

346
M37M

R. 98

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 NEPI
*Ex Profesor de Derecho Civil en la Universidad de Ferrara
Ex Juez de Carrera en Italia*

TOMO II
DOCTRINAS GENERALES
(§§ 7 a 48)



EDICIONES JURIDICAS EUROPA - AMERICA

CHILE 2970

BUENOS AIRES

VISUALIZADO

579

INDICE SUMARIO

SECCIÓN SEGUNDA DOCTRINAS GENERALES

LA RELACION JURIDICA, EL DERECHO SUBJETIVO, EL DEBER JURIDICO

§ 7

La relación jurídica

	Pág.
1. Relación jurídica	3
1 bis. Relación jurídica, derecho subjetivo y deber	4
2. Situación jurídica	5
3. División de las relaciones jurídicas. Relación jurídica <i>intuitu personae</i> . Relación orgánica	5
4. Relación "de hecho"	6
5. Las partes de la relación jurídica y el tercero. Los efectos directos y reflejos de la relación jurídica y el tercero	6

§ 8

El derecho en sentido subjetivo y su ejercicio. Figuras afines al derecho subjetivo

1. Derecho subjetivo (potestad [posibilidad de dirigir la propia voluntad]: importancia de la voluntad; señorío, o bien pretensión)	8
2. Elementos (interés y potestad)	9
3. Intereses jurídicamente protegidos	10
3 bis. Otras concepciones del derecho subjetivo	11
4. El límite, como carácter constante del derecho subjetivo	11
5. Tentativa de eliminación del concepto de derecho subjetivo	11
6. Pendencia del derecho. Expectativa. <i>Spes iuris</i> . El derecho "adquirido"	12
7. Titularidad del derecho. Los derechos ambulatorios (<i>ob rem</i>)	13
8. Existencia del sujeto y su capacidad de derechos, como presupuesto del derecho subjetivo. ¿Derechos subjetivos sin sujeto?	14
9. Potestad. El poder-deber. El oficio. La función	14
10. Facultades o poderes en sentido abstracto	16
10 bis. Cualidades típicas del derecho subjetivo	16
11. El <i>status</i>	16
12. Posición jurídica	17
13. Ejercicio del derecho (actuación y utilización también por parte de otros). Abuso de derecho. Exceso de derecho. " <i>Venire contra factum proprium</i> "	17
13 bis. Ejercicio del poder. Abuso de poder	18
14. Legitimación; diversas acepciones. Posesión. Apariencia de derecho	18
14 bis. Apariencia de derecho y publicidad de los derechos subjetivos	19
15. Violación y disminución del derecho subjetivo. Distinciones (eventos naturales; actos de la administración pública; restauración del derecho lesionado, o resarcimiento del daño)	19

§ 9

Categoría de los derechos subjetivos

	<i>Pág.</i>
1. Clasificación de los derechos según la eficacia: derechos absolutos y relativos	21
1 bis. Clasificación de los derechos según el contenido. Derechos personales y patrimoniales. Derechos de monopolio	22
2. Derecho de participación. Cualidad de componente	24
3. Derechos accesorios y principales; propios y derivados	24
4. Derechos disponibles e indisponibles; alienables e inalienables; transmisibles e intrasmisibles; cesibles e incesibles; divisibles e indivisibles; renunciables e irrenunciables; revocables e irrevocables	25
5. Derechos eventuales, derechos potestativos y derechos afines. ¿Derechos sobre derechos? El derecho al derecho	27
6. Derechos de contenido simple y de contenido complejo. Derechos privados y públicos; derechos civiles y políticos	29

§ 10

Comunidad y división del derecho subjetivo

1. Concepto de comunidad de los derechos	30
2. Presupuestos. Comunidad <i>pro diviso</i> y <i>pro indiviso</i>	30
3. La cuota; significado jurídico	31
4. Comunidad relativa a varios derechos	32
5. Campo de aplicación de la comunidad	32
6. Cesación de la comunidad	33
7. Vinculación de derechos	34
8. Comunidad de goce	34
9. Comunidad de derecho germánico: remisión	35

§ 11

Concurso y conflicto entre derechos subjetivos. Tutela jurisdiccional de los derechos y de los "status"

1. Hipótesis de concurso entre derechos subjetivos	36
2. Hipótesis de conflicto entre derechos subjetivos	37
2 bis. Diversas hipótesis de preferencia (prelación)	38
3. El estado de necesidad	38
4. Conflicto acerca de la pertenencia de un mismo derecho y otras situaciones análogas. La actividad jurisdiccional	38
5. La acción judicial	39
6. La excepción	41
7. Providencias del órgano jurisdiccional. La sentencia y sus especies. La cosa juzgada. La <i>actio iudicati</i> ; la <i>exceptio rei iudicatae</i>	41
7 bis. Providencias de jurisdicción voluntaria	43
8. Remisión	43
9. Prohibición de la auto-tutela (o defensa privada). Excepciones	43

§ 12

Vicisitudes de la relación jurídica del "status" y del derecho subjetivo

1. Vicisitudes de la relación jurídica	44
2. Vicisitudes del <i>status</i>	44
3. Nacimiento y extinción; adquisición y pérdida del derecho subjetivo	45
4. Modificaciones de contenido (cuantitativas y cualitativas) del derecho subjetivo	46
5. Modificaciones en el aspecto subjetivo del derecho subjetivo: sucesión	47
6. Filiación del derecho subjetivo (la denominada sucesión constitutiva)	48
7. Efectos de la filiación de los derechos	49

	Pág.
8. Devolución, reversión y otras figuras. Enajenación	50
9. Transferencia, adquisición, pérdida, sucesión. Distinciones. La transferencia coactiva	51
10. Renuncia. Revocabilidad	51
11. Título y modo de adquisición del derecho subjetivo. La adquisición a título originario y a título derivativo. La adquisición a <i>non-domino</i> . Reglas inherentes a la adquisición derivativa	53
12. Causante y causahabiente	55
12 <i>bis</i> . La denominada sucesión independiente. La derivación	56
12 <i>ter</i> . Adquisición derivativa-traslativa y derivativa-constitutiva. Adquisición mediata y titularidad mediata del derecho	56
13. La ley, como título de adquisición	58
13 <i>bis</i> . La publicidad de los derechos subjetivos	58
14. Remisión	59

§ 13

La prescripción del derecho subjetivo. La decadencia del derecho subjetivo

1. Prescripción. Concepto. Fundamento. Presupuestos	60
1 <i>bis</i> . La prescripción y el no-uso	61
2. Efectos y caracteres de la prescripción	63
3. Derechos imprescriptibles	64
4. Prescripción del derecho y prescripción de la acción	65
5. Fundamento	65
6. Período prescripcional. Transcurso de tal período. <i>La accessio temporis</i> ..	66
7. Causas impeditivas de la prescripción	67
8. Causas suspensivas	67
9. Causas interruptivas	69
9 <i>bis</i> . Causas interruptivas en la prescripción del derecho real sobre cosa ajena	71
10. Diferencias entre interrupción y suspensión	71
11. Derecho transitorio	72
11 <i>bis</i> . Eficacia temporal de ciertos derechos	72
12. Prescripciones presuntivas. Prescripciones breves	72
13. Decadencia. Concepto. Diferencias respecto de la prescripción	75
13 <i>bis</i> . De una nueva formulación del concepto de decadencia	76
14. Relaciones entre decadencia y prescripción	77
15. Casos de decadencia	77
16. Decadencia por voluntad privada	78
17. Suspensión e impedimentos de la decadencia	78
18. Derecho transitorio	78
19. Decadencia a título de pena, por inobservancia de normas imperativas ...	79

§ 14

El deber jurídico, la obligación y otras situaciones afines

1. Deber legal. Deber, como aspecto pasivo del derecho subjetivo	80
2. Especies de deberes (generales negativos, particulares positivos y negativos)	82
3. Responsabilidad. Diversas especies. Auto-responsabilidad	82
3 <i>bis</i> . Deberes y obligaciones	83
4. La obligación o débito. Las obligaciones (<i>obbligati</i>). Sucesión en el deber. La prohibición	83
5. Comunidad de deberes y de obligaciones	84
6. La carga	84
7. Distinción respecto de otros institutos	86
8. El vínculo o sujeción	86
9. Vínculo y obligación	87
10. La exclusión	87

La persona física. Su identificación. Nacimiento de la persona. Su capacidad jurídica y su poder de disposición. Su fin

	<i>Pág.</i>
1. El sujeto y la persona física. El <i>status</i> de persona, o personalidad	88
2. La existencia de la persona física. El nacimiento. La persona por nacer, concebida. La persona por nacer, no-concebida	90
3. La prueba del nacimiento (acta de nacimiento y equivalentes, como prueba del inicio de existencia)	91
4. El <i>status</i> de persona como identidad. La identidad del sujeto. Contraseñas de identidad; en especial, el nombre patronímico; las denominadas "circunstancias generales" o "generales" de la persona; derecho a las rectificaciones del acta de nacimiento	92
5. La exigencia de que la persona pruebe su propia identidad. Problemas relativos a ello. La posesión del estado de persona	94
5 <i>bis</i> . Simulación y disimulación de la identidad. Expedientes posibles; en particular, el seudónimo	95
6. Los medios de prueba de la identidad (la identificación) de la persona (exhibición de documentos de identidad, acto de notoriedad, reconocimiento, confrontación y comparación, improntas digitales). La "continuidad de la personalidad". Aspectos publicísticos de la identificación. Identificación y legitimación	97
7. La persona física y su capacidad jurídica (o capacidad de derechos)	99
8. Disminuciones de capacidad jurídica; el extranjero, el apátrida	100
9. Disminuciones por razones de edad, condena penal, mala conducta moral	101
10 (continuación). Sexo, raza	103
11. Incapacidad jurídica parcial e incapacidad jurídica relativa	104
12. Casos de aparente incapacidad jurídica. Condición del quebrado, en orden a la capacidad jurídica	104
13. Incapacidad jurídica de derecho público. Personas privilegiadas	104
14. El poder de disponer	104
14 <i>bis</i> . Defecto de legitimación para disponer	106
15. El fin de la persona física y prueba del mismo. El acta de defunción y sus posibles vicisitudes. Efectos <i>post mortem</i> . Conmoriencia y premoriencia	106

§ 15 *bis*

La persona física: capacidad de obrar e incapacidad de obrar (incapacidad natural y legal: menor edad, emancipación, interdicción, inhabilitación, etc.) Estados subjetivos relevantes

1. Capacidad de obrar. Mayor edad	109
1 <i>bis</i> . Incapacidad de obrar	110
1 <i>ter</i> . Capacidad e incapacidad de disponer. Capacidad de disponer y poder de disponer. Incapacidad de disponer y falta del poder de disponer	111
2. Incapacidad natural de obrar (incapacidad de entender o de querer)	114
3. Capacidad natural de obrar	116
3 <i>bis</i> . Distinción entre incapacidad de obrar e incapacidad jurídica	116
4. Casos singulares de incapacidad legal de obrar: menor edad, casos excepcionales de capacidad de obrar	117
5. Representación legal en general	118
6. La representación legal del menor; progenitor que ejerce la patria potestad; tutor; curador especial	119
7. Emancipación del menor; procedimiento y efectos	119
8. Habitual enfermedad de mente, grave. Interdicción. Procedimiento correspondiente. Efectos: tutela	122
9. Cesación de la interdicción	125
10. Enfermedad mental de que esté afectado el menor	125
11. Internamiento del sujeto en manicomio. Providencias. Efectos	126
12. Habitual enfermedad de mente, no-grave; inhabilitación	126

	Pág.
13. Otras causas de inhabilitación (prodigalidad, abuso de bebidas alcohólicas, o de estupefacientes; imperfecciones físicas)	127
14. La subdivisión de los actos de administración	127
14 bis. Responsabilidad del representante legal y del curador frente al incapaz	129
15. Incapacidad de obrar, sobrevenida después del cumplimiento de un acto jurídico. Especie del acto	129
16. Estados psíquicos relevantes: buena y mala fe, en sentido objetivo. Buena y mala fe, en sentido subjetivo	129
17. Fraude. Deber de corrección	131
18. El "padre de familia"	132

§ 16

La sede de la actividad jurídica de la persona (domicilio, residencia, morada)

1. Domicilio	133
2. Domicilio de personas determinadas (mujer, menor no-emancipado, sujeto a interdicción)	134
3. Domicilio especial (elegido). Domicilio político, fiscal, de socorro, procesal	134
4. Residencia. Morada	134
5. Tendencias legislativas en materia de domicilio y residencia	135

§ 17

Desaparición de la persona física. Declaración judicial de ausencia. Declaración judicial de muerte presunta

1. Concepto de desaparición. Efectos	136
2. Declaración de ausencia	137
3. Retorno del ausente, o prueba de su existencia	138
4. Declaración de muerte presunta	138
5. Declaración de muerte presunta, por eventos diversos de la desaparición ..	139
6. Efectos de la declaración de muerte presunta	140
7 (continuación). Libre disponibilidad de los bienes; no-apertura de sucesión. Retorno del presunto muerto. Determinación de la fecha efectiva de la muerte	141
8. Especie de los derechos que se atribuirían al desaparecido ausente o presunto muerto	142
9. Militares prisioneros o ciudadanos en territorio enemigo, en la imposibilidad de proveer a los propios intereses en Italia	142

§ 18

La posición jurídica de la persona en la familia (estado de familia): parentesco, vínculo matrimonial, afinidad

1. Concepto de parentesco	144
1 bis. Especies de parentesco	145
2 (continuación)	145
3. Cómputo y duración del vínculo de parentesco	146
3 bis. Cómputo canónico del parentesco en línea colateral	147
4. Vínculo matrimonial (remisión)	147
5. Afinidad	147
6. Reglas en materia de afinidad	148
7 (continuación)	149
8. Normas de la costumbre en relación al parentesco y a la afinidad	149

§ 19

La posición jurídica de la persona en el Estado (ciudadanía)

1. Concepto	150
2. Modos de adquisición	151

	Pág.
3. Modos de pérdida	153
4. Recuperación	154
5. Ciudadanía y nacionalidad	154
6. Doble ciudadanía	155
7. Apátridas	155
8. Ciudadanía comunal o municipal	155
9. Ciudadanía colonial	155

§ 20

El sujeto colectivo o persona jurídica (asociación y fundación)

1. Concepto y razón de ser del sujeto colectivo (persona jurídica)	156
2. Derivación conceptual del esquema de la persona jurídica. El denominado problema de la naturaleza de la persona jurídica	157
3. Presupuestos de la persona jurídica. Especies de persona jurídica	158
4. Efecto de la creación de la persona jurídica	160
5. El requisito del reconocimiento: su naturaleza y su función. Procedimiento ..	161
6. La asociación y sus elementos. El acto constitutivo	163
7. La función y sus elementos. El acto de fundación y el acto de dotación. Los destinatarios de la fundación	164
8. La fundación de familia. La fundación fiduciaria. La fundación independiente. Fundación se fraude de los acreedores	165
9. Finalidad, modo de constitución, estatuto de la persona jurídica en general	165
10. Registro de la persona jurídica	167
11. Capacidad jurídica: límites. La autorización gubernativa para las adquisiciones. Las enajenaciones	167
11 bis. Domicilio. Organos administrativos, otros órganos (asamblea; los componentes de la asociación)	170
12. Organo y representante	173
13. Disciplina jurídica específica de la fundación. En particular la acentuada ingerencia de la autoridad administrativa	174
14. Vicisitudes de la persona jurídica. En particular, la extinción de la asociación y la transformación de la fundación	174
15. Suerte de los bienes de la persona jurídica extinguida. En particular, la devolución de los mismos	176
16. Los destinatarios de la devolución de los bienes	177
17. Liquidación del patrimonio de la persona jurídica	178
18. Restos de propiedad colectiva, constituídos en persona jurídica	180
18 bis. Remisión	180
19. La institución. Personas jurídicas de derecho público	180
20. Personas jurídicas laicas y de derecho eclesiástico	181
21. Personas jurídicas extranjeras (remisión)	182

§ 20 bis

La asociación no-reconocida. El comité. Otros sujetos colectivos que no son personas jurídicas

1. Asociación que carece de reconocimiento. Condición jurídica	183
2. Disciplina jurídica	185
3. Asociación de hecho, pero no fundación de hecho, para instituir una fundación, antes de la erección en fundación	187
4. El comité. Aspectos. Constitución. Variedad de fines. Relaciones entre los componentes. La actividad de recaudación de los fondos	188
5. Naturaleza de las obligaciones. Su destino. Responsabilidad del comité respecto de los obladores. Relación entre comité y destinatarios de los fondos. Eventual destino a otro fin	190
6. Eventual personalidad jurídica del comité. Responsabilidad del comité frente a los terceros acreedores. Representación en juicio	191

	<i>Pág.</i>
7. Las leyes complementarias en materia de comités	192
8. Comité y asociación no-reconocida	192
9. Persona jurídica y sujeto colectivo no-personificado	193

§ 21

El empresario. La empresa

1. Concepto. Requisitos de la figura del empresario	195
2. Diversas figuras de empresario	196
3. Otros requisitos de la figura del empresario	199
3 bis. Figuras dudosas de empresario	202
4. Pequeños empresarios	202
5. El empresario civil. Libertad de comercio y libertad profesional. Valor de las concesiones o autorizaciones administrativas o de otras condiciones para el ejercicio de una empresa	204
6. La adquisición de la cualidad de empresario	205
7. Ejercicio de la empresa por parte de un incapaz de obrar	206
8. La mujer del empresario no es empresario	208
9. Responsabilidad patrimonial ilimitada del empresario. Pérdida de la cualidad de empresario	208
9 bis. Empresario comercial oculto	208
10. Deberes que incumben al empresario en general	209
11. Deberes particulares que incumben al empresario comercial	210
12. Exenciones en cuanto al pequeño empresario y en cuanto al empresario agrícola. Deberes del empresario agrícola	212
13. Poderes y deberes que corresponden al empresario en general	213
14. Cesación de la actividad del empresario. Expropiabilidad de la empresa	213
15. ¿Status de empresario? Su posición desde el punto de vista del derecho público	214
16. La empresa. Concepto. Relaciones con el empresario. La empresa como especie de la hacienda. Crítica	214
17. La empresa como "institución"	216
17 bis. Otros significados de empresa	216
18. La filial	217

§ 22

El sujeto colectivo (sociedad). Empresario. La actividad de lucro de las entidades públicas

1. Concepto de sociedad. Elementos previstos por la ley	218
1 bis. Figuras singulares de sociedad	219
2. Otros requisitos	220
3. Entidades desprovistas de patrimonio	220
4. Sociedad-empresario y no-empresario (sociedad simple y sociedad ocasional)	220
4 bis. Sociedad-empresario comercial y sociedad civil en forma comercial	221
5. Sociedad comercial y empresa	221
6. Distinción entre sociedad y comunidad de empresa	222
7. Sociedades comerciales. Distinción desde el punto de vista de la personalidad jurídica	223
8. Diversa responsabilidad patrimonial de los socios	225
9. En particular: responsabilidad de los socios de las sociedades comerciales no-personificadas	226
10. Naturaleza de las sociedades comerciales no-personificadas	227
11. Crítica de otras opiniones	228
12. Sociedades comerciales personificadas y personas jurídicas de derecho común	228
13. La sociedad de armamento	229
14. Aspecto publicístico de la sociedad	230
15. Remisión	230
16. Actividad lucrativa del Estado; actividad directa	230

	<i>Pág.</i>
17. El llamado accionariado de Estado	231
18. La Banca de Italia	231
19. Entidades públicas que tienen por objeto exclusivo o principal el ejercicio de actividad comercial	231
20. Actividad comercial de las entidades públicas territoriales (haciendas municipalizadas)	233

§ 23

Los colaboradores (auxiliares) del empresario y del empresario-sociedad. Los prestadores de trabajo. Institutos que facilitan la actividad económica

1. Colaboradores. Clasificación	234
2. Los prestadores de trabajo: noción, distinción, remisión	234
3. Colaboradores dependientes, provistos de representación: remisión. Colaboradores dependientes, desprovistos de representación	235
4. Colaboradores independientes	235
4 bis. Comisionista	235
5. Agente	235
6. Mediador (corredor)	236
7. Agente de cambio; comisionista de bolsa de valores; mediador de bolsa de mercaderías	237
8. Colaboradores del que explota el aeromóvil	238
9. Colaboradores dependientes, propios de la sociedad por acciones	239
10. Institutos que facilitan la actividad económica (mercados, tiendas, bolsas de valores, bolsas de mercaderías, cámaras de compensación, institutos de crédito, almacenes generales, depósitos y puntos francos, cámaras de comercio)	239

§ 24

Publicidad (documentación) y prueba, en materia de estado de las personas físicas (registros y actos de estado civil) y de los sujetos colectivos (los registros públicos de las personas jurídicas y de los empresarios)

1. Publicidad en general. Publicidad-noticia, finalidad; función probatoria; actos y registros de estado civil. Régimen jurídico	241
2. Registros singulares de estado civil	243
3. Acta de nacimiento y de defunción	245
4. Rectificación, anotación, transcripción, publicación	246
5. Publicidad de las personas jurídicas. El registro respectivo	248
5 bis. Modalidades del registro de la persona jurídica	249
6. Publicidad de las empresas comerciales; registro público de las empresas; inscripción en el mismo: efecto; falta de inscripción: efecto; cancelación del registro	249
7. La carga de pedir la inscripción	251
8. La inscripción concerniente al acto constitutivo de las sociedades comerciales. Homologación. Efectos específicos de la inscripción y de la falta de inscripción	251
9. Remisión	252
10. El registro de hechos concernientes a las vicisitudes de las sociedades comerciales y de las empresas en general	252
11. Inscripción de hechos concernientes a las entidades públicas que ejercitan actividad comercial	253
12. Publicidad de la empresa de navegación marítima; declaración de armador. Otro aspecto de la publicidad de la empresa de navegación. Publicidad de la empresa de navegación aérea	253
13. La inscripción en el registro de las empresas, como carga y como caso de publicidad de hecho	254
14. Normas transitorias en materia de registro de las empresas	255
14 bis. Paralelo entre los tipos de publicidad relativos a los sujetos de derecho	255

	<i>Pág.</i>
14 <i>ter.</i> El registro de las razones sociales. Diferencias respecto del registro de las empresas	256
15. El registro de quebrados	256
16. El registro de los condominios urbanos	256

**EL OBJETO DE LA RELACION JURIDICA Y DEL
DERECHO SUBJETIVO**

§ 25

Concepto. Las cosas y los bienes en general

1. Objeto en general. La persona como objeto de derechos. Contenido del derecho subjetivo	257
2. Cosa: concepto. Cosas y bienes. Punto de vista para la clasificación de los bienes	258
2 <i>bis.</i> Requisitos del bien. Comerciability del bien. Las cualidades del bien ...	259
3. Nacionalidad del bien	260
4. Principales innovaciones del código, en materia de objeto del derecho subjetivo	260

§ 26

El patrimonio

1. Diversos significados de "patrimonio"	261
2. El patrimonio separado	262
3. Casos singulares de patrimonio separado	263
4. El patrimonio autónomo. El patrimonio de destino. El patrimonio bajo administración. El patrimonio "ajeno"	264
5. Distinción de las cosas, en relación al concepto de patrimonio	265
6. La "atribución patrimonial" (remisión)	266

§ 27

Categorías de bienes (cosas)

1. Bienes inmuebles; figuras singulares	267
1 <i>bis.</i> Individualización de los inmuebles	269
2. Bienes muebles; figuras singulares. Muebles por anticipación, mercaderías, frutos. Bienes muebles registrados. Límites de tal categoría	270
2 <i>bis.</i> Individualización de los bienes muebles	272
2 <i>ter.</i> Derechos inmobiliarios y mobiliarios	274
3. Cosas de especie y de género. Cosas fungibles y no fungibles	275
3 <i>bis.</i> Una cosa fungible: la moneda (dinero). La estimación del valor de los bienes	276
4. Cosas consumibles, no consumibles y deteriorables. Bienes-capitales	277
5. Cosas divisibles e indivisibles. Divisibilidad de los derechos (remisión). Cosas fructíferas	277
6. Cosas presentes y futuras	278
7. Cosas simples y compuestas. Partes de cosa. Distinciones	279
8. Cosas principales y accesorias (incorporaciones)	280
8 <i>bis.</i> Pertenencias. Pertenencias y partes de cosa	281
9. Diferencia entre incorporación y pertenencia	283
10. Modificaciones de la cosa y su relevancia jurídica	283

§ 28

Las cosas corporales y las incorporales (o inmateriales)

1. Cosas corporales. Noción	285
-----------------------------------	-----

2. Las energías: eléctrica, térmica, fonética. Las radio-difusiones. Energía óptica. Energía en el trabajo humano	285
3. Cosas incorpóreas (inmateriales); productos del ingenio	286
4 (continuación). Signos distintivos	287
5. Contenido patrimonial de las cosas inmateriales	288
6. La organización y el funcionamiento (<i>avviamento</i>) (<i>remisión</i>)	288
7. El "crédito". El "acreditamiento"	288
8. Los bienes incorpóreas, como bienes muebles	288
9. Los derechos sobre bienes inmateriales son, de ordinario, derechos reales	288

§ 29

La universalidad patrimonial (cosa colectiva). La hacienda

1. Cosas colectivas o universalidades patrimoniales: concepto	289
2. Distinciones: universalidad de hecho y de derecho	290
3. Diferencias	291
3 bis. Otro criterio diferencial. Crítica	292
4. La hacienda comercial	292
5. Elementos constitutivos de la hacienda	292
6. El <i>avviamento</i> de la hacienda. La organización	293
7. Una reciente concepción del <i>avviamento</i>	294
8. Pretendida existencia de un <i>avviamento</i> subjetivo	294
9. La clientela	295
10. Posible suerte del <i>avviamento</i> y de la hacienda, en la quiebra del titular	295
11. Naturaleza jurídica de la quiebra	296
12 (continuación)	297
12 bis. La hacienda como bien inmaterial y como cosa compuesta. La denominada cosa compuesta funcional. Crítica	298
13. Clasificación de las haciendas desde el punto de vista del titular	300
14. Vicisitudes de la hacienda	300
15. La hacienda agrícola	300
16. Derechos y negocios sobre la hacienda	301
16 bis. Remisión	301
17. Hacienda y empresa	301

§ 29 bis

Los bienes de las entidades públicas. Los bienes no-susceptibles de relaciones de derecho privado ("fuera de comercio")

1. Cosas públicas (de dominio y de uso público). Dominio público necesario ..	302
2. En particular, el dominio público hidráulico	303
2 bis. Si existen aguas privadas	304
3. El dominio público accidental	306
4. Derechos reales parciales de naturaleza pública (los denominados derechos de dominio público)	307
5. Régimen de las cosas de dominio público del Estado. La denominada propiedad pública	308
6. Cesación del carácter de dominio público	309
7. Bienes patrimoniales indisponibles y disponibles	309
8. Bienes de las entidades públicas territoriales	310
9. Bienes de las entidades públicas no-territoriales	311
10. Suerte de los bienes inmuebles privados vacantes	311
11. Bienes públicos y bienes de dominio público	311
12. Bienes de entidades eclesiásticas	311
13. Cosas comunes a todos	312
14. Inalienabilidad de bienes de los particulares. La cosa ajena	312
15. Cosas "fuera de comercio" y "en comercio"	312

§ 30

Las modificaciones de la cosa: los frutos, los gastos, las reparaciones, la indemnización, las mejoras, las innovaciones, las adiciones

	<i>Pág.</i>
1. Frutos. Noción y clasificación: modos de adquisición	313
2. Gastos: distinciones. Reembolso. <i>Ius tollendi</i> . Las reparaciones	316
2 <i>bis</i> . Indemnizaciones	317
3. Mejoras	318
4. Innovaciones	319
5. Adiciones. Adiciones que son mejoras	320

**HECHOS, ACTOS Y NEGOCIOS JURIDICOS. ELEMENTOS,
VICISITUDES, EFECTOS DE LOS NEGOCIOS.
PRUEBA DE LOS HECHOS JURIDICOS**

§ 31

Los hechos jurídicos y sus efectos

1. El hecho jurídico. La hipótesis (<i>fattispecie</i>)	321
2. Especies de hechos jurídicos: naturales y humanos	322
2 <i>bis</i> . El evento. Causalidad jurídica. Interdependencia. Efectos del hecho jurídico	323
3. Diverso transcurso de los efectos. Retroactividad. Retroactividad real y retroactividad obligatoria. Ultraactividad	324
4. Efectos preliminares, retardados, intermitentes	325
5. Todavía sobre el <i>ius superveniens</i>	326
6. La ley, como productora de efectos jurídicos	326
7. Duración de los efectos por disposición de ley. Sustitución de los efectos legales a los efectos voluntarios	327

§ 32

Un hecho jurídico natural: el transcurso del tiempo y su cómputo

1. Concepto de tiempo, como período	328
2. Distinciones: tiempo fijo y móvil	328
3 (continuación). Tiempo útil y continuo	329
4. Modos de computar el tiempo (civil y natural). Día inicial y día final	330

§ 33

Los actos jurídicos

1. Concepto. Especies: declaración de voluntad (o negocio jurídico); acto real	332
2 (continuación). Acto jurídico <i>stricto sensu</i> ; intimación, oposición, controversia, notificación	333
2 <i>bis</i> . El riesgo en el cumplimiento de los actos jurídicos	334
3. Declaración de ciencia; negocio de declaración de certeza; participación, manifestación de sentimiento y de deseo; acto debido	334
3 <i>bis</i> . Operación jurídica. Procedimiento	336
4. Acto ilícito	337

§ 34

El negocio jurídico

1. Concepto	338
1 <i>bis</i> . Fuente de los efectos del negocio	339

2. Función. La autonomía de la voluntad (autonomía privada) y el negocio jurídico	339
2 <i>bis</i> . Dudas dogmáticas sobre la categoría del negocio jurídico	340
3. El denominado negocio de voluntad. Negocio real	341
4. Unidad y pluralidad de negocios	341
5. Efectos secundarios. Efectos reflejos	341

§ 35

Clasificación de los negocios jurídicos

1. Clasificación desde el punto de vista del número de las partes	343
1 <i>bis</i> . Negocio unilateral: figuras, subdivisión (recepticio y no-recepticio). Normas reguladoras del negocio unilateral	344
1 <i>ter</i> . Negocio bilateral	346
1 <i>quater</i> . Negocio plurilateral	346
2. Figuras afines al negocio plurilateral (acto colectivo, acto colegial, acto complejo, acuerdo)	346
3. Negocios por causa de muerte y entre vivos	349
4. Negocio de derecho patrimonial y de derecho familiar	349
5. Negocios de disposición o dispositivo, que excedan y que no excedan de la administración; obligatorios; declarativos o de declaración de certeza; constitutivos	349
6. Negocios atributivos (atribuciones patrimoniales): onerosos y gratuitos, neutros, parciarios	351
7. Negocios extintivos, reproductivos, nominados e innominados	353
8. Negocios vinculados. Negocios con efectos retardados, continuados, periódicos, suspendidos	354

§ 36

Elementos del negocio. Clasificaciones

1. Cláusulas del negocio. Elementos esenciales	355
2. Accidentales	356
3. Naturales	356
3 <i>bis</i> . Presupuestos del negocio	356
4. Contenido del negocio	357

ELEMENTOS CONSTITUTIVOS DEL NEGOCIO

§ 37

A) La declaración de voluntad. Sus modos. Concordancia y divergencia entre voluntad y declaración

1. Declaración de voluntad; función. La voluntad	359
2. Declaración y manifestación de voluntad	360
3. Declaración en blanco. El negocio <i>per relationem</i> . Declaración a interpretar	360
4. Declaración expresa y tácita	361
4 <i>bis</i> . El silencio	361
4 <i>ter</i> . Casos concretos de silencio relevante	362
4 <i>quater</i> . La denominada "voluntad presunta"	363
5. Infidelidad en la trasmisión de la declaración ajena	363
6. Concordancia entre voluntad y declaración	363
7. Divergencia entre voluntad y declaración. Principios generales directivos. El principio de la voluntad y el principio de la declaración. La confianza ..	363
7 <i>bis</i> . Crítica de una opinión que se remite incondicionadamente al principio de la voluntad	364

8. Casos de divergencia consciente: declaración hecha en broma o con finalidad didáctica; declaración con reserva (o restricción) mental	365
9. Declaración simulada; remisión	366
10. Caso de divergencia involuntaria (violencia material)	366
10 <i>bis</i> . Distinción entre incapacidad de querer y falta o vicio de voluntad	367
11. Declaración falsa o falsificada	367

§ 38

B) La causa del negocio y el negocio abstracto. Los motivos del negocio

1. La causa como función económica o social (elemento objetivo) del negocio	369
2. La causa, como resultado (elemento objetivo) que el sujeto singular puede conseguir, al realizar el negocio	370
3. La causa, como objeto o finalidad, que se persigue por el sujeto	371
4. En qué sentido la causa-finalidad no deja de ser elemento objetivo	371
5. La causa y el negocio atributivo. Los textos legales relativos a la causa del negocio atributivo	372
6. La causa del negocio atributivo. Posibles tipos de causa del negocio atributivo: <i>causa credendi, donandi, mixta, solvendi</i> , causa del negocio <i>inter vivos</i> y <i>mortis causa</i> ; de los negocios unilaterales y bilaterales	373
7. Causa expresa y causa sobreentendida. La denominada abstracción procesal de la causa	374
8. El negocio atributivo causal oneroso; relevancia de la causa. Falta de causa. Efectos. Causa ilícita; fraude a la ley	374
9. El negocio atributivo causal gratuito	375
10. El negocio atributivo abstracto. Estructura, función, efectos del negocio abstracto	375
11. Razón de ser y utilidad práctica del negocio abstracto	376
11 <i>bis</i> . El negocio abstracto, como negocio formal	377
12. Casos de negocio abstracto, en sentido material	377
13. El acto jurídico abstracto	377
13 <i>bis</i> . Otros significados no técnicos; causa no-imputable; justa causa	378
14. Los motivos (móviles) del negocio	378
15. Los motivos relevantes (finalidades mediatas) del negocio	379
16. Casos de motivos relevantes	379
17. El propósito o intención	379

§ 39

C) La forma y la documentación del negocio

1. Noción. Libertad de forma (oral o escrita)	381
2. El formalismo. Forma usada con finalidad de prueba	382
3. La forma escrita, como carga: forma necesaria (constitutiva). Razón de ser	383
4. Forma escrita con finalidad probatoria. Distinción. Relación entre forma y prueba	383
5. Elementos integradores de la escritura. Forma del negocio y forma de los actos probatorios. Lengua y caracteres en la escritura	384
6. Acto público y escritura privada	384
6 <i>bis</i> . La suscripción (firma); autografía; olografía	385
7. La escritura y el documento. Especies de los documentos, en relación a la naturaleza de la declaración de voluntad (probatorios; dispositivos o constitutivos)	386
8. Documento y declaración de voluntad. Negocios contextuales simultáneos	387
9. Casos en los cuales, <i>ad essentialiam</i> , se exige el acto público; y en los cuales se exige la escritura privada. Casos particulares	387
10. Forma declarativa	389
11. Formas voluntarias	389

12. Tachaduras en los escritos. Discrepancias en el documento	389
13. El empleo del papel sellado	390
14. Naturaleza de la imposición del empleo del papel sellado	391

§ 40

D) *Los registros públicos y la publicidad de los negocios y de los actos*

1. Concepto y función	392
2. Publicidad-noticia	393
3. Publicidad-carga. Registros de los bienes inmuebles y de algunos bienes muebles	394
4. Especies y conservación de registros	395
5. Publicidad constitutiva y declarativa	396
6. Casos de publicidad constitutiva	397
7. Casos de publicidad declarativa	398
7 bis. Otros casos de publicidad	398
8. Publicidad con "medios idóneos"	399
9. Publicidad de hecho	399
10. La tutela de la confianza de los terceros de buena fe	400
10 bis. Publicidad y forma	401
11. Registro. La fecha del negocio en las relaciones con los terceros	401

§ 41

E) *La representación*

1. Cooperación en los negocios jurídicos ajenos	404
1 bis. El emisario (nuncio)	405
1 ter. La representación de intereses (indirectos) o interposición real de persona; efectos externos e internos	406
1 quater. Otro significado de "representación de intereses"	408
2. Representación directa: esencia; efectos	408
2 bis. El representante declara la propia voluntad. Capacidad de obrar del representante. Vicios de la voluntad y estados psíquicos del representante	409
3. Representación en interés del representante (<i>procura in rem propriam</i>), o de persona diversa del representado	410
3 bis. Ambito del instituto de la representación	411
4. Figuras afines a la representación. La dirección o conducción de negocios ajenos; el poder de disposición; el órgano; la autorización; el oficio de derecho privado; la sustitución	411
5. Fuentes de la representación (voluntad o ley). Representación voluntaria; función	415
6. Figuras concretas	416
7. Representación legal. Representación sin poderes (remisión). Representación en juicio (remisión)	418
8. Conferimiento de poderes al representante voluntario, o procura; destinatarios. Modificación de la procura. Procura (poder) especial y general	420
9. Procura expresa y tácita. Revocabilidad de la procura. Procura irrevocable	423
10. Procura colectiva	423
11. Subrogación y sustitución del representante	424
12. Extinción de la procura	425
13. Gestión representativa y <i>contemplatio domini</i> : efectos de la falta de <i>contemplatio domini</i>	425
14. Exceso de poderes y violación de la procura, por parte de representante; efectos frente al representado y a los terceros	426
15. Cesación de la representación y ulterior actividad del representante: efectos. La actividad del <i>falsus procurator</i>	427
16. La ratificación	428
17. Conflicto de intereses entre representante y representado: efectos	430

	<i>Pág.</i>
18. Exceso de poder y defecto de autorización en la representación legal: efectos	431
19. Relaciones internas entre representante y representado	431
20. Representación sin previo conferimiento de poderes: remisión	431
21. Representación procesal	432

§ 42

Elementos esenciales para la validez del negocio

1. Premisa. Falta de presupuestos o de elementos para la validez del negocio: capacidad de obrar	433
2. Vicios de la voluntad	434
3. En especial, la ignorancia; el error esencial de hecho. Error de cálculo y en la cantidad. Error sobre el precio. El error accidental o error irrelevante	434
4. El error esencial de derecho. El error no-esencial (accidental) de derecho. El error sobre las consecuencias jurídicas. El ámbito del error esencial	436
5. El error que recae sobre la declaración; especial trato jurídico	437
6. Declaración inexactamente transmitida	440
7. Reconoscibilidad del error	440
8. Error en materia de actos reales	441
9. El disentimiento (remisión)	441
10. La violencia compulsiva	441
11. El dolo. Especies de dolo. Forma afín: reticencia	443
12. Declaración de voluntad, emitida <i>ab irato</i>	445

§ 43

Elementos esenciales para la validez y la eficacia del negocio. Inmunidad del negocio de simulación. El negocio fiduciario. El negocio denominado indirecto

1. Enumeración. Remisión	446
2. Declaraciones simuladas de voluntad. Elementos de la simulación. El acuerdo simulatorio	446
3. Manifestaciones de la simulación	447
4. Si la simulación es caso de divergencia entre voluntad y declaración	449
5. Finalidades de la simulación	449
6. La denominada simulación fraudulenta	449
7. Efectos del negocio simulado entre las partes. Efectos de la simulación en el negocio unilateral recepticio	450
8. Efectos de la simulación frente a los terceros (remisión)	451
9. Sujeto que declara bajo falso nombre	451
10. La denominada intestación de bienes bajo nombre ajeno	452
10 bis. La simulación en los denominados negocios de voluntad y en las declaraciones de ciencia	453
11. El negocio fiduciario; función práctica. Distinción respecto de la interposición real de persona	453
12. Caracteres jurídicos y efectos. Distinción respecto de la simulación, en sus diversas formas	454
13. El negocio fiduciario y la ley italiana	455
13 bis. Casos de negocio fiduciario admitidos por la jurisprudencia. Sobre una reciente configuración del negocio fiduciario	456
13 ter. El negocio de confianza	457
14. El denominado negocio indirecto	457
15. La vinculación de negocios con finalidad indirecta	458

§ 44

Elementos accidentales en el negocio. La condición, el término, el modus

1. Noción general y terminología	459
2. La condición: concepto y especies	460

	Pág.
2 <i>bis</i> . Ulteriores distinciones	461
3. Posibles fases de la condición: pendencia	463
3 <i>bis</i> . Verificación y falta de la condición	464
4. Relación y criterio distintivo entre condición suspensiva y resolutoria	465
5. Eficacia retroactiva	466
5 <i>bis</i> . Casos de no-retroactividad de la condición	466
6. <i>Conditio iuris</i> y otras condiciones impropias	467
6 <i>bis</i> . Remisión	469
7. Término	469
8. Comparación y diferencias entre condición y término	470
8 <i>bis</i> . Carga de la prueba de la condición y del término	470
9. <i>Modus</i> . Concepto; disciplina jurídica	471
9 <i>bis</i> . Remisión	472
10. Presuposición	472

§ 44 *bis**La formación del negocio*

1. Modos diversos de formación del negocio	475
2. Cargas que incumben al destinatario de la declaración	476
3. El destinatario de la declaración y la declaración no-válida	476
4. Indiferencia del <i>venire contra factum proprium</i> . Carga de diligencia	477

§ 45

Negocio ilícito (contrario a normas imperativas, a las buenas costumbres o al orden público). Negocio fraudulento

1. Concepto de negocio ilícito	478
2. Especies. Negocio ilegal (contrario a normas imperativas). Nulidad textual y virtual	478
3. Negocio en fraude a la ley	479
4. Negocio prohibido (contrario al orden público)	480
5. Negocio inmoral (contrario a las buenas costumbres)	481
6. Ilícitud del motivo del negocio	481
7. Negocio con condición ilícita	481
8. Negocio con condición imposible	482
9. <i>Modus</i> ilícito o imposible	482
9 <i>bis</i> . Ilícitud del denominado objeto de la obligación	482
10. Efecto de la ilícitud	482

§ 46

Interpretación e integración del negocio

1. Concepto	483
2. Normas dirigidas a eliminar ambigüedades en el contenido efectivo del negocio	484
3. Normas dirigidas a declarar la certeza sobre la voluntad concreta del sujeto declarante	484
4. Normas interpretativas particulares de algunos negocios	485
5. Integración en el negocio	485

§ 47

Vicisitudes y efectos del negocio (perfección, extinción, validez, eficacia, invalidez [nulidad y anulabilidad], ineficacia, imposibilidad, etc.)

1. Nacimiento, perfección, negocio incompleto, extinción del negocio	436
2. Validez del negocio, validez suspendida. Eficacia del negocio. Efecto entre las partes y respecto de los terceros. Eficacia instantánea y diferida; eficacia suspendida. Duración de la eficacia. Negocios incompatibles	487

	<i>Pág.</i>
3. De algunos actos, necesarios para conferir eficacia a determinados negocios	489
4. Invalidez del negocio. Causas; especies. Nulidad: efecto principal	490
5. Caracteres y ulteriores efectos de la nulidad	491
6. Conversión propia e impropia del negocio nulo	493
7. Renovación del negocio nulo	494
8. El negocio relativamente nulo	494
9. Anulabilidad del negocio. Eficacia antes de la anulación. Caracteres y efectos del negocio anulable. La convalidación del negocio anulable	495
10. La denominada invalidez (ineficacia) posterior	497
11. Obligación eventual de restitución, consiguiente a la invalidez declarada	498
12. Ineficacia. Concepto y especies	498
13. Ineficacia relativa	500
14. Modos de hacer valer la ineficacia	501
15. Cesación de la ineficacia	501
16. Relación entre invalidez e ineficacia	502
17. Imposibilidad jurídica e inutilidad del negocio	502
18. La eficacia relativa	503
19. Institutos afines a la invalidez: revocabilidad; irrevocabilidad; reversión; rescate [retracto]; caducidad; resolubilidad, rescindibilidad	503
20. Aspecto común de las figuras a que se refiere el número anterior	505

§ 48

Prueba de los hechos jurídicos en general

1. Función de la prueba. Principios generales	506
2. El juez y la prueba	508
3. Carga de la prueba; reglas	509
4. Clasificación de los medios de prueba	509
5. Medios singulares de prueba: acto público; escritura privada; autenticación, legalización, visación de la escritura privada	510
6. Fecha de la escritura privada	512
7. El telegrama	512
7 <i>bis</i> . Papeles y registros domésticos	512
8. Diferencias entre acto público y escritura privada	513
9. Posible función de la prueba escrita	513
10. Representaciones mecánicas de hechos o de cosas	514
11. Copias de documentos. Reconstitución de documentos	514
12. Pruebas escritas, provenientes de empresarios comerciales: comunicación y exhibición. Libros y documentos de contabilidad; listas y copias del mediador; boletos, facturas	516
13. Libreta de colonato; tarjeta de contraseña; otras pruebas escritas. Escrituras sin firma	517
14. Acto de reconocimiento y de renovación	517
15. Confesión judicial y extrajudicial; interrogatorio	518
16. Juramento	519
17. Prueba testifical	521
17 <i>bis</i> . El acto notorio	524
18. Poderes del juez en la formulación de las pruebas orales	525
19 (continuación). Consultor técnico. Pericia extrajudicial	525
20. Presunciones	525
21. Inspección de personas o de cosas	526