

**LUIS F. P. LEIVA FERNÁNDEZ**

# Tratado de los contratos. Parte general

.....  
Tomo I

THOMSON REUTERS  
**LA LEY**

## ÍNDICE GENERAL

---

### TOMO I

Prólogo.....	XXXV
--------------	------

#### CAPÍTULO I

#### FUNDAMENTOS DEL CONTRATO

§ 1. Definiciones.....	1
1. Ubicación metodológica de las reglas contractuales en el Código Civil y Comercial de la Nación .....	1
2. Definición de contrato. Pertinencia de una definición legal .....	1
3. ¿La regla del art. 957 es una definición o es un concepto? .....	3
4. El concepto de contrato del Código Civil y Comercial cotejado con el del Código Civil de Vélez .....	3
5. Otras definiciones de “contrato” .....	4
§ 2. El contrato como acto jurídico .....	6
6. El contrato es un acto jurídico .....	6
7. Como acto jurídico es bilateral. Exclusión de los actos jurídicos unilaterales .....	7
8. Exclusión de los cuasicontratos y de la teoría de las relaciones contractuales de hecho.....	8
9. En derecho argentino corresponde referirse a “acto jurídico” y no a “negocio jurídico” .....	11
§ 3. Caracteres .....	13
10. Contenido patrimonial del contrato.....	13
11. Pluralidad de partes o pluralidad de personas. Autocontrato o contrato consigo mismo.....	14

12. Asentimiento y consentimiento. Manifestación del consentimiento .....	15
13. Deben concurrir intereses contrapuestos .....	17
14. Los elementos esenciales, naturales y accidentales del contrato .....	18
15. La importancia de establecer el concepto de elemento esencial particular en el Código Civil y Comercial de la Nación .....	19
§ 4. Convención y contrato .....	20
16. Concepto de convención. Diferencias entre convención y contrato .....	20
17. Uso incorrecto de la palabra "convención" .....	21
18. Relaciones entre convención y contrato. La convención es género y el contrato especie .....	23
a) Contrato equiparado a la convención. Concepción amplísima del contrato .....	24
b) Concepción amplia del contrato .....	24
c) Concepción intermedia del contrato .....	25
d) Concepción restringida del contrato .....	26
§ 5. Fines del contrato .....	26
19. El contrato tiene por finalidad de crear, regular, modificar, transferir o extinguir relaciones jurídicas patrimoniales .....	26
20. ¿A qué relaciones jurídicas patrimoniales se refiere el Código? .....	27
21. Importancia del contrato .....	28
§ 6. El contrato y su protección constitucional .....	29
22. El contrato y el derecho de propiedad. Protección constitucional del contrato .....	29
§ 7. Diferencias del contrato con otras instituciones jurídicas .....	31
23. Distinción entre el contrato, la ley, el contrato administrativo, la sentencia y el convenio colectivo de trabajo .....	31
§ 8. Libertad de contratar, autonomía de la voluntad y efecto vinculante del contrato .....	32
24. La libertad de contratación como regla .....	32
25. Situaciones en las que la libertad contractual está reducida .....	33
26. Alcance de la regla .....	34
a) Derecho a contratar o no contratar .....	35
b) Derecho de contratar con persona determinada o no hacerlo .....	35
c) Derecho a contratar dentro de los límites impuestos por la ley, el orden público, la moral y las buenas costumbres .....	37
27. El efecto vinculante del contrato. El contrato es la ley de las partes. El principio <i>pacta sunt servanda</i> .....	37

28. Sustento normativo y protección constitucional del efecto vinculante del contrato .....	38
29. Límites a las facultades de los jueces. El juez es ajeno al contenido del contrato .....	39
30. Autorización legal para que el juez intervenga en los contratos .....	40
a) Facultades judiciales para integrar el contrato .....	40
b) Facultades judiciales para corregir el contrato .....	40
c) Casos en los que el orden público obliga al juez a intervenir .....	41
§ 9. Importancia de la buena fe en el contrato .....	41
31. La buena fe es un parámetro sustancial al que debe adecuarse el contrato. La eticidad en el derecho contractual .....	41
32. Acepciones de la expresión "buena fe" .....	42
33. Extensión de la fuerza vinculante del contrato a las consecuencias que puedan considerarse comprendidas en él .....	44
§ 10. Regulación uniforme de contratos civiles y comerciales .....	45
34. La unificación de las obligaciones y contratos civiles y comerciales .....	45
§ 11. Incidencia del contrato en las otras ramas del derecho civil y en el derecho administrativo .....	53
35. El contrato en el ámbito de los derechos reales. El tipo de cada derecho real .....	53
36. El contrato en el ámbito de los derechos reales. El contrato como título del derecho real .....	54
37. El contrato en el ámbito de los derechos reales. ¿Los contratos pueden modificar o extinguir derechos reales? La constitución, ejercicio y extinción del derecho real de condominio .....	55
a) El contrato incide en la constitución del condominio con indivisión forzosa .....	55
b) El contrato también incide en el ejercicio de este derecho real .....	56
c) El contrato también incide en la extinción de este derecho real .....	56
38. El contrato en el ámbito de los derechos reales. Derecho real de usufructo .....	57
39. El contrato en el ámbito de los derechos reales. Derecho real de servidumbre .....	58
40. El contrato en el ámbito de los derechos reales. En los derechos reales de garantía .....	59
41. El contrato en el ámbito de los derechos intelectuales. ¿Los contratos pueden modificar o extinguir derechos intelectuales? .....	60
42. Conclusiones a este respecto .....	61
43. El contrato en el ámbito del derecho de familia .....	61

44. El contrato y el derecho sucesorio.....	64
45. Contrato y contrato administrativo .....	65

## CAPÍTULO II

## CLASIFICACIÓN DE LOS CONTRATOS

§ 12. Las clasificaciones jurídicas del contrato.....	67
46. Conveniencia e inconveniencia de incluir clasificaciones en el Código.....	67
47. Pautas clasificatorias más usuales .....	71
48. Antecedentes de la clasificación jurídica de los contratos .....	71
49. Los conceptos de acto jurídico bilateral y de contrato bilateral son diferentes.....	71
50. Las clasificaciones legales del Código Civil y Comercial de la Nación. Clasificación según la cantidad de sujetos obligados. Contratos unilaterales y bilaterales perfectos o sinalagmáticos .....	72
51. La categoría de contratos plurilaterales .....	73
52. Los contratos bilaterales pueden ser perfectos o bilaterales imperfectos, también llamados sinalagmáticos imperfectos.....	74
53. Efectos de la clasificación de contratos bilaterales o unilaterales .....	75
54. Clasificación según las formas que deben cumplirse para su validez: contratos formales y solemnes. Síntesis del sistema de clasificación de las formas.....	76
55. La categoría de contratos solemnes. Concepto y ejemplos .....	78
56. Quid de la relación entre contratos formales y reales en el Código histórico.....	79
57. La categoría de contratos formales no solemnes .....	80
58. La categoría de contratos no formales o informales.....	81
59. La categoría de contratos reales fue suprimida por el Código Civil y Comercial de la Nación .....	81
60. Clasificación según la onerosidad: contratos celebrados a título oneroso o a título gratuito .....	83
61. Los contratos neutros escapan a esta clasificación .....	85
62. La regla es la onerosidad de los contratos.....	85
63. Utilidad de la clasificación de contratos onerosos y gratuitos... ..	86
64. Clasificación según se conozca al momento de contratar su ventaja o desventaja: contratos conmutativos o aleatorios .....	88
65. La ubicación metodológica es deficiente .....	89
66. Sin embargo existen contratos aleatorios y a la vez gratuitos... ..	89
67. Importancia de la cuestión: las consecuencias de admitir que existen contratos aleatorios y a la vez gratuitos .....	92

68. Clasificación de los contratos aleatorios .....	92
69. Enumeración de algunos contratos aleatorios .....	93
70. Clasificación según estén o no regulados legalmente: contratos típicos y atípicos. Crítica a denominar a esta clasificación como contratos nominados e innominados.....	94
71. Contratos con mera tipicidad social.....	96
72. Reglas aplicables a los contratos atípicos o innominados.....	97
73. Primera jerarquía normativa que regula los contratos atípicos: la voluntad de las partes .....	98
74. Segunda jerarquía normativa que regula los contratos atípicos: las normas generales sobre contratos y obligaciones .....	99
75. Tercera jerarquía normativa que regula los contratos atípicos: los usos y prácticas del lugar de celebración .....	99
76. Cuarta jerarquía normativa que regula los contratos atípicos: las disposiciones correspondientes a los contratos nominados afines que son compatibles y se adecuan a su finalidad .....	101
77. ¿Es conveniente regular contratos atípicos para hacerlos típicos? .....	103
78. Clasificación según exista o no libertad de negociación: contratos discrecionales o paritarios y contratos por adhesión .....	104
79. Los contratos discrecionales o paritarios .....	105
80. Contratos de larga duración .....	105
§ 13. Contratos celebrados por adhesión .....	106
81. Origen y necesidad de la contratación por adhesión a cláusulas predispuestas .....	106
82. Concepto y diferencias entre las tres categorías. Contrato por adhesión a cláusulas generales predispuestas .....	107
83. Ámbito de la libertad contractual en los contratos celebrados por adhesión.....	109
84. Caracteres del contrato celebrado por adhesión a cláusulas generales .....	110
85. Naturaleza jurídica de las cláusulas generales predispuestas .....	111
§ 14. Contratos de consumo .....	111
86. La tercera categoría: los contratos de consumo.....	111
87. ¿Qué son los contratos de consumo? .....	112
88. El derecho del consumidor o del consumo .....	112
89. Ubicación metodológica de los contratos de consumo. Ubicación en legislación extranjera .....	115
§ 15. Clasificaciones no jurídicas.....	116
90. Clasificaciones no jurídicas según la finalidad económica-social de los contratos .....	116

## CAPÍTULO III

## EL CONSENTIMIENTO EN LOS CONTRATOS

§ 16. La unión de voluntades .....	117
91. El consentimiento. Concepto .....	117
92. Concepto de relación jurídica patrimonial .....	118
93. El consentimiento según las categorías de contratos previstos en el Código Civil y Comercial .....	119
94. La teoría de las relaciones contractuales de hecho. Su crítica ...	121
95. Sistemas de solución de los conflictos entre la voluntad real y la declarada .....	124
96. Concepto de perfeccionamiento del contrato. Sus requisitos ....	127
a) Recepción de la aceptación de una oferta .....	127
b) Conducta de las partes que sea suficiente para demostrar la existencia de un acuerdo .....	128
§ 17. La oferta contractual .....	129
97. La oferta es un acto jurídico unilateral y recepticio .....	129
98. Requisitos de la oferta contractual .....	130
a) La oferta debe ser dirigida a persona determinada o determinable .....	130
b) El oferente debe tener intención de obligarse .....	131
c) La oferta debe contener las precisiones necesarias para establecer los efectos en caso de ser aceptada. La situación en el Código de Vélez Sarsfield .....	131
d) El contenido de la oferta en el Código Civil y Comercial de la Nación .....	132
99. Diferencias entre la oferta de contrato, las tratativas previas y los acuerdos parciales del art. 982 del Código Civil y Comercial de la Nación .....	133
100. La oferta al público. Concepto de invitación a ofertar .....	134
101. Diferencias de la invitación a ofertar con la oferta .....	136
102. Diferencia de la invitación a ofertar con el art. 1103 del Código Civil y Comercial .....	137
103. Fuerza vinculante de la oferta .....	137
104. Concepto de oferta vinculante, a plazo o condicionada. Oferta irrevocable .....	139
105. Oferta no vinculante .....	142
106. Oferta hecha entre presentes o por medio de una comunicación instantánea .....	142
107. Oferta entre ausentes .....	142

108. Existencia de plazo dependiendo de si la oferta es entre presentes o entre ausentes .....	143
109. Oferta entre presentes. Supuesto de oferta simple .....	143
110. Oferta entre presentes. Supuesto de oferta a término .....	143
111. Oferta entre ausentes. Supuesto de oferta simple .....	144
112. Oferta entre ausentes. Supuesto de oferta a término .....	144
113. <i>Dies a quo</i> del plazo de vigencia de la oferta .....	144
§ 18. Vicisitudes de la oferta .....	145
114. Los conceptos de retiro y revocación de la oferta .....	145
115. La retractación de la oferta prevista en el art. 975 del Código Civil y Comercial de la Nación .....	145
116. Derecho a retractar la oferta o la aceptación .....	146
117. Responsabilidad precontractual por revocación intempestiva de oferta no vinculante .....	146
118. Caducidad de la oferta por muerte o incapacidad del oferente. Momento en que se produce .....	149
119. Justificación de la solución legal .....	149
120. El art. 976 del Código Civil y Comercial de la Nación, en su párr. 2º, es un supuesto de responsabilidad precontractual con factor de atribución objetivo .....	150
121. ¿Es justa la solución del párr. 2º del art. 976? .....	151
122. El perfeccionamiento del contrato plurilateral. Concepto de contrato plurilateral .....	152
123. Perfeccionamiento del contrato plurilateral .....	153
124. Reglas generales sobre la validez de los contratos asociativos ..	153
§ 19. La aceptación .....	154
125. Aceptación de la oferta. Concepto .....	154
126. Requisitos de validez y eficacia de la aceptación .....	154
§ 20. El perfeccionamiento del contrato .....	156
127. Perfeccionamiento del contrato .....	156
128. Contraoferta hecha por el aceptante cuya aceptación es comunicada de inmediato por el oferente originario. Colisión entre los arts. 978 y 982 del Código Civil y Comercial de la Nación ..	157
129. Tiempo y lugar de perfeccionamiento del contrato perfeccionado mediante la aceptación inmediata de una contraoferta .....	159
130. Formas en que se debe expresar la voluntad de aceptar. Una cuestión de método .....	160
131. La conformidad con la oferta debe ser total ¿o sólo sobre los elementos esenciales particulares? .....	161
132. Aceptación de la oferta a través de la realización de actos materiales .....	161

133. Aceptación de la oferta guardando silencio. Valor del silencio como manifestación de la voluntad.....	162
134. El art. 263 del Código Civil y Comercial de la Nación y sus cambios .....	163
135. Utilidad práctica de la regla sobre el silencio .....	164
136. La aceptación como acto unilateral de voluntad y el perfeccionamiento del contrato.....	166
§ 21. El perfeccionamiento del contrato entre presentes y entre ausentes..	166
137. Diferencias en la contratación entre presentes y ausentes. Teorías extremas e intermedias en el derogado Código Civil .....	166
a) Teoría de la información.....	167
b) Teoría de la declaración .....	168
c) Teoría de la expedición, emisión o remisión .....	168
d) Teoría de la recepción.....	168
138. Sistema del Código Civil de Vélez Sarsfield .....	168
139. La verdadera dimensión del problema .....	169
140. Diferencias en la contratación entre presentes y ausentes. La cuestión en el Código Civil y Comercial .....	170
a) Perfeccionamiento del contrato entre presentes.....	170
b) Perfeccionamiento del contrato entre ausentes.....	170
141. <i>Quid</i> del contrato celebrado en parte entre presentes y en parte entre ausentes .....	171
142. Retracción de la aceptación .....	172
143. Contrato celebrado mediante acuerdos parciales que reúnan los elementos esenciales de un contrato en particular. El perfeccionamiento del contrato previsto en el art. 982.....	173
144. Origen del art. 982: la teoría alemana de la <i>Punktation</i> (Puntualización).....	174
145. Voluntades que deben concurrir a otorgar el consentimiento ...	175
146. ¿Cómo se integra el resto del contrato? .....	175
147. Qué elementos deben integrarse con posterioridad .....	176
148. Solución en caso de duda sobre si hubo consentimiento sobre todos los elementos esenciales particulares, su objeto y causa .	177
149. Valor de la minuta o borrador .....	177
150. Concepto de carta de intención.....	178
151. La carta de intención carece de fuerza vinculante .....	179
152. Valor interpretativo de las cartas de intención .....	180
153. Las cartas de intención en el Proyecto de 1998.....	181
154. ¿Cuándo producen sus efectos los actos recepticios “oferta” y “aceptación”?.....	181
155. ¿Cuándo se considera recibida la oferta? Implicancias.....	183

156. ¿Cuándo se considera recibida la aceptación? Implicancias .....	184
157. Se considera recibida la aceptación cuando se conoce o debió conocerse.....	184
158. Esquema del íter de formación del contrato y sus vicisitudes ...	185
§ 22. Las tratativas contractuales .....	186
159. Control de legalidad sobre las tratativas contractuales .....	186
160. Control específico sobre las cláusulas generales predispuestas .	187
161. Cognición y comprensión. Previo a su comprensión las cláusulas predispuestas deben ser cognoscibles por el no predisponente.....	188
162. Cláusulas prohibidas por sus características formales.....	188
163. El movimiento <i>Plain English</i> .....	189
164. La sanción por violar el art. 985 es la nulidad parcial.....	192
165. Contratos a los que se aplica esta regla. Defecto de legística ....	192
166. Las conclusiones de las VII Jornadas Nacionales de Derecho Civil sobre este tema .....	193
167. Las cláusulas particulares. Concepto .....	194
168. Interpretación de cláusulas particulares en colisión con cláusulas generales predispuestas.....	194
169. Interpretación de cláusulas predispuestas ambiguas.....	195
170. La regla interpretativa contra <i>proferentem</i> es complementaria de las previstas para los contratos en general.....	196
171. Control de cláusulas abusivas. Método seguido por el Código Civil y Comercial de la Nación. Contratos a los que se aplica.	197
172. Concepto de abuso. Sanción de nulidad.....	198
173. Algunos supuestos de cláusulas abusivas en particular: incs. a) y b) del art. 988 .....	200
174. Las cláusulas sorprendivas son abusivas. Inc. c) del art. 988.....	201
175. Sanción prevista para la incorporación de cláusulas abusivas ..	202
176. Cómo se controla en derecho comparado la legitimidad de las condiciones generales.....	202
177. El sistema del Código Civil y Comercial de la Nación es mixto	203
178. Del control administrativo en derecho comparado resultan listas negras o grises de cláusulas abusivas .....	204
179. Algunas aplicaciones de listas negras o grises en derecho argentino .....	206
§ 23. Tratativas contractuales y responsabilidad precontractual.....	206
180. Origen y planteo actual de la responsabilidad precontractual..	206
181. Concepto de responsabilidad contractual y extracontractual ...	210
182. La libertad de contratar o no hacerlo.....	211

183. Las tratativas precontractuales o <i>pourparlers</i> .....	213
184. Deberes de conducta durante las tratativas precontractuales ...	215
a) Deber de guardar buena fe lealtad .....	215
b) Deber de cooperación.....	216
c) Deber de información .....	216
d) Deber de custodia.....	220
e) Deber de confidencialidad.....	221
185. Naturaleza de la responsabilidad precontractual .....	222
186. Posturas que afirman la naturaleza contractual de la responsabilidad precontractual.....	222
a) Tesis de Ihering .....	222
b) Tesis de Faggella .....	223
c) Tesis de Raymond Saleilles.....	223
187. Teorías que afirman la naturaleza extracontractual de la responsabilidad precontractual .....	223
a) Tesis de la culpa aquiliana.....	224
b) Tesis del abuso del derecho de no contratar .....	224
c) Tesis de la declaración unilateral de voluntad.....	225
188. Tesis que sostiene que la responsabilidad precontractual pertenece a un tercer género .....	225
189. El enfoque correcto. Tesis de la naturaleza múltiple.....	225
190. Algunos supuestos de responsabilidad precontractual. Omisión del Código Civil y Comercial.....	227
a) Ruptura intempestiva de las negociaciones .....	227
b) Responsabilidad precontractual por no respetarse los acuerdos parciales ya logrados .....	229
c) Responsabilidad precontractual por iniciar o continuar negociaciones sin seriedad .....	230
d) Responsabilidad precontractual por dolo en la no celebración del contrato.....	231
e) Retracción de oferta no vinculante.....	232
f) Retracción de oferta vinculante .....	232
191. El deber de obrar de buena fe como paradigma del factor de atribución subjetivo en la responsabilidad precontractual.....	234
192. El deber confidencialidad durante las tratativas contractuales .	236
193. Alcance del deber de confidencialidad en esta etapa.....	236
194. El deber de confidencialidad en otras normas jurídicas.....	238
a) La Ley de Confidencialidad 24.766 .....	238
b) Ley de Patentes de Invención y Modelos de Utilidad 24.481 modificada por la ley 25.859 .....	238

195. El deber de confidencialidad en el postcontrato. La responsabilidad postcontractual .....	239
196. El deber de confidencialidad en los proyectos europeos .....	240
§ 24. Contratos preliminares.....	242
197. Concepto de contrato preliminar.....	242
198. Denominaciones usuales.....	245
199. Utilidad del contrato preliminar .....	246
200. Contenido del contrato preliminar.....	247
201. Extinción del contrato preliminar. Prórroga de todos los tipos de contratos preliminares previstos en la Sección 4 <sup>a</sup> .....	249
202. Promesa de celebrar un contrato. Reglas aplicables .....	250
203. Promesa de contrato y boleto de compraventa inmobiliaria.....	253
204. Contrato de opción. Reglas aplicables .....	255
205. Contenido del contrato de opción.....	255
206. Transmisión de la opción contractual .....	256
§ 25. Pacto de preferencia y contrato sujeto a conformidad .....	257
207. Definición de contrato de preferencia. Una cuestión de legística .....	257
208. Antecedentes de esta modalidad contractual .....	258
209. El pacto de preferencia en la doctrina .....	260
210. Caracteres del contrato de preferencia .....	262
211. Disposiciones sobre derecho de preferencia o tanteo en el Código Civil y Comercial. Causas legales de preferencia .....	264
212. Contratos a los que puede aplicarse el pacto de preferencia.....	265
213. Diferencia del contrato de preferencia con el contrato de opción .....	266
214. Pacto de preferencia unilateral y bilateral .....	266
215. Obligación que queda a cargo del promitente.....	267
a) Prestación de no hacer seguida por otra de hacer.....	267
b) Prestación de hacer. El enfoque correcto .....	268
216. Ejercicio de la opción.....	268
a) Primera actividad a cargo del otorgante.....	268
b) Única actividad a cargo del beneficiario.....	269
c) Segunda actividad a cargo del otorgante .....	270
d) Términos a igualar por el beneficiario y a evaluar por el otorgante .....	270
217. Degradación del valor económico del contrato objeto de la preferencia .....	270
218. Consecuencias del incumplimiento del pacto de preferencia ....	271
219. Subasta del bien sujeto al contrato de preferencia.....	272
220. Extinción del pacto de preferencia .....	273

221. Contrato sujeto a la conformidad o autorización de un tercero. Antecedentes de la norma contenida en el art. 999 .....	273
222. Utilidad de la previsión del art. 999 .....	273
223. El contrato celebrado sin la conformidad o autorización requerida es válido pero ineficaz.....	275
224. Condición suspensiva e inoponibilidad .....	275
§ 26. Vicios del consentimiento .....	276
225. Vicios de la voluntad. Remisión.....	276
226. El origen de la "sorpresa" como tema de análisis en el derecho argentino .....	277
227. Caracterización de lo sorpresivo por aproximación al abuso del derecho.....	278
228. El tratamiento de las cláusulas sorpresivas en el derecho extranjero.....	280
229. Breve acotación sobre la sorpresa en el derecho del consumidor .....	282
230. Un ejemplo sobre la contratación por sorpresa .....	285
231. La voluntad tiene múltiples matices .....	286
232. Tampoco todos los defectos de volición se traducen en vicios de la voluntad .....	286
233. Caracterización jurídica de la sorpresa como vicio de la voluntad.....	287
234. Cabe preguntarse. ¿La sorpresa es un vicio puntual o un vicio general? .....	288
235. Conclusiones sobre la sorpresa como fundamento de la revocación en la contratación de consumo.....	288

## CAPÍTULO IV

## INCAPACIDAD E INHABILIDAD PARA CONTRATAR

§ 27. La capacidad de ejercicio.....	291
236. El método seguido en orden a la capacidad en el Código Civil derogado .....	291
237. El contenido de las reglas sobre capacidad en la Parte General de los contratos en el Código de Vélez .....	292
238. El sistema del Código Civil y Comercial de la Nación .....	294
239. Síntesis del sistema actual de capacidad.....	294
a) Capacidad .....	294
b) Capacidad de ejercicio, anteriormente denominada "capacidad de hecho" .....	294
c) Personas con capacidad restringida e inhabilitadas por prodigalidad.....	295

d) Inhabilidad, antes denominada "incapacidad de derecho" en el Código Civil derogado.....	295
240. Supuestos de incapacidad de ejercicio en el Código Civil y Comercial.....	296
a) Contrato celebrado en nombre del <i>nasciturus</i> .....	296
b) Contrato celebrado por quien no tiene la edad y el grado de madurez suficiente previsto en la sección 2da. sobre "persona menor de edad".....	297
c) Contrato celebrado por menor de edad autorizado por la ley o sus progenitores.....	298
d) Contrato celebrado por menor emancipado.....	298
e) Contrato celebrado por persona incapaz o con capacidad restringida.....	299
f) Contrato celebrado por persona inhabilitada por prodigalidad .....	300
g) Contrato celebrado por persona condenada penalmente a más de tres años de prisión .....	301
241. Breve síntesis de las personas con incapacidad de ejercicio .....	301
a) Personas que tienen incapacidad de ejercicio.....	301
b) Personas que son capaces de ejercicio pero con restricciones .....	302
§ 28. Acción de nulidad relativa por falta de capacidad del contratante ...	302
242. Ámbito de aplicación de la regla del art. 1000 .....	302
243. Legitimación activa para plantear la acción de nulidad.....	303
244. Legitimación del propio incapaz o sus sucesores universales para incoar la acción de nulidad .....	305
245. Se niega legitimación activa a quien, aun con incapacidad o capacidad restringida, contrató con dolo .....	306
246. Acción de nulidad interpuesta por el contratante capaz.....	306
247. Efectos que recaen sobre la persona incapaz o con capacidad restringida a consecuencia de declararse la nulidad del contrato .....	306
248. Efectos que recaen sobre la persona capaz a consecuencia de declararse la nulidad del contrato. El privilegio del incapaz....	307
249. Ley que rige la capacidad para contratar .....	309
§ 29. Inhabilidad para contratar .....	309
250. Concepto de inhabilidad para contratar .....	309
251. La regla del art. 1001 y su ámbito de aplicación.....	310
252. Violar la inhabilidad acarrea la nulidad absoluta del contrato. La legitimación activa .....	310
253. Sujetos impedidos para contratar por disposiciones especiales. ....	311
254. Inhabilidades espaciales. Principios generales.....	312
255. Los supuestos de inhabilidad especial son imprescriptibles .....	314

256. La regla sobre inhabilidades especiales debe revisarse.....	314
257. Las inhabilidades especiales del art. 1002 carecen de plazo.....	314
258. Las inhabilidades especiales del art. 1002 abarcan a todos los tipos contractuales.....	315
259. Bienes involucrados en las inhabilidades del art. 1002.....	316
260. Soluciones posibles para aplicar a las inhabilidades especiales.	317
261. Sujetos con inhabilidades especiales.....	318
a) Funcionarios públicos.....	318
b) Jueces, funcionarios y auxiliares de la justicia, los árbitros y mediadores, y sus auxiliares. Abogados y procuradores.....	318
c) Cónyuges que contratan entre sí bajo el régimen de comunidad.....	319
d) Albaceas que no son herederos.....	320

## CAPÍTULO V

## OBJETO DE LOS CONTRATOS

§ 30. El objeto en general.....	323
262. Principio general: remisión a la Parte General del Derecho Civil	323
263. Algunos objetos peculiares.....	325
§ 31. Requisitos del objeto.....	328
264. Requisitos del objeto de los contratos.....	328
265. El objeto debe ser lícito.....	329
266. El objeto debe ser posible fáctica y jurídicamente.....	329
267. El objeto debe ser determinado o determinable.....	332
268. El objeto debe ser susceptible de valoración económica.....	333
269. El objeto debe satisfacer un interés de las partes "aunque no sea patrimonial".....	333
§ 32. Los objetos prohibidos.....	335
270. Objeto prohibido por ser imposible.....	335
271. Objeto prohibido por ser ilícito.....	336
272. Objeto prohibido por ser inmoral o contrario a las buenas costumbres.....	337
273. Objeto prohibido por ser contrario al orden público.....	340
274. El contrato celebrado en fraude a la ley. Concepto de fraude a la ley.....	341
a) Aproximación al concepto de fraude a la ley.....	342
b) Diferencias entre el fraude a la ley y el fraude a los acreedores.....	343

c) Diferencias entre el fraude a la ley y la simulación.....	345
d) Diferencias entre el fraude a la ley y el acto indirecto.....	345
e) Requisitos objetivos del fraude a la ley.....	346
f) Requisito subjetivo: la intención de defraudar.....	347
g) Caracteres del fraude a la ley.....	349
h) Efectos del acto en fraude a la ley.....	350
275. Objeto prohibido por ser contrario a la dignidad de la persona humana.....	351
276. El cuerpo humano como objeto de los contratos.....	352
277. Objeto prohibido por ser lesivo de derechos ajenos.....	356
278. El objeto prohibido por ser lesivo de derechos ajenos y el fraude a los acreedores.....	357
§ 33. Determinación del objeto.....	358
279. Los bienes como objeto contractual requieren al menos una determinación parcial o posterior.....	358
280. Determinación del objeto deferida a la fijación por un tercero ...	362
281. Quién puede ser el tercero que determine el objeto.....	363
282. Omisión o negativa del tercero designado a determinar el objeto	364
§ 34. Algunos objetos en particular: futuros, aleatorios, ajenos, litigiosos y gravados.....	365
283. Los bienes futuros como objeto de los contratos. Generalidades	365
284. Alternativas para contratar sobre un objeto futuro.....	366
a) Contrato conmutativo sobre cosa a construir o fabricar.....	366
b) Contrato condicionado a la existencia de la cosa futura.....	366
c) Contratos aleatorios.....	366
285. Contrato sobre bien ajeno sin tener la autorización de su propietario.....	367
286. Contrato en el que no se garantiza la entrega de la cosa ajena. Obligación de medios.....	368
287. Contrato en el que se garantiza la entrega de la cosa ajena. Obligación de resultado.....	369
288. Contrato sobre bien ajeno, en el que ambas partes actúan de buena fe conociendo o debiendo conocer el carácter ajeno del bien.....	369
289. Contrato sobre bienes litigiosos o sujetos a gravamen.....	370
290. Derechos del tercero acreedor de la cosa gravada.....	371
291. Contrato sobre herencia futura.....	372
292. Como regla general se prohíbe el pacto sobre herencia futura.	373
293. Diversos pactos sobre herencia futura.....	374
a) Pacto institutivo.....	374

b) Pacto dispositivo .....	375
c) Pacto renunciativo .....	376
d) Pacto distributivo .....	376
294. Pactos excepcionalmente permitidos .....	376
a) Pacto relativo a la explotación productiva o a participaciones societarias en empresas familiares .....	377
b) Pacto de dispensa de colación .....	379
c) Pacto de reconocimiento de onerosidad de las enajenaciones .....	380
295. Los pactos sobre herencia futura en la jurisprudencia .....	380
§ 35. El objeto en los contratos de larga duración .....	381
296. Incidencia del tiempo en el contrato .....	381
297. Concepto de contrato de larga duración .....	381
298. Bilateralidad del contrato de larga duración. Aplicación a otros tipos contractuales .....	383
299. El deber de colaboración en los contratos de larga duración....	383
300. Características de los contratos de larga duración .....	385
301. El deber de otorgar una oportunidad razonable de renegociar el contrato .....	385
302. ¿Recepción de la Teoría de la <i>Verwirkung</i> ? .....	387

## CAPÍTULO VI

## LA CAUSA DE LOS CONTRATOS

§ 36. La causa en el acto jurídico y en el contrato .....	389
303. La causa como elemento esencial del contrato .....	389
304. Exigencia expresa de causa fin en los contratos .....	390
305. Importancia de la causa en la teoría del contrato .....	391
§ 37. La causa en la doctrina .....	392
306. El Causalismo y el Anticausalismo en la doctrina .....	392
307. El Neocausalismo en la doctrina .....	394
308. La causa fin en el Código Civil derogado .....	396
§ 38. Concepto de causa contractual .....	397
309. Distinción entre causa fin y objeto de los contratos .....	397
310. Consideración de los motivos personales .....	398
311. Concepto de causa fin en los contratos. Causa inmediata y causa mediata .....	399
312. La causa fin en los Proyectos de Reformas del Código Civil ....	400
313. La función de la causa en el <i>common law</i> . La <i>consideration</i> ....	402

§ 39. Necesidad y presunción de causa .....	404
314. Necesidad de causa fin .....	404
315. La causa fin debe existir en la formación del contrato, durante su celebración y subsistir durante su cumplimiento .....	405
316. Necesidad de causa fin en la formación del contrato .....	406
317. Necesidad de causa fin en la ejecución del contrato. Remisión.	408
318. La falta de causa da lugar, según los casos, a la nulidad, adecuación o extinción del contrato .....	408
319. Presunción de causa fin .....	410
320. El caso de los contratos abstractos .....	410
321. La falsa causa en los contratos .....	412
§ 40. La causa ilícita .....	414
322. La causa ilícita anula el contrato .....	414
323. El concepto de moral y buenas costumbres. Su recepción en el derecho comparado .....	415
324. Supuestos de nulidad por ilicitud de la causa del contrato .....	419
325. Causa ilícita proveniente de una o de ambas partes. ....	420

## CAPÍTULO VII

## LA FORMA DE LOS CONTRATOS

§ 41. Principio de libertad de formas .....	423
326. El formalismo antiguo y el neoformalismo .....	423
327. Ventajas y desventajas del formalismo .....	426
a) Ventajas .....	426
b) Inconvenientes .....	427
328. Principio de libertad de formas. Antecedentes normativos .....	427
329. Aplicación del principio de libertad de formas .....	428
330. El principio de libertad de formas en la jurisprudencia .....	430
§ 42. Clasificación de las formas contractuales .....	431
331. Concepto de forma en los contratos .....	431
332. Forma esencial y forma legal .....	432
§ 43. El instrumento jurídico .....	434
333. Documento, monumento e instrumento .....	434
334. Soporte del instrumento .....	436
335. La escritura como contenido formal del instrumento .....	438
336. El concepto de firma .....	439
337. Funciones de la firma .....	440

338. Caracteres de la firma .....	441
a) Debe ser ológrafa .....	441
b) Debe ser expresión de la individualidad de quien la escribe .....	442
c) Debe ser exclusiva .....	442
d) Debe consistir en la forma habitual de expresar su voluntad .....	442
e) Debe ser puesta con la finalidad de expresar voluntad de adhesión al texto .....	443
339. Principio de unicidad de firma .....	444
340. Ubicación de la firma .....	445
341. Deformación dolosa de la firma y voluntad de no firmar .....	445
342. Sucesdaneos de la firma. Los signos .....	446
343. Sucesdaneos de la firma. La impresión digital .....	446
344. Sucesdaneos de la firma. La firma a ruego .....	449
345. Firma con trazos sintetizados .....	451
346. El concepto de rúbrica .....	452
347. Aproximación al concepto de documento electrónico y digital .....	452
§ 44. Clasificación de los instrumentos .....	452
348. Instrumentos particulares firmados o no firmados .....	452
349. Contratos para los que se exige forma escrita .....	454
a) Contrato de locación de inmueble o cosa registrable .....	454
b) Contrato de leasing .....	455
c) Contrato bancario .....	455
d) Contrato bancario con consumidores o usuarios .....	455
e) Consorcio de cooperación .....	456
f) Contrato de agencia .....	456
g) Contrato de donación de inmueble o cosa registrable .....	456
h) Contrato de fianza .....	456
i) Contrato oneroso de renta vitalicia .....	456
j) Contrato de cesión de derechos .....	456
k) Contrato de transacción .....	457
l) Contrato de arbitraje .....	457
m) Contrato de fideicomiso .....	457
350. Contratos informales .....	457
351. Clasificación de las formas contractuales .....	458
352. Contratos con forma solemne absoluta ( <i>ad solemnitatem</i> ) .....	458
353. Contratos con forma solemne relativa .....	459
354. Contratos con forma <i>ad probationem</i> .....	460
§ 45. La forma de las modificaciones al contrato .....	460

355. Las formas paralelas del contrato y su modificación .....	460
356. Excepciones al sistema de formas paralelas .....	463
§ 46. Contratos que deben ser instrumentados en escritura pública .....	463
357. Los contratos que deben realizarse por escritura pública en el Código de Vélez y en el Código Civil y Comercial .....	463
358. Contratos que tienen por objeto la adquisición, modificación o extinción de derechos reales sobre inmuebles .....	464
a) Alcance del inc. a) del art. 1017 del Código Civil y Comercial .....	465
b) Contrato de compraventa. El <i>quid</i> del boleto de compraventa .....	465
c) Contrato de donación .....	467
d) Contrato oneroso de renta vitalicia .....	467
e) Contrato que es título de derechos reales inmobiliarios .....	469
359. Excepciones al inc. a) del art. 1017 .....	470
a) Subasta pública .....	470
b) Donación de inmuebles al Estado .....	471
360. Contratos que tienen por objeto derechos dudosos o litigiosos sobre inmuebles. Su incidencia sobre los contratos de transacción y cesión de derechos .....	472
a) Contrato de transacción .....	472
b) Contrato de cesión de derechos .....	473
361. Actos accesorios de contratos otorgados en escritura pública ..	473
362. Contratos que, por acuerdo de partes o disposición de la ley, deben ser otorgados en escritura pública .....	474
a) Forma solemne relativa acordada por las partes .....	474
b) Forma solemne relativa por disposición de la ley .....	475
363. Supuestos no previstos en la regla general .....	475
364. Contratos que pueden ser realizados indistintamente en escritura pública o instrumento privado .....	476
§ 47. Acción de escrituración .....	478
365. Concepto de acción de escrituración .....	478
366. La acción de escrituración en el Código de Vélez Sarsfield .....	478
367. La obligación de escriturar en la jurisprudencia anterior al Código Civil y Comercial .....	479
368. Contrato celebrado sin satisfacer la forma prevista en el art. 1017 .....	480
369. Conversión del contrato de forma solemne relativa .....	481
a) Concepto de conversión del contrato. Normas aplicables ...	481
b) La conversión y el contrato de cesión de herencia .....	484
370. El juicio de escrituración .....	485

## CAPÍTULO VIII

## LA PRUEBA DE LOS CONTRATOS

§ 48. Modos y medios de prueba .....	489
371. Relaciones entre la forma y la prueba de los contratos .....	489
372. Diferencia entre medios y modos de prueba. El tema en el derogado Código Civil. Subsistencia de la cuestión.....	490
373. Los medios de prueba admisibles.....	492
§ 49. Sistemas de evaluación de la prueba .....	492
374. Sistemas de evaluación de la prueba. Recepción del sistema de la "sana crítica" .....	492
a) Sistema de las pruebas legales .....	493
b) Sistema de las libres convicciones. Sistema de la apreciación en conciencia .....	493
c) Sistema de la sana crítica .....	494
375. Distribución de la carga de la prueba.....	495
376. Teoría de las cargas dinámicas .....	495
377. Sobre la prueba de hechos negativos.....	497
§ 50. Límites a la libertad probatoria de los contratos.....	498
378. Contratos que es de uso instrumentar.....	498
379. Limitación probatoria.....	498
380. Valor probatorio del documento informático.....	499
381. Valor probatorio del correo electrónico .....	500
§ 51. Prueba de los contratos con forma <i>ad probationem</i> .....	502
382. Prueba de los contratos formales. La regla.....	502
383. Primera excepción: imposibilidad de obtener la prueba instrumental .....	503
384. Segunda excepción: si hay principio de prueba instrumental. Significado y alcance de la expresión .....	504
385. Tercera excepción: que haya inicio de cumplimiento.....	505
§ 52. Institutos suprimidos por el Código Civil y Comercial de la Nación .....	506
386. Supresión del doble ejemplar en los contratos bilaterales.....	506
387. Eliminación del límite probatorio por el monto de los contratos .....	507

## CAPÍTULO IX

## EFECTOS DE LOS CONTRATOS

§ 53. El efecto relativo de los contratos .....	509
---	-----

388. Efecto relativo de los contratos.....	509
a) La regla .....	509
b) Una excepción que no es tal, en la conexidad contractual...	510
389. El efecto relativo. Efectos directos e indirectos.....	510
390. Antecedentes históricos del efecto relativo .....	512
391. El efecto relativo en el Código Civil de Vélez y en los Proyectos de Reforma .....	512
392. Oponibilidad del contrato a los terceros .....	514
a) La cesión de derechos .....	514
b) La cesión de derechos hereditarios.....	514
c) El fideicomiso .....	515
d) La franquicia en el contrato de seguro.....	516
§ 54. Concepto de parte .....	516
393. Concepto de parte de un contrato.....	516
a) Es parte quien actúa en nombre e interés propio.....	517
b). Es parte quien contrata a nombre propio pero en interés ajeno, independientemente de la relación jurídica subyacente que justifica su actuación .....	518
c) Es parte quien manifiesta la voluntad contractual pese a que ésta se haga por intermedio de un corredor o por un agente sin representación .....	518
394. Los sujetos intervinientes, no son partes .....	519
395. Concepto de representante.....	520
396. Los efectos se imputan a la parte representada, no al representante .....	520
397. Representación legal y representación voluntaria.....	521
398. Representación directa e indirecta .....	521
399. Las partes en el autocontrato y la doble representación .....	522
§ 55. Sucesor universal y sucesor singular .....	524
400. Sucesores a título universal y singular.....	524
401. Los efectos se extienden a los sucesores universales .....	525
402. Excepciones a la transmisión de derechos a favor de sucesores universales .....	525
a) Los derechos <i>intuitu personae</i> y los derechos personalísimos .....	525
b) Derechos cuya transmisión es incompatible con la naturaleza de la obligación.....	526
c) Derechos cuya transmisión se prohíbe por la ley .....	527
d) Derecho que el contrato prohíbe transmitir .....	527
403. Los sucesores singulares.....	527
404. Diversos casos de sucesores singulares.....	528

a) La cesión de derechos .....	528
b) La cesión de posición contractual .....	529
c) Obligaciones <i>propter rem</i> o ambulatorias .....	529
d) Locación de cosas .....	530
e) El continuador de la locación tiene un derecho autónomo ..	531
f) Legatario de cosa cierta .....	531
§ 56. Concepto de tercero .....	532
405. Concepto de tercero .....	532
406. Clases de terceros .....	532
407. Contrato en perjuicio de terceros. ¿Los contratos pueden perjudicar a terceros? .....	533
408. Contrato a nombre de terceros. Remisión .....	536
409. Contrato a cargo de terceros. Remisión .....	536
410. Contrato a favor de terceros. Remisión .....	536
411. El tercero que daña a un contrato .....	537

## CAPÍTULO X

## INCORPORACIÓN DE TERCEROS AL CONTRATO

412. Contrato a nombre de un tercero .....	539
413. Contrato a nombre de un tercero al que se representa .....	540
414. Contrato a nombre de un tercero sin tener su representación ..	541
a) Contrato a nombre de un tercero manifestando que no se lo representa .....	541
b) Contrato a nombre de un tercero sin manifestar que no se lo representa .....	541
415. Supuesto del gestor .....	542
416. Concepto de ratificación .....	542
417. Forma de la ratificación .....	543
418. Tiempo de la ratificación .....	543
419. El silencio frente al requerimiento de ratificación .....	544
420. Efectos de la ratificación .....	545
421. Observación al título de la Sección 2ª denominada "Incorporación de terceros al contrato" .....	545
422. Sanción y reparación de daños .....	547
§ 57. Promesa del hecho de un tercero .....	548
423. Caracterización de la promesa del hecho de un tercero .....	548
424. El hecho del tercero como obligación de medios .....	549
425. El hecho del tercero como obligación de resultado .....	550

426. La promesa del hecho de un tercero en los Proyectos de Reforma y en el derecho comparado .....	551
§ 58. Contrato a favor de tercero .....	553
427. Concepto de contrato a favor de tercero .....	553
428. Evolución histórica del contrato a favor de tercero .....	554
429. El contrato a favor de tercero en el Código de Vélez, en los Proyectos de Reforma y en el derecho comparado .....	556
430. Teorías sobre la naturaleza jurídica del contrato a favor de tercero .....	560
a) Teoría de la oferta contractual .....	560
b) Teoría de la gestión de negocios .....	561
c) Teoría de la representación del tercero .....	561
d) Teoría de la cesión indirecta de créditos .....	562
e) Teoría de la declaración unilateral .....	562
f) Teoría del negocio fiduciario .....	562
g) Teoría del derecho autónomo .....	562
431. Estipulación a favor de tercero como cláusula y como negocio base .....	563
432. Aplicaciones del contrato a favor de tercero .....	564
433. Elementos subjetivos del contrato a favor de terceros. Relación entre las partes y el tercero beneficiario .....	567
434. Sujetos partes en el contrato base: estipulante y promitente .....	568
435. Concepto de tercero beneficiario .....	568
436. Determinación del beneficiario .....	569
437. Aceptación por el beneficiario .....	570
438. Revocación del beneficio .....	572
439. Destino del beneficio si el tercero beneficiario fallece antes de aceptar .....	574
440. Destino del beneficio si se revoca o no es aceptado .....	575
441. Objeto y causa del contrato a favor de tercero .....	576
442. El beneficiario recibe la prestación directamente del estipulante .....	577
443. Interpretación restrictiva .....	577
444. Relaciones jurídicas existentes en la estipulación a favor de tercero .....	577
445. Relación de cobertura o de base, entre estipulante y promitente .....	578
a) Acción de cumplimiento .....	578
b) Acción de resolución o revocación .....	580
c) Acción por resarcimiento de daños y perjuicios .....	582
446. Relación de valor, entre estipulante y tercero beneficiario .....	582
447. Relación directa entre el promitente y beneficiario .....	583

§ 59. Contrato para persona a designar .....	585
448. Concepto y utilidad del contrato para persona a designar .....	585
449. El contrato para persona a designar en el Código de Vélez, en los Proyectos de Reforma y en el derecho comparado.....	587
450. Naturaleza jurídica del contrato para persona a designar .....	590
451. Contratos a los que no se puede aplicar esta modalidad .....	590
452. La reserva puede efectuarse por una o ambas partes.....	591
453. Aceptación y comunicación de la aceptación. Forma de la comunicación .....	591
454. Tiempo de la aceptación y comunicación.....	591
455. Efectos de la aceptación comunicada, de la aceptación no comunicada y de la falta de aceptación .....	592
a) Aceptación correctamente comunicada .....	592
b) Aceptación no comunicada.....	593
c) Ausencia de aceptación o de comunicación .....	593
456. Efecto retroactivo de la aceptación eficaz.....	594
457. Si la calidad del tercero es rechazada, ¿puede el estipulante designar otro tercero dentro del plazo previsto en el contrato o la ley? .....	594
§ 60. Contrato por cuenta de quien corresponda.....	595
458. Concepto y naturaleza jurídica del contrato por cuenta de quien corresponda.....	595
459. Diferencias con el contrato para persona a designar .....	596
460. Utilización de esta modalidad contractual. El contrato de seguro	596
461. Hecho condicionante. Medidas cautelares. Efectos del cumplimiento de la condición.....	597