

## ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo</i> .....	VII
----------------------	-----

### **CAPÍTULO PRIMERO**

#### **DE LA FIANZA EN GENERAL**

§ 1. Preliminar .....	1
§ 2. Concepto de fianza .....	2
a) Razones determinativas .....	2
b) Definición .....	2
§ 3. De las obligaciones principales y accesorias .....	3
a) Diferencias .....	3
b) Clases de obligaciones accesorias .....	3
1) Objeto: cláusula penal .....	4
2) Personas: garantes o fiadores .....	5
3) Derechos accesorios .....	5
c) Consecuencias .....	6
§ 4. Caracteres .....	7
a) Consensual .....	7
b) Unilateral .....	8
c) A título gratuito .....	9
§ 5. Tipos de fianza .....	10
a) Simple .....	10
1) Beneficio de excusión .....	10
2) Beneficio de división. Cofianza .....	10
3) Fianzas sucesivas .....	11

	b) Solidaria .....	12
	1) Casos .....	12
	a) Estipulación .....	12
	b) Excusión .....	13
	c) Fisco nacional o provincial .....	13
	2) Carácter .....	13
	c) Del principal pagador .....	14
§ 6.	Otras categorías de fianzas .....	16
	a) Convencional .....	16
	b) Legal y judicial .....	17
	c) Civil y comercial .....	20
	d) Singular y plural .....	21
§ 7.	Sustitución de la fianza .....	22
	a) Hipótesis de la fianza legal o judicial .....	22
	b) Fiador insolvente .....	23
	c) Muerte del fiador .....	24
§ 8.	Exigencia de fianza .....	25

## CAPÍTULO II

### ELEMENTOS DE LA FIANZA

#### A) ELEMENTOS ESTRUCTURALES

§ 9.	Introducción .....	27
§ 10.	Consentimiento .....	27
§ 11.	Capacidad .....	28
	a) Principio general .....	28
	b) Menores emancipados .....	29
	c) Administradores .....	29
	d) Representantes necesarios .....	30
	e) Administradores y mandatarios convencionales .....	31
	f) Clérigos y religiosos profesos .....	32
§ 12.	Causa lícita .....	33
§ 13.	Objeto de la fianza .....	34
	a) Prestaciones diversas .....	34

b)	Obligaciones civiles y naturales .....	35
1)	Distinción. Aspectos doctrinales .....	35
2)	Casos de deudas de juego .....	36
3)	Juegos de azar reglamentados .....	37
c)	Obligación derivada de un acto ilícito .....	38
d)	Obligaciones futuras .....	39
§ 14.	Inexistencia o extinción de la obligación principal .....	40
a)	Obligación inexistente .....	40
b)	Obligación extinguida .....	41
§ 15.	Nulidad de la obligación principal .....	41
§ 16.	Nulidad de los actos jurídicos. Concepto .....	43
§ 17.	Actos nulos de nulidad absoluta .....	43
a)	Actos nulos .....	43
b)	Afectados de nulidad absoluta .....	45
c)	Casos de aplicación .....	45
§ 18.	Actos nulos de nulidad relativa .....	49
a)	Actos nulos .....	50
1)	Incapacidades de hecho absolutas .....	50
2)	Incapacidades de hecho relativas .....	51
3)	Incapacidades de derecho manifiestas .....	51
b)	Nulidad relativa .....	51
c)	Situación del fiador .....	52
§ 19.	Actos anulables de nulidad absoluta .....	52
a)	Actos anulables .....	52
b)	Afectados de nulidad absoluta .....	53
c)	Posición del fiador .....	53
§ 20.	Actos anulables de nulidad relativa .....	54
§ 21.	Confirmación .....	55

**B) OTROS ELEMENTOS CONTRACTUALES.  
RÉGIMEN COMPARATIVO**

§ 22.	Extensión de la fianza .....	55
§ 23.	Fianzas locativas .....	55
a)	Evolución histórica y legislativa. Proyectos .....	55
b)	Reforma del Código Civil (art. 1582 bis) .....	59
1)	Consecuencias .....	59

2) Problemas irresueltos .....	60
3) Jurisprudencia .....	61
4) Ámbito temporal de aplicación de la nueva ley .....	63
§ 24. Deuda ilíquida .....	64
§ 25. Accesorios de la obligación .....	65
a) Intereses .....	65
b) Costas .....	65
1) Fundamento de orden procesal .....	66
2) Fundamentos de orden civil .....	67
3) Doctrina .....	67
4) Nuestra opinión .....	69
§ 26. Cláusula penal .....	71
§ 27. Forma y prueba de la fianza .....	72
§ 28. Diferencias entre la fianza y otras instituciones jurídicas .....	74
§ 29. “Constitutum debiti alieni” .....	74
§ 30. Compromiso del hecho de un tercero .....	75
§ 31. Obligación solidaria .....	75
§ 32. Cartas de crédito .....	75
a) Naturaleza .....	75
b) Otras operaciones .....	76
c) Disposición de la ley civil .....	77
§ 33. Cartas de recomendación .....	77
a) Responsabilidades .....	77
b) Destinatario diferente al de la carta .....	79
c) Prueba .....	79
§ 34. Aval .....	80
a) Concepto y caracteres .....	80
b) Diferencias .....	81
§ 35. Delegación imperfecta .....	84
§ 36. Seguro de caución .....	85
a) Objeto y partes .....	85
b) Desenvolvimiento .....	85
c) Carácter accesorio .....	86
d) Jurisprudencia .....	86
e) Contrato de garantía por alquileres .....	87

**CAPÍTULO III****EFFECTOS DE LA FIANZA  
ENTRE EL FIADOR Y EL ACREEDOR****A) BENEFICIO DE EXCUSIÓN**

§ 37.	Introducción .....	91
§ 38.	Procedimiento .....	92
	a) Juez competente .....	92
	b) Demanda .....	93
	c) Excepción previa .....	93
	d) Traslado y resolución .....	95
§ 39.	Juicio ejecutivo .....	96
	a) Preparación de la vía ejecutiva .....	96
	b) Mandamiento .....	96
	c) Inhabilidad de título. Concepto .....	96
	d) Sentencia de remate .....	97
§ 40.	Excusión posterior contra el deudor .....	97
§ 41.	Otros supuestos de excusión innecesaria .....	98
§ 42.	Renuncia expresa al beneficio de excusión .....	98
§ 43.	Fianza solidaria .....	99
§ 44.	Principal pagador .....	99
§ 45.	Fiador sucesor del deudor principal .....	100
	a) Confusión. Concepto .....	100
	b) Otras hipótesis de confusión .....	100
§ 46.	Deudor quebrado o ausente de su domicilio .....	102
	a) Quiebra del deudor .....	102
	b) Concurso preventivo .....	102
	c) Principios comunes .....	103
	d) Deudor ausente de su domicilio .....	104
§ 47.	Deudor imposibilitado de ser demandado en la República .....	105
§ 48.	Cuando la obligación afianzada fuere puramente natural .....	106
§ 49.	Si la fianza fuere judicial .....	106

§ 50.	Deuda al fisco nacional o provincial .....	106
§ 51.	Fianza comercial .....	107
§ 52.	Intimación del fiador simple al acreedor .....	107
	a) Fundamentos .....	107
	b) Formas y prueba .....	108
	c) Trámite .....	109
§ 53.	Excusión de la pluralidad de deudores solidarios	110
§ 54.	Acreedor negligente en la excusión .....	111
§ 55.	Beneficio de excusión del subfiador .....	111
	a) Prelación .....	112
	b) Otros supuestos .....	112
	1) Fianza solidaria .....	112
	2) Fiador principal pagador .....	113
	3) Deudores principales solidarios .....	113

## **B) OTROS EFECTOS ENTRE LAS PARTES CONTRACTUALES**

§ 56.	Preliminar .....	114
§ 57.	Concepto de excepción sustancial y procesal .....	114
§ 58.	Excepciones propias y del deudor .....	115
§ 59.	Compensación .....	116
	a) Concepto y requisitos .....	116
	b) Facultativa o voluntaria .....	116
	c) Indirecta por el deudor .....	117
	d) Legal .....	117
	e) Inviabile .....	118
§ 60.	Renuncias inoponibles al fiador .....	118
	a) Litisconsorcio necesario .....	118
	b) Prescripción cumplida .....	119
	c) Prescripción incumplida. Interrupción .....	120
	1) Por reconocimiento del deudor .....	120
	2) Por demanda contra el deudor .....	121
	d) Renuncia de la nulidad .....	122
	e) Renuncia de la rescisión u otra causa de liberación .....	122
§ 61.	Intervención del fiador como tercero .....	124
§ 62.	Hipótesis de intervención obligada .....	124

§ 63.	Casos de intervención voluntaria del fiador .....	126
§ 64.	Intervención adhesiva simple o “ad adiuvandum” .....	126
§ 65.	Concepto de “interés propio” .....	127
§ 66.	Interés de “nuevo hecho” o de “derecho” .....	128
	a) Caso de fianza locativa .....	128
	b) Objeto del desalojo .....	129
	c) Interés propio del fiador, por su defensa futura .....	129
§ 67.	El interés de “nuevo hecho”. Casuística .....	130
§ 68.	Intervención litisconsorcial .....	131
§ 69.	Procedimiento previo de la intervención voluntaria .....	132
	a) Contenido de la petición .....	133
	b) Traslado .....	133
	c) Efectos de la intervención .....	133
	d) Admisión del tercero. Recurso .....	134
§ 70.	Alcance de la sentencia .....	135
§ 71.	Intervención principal o excluyente: problemática .....	136

## CAPÍTULO IV

### EFECTOS DE LA FIANZA ENTRE EL DEUDOR Y EL FIADOR

§ 72.	Exoneración de la fianza .....	139
§ 73.	Causas de exoneración .....	139
	a) Obligaciones a plazo. Concepto .....	139
	b) Principios sobre la exoneración del fiador .....	140
	c) Obligaciones de plazo cierto e incierto .....	141
	1) Obligación de plazo cierto .....	141
	2) Obligación de plazo incierto .....	141
	a) Curatela .....	142
	b) Renta vitalicia .....	142
	c) Tutela .....	142
§ 74.	Obligaciones sin plazo .....	143
§ 75.	Demanda de exoneración .....	143
	a) Nota del codificador .....	143

b) Trámite .....	144
1) Partes .....	144
2) Sentencia. Efectos .....	145
3) Carga del deudor .....	145
c) Medidas asegurativas .....	145
§ 76. Otras facultades del fiador .....	146
a) Fundamentos .....	146
b) Ignorancia del deudor .....	147
§ 77. Fiador judicialmente demandado para el pago ....	148
a) Fiadores legitimados .....	148
b) Tramitación del embargo .....	149
§ 78. Deudor en mora .....	149
§ 79. Deudor en disipación de bienes, dador en garan- tía o puestos en negocios peligrosos .....	150
§ 80. Deseo de ausentarse fuera de la República .....	150
§ 81. Causas de liberación en la fianza comercial .....	151
§ 82. Quiebra del deudor .....	151
a) Verificación preventiva .....	151
b) Remisión a la ley concursal .....	152
§ 83. Ley 24.522 (concursos y quiebras). Remisión .....	153
a) Relaciones jurídicas preexistentes .....	153
b) Fuero de atracción .....	153
c) Período informativo .....	154
d) Informe final y distribución .....	155
e) Reservas .....	155
f) Pago de dividendos .....	156
g) Presentación tardía de acreedores .....	156
h) Caducidad del dividendo .....	157
§ 84. Algunos ejemplos prácticos en la quiebra .....	157
a) Primera hipótesis .....	157
b) Segunda hipótesis .....	158
c) Tercera hipótesis (quiebras sucesivas) .....	158
§ 85. Acuerdo homologado en el concurso preventivo ..	159
a) Novación concursal .....	159
b) Jurisprudencia .....	160
1) Cambio de objeto .....	160
2) Prescripción opuesta por fiador ejecutado ..	161
3) Rechazo del crédito principal .....	161
4) Obligación principal postconcursal .....	161



5) Verificación del crédito eventual .....	161
6) Acción directa contra el fiador .....	162
7) Concurso del deudor. Inalterabilidad de la fianza .....	162
8) Quiebra. Acciones simultáneas .....	162
§ 86. Algunos ejemplos de acuerdos homologados .....	163
a) Primera hipótesis: concurso del deudor .....	163
b) Segunda hipótesis: concursos autónomos (deu- dor y fiador) .....	163
c) Tercera hipótesis: concursos conjuntos (deudor y garante) .....	164
1) Aspectos doctrinales .....	164
2) Aplicación práctica .....	165

## CAPÍTULO V

### EFECTOS DEL PAGO CON SUBROGACIÓN

#### A) CARACTERIZACIÓN

§ 87. Conceptos generales .....	167
a) Efectos .....	167
b) Modos asimilables al pago .....	168
c) Deudor incapaz de hecho .....	168
§ 88. Alcance de la subrogación .....	169
a) Derechos .....	169
b) Acciones .....	170
1) Diferencias conceptuales .....	170
2) Conclusión .....	171
c) Garantías .....	171
§ 89. Intervención procesal del fiador subrogado .....	172
§ 90. Subrogación y cesión de derechos: diferencias ....	173
a) Normativa vigente .....	173
b) Notas distintivas .....	174
§ 91. Repetición contra el deudor .....	175
a) Capital, intereses y costas .....	175
b) Intereses legales a favor del garante .....	176
c) Indemnización de perjuicios .....	177

§ 92.	Pago anticipado de la deuda .....	178
§ 93.	Afianzamiento a deudores solidarios .....	178
§ 94.	Del pago sin consentimiento del deudor .....	180
	a) Del recurso contra el acreedor .....	180
	b) Excepciones contra el fiador .....	181
§ 95.	Desidia del fiador .....	181
	a) Deber de oponer excepciones .....	181
	b) Comunicación con el deudor .....	182
	c) Actividad diligente en juicio .....	183
§ 96.	Límite de repetición por pago voluntario .....	183
	a) Supuesto legal .....	184
	b) Ejemplo práctico .....	184
§ 97.	Posibilidad de reembolso .....	185

## **B) LA SUBROGACIÓN EN LA FIANZA LOCATIVA**

§ 98.	Breve reseña de la fianza en la locación .....	186
	a) Fallos plenarios .....	186
	b) Cese automático de la fianza .....	187
§ 99.	Subrogación por pago de los alquileres .....	188
§ 100.	Subrogación y pacto comisorio .....	191
	a) Pago con subrogación .....	191
	b) Pacto comisorio .....	192
	1) Tácito .....	193
	2) Expreso .....	193
	3) Opción de la parte cumplidora .....	194
	c) Condición resolutoria .....	194
§ 101.	Pacto comisorio locativo .....	195
	a) Postura doctrinal .....	195
	b) Nuestra opinión .....	195
	1) Falta de legitimación .....	196
	2) Otros argumentos .....	197
	3) Intervención en juicio del fiador .....	197
§ 102.	La subrogación como cesión de derechos .....	198
	a) Criterio doctrinal .....	198
	b) Análisis crítico .....	199
§ 103.	Enajenación de la finca arrendada .....	199

§ 104.	La acción de desalojo como accesoria del crédito .....	200
	a) Resolución automática contractual por falta de pago .....	201
	b) Algunas observaciones .....	201
§ 105.	La acción oblicua en titularidad del fiador .....	202
	a) Fundamentos .....	202
	b) Nuestra opinión .....	203
	1) Caracteres de la acción oblicua .....	203
	2) Condiciones de esta acción .....	204
	3) Sobre la interpretación por analogía .....	205
§ 106.	El agravamiento del daño por el acreedor damnificado .....	206
	a) Bases doctrinales .....	207
	1) Principio de la buena fe .....	207
	2) Abuso del derecho .....	208
	b) Tesis de aplicación a la fianza locativa .....	209
	1) Onerosidad sobreviniente .....	209
	2) Subrogación por inercia del locador .....	210
	3) Enriquecimiento sin causa .....	211
	4) Opciones favorables a la subrogación .....	211
	c) Análisis de la doctrina precedente .....	212
	1) Carácter de la fianza .....	212
	2) Medidas tuitivas a favor del fiador .....	213
	d) El principio de la buena fe .....	213
	1) En la relación locativa .....	214
	2) En la relación de garantía. Caso del acreedor diligente .....	216
	e) Caso de inercia del acreedor .....	218
	f) Límite del daño a resarcir .....	219
	1) “Quantum” del daño .....	219
	2) Carácter de los pagos efectuados .....	220
	g) Juicio ejecutivo .....	221
	1) Inhabilidad de título .....	221
	2) Jurisprudencia aplicable .....	221
	3) Criterio diferencial .....	222
	h) Juicio ordinario posterior .....	223
	1) Fundamentos .....	223
	2) Legislación comparada .....	224
	3) Propuesta .....	225

§ 107. Pretensa legitimación activa del fiador para desalojar .....	225
a) Fiador legitimado para desalojar .....	225
1) Aspectos de la legitimación para obrar .....	226
2) “Legitimatío ad causam” .....	226
3) Excepción de fondo .....	227
4) Requisitos .....	228
b) La restitución del inmueble a cargo del fiador .....	228
1) El fiador como deudor solidario .....	228
2) El fiador previamente autorizado a devolver la cosa locada .....	230
c) Locación y contrato de “shopping center” .....	231
1) Régimen legal .....	231
2) Diferencias contractuales .....	232
d) La fianza previamente autorizada en el contrato de “shopping center” .....	234
e) Preautorización al fiador en el contrato locativo .....	236
1) Cesión de contrato .....	236
2) Mandato irrevocable .....	237

## CAPÍTULO VI

### EFECTOS DE LA FIANZA ENTRE LOS COFIADORES

#### A) DEL RECURSO CONTRA LOS COFIADORES

§ 108. Introducción .....	239
§ 109. Cofiadores simples .....	239
a) Pago total de la deuda .....	240
b) Pago de más .....	240
§ 110. Cofiadores solidarios .....	241
§ 111. Subfianza .....	241

#### B) EXCEPCIONES DE LOS COFIADORES

§ 112. Principio general del artículo 2039 .....	242
§ 113. Principio del artículo 2040 .....	243

## CAPÍTULO VII

### EXTINCIÓN DE LA FIANZA

§ 114.	Introducción .....	245
	a) Efectos de los contratos por fallecimiento ....	245
	b) Extinción por cumplimiento de la obligación principal .....	246
	1) Pago por un tercero .....	246
	2) Del pago por entrega de bienes .....	247
§ 115.	Extinción por novación .....	248
	a) Efecto principal .....	248
	b) Jurisprudencia y doctrina .....	248
	c) Remisión .....	250
§ 116.	Transacción .....	250
§ 117.	Confusión .....	252
§ 118.	Renuncia de derechos y remisión de deuda .....	254
	a) Efectos .....	254
	1) Renuncia de derechos .....	254
	2) Remisión de deuda .....	254
	b) Novación concursal .....	257
§ 119.	Imposibilidad del pago .....	257
	a) Daños y perjuicios .....	258
	b) Obligaciones de no hacer .....	258
§ 120.	Imposibilidad de la subrogación .....	259
	a) Fundamentos de la medida .....	260
	b) Marco del perjuicio .....	261
	c) Hechos del acreedor .....	262
	1) Hechos positivos .....	262
	2) Hechos negativos .....	264
§ 121.	Extinción parcial de la subrogación .....	264
§ 122.	Prórroga del plazo .....	265
	a) Antecedentes .....	267
	b) Inacción del acreedor .....	269
	c) Fiador principal pagador .....	269
	d) Jurisprudencia .....	271
	1) Falta de conformidad del fiador .....	271
	2) Intimación. Puesta en mora .....	272
	3) Negativa a recibir la cosa locada .....	273

§ 123.	Peligro por inacción del acreedor. Soluciones ..	273
	a) Fiador simple .....	273
	b) Fiadores simples, solidarios y principales pagadores .....	274
	c) Agravamiento del daño por el acreedor damnificado .....	274
§ 124.	Extinción por prescripción .....	275
	a) Plazo por deuda exigible .....	275
	b) Plazo por obligación condicional .....	275
	c) Efectos de la demanda contra el fiador .....	277
§ 125.	Rescisión y resolución contractuales .....	278
	a) Rescisión .....	278
	1) Por vía directa .....	278
	2) Por vía indirecta .....	279
	b) Resolución .....	280
	c) Condición resolutoria .....	281
	<i>Bibliografía</i> .....	283