

# CONTENIDO

## *Capítulo I*

CONCEPTO .....	33
1. Resuelve un conflicto y confiere certeza futura .....	33
A. La transacción constituye nuevas relaciones.....	33
B. Relevancia de las recíprocas concesiones.....	34
C. El efecto negativo y positivo .....	35
2. Un doble enfoque: contractual y procesal .....	36
A. Planteamiento de las dos fases en la transacción.....	36
B. La equivalencia entre la transacción y la sentencia.....	37
C. Nuestra doctrina procesal considera que es un contrato .....	38
3. La incidencia de los arts. 2161 CC y del art. 223 y 224 del CGP.....	39
4. Transacción y operación económica .....	40
A. El contenido económico del acuerdo .....	40
B. Los intereses concretos y la operación económica .....	42
C. La transacción y el análisis económico del derecho.....	44
a. Aproximación entre la regla legal y la economía .....	44
b. El método para valorar la regla jurídica .....	44
5. Conclusiones del capítulo.....	45

## *Capítulo II*

CLASIFICACIÓN LEGAL.....	47
1. Examen acerca de la bilateralidad.....	47
A. Concepto y relevancia .....	47
B. Parte de la doctrina nacional entiende que es bilateral.....	48
C. La jurisprudencia .....	50
D. Si tiene un contenido extintivo no es bilateral .....	51
E. Otras particularidades respecto a la bilateralidad.....	51

F. En resumen.....	52
2. Oneroso y conmutativo .....	53
A. Conceptos.....	53
B. Aleatoriedad de la transacción: crítica.....	53
a. La doctrina.....	53
b. En la transacción no se admite la aleatoriedad.....	54
C. La conmutatividad económica y jurídica .....	55
D. La onerosidad y las renunciaciones recíprocas .....	56
E. El contenido oneroso .....	57
3. Principal .....	58
4. Solemne.....	60
A. Las normas típicas .....	60
B. ¿Por qué la transacción es solemne? .....	60
5. De adhesión, asimétrico o de consumo.....	61
A. Los tres tipos contractuales .....	61
B. Vigencia del contrato asimétrico en la doctrina .....	63
C. Aplicación del contrato asimétrico en nuestra jurisprudencia .....	65
6. Contrato asimétrico: continuación .....	66
A. Críticas formuladas por los Profs. Jaime y Javier Berdaguer .....	66
B. Exposición particular .....	66
C. Comentarios en respuesta a las críticas.....	68
a. La posición del Prof. Gamarra .....	68
b. La posición de Gamarra (continuación) .....	69
D. Las leyes que limitan el principio de libertad contractual.....	70
a. Los límites a la libertad contractual .....	71
b. No se trata de excepciones, sino de límites .....	72
c. El fundamento de los límites .....	73
d. La función biunívoca del principio de libertad contractual.....	74
e. El olvido de la ley de defensa de la competencia .....	76
7. La supuesta imprecisión .....	77
A. Se omite atender a los intereses sustanciales y a la prueba de la asimetría .....	77
B. Se congela la doctrina general del contrato en el siglo XIX.....	78
8. La intervención del juez en el contrato .....	79
9. La asimetría contractual en la transacción .....	80

10. Conclusiones del capítulo..... 80

*Capítulo III*

REQUISITOS ESENCIALES. CAPACIDAD PARA CELEBRAR  
LA TRANSACCIÓN..... 83

1. Las disposiciones generales y las específicas..... 83

2. La capacidad para celebrar la transacción ..... 84

3. Incapacidad del menor y representación legal de sus padres..... 86

    A. La aprobación judicial..... 86

    B. ¿Cuándo se requiere aprobación judicial?..... 86

    C. Transacción de los padres sujeta a condición suspensiva ..... 88

    D. La jurisprudencia y la falta de homologación judicial..... 89

4. Representación del tutor o curador ..... 90

5. Transacción celebrada por menor habilitado por matrimonio  
(asistencia)..... 92

    A. Diferencia del art. 311 respecto al art. 271 num. 1 y 2..... 92

    B. Flexibilidad del art. 311 ..... 93

6. Legitimación receptiva o poder normativo negocial..... 94

    A. De padres, tutores y curadores ..... 94

    B. Entre menor habilitado y su tutor..... 95

7. Legitimación para disponer ..... 95

    A. Nociones generales..... 95

    B. La legitimación para disponer en la transacción..... 97

        a. En la transacción típica o pura ..... 97

        b. Limitación del art. 2148 al poder de disposición ..... 99

        c. El art. 2149 y su conexión con el art. 2148 ..... 100

        d. En la transacción mixta o compleja..... 100

    C. ¿El art. 2148 regula un caso de legitimación para disponer? ..... 101

8. La legitimación respecto al derecho dudoso..... 102

9. No resultaría necesario el poder de disposición ..... 103

10. Legitimación para transferir o constituir derechos..... 104

11. Legitimación del apoderado o mandatario..... 105

    A. Los arts. 2149 y 2056 inc. 2 ..... 105

    B. El art. 39.1 del CGP ..... 106

    C. La falta de poder especial importa ineficacia ..... 107

12. Legitimación aparente en la transacción.....	108
A. Nociones introductorias .....	108
B. La apariencia y el principio de legitimidad .....	109
C. Admisibilidad de la apariencia en la transacción.....	110
13. Conclusiones del capítulo.....	112

#### *Capítulo IV*

REQUISITOS ESENCIALES. CONSENTIMIENTO .....	115
1. Nociones generales.....	115
2. Solemnidad alternativa .....	116
A. La formalidad impuesta por el art. 2147 .....	116
B. Excesiva formalidad .....	117
C. Otras formas para documentar la transacción: el contrato electrónico y el contrato inteligente .....	119
a. El contrato electrónico.....	119
b. El contrato inteligente (smart contract).....	120
c. Recapitulando .....	122
3. Vicios del consentimiento .....	123
A. Error.....	123
a. Restricción en su aplicación .....	123
b. Explicación de Gamarra.....	124
c. Inaplicabilidad del error vicio.....	125
B. Violencia .....	126
a. Nociones generales .....	126
b. La sentencia comentada por la Prof. <sup>a</sup> Venturini.....	126
c. Nulidad de una transacción por violencia moral .....	127
C. Dolo .....	128
a. Generalidades .....	128
b. El descubrimiento de nuevos documentos y la reticencia de mala fe.....	130
c. La reticencia de mala fe .....	133
d. La mentira y la mala fe.....	134
4. La falsedad de documentos.....	141
A. Falsedad material e ideológica .....	141
B. La falsedad de documentos y el tipo de nulidad .....	142

C. La propuesta o tratativa de transacción no supone aceptación o asunción de culpa.....	143
5. Conclusiones del capítulo.....	144

*Capítulo V*

REQUISITOS ESENCIALES. OBJETO .....	147
1. Concepto de objeto de la obligación y del contrato .....	147
2. El objeto de la transacción.....	148
3. El objeto de la obligación en la transacción .....	150
A. Adhesión a la tesis de la prestación .....	150
B. Caracteres de la prestación. Objeto determinado.....	151
a. Determinado o determinable .....	151
b. Determinación del objeto en la transacción .....	152
C. Objeto posible .....	153
a. Reglas generales.....	153
b. Inidoneidad del objeto en la transacción.....	154
c. La transacción sobre un juicio ya decidido por sentencia firme .....	155
4. El objeto ilícito en la transacción .....	156
A. Reglas generales.....	156
B. Transacción sobre la acción penal .....	157
a. El criterio lógico-jurídico .....	157
b. Nulidad por objeto ilícito.....	158
c. Inexistencia por falta de poder normativo negocial.....	158
d. Procedencia de las restituciones.....	160
e. Derogación tácita del art. 2153 por el art. 393 del nuevo CPP.....	160
5. El objeto ilícito en la transacción (continuación).....	162
A. Transacción sobre el estado civil de las personas.....	162
a. Prohibición dispuesta por el art. 2154.....	162
b. Estado civil e intereses pecuniarios .....	163
B. El objeto en los diferentes tipos de transacción.....	164
C. Ineficacia de transar sobre alimentos futuros .....	165
a. El Código Civil y el Código de la Niñez y la Adolescencia.....	165
b. ¿A qué tipo de alimentos se refiere el art. 2155? .....	165

c. La aprobación judicial .....	166
D. Los convenios sobre alimentos y la transacción .....	168
a. La jurisprudencia le confiere naturaleza transaccional.....	168
b. No existen recíprocas concesiones .....	169
c. La transacción es opuesta a la cláusula <i>rebus sic stantibus</i> ..	169
6. Conclusiones del capítulo.....	170

### Capítulo VI

#### REQUISITOS ESENCIALES. LA CAUSA EN LA TRANSACCIÓN ..... 173

1. La causa de la obligación y la causa del contrato.....	173
A. La causa de la obligación .....	173
B. La causa del contrato como función económica y social.....	174
C. La causa concreta del contrato .....	175
2. La causa objetiva y abstracta de la transacción.....	176
3. La causa concreta de la transacción.....	177
A. Generalidades sobre la causa concreta .....	177
B. Crítica a la causa concreta.....	179
C. Examen de la crítica.....	180
D. Continúa el examen a la crítica doctrinaria .....	181
E. Sigue el examen a la crítica de la causa concreta.....	183
4. La causa en la transacción (continuación).....	184
A. La causa típica y la causa concreta de la transacción.....	184
a. La causa típica.....	184
b. La causa concreta .....	185
c. Ilicitud de la causa concreta .....	186
B. La posible causa neutra en la transacción.....	186
5. Conclusiones del capítulo.....	187

### Capítulo VII

#### LA EFICACIA DE LA TRANSACCIÓN ..... 189

1. Nociones generales de la eficacia contractual.....	189
2. Eficacia entre las partes y frente a terceros .....	190
3. Eficacia de la transacción .....	191
A. La eficacia y la naturaleza de la transacción.....	191

B. El art. 2166 no se refiere a la eficacia del negocio .....	191
4. Eficacia de la transacción entre las partes .....	192
A. Remisión al régimen general .....	192
B. Tesis de Carresi. Su crítica .....	192
C. Examen del art. 2156 .....	193
D. El efecto de la cosa juzgada (arts. 2161 y 224 del CGP).....	194
E. El efecto de la cosa juzgada y la irrevocabilidad .....	195
5. El efecto preclusivo y la eficacia interruptiva en la prescripción ....	196
A. El efecto preclusivo.....	196
B. Eficacia respecto a la prescripción extintiva y adquisitiva .....	197
a. Las disposiciones legales.....	197
b. Reconocimientos recíprocos e interrupción de la pres- cripción.....	198
c. Renuncias recíprocas e interrupción de la prescripción .....	199
6. La eficacia refleja y el alcance a los herederos .....	200
7. La eficacia de la transacción en las obligaciones solidarias.....	200
A. Nociones generales .....	200
B. La transacción entre acreedor y deudores solidarios .....	201
a. El caso de la transacción con todos los deudores solida- rios.....	201
b. La transacción del acreedor con alguno de los deudores solidarios .....	202
c. La solidaridad activa .....	203
8. Eficacia de la transacción donde se incluye una fianza .....	203
A. Accesoriedad y subsidiariedad de la fianza.....	203
B. Transacción: relaciones entre acreedor, deudor y fiador.....	204
C. La fianza en sede de transacción .....	205
D. Particularidades de la fianza en la transacción.....	207
9. Modalidades de eficacia: el plazo y la condición .....	207
A. Nociones generales .....	208
B. Transacción: condición resolutoria y su contradicción con la causa .....	209
C. Transacción sometida a condición suspensiva.....	210
10. Conclusiones del capítulo.....	211

*Capítulo VIII*

NULIDAD DE LA TRANSACCIÓN .....	215
1. Reglas generales.....	215
2. Situaciones afectadas de nulidad absoluta o relativa .....	216
3. Diferencia entre inexistencia y nulidad .....	216
4. No existen diferencias entre inexistencia y nulidad .....	219
A. La posición tradicional.....	219
B. La posición del Prof. Blengio .....	220
5. La nulidad en sede de transacción .....	222
A. En cuanto a la capacidad de obrar .....	222
B. En cuanto a la legitimación receptiva .....	223
C. En cuanto al consentimiento .....	224
D. En cuanto al objeto y la causa .....	225
6. Conclusiones del capítulo.....	226

*Capítulo IX*

TRANSACCIÓN SOBRE UN CONFLICTO DECIDIDO POR SENTENCIA FIRME.....	227
1. La falta de objeto o de causa del negocio .....	227
2. La transacción y la interpretación o ejecución de la sentencia.....	228
A. El criterio de la doctrina civil .....	228
B. La doctrina procesalista.....	229
C. La transacción y la sustitución de una sentencia firme.....	229
3. Si una transacción puede sustituir lo decidido por una sentencia firme .....	230
A. El conocimiento de las partes de la sentencia firme.....	230
B. La sustitución de la sentencia por la transacción .....	231
C. Recapitulando.....	232
4. La nulidad relativa de la transacción que sustituye a una sentencia.....	234
5. ¿El hecho de ignorar la existencia de la sentencia implica un error de hecho? .....	234
6. Conclusiones del capítulo.....	236



*Capítulo X*

ESTRUCTURA JURÍDICA DE LA TRANSACCIÓN .....	237
1. Nociones generales .....	237
2. Los requisitos necesarios .....	237
3. Primer requisito: el conflicto de intereses (litigio pendiente o eventual) .....	238
A. Pretensión resistida por una contrapretensión .....	238
B. El itinerario del conflicto de intereses .....	240
C. ¿El conflicto se refiere al derecho subjetivo contestado o sustancial? .....	241
D. Conflicto respecto de derechos, intereses o acciones .....	242
4. Segundo requisito: la incertidumbre. Si no existe incertidumbre objetiva, el negocio carece de causa o de objeto .....	243
A. Independencia entre litigio e incertidumbre .....	243
B. La incertidumbre debe ser objetiva .....	245
a. El art. 1702 .....	245
b. Incertidumbre subjetiva u objetiva .....	246
c. La jurisprudencia .....	247
C. Bilateralidad de la <i>res dubia</i> .....	247
D. El art. 2164 demuestra que constituye un requisito del acuerdo .....	248
E. Tres disposiciones aluden a la incertidumbre como requisito independiente .....	249
F. En el ámbito del derecho laboral .....	250
5. Tercer requisito: las recíprocas concesiones .....	251
A. Concepto: generalidades .....	251
a. Las concesiones son de índole sustancial .....	251
b. Las consecuencias de naturaleza sustancial .....	253
B. Las concesiones recíprocas en la transacción simple .....	254
C. Transacción con renunciaciones recíprocas .....	255
a. Renuncia recíproca a las pretensiones .....	255
b. Las renunciaciones modifican la situación jurídica preexistente .....	257
c. Renunciaciones recíprocas totales o parciales .....	257
D. Transacción con reconocimientos recíprocos .....	258
E. Transacción con renunciaciones y reconocimientos recíprocos .....	260

a. La doctrina .....	260
b. La jurisprudencia .....	261
6. Tercer requisito: las recíprocas concesiones (continuación).....	262
A. Las recíprocas concesiones en la transacción mixta o compleja ...	262
a. El art. 1702 del Código Civil .....	262
b. La posición de Carnelli.....	262
c. Recapitulando .....	264
B. La transacción refleja.....	264
7. El contenido de las recíprocas concesiones .....	266
A. La amplitud del contenido del acuerdo .....	266
B. La amplitud del contenido (continuación).....	268
C. Las disposiciones que admiten la amplitud del acuerdo.....	269
D. Recapitulando.....	270
8. Cuarto requisito: la solemnidad alternativa.....	271
A. Generalidades .....	271
a. La excesiva rigidez legal .....	271
b. La falta de coherencia con la solemnidad de otros contratos ..	272
c. Un caso de jurisprudencia demuestra la excesiva rigidez.....	273
d. La interpretación evolutiva y de lege ferenda .....	275
B. La forma y la validez del acuerdo.....	275
9. La aprobación judicial y la forma del poder.....	277
A. La aprobación judicial .....	277
B. La forma del poder para negocio de gestión solemne .....	278
a. El art. 2149 y el art. 291 de la ley 18.362.....	278
b. Posición doctrinaria del Prof. Blengio .....	279
c. Posición doctrinaria del Prof. Rodríguez Russo .....	280
d. Recapitulando .....	280
9. Conclusiones del capítulo.....	281

### *Capítulo XI*

LA FUNCIÓN DE LA TRANSACCIÓN .....	285
1. Concepto .....	285
2. La doble función .....	286
3. La superación del conflicto debe ser definitiva.....	287

4. Diferencia entre la función de la transacción y la sentencia .....	288
5. Conclusiones del capítulo.....	288

*Capítulo XII*

INDIVISIBILIDAD DE LA TRANSACCIÓN.....	289
1. El fundamento de la indivisibilidad .....	289
2. Redundancia del principio de indivisibilidad .....	290
3. Indivisibilidad de las obligaciones o del contrato .....	291
A. Las «cláusulas» de una transacción.....	291
B. Las «cláusulas» vinculadas a la indivisibilidad del contrato .....	293
C. La transacción es indivisible, igual que todo contrato .....	294
4. Indivisibilidad y fuerza vinculante .....	295
5. La divisibilidad del litigio y la indivisibilidad de la transacción.....	296
6. Divisibilidad en sede de propiedad horizontal.....	297
7. Conclusiones del capítulo.....	298

*Capítulo XIII*

INTERPRETACIÓN DE LA TRANSACCIÓN.....	299
1. El art. 2159 del Código Civil y la interpretación de la ley .....	299
2. Los primeros incisos del art. 2159.....	301
A. Diferencias .....	301
B. Interpretación restrictiva.....	303
3. Interpretación amplia .....	304
4. No se trata de una interpretación estricta.....	305
A. Incluye renunciaciones genéricas .....	305
B. Interpretación y razonabilidad .....	306
5. La «inducción de las palabras» es contraria a una interpretación estricta .....	307
6. El tercer inciso confirma la incoherencia con el primero .....	309
A. Coherencia entre los dos últimos incisos del art. 2159 .....	309
B. Incoherencia entre el primer inciso y los siguientes .....	310
7. La jurisprudencia y la renuncia genérica .....	311
A. La sentencia del TAC 1.º: un criterio extensivo.....	311
B. La sentencia del TAC 7.º y el deber de reserva.....	311

C. La sentencia del TAC 6.º y la renuncia genérica .....	312
D. Recapitulando .....	313
8. La interpretación lógico-sistemática .....	313
9. La colisión jurisprudencial entre la interpretación estricta y la extensiva .....	315
10. La transacción en el derecho del trabajo .....	317
A. El criterio restrictivo .....	317
B. El criterio amplio .....	319
a. Derechos disponibles e indisponibles .....	319
b. La facultad de disponer por parte del trabajador .....	320
11. Un agregado: la interpretación objetiva del contrato .....	322
A. La interpretación clásica y la que examina los intereses concretos de las partes .....	322
a. Crítica a la interpretación literal .....	322
b. La interpretación según la común intención .....	323
c. La interpretación y la operación económica .....	324
B. La interpretación objetiva del Prof. Caffera .....	325
C. La interpretación objetiva y el uso general en el método in- terpretativo .....	327
12. Conclusiones del capítulo .....	327

#### *Capítulo XIV*

NATURALEZA JURÍDICA .....	331
1. El art. 2147 califica a la transacción como contrato .....	331
2. Para Narvaja y Peirano Facio es un contrato declarativo .....	332
A. Argumento de esta posición doctrinaria .....	332
B. Su crítica .....	333
3. Para Gamarra es un contrato si crea obligaciones .....	335
4. Para Carnelli es un contrato .....	336
A. El argumento doctrinario .....	336
B. Su crítica .....	337
5. Para Ordoqui la naturaleza puede variar en cada caso .....	339
6. Berdaguer parece afiliarse a la postura mayoritaria .....	340
7. Los distintos criterios de la jurisprudencia nacional .....	340
8. En resumen .....	341

9. La transacción con renunciaciones recíprocas .....	342
A. No es un contrato .....	342
B. Es un negocio dispositivo extintivo .....	344
C. Relevancia de las renunciaciones.....	345
D. Las renunciaciones en la transacción son irrevocables .....	346
10. La transacción con reconocimientos recíprocos .....	347
A. La tesis declaracionista y sus críticas .....	347
a. La posición de Peirano Facio .....	347
b. La crítica de Gamarra .....	347
c. Otros comentarios contrarios a la declaratividad.....	348
B. Un negocio de fijación de la situación jurídica preexistente .....	349
C. Un negocio declarativo tendría contenido constitutivo .....	351
a. Exposición de la doctrina .....	351
b. Los reconocimientos recíprocos y la nueva situación .....	352
11. ¿La transacción con recíprocos reconocimientos es un negocio declarativo?.....	353
A. Confusión entre negocio declarativo y mutuos reconocimientos.....	353
B. La ficción legal acerca de la declaratividad .....	354
C. Modificación: los sujetos se reconocen la cotitularidad de un derecho .....	355
D. La importancia de la legitimación para disponer que exige el art. 2148.....	355
a. La voluntad de disposición.....	355
b. El poder de disposición es incompatible con la tesis declarativa .....	356
E. El recíproco reconocimiento determina la existencia de obligaciones.....	357
a. La obligación de respetar el acuerdo .....	357
b. El art. 2160 y el nacimiento de obligaciones.....	358
c. Recapitulando .....	359
12. ¿La transacción importa título para transferir derechos? .....	360
A. El art. 2160 .....	360
B. Para Carnelli este subtipo de transacción no es título.....	360
C. La transacción como título hábil .....	361

13. La transacción que combina renunciaciones y reconocimientos recí- procos .....	362
14. La transacción mixta o compleja .....	364
15. Conclusiones del capítulo.....	364

*Capítulo XV*

CUMPLIMIENTO DE LA TRANSACCIÓN.....	367
1. Nociones generales.....	367
2. Naturaleza jurídica y efectos del cumplimiento .....	368
3. El cumplimiento inexacto .....	369
4. El cumplimiento en la transacción.....	369
5. La ejecución forzada.....	370
6. Conclusiones del capítulo.....	373

*Capítulo XVI*

INCUMPLIMIENTO Y RESOLUCIÓN DE LA TRANSACCIÓN .....	375
1. Conceptos generales.....	375
2. ¿Es una sanción o un remedio objetivo del incumplimiento?.....	376
A. Los dos criterios.....	376
B. Carácter sancionatorio.....	377
3. Resolución y rescisión del contrato .....	378
4. Solo el incumplimiento grave puede dar lugar a la resolución.....	379
5. Sobre los incumplimientos recíprocos .....	380
6. La eficacia extintiva de la resolución del contrato .....	382
A. Doctrina que considera que se extingue el contrato.....	382
B. Doctrina que considera que se extinguen las obligaciones .....	382
C. El efecto liberatorio .....	383
D. El efecto restitutorio.....	383
E. Principio de simultaneidad de las restituciones .....	384
7. La resolución de la transacción .....	385
A. Consideraciones generales.....	385
B. La doctrina nacional.....	385
a. No admiten la resolución de la transacción .....	385
b. Admiten la resolución.....	386

c. Admiten la resolución cuando nacen obligaciones.....	387
C. La doctrina extranjera .....	388
a. Quienes no se plantean la resolución de la transacción.....	388
b. Admiten la resolución. ....	
La declaratividad del acuerdo.....	390
D. La jurisprudencia .....	390
E. Retroactividad de los efectos de la resolución de la transac- ción .....	392
8. Transacción respecto a un contrato resuelto por incumplimiento....	392
A. La resolución extingue las obligaciones no el contrato .....	392
B. Transacción respecto a un contrato resuelto y a las restitui- ciones.....	393
9. Admisibilidad de la transacción tras la resolución de un contrato ..	394
A. La resolución del contrato y la readquisición de los derechos ....	394
B. ¿Es admisible la transacción luego de la resolución? .....	396
10. Conclusiones del capítulo.....	397

*Capítulo XVII*

**TRANSACCIÓN Y SANEAMIENTO POR EVICCIÓN Y VICIOS  
OCULTOS .....**

1. Los arts. 2160 y 1702 y el saneamiento en caso de evicción .....	399
2. El saneamiento por evicción .....	400
3. El contenido de la garantía.....	401
4. Obligación de medios, de resultado y de garantía.....	402
A. Obligación de medios y de resultado .....	402
a. Nociones generales .....	402
b. La clasificación y la relación causal.....	403
c. Las críticas y la carga de la prueba .....	404
B. La denominada obligación de garantía .....	404
C. Crítica a la denominada obligación de garantía .....	406
a. La prestación virtual.....	406
b. Fase potencial y actual.....	406
5. La garantía .....	407
6. Responsabilidad y garantía .....	409
7. El saneamiento por evicción como garantía .....	411

8. ¿Por qué el transigente que reconoce un derecho no es garante?.....	412
A. El reconocimiento no implica la transmisión de la posesión .....	412
B. Nuestra doctrina .....	413
9. El saneamiento por evicción y las renunciaciones recíprocas .....	414
10. La garantía se admite en la transacción mixta .....	415
11. La transacción y el saneamiento por vicios ocultos.....	415
A. Ubicación de la garantía por vicios redhibitorios .....	415
B. El régimen de los vicios redhibitorios: las doctrinas .....	417
C. Falta de transmisión y vicios ocultos .....	418
12. Conclusiones del capítulo.....	419

*Capítulo XVIII*

TRANSACCIÓN Y FALTA DE TÍTULO PARA PRESCRIBIR.....	421
1. El art. 2160.....	421
2. ¿La transacción impide adquirir por el modo prescripción? .....	421
3. La prescripción adquisitiva y sus fundamentos .....	422
4. El justo título y la buena fe en la prescripción adquisitiva .....	423
5. El concepto de título para prescribir .....	425
A. El título o causa de la posesión.....	425
B. El título para prescribir .....	426
C. El art. 2160 y el título para prescribir .....	427
6. El significado del «título propio».....	427
A. Criterio adoptado por la doctrina .....	427
B. La falta de título no puede impedir los actos posesorios.....	428
C. El reconocimiento de un derecho no es causa de adquisición .....	429
7. Conclusiones del capítulo.....	429

*Capítulo XIX*

CLÁUSULA PENAL Y PENAS PRIVADAS EN LA TRANSACCIÓN.....	431
1. Generalidades acerca de la cláusula penal.....	431
A. El art. 1363: función punitiva o indemnizatoria.....	431
B. La doctrina mayoritaria y la función punitiva .....	432



C. La doble función indemnizatoria y punitiva .....	433
D. La doble función (posición asumida con el Prof. Elías Man- tero) .....	434
2. La cláusula penal en sede de transacción.....	436
3. El reclamo del cumplimiento forzado de la transacción y la pena.....	437
A. El criterio general.....	437
B. Admisión del reclamo conjunto entre cumplimiento y pena .....	438
C. Crítica al reclamo en procesos independientes .....	439
D. La unidad del procedimiento para ambos reclamos .....	440
4. Penas privadas y transacción .....	441
5. Conclusiones del capítulo.....	442

*Capítulo XX*

LOS DAÑOS Y PERJUICIOS EN LA TRANSACCIÓN.....	443
1. La obligación indemnizatoria .....	443
A. El incumplimiento de cualquier obligación.....	443
B. La responsabilidad contractual como fuente de obligaciones .....	443
C. La responsabilidad personal y la obligación indemnizatoria.....	444
2. Los daños y perjuicios .....	444
A. Generalidades .....	444
B. El daño resarcible.....	445
C. Límites del daño resarcible, nuestra jurisprudencia.....	447
D. El daño emergente.....	448
E. El lucro cesante .....	449
F. La pérdida de la chance .....	451
a. Fracción de la ganancia esperada.....	451
b. Probabilidad de certeza .....	452
c. El nexo causal y la liquidación de la chance .....	452
3. El daño moral .....	453
A. Los dos criterios.....	453
B. Admisión en materia contractual y su liquidación.....	454
4. La transacción y los daños y perjuicios .....	455
A. En qué tipo de transacción se admite la obligación indemni- zatoria .....	455

B. El cúmulo de la pena con la obligación reparatoria .....	456
C. El criterio que sostuvimos con el Prof. Mantero .....	457
5. Conclusiones del capítulo.....	457

*Capítulo XXI*

LA TRANSACCIÓN MIXTA O COMPLEJA.....	459
1. La transacción típica o pura y la transacción mixta o compleja.....	459
A. La transacción típica.....	459
B. La transacción mixta o compleja .....	459
a. El concepto dogmático .....	459
b. De manera ejemplificativa .....	460
2. Creadora de obligaciones de transmitir derechos .....	461
3. La inclusión de la obligación de transferir o constituir dere- chos .....	462
4. La transacción mixta como título.....	463
5. La transacción mixta como título (continuación) .....	464
6. La publicidad registral en la transacción .....	466
A. La publicidad registral declarativa (la inoponibilidad).....	466
B. La inoponibilidad.....	467
C. ¿La inscripción puede ser un modo de adquirir? .....	468
D. Resumen .....	470
7. La transacción mixta admite cualquier tipo de cláusula .....	471
8. Transacción mixta y coligamiento negocial .....	472
A. Las recíprocas concesiones y el coligamiento.....	472
B. La jurisprudencia .....	473
C. La transacción y la teoría sistémica .....	474
9. Conclusiones del capítulo.....	475

*Capítulo XXII*

TRANSACCIÓN DIVISORIA O PARTICIÓN TRANSACCIONAL.....	477
1. La partición .....	477
2. Efecto declarativo y retroactivo de la partición.....	478
A. El art. 1151 y la explicación de Irureta Goyena (h).....	478
B. La posición de Vaz Ferreira: declarativa y retroactiva .....	478

C. Para Carozzi y Arezo es declarativa y retroactiva .....	479
3. La transacción divisoria o partición transaccional.....	480
A. Concepto.....	480
B. La jurisprudencia .....	482
4. Diferencia entre la partición y la transacción divisoria.....	482
5. Lesión en la partición.....	483
6. No se admite la lesión en la transacción divisoria .....	485
A. La interpretación del art. 1165.....	485
B. En qué momento se puede celebrar.....	486
C. No procede la lesión.....	487
7. La declaratividad y retroactividad .....	487
8. El convenio particionario y la transacción.....	488
A. El convenio particionario, validez o nulidad.....	488
B. Validez del convenio particionario en instrumento privado (continuación) .....	490
C. La Suprema Corte admitió la validez .....	491
D. Se admite la ejecución forzada específica.....	492
E. El convenio particionario y la transacción divisoria .....	492
10. Conclusiones del capítulo.....	493

*Capítulo XXIII*

LA TRANSACCIÓN NOVATIVA, CONSERVATIVA Y EL NEGOCIO MODIFICATIVO.....	495
1. Concepto y diferencias entre transacción novativa y transac- ción simple .....	495
2. Transacción novativa y no novativa.....	496
3. Fuente de un nuevo negocio .....	497
4. El <i>animus novandi</i> .....	499
5. Prueba del <i>animus novandi</i> .....	500
6. Efectos y resolución de la transacción novativa .....	501
7. La transacción novativa y el contrato nulo.....	502
8. La transacción conservativa o conservadora .....	503
9. Transacción y negocio modificativo .....	505
A. El negocio modificativo.....	505
B. Particularidades del negocio modificativo.....	505

C. La transacción y el negocio modificativo.....	507
D. Diferencias con la transacción novativa.....	508
10. Conclusiones del capítulo.....	510

*Capítulo XXIV*

LA TRANSACCIÓN CON PLAZO O CONDICIÓN.....	513
1. Los requisitos accidentales del contrato .....	513
2. La condición.....	514
A. Nociones generales .....	514
B. Las diversas maneras de entender la condición .....	515
3. El plazo del contrato y de la obligación.....	516
4. La condición y el plazo en el negocio de transacción .....	517
5. Conclusiones del capítulo.....	519

*Capítulo XXV*

LA TRANSACCIÓN Y EL COLIGAMIENTO CONTRACTUAL.....	521
1. El coligamiento negocial .....	521
2. El coligamiento y la operación económica.....	522
A. La función económica de cada contrato.....	522
B. La operación económica unitaria en el coligamiento negocial ....	523
C. La causa unitaria del coligamiento .....	524
D. Una síntesis entre coligamiento y operación económica .....	526
3. El coligamiento negocial y la transacción .....	527
4. Conclusiones del capítulo.....	529

*Capítulo XXVI*

CONCILIACIÓN Y TRANSACCIÓN.....	531
1. La conciliación .....	531
2. Distinción entre conciliación y transacción .....	531
3. La conciliación previa y la intraprocesal .....	533
4. Homologación judicial y acto complejo.....	534
5. Transacción judicial y extrajudicial .....	535
6. La conciliación administrativa en materia laboral .....	536

A. Las diferentes leyes que previeron la conciliación administrativa .....	536
B. Cómo califica la jurisprudencia a los acuerdos celebrados.....	537
7. Conclusiones del capítulo.....	538

*Capítulo XXVII*

SENTENCIA Y TRANSACCIÓN.....	541
1. La equiparación entre sentencia y transacción .....	541
A. La inmutabilidad.....	541
B. La «autoridad y la «eficacia» de la cosa juzgada».....	542
C. Posición crítica a la autoridad o eficacia de la cosa juzgada .....	544
a. El art. 2161 y su crítica .....	544
b. La irrevocabilidad a través de las renunciaciones recíprocas .....	544
c. Diferencia entre autoridad y eficacia de la cosa juzgada .....	545
2. Aplicación por la jurisprudencia.....	547
A. Generalidades.....	547
B. Diferencias entre los arts. 2161 CC y 224 CGP .....	548
3. Diferencias entre transacción y sentencia .....	548
4. La transacción no tiene efecto declarativo.....	550
5. La transacción con miras a la nueva situación.....	552
6. La transacción aprobada por sentencia .....	554
7. La transacción como título ejecutivo o de ejecución .....	555
A. Como título ejecutivo.....	555
B. Como título de ejecución .....	555
C. La jurisprudencia: título ejecutivo o de ejecución .....	556
8. Aplicación de astreintes.....	557
9. Conclusiones del capítulo.....	557

*Capítulo XXVIII*

RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL EN LA TRANSACCIÓN..	559
1. Conceptos generales.....	559
A. Nociones previas.....	559
B. En qué casos se aplica.....	559
C. El abuso de derecho.....	560

D. El perjuicio que genera .....	561
2. Naturaleza jurídica .....	561
A. Régimen de la responsabilidad extracontractual o contractual	561
B. La postura anticontractualista .....	562
C. Críticas. Se trata de una obligación legal de buena fe .....	563
D. Continuación: críticas a la posición anticontractualista .....	564
E. Superación de los conceptos de «interés negativo» y «positivo» ..	565
3. Aplicación a la transacción simple .....	566
A. En los distintos tipos de transacción .....	566
a. Transacción simple con renunciaciones recíprocas .....	566
b. Transacción simple con reconocimientos recíprocos .....	567
c. Conclusiones .....	568
B. Un reexamen a la responsabilidad precontractual .....	568
a. Su aplicación a la transacción simple .....	568
b. La vigencia del principio general de buena fe en la transacción simple .....	569
c. Aplicación a la transacción mixta o compleja .....	570
4. La jurisprudencia y la propuesta de transacción y admisión de culpa .....	570
A. La propuesta de transacción como reconocimiento de lo debido .....	570
B. La transacción no puede interpretarse como admisión de culpa .....	571
5. Conclusiones del capítulo .....	572

### *Capítulo XXIX*

TRANSACCIÓN Y DERECHOS INDISPONIBLES .....	573
1. Derechos indisponibles por la transacción .....	573
2. Consecuencias de la citada indisponibilidad .....	575
3. Derechos indisponibles y objeto ilícito .....	575
4. Indisponibilidad absoluta: objeto ilícito y falta de poder normativo negocial .....	577
5. Las situaciones de indisponibilidad relativa .....	578
6. Transacción respecto de pensiones alimenticias atrasadas .....	580
7. Conclusiones del capítulo .....	580

*Capítulo XXX*

LA TRANSACCIÓN PÚBLICA.....	583
1. Nociones generales.....	583
2. Las características del contrato administrativo.....	586
3. La cuestionada transacción administrativa.....	587
A. Los antecedentes.....	587
B. La doctrina.....	588
C. El art. 464 de la ley 15.903.....	588
4. Las disposiciones excepcionales que se invocan.....	590
5. La opinión de la doctrina especializada.....	591
A. Un criterio amplio.....	591
B. El criterio restrictivo.....	592
6. Los poderes implícitos y el art. 2152.....	593
7. Requisitos de legitimidad en la transacción.....	594
8. Transacción de las personas públicas no estatales y otras situa- ciones.....	595
9. Conclusiones del capítulo.....	596
 REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS.....	 597
Revistas.....	613