

*Donación Familia*  
*Dr. Guillermo Ledesma*

**BERNARDO SUPERVIELLE**

**PROFESOR AGREGADO DE DERECHO CIVIL EN LA FACULTAD  
DE DERECHO Y CIENCIAS SOCIALES**

**EL  
ESTABLECIMIENTO  
COMERCIAL**

**NOCION - DISCIPLINA - NATURALEZA**

**MONTEVIDEO**

**1953**

# INTRODUCCION

	PÁGS.
1. Los nuevos bienes que se incorporan al comercio jurídico .....	9
2. La empresa en la economía moderna y en la legislación .....	9
3. Ausencia de estatuto jurídico .....	10
4. La empresa y la hacienda, su diferente consistencia jurídica .....	10
5. Plan y método de estudio. La noción, la disciplina y la naturaleza jurídica de la hacienda .....	11
6. Referencia a la literatura y jurisprudencia francesas e italianas ....	12
7. Transformaciones del fenómeno al través de la evolución económica y social .....	12

## PARTE PRIMERA

### LA NOCION DE HACIENDA

8. La terminología a emplearse: hacienda, establecimiento comercial, casa de comercio, fundo de comercio .....	15
9. Necesidad de distinguir el concepto de hacienda desde el punto de vista económico, contable y jurídico. Relación con la noción de empresa	16
10. Plan a desarrollar .....	16

#### CAPÍTULO I

##### EL CONCEPTO DE HACIENDA EN GENERAL

##### SECCIÓN 1.ª

##### *La hacienda en la economía y en la contabilidad*

11. El empleo de este concepto en economía y contabilidad .....	17
12. El punto de vista económico. BOTONDI y FERRARA .....	17
13. El significado contable .....	18
14. Influencia de estos conceptos en el significado jurídico .....	18

*La hacienda y la empresa*

	<u>PÁGS.</u>
15. Interés de distinguir empresa y hacienda .....	19
§ 1º Generalidades	
16. La noción económica de empresa .....	20
17. Influencia del aspecto económico en el significado jurídico .....	21
§ 2º La noción jurídica de empresa	
18. Generalidades .....	21
19. Necesaria referencia al ordenamiento positivo .....	22
20. Las disposiciones del Código de Comercio .....	22
§ 3º La interpretación del Código italiano de 1942	
21. Innovación de este código .....	23
22. Interpretación que niega a la empresa jurídicamente. FERRARA ....	23
23. Tendencias que afirman el contenido jurídico de la empresa .....	24
24. La concepción sociológico-jurídica de MOSSA .....	24
25. La concepción institucional: ASQUINI. Otras teorías: GHIDINI, SANTORO	25
26. La teoría dinámica de CARNELUTTI .....	26
27. La empresa como actividad profesional. Tendencia dominante en la doctrina .....	26
28. Acto complejo y continuado .....	27
§ 4º La empresa y la hacienda	
29. Necesidad de distinguir entre ambos conceptos .....	27
30. Imprecisión de la noción de empresa y dificultades que supone su incorporación al derecho .....	28
31. La empresa en nuestro derecho positivo. En el Derecho Laboral. En el Derecho Tributario. En el Derecho Privado .....	29
32. Ideas que dominan la empresa .....	29
33. La tentativa de reglamentar la empresa individual de responsabilidad limitada .....	30
34. Caracterización de la empresa por la actividad profesional. La empresa, el empresario y la hacienda .....	30

## COMPOSICION DE LA HACIENDA

	<u>PÁGS.</u>
35. Necesidad de estudiar la composición de la hacienda .....	31
36. Análisis del conjunto y examen de las características del todo. Plan a desarrollar .....	31

## SECCIÓN 1.ª

*Elementos que componen la hacienda*

37. Heterogeneidad de los elementos que componen la hacienda. Clasificación .....	32
38. Ausencia de legislación positiva en nuestro país. Las leyes francesas y argentinas .....	33

## SECCIÓN 2.ª

*Elementos materiales*

39. Enumeración .....	34
-----------------------	----

## § 1º Elementos materiales de carácter estable

40. Estructura de la hacienda .....	34
41. a) <i>El local</i> . El problema del inmueble como elemento integrante del establecimiento comercial .....	34
42. Razones invocadas para descartar a los bienes raíces como elementos del fondo de comercio .....	34
43. Crítica a esta argumentación .....	35
44. El problema frente a los inmuebles por destino .....	36
45. Consecuencia en caso de enajenación de una hacienda .....	36
46. b) <i>Derecho al arriendo</i> . Discusión sobre el derecho al arriendo como elemento de la hacienda .....	37
47. La solución depende de las circunstancias de hecho .....	37
48. La legislación argentina .....	38
49. Conclusión. Carácter aleatorio de este elemento frente a la hacienda	38
50. c) <i>Los muebles y útiles, las instalaciones y provisiones</i> . Naturaleza de estos elementos .....	39
51. Las provisiones. Legislación argentina .....	39
52. Enajenación de estos elementos con la venta del fundo .....	39
53. Las instalaciones que son inmuebles por destino .....	40
54. d) <i>Los libros de comercio y la correspondencia</i> . Discusión respecto de su carácter como elementos integrantes del establecimiento comercial	40

	PÁGS.
55. Distinciones y puntualizaciones .....	41
56. Carácter corporal y estabilidad de los elementos examinados hasta la fecha .....	41
§ 2º Elementos materiales de carácter fungible	
57. Diferencia con los elementos anteriores .....	42
58. e) <i>Mercaderías</i> . No son elemento esencial en todas las haciendas. Ejemplos .....	42
59. Características de este elemento .....	43
60. Discusión sobre su incorporación en la hacienda .....	43

### § 3º Resumen

61. Elementos esenciales del fundo de comercio .....	44
62. Prioridad de los elementos inmateriales .....	44

### SECCIÓN 3.ª

#### *Elementos inmateriales*

63. Enumeración de los mismos. La legislación y jurisprudencia en Francia. La legislación argentina .....	46
64. La discrepancia de las legislaciones. Falta de unidad de la hacienda. GOLDSCHMIDT .....	46
65. Refutación .....	47
66. Los puntos de vista de FERRARA y GHIRON .....	47
67. Enumeración y clasificación .....	48

#### § 1º Elementos inmateriales que integran la estructura de la hacienda

68. Enumeración y naturaleza de estos elementos .....	48
69. El derecho al arriendo. Reenvío .....	49
70. Las patentes, marcas, dibujos y modelos, etc. ....	49
71. La organización .....	49
72. a) <i>La denominación</i> . El nombre. La enseña. Distintas concepciones del nombre .....	50
73. Teorías subjetivas y tesis objetiva .....	50
74. El problema en el Código italiano .....	51
75. La discusión en Francia .....	51
76. Nuestro derecho positivo .....	52
77. La reglamentación del nombre en la ley de 1940 .....	53
78. El principio de la novedad. La exteriorización .....	54

	PÁGS.
79. Modos de adquirir. La creación, la prescripción adquisitiva .....	54
80. Atributos y contenido del derecho al nombre .....	55
81. Extinción del derecho .....	56
82. Protección jurídica .....	56
83. Naturaleza del derecho al nombre .....	57
84. Distintas teorías .....	57
85. Autores que niegan protección jurídica. CARNELUTTI, CASANOVA, etc. ....	57
86. Autores que afirman el derecho al nombre. Tesis del dominio. IHERING .....	59
87. Idem FERRARA, RIFERT .....	59
88. El problema en nuestra ley .....	60
89. Vinculación del derecho al nombre con la hacienda .....	61
90. Función del nombre .....	61
91. El problema en nuestro derecho positivo .....	61
92. El derecho a comerciar hajo el nombre propio. Reservas .....	62
93. b) <i>La enseña</i> . Característica .....	62
94. Condiciones para ser elemento de la hacienda .....	63
95. Protección jurídica .....	63
96. Vinculación de la enseña a la hacienda en el Código italiano .....	63
97. El problema en nuestra legislación .....	63
98. c) <i>La autorización para ejercer la actividad comercial</i> . El principio general de la libertad de comercio. Excepciones .....	64

#### § 2º Elementos inmateriales vinculados al funcionamiento de la hacienda

99. Vinculación de estos elementos al giro de la hacienda .....	66
100. Referencia a los derechos creditorios y a la clientela .....	66
101. a) <i>La clientela</i> . Discusión sobre la naturaleza de la misma. Autores que niegan su existencia jurídica. PLANIOL, FRANCHI, GIANNINI. Confusión con el aviamiento .....	66
102. Distintas orientaciones sobre la apreciación jurídica de la clientela .....	67
103. Tesis según la cual es un elemento de la hacienda. VIVANTE .....	68
104. Es objeto de derecho de propiedad. El mismo autor .....	68
105. No es elemento esencial .....	69
106. Tiene una protección jurídica especial. Refutación a las objeciones de ROTONDI y ASCARELLI .....	69
107. Tesis de ESCARRA. La clientela como elemento esencial .....	70
108. Protección jurídica especial .....	70
109. Es un derecho real aunque no una propiedad .....	70
110. Tesis de GARO, semejante a la anterior .....	71
111. Tesis de GRECO .....	71
112. La clientela como objeto jurídico .....	71
113. Dificultades que plantea el problema .....	72
114. La cualidad considerada como ente en sí .....	73

	PÁGS.
115. Relativa autonomía y estabilidad de la clientela como objeto de derecho	73
116. Naturaleza del derecho sobre la clientela. Concepto amplio del derecho de propiedad	74
117. Ausencia de protección posesoria y de acción reivindicatoria frente a la propiedad de la clientela	74
118. La obligación subrogatoria en defensa de la propiedad de la clientela	74
119. Autores que niegan la clientela como elemento de la hacienda	75
120. Tesis de CARNELUTTI según la cual la protección jurídica no tiene por objeto la clientela, sino la propia hacienda. RIPERT ídem	75
121. Caracterización jurídica del fenómeno clientela	77
122. La clientela, factor esencial de la hacienda en funcionamiento	77
123. La clientela como corriente de relaciones jurídicas. Elemento necesario de la economía	78
124. Consecuencia de la interacción de la hacienda y del medio en que actúa	78
125. No es un elemento estable ni una entidad autónoma e independiente	79
126. Examen de la clientela como objeto de derecho. No es objeto de propiedad. La protección jurídica que se le dispensa tiende a amparar la hacienda	79
127. Síntesis. No es un bien inmaterial independiente, es una resultante	80
128. b) <i>Los créditos y las deudas</i> . El punto de vista económico y la cuestión en el derecho positivo	80
129. Razones que explican la exclusión de las deudas como elementos de la hacienda	80
130. Ídem para los créditos	81
131. Referencia a la ley de 1904	82
132. El derecho positivo italiano en el Código de 1942	82

### CAPÍTULO III

#### EL VINCULO UNIFICANTE: LA ORGANIZACION

133. El elemento unificante: la organización	83
134. Vinculación del tema con la naturaleza jurídica de la hacienda	84
135. Clasificación de las distintas orientaciones	84
136. Concepción que niega trascendencia jurídica a la organización de la hacienda. FERRARA (s.)	84
137. Teoría que identifica la hacienda con la organización de sus elementos. FERRARA (j.)	85
138. Autores que analizan la organización como uno de los elementos del establecimiento comercial. CASANOVA, BARBERO, ROTONDI, ASCARELLI	86
139. Tesis de DE MARTINI. La organización como elemento principal de la hacienda	88
140. Resumen de estas diferentes concepciones	91
141. Crítica de estas teorías	91
142. Realidad sociológica y jurídica de la organización hacendal	92

	PÁGS.
143. Falta de autonomía jurídica de este elemento. No puede considerarse a la organización como un bien	93
144. Es una realidad que se integra en la hacienda	94

### CAPÍTULO IV

#### CARACTERES GENERALES DE LA HACIENDA

145. Necesidad de señalar los caracteres generales de la hacienda	95
146. Su caracterización en base a la estructura y a la función que cumple	95

#### SECCIÓN 1.ª

##### *Caracteres que derivan de la estructura de la hacienda*

147. Factores que influyen en la caracterización de la hacienda	95
148. a) <i>La heterogeneidad</i> en cuanto a la naturaleza de los bienes que componen la hacienda, en cuanto a su función y en lo que respecta a su posición jurídica	96
149. b) <i>La unidad de la hacienda</i> , su fundamento económico	97
150. c) <i>La autonomía individual y la vinculación de las partes</i> . Importancia de la organización	98
151. Necesidad de la explotación	98
152. d) <i>Resumen</i> . Definición de la hacienda. Su contenido económico	99

#### SECCIÓN 2.ª

##### *Caracteres que derivan de la función de la hacienda*

153. Examen de los caracteres de la hacienda desde el punto de vista de la función que cumple	100
---	-----

#### § 1.º Carácter instrumental

154. La utilidad individual de los elementos de la hacienda y su utilidad complementaria	100
155. Carácter exclusivamente instrumental de la hacienda	101
156. Autonomía económica y jurídica de los elementos que componen la hacienda	101
157. Valor económico de la hacienda como instrumento	102

	PÁGS.
158. La hacienda como un bien económico objeto de relaciones jurídicas	102
159. Importancia del aviamiento .....	103 —
160. Distintas orientaciones doctrinarias .....	104 —
A) <i>El aviamiento como un bien</i>	
161. Clasificación de las teorías que defienden este punto de vista .....	104 —
162. a) <i>Teoría que identifica el aviamiento con un elemento de la hacienda</i>	105
163. Identificación del aviamiento con la clientela. VIVANTE .....	105
164. Crítica a esta teoría ROTONDI .....	106
165. Tesis de DE MARTINI .....	107
166. Fundamento de la tesis en la legislación positiva .....	108
167. Crítica a esta tesis .....	111
168. b) <i>El aviamiento como producto de la inteligencia y de la energía humana.</i> CARNELUTTI .....	111
169. Crítica de ROTONDI .....	112
170. c) <i>El aviamiento como resultante de un conjunto de factores.</i> LA LUMIA	113
171. Tesis de ESCARRA .....	115
B) <i>El aviamiento como cualidad</i>	
172. Clasificación de las distintas teorías .....	116
173. a) <i>El aviamiento estudiado en su causa genérica como resultante.</i> ROTONDI, CASANOVA, ANSELMI .....	117
174. b) <i>El aviamiento como aptitud para producir beneficios.</i> NAVARRINI BOCCO .....	119
175. c) <i>El aviamiento como valoración de la hacienda.</i> BESTA, DE GOBBIS, ASCARELLI, VALÉRI, ARECHA .....	119
C) <i>La noción de aviamiento y su fundamento económico</i>	
176. Examen de la naturaleza del aviamiento .....	121
177. Análisis de la realidad económica del fenómeno .....	121
178. Origen y evolución .....	122
179. Naturaleza de la valoración (plus valía de los bienes). .....	124
180. El fenómeno de valoración en la hacienda (aviamiento), cualidad económica .....	125
181. Su significado jurídico. Examen de su naturaleza jurídica .....	126
182. Falta de autonomía del aviamiento. Ausencia de protección jurídica propia .....	126
183. Distintas clases de aviamiento .....	128

LA DISCIPLINA JURIDICA DE LA HACIENDA

	PÁGS.
184. La hacienda desde el punto de vista económico y la aprehensión jurídica que el derecho hace de esta realidad .....	133
185. Los aspectos de la hacienda que son considerados por el derecho ....	134
186. Problema que plantea la naturaleza del derecho sobre la hacienda, y particularmente el dominio de la misma .....	134
187. Idem del derecho real .....	134
188. Caracterización al través de los efectos jurídicos establecidos por la ley y la jurisprudencia .....	135
189. Método de estudio siguiendo la técnica utilizada para los bienes corporales .....	136
190. Necesidad de recurrir a la doctrina y a la jurisprudencia extranjera	136

TÍTULO I

REGIMEN JURIDICO DEL DERECHO SOBRE LA HACIENDA

191. Plan de desarrollo. Modos de adquirir de la hacienda. Actos jurídicos de que puede ser objeto .....	137
--	-----

CAPÍTULO I

MODOS DE ADQUIRIR

192. Influencia de la naturaleza especial de la hacienda en los modos de adquirir .....	139
193. No existe ocupación del fondo de comercio. Problema de la accesión	139
194. El modo creación en el fondo de comercio .....	140

SECCIÓN 1.ª

*Creación y extinción del fondo de comercio*

195. Su fundamento en el principio de la libertad. Condiciones .....	140
196. Capacidad. La ley de los derechos civiles de la mujer .....	141
197. Restricciones legales. Actividades monopolizadas .....	141
198. Actividades que requieren formalidades especiales. Bancos, casas bancarias, casas de cambio, importación y exportación, etc. ....	141
199. Inhabilitación convencional .....	141

	PÁGS.
200. Condición indispensable: la explotación. Formación de la clientela ..	142
201. Otras formalidades prácticas: matrícula, patente, inscripción en la Oficina de Ganancias Elevadas y en la Caja de Jubilaciones .....	142
202. Extinción. Cesación de la explotación. Distintos casos. Terminación voluntaria. Transformación del objeto de la explotación. Amputación de los elementos esenciales. Expropiación por causa de utilidad pública. Problemas de la disolución de la sociedad, cesación de pagos, etc.	142

## SECCIÓN 2.ª

### *Accesión*

203. Aplicaciones de la teoría de la accesión para explicar la adjunción de clientela y las consecuencias de la rescisión del contrato de venta ....	143
204. La accesión como principio tendiente a explicar las vinculaciones de los elementos que integran la hacienda. Tesis de FERRARA. Justifica la transferencia de las deudas en el caso de enajenación de la hacienda. Carácter de obligaciones "propter rem" .....	144
205. Imposibilidad de aplicar los principios de la accesión al establecimiento comercial .....	145

## SECCIÓN 3.ª

### *Usucapión*

206. Problema que plantea la usucapión del fondo de comercio .....	146
207. Tesis de PUGLIESE .....	146
208. Naturaleza de la hacienda para este autor. Falta de unidad jurídica	146
209. La individualidad jurídica de la universalidad de hecho es una ficción legal que sólo opera en ciertos casos .....	147
210. Carácter excepcional de su protección legal .....	147
211. La posesión de la universalidad de hecho es impracticable .....	147
212. Inutilidad de la usucapión en este caso aún respecto de su función procesal accesoria .....	148
213. Tesis de CARNELUTTI. Consecuencias de la prescripción adquisitiva en cuanto a la adquisición y extinción respectiva de un derecho ....	148
214. Caracterización de la hacienda por el aviamiento. Contenido intelectual	148
215. Carácter equívoco de la posesión de la propiedad inmateral .....	149
216. Tesis de PLANIOL y RIPERT y de la jurisprudencia francesa, contraria a la prescripción adquisitiva de las universalidades .....	149
217. Tesis favorable de COHEN. Posesión de la hacienda. Adaptación a las disposiciones legales .....	149
218. Tesis de GHERON. Problema que se plantea respecto del plazo de la prescripción adquisitiva de la hacienda .....	149
219. Independencia de la prescripción de la hacienda, respecto de la usucapión de sus elementos y viceversa .....	150

	PÁGS.
220. Tesis de FERRARA favorable a la usucapión de la hacienda, fundada en el carácter híbrido de esta última .....	150
221. Consecuencias jurídicas de la tesis que admite la usucapión del fondo de comercio. Imposibilidad de aceptarla sin disposición legal concreta	151
222. Dificultades prácticas respecto de la aplicación de las disposiciones sobre prescripción adquisitiva a la posesión de la hacienda .....	151
223. Imposibilidad de fundar la usucapión en el aviamiento. Necesidad de reglamentar la usucapión de la hacienda .....	152

## SECCIÓN 4.ª

### *Tradicición*

224. Aplicación de este instituto a la transferencia de la hacienda .....	153
225. Problemas que plantea. Determinación de los elementos que deben ser transferidos .....	153
226. Criterio de FERRARA. Transferencia de la organización .....	153
227. Elementos de la organización que no siempre pueden transferirse. La actividad del empresario .....	154
228. La autorización administrativa .....	154
229. Sustitución de un titular por otro .....	155
230. Elementos esenciales que deben ser transferidos. Forma de proceder a la tradición del todo .....	155
231. a) <i>La clientela y el "oviamiento"</i> . Medios indirectos para proceder a su transferencia .....	155
232. b) <i>Derecho al arriendo</i> . Distintas formas de obtener la transferencia del local .....	156
233. c) <i>Libros de comercio. Cartas misivas</i> . Problema que plantea la transferencia de los libros de comercio .....	156
234. Idem las cartas misivas .....	156
235. d) <i>Patentes de invención, marcas de fábrica, privilegios, etc.</i> Necesidad de respetar las leyes que reglamentan estos bienes .....	156
236. e) <i>Vinculaciones contractuales</i> . Principio general que excluye de la hacienda las relaciones contractuales .....	157
237. Carácter esencial de ciertos contratos para la hacienda .....	157
238. Tesis de DE MARTINI. Vinculaciones contractuales que tienen carácter instrumental para el ejercicio de la empresa .....	157
239. Comentarios de FERRARA (j.) a las disposiciones del Código Civil italiano .....	158
240. Imposibilidad práctica de transferir una hacienda sin traspasar los contratos de suministro y los negocios con la clientela .....	159
241. Contratos de trabajo .....	159
242. Convenciones "intuitu personae" .....	159
243. Relaciones laborales que no tienen este carácter. Posibilidad de su sucesión .....	159
244. La situación de los contratos de duración indeterminada .....	160

	PÁGS.
245. Problema que plantea la transferencia del establecimiento comercial en el Derecho Laboral .....	160
246. Tesis de PLA RODRIGUEZ, que rechaza el pago de indemnización cuando el personal no queda cesante .....	160
247. Fundamentos de la tesis .....	160
248. El contrato de trabajo es, en principio, "intuitu personae" para el empleado. Finalidad de la indemnización, etc. ....	161
249. Tesis de DE FERRARI .....	162
250. Nuestro legislador ignoró el principio de la continuidad del contrato .....	162
251. Tendencia de la jurisprudencia .....	162
252. El problema en nuestro derecho positivo .....	163.
253. La noción jurídica de personal cesante. Interpretación de la ley de 1944 .....	164
254. La tesis del abuso del derecho para solucionar el problema .....	165
255. f) <i>El nombre y la enseña</i> . Forma de su tradición .....	166
256. Elementos materiales. Necesidad de su tradición .....	166
257. h) <i>Toma de posesión</i> .....	167

## SECCIÓN 5.ª

### *Sucesión*

258. Transferencia de la hacienda por el modo sucesión .....	168
259. Problemas que plantea la sucesión de la hacienda. Plan a desarrollar .....	168

#### § 1º Unico heredero

260. Distinciones .....	169
-------------------------	-----

#### A) *Unico heredero mayor de edad*

261. Necesidad de distinguir según el distinto tipo de aceptación de la herencia .....	169
262. a) <i>Aceptación de la herencia pura y simplemente</i> .....	169
263. No asunción de la calidad de empresario por parte del heredero ...	170
264. Responsabilidad del causahabiente durante el período intermedio ....	170
265. Explotación de la hacienda por el causahabiente. Consecuencias ....	170
266. Confusión de patrimonios. Adquisición de la calidad de comerciante .....	171
267. b) <i>Aceptación bajo beneficio de inventario</i> .....	171
268. Situación de la hacienda durante el plazo de aceptación .....	171
269. Régimen legal dentro de este período .....	171
270. Situación del heredero durante el mismo .....	171
271. La doctrina italiana sobre este punto. Concepto amplio de los actos de administración .....	171

	PÁGS.
272. Tesis limitativa de MANARA .....	172
273. Refutación de D'AMELIO .....	172
274. El problema en nuestro derecho positivo. Posibilidad del heredero de realizar los actos de gestión normal en la hacienda .....	173
275. Situación del heredero durante este período respecto a su calidad de comerciante .....	173
276. Régimen legal con posterioridad a la aceptación beneficiaria .....	174
277. Sanción en caso de exceso del heredero en su gestión .....	174
278. Facultades del heredero beneficiario .....	174
279. Quiebra del establecimiento comercial. Problemas que plantea .....	175
280. e) <i>Situación de la hacienda en caso de beneficio de separación</i> ....	175
281. Enajenación de la hacienda con anterioridad al beneficio de separación .....	176
282. Dificultades que plantea el beneficio de separación respecto del establecimiento comercial .....	176
283. Régimen legal de administración durante el beneficio de separación .....	176
284. Conflicto entre las disposiciones del Código de Procedimiento Civil y las del Código Civil. Solución .....	177
285. Quiebra "post mortem" del causante .....	178

#### B) *Unico heredero incapaz menor de edad*

286. Distintas hipótesis .....	178
287. Menor sometido a tutela .....	178
288. Autorización del Juez para continuar con el establecimiento comercial .....	178
289. Menor sometido a patria potestad .....	179
290. Situación del menor sometido a tutela que hereda una cuota social de un establecimiento comercial. Conflicto entre las disposiciones del Código Civil y del Código de Comercio .....	179
291. Tesis de IRURETA GOYENA (padre), que hace primar las disposiciones del Código de Comercio .....	179
292. La opinión contraria aceptada por la doctrina y jurisprudencia del país .....	181
293. Problema de la responsabilidad solidaria del menor que continúa en la sociedad .....	181

#### C) *Unico heredero incapaz mayor de edad; herencia yacente; bienes del ausente*

294. Aplicación de las disposiciones de la tutela a los casos de la incapacidad del mayor de edad .....	182
295. Problemas que plantea la hacienda comercial que pertenece a un ausente o que integra una herencia yacente. Tesis a favor y en contra de su explotación .....	182
296. El problema en nuestro derecho .....	183
297. La situación del patrimonio del ausente .....	184

298.	Comunidad hereditaria respecto de una hacienda .....	184
299.	Imposibilidad de su liquidación inmediata .....	184
300.	Continuación de la explotación por los coherederos .....	184
301.	Diferencia entre sociedad y condominio .....	184
302.	Transformación del condominio en sociedad .....	185
303.	Tesis de CARNELUTTI. Condiciones para que el condominio se transforme en sociedad .....	185
304.	Posibilidad de que continúe la explotación de la hacienda sin formarse una sociedad .....	185
305.	Condiciones, según la tesis de CARNELUTTI, para que nazca la sociedad .....	186
306.	Idem .....	187
307.	Crítica a la tesis de CARNELUTTI .....	187
308.	División de las deudas entre coherederos .....	187
309.	Administración de la hacienda durante el período de comunidad ...	188
310.	Derechos de los coparticipes .....	188
311.	El "jus prohibendi". Disposición y abandono de cuota. Participación en la actividad colectiva .....	189
312.	La división de la hacienda. Problemas que plantea .....	189

CAPÍTULO II

ACTOS JURIDICOS DE QUE PUEDE SER OBJETO LA HACIENDA

313.	Alcance y naturaleza jurídica del derecho sobre un bien .....	191
314.	Vínculo jurídico del titular de la hacienda respecto de esta última ..	191
315.	Dificultades de la caracterización del derecho sobre la hacienda como complejo de elementos heterogéneos. Análisis somero de dicho vínculo ..	192
316.	Contenido del derecho de propiedad. La utilización directa del bien y su disponibilidad jurídica .....	192
317.	El usufructo de la hacienda .....	193
318.	Las servidumbres entre haciendas .....	193
319.	El arrendamiento del fondo de comercio. Otros contratos de que puede ser objeto el establecimiento comercial .....	193
320.	Uso y goce de un bien de acuerdo a su destino y como objeto de contratación. Situación de la hacienda .....	194
321.	La hacienda como objeto de intercambio .....	194
322.	El fondo de comercio como objeto de garantía .....	194
323.	La hacienda como aporte social .....	194
324.	Principales actos jurídicos que tienen por objeto la hacienda. Plan a desarrollar .....	195

Usufructo de la hacienda

325.	Forma en que se constituye el usufructo de la hacienda .....	195
326.	Disposiciones de nuestro Código Civil .....	196
327.	Usufructo legal del fondo de comercio. Orfandad de normas jurídicas ..	196
328.	Disposiciones del Código Civil sobre usufructo; su adaptación a la hipótesis de la hacienda .....	197
329.	Peculiaridad de la hacienda como objeto de usufructo .....	197
330.	Límites de los desarrollos posteriores .....	197
331.	Temas a tratarse .....	198

§ 1º El objeto en el usufructo de la hacienda

332.	Caracterización del objeto respecto del cual se constituye el usufructo ..	199
333.	Significado económico del usufructo. Abarca los bienes materiales, las unidades fungibles y hasta los derechos .....	199
334.	Nuestro derecho positivo .....	200
335.	Problemas que plantea el carácter heterogéneo de los elementos de la hacienda y su distinta situación jurídica .....	200
336.	Discusión sobre la naturaleza del derecho sobre la hacienda .....	200
337.	Análisis de la relación jurídica que se produce entre el nudo propietario y el usufructuario con la cosa .....	201
338.	Análisis del objeto sobre el cual recae el usufructo .....	201
339.	La actividad comercial, como condición del goce del derecho del usufructuario y de su deber de conservación .....	202
340.	Derecho de disposición correlativo. Distinción entre capital fijo y capital circulante .....	202
341.	Teoría que distingue el usufructo de la casa de comercio del cuasi usufructo sobre los bienes fungibles de la hacienda .....	202
342.	Objeciones a esta teoría. Ruptura de la unidad del fondo de comercio. Insuficiencia de la tesis para explicar otras facultades de disposición (FERRARA y VENEZIAN) .....	203
343.	Crítica de AULETTA. Desvinculación del dueño respecto de los bienes que integran el capital circulante. Posibilidad de que los bienes del capital fijo puedan ser sustituidos. Observaciones de DE MARTINI a esta tesis .....	203
344.	Tesis de KOHLER. El derecho de disposición no significa la transferencia del dominio .....	204
345.	Tesis de DE MARTINI. El poder de disposición es consecuencia de la facultad de goce .....	205
346.	Tesis de FERRARA (s.). El mandato "institutorio" .....	205
347.	Crítica de FERRARA (j.). Adhesión de DE MARTINI a esta crítica ..	205
348.	Amplitud del contenido del derecho de usufructo en función de la naturaleza del bien. Existencia de un "poder-deber" de gestión o administración .....	206
349.	La naturaleza del usufructo sobre la hacienda depende del concepto que se tenga de la misma .....	206

350.	Teoría de AULETTA que distingue la relación jurídica sobre establecimientos comerciales, de la que se produce respecto de las unidades de la hacienda. Crítica .....	206
351.	Tesis de FERRARA (j.), que distingue en la hacienda elementos de carácter estable y las unidades fungibles .....	206
352.	Crítica de DE MARTINI .....	207
353.	Crítica a la tesis de BARBERO que analiza la hacienda como una cosa compuesta .....	207
354.	Opinión predominante que analiza el usufructo de la hacienda como usufructo de una "universitas rerum". Consecuencias .....	208
355.	Idem en la doctrina que predomina en Francia .....	208
356.	Dificultad de adaptar las categorías jurídicas a los nuevos fenómenos del derecho. Contenido especial del usufructo de la hacienda ...	208

### § 2º Constitución del usufructo

357.	Distintas formas de constituir el usufructo .....	210
358.	Problema que se plantea respecto a la prescripción adquisitiva del derecho de usufructo .....	210
359.	Situación de la hacienda con anterioridad a la obtención de la fianza y a la facción de inventario .....	210
360.	Solución de la doctrina respecto de la gestión durante ese periodo ..	211
361.	Situación frente a los terceros .....	211
362.	Obligaciones del usufructuario previas al ejercicio de su derecho ..	211
363.	Facción de inventario. Adaptación de las disposiciones del Código Civil al usufructo de la hacienda. Confección de un balance .....	212
364.	Fianza; su alcance. Estimación del valor de la hacienda .....	212
365.	Hipótesis en que el usufructuario no puede afianzar. Solución del Código Civil para las cosas muebles o inmuebles. Dificultades que se plantean en el caso de la hacienda .....	212
366.	Entrega de la hacienda al usufructuario .....	213
367.	Discusión sobre quién asume la calidad de empresario. Tesis de DE MARTINI, que afirma la calidad de empresario en el usufructuario. Tesis de FERRARA; el nudo propietario sigue también siendo empresario .....	213
368.	Consecuencias de la tesis que afirma la calidad de empresario en el usufructuario. Alcance de los derechos de los acreedores .....	214

### § 3º Derechos y obligaciones del usufructuario de la hacienda

369.	Principios en que se fundan los derechos y obligaciones del usufructuario de la hacienda. Significado especial de la conservación de la hacienda frente al dinamismo económico .....	215
370.	Heterogeneidad de los elementos de la hacienda y su consecuencia en el ejercicio del derecho de goce. Problemas que plantea la incorporación de nuevos elementos .....	216
371.	a) <i>Unidades que componen el capital fijo</i> . Enumeración .....	216
372.	Normas aplicables para regular la utilización de dichos bienes por el usufructuario .....	217

373.	Posibilidad de sustituir el material y las instalaciones. Discusión doctrinaria al respecto .....	217
374.	b) <i>El capital circulante</i> . Facultad de enajenación del usufructuario respecto de los bienes que componen el capital circulante. Discusión doctrinaria respecto del fundamento de este poder .....	218
375.	c) <i>Relaciones contractuales</i> . Su exclusión, en principio, de los elementos que componen el fondo de comercio .....	218
376.	Solución del Código italiano .....	218
377.	Discusión doctrinaria al respecto .....	218
378.	d) <i>Los créditos</i> . Su exclusión de la composición de la hacienda. Tesis de la doctrina italiana .....	219
379.	El problema en nuestro derecho positivo .....	220
380.	e) <i>Las deudas</i> . Su exclusión de los elementos que componen el fondo de comercio .....	220
381.	Vinculación de las deudas de la hacienda al establecimiento comercial. Tesis de FERRARA .....	220
382.	Idem, tesis de DE MARTINI .....	221
383.	El problema en nuestro derecho positivo. Discusión sobre la aplicabilidad de la ley de 1904 .....	221
384.	El concepto de enajenación y la finalidad de la ley de 1904 .....	222
385.	El problema en la legislación francesa. Discrepancias de la doctrina ..	223
386.	La solución práctica .....	223
387.	Aplicación extensiva al usufructo de la hacienda del art. 529 del Código Civil. Solución negativa .....	223
388.	f) <i>Incorporación de nuevos bienes y relaciones jurídicas</i> . Problema que se presenta respecto del usufructuario y del nudo propietario ..	223
389.	Nuevas unidades que se integran en el capital circulante. Distintas situaciones: subrogación e incorporación .....	224
390.	Tesis de FERRARA (j.) sobre incorporación .....	224
391.	Crítica y tesis de DE MARTINI .....	224
392.	Tesis de FERRARA (s.) .....	224
393.	Necesidad de adaptar la solución del problema a la realidad económica de la hacienda .....	224
394.	Imposibilidad de aplicar el régimen jurídico integral establecido para los bienes materiales .....	225
395.	g) <i>Créditos y vinculaciones contractuales del usufructuario</i> .....	225
396.	Tesis de FERRARA (j.) y de FERRARA (s.) .....	225
397.	Tesis de DE MARTINI .....	226
398.	h) <i>Deudas del usufructuario</i> . La opinión de la doctrina italiana ....	227
399.	Examen de los problemas anteriores con referencia a nuestro derecho positivo. Las vinculaciones contractuales. Los créditos y las deudas del usufructuario. ....	227

### § 4º Derechos y obligaciones del nudo propietario

400.	Obligación a cargo del propietario de no perturbar el goce del bien	228
401.	Derecho de velar por su conservación .....	228
402.	Dificultades en la aplicación de esta norma, en el caso del usufructo de la hacienda .....	228

§ 3º Terminación del usufructo

PÁGS.

403.	La obligación del usufructuario de reintegrar el bien al nudo propietario. Dificultades de aplicación de este principio al usufructo de la hacienda. Problemas que pueden presentarse .....	229
404.	Administración de la hacienda durante el intervalo entre la terminación del usufructo y la recuperación del bien por el propietario .....	230
405.	Transferencia de la hacienda por el usufructuario. Bienes que forman parte de la estructura de la hacienda y/o que integran el capital fijo o circulante .....	230
406.	El problema de los bienes incorporados por el usufructuario. Diferente solución según que puedan o no ser retirados por el usufructuario sin detrimento de la hacienda .....	230
407.	Tesis del derecho de retención de DE MARTINI. Objeciones .....	231
408.	Relaciones contractuales del usufructuario, su resolución al terminar el usufructo .....	231
409.	Necesidad de reglamentar el régimen jurídico del fondo de comercio. La solución en el Código Civil italiano .....	232
410.	Mayor valor de la hacienda. Casos en que corresponde indemnizar al usufructuario .....	232
411.	Idem con respecto a las pérdidas. El caso fortuito y la fuerza mayor .....	233
412.	La situación del material, instalaciones, muebles y útiles, etc. Obligación del usufructuario de amortizarlos y reponerlos .....	233
413.	Idem respecto de las mercaderías .....	233
414.	Obligación de no instalarse del nudo propietario frente al usufructuario .....	234
415.	Esta prohibición no rige para el usufructuario .....	234

SECCIÓN 2.ª

*Prenda de la hacienda*

§ 1º Generalidades

416.	Falta de reglamentación legal. Dificultades que plantea la constitución de la prenda sobre la hacienda .....	235
417.	Legislación comparada .....	236
418.	El problema frente a nuestro derecho positivo .....	237
419.	Dificultad de cumplir con el requisito de la entrega de la cosa .....	237
420.	Interpretación de las fuentes romanas de SCIALOJA .....	237
421.	Interpretación de ROTONDI favorable a la prenda de la "tabernae" .....	237

§ 2º El objeto

422.	La unidad de la hacienda como presupuesto de la constitución de la prenda .....	238
423.	Tesis de FERRARA (s.): anticresis mobiliaria .....	238
424.	Naturaleza específica del fondo de comercio y necesidad de adaptar el contrato de garantía. Tesis de la hipoteca mobiliaria .....	239

PÁGS.

425.	Dificultad que surge frente a la heterogeneidad jurídica y a la distinta situación de los bienes que integran el fondo de comercio .....	239
426.	Solución restrictiva de la ley francesa de 1909 .....	240
427.	La solución en los países que no poseen una legislación especial ....	240

§ 3º El desposeimiento

428.	El desplazamiento del objeto prendado .....	240
429.	Dificultades para establecer la tenencia de la hacienda en manos de un tercero .....	241
430.	Dificultades que se plantearon en Francia con anterioridad a la ley de 1898 .....	241
431.	Soluciones ideadas por la práctica comercial en Francia .....	241
432.	Fundamento de la prenda del fondo de comercio asimilado a un bien mueble incorporal .....	242
433.	Resistencia de los tribunales inferiores, en Francia, a aceptar la prenda del fondo de comercio .....	242
434.	La composición de ROTONDI .....	243
435.	La discusión doctrinaria en Francia. Tesis favorable a la prenda. LYON CAEN et BENAULT, LEBRE .....	243
436.	Distinción de GUILLOUARD según que primen en el fondo de comercio los bienes materiales o los bienes incorporales .....	244
437.	Tesis contraria a la prenda de THALLER .....	244
438.	El problema del desposeimiento. Jurisprudencia francesa .....	244
439.	Situación de la doctrina y la jurisprudencia en Francia con relación a la prenda del fondo de comercio con anterioridad al año 1892 ....	245
440.	Las leyes francesas de 1898 y de 1909 .....	246
441.	La doctrina italiana. Tesis de ROTONDI. Tesis de FERRARA (j.). Tesis de DE MARTINI .....	246

§ 4º El problema en nuestro derecho

442.	Características especiales del fondo de comercio .....	248
443.	Naturaleza "sui generis" del derecho de prenda sobre la hacienda. Posibilidad de crear nuevos derechos reales al margen de las previsiones legales .....	248
444.	El desposeimiento como requisito esencial. Formas de realizarse ....	248
445.	Efectos jurídicos del contrato de prenda sobre la hacienda. Solución de la ley francesa. Tesis de ROTONDI .....	249
446.	Los gastos de la posesión de la hacienda. Derecho del acreedor a su reembolso .....	250
447.	Derecho del acreedor a establecerse comercialmente en el mismo ramo .....	250
448.	Derecho del deudor a solicitar el secuestro del establecimiento comercial .....	250

*El arrendamiento de la hacienda*

	PÁGS.
449. Falta de reglamentación legal del arrendamiento de la hacienda ..	251
450. El Código italiano de 1942 .....	251
451. Semejanzas del arrendamiento con el usufructo del establecimiento comercial. Diferencias entre ambos institutos .....	251
452. Diferencias con el arrendamiento común de cosas .....	252
453. Necesidad de adaptar las reglas que regulan los derechos y obligaciones del arrendador y del arrendatario de cosas, al régimen jurídico de la locación de hacienda .....	253
454. Complejidad de la relación contractual planteada. Naturaleza de la misma .....	253
455. La situación de los terceros frente al arrendamiento de la casa de comercio .....	254
456. La tesis de los actos aparentes .....	254
457. Derecho de goce del arrendatario de la hacienda. Sus caracteres particulares .....	255
458. Los contratos de gerencia asalariada o de gerencia-venta .....	255

## SECCIÓN 4.ª

*La enajenación de la hacienda comercial*

## § 1º Generalidades

459. Influencia del contenido complejo de la hacienda en la operación de enajenación .....	256
460. Carencia de un estatuto jurídico completo. La ley de 1904 .....	257
461. Plan de exposición .....	258

## § 2º La naturaleza del contrato de enajenación

462. Problemas que plantea la naturaleza del contrato de enajenación de la hacienda .....	259
463. a) <i>Carácter civil o comercial de la enajenación.</i> Dificultad que se presenta .....	259
464. Referencia a la doctrina y jurisprudencia extranjeras. Francia y Argentina .....	259
465. Doctrina y jurisprudencia nacional .....	260
466. Excepciones al principio general de la comercialidad .....	260
467. Consecuencias de la comercialidad de la enajenación .....	261
468. b) <i>Naturaleza del contrato.</i> Tesis de la cesión. Opinión de GARO, COHEN, CENDRIER, etc. ....	261
469. Consecuencias de esta tesis .....	261
470. Naturaleza específica del contrato de enajenación de la hacienda ..	261

471. Diferencias con el contrato de compraventa .....	262
472. Solemnidad requerida por la mayoría de las legislaciones positivas. Nuestro derecho .....	262
473. Carácter complejo de la operación .....	262
474. Tesis que afirma la imposibilidad de comprar una hacienda ajena. Crítica .....	262
475. Requisito de la notificación a los acreedores para la validez del contrato. Francia y Argentina. Nuestro derecho positivo. La ley de 1904 ..	263
476. Imposibilidad de perfeccionar la venta del establecimiento comercial sin previamente comprobar oficialmente el pasivo de la empresa ..	263
477. Síntesis .....	263
478. Consecuencias de la adquisición del fondo de comercio, respecto del comprador .....	264
479. c) <i>Tipificación del negocio en razón de su estructura y de su finalidad.</i> Carácter bilateral de la convención. Interferencia de los acreedores .....	264
480. Es un contrato a título oneroso y conmutativo .....	264
481. Es un contrato consensual en nuestro derecho. Reservas que hay que formular .....	264
482. Finalidad de la operación .....	265

## § 3º Condiciones esenciales para el perfeccionamiento del contrato

483. Condiciones esenciales para el perfeccionamiento del contrato. Carácter consensual de la convención. Enumeración .....	266
---	-----

A) *El consentimiento*

484. Consentimiento de las partes sobre la venta del establecimiento comercial .....	266
485. La venta de cuota parte .....	266
486. Venta parcial del fondo de comercio .....	267
487. El problema frente a la ley de 1904 .....	268
488. Enajenación a título singular .....	268
489. Forma de realizar la enajenación. Promesa de venta, acto jurídico preliminar .....	269
490. Vicios del consentimiento .....	269
491. El error. Las formas que puede adoptar en la enajenación del fondo de comercio .....	270
492. El dolo. Condiciones para anular el contrato .....	270

B) *La capacidad*

493. Capacidad para adquirir .....	270
494. Situación de los menores de edad. Requisitos para ejercer el comercio ..	271
495. Situación del menor habilitado por el matrimonio .....	271

	PÁGS.
496. Adquisición de un fondo de comercio por el padre en representación de un menor. Opinión de SIMBURU .....	271
497. Responsabilidad del menor .....	272
498. Menor sometido a tutela .....	273
499. Facultades para enajenar del padre y del tutor. Necesidad de la autorización judicial respecto al tutor .....	274
500. Emancipación y habitación. Problema de la doble emancipación, comercial y civil .....	274
501. Autorización especial al hijo mayor de 18 años .....	275
502. Incapaces mayores de edad e incapacidades especiales del Código Civil y del Código de Comercio .....	275
503. Régimen jurídico de la ley de 1946, sobre derechos civiles de la mujer .....	275
504. Necesidad de facultades especiales para enajenar la hacienda, en un mandato. Idem respecto de los gerentes y administradores .....	276
505. Facultades de los liquidadores .....	276
C) <i>El objeto</i>	
506. El objeto en el contrato de compraventa .....	276
507. a) <i>El fondo de comercio como objeto de enajenación</i> .....	277
508. Casos en que la enajenación de un fondo de comercio puede tener un objeto inmoral o ilícito .....	277
509. No es necesario que el titular de la hacienda sea dueño de todos los elementos que la integran .....	277
510. b) <i>El precio</i> . Formas de pactarlo .....	277
511. Conveniencia de asignar un precio independiente para cada elemento .....	278
D) <i>La causa</i>	
512. Significado de la causa .....	279
513. La causa en el contrato de enajenación del establecimiento comercial .....	279
514. Aplicación de los mismos principios que rigen la contratación común .....	279
E) <i>La formación del contrato</i>	
515. Ausencia de toda solemnidad .....	279
516. Prueba .....	280
517. Anteproyecto del Código de Comercio .....	280
518. Práctica utilizada para la venta de las casas de comercio .....	280
F) <i>Vicios del contrato. Sanciones</i>	
519. Principio general. Casos de nulidad absoluta y de nulidad relativa .....	281
520. Dificultades de hacer efectiva la sentencia de nulidad en el caso de la hacienda .....	281
521. a) <i>Restitución del fundo</i> . Normas establecidas por la doctrina y jurisprudencia extranjera .....	282

	PÁGS.
522. b) <i>Los frutos</i> .....	282
523. c) <i>Restitución del precio</i> .....	283
524. d) <i>El pago de las expensas</i> .....	283
525. e) <i>Indemnización</i> .....	283
526. Régimen especial para los casos de incapacidad e ilicitud del objeto o de la causa .....	284
527. f) <i>Otras consecuencias en caso de nulidad</i> .....	284
528. Posibilidad para el adquirente de restablecerse .....	284
529. Efectos de la nulidad frente a terceros .....	284
530. La restitución del fundo de comercio no está sometida al régimen de la ley de 1904 .....	285
§ 4º <i>Efectos jurídicos de la venta</i>	
531. Efectos jurídicos de todo contrato de enajenación .....	285
532. El problema de los riesgos mientras está pendiente la ejecución del contrato .....	285
533. Quiebra del vendedor .....	286
534. Tradición del fondo de comercio .....	286
535. Solución para el caso de ventas sucesivas de una misma hacienda ..	286
536. Forma en que se realiza la tradición .....	287
537. Elementos que están comprendidos en la transferencia .....	287
§ 5º <i>Obligaciones del enajenante</i>	
538. Obligaciones del vendedor .....	288
A) <i>Entrega del fundo</i>	
539. Entrega del fundo .....	288
540. Forma y fecha de entrega .....	289
541. Incumplimiento del enajenante. Sanciones .....	289
542. Examen de la contabilidad .....	289
B) <i>Obligación de saneamiento</i>	
543. Saneamiento de la cosa vendida .....	290
544. a) <i>Garantía por los vicios ocultos</i> .....	290
545. Opción del adquirente: rescisión del contrato o devolución parcial del precio .....	291
546. Rescisión del contrato y consecuencias en caso de enajenación de buena o de mala fe .....	291
547. Contra quién puede dirigirse .....	292

548.	Exoneración contractual .....	292
549.	Prueba .....	292
550.	El caso de las ventas forzadas .....	292
551.	b) <i>Garantía de evicción</i> . Cuándo procede .....	292
552.	Condiciones de la acción de evicción .....	292
553.	Evicción total .....	292
554.	Evicción parcial .....	293
555.	Cargas no denunciadas .....	293
556.	Derechos del adquirente frente a la evicción .....	293
557.	Derechos del adquirente en caso de evicción total .....	293
558.	Evicción parcial. Derechos del adquirente .....	294
559.	Licitud de la cláusula de no garantía. Las ventas forzadas. Alcance de la garantía de evicción .....	294
560.	c) <i>Garantía por el hecho personal</i> . Fundamento del principio .....	294
561.	Obligación de no restablecerse .....	295
562.	<i>Primera hipótesis</i> . Silencio de las partes en el contrato .....	295
563.	Caso en que el adquirente pagó una llave por el negocio .....	297
564.	<i>Segunda hipótesis</i> . Interdicción convencional de no establecerse. Condiciones de su validez .....	298
565.	Limitación a cierto tipo de actividad comercial .....	299
566.	Limitación de tiempo o de lugar .....	299
567.	Interpretación restrictiva de la cláusula de no establecerse .....	300
568.	Casos en que es lícito volverse a establecer .....	300
569.	Los causahabientes del adquirente pueden ampararse en el beneficio de la cláusula que impide el establecimiento del enajenante .....	300
570.	Criterio para interpretar las circunstancias de hecho que pueden constituir violación de dicha cláusula .....	301
571.	Posibilidad de hacer compras dentro de la zona prohibida .....	302
572.	La interdicción de establecerse es amplia y abarca las distintas formas de ejercer el comercio .....	302
573.	Actuación por interpósita persona .....	302
574.	Financiación de empresas .....	302
575.	Situación del propietario del inmueble .....	303
576.	Casos en que la empresa adopta una forma social .....	303
577.	La interdicción no afecta a los hijos del enajenante .....	303
578.	La obligación se transmite a los herederos y sucesores universales ..	304
579.	La interdicción no afecta a los causahabientes a título particular ..	304
580.	El derecho a hacer respetar la interdicción se transmite a los herederos y sucesores a título universal del adquirente y a sus causahabientes a título particular .....	304
581.	Consecuencias de la violación de la obligación de garantía .....	305
582.	Casos en que puede justificar la resolución del contrato .....	305
583.	Autorización convencional expresa para restablecerse. Discusión sobre la validez de esta cláusula .....	306
584.	Situación del fallido respecto de la obligación de no restablecerse. Idem del liquidador y de los acreedores de la masa .....	306
585.	Jurisprudencia argentina. Crítica .....	307

586.	Principio general. Los gastos de entrega son de cargo del vendedor	307
587.	Gasto por concepto de publicaciones. Discusión sobre quién debe abonarlos .....	308
588.	Impuesto y comisiones .....	308

§ 6° *Obligaciones del comprador*

589.	Enumeración de las obligaciones fundamentales .....	309
------	---	-----

A) *Toma de posesión*

590.	Obligación de recibir el fundo .....	309
591.	Resistencia del adquirente. Sanciones .....	310

B) *Pago de los gastos*

592.	Gastos de formalización de la operación, honorarios, impuestos, etc.	310
593.	Sanciones en caso de incumplimiento .....	311

C) *Pago del precio*

594.	Obligación esencial del adquirente .....	311
595.	Entrega del precio en manos de un tercero. El problema de los riesgos	311
596.	Imputación del precio al pago de las deudas .....	311
597.	Plazo para la entrega del precio. Intereses .....	312
598.	Pago fraccionado. Su imputación .....	312
599.	Sanción por el incumplimiento del adquirente .....	313
600.	Incumplimiento de otras obligaciones por parte del adquirente .....	314
601.	Situación del enajenante en caso de quiebra del comprador .....	314

D) *Rescisión del contrato*

602.	Acción resolutoria. Normas de derecho común aplicables .....	314
603.	Efectos de la resolución del contrato. Devolución del fundo de comercio. Devolución del precio. Derecho a las utilidades de la hacienda	315
604.	Problemas que plantea la restitución de la hacienda .....	315
605.	Determinación cuantitativa y evaluación del material y de las mercaderías .....	316
606.	Restitución de las utilidades .....	317
607.	Expensas. Criterio para abonarlas .....	317
608.	Daños y perjuicios .....	317
609.	Obligación del enajenante de devolver las sumas recibidas .....	317

610.	Posibilidad del adquirente de instalarse en el mismo ramo .....	317
611.	Efectos de la resolución frente a terceros. Subadquirentes de buena y de mala fe .....	318
612.	Vinculaciones contractuales del adquirente .....	318
613.	Situación de los acreedores quirografarios, Inaplicabilidad de la ley de 1904 .....	318
§ 7º Formalidades prácticas a que están sometidas las enajenaciones de los establecimientos comerciales		
614.	Formalidades que prácticamente deben llenarse en toda enajenación de una hacienda .....	319
615.	a) <i>Procedencia de la casa de comercio</i> .....	319
616.	b) <i>Pago de aportes jubilatorios</i> .....	320
617.	c) <i>Pago de impuesto a las ventas</i> .....	320
618.	d) <i>Patente de giro</i> .....	320
619.	e) <i>Asignaciones familiares</i> .....	321
620.	f) <i>Impuesto de pensiones a la vejez</i> .....	321
621.	g) <i>Impuesto a las ganancias eventuales</i> .....	321
622.	h) <i>Impuesto de enajenación</i> .....	321
623.	i) <i>Inscripción del instrumento</i> .....	322
624.	Síntesis de la ley del 28 de marzo de 1953 .....	322
625.	Crítica .....	323
626.	Aplicación de la ley en caso de sustitución total o parcial de titular de la empresa .....	323
§ 8º Derechos de los acreedores		
627.	Protección de los acreedores .....	324
A) <i>Régimen jurídico en Francia, Argentina e Italia</i>		
628.	Régimen del derecho francés .....	324
629.	Régimen de la ley argentina .....	325
630.	Código italiano de 1942 .....	326
B) <i>Nuestro régimen jurídico</i>		
631.	Ley de 26 de setiembre de 1904 .....	326
632.	a) <i>Los antecedentes de la ley de 1904</i> .....	326
633.	Primeros proyectos presentados en el año 1903 .....	326
634.	Críticas del Dr. Saráchaga .....	327
635.	Proyecto sustitutivo de Saráchaga .....	328
636.	Comparación de ambos proyectos .....	329

637.	Diferencias entre el proyecto del Dr. Saráchaga y la ley de 1904 ..	330
638.	b) <i>Régimen jurídico de la ley de 1904</i> . Protección a los acreedores de la casa de comercio .....	330
639.	1º) <i>Negocios jurídicos a que se aplica</i> .....	331
640.	Debe ser un acto de enajenación .....	331
641.	Negocios jurídicos en los que no hay transferencia. La transacción. La partición .....	332
642.	Legado del establecimiento comercial .....	332
643.	Criterio general .....	333
644.	Constitución de un gravamen .....	333
645.	Caso del arrendamiento .....	333
646.	Cesión de derechos hereditarios .....	333
647.	Cesión de bienes .....	333
648.	Adquisición de una cuota parte en un condominio .....	334
649.	Disolución de la sociedad .....	335
650.	Aplicación de la ley de 1904 a la enajenación de establecimientos industriales .....	335
651.	Desmembramiento parcial de un fundo de comercio .....	335
652.	2º) <i>Régimen de publicidad</i> . Publicaciones .....	336
653.	Emplazamiento. Fecha a partir de la cual corre el plazo consiguiente .....	337
654.	Forma de hacer el emplazamiento .....	338
655.	Contenido del emplazamiento .....	339
656.	3º) <i>Acreedores que pueden ampararse en la protección de esta ley</i> . Civiles y comerciales .....	340
657.	La ley se refiere a los acreedores por sumas de dinero .....	340
658.	El crédito debe ser válido .....	341
659.	Presentación por vía de la acción subrogatoria .....	342
660.	No se requiere capacidad especial para presentar el crédito .....	342
661.	Derecho de los acreedores con plazo no vencido o sometidos a una condición .....	342
662.	Acreedores con preferencia .....	342
663.	Créditos posteriores a la iniciación del término del emplazamiento .....	343
664.	Créditos ilíquidos .....	343
665.	Crédito litigioso .....	343
666.	Ausencia de formalidades para la presentación .....	344
667.	Consecuencias jurídicas de las publicaciones y/o de su omisión. Presentación de los acreedores .....	344
668.	Responsabilidad del adquirente habiendo cumplido con las formalidades de publicidad y emplazamiento .....	344
669.	Derogación legal al principio de que los efectos de un contrato no pueden oponerse a un tercero .....	345
670.	Naturaleza "sui generis" de la obligación legal .....	346
671.	Responsabilidad del adquirente por omisión o vicios en el emplazamiento y en la publicidad .....	346
672.	Consecuencias de la solidaridad legal .....	346

	PÁGS.
673. Caracteres propios de este contrato .....	347
<i>A) Acto jurídico complejo</i>	
674. Estructura compleja de la operación .....	347
675. Heterogeneidad de los elementos que se transfieren .....	348
676. Acto jurídico complejo .....	348
677. Su disciplina jurídica .....	348
678. Unión de contratos .....	349
679. El "collegamento" .....	350
680. "Collegamento" expreso .....	350
681. "Collegamento" tácito .....	350
682. Contrato mixto .....	350
683. Pluralidad de contratos .....	351
684. Criterio para determinar su "collegamento" .....	351
685. Ejemplos de contratos vinculados jurídicamente .....	351
686. Clasificación de las distintas formas de "collegamento" .....	352
687. Análisis de la vinculación de las distintas operaciones en la transferencia del establecimiento comercial .....	353
688. Naturaleza del "collegamento" creado en esa operación .....	354
689. Hay transferencia de bienes y sustitución en el titular de la explotación del establecimiento comercial .....	354
<i>B) Efectos jurídicos del contrato frente a los acreedores</i>	
690. Diferencia con el contrato de compraventa .....	354
691. Responsabilidad del adquirente frente a los acreedores del enajenante. Protección del crédito de la hacienda .....	355
<i>C) Conclusión</i>	
692. Estructura del contrato de enajenación del establecimiento comercial .....	356
693. Finalidad de dicho contrato .....	357
694. Carácter "sui generis" de esta categoría .....	357

## TÍTULO II

### PROTECCION JURIDICA DE LA HACIENDA

695. Necesidad de examinar la protección jurídica de la hacienda .....	359
696. Protección independiente de las unidades que integran el fondo de comercio .....	359
697. Protección indirecta de la hacienda al través de las acciones que amparan cada uno de sus elementos .....	360

698. La unidad de la hacienda y su consecuencia en el régimen jurídico de la misma .....	360
699. La hacienda como objeto de relaciones jurídicas .....	361
700. Alcance de la protección jurídica frente al titular del derecho sobre la hacienda. Sus caracteres específicos .....	361

## CAPITULO I

### ACCIONES REALES SOBRE LA HACIENDA

701. La titularidad de la hacienda, su posesión y reivindicación .....	363
--	-----

#### SECCIÓN 1.ª

##### *De la posesión*

702. El problema de la posesión de la hacienda .....	363
703. Tesis negativa que rechaza la posesión de la hacienda .....	364
704. Tesis que admite la posesión de la hacienda (FERRARA) .....	364
705. Protección posesoria de la hacienda. Su alcance .....	365
706. Inaplicabilidad de ciertas disposiciones que protegen al poseedor de buena fe de bienes muebles .....	366
707. Situación de las mercaderías en cuanto a la posesión .....	366

#### SECCIÓN 2.ª

##### *Reivindicación de la hacienda*

708. El problema de la reivindicación de la hacienda. Reivindicación de las universalidades de hecho y de los bienes incorpóreos .....	367
709. El problema en la doctrina y en la legislación italiana .....	368
710. Dificultades de la reivindicación de la hacienda por su composición heterogénea .....	369
711. El problema con posterioridad a la edición del Código Civil italiano de 1942 .....	369
712. Reivindicación de la hacienda fundada en su unidad jurídica .....	370
713. Inaplicabilidad de ciertas disposiciones sobre posesión de bienes muebles en el caso de la hacienda .....	370
714. Problemas que plantea la transformación interna de la hacienda en caso de reivindicación .....	371
715. Objeto de la acción reivindicatoria. La organización hacendal. Problemas de su recuperación .....	371
716. Distinción de GHIRON: "unità aziendale" y "corredo aziendale" .....	371
717. Situación de los bienes que componen la hacienda frente a la reivindicación de esta última .....	372

	PÁGS.
718. Situación jurídica de los bienes incorporados por el poseedor de la hacienda .....	372
719. Tesis de CASANOVA .....	372
720. Tesis de FERRARA .....	373
721. El problema de las deudas, de los créditos y de las vinculaciones contractuales en caso de reivindicación .....	373
722. Régimen del poseedor de buena fe en lo que se refiere a los frutos .....	373
723. Idem en lo que se refiere a las mejoras. Derecho frente a las expensas de conservación y frente a las mejoras útiles. Distinción .....	374
724. Régimen del poseedor de mala fe en cuanto a las mejoras y a los frutos .....	375

## CAPÍTULO II

### LA ACCION POR COMPETENCIA DESLEAL

725. La acción por competencia desleal como medio de protección de la actividad comercial .....	377
726. Incertidumbre sobre su fundamento jurídico .....	378
727. Protección directa e indirecta de la hacienda .....	378
728. Plan de exposición .....	378

#### SECCIÓN 1.ª

##### *Generalidades*

729. a) <i>Origen jurisprudencial</i> .....	379
730. Defensa de la propiedad industrial huérfana de amparo legal .....	379 —
731. Necesidad de salvaguardar los legítimos intereses del comercio y de la industria .....	379
732. Fundamento inicial de la acción por competencia desleal y/o ilícita ..	380
733. Amplia aplicación de la teoría en las economías liberales .....	380
734. b) <i>Legislación contemporánea</i> . Las leyes sobre competencia desleal en Alemania, Austria, Hungría, Suiza y Bélgica .....	380
735. Código Penal argentino .....	380
736. Código Civil italiano de 1942 .....	381
737. Código de la ley de competencia en Francia .....	381
738. Legislación sobre marcas, emblemas, nombre, patentes, etc. ....	381
739. Fundamento originario de la acción por competencia desleal .....	381
740. Nuestro derecho positivo .....	381

#### SECCIÓN 2.ª

##### *El fenómeno de la competencia desleal*

	PÁGS.
741. Distinción de la doctrina y jurisprudencia francesa entre la competencia desleal e ilícita .....	382
742. Criterios establecidos en el Código sobre leal competencia en Francia .....	382
743. Idea dominante de la jurisprudencia francesa en materia de competencia .....	383
744. Crítica a la clasificación de competencia desleal e ilícita .....	384
745. Examen de las distinciones formuladas por el Código de la competencia desleal .....	384
746. Crítica a la terminología utilizada .....	385
747. Distinción entre competencia prohibida o no autorizada y competencia desleal .....	385
748. Definición de la competencia desleal y clasificación según ROUBIER .....	386
749. Definiciones de la competencia desleal en las leyes alemana, austriaca, húngara y suiza .....	387
750. Código italiano de 1942 .....	388
751. El principio de la competencia desleal fundado en normas morales y de corrección profesional .....	388

#### SECCIÓN 3.ª

##### *Funcionamiento de la acción*

752. Plan de exposición .....	389
-------------------------------	-----

##### § 1º La acción de competencia desleal en Francia

753. Responde a las características de la acción de responsabilidad, sin perjuicio de sus condiciones particulares .....	389
--	-----

##### A) *Condiciones particulares de la acción de competencia desleal*

754. Enumeración de las condiciones particulares .....	390
--	-----

##### B) *Condiciones generales como acción de responsabilidad*

755. Enumeración .....	391
756. a) <i>La culpa</i> . Diferencia entre competencia desleal y competencia ilícita. Influencia de la buena fe en la calificación del delito y en sus consecuencias. Problemas de carácter procesal .....	391
757. Casos en que se sustituye el concepto de culpa por la noción de riesgo .....	392
758. Problema de la fundamentación de dicha acción .....	392
759. b) <i>Imputabilidad</i> .....	393

	PÁGS.
760. e) <i>El perjuicio</i> . Tendencia de la jurisprudencia francesa a exigir este elemento en todo acto sancionado por la acción de competencia desleal o ilícita .....	393
761. Dificultades para determinar la existencia del perjuicio .....	393
762. Crítica a esta tendencia .....	393
763. Observaciones de ROUBIER .....	394
764. d) <i>Relación de causa a efecto entre la culpa y el perjuicio</i> .....	395

#### § 2º La acción por competencia desleal en Italia

765. Tendencia de la doctrina y de la jurisprudencia con anterioridad al Código de 1942 .....	395
766. Convención de La Haya de 1925 .....	396
767. El Código Civil de 1942 .....	396
768. Condiciones para que exista competencia desleal .....	396
769. a) <i>Que el acto no sea conforme a los principios de la corrección profesional</i> .....	397
770. Violación de una obligación de carácter convencional. No integra un fenómeno de competencia desleal .....	397
771. b) <i>Que el acto sea idóneo a perjudicar la hacienda ajena</i> .....	397
772. Discusión sobre la intencionalidad de concurrencia .....	397
773. El problema de la culpa en la competencia desleal frente a la doctrina italiana .....	398

#### § 3º La competencia desleal en nuestro país

774. Influencia de la doctrina y jurisprudencia francesas .....	398
775. Doctrina seguida por el Dr. AMEZAGA .....	398
776. Vinculación de la acción por competencia desleal con la teoría de la responsabilidad .....	399
777. Idem COELHO DE OLIVEIRA .....	399
778. Concepto de denigración .....	400
779. Tesis de la compensación de culpas y de la reciprocidad. Crítica ..	400
780. El problema del perjuicio. Distintos criterios para apreciarlo .....	400
781. La jurisprudencia en nuestro país. Invocación de los principios generales en materia de responsabilidad civil .....	401
782. El concepto de denigración sistemática como presupuesto de la acción por competencia desleal .....	401
783. Sentencia de BOUZA en que se estudia particularmente el fundamento de la acción y las condiciones de su funcionamiento .....	402
784. Confusión de nombres. Finalidad de inducir a error. Perjuicio ....	403
785. La acción por competencia desleal y la necesidad de probar el perjuicio. El problema del daño moral .....	403
786. Discordias de los Ministros MACEDO y ARMAND UGON .....	404
787. Apreciación de las soluciones adoptadas por la jurisprudencia nacional	404

## SECCIÓN 4.º

### *Efectos jurídicos de la acción*

	PÁGS.
788. Sanciones a que puede dar lugar la acción de competencia desleal ..	405
789. Daños y perjuicios .....	405
790. Prohibición de seguir cometiendo los actos de competencia desleal ..	406
791. Posibilidad de condenar al demandado bajo "astreintes" .....	406
792. Publicidad de la sentencia .....	406
793. El Código Civil italiano .....	406
794. La jurisprudencia en nuestro país .....	406

## SECCIÓN 5.º

### *Fundamentos de la acción por competencia desleal*

795. Discusión sobre el fundamento de la acción por competencia desleal ..	407
796. Clasificación de las distintas teorías .....	408

#### § 1º Teorías de la protección jurídica de un derecho del demandante

797. Distintos matices dentro de esta tendencia .....	408
798. a) <i>Protección del derecho de personalidad</i> . Fundamentos .....	408
799. Crítica a esta tesis, ROUBIER y GOLDSCHMIDT .....	409
800. b) <i>Protección de un derecho de propiedad</i> . Derecho a la clientela ....	410
801. Crítica de esta tesis .....	410
802. Tesis de la protección jurídica de la hacienda .....	411
803. Legislaciones modernas que aceptan este punto de vista .....	412
804. Críticas a esta tesis. GOLDSCHMIDT .....	412
805. c) <i>Protección de la hacienda y del comerciante</i> . ROTONDI .....	413

#### § 2º Teorías de la violación de una norma jurídica de carácter general

806. Fundamento de estas teorías en los principios de la responsabilidad. Distintas orientaciones .....	413
807. a) <i>Teoría de la responsabilidad civil</i> . Su fundamento en las disposiciones sobre responsabilidad contractual y extracontractual .....	414
808. Objeciones a la tesis .....	414
809. Ausencia de una norma primaria que declare la ilicitud del acto de competencia desleal. Alcance de esta objeción .....	414

810.	La mera tentativa como presupuesto de la acción por competencia desleal .....	415
811.	No se requiere siempre la existencia de un perjuicio .....	415
812.	Sentencias que se limitan a imponer la cesación de ciertos hechos ..	416
813.	b) <i>Teoría de la responsabilidad fundada en el abuso del ejercicio de un derecho.</i> Fundamento. Discusión doctrinaria .....	416
814.	Tesis de JOSSEERAND sobre la aplicación de la teoría del abuso del derecho a la acción por competencia desleal .....	417
815.	Legislaciones positivas que han aceptado la teoría del abuso del derecho .....	419
816.	c) <i>Teoría que funda la acción por competencia desleal en un uso excesivo de la libertad civil.</i> Tesis de ROUBIER .....	419
817.	La noción de libertad civil .....	419
818.	La limitación necesaria de la libertad civil. La noción de acto excesivo .....	420
819.	La competencia fundada en la lealtad de procedimientos. Los usos y las costumbres determinan los excesos de esta libertad .....	420
820.	Responsabilidad fundada en el uso excesivo de la libertad económica .....	421
821.	Fundamento de la acción de responsabilidad en la violación de deberes .....	421
822.	El deber de no emplear medios desleales en la competencia .....	422
823.	Caracteres específicos de la acción de responsabilidad en la competencia desleal .....	422
824.	Diferencia entre actos abusivos y exceso en el ejercicio de la libertad .....	422
825.	Límites en el ejercicio de la libre concurrencia determinados por los usos y costumbres .....	423

SECCIÓN 6.ª

*Conclusiones*

826.	La acción por competencia desleal en caso de violación de disposiciones legales. Su fundamentación .....	424
827.	Idem en la violación de disposiciones contractuales .....	424
828.	Actos de competencia desleal caracterizados por la utilización de medios incorrectos. Dificultad de su fundamentación .....	424
829.	Fundamentación en la ilicitud del acto .....	425
830.	Idem en la violación de un derecho absoluto. Código italiano de 1942 .....	425
831.	Ejercicio abusivo de un derecho o exceso de libertad civil .....	425
832.	La competencia desleal fundada en la violación de normas emanadas de un derecho profesional .....	425
833.	Protección indirecta de la hacienda .....	426

PARTE TERCERA  
NATURALEZA JURIDICA DE LA HACIENDA

TÍTULO I

EXPOSICION DOCTRINARIA

834.	Generalidades. Necesidad de clasificar las distintas teorías sobre la hacienda .....	429
835.	Criterio de clasificación .....	429

CAPÍTULO I

TEORIAS QUE NIEGAN LA REALIDAD JURIDICA DE LA HACIENDA

836.	Concepción atomística de la hacienda y teoría de la universalidad de hecho sin individualidad jurídica .....	431
837.	a) <i>Concepción atomística de la hacienda.</i> Tesis de SCIALOJA. Crítica a la noción de "universitas facti" .....	431
838.	Tesis de BARASSI .....	432
839.	Vineulación económica de los elementos de la hacienda .....	432
840.	Individualidad económica de cada elemento .....	433
841.	Pretendida identidad de la hacienda pese a las modificaciones de los elementos de su constitución .....	433
842.	b) <i>Teoría de la "universitas" sin individualidad jurídica</i> .....	435
843.	La unidad económica de la hacienda no es suficiente para crear la unidad jurídica. Se trata de un conjunto de bienes sometidos a la voluntad del titular de la misma (VIVANTE) .....	436
844.	El fondo de comercio es una universalidad cuya unidad sólo puede concebirse abstractamente (BAYART) .....	436
845.	Distinta apreciación legal de la composición de la hacienda en los negocios reglamentados por el derecho positivo .....	437
846.	Imposibilidad de proteger el derecho sobre la hacienda como un derecho absoluto .....	437
847.	Crítica a la concepción que niega realidad jurídica a la hacienda ....	438
848.	Gravitación jurídica de la unidad económica del fondo de comercio .....	438
849.	Protección cada vez más acentuada de la hacienda al través de manifestaciones legales y jurisprudenciales .....	438

CAPÍTULO II

TEORIAS QUE AFIRMAN LA REALIDAD JURIDICA DE LA HACIENDA

PÁGS.

850. Clasificación de las distintas orientaciones ..... 441

SECCIÓN 1.ª

*Subjetividad jurídica de la hacienda*

851. Distintas orientaciones dentro de esta tendencia ..... 442

§ 1º Personalidad jurídica de la hacienda

852. Fundamento de la tesis de la personalidad jurídica ..... 442  
853. Crítica ..... 443

§ 2º Teoría de la universalidad jurídica

854. Composición de la hacienda según CALAMANDREI ..... 443  
855. Es una universalidad jurídica ..... 443  
856. Examen de su naturaleza ..... 444

§ 3º Teoría del patrimonio de afectación o patrimonio separado

857. Autonomía patrimonial de la hacienda sin aceptar la existencia de un sujeto de derecho ..... 444  
858. Distinción entre la casa de comercio y el fondo de comercio. VALÉRY ..... 445  
859. Subjetividad jurídica relativa a la hacienda. SANTORO PASSARELLI ..... 445  
860. Estudio del concepto de empresa ..... 446  
861. Relación entre la noción de empresa y la de hacienda ..... 447  
862. Identidad entre la disciplina jurídica de la empresa y la disciplina jurídica de la hacienda de un tipo especial ..... 447  
863. Naturaleza jurídica de la empresa. Categoría intermedia entre el objeto y el sujeto del derecho. Patrimonio separado ..... 448  
864. Tesis de MOSSA dentro de la tendencia del patrimonio separado ... 449  
865. La noción de empresa como centro de actividad con unidad jurídica 449  
866. Formación del patrimonio por separado en la empresa ..... 449

§ 4º Crítica

867. Circunstancias que tienden a favorecer la personificación y la autonomía patrimonial de la hacienda ..... 450  
868. Objeciones básicas ..... 451

SECCIÓN 2.ª

*La hacienda como negocio jurídico*

PÁGS.

869. Tesis de CARRARA. Composición de la hacienda ..... 451  
870. Importancia del aviamiento. Su definición como combinación de factores de producción ..... 452  
871. Caracterización de esta combinación como negocio jurídico ..... 452  
872. Naturaleza compleja de dicho negocio jurídico ..... 452  
873. Crítica. Carácter abstracto de esta tesis ..... 453

SECCIÓN 3.ª

*La hacienda como objeto jurídico*

874. Teorías que consideran la hacienda como un objeto jurídico. Principales orientaciones ..... 454

§ 1º Teorías de la pluralidad unificada

875. Común denominador de estas teorías. La idea de pluralidad unificada 455

A) *Teoría de la universalidad de hecho*

876. Noción de universalidad ..... 456  
877. Discusión doctrinaria alrededor del concepto de universalidad de derecho, universalidad jurídica y universalidad de hecho ..... 457  
878. Se descartan las teorías que utilizan el concepto de universalidad sin admitir la formación de un objeto jurídico ..... 458  
879. a) *La hacienda como universalidad integrada por elementos materiales homogéneos.* Importancia fundamental para esta teoría de los elementos materiales ..... 459  
880. b) *La hacienda como universalidad con individualidad jurídica, integrada por bienes corporales y por elementos inmateriales* ..... 460  
881. Orientación de la doctrina y jurisprudencia francesa ..... 460  
882. Tesis de LEBRE, LYON CAEN et RENAULT, LAURENT, etc. .... 461  
883. Tesis de ROTONDI. Su concepción de la "universitas". El complejo del fundo de comercio como "universitas" ..... 461  
884. Protección jurídica de la hacienda ..... 462  
885. Derecho de dominio sobre la hacienda ..... 462  
886. Puntos de vista de ROTONDI sobre el carácter mobiliario o inmobiliario del fondo de comercio ..... 463  
887. Tesis de ESCARRA sobre el fondo de comercio como universalidad de hecho. Es un bien mueble de carácter incorporeal ..... 463  
888. Tesis de MOUCHET. La hacienda como universalidad jurídica. Significado especial de esta expresión ..... 464

889.	Autonomía del complejo hacienda .....	464
890.	c) <i>La hacienda como universalidad de hecho integrada por bienes corporales y elementos inmateriales constituyendo una individualidad relativa.</i> Tesis de LA LUMIA. Comunidad de destino de los elementos que forman la hacienda. Su interdependencia funcional ....	465
891.	La hacienda como "universitas facti", objeto unitario de ciertas relaciones jurídicas .....	466
892.	d) <i>La hacienda como universalidad de hecho, integrada por bienes corporales, elementos inmateriales y colaboradores.</i> Tesis de CARNE-LUTTI. Importancia de las relaciones de trabajo en la hacienda ...	466
893.	Composición especial de la hacienda como "universitas facti". Su vinculación jurídica con el titular de esta última .....	467
894.	Naturaleza del derecho del titular de la hacienda .....	467
895.	Concepción similar de DE MARTINI .....	468
896.	e) <i>La hacienda como universalidad "sui generis"</i> .....	468
897.	El fondo de comercio como bien mueble incorporal constituyendo una entidad abstracta con una naturaleza "sui generis". Universalidad mixta .....	469
898.	f) <i>Crítica a la tesis de la universalidad</i> .....	469
899.	Crítica de la noción de universalidad (RIPERT, CASANOVA) .....	470
900.	Dificultad de unificar jurídicamente los conjuntos de elementos heterogéneos. Crítica a la tesis de FADDA y BENSA .....	471
901.	Crítica de BARBERO. El "collegamento" de la hacienda supera la noción de "universitas" .....	471
902.	Crítica de FERRARA. Incertidumbre de estas teorías sobre el concepto de universalidad .....	472
903.	Definición del Código Civil italiano de la noción de universalidad. Su inadaptación al concepto de hacienda .....	472

B) *Teorías que explican la unidad de la hacienda por un factor exterior*

904.	Fundamento de esta orientación .....	473
905.	a) <i>Teoría de la unidad económica</i> .....	473
906.	Trascendencia jurídica del factor económico .....	474
907.	Incertidumbre que crea la noción de universalidad como explicación de la hacienda .....	474
908.	Examen de la unión de pertenencias .....	474
909.	Influencia del destino de las cosas respecto de su naturaleza jurídica .....	475
910.	Titularidad especial del derecho sobre la hacienda .....	476
911.	b) <i>Tesis de la cosa compuesta</i> .....	477
912.	Importancia de la interdependencia funcional de los elementos .....	477
913.	Excepciones a este principio. La individualidad lógica de la hacienda en la reivindicación .....	478
914.	c) <i>Crítica de estas teorías</i> .....	478

915.	Unidad de la hacienda y consiguiente individualidad jurídica .....	479
916.	a) <i>Teoría que identifica la hacienda con el aviamiento y la clientela.</i> Tesis de THALLER y GOMBEAUX .....	479
917.	b) <i>Teoría que identifica la hacienda con un bien inmaterial</i> .....	480
918.	Crítica de FERRARA a esta tesis. Es una visión incompleta de la hacienda. Idem ROTONDI .....	480
919.	c) <i>Teoría que identifica la hacienda con la organización de todos los elementos tendientes a la producción del lucro</i> .....	481
920.	Importancia de la organización en la hacienda .....	482
921.	Protección de la hacienda en función de la organización .....	482
922.	Crítica de ROTONDI. Imposibilidad de concebir la organización como un bien jurídico .....	482
923.	Crítica de ASCARELLI y MUSATTI. La organización no está protegida contra todo ataque de terceros. La acción por incompetencia desleal tiene, para muchos autores, un fundamento distinto .....	483
924.	Crítica de CASANOVA. Diferencia entre la organización y los bienes inmateriales .....	483

TÍTULO II

ENSAYO DE CONSTRUCCION JURIDICA

925.	Presupuestos de hecho y de derecho que es preciso tener en cuenta en el estudio de la hacienda .....	485
------	--	-----

CAPÍTULO I

LA HACIENDA COMO FENOMENO DE LA REALIDAD SOCIAL

926.	Origen del fondo de comercio .....	487
------	------------------------------------	-----

SECCIÓN 1.ª

*La hacienda como realidad económica*

927.	El fondo de comercio como medio de producción .....	488
928.	La hacienda como bien objeto de enajenación .....	488
929.	Influencia de la expansión de la empresa sobre la hacienda .....	489
930.	Elementos que integran la hacienda desde el punto de vista económico .....	489
931.	Apreciación de la hacienda en términos de valor .....	490
932.	Formación de un patrimonio económico .....	491

## La hacienda frente al derecho positivo

	PÁGS.
933. Reglamentación parcial de la hacienda. Falta de correspondencia entre la apreciación económica y la expresión jurídica .....	491
934. Fundamentos de la realidad jurídica de la hacienda en el derecho positivo .....	492
935. Aspectos en que el derecho se separa de la realidad económica .....	493
936. Consecuencias que se desprenden del tratamiento jurídico parcial del derecho positivo respecto a la hacienda .....	494
937. Conclusiones que es preciso destacar .....	495

§ 1º Impedimentos para un reconocimiento jurídico integral de la hacienda como realidad económica

938. El principio de la unidad del patrimonio como impedimento para el reconocimiento jurídico integral de la hacienda como realidad económica .....	496
--	-----

§ 2º Fundamento de la protección jurídica parcial de la hacienda como realidad económica

939. Caracterización de la hacienda como un bien desde el punto de vista económico .....	497
940. Protección jurídica de la hacienda representativa de un capital económico .....	498
941. Ella se realiza al través de la protección de los medios aptos para producir ese capital .....	498
942. Aspecto sociológico del problema .....	499
943. La universalidad como concepto jurídico que explica la naturaleza de la hacienda .....	499

## CAPÍTULO II

## CARACTERIZACIÓN JURÍDICA DE LA NOCIÓN DE HACIENDA

944. Problema que plantea la caracterización de la hacienda como objeto jurídico con unidad relativa .....	501
945. Plan de exposición .....	501

## La hacienda como realidad jurídica

	PÁGS.
946. Transacciones jurídicas sobre la hacienda .....	503
§ 1º La hacienda objeto de relaciones jurídicas	
947. Objetividad jurídica de la hacienda. Conclusión más aceptada por la doctrina .....	503
948. Distintas concepciones del fondo de comercio como objeto jurídico .....	504
§ 2º La noción de objeto jurídico	
949. Los objetos jurídicos. Las cosas. Su clasificación .....	504
950. Los bienes inmateriales. El problema de los derechos como objetos jurídicos .....	505
951. La formación de complejos de bienes .....	506
952. La noción de objeto jurídico .....	506
953. Exterioridad del objeto frente al sujeto .....	506
954. El objeto debe ser aislable .....	507
955. Significación económica del objeto .....	507
956. Objeto fuera del comercio .....	508
957. Objetos jurídicos en virtud de una ficción .....	508
958. El problema de los complejos de bienes como objetos jurídicos. ....	509
§ 3º Los complejos como objetos jurídicos	
959. La noción de "universitas". Característica esencial .....	509
960. Clasificación en: "universitas" corpórea y "universitas" incorpórea. Crítica de BARBERO .....	509
961. "Universitas facti u hominis" (universalidad de hecho) y "universitas juris" (universalidad de derecho) .....	510
962. "Universitatis facti" como complejo de unidades materiales homogéneas. "Universitatis juris", conjunto de bienes corporales e incorpóreales creados por la voluntad del titular. Crítica a esta clasificación .....	510
963. "Universitatis facti" como un conjunto de bienes materiales y/o de derechos vinculados por la voluntad del hombre. "Universitatis juris", complejo de bienes vinculados por imperio de la ley .....	511
964. Tesis de BARBERO manteniendo el criterio de clasificación .....	512
965. Unidad ontológica de ambos tipos de "universitatis" .....	513
966. Distinción entre "universitatis rerum" y "universitatis juris". Crítica de BARBERO .....	514
967. Examen de la objeción anterior .....	515
968. Criterio de distinción propuesto por GARY .....	515

969.	Fundamento ontológico y jurídico de la distinción entre universalidad de hecho y universalidad jurídica .....	517
970.	Régimen jurídico especial de las universalidades de derecho .....	517
971.	Las universalidades jurídicas responden a fenómenos de la realidad	518
972.	Resumen .....	519

## SECCIÓN 2.ª

*La hacienda como universalidad de hecho*

973.	Caracteres de la estructura y de la composición de la hacienda ....	519
974.	Su disciplina jurídica .....	520
975.	Adaptación de las normas de derecho sustancial y procesal a esta nueva realidad jurídica .....	520
976.	Referencia a las teorías que definen la hacienda como una cosa compuesta o que la identifican con algún elemento de carácter inmaterial. Crítica .....	521
977.	La hacienda como "universitas" .....	521
978.	Unidad ontológica del fondo de comercio. Medida en que es aceptada por el derecho positivo .....	522
979.	Protección de los intereses y derechos que se fundan en la explotación del fondo de comercio .....	522
980.	Características especiales de la individualidad jurídica de la hacienda	523
981.	El fondo de comercio como universalidad de hecho de un tipo especial	523
982.	Individualidad jurídica de la hacienda frente a ciertas operaciones	523
983.	Problema de la naturaleza de la hacienda como universalidad de hecho	524
984.	La naturaleza "sui generis" de la hacienda no permite identificarla con alguna de las categorías clásicas. Falsa impostación del problema	525
985.	Definición .....	526