

R-5756

DOMENICO BARBERO

Profesor Ordinario de Derecho Civil en la Universidad
Católica del "Sacro Cuore" de Milán

SISTEMA DEL DERECHO PRIVADO

I

INTRODUCCION

PARTE PRELIMINAR — PARTE GENERAL

TRADUCCIÓN DE
SANTIAGO SENTIS MELENDO



EDICIONES JURIDICAS EUROPA-AMERICA
BUENOS AIRES

INDICE SUMARIO

Prefacio a la VI edición	IX
Prefacio a la IV edición	XI
Prefacio a la III edición	XIII
Prefacio a la II edición	XV
Prefacio a la I edición	XVII
Introducción — Derecho y ley	1

PARTE PRELIMINAR

EL ORDENAMIENTO JURIDICO

Capítulo I

NOCIONES GENERALES

1. Derecho y ordenamiento jurídico	59
2. Caracteres y atribuciones del ordenamiento jurídico	63
3. Instituciones y normas en la estructura del ordenamiento jurídico	67

Capítulo II

LA NORMA JURIDICA

4. Naturaleza de la norma jurídica	69
5. Caracteres de la norma jurídica	72
6. Clasificación de las normas jurídicas	76
7. División del derecho privado	82

Capítulo III

FUENTES DE LAS NORMAS JURIDICAS (O SEA, DEL DERECHO OBJETIVO)

8. Nociones de “fuente” en general y de “fuente del derecho”	85
9. La “fuente del derecho” en sentido sustancial	85
10. La “fuente del derecho” en sentido histórico	85
11. La “fuente del derecho” en sentido formal	86
12. Medios y formas de producción del derecho	87

SECCIÓN I. — LA LEY	87
13. La “ley en sentido formal”, o “ley” simplemente	87
14. La “ley en sentido material”: “decretos”	90
SECCIÓN II. — LA COSTUMBRE	92
15. Naturaleza de la costumbre	92
16. Formación de la costumbre	93
17. Normatividad de la costumbre	94
18. Reconocimiento de la costumbre	96
19. Varias especies de costumbres	96
20. Prueba de la costumbre	98
21. Usos interpretativos	99
22. La codificación	99
SECCIÓN III. — EXCLUSIÓN DE OTRAS PRETENDIDAS FORMAS DE PRODUCCIÓN DEL DERECHO	103
23. La equidad	103
24. Los principios generales del ordenamiento jurídico	104
25. Negocios jurídicos y contratos	104
26. Estatutos de entidades y asociaciones	105
27. Sentencias del juez y jurisprudencia	105
28. La ciencia del derecho	106

Capítulo IV

CONOCIMIENTO Y APLICACION DEL DERECHO

29. “Ciencia del derecho” y “jurisprudencia”	107
30. Interpretación de los “hechos normativos” o hechos “de produc- ción del derecho”	109
31. Reglas de la interpretación	110
32. Las reglas legales de la interpretación	111
33. Reglas doctrinales o racionales de la interpretación	115
34. El resultado de la interpretación	120
35. La “interpretación” y la llamada “interpretación auténtica”	122

Capítulo V

EXTENSION DEL DERECHO A LOS CASOS NO EXPRESAMENTE PREVISTOS POR LA LEY

36. Carácter incompleto de los medios de producción del derecho ..	125
37. El recurso a la analogía	126
38. El recurso a los “principios generales del ordenamiento jurídico”	127
39. ¿Casos fuera del derecho?	129

Capítulo VI

EFICACIA Y LIMITES DE LA LEY EN EL TIEMPO

40. Principio y fin de la norma jurídica	131
41. Irretroactividad de la ley	131
42. Teorías sobre el alcance del principio de "irretroactividad de la ley"	133
43. Cesación de la eficacia de la norma jurídica	135

Capítulo VII

EFICACIA Y LIMITES DE LA LEY EN EL ESPACIO

44. Límites del ordenamiento jurídico en el espacio	139
45. Criterio de aplicación de las normas de los distintos ordenamientos	140
46. Elementos de conexión entre el sujeto de la relación y el ordenamiento jurídico	141
47. La remisión a la ley extranjera	143
48. Límites inderogables a la aplicación de la ley extranjera	143
49. Naturaleza jurídica de las normas del llamado derecho internacional privado	143

PARTE GENERAL

LA RELACION JURIDICA

Capítulo I

DE LA RELACION JURIDICA EN GENERAL

50. Noción de relación jurídica	149
51. Estructura y génesis de la relación jurídica	151
52. Distribución de la materia	153
53. Clasificación de las relaciones jurídicas	154
A) <i>Relaciones jurídicas pasivas</i>	157
54. El "deber jurídico"	157
55. La "responsabilidad"	159
56. La "garantía" en sentido pasivo	161
57. La "carga"	163
B) <i>Relaciones jurídicas activas</i>	164
58. Observaciones generales	164
59. El "derecho subjetivo"	166
60. Derechos reales y derechos personales	173
61. El "crédito"	175
62. La "garantía" en sentido activo	177

C) <i>Figuras afines</i>	180
63. "Derecho" y "facultad"	180
64. "Poder" y "potestad"	181
65. La "acción" y la "excepción"	183
66. "Estados" y "cualidades" jurídicos	185
67. "Derecho debilitado", "interés legítimo", "interés simple"	186

Capítulo II

EL SUJETO DE LA RELACION JURIDICA

SECCIÓN I. — CONCEPTOS GENERALES	189
68. "Sujeto" y "titularidad" de la relación jurídica	189
69. "Personalidad" y "capacidad"	190
70. Reconocimiento y atribución de la personalidad jurídica	191
71. Categoría de personas: personas "físicas" y personas "jurídicas" ..	193
SECCIÓN II. — LA "PERSONA FÍSICA"	193
I. <i>Existencia y capacidad de la "persona física"</i>	193
72. Inicio de la existencia de la "persona física"	193
73. Condición jurídica del "por nacer"	194
74. Capacidad jurídica "general" y "especial"	195
75. Causas extensivas y limitadoras de la "capacidad jurídica"	195
76. Condiciones del sujeto afines a la "incapacidad jurídica"	198
77. La "capacidad de obrar"	199
78. Causas limitadoras de la "capacidad de obrar": la "incapacidad"	201
79. Especies y causas de la incapacidad legal	204
80. Remedio a la "incapacidad legal de obrar"	205
81. "Capacidad de obrar" y "legitimación para obrar"; incapacidad y defecto de legitimación	208
II. <i>"Estados" y "cualidades" de la persona física. La persona en la sociedad</i>	209
82. Relaciones de la persona con la sociedad y "estados" que de ello se siguen	209
A) <i>Ciudadanía y condición de súbdito</i>	209
83. Concepto de "ciudadanía"	209
84. Concepto de "condición de súbdito"	210
85. "Doble ciudadanía", "extranjeros" y "apátridas"	210
86. Disciplina de la "ciudadanía italiana"	211
B) <i>Estados de familia</i>	211
87. Matrimonio	211
88. El parentesco	212
89. Cómputo del parentesco	213
90. Relevancia del parentesco	215
91. La afinidad	216

92. Límites y relevancia de la "afinidad"	217
93. La "adopción"	218
94. Relevancia jurídica de la "adopción"	219
95. La "afiliación"	220
C) El "estado religioso"	221
96. Varios "estados religiosos"	221
97. Los "eclesiásticos"	221
III. La persona física en el espacio	223
98. Relaciones de la persona con los lugares	223
A) Domicilio, residencia y morada	224
99. El "domicilio"	224
100. Varias especies de "domicilio"	225
101. Relevancia del "domicilio"	226
102. La "residencia"	226
103. La "morada"	227
B) "Desaparición", "ausencia" y "declaración de muerte presunta"	228
104. La "desaparición"	228
105. Declaración de "ausencia"	231
106. Efectos de la "ausencia"	232
107. Fin de la "ausencia" y sus efectos	233
108. Declaración de "muerte presunta"	235
109. Efectos de la declaración de "muerte presunta"	236
110. Cesación de la situación de "muerte presunta"	237
IV. Fin de la "persona física"	239
111. La "muerte"	239
112. Premoriencia y conmoriencia	239
V. Actos y registros del estado civil	241
113. Concepto y formación	241
114. Naturaleza jurídica y eficacia de los "actos del estado civil"	242
SECCIÓN III. — LAS "PERSONAS JURÍDICAS"	243
I. Nociones generales y disciplina común	243
115. Función y concepto de la "persona jurídica"	243
116. Justificación de la "persona jurídica"	244
117. Presupuestos de la "persona jurídica"	248
118. Inicio de la existencia de la persona jurídica: el "reconocimiento jurídico"	250
119. Clasificación de las "personas jurídicas"	251
120. "Capacidad jurídica" de las personas jurídicas	254
121. "Capacidad de obrar" de las "personas jurídicas"	255
122. Nacionalidad a la "persona jurídica"	259
123. "Sede" de la persona jurídica	261
124. La "denominación" de la persona jurídica	263
125. Extinción y transformación de la "persona jurídica": remisión	264
II. De las "asociaciones" y "fundaciones"	264

126. Constitución	264
127. Estatuto y gobierno del ente	265
128. Extinción	267
129. Transformación de las "fundaciones"	269
130. Liquidación y devolución de los bienes	270
131. Estado civil de las personas jurídicas: registración	271
132. Asociaciones e instituciones no reconocidas	272
133. Los comités y las suscripciones públicas	275

Capítulo III

EL OBJETO DE LA RELACION JURIDICA

SECCIÓN I. — DEL OBJETO DE LA RELACIÓN JURÍDICA EN GENERAL	279
134. Importancia de la noción de "objeto" de la relación jurídica	279
135. "Objeto" y "contenido" de la relación jurídica	280
136. La noción de "bien" en función de la noción de "objeto" de la relación jurídica	282
137. El "objeto jurídico" en el tiempo en orden a la "relación"	283
138. Clasificación de los "objetos jurídicos"	284
139. "Esfera jurídica" y "patrimonio"	286
SECCIÓN II. — LOS "BIENES PERSONALES"	287
140. Nociones y distinciones	287
SECCIÓN III. — DE LAS "COSAS"	289
141. Análisis de la noción de "cosa"	289
142. Clasificación de las "cosas"	290
143. Cosas muebles y cosas inmuebles	291
144. Cosas fungibles y cosas infungibles	292
145. Cosas consumibles y cosas no consumibles	294
146. Cosas deteriorables y no deteriorables	295
147. Cosas divisibles y cosas indivisibles	296
SECCIÓN IV. — DE LOS "BIENES INMATERIALES"	297
148. Análisis de la noción de "bien inmaterial"	297
149. Clasificación de los "bienes inmateriales"	297
150. Exclusión de los derechos del ámbito de los "bienes inmatéria- les" y del "objeto de derecho"	300
SECCIÓN V. — IDENTIFICACIÓN DEL OBJETO EN LA RELACIÓN JURÍDICA	303
151. Individualidad del objeto jurídico	303
152. El bien simple o "bien cual"	304
153. El "bien cuanto"	304
154. La "cosa compuesta"	305
155. Cosa compuesta funcional: el conjunto haciendal	307

156. El "conjunto pertenencial"	315
157. "Perteneencia" y "parte"	320
158. Las "universalidades patrimoniales"	321
SECCIÓN VI. — LOS FRUTOS	326
159. Noción y caracterización del "fruto" como bien	326
160. Los "frutos naturales"	327
161. Los "frutos civiles"	328
SECCIÓN VII. — DE LOS BIENES PERTENECIENTES AL ESTADO, ENTES PÚBLICOS Y ECLESIASTICOS	329
162. Planteamiento del tema y remisión	329

Capítulo IV

EL HECHO JURIDICO

SECCIÓN I. — EL HECHO JURÍDICO EN GENERAL	331
163. Remisión sistemática	331
164. Noción y naturaleza del "hecho jurídico"	332
165. Ampliación del "hecho" en el concepto de "hipótesis": nociones de efectos jurídicos "preliminares" y "definitivos"	333
166. Clasificación de los "hechos jurídicos"	334
SECCIÓN II. — DE LOS HECHOS JURÍDICOS PUROS Y SIMPLES	342
167. Determinación analítica del concepto de "mero hecho jurídico" ..	342
168. De algunos "hechos jurídicos" más importantes	343
I. <i>El "transcurso del tiempo"</i>	343
169. La medición del tiempo	343
170. Cómputo del tiempo	345
171. Efectos del transcurso del tiempo	348
172. "Prescripción" y "no uso"	349
173. Relaciones sujetas a prescripción	353
174. Cómo opera la prescripción	356
175. Transcurso de la "prescripción"	357
176. "Suspensión" e "interrupción" de la prescripción	358
177. Las prescripciones "presuntivas"	365
178. Cumplimiento de la prescripción: los distintos plazos prescriptivos	366
179. Renuncia a la prescripción	370
180. Inderogabilidad de la disciplina legal de la prescripción	371
181. La "decadencia"	371
182. La "cosa juzgada" sustancial	374
II. <i>La posesión</i>	377
183. "Titularidad" y "posesión"	377
184. Razón y naturaleza de la tutela posesoria	380

185. Ambito de aplicación	381
186. Objeto y contenido de la posesión: la llamada “posesión de los derechos”	383
187. “Posesión” y “detentación”	385
188. El <i>corpus</i> y el <i>animus</i> en la configuración de la posesión	386
189. Varias especies de “posesión”	387
190. Adquisición de la “posesión” y de la “detentación”	390
191. Conservación, interrupción y pérdida de la posesión	392
192. Transformación de la “detentación” en “posesión”	395
193. Presunción de la “posesión”	396
194. Sucesión en la posesión y accesión de la posesión	398
195. Defensa de la “posesión”	400
196. Efectos de la “posesión”	409
197. A) Responsabilidad y derechos del poseedor a la restitución del objeto	410
198. B) Adquisición del derecho por efecto de la sola “posesión”	413
199. C) Usucapión	417
SECCIÓN III. — DE LOS “ACTOS JURÍDICOS”	422
200. Determinación analítica del concepto de “acto jurídico”	422
201. Los dos aspectos de lo “voluntario” y determinación del ámbito de los “actos jurídicos”	423
202. Clasificación de los “actos jurídicos”	424
203. “Actos lícitos”	425
204. “Actos ilícitos”	428
205. Individualizaciones erróneas de “actos jurídicos”	428
206. Tipicidad y <i>numerus clausus</i> de los actos jurídicos: temas de teoría general	429
SECCIÓN IV. — DEL “NEGOCIO JURÍDICO”	433
I. <i>Concepto y clasificación</i>	433
207. Determinación analítica del concepto de “negocio jurídico”	433
208. Noción de efecto “jurídico negocial”	435
209. Justificación del “negocio jurídico” como categoría general	436
210. Clasificación de los “negocios jurídicos”	438
211. Negocios unilaterales, bilaterales y plurilaterales	442
212. En el ámbito de los negocios unilaterales	443
213. La renuncia	444
214. En el ámbito del negocio bilateral	446
215. Negocio plurilateral	448
216. Distinciones particulares dentro del ámbito del “contrato”	449
II. <i>Estructura del “negocio jurídico”</i>	453
217. Los elementos estructurales del negocio jurídico	453
A) <i>La “manifestación negocial”</i>	454

218.	Concepto de “manifestación negocial”: la declaración y los llamados “negocios de actuación”	454
219.	Modo y “formas” de la manifestación	456
220.	Razón y función de la “forma”	457
221.	Diversa relevancia de la “forma”	457
222.	Documento y declaración	461
223.	Análisis de las varias “formas”	463
224.	El principio de la “libertad de formas” y la “carga de forma” ..	466
225.	“Publicidad” de la manifestación negocial	468
226.	Formación de la manifestación negocial	471
227.	Formación de los contratos en particular	472
228.	Las “negociaciones” y la “responsabilidad precontractual”	480
229.	El “contrato preliminar”	483
230.	El “contrato normativo”	486
231.	El “contrato tipo”	487
232.	El “contrato de adhesión”	488
233.	Objeto y contenido de la manifestación negocial	489
234.	El sujeto de la manifestación negocial	495
235.	La “representación”	497
236.	Origen de la representación	501
237.	Ejercicio de la representación	506
238.	La “ratificación”	510
239.	Fin de la representación	511
240.	La representación “innominada” (o de “persona a nombrar”) ..	513
	<i>B) La “voluntariedad” de la manifestación</i>	516
241.	Remisión a la relevancia estructural de la “voluntariedad” en el negocio	516
242.	Relevancia concreta de la “voluntariedad del negocio”	517
243.	Defecto de “voluntariedad”: <i>a) incapacidad de obrar: remisión</i> ..	518
244.	<i>b) Vicios del querer</i>	518
245.	El error	518
246.	El “dolo”	525
247.	La “violencia”	528
	<i>C) La “intención negocial”</i>	530
248.	Remisión a la relevancia estructural de la “intención”	530
249.	Determinación analítica de la “intención negocial”	531
250.	“Intención” y “motivo” del negocio jurídico	533
251.	Valoración de la “intención” y de los “motivos” para la validez del negocio	534
252.	“Intención del negocio” y “causa de la relación jurídica” o de la “atribución patrimonial”	536
253.	Inadmisibilidad de negocios “sin causa”: los llamados “negocios abstractos”	539

254.	Falta de "intención" y disociación entre "intención efectiva" e "intención manifiesta"	542
255.	"Reserva mental" y "error obstativo"	545
256.	La "simulación"	546
257.	Efectos de la simulación	549
258.	Declaración de certeza y prueba de la simulación	552
259.	Utilización indirecta de la intención (el llamado "negocio indirecto")	554
260.	El "procedimiento indirecto" y el llamado "negocio fiduciario" ..	556
261.	Complejidad de "intención" y unidad de "negocio"	560
262.	El "negocio mixto"	562
263.	Intenciones (y "negocios") agrupados	564
SECCIÓN V. — REQUISITOS DE EFICACIA DEL NEGOCIO JURÍDICO		565
264.	"Existencia" y "eficacia" del negocio jurídico	565
265.	Los "requisitos de eficacia"	566
266.	Requisitos de eficacia "necesarios" (o "legales") y "accidentales" ("libres" o "voluntarios")	567
	I. <i>Requisitos de eficacia "accidentales"</i>	568
	A) <i>La subordinación. ("Condición", "presupuesto" y "presuposición")</i> ..	568
267.	La subordinación en sentido objetivo (el "evento subordinante") ..	568
268.	Función de la "subordinación" en el negocio (el "negocio subordinado")	575
269.	Clasificación de las condiciones	577
270.	Ponibilidad de la "condición" y "valoración práctica de las distintas especies"	578
271.	Fases evolutivas de la situación condicionada	583
272.	Retroactividad de la condición	586
	B) <i>El término</i>	588
273.	Noción del "término" como dato de hecho y distinciones	588
274.	Ponibilidad de los términos	589
275.	Función del término en el negocio	590
276.	Pendencia del término	594
	C) <i>El "modo" (o "carga")</i>	596
277.	Noción del "modo" como dato de hecho	596
278.	Función del "modo" en el negocio	597
279.	Intensidad de la limitación modal	598
280.	Límites a la ponibilidad del "modo"	598
281.	Consecuencias del incumplimiento del modo	599
	II. <i>Requisitos de eficacia "necesarios"</i>	599
282.	"Presupuestos legales" y "condiciones iuris"	599
283.	Tipicidad de los "presupuestos legales" y de las "condiciones iuris" ..	601
SECCIÓN VI. — LA INTERPRETACIÓN DEL NEGOCIO JURÍDICO		602
284.	Concepto de interpretación del negocio jurídico	602

285. Reglas legales de la interpretación del negocio y naturaleza jurídica de ellas	604
SECCIÓN VII. — EFECTOS DEL NEGOCIO JURÍDICO: EN PARTICULAR DE LOS CONTRATOS	608
286. Encuadramiento sistemático, remisiones y distinciones	608
287. Efectos entre las partes	611
288. Efectos respecto de los terceros	612
289. El contrato “a favor de terceros”	615
290. “Contrarius consensus” y el receso unilateral	618
291. Negocios —y contratos— de efectos reales	621
292. Contratos —y negocios— de eficacia obligatoria	625
293. Transferencia y tradición	627
SECCIÓN VIII. — SISTEMA DE LAS INEFICACIAS NEGOCIALES	632
294. Ineficacia, en general, del negocio jurídico	632
A) <i>Ineficacia dependiente de invalidez del negocio</i>	633
295. La “nulidad”: nulidad e inexistencia	633
296. “La anulabilidad”	638
297. El “negotium claudicans”	642
298. La “rescindibilidad”	643
B) <i>Ineficacia dependiente de falta de “requisitos de eficacia”</i>	646
299. “Nulidad” y “anulabilidad”: remisión. Ineficacia subsiguiente ..	646
300. La “suspensión”: reenvío	647
301. La “resolubilidad”	647
302. Incumplimiento	648
303. La “imposibilidad sobrevenida”	657
304. La “excesiva onerosidad”	660
305. La “caducidad”, “revocabilidad” y “receso”	662
306. La “inoponibilidad”	664
SECCIÓN IX. — DE LA “TRANSCRIPCIÓN” Y DE LA “INSCRIPCIÓN HIPOTECARIA”	665
307. Conceptos generales	665
308. Sistema general de las “adquisiciones derivativas” en nuestro derecho	666
309. Función práctica de la “transcripción”	668
310. Carga y responsabilidad de la “transcripción”	669
311. Naturaleza de la “transcripción”	670
312. La “inscripción hipotecaria”	671
313. Objeto de la “transcripción” y de la “inscripción”	672
314. Efectos de la “transcripción”	674
315. Continuidad de las “transcripciones” (y de las “inscripciones”)	677
316. Título y formalidades para la ejecución de la “transcripción”	678
317. Lugar de la “transcripción” y conservación de los “títulos”	680
318. Ámbito subjetivo de la eficacia de la transcripción y gastos correspondientes	680

319. Publicidad de los registros inmobiliarios y responsabilidad de los conservadores (Registrador de la propiedad)	680
SECCIÓN X. — DE LA PRUEBA DE LOS HECHOS JURÍDICOS	681
320. Necesidad y concepto jurídico de la “prueba”	681
321. Función y carga procesal de la “prueba”	683
322. Interpretación racional en nuestro “sistema probatorio”	684
323. Jerarquía y conflicto de pruebas	687
324. Valoración de las pruebas	690
325. Naturaleza jurídica de la disciplina de la prueba	692
326. Los singulares “medios de prueba”	692
327. Los singulares “medios de exclusión de la prueba”	703