

MAXIMILIANO RAFAEL CALDERÓN

Doctor en Derecho por la Universidad Nacional de Córdoba. Profesor Titular de las cátedras de “Derecho Privado IV” (Contratos), “Derecho Privado VIII” (Daños), “Derecho del Consumidor” y “Derecho Público Provincial y Municipal” en la Universidad Católica de Córdoba. Profesor de Posgrado en la Universidad Nacional de Córdoba, Universidad Católica de Córdoba, Universidad Empresarial Siglo 21. Investigador rentado Universidad Católica de Córdoba

APLICACIÓN EXORBITANTE DE NORMAS DE CONSUMO

RUBINZAL - CULZONI EDITORES

Talcahuano 442 – Tel. (011) 4373-0544 – C1013AAJ Buenos Aires
Salta 3464 – Tel. (0342) 401-9300 – S3000CMV Santa Fe

ÍNDICE SUMARIO

AGRADECIMIENTOS	9
ABREVIATURAS	11

CAPÍTULO INTRODUCTORIO LA INVESTIGACIÓN Y LOS CRITERIOS METODOLÓGICOS

1. La investigación	15
1.1. Delimitación preliminar del problema	15
1.2. Formulación del problema de investigación	17
1.3. Hipótesis de trabajo y contrahipótesis	18
2. Algunos criterios metodológicos	20

PRIMERA PARTE CONSUMO Y DERECHO DEL CONSUMO

CAPÍTULO I ABORDAJE INTERDISCIPLINARIO DEL CONSUMO Y LA SOCIEDAD DE CONSUMO

1. Presentación del tema	27
2. Justificación y objetivos	27

3. Exposición interdisciplinaria	28
3.1. Ensayo sociológico y filosófico	28
3.2. Otras disciplinas	35
4. Conclusiones y aportes a la investigación	39
4.1. Conclusiones	39
4.2. Aportes a la investigación	40

CAPÍTULO II
DERECHO DEL CONSUMO
Y DERECHO COMÚN

1. Presentación	43
2. Análisis descriptivo	44
2.1. Distinciones generales	44
2.2. Deberes generales de conducta	47
2.3. Distinciones en materia contractual	48
2.4. Distinciones en materia de responsabilidad civil	56
2.5. Distinciones en materia procesal	62
3. Consideraciones de cierre	70

CAPÍTULO III
BREVES APUNTES ANALÍTICOS
SOBRE EL DERECHO DEL CONSUMO

1. Presentación	71
2. Las normas de consumo	72
2.1. El enfoque	72
2.2. Normas imperativas y protectorias	72
2.3. Distinción basada en la generalidad de la tutela	75
3. El “microsistema” o “subsistema” de Derecho del Consumo	78
3.1. ¿Qué entendemos por microsistema o subsistema?	78
3.2. Nuestra opinión: concepción “débil” del microsistema	86

4. Utilidad para la investigación	88
4.1. Las normas genéricamente tuitivas como potencialmente aplicables de manera extensiva	88
4.2. La concepción “débil” del microsistema de consumo como presupuesto de la aplicación extensiva	89

SEGUNDA PARTE
TEST DE CONVENIENCIA

CAPÍTULO IV
TEST DE CONVENIENCIA Y
ESTRATEGIAS DE AMPLIACIÓN

1. Presentación	93
2. Aproximación a las estrategias extensivas	93
2.1. Caracterización de las estrategias extensivas	93
2.2. Un enfoque concurrente	95
3. Estrategias extensivas en particular	96
3.1. Estrategias extensivas no modificativas	97
3.2. Estrategias extensivas modificativas	108
4. Conclusiones e impacto en la investigación	111
4.1. Conclusiones	111
4.2. Impacto en la investigación	112

CAPÍTULO V
EL PRINCIPIO PROTECTORIO DE LOS
DÉBILES COMO CRITERIO DE JUSTIFICACIÓN
DE LA APLICACIÓN EXTENSIVA

1. Presentación y metodología	115
2. El cambio de paradigma: el Derecho Social	116
2.1. El enfoque centrado en los paradigmas	116

2.2. La transformación paradigmática del Derecho: la adopción del Derecho Social	118
2.3. Un hilo conductor.	121
3. El principio protectorio de los débiles	124
3.1. Aproximaciones conceptuales	124
3.2. Su presencia en el Derecho argentino	145
3.3. Síntesis reconstructiva	158
4. Aplicación a la investigación e impacto en sus resultados	160
4.1. El principio protectorio como fundamento cualitativo de conveniencia de la interpretación extensiva	160
4.2. Impacto en los resultados de la investigación	165

TERCERA PARTE
TEST DE PERMISIÓN

CAPÍTULO VI
POSIBLES IMPUGNACIONES A LA APLICACIÓN EXTENSIVA DE NORMAS

1. Presentación.	169
2. Las objeciones posibles.	169
2.1. Objeciones lógicas-epistémicas	170
2.2. Objeciones institucionales-políticas	174
2.3. Integración de argumentos.	177
3. Consecuencias respecto de la investigación	177

CAPÍTULO VII
RESPUESTAS A LAS IMPUGNACIONES

1. Presentación.	179
2. Un punto de partida: el carácter "situado" de las objeciones	180
2.1. La valoración en la teoría y la aplicación del Derecho	180
2.2. Breve presentación de marcos teóricos	182

3. Las perspectivas alternativas.	183
3.1. Primera perspectiva alternativa: el iusnaturalismo	183
3.2. Segunda perspectiva alternativa: el "neoconstitucionalismo"	190
4. Respuesta a las objeciones	202
4.1. Objeciones lógicas-epistémicas	202
4.2. Objeciones institucionales-políticas	209
4.3. Valoración general.	216
5. Consecuencias respecto de la investigación	216

CAPÍTULO VIII
EL TEST DE PERMISIÓN. LAS HERRAMIENTAS

1. El problema	219
2. El test de permisión, los indicadores y la alternativa descartada	219
2.1. Exposición	219
2.2. No verificación del indicador 1. Sus consecuencias para la investigación	220
3. Las herramientas de la aplicación extensiva.	222
3.1. Razonamiento por analogía	222
3.2. La equidad	227
3.3. Los principios.	228
3.4. La teoría de los préstamos	232
3.5. Una condición común a estas herramientas: la argumentación	239
3.6. Conclusiones	240
4. El empleo por la doctrina y la jurisprudencia	241
4.1. Las verificaciones realizadas. Remisión e interpretación	241
4.2. Conclusiones	242
5. Las conclusiones provisorias y su relativa alteración por el principio protectorio.	242
5.1. Conclusiones provisorias	242
5.2. <i>Deus ex machina</i> : el principio protectorio como determinante de una aplicación permitida	243
6. Consecuencias respecto de la investigación	244

PARTE FINAL

CAPÍTULO FINAL

CONCLUSIONES Y REFLEXIONES

1. Conclusiones particulares y resultado de la investigación	249
1.1. Conclusiones particulares	249
1.2. Resultado de la investigación.	250
2. Juicio sobre la utilidad.	251
2.1. Utilidad teórica.	251
2.2. Utilidad práctica.	251
3. Reflexiones finales	252
BIBLIOGRAFÍA	257