

## ÍNDICE GENERAL

<b>PALABRAS PREVIAS</b> .....	9
-------------------------------	---

### CAPÍTULO I

#### **LA LABOR JUDICIAL DE SUBSUMIR LOS HECHOS EN EL DERECHO**

§ 1. La aplicación de la ley a un caso judicial .....	21
§ 2. La interpretación de la ley: esencia y alcance .....	26
§ 3. El juez y los conceptos y dogmas jurídicos .....	30
— Dogmatismo e iconoclasia .....	32
§ 4. La obligación de los jueces de pronunciarse en toda controversia .....	36
§ 5. La insuficiencia de la ley .....	37
a) Interpretación de la ley y derecho de juristas .....	40
b) La interpretación dinámica o evolutiva de los textos normativos .....	42
§ 6. Las reglas que rigen la interpretación de la ley .....	47
a) No cabe acatar ciegamente el texto de una norma .....	47
b) Búsqueda y hallazgo del sentido vivo de la norma .....	48
c) Evitar la futurología y las conjeturas .....	48
d) Prohibición de la arbitrariedad y de la prescindencia de la norma .....	49
e) Prohibición de que el juez actúe como legislador .....	49
f) Obligación de completar el mandato normativo .....	50
g) Prohibición de apartarse de los propósitos de la norma, cuando su texto es claro .....	51
h) Respeto de las distinciones que estableció el legislador .....	52
i) Aplicación limitada de las restricciones y caducidades de derechos .....	52
j) Respeto de la finalidad de la ley evitando poner en pugna sus disposiciones .....	52
k) Primacía de la intención de la ley .....	53
l) Autonomía de la intención del legislador .....	53
m) Supremacía de la inteligencia de la norma por sobre la del legislador .....	54
n) Preponderancia del pensamiento y voluntad actual de la norma .....	54

ñ) Rendimiento limitado de la ley .....	54
o) Actividad dialógica y práctica entre teoría y caso concreto .....	55
p) Tarea de aplicación razonable buscando la justicia .....	55
q) Búsqueda de la norma total .....	59
§ 7. La hermenéutica legal en el Código Civil y Comercial .....	59
§ 8. Corolarios .....	63

## CAPÍTULO II

## LOS PRINCIPIOS GENERALES DEL DERECHO. SU ALCANCE Y APLICACIÓN

§ 9. El positivismo y la insuficiencia de la ley .....	65
§ 10. Utilidad de las normas abiertas y los principios generales .....	66
§ 11. El juez y el pensamiento sobre la base de principios jurídicos .....	72
§ 12. ¿Qué son los principios generales del derecho? .....	75
§ 13. Surgimiento y desarrollo de tales principios .....	78
a) Importancia actual de estos principios .....	81
b) Clasificación de los principios generales del derecho .....	81
§ 14. Esencia de los principios generales del derecho .....	82
§ 15. Principios generales del derecho y principios jurídicos de ordenamientos particulares .....	84
§ 16. Categorías de principios .....	85
§ 17. Funciones de los principios generales del derecho .....	88
a) Fundamento del ordenamiento jurídico (fuente de las fuentes) .....	88
b) Como orientadores de la interpretación (como criterio interpretativo de las leyes) .....	89
c) Fuente en caso de insuficiencia del ordenamiento positivo (como elementos de integración del derecho) .....	89
1. Acicate de la imaginación creadora .....	90
2. Recreación de normas obsoletas .....	90
§ 18. Peligros de la utilización disfuncional de los principios .....	92
§ 19. Requisitos de aplicación judicial de los principios generales del derecho .....	95
§ 20. Consecutarios .....	96
§ 21. Los principios rectores del derecho privado patrimonial argentino .....	97
a) Principio de autodeterminación .....	102
b) Principio de autorresponsabilidad .....	104
c) Principio de centralidad de la persona humana (arts. 22 y 23, CCCN) .....	110
d) Principio de certeza del derecho (art. 19, CN) .....	113
e) Principio de igualdad y no discriminación (arts. 16, CN y 402, 515, 1098 y 2097, CCCN) .....	115
f) Principio de tutela del derecho (art. 18, CN) .....	117
§ 22. Principios rectores de las obligaciones en el Código Civil y Comercial .....	123
— Obligaciones y responsabilidad civil .....	123
1. El principio de que el patrimonio del deudor es la prenda común de los acreedores (art. 242 y Sección 3ª, «Garantía común de los acreedores», del Capítulo 2º, «Acciones y garantía común de los acreedores», del Título I, «Obligaciones en general», del Libro 3º, «Derechos personales» del CCCN, sección que incluye los arts. 743 a 745) .....	123

2. La presunción de legitimidad de las obligaciones (art. 727, CCCN) .....	124
3. El principio de responsabilidad civil reglada (arts. 1716, 1726, 1727, 1736, 1739 y concs., CCCN) .....	124
4. El principio de normalidad (arts. 1726, 1727 y 1736, CCCN) .....	125
5. El principio de informalismo (art. 284, CCCN) .....	126
6. El principio de prelación temporal (art. 845 y concs., CCCN) .....	126
7. La veda del enriquecimiento sin causa (arts. 1794 y 1795, CCCN) .....	127
8. El principio de que nadie puede alegar su propia torpeza, ni su propio dolo o sacar ventaja de un fraude del que ha sido parte (arts. 335, 337, 340, 345, 365, 387, 430, 760, 1009, 1048, inc. b, 1556, inc. b, 1581, 1628, 1629 y concs., CCCN) .....	128
9. La aplicación del principio de equidad y el trato equitativo hacia toda persona, en cualquier situación (arts. 464, 650, 1098, 1255, 1261, 1268, 1564, 1718, inc. c, <i>in fine</i> , 1742, 1750, 1785, inc. d, 2507 y concs., CCCN) .....	129
10. El principio <i>favor debitoris</i> (arts. 735, 752, 765, <i>in fine</i> y concs., CCCN) .....	130
11. El principio de transmisión de derechos por la tradición (arts. 750 y 1892, CCCN) .....	130
12. El principio <i>nemo plus iuris</i> (art. 399, CCCN) .....	131
13. El principio de prevención o animadversión hacia las enajenaciones a título gratuito .....	132
14. El principio de protección del tercero adquirente de buena fe y a título oneroso .....	132
§ 23. Observaciones .....	133

CAPÍTULO III

**EL PRINCIPIO GENERAL DE LA BUENA FE**

§ 24. La buena fe: una noción dual y proteiforme .....	135
§ 25. El concepto de buena fe y el principio general de la buena fe .....	140
§ 26. El principio cardinal de la buena fe .....	148
§ 27. Funciones del principio general de la buena fe .....	149
§ 28. El principio cardinal de la buena fe en nuestro derecho .....	154
§ 29. Las derivaciones del principio cardinal de la buena fe .....	157

CAPÍTULO IV

**LA BUENA FE Y LA CONDUCTA EN EL PROCESO**

§ 30. Introducción .....	159
§ 31. Conducta procesal indebida (consecuencias de la infracción al principio de buena fe en el proceso) .....	160
a) Algunas consideraciones sobre la actuación en el proceso y los principios que la gobiernan .....	160
b) El Código Civil y Comercial de la Nación, sus trascendentes arts. 9° y 10 .....	167
c) El acto abusivo .....	168
d) Formas de abuso procesal (sub tipos de abuso) .....	172
e) La reacción estatal frente a la conducta procesal abusiva .....	180
1. Introducción .....	180
2. La prevención .....	181

3. La sanción .....	188
4. La reparación .....	213
§ 32. Conducta procesal incoherente (la teoría de los actos propios en el ámbito del proceso) .....	214
a) En general (advertencia liminar) .....	214
b) La teoría de los actos propios en el proceso. Manifestaciones .....	214
c) Reacción jurisdiccional .....	217
d) ¿Se circunscribe a las partes o involucra también al tribunal? .....	218
§ 33. Conducta procesal con virtualidades acreditativas (valor probatorio de la conducta en el proceso) .....	225
a) En general .....	225
b) Naturaleza jurídica del instituto .....	226
c) Su utilización indiciaria .....	230
d) El valor probatorio de la conducta procesal: diversas posibilidades .....	233
1. Conducta omisiva .....	235
2. Conducta oclusiva .....	236
3. Conducta hesitativa o contradictoria .....	237
4. Conducta mendaz .....	238
5. Conducta temerosa o emotiva .....	238
6. La falta de justificación o la mala justificación .....	239
7. La conducta irregular .....	239
e) El Código Civil y Comercial, la conducta de las partes, la buena fe y la carga de la prueba .....	241
§ 34. Acentuación del deber de buena fe en algunas áreas .....	241
§ 35. Concluyendo .....	244

## CAPÍTULO V

**LA DOCTRINA DE LOS ACTOS PROPIOS**

§ 36. Esencia y fundamento de la doctrina de los actos propios .....	245
§ 37. La doctrina en otros países .....	254
§ 38. Recepción en nuestro país .....	256
§ 39. Decantación de la idea en el derecho argentino .....	263

## CAPÍTULO VI

**PERFILES DE LA DOCTRINA DE LOS ACTOS PROPIOS**

## EN NUESTRA DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA

§ 40. La prohibición de ir contra actos anteriores se encuentra legislada expresamente en el Código Civil y Comercial .....	265
§ 41. <i>La venire contra factum proprio, non valet</i> constituye un principio rector del derecho vigente que los jueces deben aplicar imperativamente, si se dan sus presupuestos de empleo .....	266
§ 42. Sus presupuestos y requisitos de aplicación .....	270
a) Los actos expresivos de la voluntad del supuesto sujeto voluble deben ser inequívocos respecto de su alcance y de la intención de crear o modificar un derecho .....	271
b) La contradicción con el acto anterior debe ser palmaria .....	277

c) La voluntad inicial debe haber sido válida, esto es, no debe haber estado viciada	278
d) La voluntad original, que se pretende contradecir luego, debe haber sido libre	280
e) Debe darse la identidad de los sujetos que actúan y se vinculan en ambas conductas	281
f) La juridicidad de la primera conducta	284
g) La contradicción debe darse en el marco de una situación jurídica	287
§ 43. La doctrina constituye un eficaz instrumento de comprensión en materia de mandato representativo	289
§ 44. La doctrina se aplica a manifestaciones efectuadas en sede extrajudicial y a comunicaciones fehacientes	291
§ 45. Se aplica también a los actos de la Administración Pública, aunque con algunas adaptaciones	294
§ 46. La doctrina vincula también a jueces y tribunales	302
§ 47. La doctrina rige, aunque limitadamente, en temáticas de orden público	310
§ 48. La doctrina se aplica también, aunque con limitaciones, en el fuero laboral	313
§ 49. Efectos	325
— Aspectos procesales de la teoría	325
1. La doctrina puede aplicarse de oficio	325
2. Debe hacerse valer como excepción	326
3. Procesalmente opera como defensa de fondo	327

CAPÍTULO VII

**PRINCIPALES SUPUESTOS DE APLICACIÓN DE LA DOCTRINA**

§ 50. Derecho civil	329
a) Renuncia a la solidaridad	329
b) Invocación de un contrato y pretensión de no aplicación de una cláusula del mismo	329
c) Intento de contradicción posterior de lo firmado en un contrato	330
d) Intento de reversión de donación por incumplimiento del cargo luego de cincuenta años de tolerarlo	331
e) Reconocimiento de responsabilidad que luego pretende negarse	331
f) Intento de hacer valer un derecho al que tácitamente se había renunciado	332
g) Reconocimiento del carácter propio de bienes de la esposa que luego se pretende contradecir	332
h) Impugnación de la paternidad reconocida anteriormente	332
i) Reconocimiento efectuado en un acta policial	333
j) Tentativa de interversión de título, posterior a un reconocimiento	334
k) Intento de negar una legitimación anteriormente reconocida	334
l) Cuestionamiento de la validez de un acto de cuya redacción se participó	334
m) Desafiliación de una asociada a una obra social, luego de un año de atenderla	334
n) Cuestionamiento de las reglas de un concurso con premio	335
ñ) Tentativa de desbaratar derechos acordados	335
§ 51. Derecho procesal civil	335
a) Volubilidad sobre un determinado medio de prueba	335
b) Argumentaciones incompatibles con otras anteriores	336
c) Cumplimiento de una sentencia y cuestionamiento posterior	337

d)	Cuestionamiento de la mora por quien dio en pago una suma para imputarla a intereses moratorios .....	337
e)	Percepción del importe de una planilla de liquidación sin reservas y realización de reclamos posteriores .....	338
f)	Negación de la deuda por quien ha solicitado previamente una rebaja de la misma .....	338
g)	Cambio de una fecha de cómputo de un plazo de prescripción .....	338
h)	Reconocimiento que luego pretende relativizarse o negarse .....	339
i)	Cuestionamiento de la competencia de un juez, luego de consentirla .....	339
j)	Cursado de una nueva notificación y posterior incongruencia con ella .....	340
k)	Impugnación constitucional de un acto posterior a su consentimiento .....	340
l)	Tentativa de modificación posterior de la pretensión .....	340
m)	Desconocimiento de una firma que se le adjudica .....	341
n)	Cuestionamiento en un incidente de hechos que se han consentido en el principal .....	341
§ 52.	Derecho mercantil .....	341
a)	Impugnación de lo resuelto en una asamblea en la que se participó consintiendo lo resuelto allí .....	341
b)	Cuestionamiento de un título ejecutivo endosado por el impugnante .....	341
c)	Ofrecimiento de una garantía y posterior cuestionamiento de ella .....	342
d)	Cuestionamiento de un proceso de adjudicación de oferta al que se concurrió .....	342
e)	Consolidación de una deuda y pretensión posterior de obtener un reconocimiento de un mayor valor .....	342
§ 53.	Derecho del trabajo .....	343
a)	Incompatibilidad de dos acciones del mismo sujeto .....	343
b)	Emisión de un certificado que luego se pretende desconocer .....	343
c)	Oposición de la prescripción posterior a un acto de reconocimiento del derecho .....	343
§ 54.	Derecho administrativo .....	344
a)	Aplicabilidad al derecho administrativo .....	344
b)	Aceptación de un régimen de empleo inestable .....	344
c)	Adopción en sede judicial de una postura contradictoria con la asumida en sede administrativa .....	344
d)	Imprudencia de la invocación de dos causales de rescisión de un contrato .....	346
e)	Estimación insuficiente por el actor de su propio daño .....	346
f)	Denegación de un beneficio previsional .....	346
g)	Contradicción de las reglas fijadas por el propio convocante a una compulsa pública para elegir al cocontratante privado .....	346
h)	Desconocimiento de legitimación a quien primero le fue reconocida .....	347
i)	Pretensión de obtener una indemnización sobre una base que antes se había desestimado en una presentación propia .....	347
§ 55.	Honorarios profesionales .....	347
a)	Intento de revertir una renuncia anterior .....	347
b)	Intento de modificación de las bases de cálculo de regulación ya aceptadas .....	348
§ 56.	Derecho penal .....	348

## CAPÍTULO VIII

**LIMITACIONES DE LA DOCTRINA**

§ 57.	La prohibición de volver sobre actos anteriores no constituye una regla absoluta .....	351
-------	--	-----

§ 58. Valladares sustanciales a la aplicación de la doctrina .....	354
§ 59. No debe aplicarse cuando el cambio se halla autorizado por la normativa .....	357
§ 60. Se trata de un principio de aplicación residual .....	360
§ 61. La doctrina no puede utilizarse descuidadamente o sin funcionalidad .....	362
§ 62. ¿La contradicción se configura objetivamente? .....	362
§ 63. Los actos propios y la conducta inválida por error, dolo o violencia .....	367
— El error esencial .....	371
§ 64. La doctrina y la ineficacia .....	373
§ 65. La doctrina no rige respecto de actos inconfirmables .....	375
§ 66. La doctrina tampoco rige respecto de manifestaciones o propuestas efectuadas con ánimo conciliatorio .....	376
§ 67. Aplicación innecesaria o improcedente .....	378

CAPÍTULO IX

**OTRAS DERIVACIONES DEL PRINCIPIO GENERAL DE LA BUENA FE**

§ 68. La apariencia como fuente de obligaciones .....	382
a) Apariencia y derecho .....	382
b) La doctrina o teoría de la apariencia .....	385
c) Orígenes de la doctrina .....	388
d) Algunas precisiones necesarias .....	390
e) Indagaciones esenciales sobre la apariencia .....	390
f) La apariencia en el derecho positivo argentino actual .....	399
g) Condiciones para su aplicación .....	401
h) Función y efectos de la doctrina .....	407
i) Alcances de la doctrina .....	409
j) La doctrina de la apariencia en la jurisprudencia argentina .....	410
k) Limitaciones en la aplicación de la doctrina .....	415
l) Corolarios .....	420
§ 69. La doctrina de la confianza legítima .....	421
a) Fundamentos de la doctrina .....	425
b) Ámbito de aplicación y materias a las que resulta aplicable la idea .....	429
c) Los requisitos de aplicación de la doctrina de la confianza legítima .....	432
d) Los efectos de su aplicación .....	438
e) Corolarios .....	441
§ 70. El retraso desleal en el ejercicio de los derechos .....	444
a) Aproximación conceptual .....	444
b) Presupuestos para su aplicación .....	448
c) El retraso desleal en el derecho argentino .....	455

<b>CONCLUSIONES</b> .....	463
---------------------------	-----

<b>BIBLIOGRAFÍA GENERAL</b> .....	469
-----------------------------------	-----