

AÍDA KEMELMAJER DE CARLUCCI

# LA CLÁUSULA PENAL

SU RÉGIMEN JURIDICO EN EL DERECHO CIVIL,  
COMERCIAL, LABORAL, ADMINISTRATIVO, TRIBUTARIO,  
INTERNACIONAL Y PROCESAL



EDICIONES *Depalma* BUENOS AIRES

1981

## ÍNDICE

PRÓLOGO .....	IX
---------------	----

### PARTE PRIMERA

### RÉGIMEN GENERAL DE LA CLÁUSULA PENAL

#### CAPÍTULO I

#### NOCIONES GENERALES

§ 1. Concepto y funciones .....	3
§ 2. Función compulsiva y aflictiva .....	3
§ 3. Función indemnizatoria .....	5
§ 4. Función ambivalente .....	7
§ 5. Pautas de las que surge la función compulsoria .....	8
§ 6. Pautas de las cuales surge la función indemnizatoria .....	9
§ 7. Conclusiones sobre el punto .....	10
§ 8. ¿Cumple también una función satisfactiva? ..	12
§ 9. Función de simplificación probatoria .....	13
§ 10. ¿Tiene una función resolutoria? .....	13
§ 11. La definición legal .....	13
§ 12. Críticas a la definición legal .....	14
§ 13. Aciertos de la definición legal .....	17
§ 14. La definición propuesta .....	17
§ 15. Fundamento de la aceptación de la cláusula penal por el ordenamiento positivo .....	18
§ 16. Oportunidad en la cual puede pactarse .....	18

§ 17. Normas generales de interpretación .....	20
§ 18. Consecuencias del principio de interpretación restrictiva .....	22
§ 19. Método del Código Civil argentino .....	24

## CAPÍTULO II

## ELEMENTOS: LA CLÁUSULA PENAL COMO NEGOCIO JURÍDICO

§ 20. Generalidades .....	27
§ 21. Los sujetos (capacidad) .....	28
§ 22. Cláusulas pactadas por mandatarios .....	29
§ 23. Obligados al pago .....	31
§ 24. Beneficiarios .....	33
§ 25. La expresión de la voluntad .....	34
§ 26. El objeto .....	35
§ 27. La licitud .....	36
§ 28. ¿Debe ser diferente del objeto de la principal? .....	37
§ 29. Contenido del objeto .....	38
§ 30. Cláusulas que tienen por objeto dar .....	38
§ 31. Cláusulas que tienen por objeto prestaciones de hacer .....	39
§ 32. Cláusulas que tienen por objeto prestaciones de no hacer .....	40
§ 33. La estipulación que consiste en la pérdida de plazos acordados no es una cláusula penal ..	41
§ 34. La estipulación que consiste en la pérdida de derechos o en amonestaciones al deudor no es una cláusula penal .....	42
§ 35. Variantes que puede presentar .....	44
§ 36. Fuente .....	44
§ 37. Actos jurídicos unilaterales .....	45
§ 38. La gestión de negocios no puede ser fuente de una cláusula penal .....	46
§ 39. La cláusula penal en el pago indebido .....	47
§ 40. La cláusula penal en las obligaciones originadas en actos ilícitos .....	47

Í N D I C E

XIII

§ 41. La ley .....	49
§ 42. La sentencia judicial .....	50
§ 43. La causa final .....	51
§ 44. La forma .....	52
§ 45. Los elementos accidentales .....	56

CAPÍTULO III

CARACTERES

§ 46. Es accesoria .....	59
§ 47. Validez y nulidad de la obligación principal ..	63
§ 48. Excepciones presuntas y reales al principio ex- puesto .....	65
§ 49. Deudor que al momento de la concerta- ción conocía la causal de invalidez ....	65
§ 50. Cláusulas penales estipuladas en contra- tos en los que se venden cosas ajenas o inexistentes .....	66
§ 51. Estipulaciones en favor de terceros ...	69
§ 52. Contratos de prestaciones por terceros	71
§ 53. Los casos de culpa <i>in contrahendo</i> ....	73
§ 54. Supuestos de contratos que no llegan a perfeccionarse .....	75
§ 55. Obligación principal nula por falta de capacidad del deudor .....	77
§ 56. Incidencia de la validez y nulidad de la cláu- sula penal sobre la principal .....	77
§ 57. Inexigibilidad de la obligación principal ....	78
§ 58. No juridicidad de la obligación principal ....	80
§ 59. Modalidades de la obligación principal .....	82
§ 60. Cesión del crédito principal .....	82
§ 61. Extinción de la principal .....	83
§ 62. Garantías de la principal .....	83
§ 63. Es condicional .....	84
§ 64. Es preventiva .....	86
§ 65. Es subsidiaria .....	86

§ 66. Es de inmutabilidad relativa .....	86
§ 67. I) Ejecución parcial o irregular de la obligación principal .....	90
§ 68. Cumplimiento parcial o defectuoso ..	93
§ 69. Utilidad para el acreedor .....	93
§ 70. Aceptación del acreedor .....	94
§ 71. Tipo de cláusula penal .....	96
§ 72. La época en que debe producirse el cumplimiento parcial .....	98
§ 73. Falta de pacto expreso en contrario ..	98
§ 74. Calidad del deudor incumpliente ....	99
§ 75. Petición de parte .....	100
§ 76. ¿Facultad o deber? .....	101
§ 77. Pautas para la reducción .....	102
§ 78. II) Cláusulas penales excesivas .....	105
§ 79. El principio rector .....	108
§ 80. Pautas para la determinación del exceso	110
§ 81. a) La gravedad de la "falta" sancionada .....	110
§ 82. b) El valor de las prestaciones	112
§ 83. c) La naturaleza y origen de las prestaciones a las cuales accede .....	117
§ 84. d) El abusivo aprovechamiento de la situación del deudor .	119
§ 85. e) La equidad .....	122
§ 86. Naturaleza jurídica de la sanción legal	122
§ 87. a) No se trata de una nulidad parcial (art. 1039) .....	124
§ 88. b) Tampoco es un caso de "conversión" del acto nulo ....	124
§ 89. c) También descartamos la categoría de nulidades efectuales .....	125
§ 90. d) Tampoco es un caso de rescisión .....	126
§ 91. e) Conclusión .....	126
§ 92. Caracteres de la acción de modificación	127
§ 93. a) Requiere siempre petición de parte .....	127
§ 94. b) Oportunidad de defensa ...	129

ÍNDICE

XV

§ 95.	c) Carga de la prueba .....	130
§ 96.	d) Carácter de la sentencia que ordena la modificación ....	130
§ 97.	e) Vía por la cual puede ejercerse .....	130
§ 98.	f) Oportunidad en la cual puede plantearse .....	130
§ 99.	g) Renunciabilidad .....	130
§ 100.	h) Prescripción .....	132
§ 101.	A quién beneficia el pedido de reducción en las obligaciones con pluralidad de sujetos .....	134
§ 102.	Valoración crítica sobre la reforma ..	135
§ 103.	III) Cláusulas penales insuficientes .....	137
§ 104.	El incumplimiento doloso .....	140
§ 105.	Las cláusulas penales ínfimas o irrisorias .....	144
§ 106.	a) Cláusulas penales inicialmente ínfimas .....	145
§ 107.	b) La incidencia de la depreciación monetaria .....	146
§ 108.	Los pactos contrarios a la inmutabilidad	156
§ 109.	¿Es aleatoria? .....	157

CAPÍTULO IV

CLASIFICACIÓN

§ 110.	Advertencia inicial .....	161
§ 111.	Importancia de la clasificación .....	163
§ 112.	Pautas para la determinación .....	164
§ 113.	Diversos contenidos de las cláusulas penales .....	167
§ 114.	Pena estipulada en previsión de un “perjuicio” determinado o de todos los daños producidos ..	167
§ 115.	Pena estipulada en previsión de un “resultado” determinado .....	170
§ 116.	Pena estipulada en previsión de una “conducta” determinada .....	171

§ 117. Pena estipulada en previsión del incumplimiento de “una obligación” o de la ejecución “global” de todas las prestaciones contenidas en la principal .....	173
--	-----

## CAPÍTULO V

## REQUISITOS PARA LA EXIGIBILIDAD DE LA CLÁUSULA PENAL

§ 118. Incumplimiento total o cumplimiento parcial, defectuoso, fuera de tiempo o lugar .....	175
§ 119. Imputabilidad .....	176
§ 120. Incumplimiento debido a caso fortuito ....	177
§ 121. Fuente del art. 654 del C. Civil argentino .....	177
§ 122. Su interpretación doctrinal y jurisprudencial .....	179
§ 123. Fundamentos, respuestas y réplicas a la tesis mayoritaria .....	182
§ 124. Posibles soluciones de armonización que descartamos .....	183
§ 125. Nuestra posición .....	189
§ 126. Incumplimiento producido por un hecho imprevisible que tornó excesivamente oneroso el cumplimiento de la principal .....	191
§ 127. Incumplimiento producido por hechos imprevisibles cuando existe mora del deudor o pacto de garantía .....	192
§ 128. Incumplimiento debido a culpa del acreedor	192
§ 129. Incumplimiento de la obligación asegurada debido a culpa de ambos .....	194
§ 130. Incumplimiento de las obligaciones a cargo del acreedor .....	195
§ 131. Constitución en mora .....	196
§ 132. Antecedentes históricos .....	196
§ 133. Doctrina nacional anterior a la ley 17.711 .....	197
§ 134. Nuestra propuesta .....	199

§ 135. a) Obligación principal con plazo esencial .....	200
§ 136. b) Obligación principal sometida a plazo cierto .....	201
§ 137. c) Obligación principal sometida a plazo incierto .....	205
§ 138. d) Obligación principal sometida a plazo tácito .....	206
§ 139. e) Obligación principal pura y simple .....	206
§ 140. f) Obligación principal sometida a plazo indeterminado ..	209
§ 141. Validez de los pactos que eximen de la carga de interpelar .....	209
§ 142. El problema en las obligaciones negativas ..	209
§ 143. El daño causado .....	213

CAPÍTULO VI

EFFECTOS DE LA CLÁUSULA PENAL

Parte primera – *Efectos en general*

§ 144. Derechos del acreedor .....	215
§ 145. 1) A exigir el cumplimiento de la obligación principal .....	215
§ 146. El pacto expreso en contrario .....	217
§ 147. El derecho a exigir la principal en las obligaciones de hacer .....	219
§ 148. El cúmulo en la cláusula penal moratoria .....	220
§ 149. La opción y el cúmulo en la compensatoria .....	220
§ 150. Fundamento de la regla de la no acumulación .....	221
§ 151. Defensas procedentes cuando el acreedor reclama ambas prestaciones .....	222
§ 152. Excepciones a la prohibición de acumular .....	224
a) El pacto en contrario .....	224

	b) Cláusulas que acceden a convenciones transaccionales	226
	§ 153. Oportunidad en que debe formularse la opción	228
	§ 154. Revocabilidad o irrevocabilidad de la opción	229
§ 155.	2) A exigir el cumplimiento de la pena	230
	§ 156. Acumulación de cláusulas penales moratorias y compensatorias	231
	§ 157. Acumulación de pena y daños y perjuicios	231
	§ 158. Acumulación de pena e intereses	234
	§ 159. Pena e intereses moratorios no convenidos	234
	§ 160. Pena e intereses moratorios convenidos o punitivos	235
	§ 161. Pena e intereses lucrativos o compensatorios o retributivos	236
	§ 162. Pena e intereses sancionatorios	236
	§ 163. Acumulación de pena y <i>astreintes</i>	237
	§ 164. Si la cláusula penal (o las <i>astreintes</i> impuestas) devengan intereses	240
	§ 165. Cláusula penal y depreciación monetaria	246
§ 166.	3) A resolver el contrato	253
	§ 167. La estipulación de una cláusula penal no priva del derecho a resolver	253
	§ 168. La cláusula penal, ¿supone un pacto resolutorio?	254
	§ 169. Cómo deben liquidarse los daños y perjuicios cuando se produce la resolución del contrato si éste contiene una cláusula penal	256
	§ 170. Cómo deben liquidarse los daños y perjuicios cuando la cláusula penal se ha pactado para el supuesto de resolución y se solicita el cumplimiento	264
§ 171.	Derechos del deudor	265
§ 172.	Las obligaciones correlativas	266

Parte segunda — <i>Sujetos plurales</i>	
§ 173.	Introducción ..... 266
§ 174.	Metodología ..... 267
§ 175.	1) Pluralidad de deudores ..... 267
§ 176.	Prestación principal y pena divisible .. 267
§ 177.	Prestación principal indivisible y pena divisible ..... 268
§ 178.	Prestación principal divisible y pena indivisible ..... 272
§ 179.	Prestación principal divisible y pena solidaria ..... 275
§ 180.	Prestación principal y pena indivisible 276
§ 181.	Prestación principal indivisible y pena solidaria ..... 277
§ 182.	Prestación principal solidaria y pena divisible ..... 278
§ 183.	Prestación principal solidaria y pena indivisible ..... 278
§ 184.	Prestación y pena solidaria ..... 279
§ 185.	2) Pluralidad de acreedores ..... 279
§ 186.	Obligación principal y pena divisible 279
§ 187.	Prestación principal indivisible y pena divisible ..... 280
§ 188.	Prestación principal divisible y pena indivisible o solidaria ..... 281
§ 189.	Prestación principal indivisible o solidaria y pena indivisible o solidaria .... 283
§ 190.	Prestación principal solidaria y pena divisible ..... 283
§ 191.	3) Pluralidad de deudores y de acreedores .. 284
§ 192.	Obligación principal y pena divisible . 284
§ 193.	Obligación principal indivisible y pena divisible ..... 285
§ 194.	Prestación principal divisible y pena indivisible o solidaria ..... 285
§ 195.	Prestación indivisible y pena solidaria 286
§ 196.	Obligación solidaria y pena divisible . 286
§ 197.	Reducción de la cláusula penal en los supuestos de obligaciones con sujetos múltiples ..... 286

## CAPÍTULO VII

## EXTINCIÓN DE LA CLÁUSULA PENAL

§ 198.	Acepción de la palabra “extinción” .....	287
§ 199.	Principio general .....	287
§ 200.	Extinción de la cláusula penal por vía de consecuencia	288
§ 201.	Pago .....	289
§ 202.	Pago por consignación .....	293
§ 203.	Pago por subrogación .....	295
§ 204.	La imputación del pago .....	295
§ 205.	Dación en pago .....	298
§ 206.	Novación .....	299
§ 207.	Compensación .....	300
§ 208.	Transacción .....	301
§ 209.	Confusión .....	302
§ 210.	Renuncia y remisión .....	303
§ 211.	Imposibilidad del pago .....	304
§ 212.	Mutuo disenso o rescisión del convenio principal	304
§ 213.	Cumplimiento de la condición resolutoria ....	305
§ 214.	Cumplimiento del plazo resolutorio .....	306
§ 215.	Prescripción .....	307
§ 216.	Extinción de la cláusula penal por vía principal ....	307
§ 217.	Renuncia .....	308
§ 218.	a) Prórroga otorgada por el acreedor para el cumplimiento de la principal	309
§ 219.	b) Cumplimiento de la principal sin reserva del accesorio .....	310
§ 220.	c) Actitud pasiva del acreedor .....	310
§ 221.	Prescripción .....	312
§ 222.	Imposibilidad del pago .....	316
§ 223.	Compensación .....	318
§ 224.	Muerte del deudor .....	319

## CAPÍTULO VIII

DIFERENCIA ENTRE LA CLÁUSULA PENAL  
Y OTRAS FIGURAS SEMEJANTES

§ 225. Diferencia con las obligaciones alternativas .....	321
§ 226. Diferencia con las obligaciones facultativas .....	324
§ 227. Diferencia con las obligaciones condicionales .....	326
§ 228. Diferencia con la fianza .....	329
§ 229. Diferencia con el seguro .....	330
§ 230. Diferencia con la prenda .....	331
§ 231. Diferencias con las cláusulas limitativas de responsabilidad .....	334
§ 232. Diferencias con la indemnización ordinaria de daños y perjuicios fijados judicialmente .....	339
§ 233. Diferencia con las sanciones conminatorias o <i>astreintes</i> .....	341
§ 234. Diferencia con las multas previstas en los compromisos arbitrales .....	343
§ 235. 1) A quién corresponde la fijación de la multa .....	346
§ 236. 2) La necesidad de la multa arbitral y la accidentalidad de la cláusula penal .....	346
§ 237. 3) El carácter compulsorio .....	348
§ 238. 4) La finalidad indemnizatoria .....	348
§ 239. 5) La no reducción de las multas exorbitantes .....	350
§ 240. 6) La acumulación de la multa a la prestación principal .....	350
§ 241. Cláusula penal e intereses sancionatorios .....	351
§ 242. Cláusula penal moratoria e intereses moratorios o punitivos establecidos convencionalmente .....	353
§ 243. Diferencia con la señal o arras y con el pacto de displicencia o multa de arrepentimiento .....	356
§ 244. 1) Por la conducta prevista .....	358
§ 245. 2) Por los sujetos que pueden invocarla ....	360
§ 246. 3) Por el objeto .....	361
§ 247. 4) Por la oportunidad en que operan .....	361

§ 248. 5) Por las funciones que cumplen .....	361
§ 249. 6) Por los derechos y obligaciones conferidos	362
§ 250. Diferencia con la seña confirmatoria .....	364
§ 251. Diferencia con la indemnización prevista para el supuesto de sobreseimiento del juicio ejecutivo .....	365
§ 252. Diferencias con las cláusulas de estabilización .....	366

## PARTE SEGUNDA

## LA CLÁUSULA PENAL EN LAS RELACIONES JURÍDICAS PARTICULARES

## CAPÍTULO I

## LA CLÁUSULA PENAL ANTE LAS RELACIONES JURÍDICAS CIVILES

I. El derecho de las obligaciones .....	373
§ 253. 1) La cláusula penal en las convenciones extintivas. Transacciones .....	373
§ 254. Reducción de las penas excesivas ....	373
§ 255. Reducción o aumento de las penas en los supuestos de onerosidad sobreviniente .....	375
§ 256. 2) La cláusula penal que asegura el cumplimiento de las rentas indemnizatorias .....	377
II. El derecho de los contratos .....	378
§ 257. 1) La cláusula penal en la compraventa ....	378
§ 258. 2) La cláusula penal en la cesión de créditos y en la permuta .....	379
§ 259. 3) La cláusula penal en las relaciones locativas	380
§ 260. La constitución en mora .....	380
§ 261. Las cláusulas que establecen indemnizaciones sobre la base de porcentuales sobre los alquileres .....	383
§ 262. Pautas para la reducción .....	386

§ 263. ¿Pueden acumularse alquileres y cláusulas penales? .....	386
§ 264. Las cláusulas penales pactadas en los contratos de locación prorrogados por las leyes de emergencia .....	387
§ 265. a) La inaplicabilidad de la cláusula penal .....	388
§ 266. b) La cláusula penal en los casos en que el inquilino tenía derecho a permanecer en el inmueble peticionando la fijación de un nuevo canon .	389
§ 267. c) La validez de las penas estipuladas para el incumplimiento de otras obligaciones que no son las de restituir el inmueble .....	390
§ 268. d) Monto a depositar para enervar la acción de desalojo por falta de pago .....	390
§ 269. Las cláusulas penales pactadas en los subarriendos .....	391
§ 270. Preferencia legal para el cobro de la cláusula penal .....	392
§ 271. 4) La cláusula penal en las donaciones .....	392
§ 272. 5) La cláusula penal en los contratos aleatorios; en el depósito y en el comodato ....	393
§ 273. 6) La cláusula penal en el mutuo .....	393
III. Los derechos reales .....	394
§ 274. 1) La cláusula penal en el pago de las expensas comunes derivadas del régimen de la propiedad horizontal .....	394
§ 275. 2) La cláusula penal en los actos jurídicos que formalizan garantías hipotecarias .....	396
§ 276. a) Intereses moratorios y cláusulas pactadas para los casos de ejecución judicial .....	396
§ 277. b) Cláusulas que tienden al aseguramiento de una renta fija .....	397

§ 278. c) Un requisito específico: la estimación en dinero .....	399
§ 279. d) Los techos o topes monetarios en las hipotecas y las cláusulas penales .	399
§ 280. e) La preferencia para el cobro .....	400
§ 281. 3) Las cláusulas penales en los actos jurídicos constitutivos de usufructo, uso, habitación y servidumbre. Penas que acceden a obligaciones <i>propter rem</i> .....	400
IV. La cláusula penal en las obligaciones derivadas del derecho de familia .....	405
§ 282. 1) Esponsales .....	405
§ 283. 2) La cláusula penal en las convenciones prematrimoniales .....	408
§ 284. 3) La cláusula penal en los convenios de liquidación de la sociedad conyugal .....	409
§ 285. Las cláusulas penales son deudas personales o propias, y no comunes de los cónyuges .....	410
§ 286. V. La cláusula penal ante el derecho sucesorio testamentario .....	412
§ 287. VI. La cláusula penal ante la obra cinematográfica ..	417

## CAPÍTULO II

LA CLÁUSULA PENAL ANTE EL DERECHO MERCANTIL  
Y AERONÁUTICO

§ 288. Carencia de normas específicas en la teoría general de los contratos comerciales .....	419
§ 289. La cláusula penal y el contrato de transporte comercial: cláusulas penales y cláusulas limitativas de la responsabilidad .....	419
§ 290. La indemnización legalmente tarifada para los casos de retardo .....	421
§ 291. Las cláusulas penales incorporadas al contrato de transporte .....	423
§ 292. La cláusula penal en el contrato de mandato comercial	427

§ 293. La cláusula penal en el contrato de comisión .....	427
§ 294. La cláusula penal en el contrato de seguros .....	428
§ 295. La cláusula penal en los contratos de mutuo, depósito, compraventa mercantil y cuenta corriente .....	429
§ 296. La cláusula penal en las nuevas formas de contratación y en especial en el derecho financiero .....	430
§ 297. I) <i>Leasing</i> .....	431
§ 298. II) <i>Factoring</i> .....	435
§ 299. III) Otras formas de contratación bancaria ..	436
§ 300. IV) Contratos de transmisión de tecnología ..	436
§ 301. La cláusula penal en algunos títulos circulatorios ....	437
§ 302. I) La cláusula penal en el cheque .....	437
§ 303. II) La cláusula penal en las letras de cambio, vales y pagarés .....	438
§ 304. La cláusula penal en la Ley de Sociedades .....	443
§ 305. Principios generales .....	443
§ 306. Las cláusulas accesorias a la obligación de inte- grar los aportes .....	443
§ 307. Las indemnizaciones tarifadas en favor del ac- cionista perjudicado por la privación del dere- cho de suscripción preferente .....	445
§ 308. Las cláusulas penales en las sociedades irregu- lares .....	446
§ 309. Las sanciones previstas en el art. 302 de la ley 19.550 .....	449
§ 310. Las cláusulas penales pactadas en los actos jurídicos que formalizan garantías prendarias sometidas al régimen de la ley 12.962 .....	449
§ 311. Posibilidades de su concertación .....	449
§ 312. Extensión del privilegio .....	450
§ 313. Pautas para la reducción .....	451
§ 314. La cláusula penal en la Ley de Navegación 20.094 .	451
§ 315. La posibilidad de pactar cláusulas penales ..	451
§ 316. Especial referencia a la limitación de responsa- bilidad del armador .....	452
§ 317. La indemnización tarifada del locador del bu- que .....	453

§ 318. La cláusula penal ante el derecho aeronáutico. Breves nociones .....	454
§ 319. El contrato de construcción de aeronaves ....	454
§ 320. Los contratos de utilización de aeronaves ....	455
§ 321. El contrato de transporte .....	455

## CAPÍTULO III

## LA CLÁUSULA PENAL EN EL DERECHO CONCURSAL

§ 322. El incumplimiento de una cláusula penal como hecho revelador de la cesación de pagos .....	457
§ 323. La necesidad de depositar las cláusulas penales para la procedencia del levantamiento sin trámite .....	458
§ 324. El depósito en pago o en calidad de embargo "antes" de la declaración de la quiebra .....	459
§ 325. Algunas sanciones civiles impuestas por la Ley de Concursos. Sus diferencias con las cláusulas penales .....	460
§ 326. 1) La multa prevista para los acreedores que ejecutan en remate no judicial .....	460
§ 327. 2) Las sanciones previstas a los cómplices del fallido .....	461
§ 328. La suspensión del curso de las penas moratorias ante la presentación en concurso preventivo o la declaración de la quiebra o concurso civil ..	461
§ 329. Las penas "compensatorias" y la presentación en concurso preventivo o la declaración de la quiebra o concurso civil .....	465
§ 330. 1) Incumplimiento producido "antes" de la presentación en concurso preventivo o declaración de la quiebra o concurso civil .....	466
§ 331. 2) Deudor no moroso al momento de la presentación del concurso preventivo o de la declaración de la quiebra ..	466
§ 332. 3) Las penas compensatorias y la resolución del contrato en la quiebra ..	467

§ 333. Conversión de las penas que no tienen por objeto dar sumas de dinero .....	469
§ 334. Las cláusulas penales constituídas por terceros y el concurso del deudor .....	470

## CAPÍTULO IV

## LAS CLÁUSULAS PENALES EN EL CONTRATO DE TRABAJO

§ 335. La posibilidad de pactar cláusulas penales en los contratos de trabajo .....	473
§ 336. 1) Cláusulas que prevén el incumplimiento de prestaciones a cargo de la patronal .....	473
§ 337. 2) Cláusulas que prevén el incumplimiento de prestaciones a cargo del trabajador .....	474
§ 338. La naturaleza jurídica del poder disciplinario de la patronal .....	476
§ 339. Naturaleza jurídica de las indemnizaciones tarifadas legalmente .....	481
§ 340. La sanción impuesta por la ley que regula el trabajo del personal de la industria de la construcción .....	481

## CAPÍTULO V

## LA CLÁUSULA PENAL EN LA CONTRATACIÓN PÚBLICA

§ 341. Algunas nociones previas sobre la contratación pública .....	485
§ 342. La cláusula penal en las relaciones jurídico-administrativas .....	486
§ 343. Sistemas de garantías jurídicas: contratación pública y privada .....	487
§ 344. La cláusula penal en la contratación administrativa .....	488

§ 345. Diferencias entre las “penas contractuales” civiles y administrativas .....	489
§ 346. Creación extracontractual de sanciones administrativas .....	492
§ 347. Multas y cláusula penal .....	493
§ 348. Garantías y cláusula penal .....	494
§ 349. Garantía provisional o precontractual: naturaleza y régimen jurídico .....	495
§ 350. Garantía definitiva o contractual: naturaleza y régimen jurídico .....	497
§ 351. 1) ¿Es una prenda? .....	497
§ 352. 2) ¿Es un depósito? .....	499
§ 353. 3) ¿Es una convención innominada? ..	501
§ 354. Garantía definitiva y cláusula penal. Diferencias	502
§ 355. a) Daños mínimos y superiores .....	503
§ 356. b) Pacto expreso de liberación .....	504
§ 357. c) Preferencias y privilegios .....	504
§ 358. d) Presupuestos de exigibilidad. Caso fortuito y mora .....	504
§ 359. Garantía y cláusula penal. Similitudes .....	506
§ 360. Conclusiones .....	506

## CAPÍTULO VI

## ALGUNAS CUESTIONES TRIBUTARIAS

§ 361. Advertencia inicial .....	509
§ 362. El impuesto a las ganancias .....	509
§ 363. 1) Contribuyentes en general .....	511
§ 364. 2) Contribuyente-empresa .....	515
§ 365. Impuesto sobre los ingresos brutos .....	520
§ 366. El principio general .....	520
§ 367. Casos particulares .....	521
§ 368. Impuesto de sellos .....	521
§ 369. Cláusula estipulada en el mismo instrumento que la principal .....	522

§ 370. Cláusula penal estipulada en instrumentos se- parados .....	525
§ 371. Tasa de justicia .....	527
§ 372. El impuesto al valor agregado .....	529

## CAPÍTULO VII

LA CLÁUSULA PENAL EN LOS CONTRATOS  
EXTRANACIONALES

§ 373. Advertencia inicial .....	531
§ 374. Ubicación dentro de las normas que rigen los contratos .....	531
§ 375. Dificultades del tema .....	532
§ 376. Contenido de la terminología utilizada .....	532
§ 377. Estudio generalizado y no particularizado ..	533
§ 378. Estudio exclusivo del "derecho" aplicable ....	534
§ 379. El punto de partida .....	534
§ 380. El método aplicable .....	535
§ 381. La influencia de la autonomía de la voluntad .....	536
§ 382. Los distintos supuestos .....	541
§ 383. Eficacia general de la cláusula .....	543
§ 384. Objeto de la cláusula .....	544
§ 385. El principio de la inmutabilidad de la pena ..	545
§ 386. 1) La reducción por cumplimiento par- cial .....	545
§ 387. 2) La reducción de las cláusulas excési- vas .....	546
§ 388. Requisitos para la exigibilidad .....	547
§ 389. Efectos de la cláusula .....	547

## CAPÍTULO VIII

LA CLÁUSULA PENAL EN LOS TRATADOS  
INTERNACIONALES

§ 390. Nociones previas .....	549
§ 391. Tratado .....	549
§ 392. Tratados-normativos o tratados-leyes ( <i>Vereinbarung, Traité-lois, law marking treaties</i> ) y tratados-convenciones o tra- tados-contratos ( <i>Rechtsgeschafte</i> ) ....	550
§ 393. Determinación del tema propuesto .....	554
§ 394. Principios que los rigen .....	555
§ 395. La viabilidad del pacto de una cláusula penal	555
§ 396. El " <i>pacta sunt servanda</i> " .....	555
§ 397. Los medios compulsivos en general .....	556
§ 398. La licitud del objeto pactado .....	559

## CAPÍTULO IX

## ALGUNAS CUESTIONES PROCESALES

§ 399. El modo de proponer la demanda .....	563
§ 400. Vía procesal .....	564
§ 401. El contenido de la sentencia .....	571
§ 402. La competencia en razón de la cuantía .....	573
§ 403. Competencia en razón del lugar .....	578
§ 404. Competencia en razón de la materia .....	579
§ 405. El procedimiento arbitral cuando se reclaman cláusulas penales pactadas en contratos de socie- dades .....	579
§ 406. Recurso de apelación .....	582
§ 407. Apelación ordinaria ante la Corte Suprema ..	583
§ 408. El recurso de inaplicabilidad de la ley o doc- trina legal en el ordenamiento procesal de la provincia de Buenos Aires .....	585
§ 409. Improcedencia del recurso extraordinario ....	585

§ 410. Improcedencia del recurso de casación cuando se resuelve sobre la reducción de la cláusula penal .....	586
§ 411. Monto por el cual se ordenan medidas precautorias .....	587
§ 412. Monto sobre el cual deben regularse los honorarios .....	588
§ 413. Pronunciamiento sobre costas .....	589
BIBLIOGRAFÍA .....	591