

IGNACIO EZEQUIEL ALTERINI
FRANCISCO JOSÉ ALTERINI



TRATADO DE LAS
OBLIGACIONES

II

THOMSON REUTERS
LA LEY

ÍNDICE

Pág.

CAPÍTULO VI

OBLIGACIONES SEGÚN LA PRESTACIÓN

A. ORDEN EXPOSITIVO.....	1
B. OBLIGACIONES DE DAR COSAS CIERTAS.....	2
1º Generalidades	2
a) Concepto	2
b) Finalidades.....	2
c) Deberes del deudor	3
A. Precisión terminológica	3
B. Conservación.....	3
C. Entrega de la cosa con sus accesorios	4
1. Forman un todo con la cosa.....	4
2. Accesorios.....	7
d) Inspección y recepción de la cosa	8
A. Generalidades	8
B. Obligación de saneamiento	9
C. Caso especial de la cosa mueble que impide su examen	10
e) La tradición como pago de las obligaciones de dar	11
A. Concepto	11
B. La bilateralidad frente a actos materiales de una de las partes	12
C. Tradición por actos materiales de ambas partes	13
D. Tradición por actos materiales de quien entrega, con el consentimiento de quien recibe.....	14
E. Tradición por actos materiales de quien recibe, con el consentimiento de quien entrega.....	14
F. <i>Quid</i> de la eficacia de las declaraciones de las partes respecto de la entrega o recepción de la cosa	14

	Pág.
G. La vacuidad de la posesión como garantía en sentido amplio	16
2º <i>Obligación de dar cosa cierta para transmitir derechos reales</i>	18
a) Fuente	18
b) Ámbito	18
c) Sistemas de mutación jurídico real.....	18
A. Advertencia expositiva	18
B. Enunciación	19
1. Mutación por el mero consentimiento.....	19
2. Mutación por la concurrencia de concausas: título y modo suficientes	20
3. Sistema abstracto alemán.....	21
d) Directrices centrales del sistema argentino	23
A. Sistema concausal.....	23
B. Necesidad de título suficiente	23
C. Alcances del modo suficiente.....	24
D. Oponibilidad	26
e) Régimen de mejoras.....	26
A. Definición legal.....	26
B. Clases	27
C. Distribución	29
f) Frutos.....	32
A. Definición legal.....	32
B. Clases	32
C. Distribución	33
g) Productos.....	35
h) Riesgos.....	36
A. Concepto de riesgo.....	36
B. Distingo entre el riesgo de la cosa y el riesgo del contrato	36
C. Sistemas de atribución del riesgo de la cosa ante las diversas matrices de mutación jurídico real.....	37
1. El riesgo se traslada al acreedor independientemente de la transmisión del derecho real o de la relación real.....	37
2. El riesgo se transfiere con la concertación del contrato que traslada la titularidad del derecho real	39
3. El riesgo se transmite con la adquisición de la relación real.....	41
3.1. La adquisición de la relación real no implica la transmisión del derecho real	41

	Pág.
3.2. La adquisición de la relación real determina la mutación jurídico real	42
i) Pérdida y deterioro.....	43
A. Conceptos y régimen	43
B. Pérdida de la cosa	44
C. Deterioro de la cosa.....	44
j) Concurrencia de varios acreedores que reclaman un mismo inmueble	45
A. Presupuestos normativos	45
B. Orden de preferencia	46
C. El Proyecto de 1998	48
k) Concurrencia de varios acreedores que reclaman un mismo mueble	48
l) Acreedor insatisfecho.....	49
3º <i>Obligación de dar cosa cierta para restituirla a quien tenga derecho a reclamarla</i>	50
a) Concepto	50
b) Concurrencia de acreedores que pretenden la misma cosa	51
c) Tradición de la cosa no registrable a quien no tenga derecho a reclamarla	52
A. Planteamiento	52
B. Defectos técnicos	53
C. Solución.....	53
d) Tradición de la cosa registrable a quien no tenga derecho a reclamarla	54
A. Planteamiento	54
B. Defectos técnicos	54
C. Cumplimiento de la sentencia que ordena la reivindicación	55
e) Reiteraciones deficientes que pudieron haberse evitado.....	56
f) Régimen de mejoras, frutos, productos y riesgos.....	56
A. Planteamiento.....	56
B. Mejoras.....	57
C. Frutos.....	57
D. Productos.....	58
E. Riesgos	58
4º <i>Obligaciones de dar cosa cierta para transmitir una relación real subordinada</i>	59
C. OBLIGACIONES DE GÉNERO.....	60
1º <i>Concepto</i>	60

	Pág.
2º <i>Individualización</i>	63
a) Concepto	63
b) Sistemas	63
1. Teoría de la separación	63
2. Criterio de la declaración.....	63
3. Postura de la expedición	63
4. Tesis de la tradición	63
c) Régimen del Código Civil y Comercial.....	63
A. Planteamiento	63
B. Legitimado para elegir.....	64
C. Concepto de “calidad media”	64
D. Mecanismo de elección	65
E. Se trata de una norma disponible	66
3º <i>Régimen</i>	66
a) Con anterioridad a la individualización	66
b) Luego de la identificación.....	67
4º <i>Quid de las obligaciones de género limitado</i>	68
D. OBLIGACIONES DE TRANSMITIR O PONER A DISPOSICIÓN OBJETOS DISTINTOS A LAS COSAS	69
1º <i>Importancia</i>	69
2º <i>“Bien que no es cosa”</i>	69
3º <i>¿Obligación de dar objetos inmateriales?</i>	70
E. OBLIGACIONES DE DAR DINERO.....	71
1º <i>Concepto</i>	71
a) Precisiones terminológicas.....	71
b) El Código Civil y Comercial	72
2º <i>Dinero</i>	73
a) Concepto	73
b) Funciones.....	74
c) Clases de moneda	75
A. Moneda metálica	75
B. Moneda de papel.....	75
C. Papel moneda	76

	Pág.
D. <i>Quid</i> de las denominadas “monedas virtuales”	76
d) Valor	77
e) Dinero y moneda	78
f) Caracteres en cuanto objeto de derecho	80
g) Curso legal y curso forzoso	81
3° <i>Evolución del sistema monetario de nuestro país</i>	81
a) Ley 1130: sistema bimetalista	81
b) Ley 1354: eliminación del “peso plata”	82
c) Ley 1734: coexistencia del “peso oro” con el “peso papel”	82
d) Sucesión de leyes, cambios de denominaciones y paridades	83
e) Ley 23.928: un peso equivale a un dólar	83
f) Ley 25.561: el regreso al papel moneda	84
4° <i>Cumplimiento de la obligación en moneda nacional: sistema nominalista</i>	85
a) Concepto	85
b) Clases	86
c) La cuestión en el derecho vigente	86
A. La ley 23.928	86
B. El Código Civil y Comercial transita el mismo camino	88
C. Excepciones legales	88
D. <i>Quid</i> de la derogación tácita de ciertas disposiciones legales posteriores a la ley 23.928, pero anteriores al Código Civil y Comercial	90
d) Ponderación del nominalismo ante escenarios económicos inflacionarios	91
e) Riesgos	92
5° <i>Intereses</i>	93
a) Concepto	93
b) Clases	94
A. De acuerdo con su fuente	94
B. Respecto de la función económica	95
c) Tasas	95
A. Concepto y composición	95
B. Clases	96
1. Activa y pasiva	96
2. Nominal y real	96

	Pág.
3. Simple y compuesta	96
4. Fija y variable.....	96
C. <i>Quid</i> de los intereses ante la inflación.....	97
d) Interés compensatorio.....	97
A. Concepto	97
B. Importancia de la autonomía de la voluntad	98
C. Tasa.....	99
e) Interés moratorio	99
A. Concepto	99
B. Implica una presunción de daño.....	100
C. Tasa.....	100
D. <i>Quid</i> de la tasa de fijación judicial.....	102
1. Planteamiento.....	102
2. Criterio que postula la aplicación de la tasa pasiva	102
3. Postura que propugna a la tasa activa.....	103
4. Nuestra opinión.....	104
f) Interés punitorio	106
A. Concepto	106
B. Remisión legal	107
g) Acumulabilidad de los intereses.....	107
h) Anatocismo.....	108
A. Concepto	108
B. La cuestión en Código Civil derogado	108
C. Régimen del Código Civil y Comercial.....	108
1. Regla y excepciones.....	108
2. Cláusula expresa mediante la cual se lo autorice.....	109
3. Demanda judicial notificada	110
4. Liquidación judicial del crédito	110
5. Otros supuestos legales.....	111
i) Facultades judiciales ante intereses excesivos	112
A. Ámbito	112
B. “Tasa fijada o el resultado que provoque” el anatocismo.....	113
C. Criterio comparativo: “costo medio del dinero”	113
D. Posibilidad de acudir al instituto de la lesión.....	114
j) Extinción	115

	Pág.
A. Regla	115
B. Virtualidad del recibo	115
6º <i>Quid de las obligaciones en moneda sin curso legal</i>	115
a) Problemas que suscita una regulación errática	115
b) Inadecuada remisión	115
c) El art. 765 es una norma disponible	116
d) Identidad del pago. <i>Quid</i> de la imposibilidad de cumplimiento... ..	117
e) Se trata de una obligación facultativa.....	119
f) La temática en las XXV Jornadas Nacionales de Derecho Civil....	119
g) La moneda extranjera en el contrato de consumo.....	120
F. OBLIGACIONES DE VALOR	120
1º <i>Concepto</i>	120
2º <i>Antecedentes</i>	121
3º <i>Recepción por el Código Civil y Comercial</i>	122
4º <i>No están alcanzadas por la prohibición de indexar</i>	123
5º <i>Fuente</i>	124
a) Amplitud	124
b) Algunos supuestos previstos en el Código Civil y Comercial	126
A. Alimentos	126
B. Compensación económica	126
C. Recompensas	126
D. Obligación de restituir por la extinción unilateral del contrato.....	126
E. Contrato de compraventa.....	127
F. Contrato de obra.....	127
G. Contrato de custodia de títulos.....	127
H. Contrato de donación	128
I. Contrato oneroso de renta vitalicia	128
J. Prevención de daños	128
K. Reparación de daños.....	128
L. Gestión de negocios	129
M. Empleo útil.....	129
N. Enriquecimiento injustificado.....	129
Ñ. Transformación y accesión de cosas inmuebles.....	129
O. Obstáculo al curso de las aguas	129

	Pág.
P. Medianería.....	130
Q. Aceptación forzosa de la herencia.....	130
R. Colación	130
S. Perecimiento de lo donado ante la legítima.....	130
T. Legado del objeto en cotitularidad	131
c) La ley 27.271: “unidad de vivienda”	131
A. Conceptos generales	131
B. Importa una obligación de valor	132
C. Comparación con las UVA	134
6º <i>Oportunidad de la cuantificación del valor</i>	135
a) Necesidad de que la cuantificación sea posterior al nacimiento de la obligación.....	135
b) ¿Cuándo corresponde evaluar a la deuda?	135
c) Ausencia de pacto o de disposición legal al efecto	136
d) ¿Una deuda cuantificada puede ser “recuantificada”?.....	137
7º <i>Aplicación de las normas sobre obligaciones dinerarias</i>	138
8º <i>Las obligaciones de valor cumplen una función equivalente a la de las obligaciones dinerarias susceptibles de indexación</i>	138
9º <i>¿“Préstamo” de valor?</i>	139
G. OBLIGACIONES DE HACER.....	141
1º <i>Concepto</i>	141
a) Encuadramiento	141
b) Crítica a la definición legal	141
c) Comparación con las obligaciones de dar	143
A. Trascendencia de la persona del deudor.....	143
B. Límites a la ejecución idéntica	143
2º <i>Clases</i>	144
a) Según la actividad debida.....	144
b) Respecto de la naturaleza de su cumplimiento.....	144
c) De acuerdo con la posibilidad de ejecución por terceros	145
d) En función del deber prestacional.....	145
3º <i>Incorporación de terceros</i>	145
a) Planteamiento.....	145
b) Sistema	146
A. Las “cualidades” del deudor como criterio distintivo	146

	Pág.
B. Fuentes	147
C. <i>Quid</i> de la actuación por medio de auxiliares	148
4º <i>Satisfacción del interés del acreedor</i>	149
a) Cumplimiento e incumplimiento.....	149
b) Ejecución	150
5º <i>Algunos supuestos especiales</i>	151
a) Obligación de elevar el acto a la forma prevista por la ley.....	151
b) Obligación de celebrar un contrato futuro	153
A. Planteamiento	153
B. Caso especial del boleto de compraventa	153
c) Obligación de informar.....	155
d) Obligación de exhibir	157
A. Concepto	157
B. Casuística.....	158
e) Obligación de rendir cuentas	159
A. Antecedentes y metodología.....	159
B. Concepto	160
C. Requisitos	161
D. Legitimación pasiva.....	163
1. Se trata de una norma disponible.....	163
2. “Quien actúa en interés ajeno, aunque sea en nombre propio” ...	164
3. “Quienes son parte en relaciones de ejecución continuada”	165
4. Otros supuestos legales.....	166
E. Distintas vías	166
F. Puntualidad	166
G. Aprobación.....	167
H. Pago del saldo y restitución de la documentación	168
I. <i>Quid</i> de los gastos.....	169
H. OBLIGACIONES DE NO HACER	170
1º <i>Concepto</i>	170
a) Definición legal.....	170
b) Comparación con otros deberes de no hacer.....	170
A. Necesaria precisión.....	170
B. Con deberes específicos no patrimoniales	170

	Pág.
C. Con el deber genérico de no dañar	171
D. Con el derecho real de servidumbre.....	171
2º <i>Clases</i>	172
a) Según la omisión debida	172
b) Respecto de la naturaleza de la actividad abstenida o tolerada....	172
c) De acuerdo con la posibilidad de ejecutar idénticamente la obligación.....	172
3º <i>Satisfacción del interés del acreedor</i>	173
a) Cumplimiento e incumplimiento.....	173
b) Ejecución idéntica por el deudor o por un tercero	174
c) Ejecución del valor por el deudor.....	175
4º <i>Supuestos especiales</i>	176
a) Planteamiento.....	176
b) Obligación de guardar secreto.....	177
A. Concepto	177
B. Casuística.....	177
c) Obligación de no concurrencia	178
A. Concepto	178
B. Diversas alternativas conceptuales	179
1. De acuerdo con el origen de la regulación que le da vida.....	179
2. En función de la oportunidad en que la obligación es exigible...	180
3. Respecto de los ámbitos personal y espacial	181
4. Con relación a las particularidades temporales de la ejecución...	181
C. Duración.....	181
D. Transmisibilidad	183
E. Consecuencias de su violación.....	183
d) Obligación de no negociar con un tercero.....	184
I. OBLIGACIONES DE RESULTADO Y DE MEDIOS	185
1º <i>Antecedentes</i>	185
2º <i>Aspectos terminológicos</i>	186
a) Distintas designaciones.....	186
b) Nuestra opinión	187
3º <i>Criterio de distinción</i>	188
a) Distintos criterios	188

	Pág.
A. Voluntad de las partes	188
B. Ley, usos, prácticas y costumbres	189
C. Aleatoriedad del resultado	189
D. Riesgo contractual.....	189
E. Rol del acreedor	189
F. Determinación de la prestación	189
G. Buena fe.....	190
H. Equidad	190
b) Principios Unidroit	190
c) Nuestra opinión	191
4º <i>Recepción por el Código Civil y Comercial</i>	192
a) Niveles del deber prestacional	192
b) Implicancias del encuadramiento.....	195
A. Antecedentes	195
B. Régimen vigente	195
c) ¿Contrato de obra o de servicios?.....	196
5º <i>Casuística</i>	198
a) Directiva general.....	198
b) Algunos supuestos arquetípicos en el Código Civil y Comercial...	199
A. Obligaciones de resultado.....	199
1. Contratos de locación, de depósito y de comodato	199
2. Contrato de obra	199
3. Contrato de transporte	200
4. Contrato de caja de seguridad	200
B. Obligaciones de medios	200
1. Contratos de comodato y de depósito	200
2. Contrato de servicios	200
3. Contrato de mandato	200
4. Contratos de agencia y de fideicomiso.....	201
c) Obligaciones de resultado y de medios nacidas de fuente única...	201
d) Una misma figura puede conformar una u otra clase	201
e) <i>Quid</i> de las obligaciones de los profesionales liberales.....	202

CAPÍTULO VII**OBLIGACIONES COMPUESTAS Y CONCURRENTES**

A. ORDEN EXPOSITIVO.....	205
B. OBLIGACIONES CON PLURALIDAD SUBJETIVA	206
1º <i>Planteamiento</i>	206
a) Distintas alternativas.....	206
b) Obligaciones de sujetos disyuntos o conjuntos	206
2º <i>Obligaciones disyuntivas</i>	207
a) Concepto	207
b) Terminología	208
c) Naturaleza de la elección.....	208
d) Clases.....	209
A. Disyunción pasiva	209
B. Disyunción activa.....	210
e) Reglas en subsidio.....	211
f) <i>Quid</i> de la elección plural.....	212
3º <i>Obligaciones simplemente mancomunadas</i>	212
a) Concepto	212
b) Clases.....	214
c) Régimen	214
d) Algunos supuestos previstos en el Código Civil y Comercial	215
4º <i>Obligaciones mancomunadas solidarias</i>	215
a) Aspectos comunes.....	215
A. Precisiones terminológica y metodológica	215
B. Concepto	216
C. Fuentes	218
1. Antecedentes	218
2. Solución del Código Civil y Comercial	220
3. No se presume.....	220
4. ¿Debe ser expresa?	221
5. ¿Cualquier título constitutivo de la obligación?	222
6. Prueba.....	223
7. Supuestos previstos por la ley	223

	Pág.
D. Fundamento	225
E. Circunstancias que no propagan sus efectos	227
F. Defensas oponibles	229
1. Necesaria precisión inicial.....	229
2. Defensas comunes	229
3. Defensas personales	230
G. Invocabilidad de la cosa juzgada.....	230
b) Mancomunación solidaria pasiva	232
A. Conceptos centrales.....	232
B. Efectos en cuanto al incumplimiento.....	232
1. Propagación de los efectos de la mora	232
2. Propagación de las consecuencias de la imposibilidad de cumplimiento por causa atribuible a uno de los deudores.....	233
3. Los efectos de la actuación dolosa de un deudor no se extienden a los restantes	233
4. Propagación de los efectos de la interrupción o la suspensión del curso de prescripción.....	234
C. Consecuencias con relación al cumplimiento.....	234
1. Planteamiento	234
2. Derecho de repetición del deudor que cumplió.....	235
3. Acciones con las que cuenta	236
4. Medida de la contribución	237
D. Caso especial del deudor insolvente	238
E. Hipótesis del fallecimiento del deudor	239
F. Extinción de la obligación	241
G. Extinción de la solidaridad	242
c) Mancomunación solidaria activa.....	243
A. Conceptos centrales.....	243
B. Consecuencias ante el incumplimiento.....	244
C. Hipótesis del fallecimiento del acreedor	245
D. Extinción de la obligación	246
E. Efectos derivados de la extinción de la obligación.....	246
1. Provocada por el pago	246
2. Por otros modos de extinción	247
3. <i>Quid</i> de los gastos	248
4. Medida de participación.....	248

	Pág.
F. Extinción de la solidaridad	248
5º <i>Quid de las obligaciones concurrentes</i>	249
a) Concepto	249
A. Antecedentes	249
B. Definición legal.....	249
1. Pluralidad de deudores	250
2. Unidad de acreedor.....	250
3. Idéntico objeto	250
4. Fuentes disímiles	251
b) Efectos	252
A. Derecho de requerir el pago.....	252
B. El pago efectuado por un deudor extingue todas las obligaciones ...	252
C. La dación en pago, la transacción, la novación y la compensación pueden dar lugar a la extinción total o parcial de las obligaciones, según los casos	253
D. La confusión y la renuncia respecto de un deudor no extinguen los débitos de los restantes.....	254
E. La prescripción liberatoria y la mora con relación a un deudor no propagan sus efectos respecto de los restantes	254
F. La sentencia con autoridad de cosa juzgada respecto de un deudor es inoponible a los otros, pero es invocable por ellos	254
G. Derecho de contribución del deudor que paga	255
c) Diferencias con las obligaciones de sujeto plural.....	256
A. Con las mancomunadas simples pasivas	256
B. Con las mancomunadas solidarias pasivas.....	256
d) Régimen supletorio.....	257
e) Supuestos previstos en el Código Civil y Comercial.....	258
A. Planteamiento	258
B. Obligación de saneamiento ante “enajenaciones sucesivas”	259
C. Obligación de reparar derivada de una obra en ruina o impropia para su destino	259
D. Pluralidad de responsables directos.....	259
E. Responsabilidad por el hecho de los dependientes, de los hijos y de las cosas.....	259
f) Valoración del régimen del Código Civil y Comercial.....	260
C. OBLIGACIONES DIVISIBLES E INDIVISIBLES.....	261

	Pág.
1° Planteamiento.....	261
2° Obligaciones divisibles	262
a) Concepto	262
b) Prestación divisible.....	263
A. Necesidad de que sea materialmente fraccionable.....	263
B. Cada una de las partes tiene que observar la calidad del todo.....	264
C. La división no debe afectar “significativamente el valor”.....	265
D. La división no debe provocar que su “uso y goce” sea “antieconómico”	266
E. Supuestos de prestaciones divisibles.....	267
F. Virtualidad de la autonomía de la voluntad.....	269
c) Efectos	270
A. Fraccionamiento prestacional.....	270
B. Medida del fraccionamiento	271
C. Disociación de los efectos.....	272
D. Límite a la divisibilidad.....	273
d) Derecho al reintegro. <i>Quid</i> de la medida de la contribución	274
e) Derecho de participación.....	275
3° Obligaciones indivisibles	275
a) Concepto	275
b) Prestación indivisible	276
A. Razones fundantes de la indivisibilidad.....	276
B. <i>Quid</i> de la renuncia del acreedor a la indivisibilidad.....	278
C. Supuestos de prestaciones indivisibles.....	278
1. Planteamiento.....	278
2. Dar cosa cierta	278
3. De hacer.....	279
4. De no hacer	281
5. <i>Quid</i> de la prestación accesoria	281
6. Caso especial en materia de obligación de saneamiento.....	282
c) Efectos.....	282
A. Pago y prescripción.....	282
B. Consecuencias que no se propagan	283
1. Extinción.....	284
2. Mora y factores de atribución.....	284

	Pág.
d) Derechos de contribución y de participación	285
e) Régimen subsidiario	286
f) La denominada indivisibilidad impropia	286
A. Concepto	286
B. Efectos.....	287
C. Algunos supuestos.....	287
4º <i>Combinación de categorías</i>	288
a) Obligación simplemente mancomunada de objeto divisible	288
b) Obligación simplemente mancomunada de objeto indivisible	288
c) Obligación mancomunada solidaria de objeto divisible	289
d) Obligación mancomunada solidaria de objeto indivisible	289
D. OBLIGACIONES CON PLURALIDAD OBJETIVA.....	289
1º <i>Planteamiento</i>	289
2º <i>Obligaciones alternativas</i>	291
a) Concepto	291
b) Caracteres	291
A. Unidad de vínculo.....	291
B. Objeto plural	292
C. Independencia y diversidad de prestaciones	293
D. La obligación se concentra en el objeto elegido	294
E. Cumplimiento de la obligación	294
c) Elección	294
A. Concepto	294
B. Naturaleza jurídica	294
C. Legitimados para elegir.....	295
D. Oportunidad.....	295
E. Hipótesis de obligaciones de ejecución múltiple periódica	296
F. Efectos.....	297
d) Obligación alternativa regular.....	297
A. Concepto	297
B. Imposibilidad de cumplimiento de una prestación (inc. a).....	297
C. Imposibilidad de cumplimiento “sucesiva” de todas las prestaciones (inc. b)	298
D. Imposibilidad de cumplimiento “simultánea” de todas las prestaciones (inc. c).....	298

	Pág.
E. Imposibilidad de cumplimiento de todas las prestaciones por causas ajenas a las partes (inc. d)].....	299
e) Obligación alternativa irregular	299
A. Concepto	299
B. Imposibilidad de cumplimiento de una prestación (inc. a)].....	300
C. Imposibilidad de cumplimiento “sucesiva” de todas las prestaciones (inc. b)].....	300
D. Imposibilidad de cumplimiento “simultánea” de todas las prestaciones (inc. c)].....	300
E. Imposibilidad de cumplimiento de todas las prestaciones por causas ajenas a las partes (inc. d).....	301
f) <i>Quid</i> de una pluralidad objetiva superior a dos prestaciones	301
g) Obligaciones de género limitado.....	302
h) Obligaciones de género alternativo	302
3º <i>Obligaciones facultativas</i>	302
a) Concepto	302
b) Caracteres	303
A. Unidad de vínculo	303
B. Objeto plural	303
C. Distintas jerarquías de prestaciones	305
D. Tutela el interés del deudor.....	305
c) Denominación	305
d) Régimen	306
A. Naturaleza.....	306
B. Situación jurídica del acreedor	307
C. Situación jurídica del deudor	307
D. Objeto antijurídico.....	308
E. La opción puede ser “entre modalidades y circunstancias”	309
F. Extinción	309
e) Caso de duda acerca de la clase de disyunción objetiva.....	310

CAPÍTULO VIII

MUTACIONES JURÍDICAS: FUENTES

A. PLANTEAMIENTO	311
1º <i>Mutaciones jurídicas</i>	311

	Pág.
2º Orden expositivo	312
B. FUENTES TÍPICAS	312
1º Contrato	312
a) Advertencia metodológica	312
b) Concepto	313
A. Análisis de la definición legal.....	313
B. Metodología legislativa	314
c) Fundamentos	314
A. Alcances.....	314
B. Autonomía de la voluntad	315
C. Fuerza obligatoria	316
D. Efecto relativo	317
E. Buena fe.....	318
d) Elementos.....	318
A. Elementos esenciales	318
1. Consentimiento.....	319
2. Objeto	319
3. Finalidad	319
4. Forma	321
B. Elementos naturales	321
C. Elementos accidentales	321
e) Formación del consentimiento.....	321
A. Planteamiento	321
B. Tratativas contractuales	322
1. Deberes secundarios de conducta.....	322
2. Minuta.....	322
3. Cartas de intención.....	322
4. Acuerdos parciales	323
C. Oferta.....	323
1. Concepto y requisitos.....	323
2. Ofertas “al público”	323
3. Vigencia	325
D. Aceptación	325
1. Concepto y requisitos.....	325

	Pág.
E. Momento de perfección del contrato	325
1. Importancia	325
2. Distintos escenarios	326
f) Modernas manifestaciones.....	326
A. Contratos que obligan a contratar.....	326
1. Contrato preliminar.....	326
2. Contrato de preferencia.....	326
B. Contratos preparatorios de otros contratos	326
1. Contrato marco	326
2. Contrato normativo	327
C. Contratos con libertad contractual restringida	327
1. Contratos celebrados por adhesión a cláusulas generales predis- puestas	327
2. Contratos de consumo.....	327
D. Redes de contratos	327
2º <i>Responsabilidad civil</i>	329
a) Advertencia metodológica	329
b) Funciones.....	329
A. Escenarios evolutivos	329
B. Régimen del Código Civil y Comercial.....	334
C. Función resarcitoria	334
1. Planteamiento	334
2. Antijuridicidad.....	335
3. Factor de atribución	336
4. Daño.....	338
5. Relación de causalidad	338
D. Función preventiva	339
E. <i>Quid</i> de la función punitiva	342
c) Virtualidad como fuente de obligaciones	344
3º <i>Gestión de negocios</i>	344
a) Concepto	344
A. Definición legal.....	344
B. Asunción oficiosa de la gestión	345
C. Motivo razonable	346
D. Necesidad de que no se trate de una liberalidad.....	347

	Pág.
E. Alcances de la expresión “negocio ajeno”	348
b) Comparación con figuras afines	349
A. Con el mandato	349
B. Con el enriquecimiento injustificado	349
C. Con el empleo útil.....	350
c) Deberes del gestor.....	350
A. “Avisar sin demora al dueño del negocio que asumió la gestión, y aguardar su respuesta, siempre que esperarla no resulte perjudicial” (inc. a)	350
B. “Actuar conforme a la conveniencia y a la intención, real o presunta, del dueño del negocio” (inc. b)	351
C. “Continuar la gestión hasta que el dueño del negocio tenga posibilidad de asumirla por sí mismo o, en su caso, hasta concluirarla” (inc. c)	351
D. “Proporcionar al dueño del negocio información adecuada respecto de la gestión” (inc. d).....	351
E. “Una vez concluida la gestión, rendir cuentas al dueño del negocio” (inc. e)	352
d) Relaciones con los terceros.....	352
A. Regla: ajenidad del dueño del negocio.....	352
B. Incorporación del dueño del negocio	352
1. Causas	352
2. Ratificación.....	353
3. Asunción de obligaciones	353
4. Gestión conducida útilmente	353
C. <i>Quid</i> de la liberación del gestor ante los terceros	354
e) Responsabilidad del gestor.....	354
A. Directiva general	354
B. Casos de agravación del deber de responder.....	355
C. Actuación conjunta.....	356
D. Actuación a través de auxiliares o por sustitutos	357
f) Obligaciones del dueño del negocio.....	357
A. Planteamiento	357
B. Gestión útilmente conducida.....	358
C. Obligaciones.....	359
1. “A reembolsarle el valor de los gastos necesarios y útiles, con los intereses legales desde el día en que fueron hechos” (inc. a)	359

	Pág.
2. "A liberarlo de las obligaciones personales que haya contraído a causa de la gestión" (inc. b)].....	360
3. "A repararle los daños que, por causas ajenas a su responsabilidad, haya sufrido en el ejercicio de la gestión" (inc. c)]	360
4. "A remunerarlo, si la gestión corresponde al ejercicio de su actividad profesional, o si es equitativo en las circunstancias del caso" (inc. d)].....	360
D. <i>Quid</i> de la existencia de "varios dueños del negocio"	360
g) Extinción	361
A. Causales.....	361
B. Prohibición del dueño del negocio.....	361
C. Conclusión del negocio.....	362
D. <i>Quid</i> de la muerte del gestor o del dueño del negocio	362
h) Supuestos especiales previstos en el Código Civil y Comercial...	362
4º <i>Empleo útil</i>	364
a) Metodología	364
b) Concepto	365
c) Gastos que deben reembolsarse	366
d) Legitimación pasiva	367
5º <i>Enriquecimiento injustificado</i>	368
a) Antecedentes	368
A. El Derecho romano y las Partidas	368
B. Código Civil derogado.....	371
C. Proyecto de 1998.....	371
b) Recepción por el Código Civil y Comercial.....	372
c) Disposiciones generales	373
A. Denominación y alcances del vocablo "causa"	373
B. Concepto	374
C. Requisitos	374
1. Enriquecimiento.....	374
2. Empobrecimiento.....	375
3. Correlación entre el enriquecimiento y el empobrecimiento.....	376
4. Desplazamiento patrimonial injustificado.....	376
D. Acción por enriquecimiento	376
1. Planteamiento.....	376
2. Legitimaciones activa y pasiva.....	377

	Pág.
3. Naturaleza de la obligación del enriquecido	377
4. Medida de la “reparación”	378
5. Hipótesis de bienes determinados	378
E. Subsidiariedad de la acción por enriquecimiento	379
F. Remisiones legales al régimen	380
d) Pago indebido	380
A. Planteamiento	380
B. Fundamento	382
C. Ámbito	382
D. Distintos supuestos	383
1. Inexistencia originaria o sobreviniente del deber de cumplir	383
2. Ejecución por alguien distinto al deudor	384
3. Recepción por alguien que no está legitimado al efecto	385
4. Obtención ilícita de lo debido	386
E. Irrelevancia del error	386
F. Efectos	387
1. Remisión	387
2. Situaciones especiales	387
6° <i>Declaración unilateral de voluntad</i>	389
a) Generalidades	389
A. Metodología	389
B. Planteamiento	389
b) Promesa de pago	391
c) Cartas de crédito	392
A. Concepto y naturaleza	392
B. Finalidad	393
C. Comparación con otras figuras: cartas de recomendación y de patrocinio	393
d) Promesa pública de recompensa	396
A. Generalidades	396
1. Concepto	396
2. Acto jurídico unilateral	396
3. Recompensa	396
4. Hecho previsto	396
B. Comparación con la oferta	397

	Pág.
C. Efectos.....	397
D. Duración.....	398
E. Revocabilidad	398
F. Cumplimiento del hecho previsto	399
e) Concurso público.....	400
A. Concepto	400
B. Difusión.....	401
C. Destinatarios	402
D. Jurado.....	403
E. Derechos económicos de la obra	404
F. <i>Quid</i> de las apuestas y sorteos públicos.....	406
f) Garantías unilaterales	407
A. Planteamiento	407
B. Concepto	408
C. La abstracción como rasgo arquetípico	409
D. Aspectos terminológicos	410
E. Legitimación para emitir.....	410
F. Fuente de la garantía	412
G. Cesibilidad de los derechos del beneficiario	412
g) Títulos valores.....	414
A. Metodología.....	414
B. Concepto	415
C. Una clasificación basilar.....	417
1. Criterio.....	417
2. Título valor cartular.....	418
3. Título no cartular	420
D. Otras clasificaciones centrales	420
1. Según la finalidad del libramiento o creación	420
2. De acuerdo con la ley de circulación.....	421
h) Otros supuestos.....	422
A. Oferta.....	422
B. Promesa de fundación.....	423
C. La declaración unilateral como determinante de la confianza.....	423

CAPÍTULO IX

MUTACIONES JURÍDICAS: MODIFICACIÓN

A. PLANTEAMIENTO	425
1º <i>Concepto</i>	425
2º <i>Clases</i>	427
B. MODIFICACIÓN EN LA FUENTE	427
1º <i>Modalidades</i>	427
2º <i>Finalidad</i>	427
C. MODIFICACIÓN DE LA ESENCIA	428
1º <i>Facultad del acreedor de exigir el cumplimiento</i>	428
a) De obligación completa a incompleta	428
b) Vicisitudes de las garantías y de otros accesorios del crédito.....	429
2º <i>Supuestos en las obligaciones con pluralidad de sujetos vinculados</i>	430
3º <i>Hipótesis en la coligación de obligaciones</i>	431
D. MODIFICACIÓN DE LOS SUJETOS	431
1º <i>Transmisión de derechos en general</i>	431
a) Planteamiento.....	431
b) Un distinguo necesario	432
A. Clases de adquisiciones	432
B. Adquisición derivada y <i>nemo plus iuris</i>	432
c) La transmisibilidad como directiva.....	433
d) Clases.....	434
A. Según el ámbito de su eficacia.....	434
B. Respecto de la fuente	434
C. De acuerdo con la extensión	434
2º <i>Transmisión del crédito</i>	435
a) Planteamiento.....	435
b) Cesión de derechos	436
A. Definición	436
B. Sujetos y objeto.....	438
C. Forma	440
1. Regla.....	440

	Pág.
2. Mayor exigencia formal	441
D. Clases	442
1. Cesión “como pago” y “para pagar”	442
2. Cesión con finalidad de garantía	443
3. Cesión de crédito prendario	445
E. Efectos entre las partes	445
1. Transferencia del derecho	445
2. Obligación de saneamiento	446
3. Facultad concurrente para realizar actos conservatorios	448
4. <i>Quid</i> de la cesión parcial	448
F. Efectos con relación a los terceros.....	449
1. Oportunidad de la transmisión respecto de los terceros.....	449
2. Concurrencia entre varios cesionarios.....	451
3. Concurrencia entre los cesionarios y los acreedores del cedente	452
c) Factoraje	453
A. Definición legal.....	453
B. Clases de factoraje.....	455
C. Créditos transmisibles.....	455
D. Elementos del contrato	456
E. Garantías	456
F. Efectos entre partes	457
G. Efecto con relación a terceros.....	458
d) Subrogación subjetiva por ejecución de un tercero (el denominado “pago por subrogación”)	459
A. Generalidades	459
1. Concepto	459
2. No es pago.....	460
3. La ejecución del tercero no es “por” subrogación	461
B. Naturaleza jurídica	461
1. Ficción legal.....	461
2. Extinción del crédito principal y transmisión de sus accesorios.	462
3. Cesión de créditos	463
4. Instituto complejo y dual	463
5. Nuestra opinión.....	464
C. Requisitos	465

	Pág.
1. Que el crédito del acreedor subrogado sea eficaz al tiempo en que el tercero ejecuta la obligación y que sea susceptible de ser transmitido	465
2. Que el tercero ejecute la obligación con la aptitud necesaria, con conocimiento de que es una deuda ajena y sin la intención de efectuar una liberalidad	465
3. Que el tercero ejecute la obligación a título propio o de otro tercero, pero no en representación del deudor	466
4. Que se imponga que el tercero que ejecuta se subroga en los derechos del acreedor	466
D. Subrogación legal	466
1. Concepto	466
2. Ejecución de una obligación a la que se está constreñido “con” y “por” otros (inc. a)	467
3. Ejecución por terceros interesados y no interesados (incs. b] y c)]... ..	468
4. Heredero que ejecuta con fondos propios las obligaciones que pesaban sobre el causante (inc. c)]	469
5. Una redacción superadora	471
E. Subrogación convencional	471
1. Concepto	471
2. Por el acreedor	472
3. Por el deudor	473
F. Efectos	475
1. Transmisión del crédito principal y sus accesorios	475
2. Límites	476
3º <i>Transmisión de la deuda</i>	477
a) Planteamiento	477
b) Cesión de deuda	479
A. Concepto	479
B. Cesión privativa	480
1. Concepto	480
2. Efectos	480
C. Cesión acumulativa	481
1. Concepto	481
2. Efectos	481
c) Asunción de deuda	482
d) Promesa de liberación	483
A. Concepto	483

	Pág.
B. Efectos.....	484
4º <i>Transmisión de la posición contractual</i>	485
a) Planteamiento.....	485
b) Cesión de la posición contractual.....	486
A. Concepto	486
B. Efectos.....	488
1. Transmisión de la posición jurídica	488
2. Defensas del cedido respecto del cesionario.....	489
3. Responsabilidad del cedente ante el cesionario	489
4. Garantías del crédito constituidas por terceros.....	490
c) Transmisiones por mero efecto de la ley	491
A. Concepto	491
B. Algunos supuestos de transmisión por mero efecto de la ley	492
1. En el Código Civil y Comercial	492
2. En la ley de contrato de trabajo	493
C. Casos de transmisión forzosa en sentido propio	494
1. En la ley de concursos y quiebras	494
2. En la ley de entidades financieras	494
5º <i>Algunos casos especiales</i>	495
a) Fondo de comercio	495
A. Empresa y fondo de comercio	495
B. Elementos constitutivos	495
C. Naturaleza jurídica	496
D. Transmisión.....	498
1. Planteamiento.....	498
2. Procedimiento de la transmisión “privada”	498
3. Procedimiento de transmisión “pública” en remate	500
4. Consecuencia de la inobservancia de la ley.....	500
E. El porqué de nuestro tratamiento	501
b) Reorganizaciones empresarias.....	502
A. Planteamiento	502
B. Fusión.....	503
C. Escisión	504
E. MODIFICACIÓN DEL OBJETO	504
1º <i>Planteamiento</i>	504

	Pág.
2º <i>Intensidad de la prestación</i>	505
a) Incrementos	505
b) Reducciones	505
c) Modificación de accesorios	506
d) Otras hipótesis de perfiles especiales.....	506
3º <i>Circunstancias y ejecución del pago</i>	507
4º <i>Ejercicio de la facultad de elegir la prestación</i>	509
5º <i>Entrega de títulos “en pago de la deuda”</i>	509
6º <i>La indemnización ante el incumplimiento</i>	510
7º <i>Quid de la obligación accesoria de la cláusula penal</i>	511

CAPÍTULO X

MUTACIONES JURÍDICAS: EXTINCIÓN

A. PLANTEAMIENTO	513
1º <i>Concepto</i>	513
2º <i>Distintos andariveles</i>	514
a) Advertencia.....	514
b) Causales comunes a todos los derechos patrimoniales	515
A. Extinción del título fuente	515
B. Expropiación	515
c) Causales de las obligaciones en general.....	516
d) Causales de algunas obligaciones en particular	517
3º <i>Criterios clasificatorios</i>	518
a) De acuerdo con la satisfacción del interés del acreedor	518
b) Según la naturaleza jurídica del hecho extintivo	519
c) En atención a la producción de los efectos.....	519
4º <i>Aspectos metodológicos</i>	519
a) Desde el plano legislativo.....	519
b) Respecto del orden expositivo.....	520
B. COMPENSACIÓN.....	520
1º <i>Consideraciones generales</i>	520
a) Sentidos del vocablo “compensar”	520

	Pág.
b) Concepto	522
c) Naturaleza jurídica.....	524
d) Trascendencia en la praxis.....	525
e) Fundamentos	526
f) Clases.....	526
2º <i>Compensación legal</i>	527
a) Concepto	527
b) Requisitos	528
A. Prestaciones de dar	528
B. Homogeneidad de las prestaciones	529
C. Exigibilidad y disponibilidad de los créditos	530
D. <i>Quid</i> de la liquidez de los créditos	532
c) Obligaciones excluidas por la ley	533
A. “Las deudas por alimentos” (inc. a])	533
B. “Las obligaciones de hacer o no hacer” (inc. b])	534
C. “La obligación de pagar daños e intereses por no poderse restituir la cosa de que el propietario o poseedor legítimo fue despojado” (inc. c])	534
D. “Las deudas que el legatario tenga con el causante si los bienes de la herencia son insuficientes para satisfacer las obligaciones y los legados restantes” (inc. d])	535
E. “Las deudas y créditos entre los particulares y el Estado nacional, provincial o municipal” (inc. e])	535
F. “Los créditos y las deudas en el concurso y quiebra, excepto en los alcances en que lo prevé la ley especial” (inc. f])	537
G. “La deuda del obligado a restituir un depósito irregular” (inc. g]) ...	537
d) Posibilidad de exclusión convencional.....	538
e) Efectos	538
3º <i>Compensación convencional</i>	540
a) Metodología deficiente	540
b) Concepto	540
c) Efectos	541
4º <i>Compensación facultativa</i>	541
a) Concepto	541
b) Límites.....	542
c) Efectos	542

	Pág.
5° <i>Compensación judicial</i>	543
a) Concepto	543
b) Efectos	543
C. CONFUSIÓN	545
1° <i>Alcances del vocablo</i>	545
a) Distintos alcances	545
b) Impacto en el ordenamiento jurídico	545
2° <i>Concepto</i>	546
a) Definición legal.....	546
b) Distingo con la consolidación	547
3° <i>Naturaleza jurídica</i>	548
4° <i>Requisitos</i>	549
a) Única obligación	549
b) Reunión sobreviniente de las calidades contrapuestas en una persona.....	549
c) Concentración del crédito y de la deuda en un mismo patrimonio	550
5° <i>Transmisiones que pueden derivar en confusión</i>	551
6° <i>Efectos</i>	552
a) Alcances de la extinción.....	552
b) <i>Quid</i> de la reviviscencia de la obligación extinta por confusión...	553
D. NOVACIÓN	554
1° <i>Consideraciones generales</i>	554
a) Concepto	554
b) Naturaleza jurídica.....	555
c) Requisitos	556
A. Preexistencia de una obligación.....	556
B. Nacimiento de otra obligación	558
C. Voluntad de sustituir una obligación por otra.....	559
D. Aptitud para novar	560
2° <i>Supuestos de novación convencional</i>	560
a) Por cambio de fuente	560
b) Por cambio de esencia.....	561
c) Por cambio de sujetos	561

	Pág.
A. Modificación del deudor	561
B. Modificación del acreedor	562
d) Por cambio de objeto	563
3º <i>Hipótesis de novación legal</i>	564
4º <i>Efectos</i>	566
a) Alcances de la extinción.....	566
b) Reserva del acreedor	566
E. DACIÓN EN PAGO.....	568
1º <i>Aspectos terminológicos</i>	568
2º <i>Concepto</i>	568
a) Definición legal.....	568
b) Comparaciones	569
A. Con el pago	569
B. Con la novación	570
C. Con las obligaciones de objeto plural.....	570
D. Con la compraventa y la cesión de derechos	570
3º <i>Naturaleza jurídica</i>	571
a) Variante del pago	571
b) Especie de novación objetiva	572
c) Convención liberatoria.....	572
d) Modificación convencional de la obligación sin efecto novatorio, a través de un contrato solutorio	573
e) Figura compleja: novación objetiva seguida de pago.....	573
f) Nuestra opinión	574
4º <i>Requisitos</i>	575
a) Una obligación preexistente.....	575
b) La integración de las voluntades del acreedor y del deudor para que éste se libere por medio de una prestación distinta a la proyectada...	575
c) La ejecución de la prestación diversa.....	576
5º <i>Efectos</i>	577
a) Alcances de la extinción.....	577
b) Reglas aplicables	577
c) Obligación de saneamiento.....	578
d) Casos especiales en la ley 24.522	579

	Pág.
F. RENUNCIA	580
1º <i>Inconsistencias metodológicas</i>	580
2º <i>Concepto</i>	582
3º <i>Naturaleza jurídica</i>	583
a) Estado de la cuestión con el Código Civil derogado	583
b) La polémica se reedita con el Código Civil y Comercial	584
c) Nuestra opinión	586
4º <i>Clases</i>	587
a) De acuerdo con el ámbito de su eficacia	587
b) Según si la dimisión responde a una contraprestación	587
c) Respecto a su amplitud	588
5º <i>Requisitos</i>	589
a) Exposición	589
b) Derechos que pueden ser objeto de renuncia	589
A. Necesidad de que no esté prohibida, ni afecte intereses que excedan de los privados	589
B. Permisiones y prohibiciones expresas	590
c) Personas con aptitud suficiente	591
d) Intención clara y exteriorizada	592
6º <i>Efectos</i>	593
7º <i>Quid de la remisión de deuda</i>	594
a) Concepto	594
b) Naturaleza jurídica	596
c) Clases	596
A. Remisión expresa	596
B. Remisión tácita	597
d) Efectos	599
A. Extinción	599
B. Caso especial de la obligación afianzada	599
C. Hipótesis del derecho real de prenda	600
G. TRANSACCIÓN	601
1º <i>Cuestiones metodológicas</i>	601
2º <i>Concepto</i>	602

	Pág.
a) Distintos sentidos del vocablo.....	602
b) Definición legal.....	602
A. Exposición	602
B. Concesiones recíprocas de las partes	603
C. Finalidad extintiva de derechos	605
c) Importancia	606
3º <i>Clases</i>	607
4º <i>Elementos</i>	608
a) Partes	608
A. Capacidad	608
B. Representación	609
b) Objeto.....	609
A. Regla	609
B. Derechos dudosos	610
C. Derechos litigiosos	610
D. Prohibiciones.....	610
c) Finalidad.....	611
d) Forma	611
5º <i>Efectos</i>	612
a) Precisiones iniciales.....	612
A. Planteamiento	612
B. Operatividad	613
1. Un <i>distingo</i> inconsistente	613
2. La presentación ante el juez no hace a la forma	614
3. <i>Quid</i> de la homologación judicial.....	614
b) Extintivo	615
c) Declarativo.....	615
A. Inexplicable omisión.....	615
B. Efectos.....	616
C. Excepción	617
d) Autoridad de cosa juzgada	617
6º <i>Vicisitudes</i>	618
a) Nulidad de la transacción por la nulidad de la fuente del derecho transado	618

	Pág.
b) Nulidad de la transacción en sí	619
A. “Si alguna de las partes invoca títulos total o parcialmente inexistentes, o ineficaces” (inc. a)	620
B. “Si, al celebrarla, una de las partes ignora que el derecho que transa tiene otro título mejor” (inc. b).....	620
C. “Si versa sobre un pleito ya resuelto por sentencia firme, siempre que la parte que la impugna lo haya ignorado” (inc. c).....	620
c) Suerte de la transacción ante “errores aritméticos”	621
d) <i>Quid</i> de la indivisibilidad	621
 BIBLIOGRAFÍA CITADA	 623