

ÍNDICE

Presentación a la segunda edición	7
Introducción	9

Capítulo Primero

MÁS ALLÁ DE LA LEY	13
A. Evolución de la interpretación jurídica	13
B. Teoría de la justicia	25
1. Teorías cognoscitivas	26
1.1. Naturalismo	26
1.2. Racionalismo	27
1.3. Intuicionismo	28
2. Teorías no cognoscitivas	28
2.1. Teorías voluntaristas	28
2.2. Teoría emotivista	29
3. Contenido de la justicia	30
3.1. Justicia Legal	31
3.2. Justicia Distributiva	31
3.3. Justicia Conmutativa	32
3.4. Justicia como ideología	33
C. Instituciones creadas por la doctrina jurídica que atenúan el mandato del derecho objetivo	37
1. Teoría del “abuso del derecho”	38
2. Teoría del “fraude a la ley”	38
3. Teoría de la “imprevisión”	38

4. Teoría del “acto propio”	39
5. Teoría del “abuso circunstancial”	39
D. El derecho subjetivo	42
1. Teoría de la voluntad	47
2. Teoría del interés	47
3. Teoría del derecho subjetivo como voluntad e interés jurídicamente reconocidos	48
4. Teoría del derecho subjetivo como aspecto del derecho objetivo	49
E. Determinación del interés jurídicamente protegido	53
F. Sanción del abuso	55

Capítulo Segundo

EL “ACTO ABUSIVO”

A. Relación jurídica	59
B. Ejercicio del derecho subjetivo	63
C. Ruptura del equilibrio	65
D. Acto abusivo como pretensión de servirse de la alteración del escenario fáctico y la ruptura del equilibrio original	68
E. Elementos del “acto abusivo”	74
1. Existencia de un derecho subjetivo	74
2. Existencia de una “pretensión” o de una “prestación” fundada en el ejercicio de un derecho subjetivo	74
3. La pretensión o prestación que se reclama no corresponde a la satisfacción del “interés jurídicamente protegido” o bien lo excede y sobrepasa ...	74
4. Que no se trate de aquellos casos en que el “interés protegido” está dimensionado en la norma misma	75
5. Daño patrimonial al obligado o sujeto pasivo	75
F. El “acto abusivo” puede tomar diversas formas	76
1. “Abuso del derecho”	76
2. “Abuso circunstancial”	78
3. “Abuso de posición”	85
4. “Abuso de contratación”	92
G. El abuso como acto antifuncional	100
H. Descripción de la trama jurídica	101
I. Conclusiones	104

Capítulo Tercero	
EL “ABUSO DEL DERECHO”	107
A. Antecedentes históricos	107
B. ¿Puede abusarse del derecho?	118
C. Reconocimiento positivo del “abuso del derecho”	126
D. El ocaso del derecho subjetivo	131
E. Derechos subjetivos absolutos (o incausados) y relativos (o causados)	138
F. Naturaleza de los ordenamientos normativos	142
G. Criterios para calificar los casos de “abuso del derecho”	146
1. Criterio subjetivo	146
2. Criterio objetivo	150
3. Criterio ecléctico	154
4. El abuso como exceso o desviación del interés	156
H. Naturaleza jurídica del acto abusivo	159
1. Licitud e ilicitud del acto abusivo	159
2. El perjuicio en el acto abusivo	168
3. El acto abusivo surge del ejercicio de un derecho subjetivo y lesiona un interés no tutelado	170
I. Abuso por exceso o desviación del interés jurídicamente protegido en el derecho subjetivo	175
J. Análisis de las normas jurídicas inspiradas en el concepto del “abuso del derecho”	181
K. Análisis de la jurisprudencia	196
L. A modo de conclusiones	301

Capítulo Cuarto	
EL “ABUSO CIRCUNSTANCIAL”	309
A. Planteamiento del problema	309
B. Nulidad, resolución, caducidad, resciliación, retrocesión y otras causales de extinción o modificación de una relación jurídica	316
C. Relación jurídica y “situación jurídica intersubjetiva”	320
D. Presupuestos específicos del “abuso circunstancial”	322
1. Extinción o modificación de una “situación jurídica intersubjetiva”	322
2. Existencia de efectos jurídicos irreversibles que alteran la valorización económica de las cosas que fueron objeto de la relación jurídica y que quedaron comprendidas en la “situación jurídica intersubjetiva”	322

3. Principio de responsabilidad en la extinción o modificación de la “situación jurídica intersubjetiva”	323
4. Vinculación jurídica entre el sujeto que sufre el perjuicio y el que procura el beneficio, así sea que los efectos irreversibles impliquen a quienes forman parte de la relación o a terceros integrados a la “situación jurídica intersubjetiva”	324
5. Relación causal entre el ejercicio del derecho subjetivo por medio del cual se extingue o se modifica una “situación jurídica intersubjetiva” y el aprovechamiento de los efectos irreversibles que subsisten luego de la extinción o modificación de la misma	325
E. Definición	326
F. Principios generales de derecho comprometidos	334
G. Teoría del “abuso circunstancial”	340

Capítulo Quinto

UNA CUESTIÓN DE FONDO

1. Soporte dogmático del “abuso circunstancial”	348
2. Algunas instituciones jurídicas inspiradas en los planteamientos enunciados	351
3. Los intereses como fundamento de la “situación jurídica intersubjetiva” ..	357