

OMAR J. CANCELA
RICARDO D. RABINOVICH • RAÚL J. ROLLAN

*Instituciones
de
derecho privado*



EDITORIAL ASTREA
DE ALFREDO Y RICARDO DEPALMA

BUENOS AIRES

1988

ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO PRIMERO EL DERECHO EN SU CONCEPTO

A) NOCIÓN

§ 1.	Presentación del fenómeno derecho	1
§ 2.	Un intento de definición	9
§ 3.	Fundamento del derecho	10
§ 4.	Derecho objetivo y subjetivo	11
§ 5.	Concepto de norma jurídica	14

B) LIBERTAD, JUSTICIA Y MORAL FRENTE AL DERECHO

§ 6.	Libertad	18
§ 7.	Justicia	23
§ 8.	Moral	26

C) DEVENIR HISTÓRICO

§ 9.	Importancia de la historia del derecho	34
§ 10.	El reino español de Castilla como punto de partida en el estudio de la historia del derecho argentino	35
	a) Derecho romano	35
	b) Influencia del derecho visigodo	36
	c) La invasión musulmana y la reconquista. Evolución posterior	37
§ 11.	Conclusión del proceso formativo del derecho patrio	39

D) OBJETIVACIÓN DEL DERECHO

§ 12.	Introducción	42
§ 13.	Según el método	42
	a) De lo real a lo ideal	43
	b) De lo ideal a lo real	44
§ 14.	Según la forma	46
	a) Oral	46
	b) Por precedentes	48
	c) Escrita	50

E) FUENTES

§ 15.	Concepto y clasificación	51
§ 16.	La ley	53
	a) Conceptualización. Características	53
	b) Sanción y promulgación	55
	c) Otros requisitos o caracteres	56
	d) Conclusión	57
§ 17.	Costumbre	57
	a) Caracteres	58
	b) Relaciones entre la ley y la costumbre	59
	c) Costumbres en conflicto con la ley	62
	d) Objetivación del derecho y la costumbre	63
§ 18.	Jurisprudencia	64
	a) Distintas posiciones	65
	b) Alcances	67
§ 19.	Doctrina	69
§ 20.	Principios generales del derecho	70
§ 21.	Otras fuentes	73

F) INTERPRETACIÓN DEL DERECHO

§ 22.	Importancia de la tarea interpretativa	76
§ 23.	Sujetos y objeto de la interpretación	78
§ 24.	Métodos	84

CAPÍTULO II

DERECHO PRIVADO

A) LINEAMIENTOS GENERALES

§ 25.	Fundamentos de la división en derecho público y privado	93
§ 26.	Orígenes del derecho privado	95
§ 27.	Sentido actual	96
	a) Personalidad	97
	b) Familia	97
	c) Patrimonio	97
	d) Herencia	97
§ 28.	Derecho positivo	98
§ 29.	Ramas	100
	a) Derecho público	100
	1) Constitucional	100
	2) Administrativo	101
	3) Penal	101
	4) Internacional público	101
	5) Eclesiástico	101
	b) Derecho privado	101
	1) Civil y comercial. Remisión	101
	2) Laboral	101
	3) Agrario y de minería	102
	4) Internacional privado	102
	5) Procesal	102
§ 30.	Derecho civil, comercial y laboral en particular	102

B) SITUACIÓN Y RELACIÓN JURÍDICA

§ 31.	Concepto	104
§ 32.	Elementos	105
	a) Sujeto	105
	b) Objeto	105
	c) Causa	106
§ 33.	Aspecto dinámico de la relación jurídica	106

C) SUJETOS DEL DERECHO

1) PERSONA

§ 34.	Definición y clases	107
§ 35.	Personas de existencia visible (físicas o humanas)	110
	a) Comienzo de la existencia de la persona humana	110
	1) Derecho que puede adquirir el "nasciturus"	113
	2) Cuestión de la viabilidad	114
	3) Caso de mellizos	114
	4) Época de la concepción. Duración del embarazo ..	115
	5) La biotecnología e ingeniería genética	116
	6) Embarazo y parto	117
	7) Medidas de seguridad	118
	b) Fin de la existencia de las personas físicas	118
	1) Efectos jurídicos	119
	2) Teoría de los conmorientes	120
	3) Prueba de la muerte	120
	c) Fallecimiento presunto	121
	1) Supuestos	122
	2) Procedimiento	122
	3) Efectos	124
	a) Matrimonio	124
	b) Sociedad conyugal	124
	c) Bienes	125
	4) Reparación del fallecido presunto	126
	a) Durante el período de prenotación	126
	b) Después del período de prenotación	126
§ 36.	Persona jurídica	126
	a) Clasificación	127
	1) Públicas	128
	2) Estatales	128
	3) De carácter público no estatal	128
	4) De carácter privado	128
	a) Asociaciones	128
	b) Fundaciones	128
	c) Sociedades civiles	129
	d) Sociedades comerciales	129
	e) Otras entidades	129
	b) Proyecto de reformas al régimen del Código Civil. Unificación de la legislación civil y comercial	131

c)	Naturaleza jurídica	131
1)	Teoría de la ficción	132
2)	Teorías negatorias	133
a)	De los patrimonios de afectación	133
b)	De Duguit	133
c)	De los derechos individuales	133
3)	Teorías de la realidad	133
4)	Teoría organicista	133
5)	Teoría de Ziterlman	133
6)	Teoría de la institución	134
7)	Nuestra opinión	134
d)	Independencia entre la persona jurídica y sus miembros	134
e)	Atributos	135
f)	Comienzo de la existencia de las personas colectivas	135
g)	Estatutos	136
h)	Capacidad	136
i)	Limitaciones a la capacidad. Principio de la especialidad	136
j)	Teoría de la representación	136
k)	Teoría del órgano	136
l)	Responsabilidad de la persona jurídica	137
m)	Fin de la existencia	138
§ 37.	Comerciantes	139
a)	Capacidad legal para contratar	139
b)	Ejercer de cuenta propia	139
c)	Profesión habitual	140
§ 38.	La empresa	140

2) ATRIBUTOS DE LA PERSONA FÍSICA

§ 39.	Concepto	141
§ 40.	Clasificación	142
§ 41.	Caracteres	142
§ 42.	Enumeración de los "derechos personalísimos"	143
§ 43.	Nombre	143
a)	Naturaleza jurídica	144
b)	Reglas para la atribución del nombre individual	144
c)	Apellido	145
d)	Mujer casada	145
e)	Modificación del nombre	146
f)	Protección jurídica	146

§ 44.	Estado	146
	a) Concepto actual	147
	b) Estado y capacidad	147
	c) Nombre y estado	147
	d) Estado político	147
	e) Estado profesional	148
	f) Caracteres	148
	g) Efectos jurídicos	148
	h) Acciones de estado	148
	1) De reclamación de estado	148
	2) De impugnación o contestación de estado	148
	3) Autoridad de la sentencia	149
	i) Posesión de estado de familia	150
	1) Naturaleza	150
	2) Importancia de la noción	151
§ 45.	Capacidad	152
	a) Discernimiento y capacidad	152
	b) Caracteres	153
	1) Es susceptible de grados	153
	2) Es principio general	153
	3) Es de interpretación estricta	154
	c) Capacidad y estado	154
	d) Capacidad de hecho y de derecho: notas distintivas ..	154
	1) Diverso fundamento	154
	2) Diferente remedio	155
	3) Distinto rigor de la sanción de nulidad	155
	e) Capacidad de derecho	156
	f) Capacidad de hecho	157
	1) Personas por nacer	159
	2) Menores	160
	a) Cesación de la incapacidad	161
	b) Situación jurídica del emancipado	162
	3) Dementes	163
	a) Requisitos de la interdicción	164
	1) Recaudos de forma	164
	2) Requisitos de fondo	165
	b) Trámite	166
	c) Situación jurídica	168
	1) Dementes no declarados	168
	2) Interdictos	168
	3) La libertad personal	169
	d) Rehabilitación	170
	4) Sordomudos	170

g)	Limitaciones a la capacidad	171
h)	Sistemas de protección de incapaces	174
	1) Representación	175
	2) Asistencia	175
	3) Representación promiscua. El Ministerio Pu- pilar	176
	4) El patronato	176
§ 46.	Domicilio	177
	a) Domicilio general	178
	1) Legal	178
	2) Real	181
	3) Prelación	181
	b) Domicilio especial	182
	c) Domicilio convencional (o de elección) en particu- lar. Efectos	183
	1) Atribución de competencia	184
	2) Notificaciones	184
	3) Lugar de cumplimiento de las obligaciones	184
§ 47.	El patronato	184
	a) Derechos patrimoniales y no patrimoniales. Clasi- ficación	186
	1) Derechos extrapatrimoniales	187
	a) Relaciones familiares	187
	b) Derecho moral de autor	187
	c) Derechos personalísimos	188
	1) Derecho a la vida	190
	2) A la integridad física	190
	3) A la libertad	191
	4) Al honor	191
	5) A la imagen	191
	6) Derecho de privacidad o "a la intimidad" ..	191
	2) Derechos patrimoniales	192
	a) Personales	192
	b) Reales	192
	c) Intelectuales	193
	b) El patrimonio como garantía de los acreedores	193
	1) Distintas clases de créditos	194
	2) Acciones para asegurar la integridad del pa- trimonio	195
	a) Subrogatoria	195
	b) De simulación	195
	c) Revocatoria o pauliana	196
	d) Medidas precautorias	196

c) Bienes y cosas	197
1) Clasificación	197
a) Inmuebles	198
b) Muebles	198
c) Fungibles y no fungibles	199
d) Consumibles y no consumibles	199
e) Divisibles e indivisibles	200
f) Principales y accesorias	200
g) Cosas dentro y fuera del comercio	201
2) Las cosas con relación a las personas	201
a) Bienes del Estado	201
b) Bienes municipales	203
c) Bienes de la Iglesia	203
d) Bienes de los particulares	204

CAPÍTULO III

HECHOS Y ACTOS JURÍDICOS

§ 48. Conceptualización de los hechos jurídicos	205
§ 49. Hechos naturales y humanos	206
§ 50. Hechos humanos voluntarios e involuntarios	207
§ 51. Hechos voluntarios en particular	207
§ 52. Condiciones externas	209
§ 53. Formas de manifestación de la voluntad	209
§ 54. Efectos de los actos voluntarios e involuntarios	210
a) Consecuencias de los actos voluntarios	211
1) Inmediatas	211
2) Mediatas	211
3) Casuales	211
4) Remotas	211
b) Consecuencias de los actos involuntarios	212
§ 55. Acto ilícito	213
§ 56. Acto jurídico	214
a) Caracteres	214
1) Hecho humano	214
2) Acto voluntario	214
3) Lícito	214
4) Fin inmediato de producir efectos jurídicos	215

5) El negocio jurídico y la autonomía de la voluntad	215
b) Elementos	216
1) Sujetos	216
2) Objeto	217
a) Lícito. No prohibido por las leyes	219
b) Libertad de las acciones y de la conciencia	219
c) Hechos contrarios a las buenas costumbres	219
3) Causa	219
4) Forma	220
a) Clasificación	221
b) El formalismo en el derecho	221
c) Clasificación de los actos jurídicos	222
1) Positivos o negativos (artículo 945, Código Civil) ..	222
2) Unilaterales y bilaterales (artículo 946, Código Civil)	222
3) Entre vivos y de última voluntad (artículo 947, Código Civil)	222
4) Onerosos y gratuitos	222
5) Formales y no formales	223
6) Principales y accesorios	223
7) Puros y simples modales	223
8) Patrimoniales y extrapatrimoniales	223
9) De administración y de disposición	223
§ 57. Actos de comercio	224
a) Concepto	225
1) Especulación	225
2) Circulación	225
3) Lucro	225
4) Intercambio	225
b) Clasificación	226
c) Enumeración legal	226
§ 58. Nulidades de los actos jurídicos	230
a) Sanciones civiles	230
b) Las sanciones y los actos jurídicos	231
c) Concepto de nulidad	231
d) Nulidad e inexistencia	233
e) Nulidad e inoponibilidad	234
f) Clasificación de las nulidades	235
g) Confirmación	237

CAPÍTULO IV

PRINCIPALES INSTITUCIONES DE DERECHO PRIVADO

§ 59.	Obligaciones	239
	a) Concepto	239
	b) Elementos	240
§ 60.	Contrato	242
	a) Concepto	242
	b) Elementos	242
	c) Consentimiento	242
	d) Contratos actuales	243
	e) Contrato de adhesión	245
§ 61.	Derechos reales	246
	a) Tenencia	246
	b) Posesión	247
	c) Derecho de propiedad	247
	d) Derechos reales de garantía	249
§ 62.	La sucesión	250
	a) Clasificación	250
	b) Sucesión por causa de muerte. Derechos comprendidos	251
§ 63.	Derecho de familia	251
	a) Conceptualización	252
	b) Matrimonio	253

CAPÍTULO V

DERECHO PRIVADO ARGENTINO

A) PRINCIPIOS EMERGENTES DE LA CONSTITUCIÓN NACIONAL

§ 64.	Jerarquía de normas	255
§ 65.	Órdenes nacional y provincial	256
§ 66.	Antecedentes extranjeros y nacionales	257
§ 67.	Control de constitucionalidad	258
§ 68.	Alcance del control de constitucionalidad	260

B) LA CODIFICACIÓN

§ 69.	Concepto y caracteres	260
§ 70.	Disposiciones en la Constitución Nacional. Códigos Nacionales y provinciales	262
§ 71.	El "ius civile"	262
§ 72.	Código Civil	263
	a) Caracterización general	265
	b) Materias que comprende	266
§ 73.	Código de Trabajo	266
§ 74.	Código de Comercio	268

C) LA LEY

§ 75.	Valor como fuente de derecho en nuestro país	269
§ 76.	Definición y caracteres	270
§ 77.	La ley en sentido amplio y en sentido estricto	270
§ 78.	Ley en sentido material y en sentido formal	271
§ 79.	Leyes nacionales y provinciales	271
§ 80.	Formación de la ley	272
	a) Iniciación	272
	b) Discusión	272
	c) Sanción	273
	d) Promulgación	273
	e) Publicación	273
§ 81.	Vigencia y derogación	274
§ 82.	Leyes generales y especiales	274
§ 83.	Caducidad de la ley	274
§ 84.	Decretos leyes	275
§ 85.	La costumbre en nuestros Códigos Civil y de Comercio ..	275
	a) Costumbre "secundum legem"	276
	b) Costumbre "praeter legem"	276
	c) Costumbre "contra legem"	276
	<i>Bibliografía</i>	279