

Juan Carlos Palmero
(Compilador)

Cuestiones Modernas de Derecho Civil

AUTORES

*Jorge Horacio Alterini - Agustín Alvarez - Augusto César Belluscio
Miguel Angel Ciuro Caldani - Aida Kemelmajer de Carlucci
Arturo Caumont - Nelson G. A. Cossari - Jorge Mario Galdós - Carlos A. Ghersi
Emanuele Lucchini Guastalla - Edgardo López Herrera
Marcelo J. López Mesa - Gustavo Ordoqui Castilla - Julio César Otaegui
Félix A. Trigo Represas - Julio César Rivera - Pedro F. Silva-Ruiz
Rubén S. Stiglitz - José W. Tobías*

Córdoba
2011

Índice

A modo de presentación	7
Líneas problemáticas del derecho civil de nuestro tiempo	
<i>Miguel Angel Ciuro Caldani</i>	
I. El derecho civil, el modelo jurídico y el tiempo	15
II. El derecho civil como parte del mundo jurídico	18
1. El derecho civil en el mundo jurídico en general	18
2. El derecho civil en el complejo de las ramas del mundo jurídico	34
III. El derecho civil en el horizonte del mundo político	35
Constitucionalización del derecho privado de las personas	
<i>Aída Kemelmajer de Carlucci</i>	
I. Importancia de la cuestión	37
II. Terminología	39
III. Breve historia en la doctrina y en la jurisprudencia	41
1. La doctrina. Las primeras críticas	41
2. Hitos en la jurisprudencia	43
IV. Los efectos inmediatos y los mediatos	46
V. Efectos sustanciales y procesales de la <i>drittwirkung</i>	49
VI. Una nueva visión de la persona. Los derechos vinculados a la dignidad de la persona. Derecho a la identidad	50
1. Noción de persona	50
2. La dignidad de la persona	51
3. El derecho a la dignidad de la persona y los efectos horizontales	52

VII. Conclusión provisoria sobre la constitucionalización del derecho de las personas	54
---------------------------------------------------------------------------------------------	----

Reformas al Código Civil en el derecho de las personas

Julio César Rivera

I. Introducción: ¿Es necesaria una reforma al Código Civil en el derecho de las personas?	57
1. Los criterios inspiradores del Código Civil	57
2. Preservación en el tiempo de estos principios: limitada incidencia de las reformas parciales al Código Civil	59
3. El gran salto: el derecho civil constitucional	60
4. El segundo gran salto: el derecho civil de fuente supranacional	61
5. El tercer gran salto: la jurisprudencia de la Corte Suprema	62
6. Conclusión	63
7. Algunas adecuaciones parciales	63
II. Los principios que deben inspirar una reforma al Código Civil en una reforma del derecho de las personas	64
8. Inviolabilidad de la persona (reconocimiento de la dignidad personal como sustento del sistema)	64
9. Autonomía (abandono de los paternalismos)	66
10. Tolerancia	67
11. Neutralidad del Estado frente a las perspectivas morales de cada uno (abandono de los perfeccionismos)	67
III. Algunas propuestas concretas	69
12. Preliminares sobre el tema de la capacidad de hecho, en particular con relación a la distinción entre mayores y menores	69
13. Un nuevo régimen de incapacidad de los enfermos mentales	73
14. El principio del consentimiento informado para los tratamientos médicos: su extensión	77
15. Disposiciones para la propia incapacidad	79
16. El apellido de la mujer y de los hijos	79
17. El reconocimiento de la orientación sexual	81
18. Un marco legal para la fecundación asistida y sus efectos	81
19. El problema del método	82

El *jus civilis* ante el *jus mercatorum* y el *common law*

Julio César Otaegui

I. Introducción	83
II. El <i>jus civilis</i> ante el <i>common law</i>	83
1. Las coincidencias	101
2. La influencia	102

Otro derecho para el enfermo mental

José W. Tobías

105

Reflexiones sobre lo que conviene reformar (y lo que no) en el régimen de prescripción liberatoria del Código Civil

Edgardo López Herrera

I. Motivo de estas reflexiones	117
II. El plazo ordinario de prescripción	118
III. La diversidad de plazos	122
IV. Acciones de filiación	123
V. La acción de daños	125
VI. Otros tipos de daños	127
VII. Simulación y acción revocatoria	128
VIII. El efecto de las nuevas leyes en la prescripción	130
IX. Autonomía de la voluntad	133
X. Derecho internacional privado	135
XI. El valor de los reclamos administrativos	137
XII. Lo que no debiera reformarse	139
a. El carácter de obligación natural de la deuda prescripta	139
b. Oportunidad de introducción	140
c. Influencia de la acción penal sobre la prescripción civil	140
d. La interpelación auténtica por mora y la suspensión	141
XIII. Conclusión	142

Integración del contrato (en el derecho civil del mañana)

Gustavo Ordoqui Castilla

I. Generalidades	143
II. Calificación del contrato (tipificación)	147

III. Integración del contrato	156
IV. Fuentes de integración del contrato	166
V. Interpretación jurídica del contrato (¿Interpretación integradora?)	196
VI. Integración a partir del derecho del consumo	201
VII. Enfoque práctico de la integración del contrato	204
VIII. Jurisprudencia	207
IX. Integración del contrato en el derecho comparado	208
X. Proyecto de regulación del tema para el Código de los Contratos para América Latina	212
XI. Conclusiones	213

Teoría contractual y futuro: la irresistible necesidad de pensar en abstracto

<i>Arturo Caumont</i>	217
-----------------------------	-----

La necesaria reforma del Código Civil en materia de locación de obra

Marcelo J. López Mesa

I. Proemio	226
II. Antecedentes históricos	227
III. Los sujetos del contrato de construcción de obra	229
IV. Naturaleza jurídica de esta responsabilidad	237
V. Extensión de las obligaciones de ingenieros, arquitectos y constructores	238
VI. Acotamiento del enfoque	241
VII. Supuestas corrientes de responsabilidad contractual del locador de obra	241
a. Responsabilidad por destrucción de la obra antes de su entrega	241
b. Responsabilidad del locador después de la entrega de la obra	244
c. Responsabilidad del locador de obra por vicios ocultos y diferencias contractuales no advertibles en el momento de la recepción de la obra	253
VIII. Conclusión	260

Cláusulas abusivas en los contratos por adhesión

Rubén S. Stiglitz

I. Nociones generales. Noción. Caracteres	263
-------------------------------------------------	-----

II. Caracteres. Unilateralidad y rigidez	264
III. Caracteres (continuación). Poder de negociación. Quid de la desigualdad económica	264
IV. Estado de vulnerabilidad del adherente. Consecuencias	265
V. Estado de vulnerabilidad del adherente (continuación). Consecuencias (continuación). El abuso en la predisposición contractual	265
VI. Control exógeno sobre las condiciones generales	266
VII. Cláusulas abusivas. Consideraciones previa	267
VIII. Definición de cláusulas abusivas	267
IX. Examen de la definición. ¿Infracción a la buena fe?	268
X. Examen de la definición (continuación). Desequilibrio significativo. El poder de negociación	268
XI. Examen de la definición (continuación). Que no haya sido negociada individualmente	270
XII. Sistematización de cláusulas que tienen por objeto provocar un desequilibrio significativo	271
XIII. Cláusulas excluidas de la calificación de abusivas	271
XIV. Función del principio de buena fe como cláusula abierta	272
XV. Control judicial sobre las cláusulas abusivas. Efectos	273

La nueva responsabilidad precontractual

<i>Emanuele Lucchini Guastalla</i>	275
------------------------------------------	-----

Los daños masivos. Primeras aproximaciones

Jorge Murio Galdós

I. Introducción	289
II. La posmodernidad, la sociedad de masas y la sociedad del riesgo	289
III. De los daños colectivos a los daños masivos	296
1. Los daños sufridos colectivamente	296
2. Accidentes masivos, daños masivos y catástrofes masivas. Precisiones conceptuales	299
IV. El anclaje normativo. Algunas aproximaciones	308
V. Agenda propositiva	313

La codificación en el derecho civil y la protección de los consumidores

Agustín Álvarez

I. La codificación	326
--------------------------	-----

1. Breves reflexiones sobre la codificación	326
2. ¿La descodificación? Proliferación de leyes especiales	327
II. Tensiones entre el derecho de protección de los consumidores y el Código Civil	328
1. Microsistema y autonomía	328
2. Evolución e importancia de la protección especial al consumidor	329
3. Jerarquía constitucional del derecho de protección a los consumidores	330
4. Tensiones entre la ley de defensa del consumidor y el Código Civil después de la ley 26.361. Generalidades	331
III. La ley 26.361	336
1. Principales modificaciones	337
2. Regulaciones que se mantienen	337
IV. La relación de consumo	337
1. La relación de consumo como ámbito de aplicación de la ley	337
2. Consumidores	338
3. Proveedores	339
4. De la búsqueda del equilibrio contractual a la tutela de la relación de consumo	340
V. La ideología de la reparación en el microsistema consumerista	340
 La responsabilidad civil en la nueva ley de defensa del consumidor <i>Félix A. Trigo Represas</i>	
I. El estado de la legislación en la Argentina	343
II. La reforma constitucional de 1994 y los derechos del consumidor	346
III. Consumidores y usuarios	347
IV. El contrato de consumo	348
V. El bien jurídico protegido	351
VI. Legitimación activa	352
VII. Legitimación pasiva	353
VIII. La reparabilidad en vía administrativa del daño directo	355
IX. Viabilidad de la aplicación de "daños punitivos"	358

Los derechos reales en el siglo XXI: algunas reformas y actualizaciones necesarias

Nelson G. A. Cossari

I. Los Congresos Nacionales de Derecho Civil	365
II. ¿Nuevo código o <i>aggiornamento</i> del antiguo?	366
III. Una cuestión previa: el <i>numerus clausus</i>	366
IV. ¿Sirven los derechos reales al mundo moderno?	369
V. Modificaciones propuestas	370
A. Teoría general	370
B. Dominio: bien de familia	372
C. Condominio	376
D. Propiedad horizontal	379
E. Los conjuntos inmobiliarios: la propiedad horizontal tumbada	396
F. Tiempo compartido	399
G. Derecho real de superficie	403
VI. A manera de cierre	406

El fideicomiso de garantía. Propuesta de incorporación de agregados a los actuales artículos del Código Civil

Carlos A. Gherzi

1. Introducción	407
2. El acuerdo extrajudicial y la sentencia como transferencia de recursos económicos	409
3. Desdoblar el daño emergente y el lucro cesante. Tarea posible	410
4. La utilización de criterios económicos como metodología indicativa en la cuantificación de daños	412
5. La utilización de estadísticas para cuantificación económica de daños al jefe de hogar	412
6. Las estadísticas como valores indicativos y correctivos	413
7. Conclusión	414

Derecho real de superficie. Inconsistencias y frustraciones

Jorge Horacio Alterini

.....	415
-------	-----

Limitación de la responsabilidad de los herederos*Augusto César Belluscio*

I. El problema	435
II. La legislación argentina	436
III. Ultimas reformas legislativas	437
IV. El Código Civil de Quebec	438
V. La reforma del Código Civil de Luisiana	439
VI. La reforma del Código Civil francés	440
VII. Conclusiones	444

La clonación reproductiva de seres humanos

<i>Pedro F. Silva-Ruiz</i>	445
----------------------------------	-----