual objetiva? Asunción del riesgo del percimiento por caso fortuito o fuerza mayor	239
5. Incumplimiento coactivo en forma específica	240
5 <i>bis</i> . La inhibición	242
6. Imposibilidad de ejecución forzosa sobre la persona del deudor	242
7. Otros substitutivos del cumplimiento: excusión de co-obligados y del fiador. El beneficio de la división de la deuda. El fiador del fiador	243
8. Sanciones directas y secundarias	244
8 <i>bis</i> . El beneficio de excusión en general	244

§ 115

(continuación) *El incumplimiento voluntario. Efectos: la responsabilidad contractual: b) el deber de resarcimiento y la liquidación del daño*

1. Contenido de la responsabilidad del deudor incumpliente	245
2. Funciones del resarcimiento	246
3. Prueba y extensión del daño resarcible. Previsibilidad del daño	247
3 <i>bis</i> . Elementos del daño resarcible: daño emergente y lucro cesante	248
4. Nulidad del pacto (o cláusula) de exoneración, o de limitación preventiva de la responsabilidad. Derogaciones al principio	249
5. Liquidación del daño. El concurso del hecho culposo del acreedor en la determinación del daño (<i>casus culpa, seu dolo determinatus</i>). <i>Compensatio lucri cum damno</i> . Casos de atenuación de la obligación del deudor de resarcir el daño	251
5 <i>bis</i> . Formas de liquidación del daño: convencional; judicial (<i>id quod interest et aestimatio rei</i>); legal (remisión)	253
5 <i>ter</i> . La liquidación del daño y las oscilaciones de valor de la moneda	254
6. Inadmisibilidad del resarcimiento del daño contractual en forma específica	256

§ 115 *bis*

El procedimiento de ejecución forzada individual, sobre el patrimonio del deudor. La eficacia de los privilegios y de las garantías específicas. Situación del tercero-dador de prenda o de hipoteca y del tercero adjudicatario (adquirente) de los bienes en garantía, expropiados

1. Ejecución forzada por equivalente. Presupuestos y nexos con la obligación de resarcir el daño	258
2. El título ejecutivo	259
3. Notificación del título ejecutivo y del precepto. Contenido del precepto	260
4. Embargo: modo y efectos	261
5. Ejecución sobre bien indiviso	264
6. Embargo en poder de terceros	264
7. Pluralidad de embargos. Intervención de los acreedores en la ejecución	264
8. La venta forzada (subasta). Derecho de oposición del deudor o de terceros a la subasta	265
8 <i>bis</i> . Asignación forzosa de bienes embargados al acreedor	266
9. Satisfacción de los acreedores procedentes. Distribución de la suma obtenida. Importancia de las causas de prelación	266
10. Privilegios	267
11. Realización de la prenda. Prohibición y nulidad del pacto comisorio. Modalidades de la venta del bien dado en prenda	268
12. Realización de la hipoteca inmobiliaria. Efecto del orden de las inscripciones. La subrogación hipotecaria	270

	<i>Pág.</i>
13. Situación del tercero adquirente del bien hipotecado, bajo expropiación: a) pago de los acreedores inscritos; b) liberación del inmueble	272
14 (continuación). c) Abandono del bien a los acreedores	275
15. Derechos del tercero adquirente que haya pagado a los acreedores o procedido al abandono, o sufrido la expropiación (indemnización y sub-ingreso hipotecario)	277
16. Situación del tercero-dador de hipoteca en caso de expropiación del bien ...	277
17. Renuncia a la hipoteca o abstención del juicio de expropiación por parte del acreedor que tenga pluralidad de hipotecas sobre bienes del mismo deudor. Efectos	278
18. Ejecución forzada sobre bienes sujetos a hipoteca mobiliaria	278
19 (continuación). Procedimiento ejecutivo sobre nave o aeromóvil	279
20. Suerte del residuo (libre) del producto de la venta forzosa	279
21. Caso de que no exista cabida para hacer pago al acreedor precedente	279
22. Naturaleza de la venta forzosa. Sus efectos en relación al tercero adjudicatario	279
23. Efectos de la asignación forzosa. Diversas hipótesis	281
24. La nulidad del proceso ejecutivo en relación al adjudicatario o al asignatario	282

§ 115 *ter*

La cesión voluntaria de los bienes a los acreedores

1. Posibles especies. La cesión <i>pro solvendo</i> de los bienes a los acreedores	283
1 <i>bis</i> . Disciplina legal	284
2. Naturaleza jurídica. Efecto principal	286
3. Transcripción del acto de cesión: función y efectos	287
4. Cesión <i>pro soluto</i> de los bienes a los acreedores	288

§ 116

LOS PROCEDIMIENTOS EJECUTIVOS CONCURSALES

A) La quiebra del empresario comercial

B) El procedimiento sumario de quiebra

1. Función, concepto, caracteres; primer presupuesto: la insolvencia o desequilibrio económico	290
2. Finalidades diversas del procedimiento de quiebra y concurso	292
3. Posición sistemática del instituto de la quiebra	292
4. Otros presupuestos de la quiebra	293
5. Declaración de quiebra. Competencia. Procedimiento; sentencia declarativa de quiebra. Contenido. Comunicación y publicación de la sentencia	295
6. La oposición a la sentencia declarativa y los remedios contra la falta de declaración de quiebra	296
7. Organos de la quiebra (tribunal, juez delegado, curador, comité de los acreedores) y funciones respectivas	297
8. Efectos de la quiebra en relación al quebrado: patrimoniales	299
9. ... y personales. Los delitos de quiebra	300
9 <i>bis</i> . Otros efectos personales	302
10. Efectos de la quiebra en relación a los acreedores del quebrado	302
11. Las relaciones jurídicas (venta, etc.), preexistentes a la quiebra	304
12. Funciones del curador: operaciones preliminares y funciones de gestión ...	305
13. La revocatoria de derecho común	306
14 (continuación). La acción revocatoria de quiebra. Diferencias de la revocatoria de derecho común. Ejercicio	308
14 <i>bis</i> . Finalidad y fundamento de la revocatoria de quiebra	310
15. La liquidación del activo (la denominada masa de la quiebra activa). Cobro de los créditos y enajenación de los bienes	311
16. Determinación del pasivo (la denominada masa de la quiebra pasiva) ...	311
17. Las cosas muebles que no pertenecen a la masa activa de la quiebra y que estén en posesión del quebrado	313

	<i>Pág.</i>
17 <i>bis.</i> Las deudas de la masa	314
18. Distribución del activo. Rendición de cuentas del curador	314
19. Cesación de la quiebra. Diversos modos. La rehabilitación civil del quebrado	316
20 (continuación). El concordato de quiebra. Presupuestos y fases. Efectos	316
20 <i>bis.</i> La reapertura de la quiebra	319
21. Remisión	319
22. El procedimiento sumario de quiebra	319

§ 117

(continuación) LOS PROCEDIMIENTOS EJECUTIVOS CONCURSALES

C) El concordato preventivo D) La administración controlada

1. Concepto. Formas: A) concordato preventivo remisorio y dilatorio	321
2 (continuación). B) Concordato preventivo, como cesión <i>pro soluto</i> de los bienes a los acreedores	322
3. Paralelo entre contrato preventivo (en sentido estricto) y quiebra	322
4. Fases del concordato preventivo (en sentido estricto)	323
4 <i>bis.</i> Concordato preventivo extrajudicial (denominado amigable)	325
5. La administración extraordinaria. La administración controlada	326
5 <i>bis.</i> Los co-obligados del deudor admitido a la administración controlada	328
6. Relación lógica entre administración controlada y concordato preventivo ...	328

§ 118

(continuación) LOS PROCEDIMIENTOS EJECUTIVOS CONCURSALES

E) La liquidación coactiva administrativa

1. Funciones. Figuras	329
2. Principios reguladores	330
3. Esquema procesal general de la liquidación coactiva administrativa: a) insolvencia anterior a la liquidación coactiva	331
4 (continuación). b) insolvencia posterior a la liquidación coactiva	331
5. Empresa bajo liquidación coactiva admitida al concordato	333
6. Remisión	333
7. Relaciones entre liquidación coactiva administrativa y los otros procedimientos concursales	333

§ 119

El cumplimiento inexacto (Mora del deudor y otros eventos)

1. Concepto	334
2. Mora en la obligación a término esencial	335
3. Mora en la obligación a término no-esencial. Presupuestos. Función. Modos de constitución en mora	336
4. Efectos de la constitución en mora en la obligación en general: deber de resarcimiento del daño por incumplimiento	338
5. Efecto de la constitución en mora en las obligaciones pecuniarias: medida del resarcimiento, adecuada a los intereses moratorios. Los intereses moratorios y los compensatorios; función de la cláusula penal	339
5 <i>bis.</i> Mora del deudor y desvalorización monetaria. Fundamento del deber del resarcimiento	340
6. Efectos ulteriores de la mora; la <i>perpetuatio obligationis</i> ; la interrupción de la prescripción del derecho de crédito	341
7. Posibilidad de otros efectos	342
8. Purgación de la mora	342

	<i>Pág.</i>
9. La conminatoria (<i>astreinte</i>). La moratoria	343
10. Otros eventos en los cuales puede concretarse el inexacto cumplimiento: la denominada "lesión positiva"	344
11. Derecho del acreedor en caso de inexacto cumplimiento	344

§ 120

La mora del acreedor

1. Concepto. Diversas situaciones	346
1 <i>bis.</i> La constitución del acreedor en mora no es un deber del deudor	347
2. Mora de las obligaciones de entregar bienes muebles. Oferta real por parte del deudor	348
3. Efectos de la constitución en mora	349
4. Depósito de la cosa. Efectos	350
4 <i>bis.</i> El juicio de convalidación y el juicio de liberación	351
5. Mora en las obligaciones de entregar inmuebles	351
6. Mora en las obligaciones de hacer	352
7. No es concebible la mora del acreedor en las obligaciones de no hacer	352
8. Pluralidad de acreedores	352
9. Mora del acreedor y mora del deudor; relaciones	353

MODOS DE EXTINCION DE LA OBLIGACION

§ 121

En general

Reviviscencia de la obligación

1. Modos satisfactivos y no-satisfactivos	355
2. Distinciones ulteriores	356
3. En particular: la obtención de la finalidad y el concurso de dos causas lucrativas	356
4. La liberación del deudor como efecto de la extinción de la obligación. Derogaciones	357
5. Carga de la prueba en caso de extinción de la obligación	358
6. Reviviscencia de la obligación	358

I) MODOS SATISFACTIVOS

§ 122

A) Cumplimiento voluntario

Legitimación activa y pasiva y efectos. El cumplimiento de la llamada obligación natural

1. Función y efectos	359
2. La anticresis y la cesión de crédito <i>pro soluto</i> o <i>pro solvendo</i> , como medios de cumplimiento	360
3. Si el cumplimiento es un contrato	360
3 <i>bis.</i> Casos en los que el deudor tiene el derecho de no cumplir	361
4. Legitimación activa	361
5. Cumplimiento por obra de un tercero (el denominado cumplimiento de la obligación ajena)	362
6. Remisión	362
7. Legitimación pasiva; <i>adiectus solutionis causa</i>	363
7 <i>bis.</i> Si existe un deber de cooperación por parte del acreedor	365
8. Deberes del acreedor que reciba el cumplimiento	365
9. Imputación de los pagos	366
9 <i>bis.</i> Situación intermedia entre cumplimiento y liberalidad	367

	<i>Pág.</i>
10. Efectos del cumplimiento; liberación del deudor; extinción normal de la obligación: adquisiciones de derechos por parte del destinatario del cumplimiento; irrepetibilidad de lo pagado	367
11. Regreso (repetición), o reembolso, correspondiente al que paga, frente a los otros obligados. Casos concretos	368
12. Figura particular de repetición	369
13. Acción de repetición y resarcimiento del daño	369
14. Repetición y subrogación por pago	369
15. Acción de relevo. Llamada en garantía	370
16. Cumplimiento no-debido. Efecto. Remisión	370
17. El cumplimiento de deberes morales y sociales (la denominada obligación natural). Premisas. Contenido	370
18. Efectos	372
19. Naturaleza jurídica del cumplimiento de la denominada obligación natural. Fundamento de la irrepetibilidad	374
20. Otras concepciones de la obligación natural	377
21. Naturaleza jurídica del acto de cumplimiento de la denominada obligación natural	377
22. Casos de cumplimiento de la denominada obligación natural	378
23. Obligación natural y donación. Obligación natural y liberalidad	380

§ 123

B) La compensación

1. Compensación legal. Concepto. Efecto principal	382
2. Requisitos. Casos en los cuales no opera y no es oponible la compensación ...	384
3. Compensación y quiebra	385
3 bis. Naturaleza jurídica de la compensación	385
4. Efectos accesorios de la compensación	385
5. Compensación voluntaria, facultativa, judicial	386
6. Operaciones de las cámaras de compensación; compensación acumulativa. Compensación y operaciones en cuenta corriente: remisión	388
7. Acuerdos privados de compensación. Acuerdos internacionales de compensación	389

§ 124

C) La confusión

1. Concepto y efecto	391
1 bis. La confusión como modo satisfactivo de extinción de la obligación ...	392
2. Aplicación del instituto de la confusión	393
3. Excepciones	393
4. Remisión	394

II) MODOS NO SATISFACTIVOS

§ 125

A) La remisión

1. Concepto y efectos	395
2. La forma de la remisión	396
3. Remisión expresa y tácita. Los diversos medios de prueba de la remisión ...	396
4. El recibo de pago y la remisión	397

§ 126

B) La imposibilidad (objetiva) sobrevenida de la prestación (pericimienta de la cosa y otros eventos análogos)

1. Concepto. Efecto. La imposibilidad total o parcial de la prestación de hacer	398
2. Requisitos de la imposibilidad de la prestación de entregar	398

	<i>Pág.</i>
3. Imposibilidad temporal. Posterior hallazgo de la cosa. Efecto	399
4. Perecimiento o extravío de cosa ilícitamente sustraída. <i>Commodum repraesentationis</i>	399
5. Remisión	400
6. Imposibilidad de recibir la prestación	400

§ 127

C) La novación

1. Concepto. Novación objetiva	401
2. Novación objetiva y reconocimiento de la deuda. Novación objetiva y prestación en lugar de cumplimiento	402
3. Condición suspensiva puesta a la nueva obligación: efecto	402
4. Requisitos de la novación objetiva	402
5. Modificación de los elementos accesorios de la obligación; ausencia de novación	403
6. La novación subjetiva pasiva. Novación subjetiva activa	404
7. Novación subjetiva y sucesión particular en la deuda, por acto entre vivos ...	404
8. Valoración del instituto de la novación subjetiva	405

OBLIGACIONES CON PLURALIDAD DE ELEMENTOS

§ 128

En general

Concepto y distinciones	407
-------------------------------	-----

§ 129

A) Obligación solidaria y parcial

1. Concepto y función	408
2. Solidaridad activa. Elementos	409
3. Cambios en la solidaridad activa	409
4. Efecto del cumplimiento en las relaciones entre deudor y acreedores solidarios	410
5. Efectos de los diversos modos de extinción de la obligación sobre el crédito solidario	410
5 <i>bis</i> . Solidaridad activa y mandato para exigir	411
6. Solidaridad pasiva. Elementos	411
6 <i>bis</i> . El beneficio de excusión	412
7. Solidaridad pasiva y garantía. Obligación solidaria pasiva y obligación co-real	413
8. Principios ulteriores reguladores de la solidaridad pasiva	413
9. Cambios en la solidaridad pasiva	413
10. Efecto del cumplimiento en las relaciones entre acreedor y deudores solidarios	413
10 <i>bis</i> . Repetición entre codeudores solidarios. Fundamento; disciplina	414
11. Efectos de los diversos modos de extinción de la obligación sobre la deuda solidaria	415
12. Imposibilidad de cumplimiento por causa imputable a un codeudor solidario. Efectos	416
12 <i>bis</i> . Solidaridad pasiva y quiebra	416
13. La obligación parcial	416
14. Obligación subjetivamente simple (con un solo sujeto activo y con un solo sujeto pasivo)	417

§ 130

B) Obligación indivisible y obligación divisible

1. Concepto y elementos. Función. Distinción	418
2. Obligación pasivamente indivisible y sucesión de varios herederos del deudor singular	420

	<i>Pág.</i>
3. La obligación activamente indivisible	420
4. Referencia al régimen de las obligaciones solidarias	420
5. La obligación divisible	420
6. Las obligaciones conexas	421

§ 131

C) Relación lógica entre obligación solidaria e indivisible y entre obligación parcial y divisible

1. Analogías entre obligación solidaria e indivisible. Criterios de distinción entre obligación solidaria e indivisible que se rechazan	422
2. Criterios diferenciales singulares	422
3. Diferencias entre obligación parcial y divisible	424

§ 132

D) Obligación acumulativa, alternativa y facultativa

1. Obligación acumulativa	425
2. Obligación alternativa con dos prestaciones. Concepto y reglas. El crédito alternativo	425
2 <i>bis.</i> La elección (concentración)	426
3. La obligación alternativa y la imposibilidad de cumplimiento	427
4. La obligación alternativa con pluralidad de prestaciones (alternatividad múltiple)	428
4 <i>bis.</i> Obligación alternativa y obligación de género	429
5. Obligación facultativa. Concepto. Diferencias respecto de la obligación alternativa	429
6. Casos concretos de obligación facultativa	430
7. Diferencias entre obligación facultativa, prestación en lugar de cumplimiento y obligación con cláusula penal o bajo condición suspensiva o potestativa ...	431
8. Obligación objetivamente simple	431

DOCTRINA DEL CONTRATO EN GENERAL

§ 133

Noción del contrato y sus elementos

1. Función del contrato. Diversos significados del término "contrato". Contrato y negocio jurídico bilateral	433
1 <i>bis.</i> Los usos, como fuentes de disciplina del contrato	434
2. Definición legal del contrato. Primera clasificación de los contratos: constitutivos, modificativos y solutorios. Función del contrato fuera del campo del derecho de las obligaciones	435
3. La igualdad (jurídica) de condición entre los contratantes y el contrato de derecho público. El denominado contrato judicial. El contrato denominado normativo	435
4. Elementos constitutivos y presupuestos del contrato. Remisión	436
5. Pluralidad de sujetos, pero dualidad de partes. Concepto de parte contractual. El denominado contrato plurilateral. Crítica; su identificación con el acto colectivo	436
6. El consentimiento y sus elementos	437
7. El denominado contrato consigo mismo (autocontrato). Límites de su admisibilidad	438
8. El contrato por persona a nombrar	440
9. El contrato "por cuenta de quien corresponda"	441
10. Contrato consensual y contrato real	442
11. Causa del contrato; remisión	443
12. El objeto de contrato y el objeto de la obligación	443

	Pág.
13. Forma del contrato. Forma solemne y voluntaria. Documentación posterior del contrato	443
14. Capacidad e incapacidad de obrar de los contratantes. El contrato claudicante. Otras reglas	445
15. El poder de disponer de los contratantes	445
16. Condición, término, <i>modus</i> del contrato: remisión. Cláusula penal	445
17. Señal o arras	447
18. Señal o arras y cantidad a cuenta. Señal o arras y caución. Señal o arras y prenda	449
19. Medios de prueba del contrato	450
20. Publicidad del contrato	450
21. El contrato innominado. Los contratos recíprocos. Los contratos vinculados	450
22. Unidad y pluralidad del contrato	452
23. La libertad contractual y sus límites (economía controlada; economía organizada; principios de orden público)	452

§ 134

La formación del contrato. El contrato preliminar

1. Formación instantánea del contrato. Las negociaciones; valor jurídico. Interrupción. <i>Culpa in contrahendo</i> e interés contractual negativo	455
2. Formación progresiva del contrato. La minuta del contrato (la denominada puntualización)	456
3. Propuesta (u oferta) de contrato. Carácter que no compromete hasta el momento de la aceptación (revocabilidad de la propuesta). Caducidad de la propuesta	457
4. Propuesta "en firme" (irrevocable). Otros casos de propuesta irrevocable ...	458
5. Sucesión en la propuesta. Propuesta alternativa	458
6. Oferta al público (a persona indeterminada)	459
7. La invitación a ofrecer. La licitación privada. La negociación privada. La contrata-concurso. La subasta pública	460
8. La aceptación. Función. Caracteres y formas. El silencio. Aceptación no-conforme a la propuesta. Límites del efecto de la aceptación	460
9. El contrato con prestaciones recíprocas entre personas distantes; perfeccionamiento. Principio regulador fundamental	462
10. Derogaciones (arts. 1326, tercer apartado, 1327, 1332)	463
11. Revocación de la aceptación en el contrato entre personas distantes; presupuestos, límites. Caducidad de la aceptación	463
12. Perfeccionamiento del contrato entre personas distantes, con prestación por una sola parte	463
13. Importancia práctica del problema relativo al perfeccionamiento del contrato entre personas distantes	464
14. Contrato concluido por medio del teléfono	464
14 bis. Adhesión a contrato ya formado (contrato denominado "abierto")	465
15. Responsabilidad precontractual (<i>culpa in contrahendo</i>), por comportamiento contra la buena fe	465
16. El contrato preliminar: noción, función	466
17. Especies singulares de contrato preliminar. Forma del contrato preliminar ...	466
17 bis. Contrato preliminar unilateral y pacto de opción	467
18. Utilidad práctica del contrato preliminar	468
19. Contenido jurídico del contrato preliminar	468
20. Defensas, en el caso de rechazamiento, de una de las partes de llegar al contrato definitivo: ejecución coactiva en forma específica; sentencia constitutiva; carga de transcripción de la demanda judicial de ejecución coactiva. Relación lógica entre la transcripción de la demanda judicial y la transcripción de la sentencia constitutiva	469
21. Casos a los cuales, fuera del contrato, no se puede extender el procedimiento de ejecución específica de la obligación de concluir un contrato	471
22. Condena del renitente al resarcimiento del daño. Negativa a contratar, por parte de una empresa que goza de monopolio legal	471

§ 135

Agrupamiento de los contratos bajo el aspecto técnico-jurídico

	<i>Pág.</i>
1. Premisa	472
2. Contrato con prestaciones recíprocas. Diverso contenido de las prestaciones. Las contraprestaciones. Contrato con prestaciones a cargo de una sola parte.	472
2 bis. El contrato unilateralmente vinculante	474
3. Contrato oneroso y contrato gratuito. El "abono" en el contrato oneroso. Remisión	475
4. Relación conceptual entre la categoría de los contratos con prestaciones recíprocas y la categoría de los contratos onerosos, y entre la categoría de los contratos con prestación de una sola parte y la categoría de los contratos gratuitos	476
4 bis. La distinción abolida entre contrato bilateral y unilateral	477
5. Contrato aleatorio y contrato conmutativo	477
6. Contrato constitutivo (o traslativo) de derechos reales y contrato obligatorio (referencia y remisión)	479
7. Contrato irregular. El contrato y la estimación	479
8. Contrato de ejecución diferida y contrato de ejecución inmediata	480
9. El contrato de ejecución única y el contrato de ejecución continuada o periódica ("de duración"). El contrato de duración indeterminada	480
10. Contrato principal y accesorio	482
11. Contrato individual y colectivo	482
12. Contrato de adhesión	483
12 bis. Contrato <i>per relationem</i>	486
12 ter. Contrato de adhesión y adhesión a un contrato	486
13. El contrato-tipo	486
13 bis. El contrato de empresa	488
14. Contenido necesario y contenido prohibido en el contrato	488

§ 136

La interpretación y la integración del contrato. Efectos del contrato entre las partes y respecto de los terceros. La cesión del contrato

1. Reglas de interpretación peculiares a los contratos; la intención común de las partes y el sentido literal de las palabras. Cláusulas ambiguas en el contrato. Interpretación de las cláusulas contra el autor de ellas	489
2. Interpretación integrativa del contrato	490
3. Efectos generales del contrato	491
4. Efecto del contrato con referencia al objeto; el contrato con efecto obligatorio (contrato denominado obligatorio). La enajenación de cosas de género y la especificación u otros eventos	493
5. Contrato con efectos reales (el principio del traspaso consensual de la propiedad y del traspaso o de la constitución consensual de derechos reales parciales). Presupuestos	494
5 bis. El "efecto inmediato" a que se refiere el art. 1476	495
6. Contrato traslativo de una masa de cosas	496
7. Relación entre el principio del traspaso consensual y la carga de transcripción de las adquisiciones de derechos sobre inmuebles o sobre muebles registrados	497
8. Contrato constitutivo de hipoteca inmobiliaria e inscripción hipotecaria	498
9. Contrato traslativo o constitutivo de derechos sobre bienes muebles no-registrados, y posesión de buena fe	498
10. Contratos con efectos reales y contrato real	499
11. Conflicto entre diversos adquirentes de un mismo derecho personal de goce (art. 1380)	500
12. Traspaso del riesgo y peligro del perecimiento y otras consecuencias prácticas del principio del traspaso consensual	501
13. Efectos del contrato, desde el punto de vista de las personas	502

	<i>Pág.</i>
14. El contrato <i>intuitu personae</i> y el contrato "impersonal"	503
15. La prohibición contractual de enajenar. Su eficacia	503
16. El contrato y los terceros: concepto negativo de tercero. El contrato y los causahabientes, o los acreedores de los contratantes (principio de la denominada relatividad del contrato). El subadquirente	504
17. Los posibles efectos del contrato en relación al tercero. El contrato en daño de tercero. El contrato sobre el patrimonio del tercero	504
18. El contrato a favor de tercero. Noción; premisas	506
19. Requisitos y efectos de la estipulación a favor de tercero (beneficiario). El derecho del tercero	507
20. La prestación debida al tercero-beneficiario. Régimen de las excepciones en las relaciones entre el promitente y el tercero	508
21. Naturaleza jurídica del contrato a favor de tercero	509
22. La premisa de la obligación (o del hecho) de un tercero (hecho ajeno) ...	509
23. Efectos reflejos y efectos legales del contrato frente a los terceros	510
24. Cesión del contrato. Función económica. Estructura jurídica	511
25. Efectos de la cesión del contrato respecto del contratante cedido (notificación). El " <i>stabilito</i> " (boleto), como medio para realizar la cesión del contrato ...	512
26. Relaciones que nacen de la cesión del contrato: entre cedido y cedente; entre cedido y cesionario; entre cedente y cesionario	512
26 <i>bis</i> . Figuras singulares de cesión del contrato	513
27. Cesión de contrato por medio de acto unilateral o en virtud de ley (cesión impropia)	513
28. Naturaleza jurídica de la cesión del contrato	513
29. El contrato derivado (sub-contrato)	514
30. Prórroga o renovación del contrato	514
31. Ejecución del contrato de acuerdo con la buena fe	515
32. La cláusula del fuero. La cláusula compromisoria	515

§ 137

Vicisitudes del contrato

1. Premisa	516
2. Invalidez del contrato: remisión. El disenso. La ilicitud del contrato; remisión	516
3. Efecto de la sentencia de anulación del contrato	517
4. La ineficacia del contrato (remisión). El contrato simulado y los terceros ...	518
4 <i>bis</i> . Conocimiento de la causa de invalidez: <i>culpa in contrahendo</i>	519
5. Rescindibilidad del contrato concluído en estado de peligro (el denominado estado de necesidad)	519
6. Rescindibilidad del contrato por lesión	520
7. Disciplina de la acción de rescisión	521
8. El contrato estipulado y la muerte de uno de los contratantes. La incapacidad sobrevinida de uno de los contratantes	521
9. Resolución del contrato por mutuo consentimiento (<i>mutuus dissensus</i>)	522
10. Resolución del contrato con prestaciones recíprocas, por incumplimiento de la contraparte	523
11. Incumplimiento y requerimiento de cumplir. Cláusula expresa de resolución. Inobservancia del término esencial en interés del acreedor. Eficacia de la resolución por incumplimiento	524
12. Manifestaciones particulares y exclusión de la resolución	526
13. Resolución por imposibilidad sobrevinida de la prestación	526
14. Resolución del contrato con prestaciones recíprocas, por excesiva onerosidad (la denominada cláusula tácita " <i>rebus sic stantibus</i> ")	527
15. Reducción de la prestación por excesiva onerosidad en el contrato con prestación a cargo de una sola parte	528
16. Separación unilateral del contrato	528
17. Separación y multa penitencial o arras penitencial	529
18. Revocación unilateral del contrato. Renuncia al contrato	530
19. Modificación del contrato por acto unilateral	530

	<i>Pág.</i>
20. Excepción de incumplimiento del contrato. Excepción <i>non rite adimpleti contractus</i>	531
21. Decadencia de los efectos del contrato	532
22. Suspensión de la prestación	532
23. Cláusula " <i>solve et repete</i> "	532
24. Garantía contra la evicción	533
25. Efectos comunes a algunas vicisitudes del contrato	533
26. Extinción natural del contrato	534

§ 138

*Clasificación de los contratos según
la función económica*

Diversos agrupamientos	535
------------------------------	-----