

**Claudia E. Zalazar**

Directora

---

# **IMPACTOS PROCESALES DEL CÓDIGO CIVIL Y COMERCIAL DE LA NACIÓN**

## **Autores**

Román Abellaneda - Eduardo C. Altamirano

Rafael Aranda - Jorge Arévalo

Gonzalo Gabriel Carranza - Gisela M. Cafure

Sandra E. Lalliya

Ariel A. Germán Macagno - Sebastián Navarro

Claudia J. Vidal - Claudia E. Zalazar

Córdoba

2017

## INDICE

Prólogo .....	9
---------------	---

### **La constitucionalización del derecho privado en el nuevo Código Civil y Comercial de la Nación**

*Gonzalo Gabriel Carranza*

I. Introducción .....	12
II. Enfoques teóricos acerca de la constitucionalización del derecho privado .....	13
1. Cultura jurídica y escisión del derecho: la <i>summa divisio</i> .....	13
2. Las teorías subjetivas y objetivas que sostienen las distinciones .....	18
3. ¿Pueden permanecer las divisiones en el mundo contemporáneo? .....	20
4. La división del derecho público vs. derecho privado en el Estado Argentino y la sanción del Código Civil y Comercial .....	22
III. El nuevo Código Civil y Comercial como actor de cambio en el proceso de constitucionalización del derecho privado argentino .....	24
1. El Anteproyecto del Código Civil y Comercial de la Nación Argentina y el objetivo de acercamiento .....	24
2. La efectiva constitucionalización del derecho privado .....	28
IV. El artículo 1 del Código Civil y Comercial de la Nación .....	31
1. Las fuentes del derecho conforme al Código Civil y Comercial de la Nación .....	32
2. La Constitución de 1994 y sus propósitos .....	36
3. El bloque de constitucionalidad y la primacía .....	37
4. El control de constitucionalidad .....	41
5. El control de convencionalidad .....	43
6. La ley .....	46

7. Los usos, las prácticas y costumbres .....	48
8. ¿La jurisprudencia? Diferencias entre el Anteproyecto y el Código sancionado .....	49
9. La doctrina como fuente .....	52
V. El artículo 2 del Código Civil y Comercial de la Nación .....	53
1. La interpretación de las leyes: tarea del operador jurídico .....	53
2. Algunas apreciaciones en torno a la interpretación: el proceso de subsunción y el juicio de ponderación constitucional .....	55
3. La interpretación gramatical, literal o exegética .....	57
4. La finalidad de las normas o interpretación teleológica .....	58
5. La interpretación analógica .....	59
6. Las disposiciones que surgen de los Tratados sobre Derechos Humanos .....	60
7. Los principios y valores jurídicos .....	62
8. La coherencia del ordenamiento jurídico argentino. La interpretación sistemática .....	64
VI. Conclusiones y desafíos .....	65
Bibliografía .....	66

### Los principios procesales ante el nuevo Código Civil y Comercial de la Nación

*Rafael Aranda*

I. Introducción .....	71
1. La nueva situación legislativa .....	71
2. La necesaria armonización .....	73
3. La singularización de los litigios en cuanto a las resoluciones jurisdiccionales .....	74
4. La decisión de introducir numerosas normas procesales en el Código de fondo .....	74
II. Los principios procesales y su nueva dimensión en el proceso civil .....	77
1. Aspectos generales .....	77
2. El principio dispositivo: "... de una situación pasiva al activismo del juez como director del proceso..." .....	78
3. El principio de preclusión .....	81
4. El principio de congruencia .....	85
5. El principio de moralidad .....	88
6. El principio de economía procesal: la concentración, la eventualidad, la celeridad y la inmediatez .....	90

7. El principio del formalismo .....	92
III. Consideraciones finales .....	93

### Capacidad y representación en el Código Civil y Comercial

*Sebastián Navarro y Claudia E. Zalazar*

I. Capacidad .....	95
1. Capacidad de ejercicio de las personas. Limitaciones .....	95
1.a. La persona por nacer .....	99
1.b. La persona menor de edad .....	99
1.b.i. La persona menor de edad emancipada .....	103
1.b.ii. Situación de la persona menor de edad que ejerce empleo, profesión o industria .....	103
1.b.iii. Situación de la persona menor de edad que obtiene título habilitante .....	104
1.b.iiii. Situación de la persona incluida en el "Programa de Acompañamiento para el Egreso de Adolescentes y Jóvenes sin Cuidados Parentales" .....	105
2. Persona con capacidad restringida o incapacidad .....	106
2.a. Inhabilitación .....	109
II. Capacidad de la persona jurídica .....	109
1. Nociones generales .....	109
2. Clases de personas jurídicas .....	110
III. Representación .....	112
1. Representación legal .....	114
1.a. Personas por nacer .....	114
1.b. Personas menores de edad .....	114
1.c. Personas incapaces o con capacidad restringida .....	118
2. Representación orgánica de las personas jurídicas .....	120
2.a. Representantes de las sociedades comerciales .....	120
2.b. Representantes del consorcio de propiedad horizontal (administrador) .....	121
2.c. Representantes de las personas de carácter público .....	122
3. La masa indivisa en el sucesorio .....	120
4. Representación voluntaria .....	126
3.a. Representación voluntaria. Apoderamiento .....	126

**Las medidas cautelares conforme al nuevo Código Civil  
y Comercial de la Nación**

*Claudia E. Zalazar y Gisela M. Cafure*

I. Introducción .....	137
II. Medidas cautelares .....	138
1. Concepto .....	138
2. Garantía común de los acreedores .....	138
3. Patrimonios de afectación .....	140
4. Bienes inembargables .....	141
III. El tema del primer embargante .....	149
IV. La protección de la vivienda .....	152
1. Introducción .....	152
2. Ley 14.394 .....	153
3. Vivienda .....	157
V. Otras protecciones de la vivienda .....	165
1. Vivienda familiar (ámbito nacional) .....	165
2. Tutela de la vivienda en el ámbito de la Provincia de Córdoba .....	168
VI. Otras medidas cautelares previstas en el C.C. y C. ....	178
VII. Conclusión .....	179

**5. La incidencia del Código Civil y Comercial en el derecho probatorio**

*Román Abellaneda*

I. Introito .....	181
II. Un nuevo compendio de sustancial. El problema de la ley aplicable. Consecuencias sobre el derecho probatorio .....	184
1. Ley sustancial que rige el caso sometido a decisión .....	184
2. Ley procesal aplicable. El problema de la aplicación de la ley formal nueva a los procesos en trámite .....	184
III. Principios que rigen la actividad probatoria .....	195
1. Principio de libertad probatoria .....	196
1.a. Libertad de objeto .....	197
1.b. Libertad de medios .....	203
2. Principio de inmediación .....	205
3. Principio de buena fe .....	207
4. Principio de <i>favor probationes</i> .....	208
5. Principio de adquisición de la prueba .....	211

6. Principio de igualdad y contradicción .....	215
7. Principio de unidad de la prueba .....	217
8. Principio de originalidad de la prueba .....	218
IV. Los medios de prueba previstos en el Código Civil y Comercial de la Nación .....	221
1. Prueba documental .....	221
1.a. La firma y el soporte. Instrumentos no firmados e instrumentos informáticos .....	222
1.b. Instrumentos públicos .....	227
1.c. Instrumentos particulares .....	256
2. Prueba testimonial .....	308
2.a. Edad para declarar como testigo .....	309
2.b. Los testigos en el proceso de familia .....	310
2.c. La prueba de testigos y la acreditación de los contratos .....	316
3. Prueba confesional .....	318
4. Prueba pericial .....	320
IV. Carga de la prueba .....	321
1. Prueba del pago .....	322
2. Responsabilidad civil .....	323
3. Cargas probatorias dinámicas .....	325
V. La prueba del derecho extranjero. Remisión .....	344

**Influencia del Código Civil y Comercial de la Nación sobre los  
derechos reales de garantía - Con especial referencia y  
tratamiento de la garantía real de hipoteca**

*Ariel A. Germán Macagno*

A modo de introducción .....	348
I. La garantía real hipotecaria: aspectos generales: aspectos generales .....	349
II. La garantía real hipotecaria: aspectos generales .....	351
1. Concepto .....	351
2. Requisitos del título hipotecario .....	354
3. Caracteres y cualidades de la hipoteca .....	355
i. Caracteres .....	355
4. Cualidades de los derechos reales de garantía .....	379
III. La garantía real hipotecaria (aspectos procesales de la ejecución) .....	380
1. Generalidades .....	380
2. Reglas procesales .....	385

Proceso de ejecución especial .....	385
Excepciones .....	396
a. Incompetencia .....	398
b. Falta de personería .....	406
c. Litispendencia .....	407
d. Falsedad o inhabilidad de título .....	408
Inhabilidad de título .....	411
Excepción de falsedad .....	415
e. Cosa juzgada .....	419
f. Prescripción .....	420
g. Pago documentado (total o parcial) .....	421
h. Quita .....	423
i. Espera .....	424
j. Remisión .....	424
k. Caducidad de la inscripción .....	424
l. Nulidad de la ejecución .....	426
IV. La garantía real hipotecaria (cuestiones particulares) .....	428
1. Letras hipotecarias .....	429
2. Hipotecas abiertas .....	437
3. Situación jurídica del constituyente de la hipoteca no deudor .....	455
4. Hipoteca otorgada para garantizar una deuda ajena .....	463
5. Subasta de una cuota parte del inmueble hipotecado .....	467
Tesis estricta .....	467
Tesis amplia .....	469
Opinión personal .....	472

### **Influencia del nuevo Código Civil y Comercial de la Nación en materia de subasta judicial**

*Eduardo C. Altamirano*

I. Introducción .....	478
II. Primera parte .....	479
1. Efectos de las obligaciones con relación al acreedor (art. 730). El poder de agresión patrimonial .....	479
2. Facultad del acreedor de exigir la venta judicial de los bienes de su deudor. Bienes que constituyen la garantía (art. 743). 3. Inembargabilidad e inejecutabilidad (art. 242) .....	481
3. Obligación de vender (art. 1128) .....	483

III. Bienes que pueden subastarse .....	484
1. Subasta de usufructo. Régimen anterior y actual. Arts. 743, inc. e, 2144 y concordantes C.C. y C. Trámite. Particularidades. Nuevo reglamento del Registro de la Propiedad .....	484
1.1. Subasta de nuda propiedad .....	484
1.2. Subasta del usufructo .....	485
1.3. Subasta de frutos .....	494
1.4. La inembargabilidad del usufructo de los padres sobre los bienes de los hijos menores de edad .....	494
2. Subasta de inmueble locado (art. 1189). El supuesto de la ejecución hipotecaria .....	495
3. Subasta de parte indivisa. Condominio (art. 1989) .....	496
4. Hipoteca y ejecución de parte indivisa (art. 2207) .....	497
5. Subasta de inmuebles en conjuntos inmobiliarios (art. 2085) .....	498
6. Embargo y subasta de sepulcros (art. 2110) .....	500
7. Subasta de bienes sometidos al derecho de retención (art. 2592, inc. d) .....	502
7.1. Panorama bajo la vigencia del código derogado .....	502
7.2. La cuestión en el actual código .....	503
8. Ejecución de bienes afectados directamente a un servicio público (art. 243) .....	506
9. Venta privada del bien objeto de la ejecución antes la subasta (art. 1009). Efectos en el trámite del remate. Citación del nuevo titular dominial. Jurisprudencia de la C.S.J.N. y del T.S.J. ....	507
IV. Aspectos generales. Trámite .....	513
1. Subasta de inmuebles. Formalidades. Excepción al requisito general de escritura pública (art. 1017 inc. a) .....	513
2. Inhabilidades especiales para adquirir bienes en subasta judicial (art. 1002) .....	514
2.1. Régimen anterior. Fundamento. Alcance. Efectos .....	515
2.2. La norma actual. Sujetos alcanzados. Carácter de la nulidad. Duración del impedimento .....	515
3. Compra en comisión en las ejecuciones hipotecarias (derogado art. 3936, inc. c, C.C.). Diferencias C.P.C.C. provincial y C.P.C.C.N. ....	518
4. Prenda. Subasta (art. 2229) .....	519
5. Exclusión de la responsabilidad por evicción en el caso de la subasta judicial (art. 1040) .....	520
6. Responsabilidad por expensas incluso en el caso de subasta (art. 2049) .....	521

7. Consignación extrajudicial (art. 910 y ss.). Imposibilidad de aplicación del nuevo instituto para suspender una subasta (art. 582 C.P.C.C.).....	522
V. Trámites o actos posteriores al remate .....	523
1. Nulidad del proceso judicial. Efectos con relación a la subasta. Influencia del nuevo art. 392 .....	523
1.1. Posiciones existentes bajo la vigencia del código anterior .....	524
1.2. La cuestión en el nuevo código .....	528
2. Extinción de las garantías reales por subasta llevada a cabo por otro acreedor (art. 2203) .....	530
2.1. Régimen del código derogado. Omisión de la citación. Hipoteca y prenda .....	530
2.2. El régimen del nuevo Código Civil y Comercial de la Nación .....	532
3. Algunas breves reflexiones iniciales acerca de la influencia del nuevo código en materia de inscripción de la subasta. La situación del adquirente que no completa el trámite. Prescripción de los derechos del comprador .....	535
4. La eliminación del art. 2610 C.C. ....	538
VI. Cierre .....	540

### Derecho sucesorio y proceso sucesorio a la luz del Código Civil y Comercial de la Nación

*Claudia J. Vidal y Sandra E. Lalliya*

I. Introducción .....	542
II. Derecho aplicable .....	543
1. Regla general .....	543
2. Las sucesiones con elementos extranjeros .....	546
3. La aplicación inmediata de las normas procesales contenidas en el C.C. y C. ....	546
III. Competencia .....	547
1. La determinación de la competencia territorial en el Nuevo Código Civil .....	547
2. Determinación del domicilio del causante .....	549
3. Prórroga de la competencia .....	550
IV. Fuero de atracción .....	552
1. Culminación del fuero de atracción .....	555
2. La excepción del fuero de atracción: El supuesto del único heredero .....	556

V. La sucesión. Disposiciones generales .....	557
1. Sucesión <i>ab intestato</i> y herencia vacante. Sucesión testamentaria .....	557
2. Determinación de los sucesores .....	558
VI. Proceso sucesorio .....	561
1. La incorporación del proceso sucesorio en el C.C. y C. ....	561
2. Clases de procesos sucesorios .....	561
VII. La sucesión intestada en el C.C. y C. ....	562
1. La acreditación del fallecimiento del causante .....	563
2. Prueba del vínculo hereditario .....	564
3. La Denuncia de los domicilios de los coherederos .....	565
4. Legitimación .....	566
VIII. Edictos en el nuevo ordenamiento fondal .....	571
IX. Oportunidad para discutir los títulos hereditarios. Causales de exclusión de la vocación en el C.C. y C. ....	572
X. La investidura en la calidad de heredero y la posesión hereditaria .....	573
XI. Los órdenes sucesorios y las reglas del C.C. y C. ....	574
1. Primer orden: descendientes .....	575
2. Segundo orden: ascendientes .....	575
3. Tercer orden: cónyuge supérstite .....	575
4. Cuarto orden: colaterales .....	576
XII. Administración de la herencia .....	576
1. Estado de indivisión de la herencia. Administración extrajudicial .....	576
2. La administración judicial del C.C. y C. ....	579
XIII. Funciones del administrador judicial .....	584
XIV. Herencia vacante .....	584
XV. Sucesión testamentaria .....	586
1. Disposiciones generales en el C.C. y C. ....	586
XVI. La legítima .....	587
1. La incorporación de la mejora en favor del descendiente o ascendiente con discapacidad .....	589
XVII. Formas ordinarias de testar .....	589
XVIII. Testamento por acto público .....	589
1. El impacto del nuevo ordenamiento en cuanto a la reducción del número de testigos .....	589
2. El proceso testamentario regulado por el art. 2339 del C.C. y C. ....	590
3. La incorporación del testamento por acto público al proceso .....	590
XIX. Testamento ológrafo .....	591
1. La incorporación del testamento ológrafo al proceso .....	592

XX. Formas Especiales de testar .....	593
1. Testamento consular .....	593
2. El testamento otorgado en el extranjero art. 2645 del C.C. y C. ....	594

**Influencias en el procedimiento civil, del derecho  
internacional privado en el Código Civil y Comercial de la Nación**

<i>Jorge Arévalo</i> .....	597
----------------------------	-----