

Santiago J. Peral

**LA REGULACIÓN DE LAS CLÁUSULAS
ABUSIVAS EN EL CÓDIGO CIVIL Y
COMERCIAL**

**Sus implicancias sobre la concepción
moderna del contrato**

Córdoba
2018

Índice

Introducción	19
--------------------	----

Capítulo 1: Reflexiones previas al abordaje de la temática propuesta

I. La concepción del contrato moderno.....	21
II. El principio de la autonomía de la voluntad en el Código Civil y Comercial	24
III. La contratación en masa: Los contratos por adhesión como modalidad de contratación moderna	27

Capítulo 2: Introducción a la temática de las cláusulas abusivas

I. Definición y caracterización de las cláusulas abusivas	31
II. Antecedentes de la regulación de las cláusulas abusivas en el derecho argentino	37
III. Ausencia de regulación específica: Soluciones que ofrecía el Código Civil ante la problemática de las cláusulas abusivas	38
III. a) La buena fe contractual	38
III. b) El abuso del derecho	40
III. c) La lesión.....	42

Capítulo 3: Las cláusulas abusivas en la Ley de Defensa del Consumidor

I. Primera regulación legal: Ley de Defensa del Consumidor.....	45
II. Cláusulas abusivas en la Ley de Defensa del Consumidor: Análisis del art. 37	48
II. a) Cláusulas que desnaturalicen las obligaciones de las partes.....	49
II. b) Cláusulas que limiten la responsabilidad por daños.....	50
II. c) Cláusulas que importen renuncia o restricción a los derechos del consumidor	52

II. d) Cláusulas que entrañen la inversión de la carga probatoria en perjuicio del consumidor	53
III. Efectos: La ineficacia de las cláusulas abusivas. ¿Nulidad o Inexistencia de la cláusula? Alcances de la sanción	55
IV. Facultades del consumidor ante cláusulas abusivas. Legitimación activa	60
V. La integración del contrato: Facultades del Juez	62

Capítulo 4: La finalidad del régimen de cláusulas abusivas y su distinción respecto de otros institutos jurídicos

I. Finalidades de la regulación de las cláusulas abusivas.....	65
I. a) Preservación de la justicia conmutativa del contrato	65
I. b) Protección del débil jurídico dentro de la relación contractual	67
I. c) Fin último: impedir la frustración del fin del contrato	68
II. Las cláusulas abusivas como infracción al principio de buena fe.....	69
III. Las cláusulas abusivas como un supuesto de abuso de derecho. Distinción entre cláusula abusiva y ejercicio abusivo de una cláusula contractual	72

Capítulo 5: Los mecanismos de control de las cláusulas abusivas

I. Control de cláusulas abusivas: Clases.....	75
I. a) El control establecido por la Ley de Defensa del Consumidor	76
I. b) La resolución 53/2003	80
I. c) La resolución 9/2004	81
I. d) La Ley 25.065 de Tarjetas de crédito: Análisis del art. 14	82
I. e) La Comunicación "A" 5460 del BCRA.....	83

Capítulo 6: Las acciones colectivas frente al fenómeno de cláusulas abusivas

I. La necesidad de una respuesta jurídica colectiva frente a las cláusulas abusivas	85
---	----

II. Acciones colectivas.....	86
II. a) La posibilidad de ejercerlas como tutela preventiva frente al fenómeno de las cláusulas abusivas. Legitimación activa	91
II. b) Análisis de la cuestión en el derecho comparado. El modelo europeo	96
II. c) Las acciones colectivas en el Proyecto de Código Civil y Comercial.....	98

Capítulo 7: La regulación de las cláusulas abusivas en el Código Civil y Comercial de la Nación

I. El Código Civil y Comercial de la Nación: La ampliación del ámbito de aplicación del régimen de cláusulas abusivas.....	101
II. Método de enunciación de cláusulas abusivas adoptado por el CCyC y en el derecho comparado.....	102
A. Cláusulas abusivas en los contratos celebrados por adhesión a condiciones generales predispuestas	105
A.I) Contratos por adhesión y su distinción respecto de los contratos de consumo	105
A.II) La libertad contractual en los contratos por adhesión....	107
A.III) La incorporación de los contratos por adhesión al CCyC: Análisis de las disposiciones normativas	109
A.IV) Aspectos positivos del régimen específico aplicable a contratos por adhesión.....	118
A.V) El impacto de la regulación de las cláusulas abusivas en Teoría General del Contrato	119
A.VI) Aplicación del régimen de cláusulas abusivas a los contratos predispuestos celebrados entre sociedades y entre empresarios.....	121
A.VII) La influencia del Derecho del Consumidor sobre el Derecho de los Contratos. La nueva concepción del contrato	123
III. La incorporación de los contratos de consumo en el CCyC.....	125
B. Cláusulas abusivas en los contratos de consumo: Análisis de las disposiciones del CCyC.....	125

B.I) La necesaria integración normativa entre el CCyC y la LDC. El diálogo de fuentes.	141
--	-----

**Capítulo 8: Conclusiones acerca de las implicancias de la
regulación de las cláusulas abusivas en el Código Civil
y Comercial de la Nación**

I. La expansión del ámbito de aplicación del régimen de cláusulas abusivas se traduce en un reconocimiento de la importancia de la temática por parte del CCyC.....	145
II. El nuevo régimen de cláusulas abusivas contribuye a una mayor seguridad jurídica al acotar el margen de discrecionalidad judicial en la revisión del contenido contractual.	146
III. El régimen de cláusulas abusivas implica la consolidación de la concepción social humanista del contrato en el CCyC.....	147
IV. La interpretación del régimen de cláusulas abusivas del CCyC debe ser llevada a cabo en forma integrada y coherente con el ordenamiento jurídico en su totalidad.....	148
V. La protección colectiva frente a las cláusulas abusivas en los contratos de consumo debería profundizarse en el régimen legal	148
VI. El CCyC conserva de la facultad de integración del contrato por parte del juez en el régimen argentino	151
VII. La importancia de la incorporación de las cláusulas abusivas dentro del núcleo duro de tutela del consumidor	151
VIII. El CCyC fortalece el rol de la Constitución Nacional como norma fundamental que integra el microsistema de tutela del consumidor con las normas particulares	152
IX. El nuevo régimen de cláusulas abusivas aplicable a los contratos por adhesión constituye una herramienta jurídica de protección del empresario débil	153
Bibliografía general.....	155
Jurisprudencia citada	163