

FULVIO G. SANTARELLI  
SEGUNDO J. MÉNDEZ ACOSTA

## FUENTES DE LAS OBLIGACIONES

TEORÍA GENERAL DE LAS OBLIGACIONES  
CONTRATOS – RESPONSABILIDAD CIVIL

TOMO I

Contiene códigos QR  
con material adicional

INCLUYE  
VERSIÓN eBook

THOMSON REUTERS  
LA LEY

## ÍNDICE GENERAL

Pág.

### TOMO I

Presentación de la obra .....	IX
Plan de la obra .....	XI
Abreviaturas .....	LIX
Prólogo .....	LXI

### INTRODUCCIÓN

#### CAPÍTULO I

#### DOMINIO DEL DERECHO DE LAS OBLIGACIONES

I. Introducción.....	3
1. Plan.....	3
2. Relevancia teórica y práctica .....	4
3. Entre el modelo de sistematización alemán, con preeminencia de la obligación; y el modelo francés, con acento en el contrato .....	6
4. La obligación y el mercado.....	6
5. La obligación y los daños .....	8
6. La obligación y la ética .....	8
7. La obligación y el proceso .....	10
8. Lo propio del derecho de las obligaciones .....	11
8.1. Derechos reales.....	11
8.2. Derecho de familia .....	11
8.3. Derechos personalísimos .....	12
8.4. Derechos intelectuales.....	12
8.5. Lo propio.....	12

9. La obligación: deber de índole patrimonial que hace al interés del acreedor .....	13
--	----

### PRIMERA PARTE

## DE LAS FUENTES EN GENERAL

### CAPÍTULO I

## FUENTES DE LAS OBLIGACIONES

I. La causa fuente .....	17
1. Concepto.....	17
2. Evolución histórica .....	18
3. Clasificación tradicional.....	20
3.1. Contratos .....	20
3.2. Cuasicontratos .....	20
3.3. Delitos .....	20
3.4. Cuasidelitos.....	20
3.5. La ley .....	20
4. Críticas a la clasificación tradicional.....	21
5. Clasificaciones alternativas.....	21
6. La clasificación en la actualidad .....	23
7. La causa en el Código Civil y Comercial .....	23
8. Presunción de legitimidad.....	24
9. Fuentes nominadas .....	25
9.1. Contratos .....	25
9.2. Hechos ilícitos.....	25
9.3. Gestión de negocios.....	25
9.4. Empleo útil .....	26
9.5. Enriquecimiento sin causa.....	26
9.6. La voluntad unilateral.....	26
9.7. Los títulos valores .....	26
10. Supuestos controvertidos .....	27
10.1. Abuso del derecho .....	27
10.2. Sentencias judiciales .....	27
11. Fuentes innominadas.....	27

**CAPÍTULO II**  
**GESTIÓN DE NEGOCIOS**

I.	Introducción.....	29
	1. Aproximación.....	29
	2. Concepto y elementos .....	30
II.	Régimen legal.....	31
	1. Regulación.....	31
	2. Clases .....	34
	3. Naturaleza jurídica y fundamentos.....	35
	4. Comparación con otras figuras afines.....	36
	4.1. Mandato.....	36
	4.2. Enriquecimiento sin causa.....	36
	4.3. Estipulación a nombre de un tercero.....	37
	4.4. Empleo útil .....	37
	5. La gestión de negocios y la administración pública .....	37
III.	Efectos entre las partes .....	39
	1. Obligaciones del gestor .....	39
	1.1. Obligación de comunicación.....	39
	1.2. Obligación de actuar conforme a la conveniencia y a la intención del dueño del negocio .....	40
	1.3. Obligación de continuar la gestión .....	41
	1.4. Obligación de informar y rendir cuentas .....	41
	2. Conclusión de la gestión .....	42
	2.1. La prohibición del dueño del negocio .....	42
	2.2. La conclusión del negocio.....	43
	2.3. Fallecimiento del gestor y/o del dueño del negocio .....	44
	3. Obligaciones del dueño .....	44
	4. Efectos principales de la gestión de negocios.....	44
	5. <i>Quid</i> de la utilidad .....	45
	6. Contenidos de las acciones del gestor .....	46
IV.	Efectos respecto de terceros .....	48
	1. Obligación frente a terceros.....	48
	2. Responsabilidad civil. La diligencia.....	49
	3. Agravamiento de la responsabilidad del gestor .....	49
	4. Apreciación del <i>casus</i> .....	51
	5. Responsabilidad solidaria .....	51
	6. <i>Quid</i> del sustituto del gestor .....	52

	Pág.
7. Ratificación.....	52
7.1. Efectos de la ratificación .....	53
7.2. Aplicación supletoria de las normas del mandato .....	53

### **CAPÍTULO III**

#### **EMPLEO ÚTIL**

I. Noción.....	55
II. Los gastos funerarios y otros supuestos .....	56
III. Legitimados pasivos.....	57

### **CAPÍTULO IV**

#### **ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA**

I. Introducción.....	59
II. Causa y abstracción de las atribuciones patrimoniales .....	60
III. Desde Roma hasta la actualidad.....	61
IV. El carácter de la figura.....	62
V. La acción de enriquecimiento sin causa en el Código.....	63
VI. Presupuestos de la acción .....	64
1. El enriquecimiento .....	64
2. El empobrecimiento .....	64
3. Relación entre el enriquecimiento y el empobrecimiento sin causa justificada .....	65
4. La subsidiariedad de la acción .....	66
VII. Efectos de la acción .....	67

### **CAPÍTULO V**

#### **PAGO INDEBIDO**

I. La repetibilidad de lo indebido .....	71
II. Análisis de los supuestos .....	72
III. La acción de repetición .....	75
IV. Situaciones especiales.....	76

**CAPÍTULO VI**

**DECLARACIÓN UNILATERAL DE VOLUNTAD**

I.	Introducción y reglas generales .....	77
1.	La exaltación del voluntarismo .....	77
2.	Del voluntarismo al acento en la confianza.....	79
3.	Conclusión.....	80
II.	Reconocimiento y promesa de pago.....	80
1.	La promesa de pago .....	80
III.	Cartas de crédito.....	82
1.	Concepto. Remisión.....	82
IV.	Promesa pública de recompensa .....	83
1.	Noción.....	83
2.	Promesa y oferta.....	84
3.	Promesa y obligaciones de sujeto indeterminado.....	85
4.	Atribución de la recompensa, individualización del beneficiario .....	86
5.	Poder vinculante y obligatoriedad de la promesa.....	87
6.	La justificación de la revocación .....	88
7.	Onerosidad o gratuidad .....	89
8.	Oferta contractual y promesa al público.....	89
V.	Concurso público .....	89
1.	El concurso como variante de la promesa pública de recompensa .....	89
1.1.	El aviso .....	90
1.2.	El jurado.....	91
2.	La cuestión de los derechos pecuniarios sobre las obras.....	91
3.	El concurso con premio sometido a sorteo.....	91
VI.	Garantías unilaterales.....	92
1.	El panorama de las garantías personales.....	92
2.	El concepto de garantía. Evolución. Clases.....	93
3.	Las garantías unilaterales. Las garantías a primer requerimiento. Las denominadas garantías abstractas o autónomas...	97
4.	La garantía como declaración unilateral de la voluntad.....	99
5.	Limitación subjetiva.....	101
6.	La forma escrita.....	101
7.	Deslinde de los créditos cesibles.....	101
8.	Condiciones de la cesibilidad.....	102

	Pág.
9. La regla es la irrevocabilidad.....	102
10. La cuestión del tiempo de la garantía.....	103

## SEGUNDA PARTE

### CONTRATOS

#### CAPÍTULO I

#### EL CONTRATO: NOCIONES GENERALES

I. Noción.....	107
1. La estrategia del Código.....	107
2. Un contrato tan enérgico como flexible .....	109
3. Una mayor percepción de los riesgos del contrato.....	109
4. El contrato a trasluz de los derechos humanos .....	110
5. El contrato .....	110
6. La materia del consenso.....	112
7. Las partes.....	113
8. El contrato como acto jurídico bilateral.....	114
9. Lo esencial del contrato .....	114
II. Libertad de contratación .....	116
1. La libertad de contratar.....	116
2. La libertad de contratación en la Constitución Nacional.....	117
3. Las limitaciones a la libertad de contratación “extra sistema” ...	118
4. La determinación del contenido contractual “intra sistema” ...	119
4.1. Del orden público o interés general en el contrato .....	119
4.2. La tipicidad contractual, ¿un límite al poder dispositivo? ...	122
4.3. Actos <i>in fraudem legis</i> y <i>contra legem</i> .....	124
III. Efecto vinculante.....	125
1. El carácter obligatorio del contrato .....	125
2. Cuándo las partes pueden revisar el contrato .....	126
2.1. Situaciones de ineficacia del acto jurídico .....	127
2.2. Situaciones de revisión por circunstancias sobrevinientes...	127
2.3. Las cláusulas abusivas .....	128
3. Facultades judiciales para integrar o corregir el contrato .....	128
IV. La prelación normativa .....	128
1. La autonomía contractual frente al ordenamiento legal.....	128
2. La indisponibilidad .....	129

	Pág.
3. La integración .....	130
4. La buena fe como herramienta imprescindible del contrato.....	131
4.1. La buena fe lealtad.....	131
4.2. El abuso y la buena fe en la integración del contrato .....	132
4.3. Los usos y prácticas del lugar .....	136
4.3.1. ¿El uso es un hecho que requiere prueba? .....	137
4.3.2. Los usos y su fuerza integradora del contenido contractual.....	138
V. Tutela constitucional del contrato .....	138
1. La tutela constitucional del contrato.....	138
2. Propiedad y economía.....	139
3. Propiedad y contrato .....	140
4. De las restricciones al derecho de propiedad .....	140
5. Los mecanismos de adecuación del contrato y el derecho de propiedad.....	141
6. Mercado, constitución y contrato .....	141

## CAPÍTULO II

### CLASIFICACIÓN

I. De las clasificaciones de contratos en general .....	143
II. Eliminación de la categoría “contratos reales” .....	143
III. Los contratos formales y no formales.....	144
IV. Contratos unilaterales y bilaterales. Onerosos y gratuitos .....	144
V. Los contratos plurilaterales.....	146
VI. Contratos conmutativos y aleatorios.....	146
VII. Contratos nominados e innominados.....	148

## CAPÍTULO III

### FORMACIÓN DEL CONSENTIMIENTO

I. Consentimiento, oferta y aceptación.....	153
1. El consentimiento como modo de perfeccionamiento del contrato .....	153
2. El consentimiento.....	153
3. La declaración expresa y tácita de la voluntad .....	155
4. El silencio como manifestación de la voluntad .....	156
5. Las denominadas declaraciones recepticias .....	157

	Pág.
II. La formación del consentimiento .....	158
1. Formación del consentimiento .....	158
2. La gestación del contrato .....	159
3. Naturaleza jurídica de la oferta y aceptación: acto prenegocial ...	160
4. La oferta contractual: concepto .....	163
5. Recaudos de la oferta.....	163
6. Ofertas plurales. Ofertas de objeto compuesto .....	163
7. Oferta emanada o dirigida a varias personas.....	164
8. Oferta no aceptada: revocación y caducidad de la oferta.....	164
9. Supuestos de caducidad de la oferta.....	165
9.1. Rechazo.....	165
9.2. Vencimiento del plazo fijado por el proponente.....	165
9.3. Oferta sin plazo .....	166
9.4. Fallecimiento o incapacidad del oferente .....	166
10. La oferta irrevocable.....	167
11. La invitación a ofertar .....	168
12. La aceptación de la oferta .....	169
13. Modalidad de la aceptación.....	169
13.1. Oferta realizada entre presentes.....	169
13.2. Oferta entre ausentes .....	170
14. La aceptación como manifestación de la voluntad.....	170
15. La retractación de la aceptación .....	170
16. El perfeccionamiento del contrato. Sistema general .....	170
17. La formación progresiva del contrato.....	171
18. La formación progresiva del contrato: minutas, borradores, cartas de intención .....	172
19. Momento del perfeccionamiento del contrato en la formación progresiva .....	173
20. La organización convencional del contrato.....	174

#### CAPÍTULO IV

#### CONTRATOS DE ADHESIÓN

I. Noción.....	177
1. El contrato de adhesión.....	177
2. La finalidad de la regulación de la figura. Transparencia y efi- cacia.....	178
II. Comprensión.....	178

	Pág.
1. Legibilidad y comprensión .....	178
2. Completitud.....	178
3. Integración de las normas de interpretación del contrato .....	179
4. Sanciones al incumplimiento de las premisas expuestas .....	179
5. Distinción entre cláusulas particulares y cláusulas negociadas ...	180
6. La carga de la prueba de la negociación de la cláusula .....	180
7. Ambigüedad y vaguedad .....	181
III. Cláusulas abusivas .....	182
1. La ineficacia en el contrato de adhesión .....	182
2. El concepto de cláusula abusiva.....	182
3. La cláusula abusiva como instrumento de control dinámico del contrato.....	183
4. El régimen de la ineficacia .....	184
5. Un sistema de ineficacia adecuado a las exigencias del mercado .....	186
6. Del control en la formación del contrato hacia el control de la ejecución.....	186
7. La ineficacia que surge del abuso .....	189
8. Confirmación y prescriptibilidad .....	194

## CAPÍTULO V

### TRATATIVAS CONTRACTUALES

I. Las tratativas contractuales. Razones para su tratamiento específico .....	197
II. La libertad de negociar y de retirarse de las negociaciones.....	198
III. Responsabilidad por la infracción de otros deberes precontractuales. El deber de información .....	199
IV. Deber de secreto .....	200
V. La extensión del resarcimiento .....	200
VI. Las cartas de intención .....	201

## CAPÍTULO VI

### CONTRATOS PRELIMINARES

I. El contrato preliminar.....	203
1. El preliminar es un contrato.....	203
2. Una recomendación práctica .....	204

	Pág.
3. ¿A qué obliga el contrato preliminar? .....	204
4. Las vicisitudes del preliminar .....	205
5. Distinciones necesarias: la oferta como acto unilateral, el preliminar como contrato unilateral y el preliminar como contrato bilateral.....	205
6. La promesa de celebrar un contrato .....	205
7. El boleto de compraventa inmobiliaria no es un contrato preliminar .....	206
8. Carácter y naturaleza del plazo.....	206
II. El contrato de opción .....	206
1. Caracterización.....	206
2. Forma .....	207
3. Cesibilidad.....	207
4. La opción como cláusula o como contrato .....	207
5. Contrato de opción y oferta irrevocable .....	208

## CAPÍTULO VII

### PACTO DE PREFERENCIA Y CONTRATO SUJETO A CONFORMIDAD

I. Pacto de preferencia .....	209
1. Advertencia práctica.....	209
2. El pacto de preferencia .....	209
3. Modalidades.....	210
4. El ejercicio de la preferencia.....	211
5. <i>Quid</i> del plazo .....	211
II. Contrato sujeto a conformidad .....	211
1. Ámbito de aplicación. Efectos .....	211

## CAPÍTULO VIII

### QUIÉNES PUEDEN CONTRATAR

I. La regulación.....	213
II. Capacidad de derecho y capacidad de hecho .....	213
III. Efectos del contrato celebrado por incapaces .....	214
IV. De las inhabilidades .....	215
V. <i>Quid</i> de la inhabilitación a los condenados.....	216
VI. Alcances de la inhabilidad .....	217
VII. Las inhabilidades especiales.....	218

	Pág.
1. Los funcionarios públicos.....	218
2. Los jueces, funcionarios, auxiliares de la justicia, abogados y procuradores .....	218
3. Los cónyuges .....	219
4. Los albaceas .....	220

**CAPÍTULO IX**

**OBJETO**

I. El objeto .....	221
1. El objeto del contrato.....	221
II. Requisitos .....	222
1. Requisitos del objeto.....	222
1.1. Posible .....	223
1.2. Licitud .....	224
1.3. Orden público .....	224
1.4. Dignidad de la persona humana.....	228
1.4.1. Los derechos fundamentales como objeto del contrato .....	231
1.4.2. Actos de disposición sobre el propio cuerpo.....	231
1.5. Determinabilidad .....	232
1.5.1. Modos de determinación del objeto.....	233
1.5.2. El rol del tercero en la determinación del objeto ...	233
1.5.3. ¿Es válido pactar que una de las partes complete el objeto del contrato? .....	233
III. Contratos sobre bienes futuros, ajenos y litigiosos .....	234
1. Bienes existentes y futuros.....	234
2. Supuestos particulares de contratación sobre cosa futura .....	234
3. El contrato respecto de bienes ajenos.....	235
4. Bienes litigiosos y bienes afectados a medidas cautelares .....	235
5. Las cautelares, su monto y el derecho del adquirente .....	236
IV. Pactos sobre herencias futuras .....	237
1. Pactos sobre herencias futuras.....	237
2. El alcance de la prohibición.....	238
3. Contratos permitidos respecto de herencias futuras.....	238
4. El carácter de la nulidad.....	239
V. Contratos de larga duración .....	240
1. La consideración del contrato desde su ejecución.....	240

	Pág.
2. Del contrato de intercambio al contrato relacional. Sus repercusiones .....	241
3. Tiempo, duración y expectativas .....	243
4. La duración y el objeto del contrato.....	245
5. Un concepto de contrato de duración .....	246
6. Contratos de duración y dependencia económica.....	248
7. La dependencia económica.....	249
7.1. Verificación de una relación contractual.....	249
7.2. Ingresos del dependiente.....	250
7.3. La duración del vínculo contractual .....	251
7.4. Inversión específica.....	253
8. La dependencia económica como un supuesto de violencia económica .....	254
9. El contenido de la acción de renegociación .....	254

## CAPÍTULO X

### CAUSA

I. El rol de la causa.....	257
II. Noción.....	257
III. Posturas .....	259
1. Causalismo clásico .....	259
2. Anticausalismo .....	259
3. Causalismo moderno o neocausalismo .....	260
4. Neocausalismo objetivo-subjetivo .....	261
5. Neocausalismo objetivo.....	261
6. Neocausalismo subjetivo.....	262
7. Sincretismo causal.....	262
IV. La causa en el Código Civil y Comercial .....	263
V. Presunción de causa.....	263
VI. Actos abstractos .....	263
VII. La necesidad de la causa.....	265
VIII. Licitud de la causa .....	265

## CAPÍTULO XI

### FORMA Y PRUEBA

I. Forma.....	267
---------------	-----

	Pág.
1. La libertad de formas en el contrato .....	267
2. El principio de uniformidad del acto.....	268
3. <i>Quid</i> de los acuerdos extintivos .....	268
4. Contratos solemnes relativos. Conversión.....	269
5. Contratos solemnes relativos .....	269
5.1. Los que tienen por objeto la adquisición, modificación o extinción de derechos reales sobre inmuebles.....	269
5.2. Excepción: realizados mediante subasta proveniente de ejecución judicial o administrativa .....	270
5.3. Los que tienen por objeto derechos dudosos o litigiosos sobre inmuebles.....	270
5.4. Los actos que sean accesorios de otros contratos otorga- dos en escritura pública .....	271
5.5. Los demás que deben ser otorgados en escritura pública...	271
II. Prueba.....	271
1. La prueba de los contratos .....	271
2. Fuente y medios de prueba .....	272
3. La premisa de la sana crítica .....	272
4. Los contratos que no son de uso instrumentar .....	273
5. La conducta de las partes.....	273
6. Los contratos formales. Principio y excepciones .....	273
6.1. Imposibilidad probar el cumplimiento de la formalidad...	274
6.2. Principio de prueba documental .....	274
6.3. Inicio de cumplimiento .....	274
7. La contabilidad como medio de prueba de los contratos.....	275

## CAPÍTULO XII

### EFECTOS

I. Efecto relativo .....	277
1. Los efectos subjetivos del contrato .....	277
2. El concepto de parte .....	279
3. Los terceros.....	280
4. El contrato como situación jurídica oponible a terceros.....	280
II. El contrato de seguro y la oponibilidad de terceros.....	282
1. Los sucesores universales y los singulares .....	283
1.1. Los sucesores universales.....	283
1.2. Los sucesores singulares.....	284

	Pág.
III. Incorporación de terceros al contrato .....	285
1. Efectos más allá de las partes .....	285
IV. Contrato a nombre de tercero .....	285
1. El contrato a nombre de tercero .....	285
2. Remisión .....	286
V. Promesa del hecho de un tercero .....	286
1. Promesa del hecho de un tercero .....	286
2. La aceptación por parte del tercero .....	287
3. Aceptación del tercero y su eventual incorporación al contrato...	287
VI. Estipulación a favor de tercero .....	287
1. Carácter general de la figura.....	287
2. Los sujetos .....	289
3. Causas y razones prácticas de la figura .....	289
4. Relaciones que engendra .....	289
5. Del contrato base .....	290
5.1. Tercero beneficiario determinado o determinable.....	290
5.2. La estipulación debe contener la prestación .....	290
5.3. La aceptación del beneficiario. <i>Quid</i> del receptor.....	291
5.4. La estipulación es relativamente revocable.....	292
5.5. El beneficio del tercero no es transmisible <i>mortis causa</i> ...	292
5.6. Transmisibilidad del beneficio por acto entre vivos.....	292
5.7. Crítica a las restricciones a la transmisibilidad de la esti- pulación aceptada.....	292
5.8. ¿Puede subordinarse el beneficio del tercero al cumpli- miento de una obligación a su cargo?.....	293
6. La relación entre las partes y el tercero .....	293
VII. Contrato para persona a designar .....	294
1. Contrato para persona a designar.....	294
2. Limitaciones .....	295
3. <i>Quid</i> del efecto retroactivo .....	295
VIII. Contrato por cuenta de quien corresponda.....	295
1. Contrato por cuenta de quien corresponda.....	295
IX. Suspensión del cumplimiento y fuerza mayor .....	296
1. De la excepción a la acción .....	296
2. El carácter del instituto y efectos .....	297
3. <i>Exceptio non rite adimpleti contractus</i> .....	299
4. Requisitos de ejercicio.....	299
4.1. Prestaciones recíprocas y simultáneas. <i>Quid</i> de la mora ...	299

	Pág.
4.2. Comunicaciones .....	300
4.3. Incumplimiento grave .....	300
4.4. La imputabilidad del incumplimiento .....	301
4.5. La oferta de pago.....	302
5. La carga de la prueba.....	302
6. La sentencia.....	302
7. La exclusión convencional de la suspensión de los efectos .....	303
8. Suspensión de cumplimiento y contrato de partes múltiples ...	303
X. Tutela preventiva .....	303
1. La tutela preventiva en el contrato.....	303
2. El menoscabo significativo de la aptitud para cumplir.....	304
3. Indiferencia de la imputabilidad .....	305
4. Procedencia. Efectos .....	305
5. La tutela preventiva y la pandemia derivada del Covid-19 .....	306

### CAPÍTULO XIII

#### OBLIGACIÓN DE SANEAMIENTO

I. Reglas generales.....	307
1. La garantía por saneamiento.....	307
2. Una consideración metodológica.....	308
3. El saneamiento y su responsabilidad .....	308
4. Ámbito temporal y subjetivo de la garantía .....	309
5. Legitimación pasiva .....	309
6. La transacción y la garantía de saneamiento .....	310
7. <i>Quid</i> de la legitimación pasiva del donante.....	310
8. La garantía de saneamiento y su disponibilidad .....	311
8.1. La disponibilidad y sus límites.....	311
8.2. La interpretación restrictiva de las cláusulas de supresión o disminución .....	312
8.3. Cláusulas que se tienen por no escritas .....	313
9. Las implicancias de la responsabilidad por saneamiento .....	314
10. La adquisición de bienes múltiples.....	316
11. La pluralidad de sujetos .....	317
12. La ignorancia y el error como eximentes .....	318
II. Responsabilidad por evicción .....	318
1. Responsabilidad por evicción o contra la evicción.....	318

	Pág.
2. Un concepto de garantía por evicción.....	319
3. Alcance de la garantía .....	319
4. El límite de la garantía por evicción .....	322
4.1. Las turbaciones de hecho causados por terceros ajenos al transmitente.....	322
4.2. Turbaciones de derecho provenientes de una disposición legal .....	323
4.3. Derecho de origen anterior a la transferencia, y consoli- dado posteriormente .....	323
5. La citación por evicción .....	324
6. Fisonomía básica procesal.....	325
7. La citación por evicción y sus consecuencias en la responsabi- lidad.....	325
8. Los gastos de defensa .....	326
9. Cesación de la responsabilidad.....	327
10. La tutela por evicción: la resolución .....	328
11. La tutela preventiva frente a la evicción.....	329
12. Vicisitudes de las acciones posteriores.....	329
13. La prescripción adquisitiva .....	330
III. Responsabilidad por vicios ocultos .....	330
1. La garantía por saneamiento a causa de vicios ocultos .....	330
2. La expectativa legítima de calidad .....	331
3. La exigencia de que el vicio sea oculto .....	333
4. Vicio existente al momento de la tradición.....	334
5. Síntesis .....	334
6. Disponibilidad de la garantía.....	334
6.1. Estipulación de las partes respecto de defectos específicos...	335
6.2. El enajenante garantiza la inexistencia de defectos, o cierta calidad de la cosa .....	335
6.3. Otorgamiento de garantías especiales .....	336
7. Exclusión o limitación de la garantía .....	336
8. El defecto y el conocimiento del adquirente.....	336
9. La contemporaneidad del vicio .....	337
10. El ejercicio de la acción. Los plazos .....	337
11. La carga de denunciar el vicio o defecto .....	337
12. Excepción a la carga de comunicar .....	338
13. La caducidad de la garantía.....	338
14. <i>Dies a quo</i> del plazo de caducidad .....	339

	Pág.
15. Orden de prelación de las acciones por vicios ocultos.....	339
16. Pérdida de la cosa .....	340
17. La garantía en la ley 24.240.....	340
17.1. Preeminencia del deber de información.....	340
17.2. Cosas muebles no consumibles .....	341
17.3. Incluso defectos evidentes.....	341
17.4. La contratación fuera del local comercial.....	341
17.5. La articulación entre la ley y el Código .....	341
IV. Señal.....	342
1. Noción.....	342
2. La seña penitencial.....	343
3. La compraventa inmobiliaria: la reserva y la seña.....	345
4. La entrega de cosas de distinta especie a las prestaciones del contrato.....	346

**CAPÍTULO XIV**

**INTERPRETACIÓN**

I. La tarea de interpretar .....	347
II. El objeto de la interpretación .....	347
III. Las reglas de interpretación y sus destinatarios .....	348
IV. La apreciación objetiva del reglamento contractual.....	349
V. La calificación y la interpretación.....	349
VI. La integración y la interpretación.....	350
VII. Clases de integración .....	350
1. La integración supletoria .....	351
2. La integración dispositiva, correctiva o cogente.....	351
VIII. Las reglas de interpretación .....	351
IX. Interpretación subjetiva: la intención común .....	351
1. Literalidad de los términos.....	352
2. El sentido de las palabras.....	352
3. Interpretación de conjunto.....	352
4. Otras fuentes de interpretación .....	352
X. Interpretación objetiva: el clausulado en conformance con el ordenamiento.....	353

**CAPÍTULO XV****SUBCONTRATO**

I.	El subcontrato .....	355
II.	Las prestaciones pendientes y las prestaciones fluyentes .....	356
III.	Definición y caracteres .....	356
IV.	Acciones emergentes .....	357
V.	Acciones del subcontratado .....	358
VI.	Acciones del contratante principal que no subcontrató .....	358
VII.	Ejercicio de las acciones emergente de la subcontratación .....	358

**CAPÍTULO XVI****CONTRATOS CONEXOS**

I.	Minimización del riesgo y profesionalización de las actividades económicas .....	359
II.	La apreciación jurídica del fenómeno .....	361
III.	La conexidad contractual como riesgo al incumplimiento .....	362
IV.	Caracteres de la conexidad contractual .....	364
V.	La propagación de efectos .....	365
VI.	Interpretación .....	365
VII.	El efecto de la conexidad contractual .....	366

**CAPÍTULO XVII****EXTINCIÓN, MODIFICACIÓN Y ADECUACIÓN DEL CONTRATO**

I.	Vicisitudes del contrato .....	369
1.	El distracto .....	369
2.	Efectos .....	369
3.	Distintos supuestos de extinción por la declaración de una de las partes .....	369
4.	Una consideración metodológica .....	370
5.	Una precisión terminológica: rescisión, revocación, resolución....	370
6.	Supuestos de extinción del contrato por declaración de una de las partes .....	372
7.	Carácter supletorio de estas reglas .....	373
8.	Comunicación recepticia .....	373
9.	Ejercicio por vía judicial o extrajudicial .....	374

	Pág.
10. Derecho que otorga .....	374
11. Ejercicio de la facultad extintiva unilateral e imposibilidad de restituir .....	374
12. Alternativas frente al incumplimiento .....	375
13. Comunicación de la voluntad de extinción unilateral .....	375
14. Efectos subsistentes .....	376
15. Los efectos siguen la naturaleza de la actividad contractual extintiva .....	376
16. Efectos retroactivos .....	376
17. Efectos para el futuro .....	377
18. La asignación de los efectos .....	377
19. Las excepciones .....	377
20. Efectos que operan en la extinción unilateral del contrato .....	377
21. La obligación de restituir en los contratos bilaterales. Carácter de las normas .....	378
22. Las prestaciones que quedan firmes .....	379
23. Las prestaciones que deben restituirse .....	379
24. Reciprocidad y simultaneidad .....	380
25. De la equivalencia y estimación del valor de las restituciones ...	380
26. Los daños resarcibles .....	380
27. Las virtualidades de la cláusula penal .....	383
28. La resolución parcial del contrato .....	383
29. La resolución parcial y el interés de las partes .....	383
30. Debe mediar un incumplimiento .....	384
31. Modo de ejercicio de la facultad resolutoria total o parcial .....	384
32. El incumplimiento que autoriza a la resolución .....	385
33. El incumplimiento esencial .....	385
34. Implicancia del incumplimiento tempestivo .....	387
35. La certeza de incumplimiento .....	387
36. Conversión de la pretensión de cumplimiento en resolutoria ...	387
II. Cláusula resolutoria .....	388
1. La cláusula resolutoria implícita .....	388
2. La cláusula resolutoria expresa .....	388
3. Caracteres de la cláusula resolutoria expresa .....	389
4. Carácter supletorio del art. 1084 .....	389
5. Funcionamiento de la cláusula expresa de resolución .....	390
6. La cláusula resolutoria implícita .....	390
7. Innecesariedad del emplazamiento .....	391

	Pág.
III. Frustración del fin .....	392
1. La frustración de la finalidad .....	392
2. La evolución de las soluciones contractuales para asimilar riesgos sobrevinientes .....	392
3. Los orígenes de la figura.....	393
4. La jurisprudencia nacional.....	395
IV. Contratos a los que se aplica. Caracteres .....	396
V. <i>Quid</i> de la alternativa a la solución resolutoria .....	397
VI. Teoría de la imprevisión.....	397
1. La imprevisión .....	397
2. Del <i>rebus sic stantibus</i> a la distribución razonable del riesgo contractual .....	398
3. Las circunstancias que autorizan su funcionamiento .....	400
3.1. La excesiva onerosidad .....	400
3.2. Sobreviniencia, ajenidad y carácter absoluto.....	401
3.3. La previsibilidad y la magnitud.....	403
4. Contratos a los que se aplica.....	404
5. Efectos .....	405
5.1. Acción de revisión cautelar.....	406
5.2. La imprevisión en el proceso ejecutivo .....	407
6. Renunciabilidad a la alegación de la imprevisión.....	407
7. La legislación de emergencia supletoria de la imprevisión.....	409

### TERCERA PARTE

## RESPONSABILIDAD CIVIL

### PRIMERA SECCIÓN

## INTRODUCCIÓN A LA RESPONSABILIDAD CIVIL

### CAPÍTULO I

## DOMINIO DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL

I. Nociones preliminares.....	415
1. Responsabilidad .....	415
2. El hecho ilícito y la responsabilidad civil.....	416
3. Responsabilidad e imputabilidad .....	417
4. La responsabilidad civil como una forma de tutela civil .....	418

	Pág.
5. Responsabilidad moral y responsabilidad jurídica .....	419
6. Responsabilidad penal y responsabilidad civil .....	421
7. Principios de la responsabilidad civil.....	423
7.1. Principio <i>alterum non laedere</i> .....	423
7.2. Principio de prevención .....	425
7.3. Principio de reparación integral .....	426
7.4. Principio <i>favor victimae</i> .....	427
7.5. Principio precautorio .....	427
8. Funciones de la responsabilidad civil .....	429
8.1. Función resarcitoria .....	429
8.2. Función preventiva.....	430
8.3. Función sancionatoria .....	430
9. La responsabilidad civil y su evolución al ritmo de la economía y la tecnología .....	431
10. En la búsqueda de las “razones” de las normas jurídicas .....	434
11. Responsabilidad civil y seguridad social: lo propio de la responsabilidad civil .....	435

## CAPÍTULO II

### HISTORIA DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL

I. Evolución general de la responsabilidad civil .....	439
1. Venganza privada .....	439
2. Composición voluntaria.....	440
3. Composición obligatoria o legal.....	441
4. Distinción entre pena y reparación .....	441
II. Evolución en Roma .....	442
1. Derecho romano .....	442
III. Evolución en Francia.....	444
1. Antiguo derecho francés.....	444
2. Código Napoleón .....	446
3. Evolución posterior a la codificación.....	448
IV. Evolución en Argentina.....	450
1. Código Civil .....	450
2. Código Civil y Comercial .....	453
2.1. Líneas directrices del Código Civil y Comercial .....	453
2.2. La responsabilidad en el Código Civil y Comercial .....	455
2.2.1. Responsabilidad civil como sistema.....	455

	Pág.
2.2.2. Unicidad del fenómeno.....	456
2.2.3. La responsabilidad civil en tiempos de decodificación.....	456
2.2.4. Paridad de los factores de atribución .....	457
2.2.5. Hacia la efectividad de la responsabilidad civil.....	457
2.2.6. El desarrollo del crédito indemnizatorio.....	458
 <b>CAPÍTULO III</b>  	
<b>RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL Y EXTRA CONTRACTUAL</b>	
I. Ámbitos de la responsabilidad civil.....	461
1. Órbitas de la responsabilidad contractual y extracontractual ...	462
2. De la dualidad a la unidad .....	464
2.1. Antecedentes.....	464
2.2. Código Civil y Comercial .....	468
II. Diferencias y similitudes entre la responsabilidad contractual y extracontractual .....	470
1. Diferencias.....	470
1.1. Génesis.....	470
1.2. Configuración de la antijuridicidad .....	471
1.3. Configuración del factor de atribución .....	471
1.4. Extensión del resarcimiento.....	472
1.5. Límites convencionales de responsabilidad.....	472
1.6. Discernimiento .....	473
1.7. Distinción entre el valor de la prestación y los mayores daños.....	473
1.8. Valuación convencional de los daños.....	474
1.9. Responsabilidad por el hecho de otro .....	474
1.10. Competencia <i>ratione loci</i> .....	475
1.11. Ley aplicable.....	476
2. Aspectos comunes .....	476
2.1. Prescripción .....	476
2.2. Pluralidad de responsables.....	477
III. Supuestos de controvertida categorización.....	478
1. Supuestos dudosos.....	478
1.1. Responsabilidad precontractual.....	478
1.2. Responsabilidad postcontractual.....	481
1.3. Transporte benévolo .....	482

	Pág.
1.4. Accidentes deportivos.....	483
1.5. Infortunios laborales.....	484
IV. Opción y acumulación .....	485
1. Acumulación .....	485
2. Opción.....	485

**CAPÍTULO IV**

**FUNCIONES DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL**

I. Análisis sistémico de la responsabilidad civil.....	487
1. Responsabilidad civil como sistema.....	487
II. Función preventiva.....	489
1. <i>Primum non nocere</i> .....	489
2. Prevención general y prevención específica .....	492
3. Análisis económico del derecho .....	493
4. Antecedentes legislativos.....	494
5. Prevención sustancial y prevención procesal.....	496
6. El principio de prevención en el Código Civil y Comercial .....	499
7. El deber de prevenir daños .....	500
7.1. Deber general extracontractual .....	501
7.2. Ilícitud material .....	501
7.3. Deber negativo y deber positivo.....	503
7.4. <i>Duty of mitigation</i> .....	503
8. Acción preventiva. Remisión.....	505
III. Función sancionatoria .....	505
1. Noción de la función sancionatoria.....	505
2. Sanciones civiles.....	505
3. Los daños punitivos.....	506
4. Recepción legislativa de los daños punitivos .....	507
5. Deficiencias técnicas del art. 52 bis ley 24.240 .....	508
5.1. <i>Nomen iuris</i> .....	508
5.2. Presupuesto de aplicación .....	509
5.3. Cuantificación de la multa.....	509
5.4. Tope legal.....	509
5.5. Solidaridad .....	509
6. El proyecto de Código Civil y Comercial del año 2012.....	510
6.1. Petición de parte .....	510

	Pág.
6.2. Derechos de incidencia colectiva .....	510
6.3. Criterios de graduación.....	511
6.4. Destino.....	512
6.5. Asegurabilidad.....	513
7. Código Civil y Comercial .....	513
8. Proyecto de Ley de Defensa del Consumidor del año 2019 .....	515
9. Ley de Defensa de la Competencia .....	516
10. Inconvenientes prácticos de los daños punitivos .....	516

## SEGUNDA SECCIÓN

### PRESUPUESTOS DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL

#### CAPÍTULO V

#### ANTI JURIDICIDAD

I. Nociones preliminares de la antijuridicidad.....	523
1. Ilícitud.....	523
2. Consecuencias del hecho antijurídico .....	524
3. Antijuridicidad formal y material .....	525
4. Antijuridicidad civil y el principio de legalidad .....	526
5. Antijuridicidad objetiva y subjetiva.....	528
6. Clasificación de los hechos ilícitos.....	530
6.1. Hechos ilícitos propiamente dichos y hechos ilícitos potenciales .....	530
6.2. Actos ilícitos positivos y negativos.....	530
II. La antijuridicidad en el Código Civil y Comercial .....	531
1. Contornos actuales de la antijuridicidad.....	531
2. ¿Se resarce el daño injustamente causado, o el injustamente sufrido? .....	533
3. La antijuridicidad en la omisión: deber de evitar daños .....	534
4. La antijuridicidad en la responsabilidad obligacional: tipicidad...	539
5. Antijuridicidad y daño. ¿Presunción de antijuridicidad?.....	540
6. Causales de justificación.....	542
6.1. Ejercicio regular de un derecho .....	543
6.2. Legítima defensa.....	544
6.3. Estado de necesidad .....	545
6.4. Cumplimiento de una obligación legal .....	546
6.5. Consentimiento del damnificado: <i>volenti non fit injuria</i> ...	547

	Pág.
7. La asunción de riesgos .....	549
8. Responsabilidad por actos lícitos.....	550

## CAPÍTULO VI

### RELACIÓN DE CAUSALIDAD

I. La relación de causalidad .....	553
1. Nociones preliminares.....	553
2. Conceptos.....	555
2.1. Sucesión y relación .....	555
2.2. Causa, condición, ocasión y circunstancias indiferentes ...	555
2.3. Nexo causal .....	556
2.4. Concausa .....	556
2.5. Causación.....	556
3. Causalidad material y causalidad jurídica .....	557
4. La relación de causalidad.....	558
5. Funciones .....	559
5.1. Identificación del responsable .....	559
5.2. Extensión del daño .....	559
6. Causalidad y culpabilidad .....	560
7. Apreciación de la causalidad.....	561
II. Teorías sobre la relación de causalidad.....	563
1. Concepciones teóricas sobre la relación de causalidad .....	563
1.1. Teoría de la equivalencia de condiciones ( <i>conditio sine qua non</i> ).....	563
1.2. Teoría de la causa próxima .....	565
1.3. Teoría de la causa eficiente .....	566
1.4. Teoría de la causa virtual.....	567
1.5. Teoría de la causa adecuada .....	568
III. La relación de causalidad en el Código Civil y Comercial .....	569
1. La causalidad adecuada.....	569
2. Las consecuencias indemnizables .....	571
2.1. Previsibles.....	572
2.2. Imprevisibles.....	572
3. La previsibilidad contractual .....	573
3.1. Análisis en concreto .....	574

	Pág.
3.2. Al momento de celebración del contrato .....	574
4. Previsibilidad contractual y contratos de consumo ¿inaplicabilidad?.....	575
5. La causalidad en la omisión: del nexo de causación al nexo de evitación.....	577
6. La causalidad en la responsabilidad objetiva.....	578
7. La ruptura del nexo causal.....	579
7.1. Hecho del damnificado.....	580
7.2. Caso fortuito o fuerza mayor: imprevisible, inevitable y exterior .....	583
7.3. Hecho de un tercero .....	586
8. La ruptura del nexo causal en la responsabilidad obligacional...	587
9. Las predisposiciones de la víctima .....	588
10. Rol causal del dolo .....	589
11. La prueba de la relación de causalidad .....	590
11.1. Regla general .....	591
11.2. Imputación y presunción causal.....	591
11.3. Prueba de la “causa ajena” .....	593

## CAPÍTULO VII

### FACTOR DE ATRIBUCIÓN

I. Introducción.....	595
1. Concepto.....	595
2. Clasificación .....	597
2.1. Factores de atribución subjetivos .....	597
2.2. Factores de atribución objetivos .....	597
3. Evolución histórica .....	597
II. Factores de atribución subjetivos .....	599
1. Los factores subjetivos y la imputabilidad .....	599
2. La culpa y la regla de previsibilidad .....	600
3. Características de la culpa.....	602
3.1. Ausencia de malicia.....	602
3.2. Omisión de la conducta debida.....	602
4. Manifestaciones de la culpa .....	602
4.1. Negligencia.....	602
4.2. Imprudencia.....	603
4.3. Impericia.....	603

	Pág.
5. Apreciación de la culpabilidad.....	603
6. Graduación de la culpa.....	605
7. Dispensa de la culpa.....	606
7.1. Dispensa total .....	606
7.2. Dispensa parcial .....	606
8. Dolo .....	607
9. Manifestaciones del dolo .....	607
9.1. Dolo directo.....	607
9.2. Dolo eventual .....	607
10. Efectos del dolo .....	608
10.1. En la autoría del suceso dañoso: el dolo neutraliza la culpa.....	608
10.2. Consecuencias indemnizables: atracción causal .....	608
10.3. Invalidez de las cláusulas de dispensa anticipada de responsabilidad.....	609
10.4. En la solidaridad .....	609
10.5. Consentimiento del damnificado .....	609
10.6. Incumplimiento contractual.....	609
10.7. Atenuación de la responsabilidad.....	609
10.8. Sistemas de responsabilidad tarifada.....	609
10.9. Supuestos que solo se responde por dolo .....	610
III. Factores de atribución objetivos extracontractuales.....	610
1. Noción .....	610
2. Evolución .....	610
3. Riesgo creado .....	613
4. La responsabilidad parental.....	615
5. Equidad.....	615
6. La dependencia civil.....	616
7. Exceso a la normal tolerancia entre vecinos.....	617
IV. Factores objetivos de atribución controvertidos.....	617
1. Abuso del derecho .....	617
2. Garantía .....	618
V. Coexistencia de ambos factores.....	619
1. La culpa como criterio residual.....	619
2. Mixtura entre responsabilidad objetiva y subjetiva .....	619
3. Responsabilidad objetiva: normas de conjunto versus regímenes especiales.....	622

	Pág.
VI. La determinación del factor de atribución en la responsabilidad obligacional.....	625
1. Configuración del factor de atribución .....	625
2. Factor de atribución único: el incumplimiento.....	626
VII. La carga de la prueba en los factores de atribución .....	627
1. Determinar el <i>onus probandi</i> .....	627
2. Factores de atribución objetivos .....	627
3. Factores de atribución subjetivos.....	628
3.1. Principio general y excepciones.....	628
3.2. Presunciones de culpa .....	628
3.3. Carga probatoria dinámica .....	628
3.4. Las cargas probatorias dinámicas en el Código Civil y Comercial .....	629

## CAPÍTULO VIII

### EL DAÑO

I. Noción.....	633
1. Introducción.....	633
2. Posturas acerca del daño resarcible .....	634
2.1. El daño como detrimento de un derecho subjetivo.....	635
2.2. El daño según sus consecuencias.....	635
2.3. El daño como lesión a un interés simple.....	636
3. El daño según el Código Civil y Comercial .....	637
4. Requisitos del daño .....	639
4.1. Cierto.....	640
4.2. Personal .....	641
4.3. Subsistente.....	641
5. Daños insignificantes.....	642
II. Clasificación del daño .....	643
1. Clasificaciones .....	643
2. Damnificado directo o indirecto .....	644
3. Daño actual o futuro .....	645
4. Daño inmediato y mediato .....	645
5. Daño patrimonial o extrapatrimonial.....	646
6. Daño obligacional o aquiliano .....	646
7. Daño instantáneo y continuado.....	646
8. Daño individual y colectivo.....	647

	Pág.
9. Daño al interés negativo y al interés positivo .....	647
III. Géneros de daños .....	651
1. Clases de daños y los <i>tertium genus</i> .....	651
IV. Daño patrimonial .....	652
1. Noción .....	652
2. Especies .....	652
2.1. Daño emergente.....	653
2.2. Lucro cesante .....	653
2.3. Pérdida de chance .....	654
V. Daño extrapatrimonial .....	656
1. Noción .....	656
2. Evolución y fundamento del daño moral .....	657
2.1. Negación del daño moral .....	658
2.2. El daño moral como sanción .....	658
2.3. El daño moral como rubro resarcitorio .....	659
3. Legitimación activa .....	660
3.1. Personas jurídicas.....	660
3.2. ¿Personas en estado vegetativo o de muy poca edad? .....	661
3.3. Damnificado directo .....	661
3.4. Damnificado indirecto.....	662
4. Daño moral contractual.....	664
5. Daño moral colectivo .....	665
6. Transmisibilidad de la acción .....	666
7. Cuantificación del daño moral: placeres compensatorios.....	667
VI. Reparación plena y sus límites .....	670
1. Noción .....	670
2. Límites legales.....	671
2.1. Consecuencias resarcibles.....	672
2.2. Límites a rubros indemnizatorios .....	672
2.3. Daños tarifados.....	672
2.4. Indemnizaciones con topes máximos.....	673
2.5. Por razones de equidad.....	673
3. Límites convencionales.....	673
VII. Prueba del daño .....	674
1. Carga de la prueba .....	674
2. Excepciones .....	675

**TERCERA SECCIÓN****TIPOLOGÍAS DE LA RESPONSABILIDAD****CAPÍTULO IX****RESPONSABILIDAD DIRECTA**

I.	Noción.....	679
II.	Estructura.....	679
	1. Incumplimiento obligacional.....	679
	2. Daño aquiliano .....	681
III.	Responsabilidad por actos involuntarios .....	682
	1. La equidad .....	683
	2. La indemnización.....	684
	3. Quien padece una fuerza irresistible.....	684
IV.	Pluralidad de responsables .....	685

**CAPÍTULO X****RESPONSABILIDAD POR EL HECHO DE TERCEROS**

I.	Introducción.....	687
	1. Noción.....	687
II.	Responsabilidad del principal por el hecho del dependiente .....	689
	1. Noción.....	689
	2. Fundamento .....	689
	3. Presupuestos .....	690
	3.1. Relación de dependencia .....	690
	3.2. Hecho ilícito del dependiente .....	692
	3.3. Vinculación entre el hecho dañoso y la función desarrollada por el dependiente.....	693
	4. Inaplicabilidad al ámbito obligacional .....	694
	5. Legitimación pasiva .....	694
	6. Obligación concurrente .....	694
	7. Acción de repetición.....	695
III.	Responsabilidad de los padres por el hecho de los hijos.....	695
	1. Noción.....	695
	2. Fundamento .....	696
	3. Presupuestos .....	697

	Pág.
3.1. Daño causado por el hijo .....	698
3.2. Responsabilidad parental.....	698
3.3. Convivencia.....	700
4. Obligación solidaria y concurrente.....	700
5. Acción de regreso.....	700
6. Cese de la responsabilidad .....	701
6.1. Transferencia de la vigilancia.....	701
6.1.1. Actividad profesional o laboral del hijo.....	701
6.2. Incumplimiento contractual.....	702
7. Responsabilidad de los tutores y curadores.....	702
8. Responsabilidad de los delegados .....	703
9. Responsabilidad de los establecimientos de internación .....	703

**CAPÍTULO XI**

**RESPONSABILIDAD DERIVADA DE LA INTERVENCIÓN  
DE COSAS Y ACTIVIDADES RIESGOSAS**

I. Introducción.....	705
1. Noción.....	705
II. Responsabilidad por el hecho de las cosas riesgosas .....	706
1. Régimen actual .....	706
2. Ámbito de aplicación: cosas .....	708
3. Riesgo y vicio: caracterización .....	710
4. Legitimación pasiva .....	713
4.1. Dueño.....	713
4.2. Denuncia de venta de automotores .....	714
4.3. Guardián.....	715
4.3.1. Guarda intelectual .....	716
4.3.2. Guarda provecho.....	717
5. Obligación concurrente .....	717
6. Daños causados por animales.....	718
7. Eximentes .....	719
8. Carga de la prueba de la relación causal: presunción de adecuación.....	720
III. Responsabilidad por actividades riesgosas .....	721
1. Noción.....	721
2. Caracterización de riesgo y peligro.....	722
2.1. Por su naturaleza .....	723

	Pág.
2.2. Por los medios empleados.....	723
2.3. Por las circunstancias de su realización .....	723
3. Legitimación pasiva .....	724
3.1. Quien realiza la actividad .....	724
3.2. Quien se sirve u obtiene un provecho .....	725
4. Eximentes .....	725
5. Cosas y actividades riesgosas <i>ex lege</i> . Prelación normativa .....	726
6. ¿Hacia dónde vamos? .....	726
6.1. Expansión de la obligación de seguridad.....	726
6.2. Actividades riesgosas privilegiadas.....	728
7. ¿Hacia la irrelevancia del riesgo? .....	728

#### CUARTA SECCIÓN

### SUPUESTOS ESPECIALES DE LA RESPONSABILIDAD

#### CAPÍTULO XII

#### RESPONSABILIDAD COLECTIVA

I. Introducción.....	733
1. Noción.....	733
2. Formas de intervenir pluralmente.....	733
II. Responsabilidad colectiva o por autoría anónima .....	734
1. Noción.....	734
2. Antecedentes.....	737
3. Requisitos .....	738
3.1. Anonimato.....	738
3.2. Identificación de un grupo .....	739
3.3. Factor de atribución: subjetivo u objetivo.....	739
3.4. Relación causal entre el grupo y el daño .....	740
4. Responsabilidad solidaria .....	740
5. Eximentes .....	741
6. Responsabilidad por cosas suspendidas o arrojadas .....	742
6.1. Ámbito de aplicación.....	742
6.2. Legitimados pasivos .....	742
6.3. Eximentes .....	743
III. Responsabilidad derivada de actividades peligrosas realizadas por grupos .....	744

	Pág.
1. Noción.....	744
2. Actividad peligrosa de un grupo.....	744
3. Requisitos .....	745
4. Legitimación pasiva .....	746
5. Eximentes.....	746

### CAPÍTULO XIII

#### RESPONSABILIDAD DE LAS PERSONAS JURÍDICAS

I.	Introducción.....	747
	1. Noción.....	747
	2. Teorías.....	747
	2.1. Teoría de la ficción.....	748
	2.2. Teorías de la irresponsabilidad .....	748
	2.3. Teoría realista.....	748
	3. Antecedentes.....	749
II.	Responsabilidad de la persona jurídica.....	750
	1. Supuestos de responsabilidad .....	750
	1.1. Responsabilidad por incumplimiento de obligaciones.....	750
	1.2. Responsabilidad por el hecho del dependiente .....	750
	1.3. Responsabilidad derivada del hecho de cosas o actividades riesgosas.....	751
	1.4. Responsabilidad por el hecho del director o administrador .....	751
	2. Responsabilidad de la persona jurídica por la actuación de los administradores.....	752
	2.1. Órgano administrador .....	752
	2.2. En ejercicio de las funciones.....	753
	2.3. En ocasión de las funciones.....	753
III.	Responsabilidad de los administradores.....	754
	1. Noción.....	754
	2. Factor de atribución.....	755
	3. Concurrencia.....	756
	4. Inaplicabilidad de la doctrina del <i>disregard</i> .....	756
	5. Supuestos especiales .....	756
	5.1. Sociedades.....	756
	5.2. Simples asociaciones.....	757
	5.3. Fundaciones .....	757

5.4. Concursos y quiebras .....	757
---------------------------------	-----

#### CAPÍTULO XIV

### RESPONSABILIDAD DEL ESTADO

I.	Introducción.....	759
	1. Noción.....	759
	2. Antecedentes.....	760
	3. Del anteproyecto al proyecto de Código Civil y Comercial.....	761
II.	Responsabilidad del Estado.....	762
	1. Régimen aplicable .....	762
	2. Responsabilidad obligacional .....	763
	3. Responsabilidad aquiliana .....	764
	3.1. Responsabilidad directa y objetiva.....	764
	3.2. Presupuestos de la responsabilidad por actividad ilegítima .....	767
	3.3. La falta de servicio .....	768
	3.4. Presupuestos de la responsabilidad por actividad legítima .....	769
	3.5. Eximentes y exclusión de responsabilidad .....	770
	3.6. Prescripción .....	770
	4. Imposibilidad de aplicar sanciones pecuniarias disuasivas .....	770
	4.1. Referencia a los daños punitivos.....	770
	4.2. Referencia a las astreintes.....	771
III.	Responsabilidad del funcionario público.....	771
	1. Régimen aplicable .....	771
	2. Configuración de la responsabilidad.....	772
	2.1. Funcionario y empleado .....	772
	2.2. Actos irregulares.....	773
	2.3. Factor de atribución.....	773
	2.4. Prescripción .....	774
	2.5. Acción de repetición.....	774
	3. Imposibilidad de aplicar sanciones pecuniarias disuasivas .....	774
IV.	Acerca de la constitucionalidad de las normas del Código Civil y Comercial .....	774
	1. Planteo de la cuestión.....	774
	2. Fundamento de la exclusión de la aplicación del derecho privado .....	775

	Pág.
3. Dudas acerca de la constitucionalidad de los arts. 1764, 1765 y 1766.....	776
3.1. Restitución de facultades a las provincias .....	776
3.2. Unicidad del fenómeno resarcitorio .....	777

**CAPÍTULO XV**

**RESPONSABILIDAD PROFESIONAL**

I. Introducción.....	779
1. Noción.....	779
II. Régimen general.....	780
1. Concepto de profesional .....	780
2. Caracteres del profesional .....	781
2.1. Experticia.....	781
2.2. Autonomía técnica .....	781
2.3. Habitualidad .....	782
3. Naturaleza de la responsabilidad .....	782
4. Contrato proteiforme.....	783
5. Antijuridicidad.....	783
6. Aplicación de la Ley de Defensa del Consumidor .....	784
7. Responsabilidad contractual: obligaciones de medios y de resultado.....	784
8. Apreciación de la conducta del profesional .....	786
9. Responsabilidad extracontractual: cosas riesgosas o viciosas ...	788
10. Responsabilidad extracontractual: actividades riesgosas .....	789
III. Responsabilidad médica.....	790
1. Noción.....	790
2. Órbitas de la responsabilidad.....	791
2.1. Damnificado directo .....	791
2.2. Damnificado indirecto.....	792
3. Caracterización y normativa aplicable.....	793
4. Deberes de conducta a cargo del médico.....	794
4.1. Deber de asistencia.....	794
4.2. Deber de prestar servicios diligentemente .....	795
4.3. Deber de confidencialidad .....	796
4.4. Deber de realizar adecuadamente la historia clínica y conservarla.....	796
4.5. El deber de informar como obligación autónoma.....	797

	Pág.
5. Factores de atribución contractuales .....	799
6. Factores de atribución extracontractuales .....	800
7. Prótesis defectuosas: art. 40, ley 24.240.....	802
8. Error de diagnóstico .....	803
9. Cirugías o tratamientos embellecedores .....	804
10. Responsabilidad del psiquiatra.....	806
11. Responsabilidad del psicólogo .....	807
12. Responsabilidad del anestesista .....	808
13. Médico dependiente del Estado .....	809
14. Responsabilidad por intervención médica plural.....	810
14.1. El equipo médico .....	810
14.1.1. Responsabilidad personal del jefe del equipo.....	810
14.1.2. Responsabilidad contractual y extracontractual del jefe del equipo por el acto de sus auxiliares .....	810
14.1.3. Responsabilidad de los auxiliares del jefe .....	812
14.2. Responsabilidad colectiva .....	812
15. Responsabilidad del establecimiento asistencial .....	812
15.1. Daño causado por un médico independiente .....	812
15.2. Daño causado por un médico que integra el plantel es- table.....	814
15.3. Daño de un hecho paramédico o extramédico .....	814
15.4. El caso de las infecciones intrahospitalarias: obligación de seguridad.....	816
15.4.1. Responsabilidad del establecimiento asistencial, empresa de medicina prepaga y obra social .....	817
15.4.2. Responsabilidad del médico .....	818
15.5. Establecimientos estatales.....	819
16. Responsabilidad de las obras sociales y empresas de medicina prepaga .....	819
IV. Responsabilidad abogadil .....	821
1. Responsabilidad del abogado.....	821
2. Deberes de conducta a cargo del abogado .....	822
2.1. Deber de informar .....	822
2.2. Deber de confidencialidad .....	823
2.3. Deber de lealtad .....	823
3. Abogado patrocinante.....	823
4. Abogado apoderado.....	823
5. Abogado en relación de dependencia.....	824

	Pág.
6. Factor de atribución.....	824
7. Daños indemnizables y la pérdida de chance .....	826

**CAPÍTULO XVI**

**RESPONSABILIDAD DE LOS ESTABLECIMIENTOS EDUCATIVOS**

I. Introducción.....	827
1. Noción.....	827
2. Evolución y actualidad .....	828
3. El régimen legal de protección de los niños.....	829
II. Estructura.....	830
1. Establecimientos comprendidos.....	830
2. Establecimientos excluidos .....	831
3. Establecimientos públicos .....	832
4. Requisitos .....	833
4.1. Daño causado o sufrido por un alumno.....	833
4.2. Minoridad del dañador o del dañado .....	834
4.3. Control de la autoridad educativa.....	834
5. Eximentes .....	836
III. Incidencias .....	838
1. Seguro .....	838
2. Responsabilidad concurrente .....	839
3. Acción recusoria .....	839
4. Daños sufridos por los padres: damnificados directos .....	839

**CAPÍTULO XVII**

**RESPONSABILIDAD POR DAÑOS DERIVADOS DE LA LESIÓN  
A DERECHOS PERSONALÍSIMOS**

I. Introducción.....	841
1. Noción.....	841
2. Conflictos entre derechos constitucionales.....	842
3. La dignidad en el ordenamiento privado.....	843
II. Afectación a la intimidad.....	844
1. Concepto.....	844
2. Contornos de la intimidad .....	846
3. Presupuestos de las acciones.....	847
3.1. Intromisión arbitraria .....	847

	Pág.
3.2. Factor objetivo de atribución.....	848
3.3. Modos de intromisión .....	849
4. Acciones .....	849
4.1. Tutela inhibitoria .....	849
4.2. Tutela resarcitoria.....	850
5. Publicación de la sentencia .....	850
III. Honor .....	851
1. Protección del honor .....	851
2. Acusación calumniosa. Presupuestos.....	852
2.1. Factor de atribución.....	853
2.2. Exigencia probatoria particular .....	853
3. Prueba de la verdad .....	854
4. Simple calumnia o injuria .....	854
IV. Imagen.....	854
1. Noción.....	854
2. Consentimiento del titular .....	855
3. Excepciones al consentimiento del titular.....	856
3.1. Actos públicos .....	856
3.2. Interés científico, cultural o educacional .....	856
3.3. Derecho de informar .....	856

## CAPÍTULO XVIII

### RESPONSABILIDAD DE LA PRENSA

I. Introducción.....	859
1. La libertad de expresión y su importancia.....	859
2. La libertad de expresión y la prensa.....	861
3. La libertad de expresión y la Internet .....	862
4. La libertad de expresión y la responsabilidad civil.....	862
5. La prensa y la defensa del consumidor.....	863
II. <i>Quid</i> de la responsabilidad de la prensa .....	864
1. Aprehensión de los intereses en juego.....	864
2. Antijuridicidad subjetivada.....	867
3. El límite a la libertad de expresión: la regularidad en el ejercicio ...	867
III. Noticias veraces .....	868
1. La exactitud de la noticia y sus límites: intimidad, imagen u honor .....	868
2. Inaplicabilidad de los estándares “Campillay” y “Costa” .....	870

	Pág.
IV. Noticias inexactas en general.....	870
1. Estándar “Campillay” .....	870
2. <i>Test</i> de diligencia ( <i>rectius</i> : regularidad).....	872
2.1. Indicación de la fuente .....	872
2.2. Tiempo verbal potencial .....	874
2.3. Reserva de identidad .....	874
3. Factor de atribución: culpa .....	874
V. Noticias falsas sobre cuestiones de interés público .....	875
1. Estándar de la real malicia .....	875
2. Delimitación del interés público.....	876
2.1. Funcionario público .....	876
2.2. Persona pública.....	876
2.3. Cuestión de interés público .....	877
3. Factor de atribución: dolo .....	877
VI. Opiniones y críticas .....	877
1. Distinción entre opiniones y hechos .....	877
2. Opinión y crítica: irresponsabilidad.....	878
3. El caso de las sátiras .....	879
4. Irrelevancia de la subjetividad de agente.....	880
5. Elucidación del contenido: interpretación contextual .....	880
6. Opinión sobre cuestiones de interés público: mayor nivel de tolerancia .....	880
7. Discursos de odio: límite a la libertad de expresión .....	882
VII. La libertad de expresión y la prevención del daño .....	882
1. Libertad de expresión y tutela inhibitoria.....	882
2. Excepciones a la prohibición de censura previa .....	883
3. La censura previa fuera de la libertad de prensa.....	885

## CAPÍTULO XIX

### DAÑOS EN LAS RELACIONES DE CONSUMO

I. Las tipologías legales y sus <i>rationes</i> .....	887
1. Intereses de protección e intereses de prestación.....	887
2. Lo problemático de la técnica .....	889
3. Los remedios legales y la necesidad de su sistematización.....	890
3.1. Relación de consumo .....	890
3.2. Cláusulas abusivas .....	891

	Pág.
3.3. Ejecución forzada .....	891
3.4. Obligación de seguridad .....	892
3.5. Responsabilidad civil .....	892
3.6. Destino final .....	892
4. Incertezas respecto de la responsabilidad civil .....	893
II. La <i>fattispecie</i> genérica .....	896
1. El hecho dañoso genérico .....	896
2. Legitimación activa .....	896
3. Legitimación pasiva .....	897
4. Antijuridicidad .....	898
5. Factor de atribución .....	898
6. Previsibilidad contractual .....	899
7. Daños resarcibles .....	901
III. Obligación de seguridad .....	901
1. Noción .....	901
2. Fuente .....	903
3. Antecedentes .....	905
4. Constitucionalización de la responsabilidad civil .....	906
5. Obligación de resultado .....	907
6. Legitimados activos .....	908
7. Imposibilidad de cumplimiento .....	908
IV. Responsabilidad por productos .....	910
1. <i>Quid iuris</i> de la responsabilidad por productos .....	910
2. Entre la obligación de seguridad y la responsabilidad por productos .....	914
3. El defecto y la culpabilidad .....	918
4. Los intermediarios en la sociedad de la información .....	921
5. Responsabilidad por cosas riesgosas .....	923
6. Responsabilidad por actividades riesgosas .....	924
7. El art. 40 de la ley 24.240 .....	925
7.1. El producto “riesgoso o vicioso” .....	926
7.2. ¿Cuándo un producto es vicioso ( <i>rectius</i> : defectuoso)? .....	928
7.3. ¿Un servicio puede ser defectuoso? .....	928
7.4. Régimen aquiliano .....	930
7.5. Legitimados activos: todo damnificado .....	932
7.6. Legitimados pasivos .....	934
7.7. Daños resarcibles: lo “extraprestacional” .....	935
7.8. La prueba y el deber de colaboración .....	935

	Pág.
7.9. Caducidad.....	936
7.10. Eximentes .....	937
8. Riesgo de desarrollo .....	938
9. Un camino paradójico.....	938

**CAPÍTULO XX**

**RESPONSABILIDAD DE LAS PLATAFORMAS ONLINE**

I.	Introducción.....	941
	1. El desarrollo de las plataformas.....	941
II.	El consumo en plataformas .....	942
	1. Del consumo presencial y sincrónico, al consumo a la distancia y asincrónico .....	942
	2. Economía digital: el comercio de plataformas.....	943
	3. Proveedores de servicios en Internet.....	944
	4. El principio de neutralidad.....	945
	5. El criterio de la Corte federal.....	947
	6. El precedente del Tribunal de Justicia Europeo “E-bay c. L’Oreal” .....	950
	7. Principales precedentes nacionales .....	951
	7.1. “Claps” .....	951
	7.2. “Kosten” .....	951
	7.3. “Mercado Libre SRL c. Dirección” .....	952
	8. Los criterios frente a la intermediación.....	953
III.	El rol de los participantes.....	954
	1. Participantes .....	954
	2. El oferente de productos o servicios a través de la plataforma, su calidad de profesional .....	954
	3. Las plataformas y el carácter de su intervención .....	955
	4. Replanteos acerca de la neutralidad como eximente de responsabilidad.....	956
	5. Encuadrar a la actividad del proveedor en el contrato de corretaje .....	957
	6. La relación entre el proveedor de bienes y servicios y el organizador de la plataforma.....	957
	7. La relación entre el proveedor de bienes o servicios y el adquirente.....	958

**QUINTA SECCIÓN****EL PROCESO DE DAÑOS****CAPÍTULO XXI****PRETENSIÓN PREVENTIVA**

I.	Introducción.....	965
	1. Noción.....	965
II.	El proceso .....	966
	1. Presupuestos sustanciales .....	966
	1.1. Antijuridicidad.....	966
	1.2. Relación de causalidad.....	968
	1.3. Factor de atribución.....	968
	1.4. Daño.....	968
	2. Legitimación activa .....	969
	3. Legitimación pasiva .....	969
	4. Trámite.....	970
	5. Sentencia.....	970

**CAPÍTULO XXII****PRETENSIÓN RESARCITORIA**

I.	El proceso .....	973
	1. Pretensión resarcitoria .....	973
	2. Legitimación activa .....	973
	2.1. Daños patrimoniales.....	974
	2.2. Daños extrapatrimoniales.....	974
	2.3. Sucesores universales y particulares.....	975
	3. Legitimación pasiva .....	976
	3.1. Autor.....	976
	3.2. Cómplices .....	976
	3.3. Encubridores .....	976
	3.4. Responsabilidad por el hecho de terceros .....	977
	3.5. Responsabilidad derivada de la intervención de ciertas cosas y actividades.....	977

**CAPÍTULO XXIII**

**RELACIONES ENTRE LA ACCIÓN PENAL Y LA ACCIÓN CIVIL**

I.	Introducción.....	979
	1. Noción.....	979
II.	De la influencia de las acciones .....	979
	1. Independencia .....	979
	2. Prioridad de la jurisdicción penal.....	980
	3. Excepciones a la regla de la presentencialidad .....	981
	3.1. Extinción de la acción penal.....	981
	3.2. Dilación excesiva del proceso penal.....	982
	3.3. Responsabilidad objetiva.....	982
	4. Efectos de la condena penal .....	983
	5. Sentencia penal posterior .....	985
	5.1. Revisión de la decisión penal .....	985
	5.2. Responsabilidad objetiva.....	985
	5.3. Otros casos previstos por la ley .....	986