

RUBÉN S. STIGLITZ
Director

CONTRATOS

TEORÍA GENERAL

I

RUBÉN S. STIGLITZ - GABRIEL A. STIGLITZ

OSÉ C. ARCAGNI

RICARDO O. LARROZA

CRISTINA L. MÉNDEZ DE FASSI

MARCELA H. TRANCHINI

HORACIO C. SANTIAGO

ROSANA M. STIGLITZ

HUGO O. TARANTO



EDICIONES *Depalma* BUENOS AIRES

1990

ÍNDICE

CAPÍTULO I

NOCIONES GENERALES

1

EL CONTRATO Y LOS DERECHOS REALES

(MARCELA H. TRANCHINI)

I. El campo de actuación del contrato	3
II. La tesis amplia sobre el contrato y los derechos reales	4
III. El contrato y la causa de los derechos reales	8
1. La causa de los derechos reales	8
2. El contrato y la adquisición de derechos reales. Distintos supuestos	10
3. El contrato y la extinción de los derechos reales	14
IV. El contrato y la regulación de los derechos reales o de las relaciones personales que surgen con motivo de ellos	14

2

UNIFICACIÓN DE LOS CONTRATOS CIVILES Y COMERCIALES

(RUBÉN S. STIGLITZ y
GABRIEL A. STIGLITZ)

I. Consideraciones generales sobre la conveniencia de la unificación	17
II. El proyecto de unificación argentino de 1987. El método elegido	23
1. De las obligaciones de dar sumas de dinero	25
2. Formación de los contratos	26
3. Contratos con cláusulas predispuestas	27
4. Directivas de interpretación	28
5. Régimen de responsabilidad civil	30

3

DEFINICIÓN DE CONTRATO. VISIÓN
COMPARATISTA

(RUBÉN S. STIGLITZ)

1. Definición de contrato. La opinión de Savigny	33
2. La doctrina nacional y la definición del contrato	34
3. Nuestra opinión	38
4. Visión comparatista. Francia	41
5. Visión comparatista (cont.). Italia	43
6. Visión comparatista (cont.). Suiza	44
7. Visión comparatista (cont.). Portugal	45

4

EL CONTRATO EN EL "COMMON LAW"

(JOSÉ CARLOS ARCAGNI)

I. La importancia del derecho comparado. Metodología	47
II. Principios básicos del sistema jurídico del <i>common law</i>	49
III. Elementos distintivos del contrato en el <i>common law</i>	54
A) <i>La consideration</i>	56
B) <i>Breach of contract</i> . Incumplimiento	61
IV. Consideraciones finales	62

5

EL CONTRATO EN EL MUNDO SOCIALISTA.
SISTEMA IMPERANTE EN LA U.R.S.S.

(RUBÉN S. STIGLITZ)

1. Sistema económico	65
2. Consecuencias de la planificación del desarrollo económico desde el punto de vista del derecho contractual	67
3. Fundamentos de la legislación civil de la U.R.S.S. y de las repúblicas federadas	71
4. Derecho de obligaciones	73
5. Los contratos en particular	75
6. Compraventa	75
7. Suministro	76
8. Arrendamiento de bienes	79
9. Locación de obra	79
10. Transporte	80
11. Seguros del Estado	80

6

CONTRATACIÓN INTERNACIONAL

(JOSÉ CARLOS ARCAJNI)

I. Introducción. Diversos niveles de tratamiento normativo del fenómeno de la contratación internacional	83
II. Calificación de contrato internacional	90
III. La autonomía de la voluntad como primer principio del derecho internacional privado en la contratación	96
IV. El derecho internacional privado de fuente interna	112
V. Derecho convencional. Unificación de reglas de conflicto ...	118
VI. Derecho convencional material. Convención de las Naciones Unidas de Viena de 1980, sobre compraventa internacional de mercaderías	121
APÉNDICE: Resolución 2205 (XXI) de la Asamblea General de las Naciones Unidas, del 17 de diciembre de 1966	135

CAPÍTULO II

CLASIFICACIONES

1

CONTRATOS TÍPICOS Y ATÍPICOS

(MARCELA H. TRANCHINI)

I. Nociones previas. Terminología	143
II. Definición de contratos típicos y atípicos	144
III. Necesidad de una recepción legislativa	144
IV. Tipicidad legal y tipicidad social	146
V. Clases de contratos atípicos	147
VI. Casos en que no hay atipicidad	150
VII. Regulación de los contratos atípicos	151

2

CONTRATO DE GARAJE

(HORACIO CÉSAR SANTIAGO)

1. Concepto	155
2. Caracteres	155
3. Diferencia con el contrato de estacionamiento y con el estacionamiento en la vía pública	156
4. Naturaleza jurídica	157
5. Perfeccionamiento del contrato de garaje	158

6. Obligaciones de las partes en un contrato de garaje	159
7. Protección del usuario	160
8. El plazo en el contrato de garaje	163
9. Cláusulas limitativas de responsabilidad impuestas por el garajista	164
10. Responsabilidad del garajista	171

3

CONTRATO DE CONSIGNACIÓN O ESTIMATORIO

(RUBÉN S. STIGLITZ)

1. Noción. Partes del contrato. Caracteres	179
2. Ubicación del contrato estimatorio en la clasificación de los contratos que atiende a la función económico-social que cumplen	180
3. Naturaleza jurídica. Consecuencias	181
4. Función económica del contrato estimatorio	183
5. Esquema del contrato estimatorio. Derechos del <i>tradens</i>	184
6. Esquema del contrato estimatorio (cont.). Derechos del <i>accipiens</i>	186
7. Caracteres de la obligación del consignatario	189
8. Obligación de restituir. Responsabilidad por incumplimiento ..	190
9. Pérdida o deterioro de la cosa, subsistente la obligación principal	193
10. Gastos de conservación de la cosa dada en consigna	194
11. Determinación del precio	195
12. Determinación del precio (cont.). Precio corriente	198
13. Determinación del precio (cont.). Referencia a otra cosa cierta	201
14. Supuestos en que el contrato es nulo	201
15. Lugar de pago	201
16. Falta de pago	202
17. Fijación del plazo	204
18. Constitución en mora	206
19. Restitución de la cosa. Lugar de la restitución. Gastos de tras- porte	207

4

CONTRATO DE SUMINISTRO

(GABRIEL A. STIGLITZ)

I. Concepto y función	209
1. Noción, naturaleza y caracteres	209
2. Funciones y ámbito de aplicación	211
II. Objeto y precio	212
1. El objeto	212
2. Determinación de la cantidad de las cosas	214
3. Las conductas "de hacer"	215
4. El precio	215

III. Plazo	217
IV. Efectos	218

CAPÍTULO III

FORMACIÓN DEL CONTRATO

1

CONTRATOS CELEBRADOS POR MEDIO
DE COMPUTADORAS

(ROSANA M. STIGLITZ)

1. Comunicación de las partes por medio de sus computadoras	223
2. Declaración negocial. Autonomía privada	224
3. Formación del consentimiento. Contrato entre presentes o entre ausentes	224
4. La forma. Exteriorización de la voluntad por medio de pulsos electromagnéticos. Perfeccionamiento del contrato	226
5. Criterios de atribución de la declaración de voluntad	227
6. La prueba del contrato	229
7. Proyecto de Unificación Legislativa Civil y Comercial	231
8. Conclusión	232

CAPÍTULO IV

CONTRATOS POR ADHESIÓN
(PROTECCIÓN AL CONSUMIDOR)

1

CONTRATOS DE AHORRO PREVIO
PARA FINES DETERMINADOS

(RUBÉN S. STIGLITZ y
GABRIEL A. STIGLITZ)

I. Los sistemas de ahorro previo para fines determinados	235
II. El "ahorro previo" como técnica de comercialización, y el imperativo de protección de los consumidores	236
III. Modalidades de los planes de ahorro previo	239
IV. El contrato de ahorro previo. Concepto y caracteres	241
V. Los sujetos del contrato de ahorro previo	242
VI. Características de la operación jurídica. Objeto del contrato. Objeto de las prestaciones. Plazos del contrato	244
VII. El contenido de los contratos de ahorro previo	246
VIII. Condiciones generales de los contratos de ahorro previo	247

IX. Publicidad e información emitida por las entidades administradoras	248
X. Reglas de conducta atinentes a los derechos y deberes de las partes, emergentes de las normas vigentes	250
XI. Control administrativo sobre los sistemas y contratos de ahorro previo para fines determinados	252
1. Control sobre los sistemas. El decreto 142.277/43	252
2. Regulación por la ley 22.315 y su decreto reglamentario ...	254
3. Regulación por la ley 22.370	255
4. Control sobre los contratos	255
XII. Pertinencia y fundamentos del control administrativo	256
1. Índole de la actividad económica: captación de fondos. Publicidad	256
2. Contratación por adhesión a condiciones generales	259
3. El interés público comprometido	260
XIII. Procedencia del control jurisdiccional	262

CAPÍTULO V

VICIOS DEL CONSENTIMIENTO.
CAPACIDAD. REPRESENTACIÓN

1

VICIOS DE LA VOLUNTAD CONTRACTUAL

(HUGO OMAR TARANTO)

I. Noción	267
II. El error como vicio de la voluntad contractual	277
III. El dolo como vicio de la voluntad contractual	282
IV. La violencia como vicio de la voluntad contractual	286
V. Temor reverencial	290
VI. Estado de necesidad como vicio de la voluntad contractual ...	291

2

LA LESIÓN OBJETIVA Y SUBJETIVA

(RICARDO OSVALDO LARROZA)

I. Introducción	293
II. Su evolución histórica: India. Código de Hammurabi. Derecho hebreo. Derecho helénico	293
III. Su evolución histórica: Derecho romano. Edad Media. Escuela de Bolonia. Derecho canónico	295
IV. Su evolución histórica: Derecho español	299
V. Su evolución histórica: Nuestro derecho	301
VI. Derecho comparado	303

VII. Su alcance. Su naturaleza jurídica	311
VIII. La lesión en nuestro derecho. Análisis del nuevo art. 954 del Código Civil	314

3

CAPACIDAD PARA CONTRATAR

(HUGO OMAR TARANTO)

I. Principios generales	329
II. Capacidad jurídica y de obrar	329
a) Incapacidades jurídicas	330
b) Incapaces de obrar	337

CAPÍTULO VI

C O N T E N I D O

1

CONTENIDO DEL CONTRATO

(RUBÉN S. STIGLITZ)

1. Noción	343
2. Quid de las reglas de conducta contenidas en condiciones generales de los contratos	344
3. Autonomía privada y contenido del contrato	345
4. Relación entre el precepto de autonomía y el derecho objetivo ...	346
5. Normas imperativas y normas dispositivas o supletorias	348
6. El orden jerárquico y el contenido del contrato	349
7. Las normas dispositivas o supletorias. Fundamento de su existencia. Terminología	350
8. Esencia de las normas imperativas	353
9. La norma imperativa y el orden público. Distinción	355
10. Función de las normas supletorias o dispositivas	356
11. Normas imperativas y normas dispositivas o supletorias. Criterios tendientes a su individualización	357
12. Criterio de interpretación de normas imperativas en virtud del texto	358
13. Criterio de interpretación de normas dispositivas en virtud del texto	358
14. Criterio de interpretación de normas imperativas según los móviles	360
15. Colisión entre preceptos de autonomía y normas jurídicas. Efectos	363
16. Tendencias actuales. Su proyección a las normas dispositivas	365
17. La norma dispositiva que preserve la relación de equivalencia ...	366
18. Los usos y costumbres del lugar de celebración del contrato ...	374
19. El contenido del contrato en el proyecto de unificación	375

CAPÍTULO VII
FORMA Y PRUEBA

1

LA FORMA DEL CONTRATO

(CRISTINA L. MÉNDEZ DE FASSI)

Concepto	381
Contratos formales y no formales	383
Clasificación de los contratos formales: <i>ad solemnitatem</i> y <i>ad probationem</i>	385
Contratos que deben ser celebrados en escritura pública	387

2

LA PRUEBA DEL CONTRATO

(CRISTINA L. MÉNDEZ DE FASSI)

Introducción	395
Pruebas. Nociones	396
Normas sobre prueba en el Código Civil	404
Medios de prueba (art. 1190, C.C.)	406
Prueba de los contratos formales (arts. 1191 y 1192, C.C.)	415
Restricciones probatorias del art. 1193	423

3

LA PRUEBA DEL CONTRATO. CARGA PROBATORIA.
PRINCIPIO DE PRUEBA POR ESCRITO. LIBROS
DE CONTABILIDAD

(RUBÉN S. STIGLITZ)

I. Concepto de prueba	425
II. Importancia de la prueba	425
III. Mecánica de la prueba	426
IV. La forma y la prueba	427
V. La prueba del contrato	432
VI. Unidad jurídica del derecho privado y las leyes procesales ...	433
VII. La carga probatoria. Principios procesales sobre su distribución	435
VIII. Principio de prueba por escrito. Las normas legales	442
IX. Principio de prueba por escrito. Nociones generales	443
X. Principio de prueba por escrito. Requisitos	445
XI. Los libros de contabilidad	451

CAPÍTULO VIII
INTERPRETACIÓN

1

REGLAS SECUNDARIAS DE CONDUCTA

(RUBÉN S. STIGLITZ,
GABRIEL A. STIGLITZ y
ROSANA M. STIGLITZ)

1.	Contenido del contrato y reglas secundarias de conducta	457
2.	Las reglas secundarias de conducta como prestación accesoria ...	460
3.	Relación contractual y relación obligacional. Ubicación de las reglas secundarias de conducta	463
4.	La buena fe como fundamento de las reglas secundarias de conducta	465
5.	Las reglas secundarias de conducta de procedencia legal	467
6.	Aplicaciones prácticas de reglas secundarias de conducta de procedencia legal	469
	a) Consideración, respeto, atención o deferencia	469
	b) Deberes de anoticiamiento, notificación, denuncia o aviso ...	469
	c) Deberes de información o advertencia	470
	d) Deberes de conservación, protección o custodia	470
	e) Deberes de cuidado y asistencia	471
	f) Deberes de cooperación o colaboración	472
	g) Deber de guardar secreto	472
7.	Las reglas secundarias de conducta implícitas	473
8.	Los deberes accesorios de información y garantía, en los contratos de comercialización de bienes y servicios	477
	I) El deber de información al consumidor o usuario	477
	a) Deber de identificación de las mercaderías	478
	b) El deber de información y la oferta contractual	479
	c) El deber de información y la publicidad comercial ...	480
	II) El deber de garantía al consumidor o usuario	481
9.	El deber de colaboración del proveedor y usuario de prestaciones vinculadas con la actividad informática	483
	a) El deber de colaboración del cliente o usuario de informática	484
	b) El deber de colaboración del proveedor del sector informático	486
	c) La prestación del proveedor consistente en hablar claro ...	488

2

LA DOCTRINA DEL ACTO PROPIO

(RUBÉN S. STIGLITZ)

I.	Presentación del tema	491
II.	La esencia de la conducta contradictoria	493

III. Fenómenos jurídicos ajenos al ámbito en que se desenvuelve la doctrina del acto propio	493
IV. La doctrina del acto propio y los efectos del consentimiento	494
V. La doctrina del acto propio y la declaración tácita de voluntad	494
VI. La doctrina del acto propio y la interpretación negocial auténtica	495
VII. La doctrina del acto propio y la renuncia tácita de derechos	495
VIII. La doctrina del acto propio y la confirmación del acto claudicante	496
IX. La doctrina del acto propio y la confesión extrajudicial ...	497
X. La doctrina del acto propio y la preclusión	498
XI. La doctrina del acto propio y el principio de congruencia ...	498
XII. La doctrina del acto propio y el deber de los jueces de "mantener la igualdad de las partes en el proceso"	499
XIII. La doctrina del acto propio y el principio de la buena fe ...	499
XIV. La doctrina del acto propio y la seguridad jurídica	500
XV. La doctrina del acto propio en el pensamiento de la Corte Suprema de Justicia de la Nación (paralelismo con la del Tribunal Supremo español)	501
XVI. Derecho privado y derecho procesal	504
XVII. Algunas precisiones	505
XVIII. Cómo opera procesalmente	506
XIX. Recepción de la teoría	508
XX. Conclusiones generales	510

CAPÍTULO IX

EFECTO DE LOS CONTRATOS

1

FUERZA OBLIGATORIA DE LOS CONTRATOS

Fundamento. Libertad de contratar.

Libertad contractual

(RUBÉN S. STIGLITZ)

I. El texto legal. La fuente	515
II. Autonomía de la voluntad y fuerza obligatoria del contrato ...	516
III. Fundamento del principio de la autonomía de la voluntad	517
IV. Consecuencias que derivan del principio de la autonomía de la voluntad	519
a) Libertad de contratar	519
b) Libertad contractual	520
c) La fuerza obligatoria del contrato	521
V. Fundamento de la fuerza obligatoria del contrato	522
a) El principio de la autonomía de la voluntad	522

- b) Tesis que sostiene que el derecho positivo confiere al contrato su fuerza obligatoria 523
 c) Nuestra opinión 523

2

EFECTO DE LOS CONTRATOS
 CON RELACIÓN A LAS PERSONAS

(RICARDO OSVALDO LARROZA)

1. Efectos con relación a las partes. Sus sucesores universales ... 525
 2. Los sucesores particulares 533
 3. Terceros. Reglas generales. Acreedores de las partes 535

CAPÍTULO X

VICISITUDES DEL CONTRATO
 (REVISIÓN. INEFICACIA. EXTINCIÓN)

1

SINALAGMA GENÉTICO Y FUNCIONAL

(RICARDO OSVALDO LARROZA)

- Sinalagma genético y funcional 543

2

EXTINCIÓN DEL CONTRATO. REVOCACIÓN
 Y RESCISIÓN

(HORACIO CÉSAR SANTIAGO)

- I. Rescisión del contrato 553
 1) Introducción al tema 553
 2) Concepto de rescisión 553
 3) Diferencias y efectos entre la resolución y la rescisión ... 554
 4) Clases de rescisión 555
 II. Revocación del contrato 557
 1) Concepto 557
 2) Alcance de la revocación 558

CAPÍTULO XI

INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL
(INDEMNIZACIÓN)

1

RESPONSABILIDAD CIVIL POR INCUMPLIMIENTO
CONTRACTUAL

(GABRIEL A. STIGLITZ)

1. Noción	563
2. Presupuestos	564
a) El incumplimiento	565
b) El daño	566
c) La relación de causalidad	567
d) El factor de atribución de responsabilidad	568
3. La responsabilidad contractual en las obligaciones de medios y de resultado	571
a) Noción	571
b) Eximición de responsabilidad	572
4. La sanción resarcitoria	573
a) Daños indemnizables	574
b) Determinación de la reparación	574
A) Determinación judicial	574
B) Determinación convencional	575
c) La cuestión del daño moral	576
d) Prescripción de la acción por responsabilidad contractual ...	577

2

EL DAÑO MORAL EN EL INCUMPLIMIENTO
CONTRACTUAL

(RUBÉN S. STIGLITZ)

I. Cuestiones a considerar	579
II. Tipificación del daño moral	580
III. Fundamento de la reparación	586
IV. Función satisfactiva del dinero de la indemnización	590
V. Determinación de la cuantía del daño moral	591
VI. La prueba del daño moral	592

3

RESPONSABILIDAD POR EVICCIÓN

(RICARDO OSVALDO LARROZA)

1. Ubicación metodológica	599
---------------------------------	-----

2. Definición	600
3. Contratos a título oneroso	602
4. Evolución histórica	603
5. Existencia de pleno derecho	604
6. Evicción y saneamiento	605
7. Elementos	605
8. Entre quienes existe la garantía de evicción	615
9. Efectos de la garantía de evicción	617
10. Fundamento de la garantía de evicción (diversas teorías)	624
11. Cesación de la responsabilidad	626
12. Modificación convencional de la garantía de evicción	629
13. De la evicción en particular	632
14. Prescripción	653

4

SEGURO CONTRA LA RESPONSABILIDAD
CIVIL CONTRACTUAL

(RUBÉN S. STIGLITZ)

1. Definición legal. Sus precedentes	655
2. Análisis de la definición legal	656
3. El riesgo asegurable	657
4. El riesgo asegurable (cont.). Responsabilidad civil contractual	659
5. El interés asegurable. Noción. Titular	665
6. El siniestro en el seguro contra la responsabilidad civil. Noción	668
7. El momento del siniestro en el seguro contra la responsabi- lidad civil	671
8. Consecuencias prácticas derivadas de la tesis adoptada como mo- mento del siniestro	680
9. La intervención del asegurador en el proceso promovido por el damnificado contra el responsable civil (asegurado)	685
10. La citación en garantía y su mecánica en el proceso	689

5

LAS RESPONSABILIDADES PROFESIONALES
Y LA UNIFICACIÓN CIVIL Y COMERCIAL

(RUBÉN S. STIGLITZ y
GABRIEL A. STIGLITZ)

I. Naturaleza jurídica de las responsabilidades profesionales en el marco del Proyecto de Unificación	693
II. El art. 1625 del Proyecto de Unificación	694
III. Distribución de la carga probatoria	695
IV. La preservación de la relación de equivalencia	696
V. La presunción legal	698
VI. Conclusiones	699

CAPÍTULO XII
INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL
(OTRAS CONSECUENCIAS)

1

EXCEPCIÓN DE INCUMPLIMIENTO

(HUGO OMAR TARANTO)

I. Concepto	705
II. La excepción de incumplimiento y su importancia actual	705
III. Denominación y especies	707
IV. Antecedentes históricos	707
V. Derecho argentino y sus fuentes	708
VI. Derecho comparado	709
VII. Fundamento	709
VIII. Naturaleza jurídica	711
IX. Requisitos	713
X. Efectos	716
XI. Oposición	717
XII. Prueba	718
XIII. Sentencia	719
XIV. Excepción de incumplimiento parcial	720

2

PACTO COMISORIO

(HORACIO CÉSAR SANTIAGO)

Prólogo	723
1. Concepto	723
2. Antecedentes históricos	724
3. Naturaleza jurídica del pacto comisorio	727
4. Comparación del pacto comisorio con otros institutos	728
5. Ámbito de aplicación del pacto comisorio	731
6. Requisitos para el ejercicio del pacto comisorio	732
7. Plazo para el ejercicio de la facultad resolutoria	736
8. Ejercicio abusivo del pacto comisorio	736
9. Pacto comisorio expreso	738
10. Pacto comisorio implícito o tácito	741
a) Intimación	742
b) Plazo de intimación al cumplimiento	743
c) No cumplimiento en el plazo otorgado de las obligaciones debidas	744
Funcionamiento del pacto comisorio implícito en el proceso judicial	746

11. El <i>ius variandi</i>	747
12. Efectos de la resolución	748

3

CARGAS. CADUCIDAD. DIFERENCIAS
CON LA PRESCRIPCIÓN

(RUBÉN S. STIGLITZ)

1. Carga. Desenvolvimiento de la noción atribuible al derecho procesal	751
2. Carga. Noción privatística. Nuestra opinión	754
3. Caducidades. Elementos caracterizantes	756
4. Diferencias entre la caducidad y la prescripción liberatoria	769