

## Índice

<i>PRESENTACIÓN</i> .....	9
---------------------------	---

### I |

#### Introducción

A) LA TRANSFORMACIÓN DE LA TEORÍA DEL CONTRATO .....	11
§ 1. Exordio.....	11
a) Causas que demuestran la necesidad de adecuar la teoría del contrato.....	12
b) El análisis económico de los contratos .....	14
c) La constitucionalización del derecho de los contratos .....	15
B) LAS MANIFESTACIONES DE LA TRANSFORMACIÓN .....	16
§ 2. Enunciación.....	16
a) Las grandes categorías contractuales.....	17
i) El contrato negociado y su evolución.....	17
ii) La contratación masiva o por adhesión .....	21

iii) Los contratos de consumo .....	22
iv) La protección del débil en la contratación predispuesta y en la de consumo .....	24
§ 3. Método de exposición.....	25
a) Distribución de materias en el Código Civil y Comercial.....	25
b) Observación comparativa y análisis crítico .....	26
c) Principales fuentes .....	27

## II |

### El contrato negociado

A) LA TEORÍA DEL CONTRATO PARITARIO.....	29
§ 4. La definición legal en el Código Civil de 1871.....	29
a) Antecedentes.....	29
i) Partes.....	30
ii) Declaración de voluntad común .....	30
iii) Reglar derechos de las partes .....	31
iv) Contenido patrimonial .....	31
b) Otras definiciones.....	31
i) El Proyecto del Poder Ejecutivo de 1992 .....	32
ii) El Proyecto de Código único de 1998 .....	33
iii) La definición de López de Zavalía .....	33
§ 5. La definición del art. 957 del nuevo Código.....	34
a) El texto del art. 957.....	34

---

b) Fuentes.....	34
c) Menciones contenidas en la definición legal.....	35
§ 6. Alcance de la actual de la definición legal.....	37
a) El contrato negociado o paritario.....	38
b) Sus pilares. Los principios generales .....	39
i) El consentimiento .....	39
ii) La autonomía de la voluntad .....	40
iii) La fuerza obligatoria .....	40
iv) El efecto relativo .....	41
c) La cuestión en el nuevo Código. Las “Disposiciones generales”.....	41
i) La libertad de contratación .....	41
ii) Efecto vinculante, intangibilidad y facultad del juez.....	42
iii) Buena fe.....	44
iv) Carácter de las normas aplicables.....	44
v) Prelación normativa.....	46
vi) Integración del contrato. Remisión.....	48
vii) Contrato y propiedad.....	49
§ 7. Ámbito del contrato. Tesis restringida y tesis amplia.....	49
a) La cuestión en el derecho comparado .....	50
b) Tesis restringida .....	52
c) Tesis intermedia .....	53
d) Tesis amplia .....	54
e) Importancia práctica de la cuestión .....	56

§ 8. Acuerdo. Convención. Pacto.....	57
a) El acuerdo .....	58
b) Las convenciones .....	58
c) El pacto .....	59
§ 9. El matrimonio, la tradición traslativa y la constitución de hipoteca.....	60
a) El acto de celebración del matrimonio .....	60
b) La tradición .....	63
c) La constitución de hipoteca .....	63
B) NATURALEZA JURÍDICA	
DEL CONTRATO PARITARIO: SU UBICACIÓN	
EN LA TEORÍA DEL ACTO JURÍDICO.....	66
§ 10. Naturaleza. Planteo del problema.....	66
§ 11. Teoría del supuesto de hecho.....	67
a) Conclusiones de esta teoría .....	68
b) Críticas .....	69
§ 12. Teoría normativa.....	71
a) Consecuencias de la teoría normativa .....	72
b) Importancia .....	73

### III |

#### Clasificación de los contratos

§ 13. Introducción.....	75
A) LA CLASIFICACIÓN SEGÚN EL CÓDIGO .....	76

---

§ 14. Unilaterales y bilaterales.....	76
a) Ámbito de aplicación. Los contratos creditorios .....	76
b) La terminología .....	77
i) Respecto de los actos jurídicos.....	78
ii) El contrato como acto jurídico .....	79
c) Criterio de distinción .....	80
i) Los bilaterales .....	80
ii) Los unilaterales .....	81
d) Los llamados bilaterales imperfectos .....	82
e) Importancia práctica de la clasificación del art. 966.....	83
§ 15. Contratos plurilaterales.....	84
a) El acto y el contrato plurilateral.....	84
i) Diferencias.....	84
ii) El acto plurilateral como contrato. El art. 977 del Código nuevo.....	85
iii) Omisión de regular la pluralidad funcional.....	87
b) Caracterización del contrato con plurilateralidad funcional.....	87
c) Su recepción en nuestro derecho.....	88
d) Otros posibles supuestos.....	89
de plurilateralidad funcional.....	89
e) Los sistemas de contratos conexos.....	90
§ 16. Onerosos y gratuitos.....	91
a) Terminología .....	91
b) Criterio para establecer la distinción .....	92

c) Nuestra opinión .....	94
d) Onerosidad y contratos creditorios bilaterales .....	96
e) La equivalencia. Los grados de onerosidad .....	97
f) Importancia práctica de la clasificación.....	99
§ 17. Conmutativos y aleatorios .....	100
a) Conmutativos .....	101
b) Aleatorios .....	101
c) Contratos aleatorios, condicionales y de plazo incierto .....	103
d) Interés práctico de la distinción .....	104
§ 18. Formales y no formales. Remisión.....	104
§ 19. Nominados (típicos) e innominados (atípicos).....	105
a) Nominados (Típicos).....	106
i) Declinación de su importancia .....	106
ii) La tipicidad social y el fenómeno de la absorción .....	107
iii) El contenido normativo del tipo .....	109
b) Los innominados (Atípicos).....	111
i) Su contenido normativo .....	111
ii) La cuestión en los contratos usualmente típicos .....	113
§ 20. Los contratos mixtos.....	114
a) Mixtos típicos .....	114
i) Integración por remisión .....	114
ii) Tipos y sub-tipos .....	115

---

b) Mixtos atípicos .....	115
c) Unión de contratos .....	116

## IV |

## Otras clasificaciones

A) LA SUPRESIÓN DE LOS CONTRATOS REALES .....	119
§ 20. Consensuales y reales .....	119
a) Consensuales .....	119
b) Reales .....	120
c) ¿Se justifica la categoría de los contratos reales? .....	121
i) Fundamentos para justificar la existencia de los contratos “reales” .....	121
ii) Críticas de las razones antedichas .....	122
iii) La promesa de contrato real .....	124
d) La cuestión en el nuevo Código Civil y Comercial .....	126
i) Importancia de los consensuales .....	126
ii) Consensualismo y forma .....	127
§ 21. Contratos con efectos personales y con efectos reales .....	129
a) El criterio clasificatorio .....	129
b) Los consensuales .....	129
i) Consensuales con efectos personales .....	129
ii) Consensuales con efectos reales .....	130
c) Reales .....	130

i) Reales por su forma de constitución .....	130
ii) Reales por los efectos .....	131
B) EL TIEMPO EN LA CLASIFICACIÓN DE LOS CONTRATOS.....	133
§ 22. Por el tiempo de cumplimiento.....	133
a) Tiempo de exigibilidad .....	133
b) Tiempo de ejecución .....	134
c) Interrelación entre estas categorías .....	135
d) Interés práctico de esta clasificación .....	135
§ 23. Contratos relacionales y de larga duración.....	136
a) Contratos relacionales .....	136
i) Caracterización .....	138
ii) Consecuencias .....	140
iii) Revisión y renegociación .....	141
b) Los contratos de larga duración en el nuevo Código Civil y Comercial.....	143
i) El supuesto de hecho previsto en el art. 1011.....	144
ii) Contrato discontinuo y contrato relacional.....	145
iii) Tiempo esencial.....	146
iv) Consecuencias .....	147
v) Rescisión.....	147
C) LOS CONTRATOS SEGÚN SUS FUNCIONES.....	150
§ 24. Las funciones del contrato.....	150
a) Función individual .....	150
b) Función social .....	151



---

i) La cuestión en la doctrina.....	151
ii) La cuestión en el nuevo Código Civil y Comercial.....	152
c) Funciones jurídicas o económicas.....	153
i) Contratos de cambio .....	153
ii) Contratos de garantía .....	153
iii) Contratos de custodia .....	154
iv) Contratos de organización .....	154
v) Contratos de prevención del riesgo y de previsión .....	154
D) LA CONEXIDAD CONTRACTUAL.....	154
§ 25. El contrato conexo.....	154
I. Introducción.....	154
a) El significado de las palabras. Terminología .....	154
b) Método.....	156
II. Las causas del fenómeno.....	157
§ 26. Razones que justifican la categoría.....	157
a) Las razones del fenómeno.....	157
b) Sus ventajas, Sus peligros.....	158
III. La definición legal.....	160
a) El art. 1073 del Código Civil y Comercial .....	160
b) Conexidad entre dos o más contratos autónomos.....	160
i) Uniones de contratos .....	160
ii) Contratos integrados a un sistema de tarjeta de crédito .....	161

iii) Conclusiones preliminares .....	163
IV. Naturaleza de la conexidad .....	163
a) En qué consiste la conexión entre los distintos contratos.....	163
b) La causa-fin y el interés .....	164
i) La causa-fin económica social .....	164
ii) El interés .....	164
c) Fuentes de la conexidad.....	165
d) Interpretación .....	166
e) Efectos.....	166

## V |

### Consentimiento y formación del contrato

A) EL CONSENTIMIENTO.....	169
§ 26. El consentimiento en la teoría del contrato.....	169
a) El consentimiento como voluntad manifestada.....	170
b) Formas de manifestarse .....	171
i) La regla general .....	171
ii) El silencio .....	172
iii) Lo expreso y lo tácito.....	174
El art. 264 del nuevo Código.....	174
iv) Presunciones legales .....	177
c) Los comportamientos concluyentes .....	178

---

d) Los relaciones contractuales nacidas del contacto social.....	179
e) Efectos jurídicos inmediatos y mediatos .....	180
f) Desarrollo del iter contractual.....	181
i) Las distintas etapas.....	181
ii) El método del nuevo Código.....	181
iii) Método de exposición.....	182
I. La oferta.....	183
§ 27. La oferta.....	183
a) La definición de oferta según el nuevo Código (art. 972).....	183
b) Los requisitos de la oferta.....	185
d) La invitación a ofertar.....	188
e) No hay oferta sin intención de contratar.....	189
f) Perfeccionamiento y vigencia .....	191
i) Comienzo de la vigencia.....	191
ii) Tiempo de vigencia de la oferta.....	192
g) Retracción .....	195
i) Retiro de la oferta. El art. 975 .....	196
ii) Ofertas al público.....	197
iii) El abandono, el retiro y la retractación .....	198
h) Renuncia del derecho a retractar.....	199
i) Fuerza obligatoria de la oferta. Caducidad.....	200
j) Rembolso de gastos e indemnización de pérdidas .....	201
k) El contrato plurilateral. Remisión.....	202

---

II. La aceptación.....	202
§ 28. La aceptación.....	202
a) Concepto .....	202
b) Requisitos .....	203
c) Modos de manifestar la aceptación. Remisión.....	204
d) El art. 978 del Código Civil y Comercial.....	205
i) Contraoferta .....	205
ii) Admisión de las modificaciones por el oferente.....	206
e) Acuerdos parciales.....	207
i) Planteo del problema: la formación progresiva del contrato.....	207
ii) Acuerdo sobre los elementos esenciales particulares.....	209
iii) Lo esencial y no esencial según el interés de las partes.....	211
iv) Renegociación.....	212
v) La minuta o borrador (La punktation).....	213
d) Retracción .....	214
i) Oportunidad.....	214
ii) Supresión de la retractación tardía.....	215
III. Perfeccionamiento del contrato.....	216
§ 29. Momento del perfeccionamiento.....	216
a) Planteo del problema.....	216
i) Aceptación inmediata e instantánea (entre presentes).....	216

---

ii) Aceptación diferida (entre ausentes).....	218
iii) Importancia práctica.....	218
b) Distintas teorías.....	219
i) Teoría de la declaración .....	219
ii) Teoría de la información o del conocimiento .....	220
iii) Teoría de la expedición .....	220
iv) Teoría de la recepción .....	221
c) La cuestión en el Código Civil y Comercial.....	221
i) Alcances del principio de la recepción.....	223
ii) Que se entiende por “recepción”.....	224

## VI |

## Autonomía. Contratos preliminares.

## Responsabilidad precontractual

A) AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD.....	227
§ 33. Fuerza vinculante e intangibilidad.....	227
a) Fuerza obligatoria .....	227
i) La teoría legalista .....	228
ii) La autonomía privada .....	229
b) Intangibilidad .....	231
c) Los postulados de la autonomía privada y la contratación predispuesta y de consumo .....	232
d) Consideraciones críticas .....	233

i) Limitaciones a la autonomía de la voluntad .....	234
ii) El orden público .....	235
iii) Las “reglas de oro” .....	237
B) TRATATIVAS PREVIAS .....	238
§ 34. El comienzo del iter contractual .....	238
a) Introducción .....	238
i) Que se entiende por “tratativas” .....	239
ii) Cuestiones jurídicas relevantes a que dan lugar .....	240
c) Cartas de intención .....	242
d) Las tratativas y la libertad de contratar .....	245
C) LA RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL .....	246
§ 35 El deber de responder durante las tratativas .....	246
a) Introducción .....	246
i) Su lugar en la teoría de la responsabilidad civil .....	246
ii) Particularidades .....	248
b) La responsabilidad en las etapas que prexisten al contrato .....	249
c) Negociación instantánea y negociación prolongada .....	250
d) El deber de buena fe en la responsabilidad precontractual .....	252
i) La teoría clásica: la primacía de la libertad contractual .....	252
ii) Los límites a la libertad durante las tratativas .....	254
e) El art. 991 del Código Civil y Comercial .....	255

---

i) Períodos comprendidos.....	255
ii) Funciones y deberes que resultan de la buena fe.....	256
iii) Frustración injusta.....	256
iv) Deber de resarcimiento.....	258
f) El deber de confidencialidad.....	264
i) El valor de la información.....	264
ii) El deber de informar durante las tratativas.....	265
iii) La información confidencial.....	266
iv) El deber de indemnizar.....	267
D) LOS CONTRATOS PRELIMINARES.....	268
§ 36. La contratación previa.....	268
a) Introducción. Terminología.....	268
b) Los “contratos preliminares” en el nuevo Código.....	270
i) La definición del art. 994.....	270
ii) De los preliminares que predisponen un contenido pero no obligan a la celebración de otro contrato.....	273
E) LOS PRELIMINARES Y LA LIBERTAD DE CONCLUSIÓN.....	276
§ 37. Las promesas.....	276
I. El contrato de promesa o “promesa de celebrar un contrato”.....	276
a) Concepto. Debate sobre su naturaleza.....	276
b) La cuestión en el art. 995 del Código Civil y Comercial.....	280

II. Contrato de opción.....	284
a) Concepto .....	284
b) El artículo 996 del Código Civil y Comercial.....	285
c) Contrato de opción y oferta irrevocable.....	287
d) El derecho irrevocable de aceptarlo.....	288
d) Puede ser gratuito u oneroso.....	289
e) Forma de la aceptación.....	289
f) Intransmisibilidad.....	290
g) Plazo de vigencia de las promesas.....	290
h) El boleto de compraventa de inmuebles. Remisión.....	292
III. Pacto de preferencia.....	292
a) Concepto y metodología.....	292
b) El artículo 997 del Código Civil y Comercial .....	293
i) Naturaleza.....	293
ii) Pacto con carácter recíproco.....	295
iii) Condiciones para que funcionen la preferencia .....	295
iv) Caracteres. Indivisibilidad y transmisibilidad.....	296
v) El plazo.....	297
IV. Contrato sujeto a conformidad.....	298
a) El contexto.....	298
b) El Artículo 999 del Código Civil y Comercial.....	299



## VII |

## Los requisitos del contrato

A) CLASIFICACIÓN.....	303
§ 38. La división clásica.....	303
a) Elementos esenciales.....	304
i) Esenciales generales.....	304
ii) Esenciales particulares.....	304
b) Elementos naturales.....	306
c) Elementos accidentales.....	306
§ 39. Teoría moderna.....	307
a) Presupuestos.....	307
b) Elementos.....	308
c) Circunstancias.....	309
B) SUJETOS. CAPACIDAD.....	310
§ 40. Sujetos. Capacidad para contratar.....	310
a) Sujetos. Personas jurídicas.....	310
b) Persona humana. Capacidad. Principios generales aplicables.....	311
I. Incapacidades de derecho. Prohibiciones.....	312
a) Capacidad de derecho.....	312
b) Los que no pueden contratar.....	313
c) Funcionarios públicos.....	314
d) Jueces, funcionarios, árbitros, mediadores y auxiliares.....	315

i) Fundamentos y sujetos comprendidos .....	315
ii) Alcances de la prohibición .....	317
e) Abogados y procuradores .....	319
f) Prohibiciones particulares. ....	320
II. Incapacidad de ejercicio .....	321
a) Principio y excepciones .....	321
c) la persona declarada incapaz por sentencia judicial, en la extensión dispuesta en esa decisión” ..	322
b) Capacidad de ejercicio de los menores de edad y de los adolescentes .....	322
i) Ejercicio de derechos por menores de edad .....	322
ii) Los emancipados por matrimonio .....	324
III. Nulidad de los contratos concluidos por incapaces ..	325
a) Método .....	325
b) Carácter de la nulidad. Criterio de distinción. Legitimación .....	325
i) Prohibiciones (incapacidad de derecho) .....	326
ii) Incapacidad de ejercicio y capacidad restringida .....	327
c) Efectos de la nulidad del contrato .....	329
C) EL OBJETO .....	330
§ 41. El objeto .....	330
I. Cuestiones generales .....	330
a) Método .....	330
b) Objeto del contrato .....	330

---

i) Tesis del objeto inmediato y del objeto mediato	331
ii) La cuestión en el Código Civil y Comercial	333
c) Los bienes como objeto del contrato	333
d) Los derechos sobre el cuerpo humano como objeto	335
i) Bienes no susceptibles de valoración económica	336
ii) Actos de disposición, prohibición y excepciones	337
II. El objeto de los contratos según el Código Civil y Comercial	338
a) Aplicación de los principios generales	338
i) Remisión	338
ii) Enumeración de los requisitos	339
b) Posibilidad	340
c) Licitud	342
d) Determinación	342
i) Objeto determinado	343
ii) Objeto determinable	344
iii) Determinación por un tercero	345
e) Valor patrimonial	345
III. Reglas particulares	346
a) Enunciación	346
b) Bienes existentes y futuros	346
i) Contrato condicional. Cosa esperada	347
ii) Contrato aleatorio. Venta de una esperanza	348

c) Cosas ajenas .....	348
i) Cosa ajena “como ajena” .....	349
ii) Cosa ajena “como propia” .....	350
d) Cosas litigiosas, pignoradas, hipotecadas, etc. ....	350
e) Herencias futuras.....	351
i) Fundamentos de la prohibición.....	352
ii) Los pactos prohibidos. El de disposición .....	353
iii) Excepciones .....	353
f) Contratos de larga duración. Remisión.....	354
D) CAUSA.....	354
§ 42. La causa en los contratos.....	354
I. Conceptos introductorios.....	354
a) Introducción.....	354
i) Causa “fuente”.....	355
ii) La causa “fin” .....	355
b) ¿Qué es la causa fin? .....	356
i) Causalismo clásico.....	357
ii) Anticausalismo .....	357
iii) Neocausalismo .....	359
II. La causa-fin en el Código Civil y Comercial.....	360
a) Significado de “causa” en el art. 281 del CCyC .....	360
b) Causalismo objetivo.....	360
i) Contratos bilaterales.....	361
ii) Contratos gratuitos.....	362
iii) Contratos reales.....	362

---

c) Casualismo subjetivo .....	363
i) La negación de la causa fin motivo .....	364
ii) Su admisión. Requisitos .....	364
iii) Importancia.....	365
d) Necesidad de causa.....	365
e) Falta de causa.....	367
III. Causa ilícita.....	368
a) Qué se entiende por causa ilícita .....	368
i) El art. 1014 del Código Civil y Comercial .....	368
ii) Supuestos comprendidos.....	368
b) Finalidad ilícita común o sólo de uno o de los contratantes.....	368

La composición y el armado de esta edición se realizó en Editorial EL FUSTE, Argañaráz N° 81, San Salvador de Jujuy, [elfuste@live.com](mailto:elfuste@live.com) y se terminó de imprimir en los talleres de Advocatus S.A., Obispo trejo N° 181 de la ciudad de Córdoba en la primera quincena del mes de Febrero de 2020.