

ÍNDICE

Introducción

Por Gherzi – Weingarten

Las bases económicas de la propiedad y de los contratos 1

Capítulo I

Las relaciones macro y microeconómica en los contratos

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	9
1.1. Macroeconomía	9
1.2. Microeconomía	11
2. Las relaciones económicas micro y macro con los contratos	13
3. La evolución de la economía y las estructuras de contratos	15
3.1. El proceso económico-artesanal de generación de bienes y servicios	15
3.2. La revolución industrial, la tecnología y la robótica como nuevos procesos de generación de bienes y servicios	16
4. El contrato es también un fenómeno social	18
5. Conclusión	20

Capítulo II

La economía electrónica y global

Por Gherzi - Weingarten

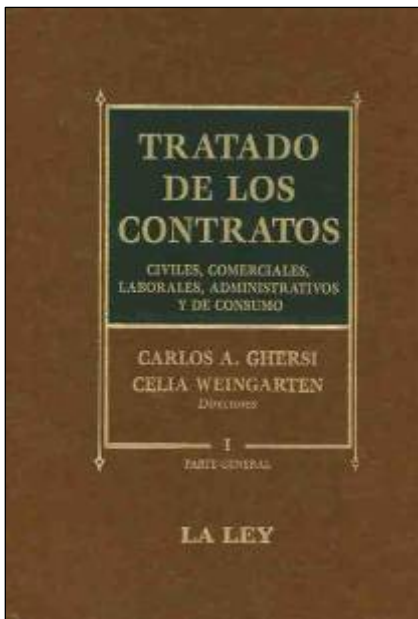
1. Introducción	23
2. Los bancos y entidades financieras como empresas digitales	24
3. La globalización como límite a las operaciones digitales	25
4. Las tarjetas inteligentes	26
5. El consumidor como "empowerment"	26
6. ¿Es gobernable y seguro el sistema?	29
7. La marca del dinero digital	32
8. Efectos socioeconómicos de la economía digital	32
9. Conclusiones	33

Capítulo III

La globalización jurídica (el poder contractual de las empresas como coacción de la libertad)

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	35
2. Las leyes del neoliberalismo: reforma a la Ley de quiebras; la flexibilidad laboral; leasing; responsabilidad de las casas matrices de los bancos, el poder de las empresas privatizadas frente a usuarios, etc	37
3. El control contractual, como restricción a la libertad	38
4. Conclusión	39



Capítulo IV
Acceso a las vías de reparación de daños contractuales

Por Gherzi – Weingarten

1. Introducción	41
2. La negociación	42
3. El acceso a la Dirección del Consumidor para la reparación del daño directo y / o aplicación de sanciones	43
4. El arbitraje	44
5. La mediación	45
6. El acceso a la jurisdicción	46

Capítulo V
La empresa los trabajadores, consumidores y los riesgos en la contratación

Por Gherzi – Weingarten

1. Introducción	49
2. La empresa	52
3. Los riesgos de la empresa	54
3.1. Los riesgos de la empresa en sus relaciones contractuales Interempresariales	54
3.2. La generación de riesgo en la producción de los bienes y servicios y la preservación de los trabajadores y consumidores	60
3.2.1. La generación de riesgos para el trabajador	60
3.2.2. La generación de riesgos para el consumidor	61
4. La generación de riesgos a los recursos naturales, el ecosistema y el medio ambiente	64
5. La responsabilidad del Estado	65
6. Conclusión	67

Capítulo VI
Aspectos precontractuales

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	69
2. Contratos de formulación previa	70
2.1. Contratos preliminares	70
2.1.1. Contratos preliminares de promesa	70
2.1.2. Contrato preliminar de opción	72
2.1.3. Contrato preliminar de prelación	72
2.1.4. Contratos preparatorios	73
2.1.4.1. Contratos preparatorios de encuadre normativo	73
2.1.4.2. Contratos preparatorios de encuadre convencionales	73
3. Antekontratos o prekontratos	74
4. Contratos con obligaciones modales	74
4.1. Contratos con obligaciones condicionales	75
4.1.1. Contratos con obligaciones condicionales suspensivas	77
4.1.2. Contratos con obligaciones condicionales resolutorias	78
4.2. Contratos con obligaciones sujetas a plazo	79
4.3. Contratos con obligaciones sujetas a un cargo	80

Capítulo VII
Presupuestos para la formación del contrato

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	83
2. El hecho del hombre en el marco del derecho	83
3. El acto voluntario	84
3.1. Elementos internos	84
3.1.1. Discernimiento	85
3.1.2. La intención	89
3.1.3. Libertad	94
3.2. Elemento externo	97
4. Acto jurídico bilateral	98

Capítulo VIII
La causación en la contratación

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	105
2. La causa externa o del origen o fuente del contrato	105
3. La causa motivo de las partes como causación interna del contrato	107
4. La causa final de las obligaciones de origen contractual	110
5. La finalidad teleológica o causa función en el contrato	112
6. La causa objetiva en las relaciones de consumo y sus contratos	113
7. El acto abstracto del derecho alemán	114

Capítulo IX
El objeto en la contratación

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	117
2. Requisitos del objeto socioeconómico del contrato	119
2.1. La posibilidad de captación de la realidad socioeconómica como disponibilidad jurídica contractual	120
2.2. La juridicidad como elemento central del sistema que impone límites a la autonomía de la voluntad	121
2.3. El valor económico del objeto del contrato y de la prestación de la obligación	123
3. La obligación como contenido del objeto del contrato	124
3.1. Objetos contractuales: como derecho inmaterial económicos	124
3.2. Objetos contractuales: como derecho sobre objetos económicos -materiales	125
4. Requisitos de la obligación como efecto o consecuencia del contrato	127
5. La factibilidad material de la conducta	131

Capítulo X
El consentimiento y el asentimiento en la contratación

Por Gherzi-Weingarten

1. Introducción	133
2. El consentimiento y el asentimiento	134
2.1. Capacidad general para la contratación	138
2.1.2. Capacidad de contratación de las personas jurídicas de existencia real	140
2.1.2.1. La capacidad de contratación de los menores adultos	141
2.1.2.1.1. Los menores emancipados por matrimonio	141
2.1.2.1.2. La emancipación por haber alcanzado los dieciocho años	142
2.1.2.1.3. La habilitación por la obtención de título para el ejercicio profesional	143
2.1.2.1.4. La habilitación comercial	143
2.1.2.1.5. Las incapacidades contractuales genéricas y específicas de las personas de existencia real	143
2.1.2.1.6. La cultura como elemento condicionante en la negociación contractual de las personas jurídicas de existencia real	148
2.1.3. La capacidad de las personas jurídicas de existencia ficticia	150
3. Elementos del consentimiento contractual	150
3.1. La oferta contractual	151
3.1.1. Etapa de conformación de la oferta contractual	151
3.1.2. Etapa posterior a la conformación de la oferta	154
3.1.3. La oferta pública a persona indeterminada	158
4. El asentimiento en los contratos de estructura de adhesión	163

Capítulo XI
La obligación de seguridad tacita y legal

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	167
2. La obligación de seguridad: contenido y alcance	169
2.1. El contenido de la obligación de seguridad	169
2.2. El alcance y comprensión de la obligación de seguridad	170
3. Las relaciones de consumo y la garantía legal de seguridad	175
4. El factor de atribución y la unificación de los ámbitos contractual y extracontractual	177
5. La Constitución Nacional y los Tratados Internacionales	179

Capítulo XII
La seguridad general como valor tutelado. Principio general en las empresas privatizadas el derecho de fondos y el procesal. El amparo y las medidas autosatisfactivas e innovativas como recurso procesal adecuado

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	181
2. Los puntos de reflexión que proponemos. Servicio de ferrocarriles	183
3. La aplicación del art. 2499 del Cód. Civil, no como supuesto concreto, sino como principio general del derecho	184
4. Las medidas procesales: las autosatisfactivas o las innovativas, como consecuencias del amparo, incorporar el ejercicio del derecho una herramienta de inmediatez	186
5. Conclusiones	186

Capítulo XIII

La equivalencia de las prestaciones obligacionales como equidad económica lesión subjetiva-objetiva y la imprevisión

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	187
2. La equivalencia económica en Vélez Sarsfield y en Guillermo Borda	188
2.1. En el pensamiento del Dr. Vélez Sarsfield	188
2.2. La reforma del Dr. Guillermo Borda	189
3. El desequilibrio económico de las prestaciones	190
3.1. La obtención de una sobreganancia sin justificación	191
3.2. El desequilibrio de las prestaciones por acaecimiento de hechos extraordinarios, imprevisibles e inevitables	201

Capítulo XIV

Los negocios complejos conexados

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	209
2. Los problemas que plantea la conexidad contractual. Algunos supuestos	212
a) La adquisición de un bien por el sistema de ahorro previo	212
b) La adquisición de un bien o servicio acompañado de un crédito para su financiación (crédito al consumo)	213
c) Adquisición de bienes a través de tarjeta del crédito	215
3. La conexidad y el principio de relatividad de los efectos del contrato (art.1195 Código Civil)	215
4. El verdadero negocio u operación económica en cuya realización se comprometen una pluralidad de empresas ligadas por un grupo de contratos conexos	216
5. La responsabilidad de las distintas empresas intervinientes de los contratos conexos	218
6. Reconocimiento normativo de la conexidad contractual. La Constitución Nacional y la Ley de Defensa de los Consumidores	219
7. La interpretación de los contratos conexos	220
8. Respuesta legal y jurisprudencial a la problemática de los negocios conexados	221
8.1. La conexidad contractual en el sistema de ahorro previo	222
8.1.1. Contrato de seguro conexo. Acciones directas contra la administradora por incumplimientos de la aseguradora	222
8.1.2. Incumplimiento o quiebra de la concesionaria y la responsabilidad de la administradora	225
8.2. La conexidad contractual en el sistema de tarjeta de crédito	230
a) Responsabilidad de la administradora y la entidad bancaria	230
b) Responsabilidad por los bienes y servicios adquiridos a través de la tarjeta de crédito. Inducción a los consumidores a contratar con empresa determinada	232
9. El contrato de leasing desde la conexidad contractual	233
9.1. Los pactos exonerativos de responsabilidad	235
9.2. Régimen de garantías legales y vicios redhibitorios	236
9.3. La subrogación del usuario en los derechos del dador frente al proveedor	237
9.4. Falta de entrega del bien	238
9.5 La garantía de evicción	239

Capítulo XV

Los principios generales en la formación y ejecución de los contratos

Por Gherzi-Weingarten

1. Introducción	241
2. El ejercicio abusivo de los derechos	242
3. El principio de la buena fe	245
3.1. La buena fe como causa de atenuación del incumplimiento	245
3.2. La buena fe como causa o una fuente de creación de deberes de conducta exigibles en la contratación	247
3.3. La buena fe causa de limitación del ejercicio del derecho subjetivo como poder económico-jurídico en la contratación	249
4. Daño por comportamiento adverso a los estándares jurídicos en la contratación	249
5. La importancia de la confianza en la contratación	253
5.1. El sistema social y la confianza	254
5.2. La confianza como superación de la incertidumbre y evitación de riesgos en el ámbito de los contratos	255
5.3. Las conductas empresariales y la confianza de los consumidores	256
5.4. La empresa y la ética hacia el consumidor	257
5.5. El valor económico de la confianza y la importancia como activo de la empresa la contrapartida para el consumidor	259
5.6. Daño moral autónomo por la mera incorporación de cláusulas abusivas en los contratos de adhesión y especialmente en los de consumo	263
5.7. La responsabilidad del Estado y la función de control frente a consumidores y usuarios	265

Capítulo XVI

Marco especial de interpretación de los contratos de trabajo y consumo

Por Gherzi – Weingarten

1. Introducción	269
2. ¿Qué es el derecho de excepción y en qué consiste?	273
2.1. La categorización: trabajadores y consumidores	274
2.2. ¿Cuáles son las características de estos principios de excepción	275
2.3. ¿En qué consiste y cómo debe ser su aplicabilidad judicial?	275
3. La ley de orden público y el principio pro trabajador y consumidor	277
4. Conclusión	279

Capítulo XVII

El marco general de interpretación, comprensión e integración de los contratos

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	281
2. Comprensión como proceso de conocimiento	282
3. La interpretación e integración como proceso de solución de conflictos	283
4. El intérprete: el negociador, el árbitro o el Magistrado	284
4.1. La interpretación y/o integración como proceso metodológico	284
4.2. La reproducción histórica del proceso contractual	285
4.3. La cultura como proceso integrador de la interpretación	286
4.4. El contexto social y el "lugareño" conforme a su ubicación geográfica	287
5. La economía "marco de la contratación" como modelo de libre mercado o bajo regulación	288
5.1. El diseño legislativo de Vélez Sarsfield	288
5.2. El diseño legislativo del Dr. Guillermo Borda	289
6. Los principios generales y específicos en la interpretación e integración contractual	292

7. La defensa de los derechos de los consumidores y usuarios como pauta interpretativa	296
--	-----

Capítulo XVIII

Apropiación del derecho negocios y daños

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	303
2. El concepto de uso como utilidad social o privada	304
3. El método de las ciencias sociales y su nivel de análisis	306
3.1. Desde el nivel macrosocial	306
3.2. Desde el nivel microsicial	308
4. Conclusión	309

Capítulo XIX

La nulidad, resolución y rescisión de los contratos y sus efectos

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	311
2. La extinción del contrato por cumplimiento de las obligaciones	312
3. Situaciones de extinción por anormalidad	312
3.1. La nulidad del contrato	312
3.2. Causas sobrevinientes que se producen en el desarrollo del contrato	315
3.2.1. La imposibilidad sobreviniente a la formación del contrato	315
3.2.2. Los modos extintivos propios del contrato	316
3.2.2.1. Rescisión de contratos	316
3.2.2.2. Resolución de contratos	320
3.2.2.3. La revocación de contratos	324
3.2.2.4. La frustración del fin en los contratos	326
4. La ley de Defensa de los derechos del consumidor. (Ley 24.240 y su modificatoria 26.361)	331

Capítulo XX

Los contratos interempresarios de mediano y largo plazo. Un problema para el siglo XXI

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	335
2. La incertidumbre: los marcos económicos endógenos y exógenos	336
3. La reflexión de posibles soluciones alternativas de estas contradicciones mediante el derecho de anticipación	339
4. La existencia potencial de riesgos por la incertidumbre no contemplada específicamente en las cláusulas anticipatorias o lo que se denomina las cláusulas anticipatorias genéricas	343
5. Conclusión	344

Capítulo XXI
**Cuantificación económica por incumplimiento y/o rescisión
en los contratos interempresarios**

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	345
2. El proceso de producción de bienes y servicios como generador de contratos interempresarios	346
3. La incidencia de los contratos interempresarios según "su acople" al momento dinámico del proceso económico	347
4. Cuantificación económica del daño por incumplimiento y lo rescisión contractual de una relación interempresaria de colaboración	348
5. Conclusión	350

Capítulo XXII
La participación de estado en la economía contractual. el incumplimiento eficiente

Por Gherzi – Weingarten

1. Introducción	351
2. La construcción del Estado, la sociedad y la economía	352
3. El rol y función del Estado en la construcción de liberalismo	354
4. El Estado de Bienestar: como modelo inconcluso	355
5. Los años del neoliberalismo los 70 y los 90	356
6. ¿Qué es el incumplimiento eficiente?	357
6.1. Recordemos algunas cuestiones a modo de ejemplo	358
6.2. La jurisprudencia sobre la responsabilidad del Estado: omisión de funciones. C.S.J.N	359
7. Conclusión	365

Capítulo XXIII
La cuantificación económica del derecho de chance y preaviso de la empresa

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	367
2. Posicionamiento de la empresa como valor de mercado	367
3. Cuantificación económica de la "chance"	369
4. Cuantificación económica del preaviso	370
5. Cuantificación económica del valor clientela	371

Capítulo XXIV
Límites a la cuantificación económica por vía de la macroeconomía

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	373
2. El producto bruto nacional o interno (PBI)	374
a) Composición del producto bruto interno (PBI)	374
b) Desagregación de los contenidos del producto bruto interno (PBI)	375
c) La determinación de los "límites" del sistema económico a los efectos de la cuantificación del daño por incumplimiento y/o rescisión intempestiva	378
3. Observaciones necesarias para la cuantificación económica de daños contractuales interempresarios	379
4. En síntesis	380

Capítulo XXV
Teoría general del derecho del consumo

Por Gherzi-Weingarten

1. Introducción	383
2. El derecho del consumo como modelo estructural y funcional	384
3. Un modelo socioeconómico y cultural	386
4. La funcionabilidad y el dinero	387
5. Contenidos	388
5.1. Del derecho de familia	388
5.2. Del derecho civil	389
5.3. Del derecho comercial	389
5.4. Del derecho administrativo	389
5.5. De la economía y políticas económicas	389
5.6. Del derecho político	390
5.7. De la ecología y medio ambiente	390
5.8. Del Derecho Laboral	390
5.9. Del derecho penal	390
5.10. Del derecho a la salud	390
6. Conclusión	391

Capítulo XXVI
Cuantificación económica de los contratos de consumo

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	393
2. El control de la información	395
3. Metodología de cuantificación a partir de considerar la tasa de satisfacción en comparación con la tasa de beneficio	396
4. Diferencia del poder entre la empresa y el consumidor	398
5. Intereses contrapuestos: empresas y consumidores	400
6. Situación complementaria y subordinada de empresas y consumidores	401
7. Utilización de los factores económicos asimétricos	403
8. Daño a la tasa de satisfacción del consumidor	404
9. Formación del capital y su desarrollo en la producción, circulación, distribución y comercialización de bienes y servicios	405
10. Formación y disponibilidad de capital para el consumidor	409
11. Metodología de cuantificación a partir de considerar la tasa de sacrificio como situación asimétrica e inversamente proporcional	412

Capítulo XXVII
Vicios aparentes y ocultos, acción redhibitoria

Por Mónica Hise

1. Introducción	415
2. Normativa aplicable. Concepto y requisitos exigidos legalmente para que se configure el vicio redhibitorio	417
3. Diferencias entre vicio oculto y vicio aparente. Análisis normativo y jurisprudencial según su tratamiento en el Código Civil, Código de Comercio y Ley de Defensa del Consumidor, conforme modificaciones introducidas por la ley 26.361	419
4. Diferencia entre resolución por incumplimiento y resolución por vicios redhibitorios	426
5. Acción redhibitoria y Acción quanti minoris o estimatoria	429
6. Reclamo subsidiario por daños y perjuicios. Requisitos para su procedencia	432
7. Ley de Defensa del Consumidor. Análisis del artículo 18	436

8. Ley de Defensa del Consumidor. Garantía legal por buen funcionamiento. Reclamo administrativo. Cuadro sinóptico de los arts. 11 a 17. Jurisprudencia	438
9. Prescripción de la acción conforme lo normado por el Código Civil - Código de Comercio y Ley de defensa del consumidor	441
10. Casos jurisprudenciales	446

Capítulo XXVIII

La prescripción de las acciones contractuales

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	455
2. Aplicación de los institutos de la suspensión e interrupción	456
3. El principio de especificidad en el derecho comercial	458
4. El plazo general de prescripción	459
5. Plazos específicos	460
6. Contrato de suministro de mercaderías	463
7. Cobro de honorarios de corredores y nulidad de concordato	464
8. El contrato de navegación marítima y fluvial	464
9. El contrato de seguros	467
10. Ley de Defensa del Consumidor	469

Capítulo XXIX

Caducidad del derecho

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	471
2. Concepto y caracterización	472
3. La caducidad del negocio jurídico patrimonial como situación de ineficacia	473

Capítulo XXX

Ámbito de aplicación de la ley

Por Gherzi - Weingarten

1. Introducción	475
2. El tiempo. Efecto retroactivo	476
3. El modo de contar el tiempo en el derecho	477
4. Aplicación territorial	478
5. Los derechos disponibles y sus límites	479
6. El poder judicial como último control del estado democrático	479
7. La interpretación de las normas jurídicas	481
8. La importancia de los principios generales del derecho	485
9. La evolución desde los constituyentes de 1853, el Código de Vélez Sarsfield. La reformación constitucional de 1957 y de 1994 y del Código Civil en 1968	485

Capítulo XXXI
Los contratos ante el concurso preventivo y la quiebra

Por Gustavo A. Esparza

1. Introducción	489
2. Soluciones contractuales de la Insolvencia. Panorama Previo y Precisiones. El Contrato como Solución a la Insolvencia	492
3. Contratos y concursos (Preventivo y de Quiebra). Algunas notas comunes a tener en cuenta. Conflictos y armonías	502
4. El contrato ante el proceso concursal de concurso preventivo	509
5. El contrato ante el proceso concursal de quiebra	518
6. Conclusión	530
Bibliografía	537