



# TRATADO DE DERECHO CIVIL Y COMERCIAL

---

*2.ª edición*

**ANDRÉS SÁNCHEZ HERRERO**

*Director*

**PEDRO SÁNCHEZ HERRERO**

*Coordinador*



**TOMO I**  
**PARTE GENERAL**

**JULIO CONTE-GRAND**

*Autor*

THOMSON REUTERS

**LA LEY**

1 00742/07

## ÍNDICE SINÉTICO

---

1. Presupuestos epistemológicos .....	1
2. Derecho y ley .....	15
3. La persona .....	129
4. Comienzo de la existencia de la persona humana .....	159
5. Derechos personalísimos .....	181
6. Atributos de la personalidad .....	249
7. Capacidad .....	341
8. Fin de la existencia de la persona humana .....	423
9. Ausencia de la persona humana .....	447
10. Persona jurídica .....	477
11. El objeto de la relación jurídica .....	643
12. La causa de la relación jurídica .....	695
13. La estructura del acto jurídico .....	753
14. La forma .....	827
15. Extinción de las relaciones jurídicas .....	907
16. Ineficacia .....	981
17. Bibliografía .....	1015

## ÍNDICE ANALÍTICO

Prólogo a la segunda edición .....	XXIII
Prólogo a la primera edición .....	XXV
<b>1. PRESUPUESTOS EPISTEMOLÓGICOS</b>	
1.1. La realidad y el sujeto que conoce .....	1
1.2. Realidad compleja, única y diversa, Verdad única .....	2
1.2.1. Los límites del conocimiento y la perplejidad del sujeto .....	2
1.2.2. La fragmentación de la realidad como necesidad gnoseológica, no como presupuesto metafísico .....	3
1.2.3. Disposición jerárquica ontológica de la realidad y de sus partes constitutivas .....	4
1.2.4. Disposición jerárquica sapiencial, Subalternación de los sabe- res .....	5
1.2.5. La legítima autonomía de los saberes particulares .....	8
1.2.6. El carácter social e histórico del proceso de conocimiento. El conocer no es nunca un proceso individual .....	9
1.3. Las bases de una introducción sapiencial. Objeto, método y sistema .....	9
1.4. Conclusión introductoria .....	12
<b>2. DERECHO Y LEY</b>	
2.1. Sobre el concepto de derecho .....	15
2.1.1. En busca del objeto del saber jurídico .....	15
2.1.2. Subsistemas jurídicos público y privado .....	16
2.1.3. El derecho como término análogo, el concepto propio de dere- cho .....	18
2.1.4. El método jurídico .....	19
2.1.5. El sistema jurídico .....	20
2.1.6. Sistemáticas clásica y moderna .....	20

2.2. Relación entre moral y derecho .....	20
2.2.1. Hacia una visión realista de la moral .....	20
2.2.2. Los límites entre moral y derecho a partir de los alcances de la noción de voluntad, quiebre de la modernidad .....	25
2.2.3. Relación entre moral y derecho, saberes subalternados .....	27
2.2.4. Los principios de la moral en el sistema jurídico .....	31
2.3. La interpretación del derecho. El acceso a la fuente del <i>jus</i> .....	38
2.4. Relación entre analogado principal y analogados derivados .....	57
2.4.1. Introducción .....	57
2.4.2. Derecho y ley .....	57
2.4.2.1. Consideraciones generales .....	57
2.4.2.2. Ámbito subjetivo de vigencia de la ley .....	60
2.4.2.3. Ámbito temporal de vigencia de la ley .....	66
2.4.3. Derecho y potestad .....	90
2.4.3.1. Consideraciones generales .....	90
2.4.3.2. Especies de potestades .....	94
2.4.3.3. El caso de los derechos sobre el cuerpo humano o sus partes .....	95
2.4.3.4. Los derechos de las comunidades indígenas .....	99
2.4.3.5. El ejercicio de las potestades .....	101
<b>3. LA PERSONA</b>	
3.1. <i>Ius</i> y persona .....	129
3.2. La persona en el Código Civil de Vélez Sarsfield y en el Código Civil y Comercial .....	133
3.3. Clasificación de las personas .....	135
3.4. Persona humana .....	138
3.5. Persona jurídica. Acerca de la naturaleza jurídica de los entes idea- les. La personalidad funcional .....	142
3.5.1. Consideraciones introductorias .....	142
3.5.2. Los entes ideales. Persona, personalidad y personería. Los su- jetos de derecho .....	147
3.5.3. La personalidad funcional: articulación conceptual entre la te- sis de la subalternación y el ordenamiento positivo a partir de la noción de causa-fin .....	154
3.5.4. Conclusiones .....	157

**4. COMIENZO DE LA EXISTENCIA DE LA PERSONA HUMANA**

4.1. Introducción .....	159
4.2. Comienzo de la existencia de la persona humana .....	163
4.3. Concepción, embarazo y nacimiento .....	164
4.4. Persona por nacer .....	169
4.5. El <i>status</i> jurídico del ovocito prenucléado .....	172
<b>5. DERECHOS PERSONALÍSIMOS</b>	
5.1. Introducción. Derechos personalísimos en general .....	181
5.2. Reparación de la lesión a derechos personalísimos .....	187
5.3. Derechos personalísimos en particular .....	191
5.3.1. Derecho a la vida .....	191
5.3.2. Derecho a la libertad .....	196
5.3.3. Protección de la vida privada .....	200
5.3.4. Derecho a la imagen .....	209
5.3.5. Disposición de los derechos personalísimos .....	215
5.3.6. Actos de disposición del propio cuerpo .....	218
5.3.7. Prácticas e investigaciones sobre seres humanos .....	225
5.3.8. Consentimiento informado .....	232
5.3.9. Directivas médicas anticipadas .....	239
5.3.10. Decisión anticipada sobre el cadáver .....	243

**6. ATRIBUTOS DE LA PERSONALIDAD**

6.1. Introducción .....	249
6.2. Capacidad .....	249
6.3. Estado .....	249
6.3.1. Concepto .....	251
6.3.2. Naturaleza jurídica .....	254
6.3.3. Elementos configurativos del estado .....	254
6.3.4. Caracteres .....	255
6.3.5. Efectos .....	259
6.3.6. Acciones de estado .....	261
6.3.6.1. Consideraciones generales .....	261
6.3.6.2. Acción de reclamación de estado .....	265
6.3.6.3. Acción de impugnación de estado .....	268

6.3.7. Título de estado.....	270
6.3.8. Prueba de la existencia y del estado.....	271
6.3.8.1. Partidas.....	271
6.3.8.2. Nulidad y rectificación.....	272
6.3.8.3. Prueba supletoria.....	273
6.3.9. Posesión de estado.....	274
6.4. Nombre.....	275
6.4.1. Introducción.....	275
6.4.2. Naturaleza jurídica.....	278
6.4.3. Elección del prenombre.....	281
6.4.4. Designación del apellido.....	287
6.4.5. Caso del hijo adoptivo.....	290
6.4.6. Cambio de nombre.....	292
6.4.6.1. Reglas generales.....	292
6.4.6.2. Proceso en caso de cambio de prenombre o apellido.....	299
6.4.7. Acciones de protección del nombre.....	300
6.4.8. Seudónimo.....	301
6.5. Domicilio.....	305
6.5.1. Introducción.....	305
6.5.2. Domicilio real.....	308
6.5.3. Domicilio legal.....	311
6.5.4. Domicilio especial.....	313
6.5.5. Domicilio ignorado.....	316
6.5.6. Cambio de domicilio.....	317
6.6. Patrimonio.....	318
6.6.1. Introducción.....	318
6.6.2. Concepto.....	319
6.6.3. Naturaleza jurídica.....	320
6.6.4. Clasificación de los bienes en relación con el patrimonio.....	321
6.6.5. El patrimonio como garantía de los acreedores.....	321
6.6.6. Situación de la vivienda. Sistema de afectación especial.....	324
6.6.6.1. Introducción.....	324
6.6.6.2. Pautas de funcionamiento.....	326
6.6.6.3. Efecto de la afectación.....	330
6.6.6.4. Legitimados.....	333
6.6.6.5. Beneficiarios.....	335
6.6.6.6. Subrogación real.....	335

6.6.6.7. Beneficios fiscales y administrativos del inmueble afectado.....	337
6.6.6.8. Desafectación y cancelación de la inscripción.....	337
6.6.6.9. Caso del inmueble rural.....	338
<b>7. CAPACIDAD</b>	
7.1. Introducción.....	341
7.2. Capacidad de derecho y capacidad de ejercicio.....	343
7.3. Capacidad de derecho.....	347
7.4. Capacidad de ejercicio.....	352
7.4.1. Personas por nacer.....	355
7.4.2. Personas menores de edad.....	356
7.4.2.1. Especies de menores.....	357
7.4.2.2. Status del menor de edad.....	358
7.4.2.3. Interés superior del niño.....	365
7.4.2.4. Emancipación.....	371
7.4.2.5. Persona menor de edad, con título profesional habilitante.....	373
7.4.2.6. El caso de los contratos de escasa cuantía.....	375
7.4.3. Personas que padecen adicciones o alteraciones mentales.....	376
7.4.3.1. Introducción.....	376
7.4.3.2. Reglas generales.....	385
7.4.3.3. Proceso judicial.....	389
7.4.3.4. Ley de Salud Mental.....	402
7.4.3.5. Internación y traslado.....	409
7.4.3.6. Sistemas de apoyo al ejercicio de la capacidad.....	414
7.4.4. Inhabilitados.....	418
<b>8. FIN DE LA EXISTENCIA DE LA PERSONA HUMANA</b>	
8.1. Sobre la relevancia jurídica del fin de la existencia de la persona humana.....	423
8.2. La muerte.....	425
8.2.1. La muerte como fin de la existencia de la persona humana. Concepto.....	425
8.2.2. Comprobación y prueba de la muerte.....	431
8.2.2.1. Introducción.....	431
8.2.2.2. Comprobación de la muerte.....	431

8.2.2.3. Prueba de la muerte .....	434
8.2.3. Gnomoriencia .....	440
8.3. Ablación de órganos. Consecuencias .....	442

**9. AUSENCIA DE LA PERSONA HUMANA**

9.1. Introducción .....	447
9.2. Simple ausencia .....	452
9.2.1. Concepto .....	452
9.2.2. Interés jurídico-protégido por el instituto de la simple ausencia .....	454
9.2.3. Legitimados para requerir la declaración de simple ausencia .....	454
9.2.4. Juez competente .....	457
9.2.5. Procedimiento .....	457
9.2.6. Sentencia .....	458
9.2.7. Facultades del curador .....	460
9.2.8. Conclusión de la curatela .....	460
9.3. Ausencia con presunción de fallecimiento .....	461
9.3.1. Concepto .....	461
9.3.2. Casos .....	462
9.3.3. Legitimados .....	464
9.3.4. Juez competente .....	465
9.3.5. Procedimiento .....	465
9.3.6. Sentencia .....	466
9.3.7. Efectos. Disolución del matrimonio. Sociedad conyugal. Responsabilidad parental. Apertura de la sucesión .....	468
9.3.8. Día presuntivo de fallecimiento .....	469
9.3.9. Decisiones sobre los bienes del ausente .....	470
9.3.10. Conclusión de la prenotación .....	472
9.3.11. Reparación del ausente .....	473

9.4. Ausencia por desaparición forzada .....	474
--	-----

**10. PERSONA JURÍDICA**

10.1. Definición .....	477
10.2. Antecedentes históricos .....	479
10.3. Clasificación de las personas jurídicas .....	482
10.3.1. Personas jurídicas públicas .....	484

10.3.2. Personas jurídicas privadas .....	487
10.3.2.1. Introducción .....	487
10.3.2.2. Sociedades .....	489
10.3.2.3. Asociaciones Civiles .....	491
10.3.2.4. Simples Asociaciones .....	491
10.3.2.5. Fundaciones .....	492
10.3.2.6. Las iglesias, confesiones, comunidades o entidades religiosas .....	492
10.3.2.7. Mutuales y Cooperativas .....	492
10.3.2.8. Consorcio de Propiedad Horizontal .....	492
10.3.2.9. Toda otra contemplada en disposiciones de este Código o en otras leyes y cuyo carácter de tal se establece o resulta de su finalidad y normas de funcionamiento .....	493
10.4. Naturaleza jurídica .....	493
10.5. Finalidad y efectos .....	499
10.6. Imputación y responsabilidad .....	502
10.7. Comienzo de la existencia .....	505
10.8. Normas aplicables .....	510
10.9. Atributos de la personalidad jurídica .....	511
10.9.1. Nombre .....	511
10.9.2. Domicilio y sede social .....	515
10.9.3. Patrimonio .....	519
10.9.4. Capacidad y objeto .....	521
10.9.5. Duración de las personas jurídicas privadas .....	524
10.10. Estatuto .....	527
10.10.1. Noción .....	527
10.10.2. Modificación del estatuto .....	529
10.11. Funcionamiento .....	531
10.12. Extinción .....	537
10.13. Inoponibilidad de la personalidad jurídica .....	542
10.13.1. Noción .....	542
10.13.2. La teoría de la desestimación en la ley 19550 .....	544
10.13.3. La teoría de la desestimación en el Cód. Civ. y Com. ....	549
10.13.4. Efectos .....	551
10.14. Transformación, fusión y escisión .....	552
10.14.1. Concepto .....	552

10.14.2. Transformación, fusión y escisión en el derecho societario ..	555
10.14.2.1. Introducción .....	555
10.14.2.2. Transformación .....	555
10.14.2.3. Fusión .....	556
10.14.2.4. Escisión .....	558
10.14.3. Transformación, fusión y escisión de las personas jurídicas privadas que no son sociedades civiles y comerciales .....	559
10.14.3.1. Introducción .....	559
10.14.3.2. Asociaciones civiles .....	559
10.14.3.3. Simples asociaciones .....	560
10.14.3.4. Fundaciones .....	560
10.14.3.5. Mutuales .....	561
10.14.3.6. Cooperativas .....	561
10.15. Personas jurídicas privadas en el Cód. Civ. y Com. ....	562
10.15.1. Asociaciones civiles .....	562
10.15.1.1. Concepto .....	562
10.15.1.2. Nacimiento de la asociación civil. Acto constituti- vo, asociación e inscripción .....	570
10.15.1.3. Estructura, composición y funcionamiento .....	575
10.15.1.4. Nombre .....	579
10.15.1.5. El objeto .....	579
10.15.1.6. El domicilio social .....	580
10.15.1.7. El plazo .....	582
10.15.1.8. Fecha de cierre del ejercicio económico anual .....	582
10.15.1.9. Los asociados y su interacción con la asociación civil .....	583
10.15.1.10. Órganos .....	596
10.15.1.11. Control estatal .....	611
10.15.1.12. Disolución y liquidación .....	613
10.15.2. Simples asociaciones .....	617
10.15.2.1. Antecedentes .....	617
10.15.2.2. Existencia de la simple asociación .....	619
10.15.2.3. Responsabilidad .....	620
10.15.3. Fundaciones .....	621
10.15.3.1. Caracterización .....	621
10.15.3.2. Nombre, domicilio, objeto y patrimonio .....	631
10.15.3.3. Gobierno y administración .....	634
10.15.3.4. Autoridad de contralor .....	639

**11. EL OBJETO DE LA RELACIÓN JURÍDICA**

11.1. La realidad y la realidad jurídica: Hacia el objeto como elemento de la relación jurídica .....	643
11.2. Los bienes como objeto de la relación jurídica. Bienes materiales (cosas) y bienes inmateriales .....	654
11.3. El patrimonio .....	664
11.4. Clasificaciones de los bienes .....	665
11.4.1. Introducción .....	665
11.4.2. Muebles e inmuebles .....	666
11.4.3. Divisibles e indivisibles .....	670
11.4.4. Principales y accesorias .....	673
11.4.5. Consumibles y no consumibles .....	675
11.4.6. Fungibles y no fungibles .....	676
11.4.7. Frutos y productos .....	678
11.4.8. Bienes fuera del comercio .....	680
11.4.9. Bienes con relación a las personas .....	682
11.4.10. Derechos de incidencia colectiva .....	690

**12. LA CAUSA DE LA RELACIÓN JURÍDICA**

12.1. La causa en el derecho .....	695
12.1.1. La discusión sobre el concepto de causa. Planteo de la cues- tión. Dimensión ius filosófica, metodológica y práctica .....	695
12.1.2. El sistema del Código Civil y Comercial. La causa como fuente en materia de obligaciones y como fin en los actos y contratos .....	699
12.1.3. La causa en el pensamiento clásico. El equilibrio ( <i>antipe- penthos</i> ) y su ruptura: <i>synallagmata</i> , <i>adikémata</i> e <i>iniuria</i> .....	708
12.2. La causa como fuente. Los acontecimientos que producen conse- cuencias jurídicas. Hechos y actos jurídicos .....	709
12.2.1. Del hecho al acto .....	709
12.2.2. La voluntad como núcleo del sistema de Código Civil y Co- mercial. Actos voluntarios e involuntarios .....	714
12.2.3. Capacidad, legitimación y representación .....	725
12.2.4. Actos lícitos e ilícitos. Consecuencias .....	740
12.3. La causa como fin .....	744

**13. LA ESTRUCTURA DEL ACTO JURÍDICO**

13.1. La dinámica de la estructura del acto jurídico .....	753
13.1.1. Una recapitulación ineludible .....	753
13.1.2. Modos de afectación de la relación jurídica .....	755
13.2. Los vicios de la voluntad .....	758
13.2.1. Enumeración .....	758
13.2.2. Error .....	758
13.2.3. Dolo .....	765
13.2.4. Violencia .....	771
13.3. Los vicios del acto .....	774
13.3.1. Introducción .....	774
13.3.2. Lesión .....	775
13.3.3. Simulación .....	780
13.3.4. Fraude .....	793
13.4. Instituciones que preservan el equilibrio de la relación jurídica .....	797
13.4.1. Introducción .....	797
13.4.2. Teoría de la imprevisión .....	798
13.4.3. Enriquecimiento sin causa .....	805
13.4.4. Frustración del fin del contrato .....	810
13.5. Las modalidades del acto .....	813
13.5.1. Introducción .....	813
13.5.2. Condición .....	813
13.5.3. Plazo .....	819
13.5.4. Cargo o modo .....	823

**14. LA FORMA**

14.1. La forma como elemento de la relación jurídica .....	827
14.1.1. Introducción .....	827
14.1.2. Forma y prueba .....	831
14.1.3. Clasificación de los actos según la forma .....	832
14.1.4. Principio de libertad de formas .....	834
14.2. Forma por escrito .....	838
14.2.1. Introducción .....	838
14.2.2. Los instrumentos particulares .....	838
14.2.2.1. Concepto y especies .....	838
14.2.2.2. Requisitos .....	842

14.2.2.3. Validez y eficacia probatoria .....	850
14.2.2.4. Documento firmado en blanco .....	854
14.2.2.5. Correspondencia .....	856
14.2.3. Los instrumentos públicos .....	858
14.2.3.1. Concepto y elementos constitutivos .....	858
14.2.3.2. Requisitos .....	859
14.2.3.3. Clases .....	866
14.2.3.4. Validez y eficacia probatoria .....	867
14.2.3.5. Alcance de la validez y eficacia probatoria del instrumento público .....	873
14.2.4. Escrituras públicas y actas .....	873
14.2.4.1. Introducción .....	873
14.2.4.2. Actas notariales .....	878
14.2.4.3. Escribanos Públicos. Organización del Notariado. Ciudad de Buenos Aires. Provincia de Buenos Aires .....	880
14.2.5. Contabilidad y estados contables .....	887
14.2.5.1. Introducción .....	887
14.2.5.2. Obligados a llevar contabilidad .....	888
14.2.5.3. Modalidad .....	891
14.2.5.4. Registros indispensables .....	893
14.2.5.5. Requisitos de forma .....	898
14.2.5.6. Plazos de conservación .....	900
14.2.5.7. Posible formato digital .....	901
14.2.5.8. Eficacia probatoria .....	902
14.2.5.9. Límite para las investigaciones sobre libros y registros contables .....	904

**15. EXTINCIÓN DE LAS RELACIONES JURÍDICAS**

15.1. La extinción de las relaciones jurídicas. Consideraciones generales .....	907
15.2. Modalidades de extinción .....	911
15.2.1. Resolución .....	911
15.2.2. Rescisión .....	940
15.2.3. Revocación .....	952
15.2.4. Arrepentimiento o desistimiento .....	957
15.2.5. Ineficacia. Nulidad e inoponibilidad .....	962
15.3. Propuestas metodológicas como conclusión .....	962
15.4. La prescripción .....	964
15.4.1. Introducción .....	964



15.4.2.	Caducidad y prescripción	970
15.4.3.	Suspensión e interrupción	973
15.4.3.1.	Introducción	973
15.4.3.2.	Suspensión	973
15.4.3.3.	Interrupción	975
15.4.4.	Dispensa de la prescripción cumplida	977
15.4.5.	Disposiciones procesales relativas a la prescripción	979

16. INEFICACIA

16.1.	La ineficacia de la relación jurídica	981
16.2.	Inoponibilidad	982
16.3.	Nulidad	990
16.3.1.	Concepto	990
16.3.2.	Clases	993
16.3.2.1.	Introducción	993
16.3.2.2.	Actos nulos y anulables	993
16.3.2.3.	Nulidad absoluta y relativa	998
16.3.2.4.	Nulidad total y parcial	1001
16.3.3.	Efectos de la declaración de nulidad absoluta o relativa	1003
16.3.4.	Confirmación	1006
16.4.	Inexistencia	1008

17. BIBLIOGRAFÍA

		1015
--	--	------

ÍNDICE ALFABÉTICO DE MATERIAS JURÍDICAS

*[This section contains the alphabetical index of legal matters, with text oriented vertically and largely illegible due to image quality. It lists various legal concepts and their corresponding page numbers.]*