

RUBÉN S. STIGLITZ  
Director

# CONTRATOS

## TEORÍA GENERAL

II

RUBÉN S. STIGLITZ - GABRIEL A. STIGLITZ

CARLOS A. ECHEVESTI  
ÁNGELA SALIM  
MARCELA H. TRANCHINI

RICARDO O. LARROZA  
HUGO O. TARANTO  
GABRIEL P. ZAPA



EDICIONES *Depalma* BUENOS AIRES

1993

# ÍNDICE

## CAPÍTULO I

### NOCIONES GENERALES

#### 1

#### UBICACIÓN DEL CONTRATO EN LA TEORÍA GENERAL DEL DERECHO: CONTRATO Y ACTO JURÍDICO. EL CONTRATO COMO FUENTE DE OBLIGACIONES

(CARLOS A. ECHEVESTI)

I. Ubicación .....	3
II. Importancia .....	4
III. Noción .....	4
IV. Definición .....	6
a) La bilateralidad .....	6
b) El acuerdo de las voluntades .....	6
c) Entre vivos .....	7
d) Patrimonial .....	7
V. El contrato como fuente de obligaciones .....	9

#### 2

#### CONTRATO, ACTO JURÍDICO FAMILIAR Y DERECHOS HEREDITARIOS

(GABRIEL P. ZAPA)

I. Contrato y acto jurídico familiar .....	11
a) Acto jurídico y acto jurídico familiar. Definición y naturaleza .....	11
b) Contrato y acto jurídico familiar. Diferencias .....	12
II. Contrato y derechos hereditarios .....	15
a) Contrato y testamento .....	15
b) Pactos sobre herencia futura .....	17

CONTRATO, CONVENCIÓN Y PACTO. CONTRATO  
Y ACUERDO. ACTO COLECTIVO, COMPLEJO Y COLEGIAL.  
DIFERENCIAS DE LOS CONTRATOS CIVILES CON  
LOS CONTRATOS ADMINISTRATIVOS

(ÁNGELA SALIM)

Contrato, convención y pacto. Contrato y acuerdo .....	21
Contrato: su concepto y evolución .....	21
Pacto .....	23
Convención .....	24
Acuerdo y contrato .....	26
Acto colectivo. Acto complejo. Acto colegial .....	27
El contrato en el derecho privado y el contrato administrativo .....	29
Los contratos administrativos y sus diferencias con los con- tratos civiles .....	29
Contrato privado y contrato administrativo .....	30
Formación del contrato administrativo .....	32
El contrato administrativo de concesión .....	34
La esencia jurídica del contrato de concesión .....	36

CAPÍTULO II

CLASIFICACIONES

CLASIFICACIONES DE LOS CONTRATOS

(MARCELA H. TRANCHINI)

I. Consideraciones previas .....	41
II. Contratos unilaterales y bilaterales .....	43
1. El contrato bilateral .....	43
2. El contrato unilateral .....	44
3. Importancia de la distinción .....	45
4. El contrato plurilateral .....	46
III. Contratos onerosos y gratuitos .....	48
1. Concepto .....	48
2. Contratos neutros, incoloros o indiferentes .....	50
3. Importancia de la distinción .....	51
IV. Contratos reales y consensuales .....	52
1. Definición .....	52
2. Enumeración .....	54
3. Crítica a la clasificación .....	54
4. Promesas de contratos reales .....	55

## ÍNDICE

IX

V. Contratos típicos y atípicos (remisión) .....	56
VI. Contratos conmutativos y aleatorios .....	57
1. Definición .....	57
2. Clasificación de los contratos aleatorios .....	58
3. La lesión y la excesiva onerosidad sobreviniente en los contratos aleatorios .....	59
VII. Contratos formales y no formales (remisión) .....	59
VIII. Contratos principales y accesorios .....	60
IX. Contratos de ejecución inmediata y de ejecución diferida ....	60
X. Contratos de ejecución instantánea y de tracto sucesivo .....	61
XI. Clasificación de los contratos según sus funciones económicas y sociales .....	62
1. Contratos de cambio .....	62
2. Contratos de préstamo .....	62
3. Contratos de garantía .....	62
4. Contratos de custodia .....	63
5. Contratos de colaboración .....	63
6. Contratos de previsión .....	63
7. Contratos gratuitos y liberalidades .....	63
8. Contratos de displicencia .....	63

## CAPÍTULO III

### FORMACIÓN DEL CONTRATO

1

#### INTRODUCCIÓN AL TEMA DE LA FORMACIÓN DEL CONTRATO. LA MANIFESTACIÓN NEGOCIAL. EL CONSENTIMIENTO

(HUGO OMAR TARANTO)

I. Introducción .....	67
a) Ubicación en el tema .....	67
b) Función de la voluntad de los contratantes .....	67
c) Dirección de la voluntad .....	71
II. Manifestación negocial .....	73
a) Noción .....	73
b) Modos de manifestación negocial: directa, indirecta y presunta .....	75
c) Relaciones contractuales de hecho o conducta social típica ..	77
d) El silencio como manifestación de voluntad .....	82
III. El consentimiento .....	84
a) Noción .....	84
b) Voluntad real y voluntad declarada .....	87

## TRATATIVAS PRECONTRACTUALES

(RUBÉN S. STIGLITZ)

1. Noción. Caracteres .....	91
2. Relevancia jurídica. Efectos .....	92
3. El interés protegido .....	97

## RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL

(GABRIEL A. STIGLITZ)

1. Estructura del ilícito precontractual .....	99
a) Antijuridicidad de la conducta .....	99
b) El factor de atribución en la responsabilidad precontractual .....	100
c) El daño .....	105
d) La relación causal .....	107
2. Naturaleza de la responsabilidad precontractual .....	108
a) Teorías .....	108
b) Importancia práctica .....	111
3. Límites de la reparación de los daños .....	112

## GESTACIÓN DEL CONSENTIMIENTO. OFERTA Y ACEPTACIÓN

(GABRIEL A. STIGLITZ)

A) Carta de intención .....	115
B) Invitación a ofertar .....	115
C) Minuta .....	116
D) Teoría de la <i>punktation</i> .....	116
E) Oferta a persona indeterminada. Efectos .....	117
F) Oferta contractual .....	118
I. Concepto .....	118
II. Requisitos .....	119
a) La oferta debe ser completa o autosuficiente. Contener todos los elementos constitutivos del contrato ....	119
b) La oferta debe referirse a un contrato determinado ..	120
c) La oferta debe estar dirigida a persona o personas determinadas .....	120
III. Especies .....	121
IV. Obligatoriedad .....	122
V. Caducidad .....	124

G) Aceptación .....	126
I. Concepto .....	126
II. Obligatoriedad y caducidad .....	126
H) Consentimiento entre presentes y entre personas distantes....	128
I. Momento y lugar de conclusión del contrato .....	128
II. Contratos por teléfono: télex. Soluciones. Contratos por correspondencia: por sistemas informáticos. Remisión ....	130

5

CONTRATOS PREVIOS A OTROS FUTUROS  
O DEFINITIVOS

(GABRIEL P. ZAPA)

I. Introducción .....	131
II. Contratos preliminares .....	131
a) Contrato de promesa .....	132
b) Contrato de opción .....	134
c) Contrato de prelación .....	136
III. Contratos preparatorios .....	137
a) Contrato reglamentario .....	137
b) Contrato normativo .....	138

CAPÍTULO IV

REPRESENTACIÓN

1

REPRESENTACIÓN

(HUGO OMAR TARANTO)

I. Noción .....	141
II. Naturaleza y concepto .....	142
III. Evolución histórica .....	142
IV. Ámbito de aplicación .....	143
V. Metodología .....	144
VI. Presupuestos para el funcionamiento .....	145
1. Poder de representación .....	145
2. Gestión representativa .....	148
a) Diferencia entre representante y nuncio .....	148
b) Carácter de parte y sus consecuencias .....	148
c) Obrar en interés o por cuenta ajena .....	150
d) La llamada representación indirecta .....	150

VII. Efectos .....	151
1. Consecuencias propias .....	151
2. Exceso de poder .....	151
3. Abuso de poder .....	152
4. Representación sin poder .....	153
a) Contrato a nombre de tercero sin su autorización .....	153
b) Gestión de negocios ajenos .....	153
c) Representación aparente .....	153
5. Contrato por persona a designar .....	153
6. Contrato consigo mismo .....	154

## CAPÍTULO V

## OBJETO Y CAUSA

## 1

## OBJETO Y CAUSA DEL CONTRATO

(RUBÉN S. STIGLITZ)

I. Objeto del contrato. Licitud .....	159
A) El contrato ilegal .....	162
B) El contrato contrario al orden público .....	164
C) El contrato contrario a la moral y a las buenas costumbres .....	169
II. Posibilidad, determinación, existencia, patrimonialidad y aptitud del objeto .....	171
III. La causa del contrato. Desenvolvimiento de la teoría clásica ..	175
IV. Consecuencias que se derivan de la concepción tradicional ..	178
V. La causa como móvil determinante, impulsor o individual. Nuestra opinión .....	179
VI. Presunción de causa, causa falsa y causa ilícita .....	183
VII. Diferencias entre causa y consentimiento .....	190
VIII. Diferencias entre causa y objeto del contrato .....	191
IX. Tesis superadora de la antinomia entre objeto y causa; el objeto-fin individual y el objeto-fin social .....	193

## 2

## LA DISPONIBILIDAD CORPORAL EN EL MARCO DE LOS CONTRATOS

(GABRIEL P. ZAPA)

I. Introducción .....	195
II. Régimen legal específico .....	196

III. La disponibilidad cadavérica .....	197
a) Imposibilidad de efectuarla mediante contratos .....	197
b) Esencia del acto dispositivo .....	199
1. Capacidad .....	200
2. Forma .....	201
IV. Disposición del propio cuerpo entre vivos .....	202
V. Colofón .....	206

CAPÍTULO VI

INTERPRETACIÓN

1

DE LA INTERPRETACIÓN, DE LA INTERPRETACIÓN  
INTEGRADORA, DE LA INTEGRACIÓN  
Y DE LA CALIFICACIÓN

(RICARDO OSVALDO LARROZA)

1. Una aproximación al concepto de interpretación .....	211
2. Definición. Ámbito de aplicación .....	212
3. Los destinatarios de las normas sobre la interpretación ....	213
4. Carácter de las reglas interpretativas .....	214
5. Principios rectores sobre la interpretación del contrato .....	216
6. Criterios de interpretación. La intención común .....	217
7. Directivas de interpretación .....	218
a) El Código Civil antes de la reforma de la ley 17.711 .....	218
b) El Código Civil de 1968. La reforma del art. 1198 .....	220
c) El Código Civil y un nuevo intento de reforma. El Proyecto de Unificación de la Legislación Civil y Comercial de la Nación. La interpretación restrictiva .....	221
d) El Código de Comercio .....	229
8. La interpretación integradora .....	234
9. La integración del contrato .....	235
10. La calificación del contrato .....	237

2

LA BUENA FE CONTRACTUAL

(RICARDO OSVALDO LARROZA)

1. Contenido material de la buena fe. El aspecto ético y psicológico .....	239
2. La buena fe como principio general .....	240
3. El principio de la buena fe en nuestro ordenamiento jurídico ...	243

4. Las distintas formas de la buena fe.....	250
5. La buena fe objetiva .....	251
6. La buena fe subjetiva .....	253

## CAPÍTULO VII

## EFECTOS DE LOS CONTRATOS

## 1

## AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD Y REVISIÓN DEL CONTRATO

(RUBÉN S. STIGLITZ)

I. Autonomía de la voluntad. La filosofía imperante en el siglo XIX.....	259
II. Autonomía privada .....	263
III. Consecuencias que se derivan de la concepción liberal del contrato .....	265
IV. Flexibilización del principio efectuada por la doctrina liberal..	270
V. Visión actual del dogma de la autonomía privada .....	271
VI. Nuestra visión crítica .....	273

## 2

## CONTRATOS EN FAVOR DE TERCEROS

(RICARDO OSVALDO LARROZA)

1. Una primera visión sobre el tema .....	277
2. Verdadera apreciación de Vélez Sarsfield sobre la institución. Su errónea ubicación .....	279
3. Concepto. Extensión. Diversas denominaciones .....	282
4. Efectos .....	286
5. De su evolución histórica .....	287
a) Derecho romano .....	287
b) Derecho francés .....	288
c) Derecho alemán .....	289
6. Naturaleza jurídica .....	290
a) Teoría de la oferta contractual.....	291
b) Teoría de la gestión de negocios .....	291
c) Teoría de la adquisición directa.....	292
d) Teoría de la declaración unilateral de voluntad.....	293
e) Teoría del negocio fiduciario .....	293
7. Elementos y vicisitudes del contrato .....	293
a) Los sujetos del contrato .....	293
b) La aceptación .....	296

c) Renuncia del beneficio .....	297
d) Muerte del beneficiario .....	298
e) La causa del contrato. Requisito del interés .....	298
f) Revocación del beneficio .....	299
8. Relaciones jurídicas que surgen entre los distintos interesados .....	301
a) Relación entre promitente y estipulante .....	301
b) Relación entre el promisorio o estipulante y el tercero beneficiario .....	303
c) Relación entre el promitente y el tercero o beneficiario ...	303
9. Casos particulares .....	304
a) Donación con cargo en favor de un tercero .....	306
b) Constitución de renta vitalicia en favor de un tercero ....	307
c) Seguro de vida en favor de un tercero .....	308
d) Seguro de responsabilidad civil .....	309

3

CONTRATO A CARGO DE TERCERO

(RICARDO OSVALDO LARROZA)

1. Su concepto: régimen legal .....	311
2. Derecho comparado .....	312
3. Efectos entre las partes. Obligación del promitente .....	313

4

CESIÓN DEL CONTRATO

(RICARDO OSVALDO LARROZA)

1. La transmisión en el derecho privado patrimonial .....	317
2. Concepto .....	319
3. Efectos .....	322
a) Relación entre cedente y cesionario .....	322
b) Relación entre el cedente y el contratante cedido .....	323
c) Relación entre el cesionario y el contratante cedido .....	324
4. Naturaleza. Distintas teorías .....	325
a) Teoría atomística .....	325
b) Teoría unitaria .....	327
c) Teoría intermedia o del negocio jurídico complejo .....	327
5. Manifestaciones positivas de la cesión del contrato .....	328
a) La cesión del arrendamiento .....	329
b) Otro supuesto previsto por la ley de locaciones urbanas .....	330
c) La cesión de los derechos sociales .....	331
d) La sustitución del mandato .....	331
e) La cesión del boleto de compraventa .....	332
f) Tránsito de fondo de comercio .....	334

g) Contrato de transporte .....	335
h) Warrant .....	335
6. Función económica del contrato .....	336

## 5

## EL CONTRATO DERIVADO

(RICARDO OSVALDO LARROZA)

1. Concepto .....	337
2. Relaciones entre los distintos contratantes .....	338
3. Diferencias entre el contrato derivado y la cesión del contrato .....	339

## CAPÍTULO VIII

## IMPREVISIÓN CONTRACTUAL

## 1

## IMPREVISIÓN CONTRACTUAL

(RICARDO OSVALDO LARROZA)

1. En busca del equilibrio contractual .....	343
2. El pensamiento individualista liberal sobre la fuerza obligatoria del contrato. Las cláusulas " <i>pacta sunt servanda</i> " y " <i>rebus sic stantibus</i> " .....	346
3. Los antecedentes directos del nuevo art. 1198 del Código Civil. El Tercer Congreso Nacional de Derecho Civil y el Código Civil de Italia de 1942. El Código Civil portugués de 1967 .....	354
4. El art. 1198 del Código Civil según la reforma de la ley 17.711 .....	357
5. Fundamento de la imprevisión contractual: diversas teorías ...	360
6. Diferencias con otras figuras jurídicas .....	363
7. Presupuestos necesarios para invocar la teoría de la imprevisión .....	365
8. La inflación como hecho sobreviniente y modificador de las condiciones pactadas. Las cláusulas de estabilidad o garantía .....	370
9. La hiperinflación producida a partir del 5 de junio de 1975 (el llamado "Rodrigazo") .....	376
10. La hiperinflación del año 1981 (la llamada "tablita cambiaria") .....	378
11. El proceso hiperinflacionario de los meses de mayo, junio y julio de 1989 como hecho imprevisible y extraordinario .....	382

12. Ámbito de actuación .....	386
a) Contratos de ejecución instantánea, diferida, continuada o periódica .....	386
b) Contratos bilaterales y unilaterales onerosos. El supues- to del contrato preliminar .....	387
c) Contratos conmutativos y aleatorios .....	388
13. Efectos. Resolución. Revisión contractual: fundamentos .....	389

## CAPÍTULO IX

## RESPONSABILIDAD POR VICIOS REDHIBITORIOS

## 1

## RESPONSABILIDAD POR VICIOS REDHIBITORIOS

(RICARDO OSVALDO LARROZA)

1. Una visión general del tema .....	397
2. Concepto y ubicación metodológica .....	398
3. Campo de aplicación .....	400
4. Antecedentes históricos .....	401
5. Condiciones de existencia .....	402
6. ¿Entre quiénes existe la obligación de garantía? .....	417
7. Cláusulas que modifican la garantía .....	419
8. Efectos de los vicios redhibitorios .....	420
9. Pluralidad de objetos .....	427
10. Pérdida de las cosas por los vicios redhibitorios .....	428
11. Efectos en los demás contratos .....	429
12. Indivisibilidad de la acción redhibitoria .....	434
13. Prescripción de las acciones .....	435