

**MARIANO GAGLIARDO**

# **Novación**

*Efectos en los negocios modernos*

**Alteraciones que novan y situaciones que no lo hacen  
Cambios de sujetos. Cesiones. Relaciones accesorias  
Interacción con otras figuras. Jurisprudencia**

*Prólogo de*  
**JORGE HORACIO ALTERINI**

  
**ASTREA**

MARIANO GAGLIARDO

# Novación

*Efectos en los negocios modernos*

Alteraciones que novan y situaciones que no lo hacen  
Cambios de sujetos. Cesiones. Relaciones accesorias  
Interacción con otras figuras. Jurisprudencia

*Prólogo de*

JORGE HORACIO ALTERINI



EDITORIAL ASTREA  
BUENOS AIRES - BOGOTÁ

2014

Gagliardo, Mariano

*Novación* - 1ª ed. - Ciudad Autónoma de Buenos Aires: Astrea, 2014.

288 p.; 23×16 cm.

ISBN 978-987-706-032-4

1. Derecho. 2. Obligaciones. I. Título

CDD 346.02

© EDITORIAL ASTREA SRL

Lavalle 1208 - (C1048AAF) Ciudad de Buenos Aires

(54-11) 4382-1880 - 0800-345-ASTREA (278732)

[www.astrea.com.ar](http://www.astrea.com.ar) - [editorial@astrea.com.ar](mailto:editorial@astrea.com.ar)

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

I M P R E S O E N L A A R G E N T I N A

## ÍNDICE GENERAL

<i>Prefacio</i> .....	VII
<i>Proemio</i> .....	IX

### CAPÍTULO PRIMERO

#### INTRODUCCIÓN

##### A) CONSIDERACIONES GENERALES

§ 1. Antecedentes .....	1
§ 2. Cambio de objeto, causa y novación .....	2
§ 3. Ámbito de la novación .....	3
§ 4. Fuentes .....	6
§ 5. Especies .....	6
§ 6. Alcances .....	7
§ 7. Aplicaciones .....	7

##### B) VÍNCULO JURÍDICO. OBLIGACIÓN Y NOVACIÓN

§ 8. La cuestión .....	7
§ 9. Acerca del estudio de la novación .....	9
§ 10. Obligación y novación. Evolución .....	11
a) Ausencia de un sujeto activo (acreedor) o pasivo (deudor) en una relación jurídica .....	12

	b) Quid del contenido de la obligación .....	13
	c) ¿Es la obligación en su cabal concepción un deber jurídico? .....	14
	d) Quid del crédito a efectivizar a un tercero .....	14
§ 11.	Indeterminación obligacional y connotación de la novación .....	15

### **C) NOTICIA HISTÓRICA DE LA NOVACIÓN**

§ 12.	Consideraciones generales .....	16
§ 13.	Evolución .....	18
§ 14.	Conclusiones comparativas .....	25

### **D) PERFIL DE LA NOVACIÓN**

§ 15.	Introducción .....	26
§ 16.	Novación originaria y otras figuras de actualidad ..	27
§ 17.	A modo de síntesis .....	29

## **CAPÍTULO II**

### **CARACTERIZACIÓN**

#### **A) CONCEPTO**

§ 18.	Bases del instituto .....	35
§ 19.	Esencia de la novación .....	40
§ 20.	Interdependencia novatoria .....	42
§ 21.	Sentido funcional de la novación .....	43

#### **B) CLASES DE NOVACIÓN**

§ 22.	Sistematización .....	44
§ 23.	Panorama del tema .....	45
§ 24.	Especies de novación .....	46
	a) Subjetiva por cambio de acreedor .....	46
	1) Particularidad de la novación subjetiva en el régimen laboral .....	46
	2) Novación subjetiva y transferencia del contrato .....	47

3)	Quid de novación (laboral) en el pago de salarios prescriptos .....	47
b)	Subjetiva por cambio de deudor .....	47
c)	Expresa y tácita .....	47
d)	Objetiva .....	49
e)	Causal .....	50
f)	Mixta .....	51
g)	Por cambio de naturaleza o de vínculo jurídico .....	52
h)	Modificativa .....	52
i)	Legal .....	53
j)	Temporal y otras contingencias .....	53
§ 25.	Criterio de la doctrina .....	55
§ 26.	La novación objetiva en particular .....	56
a)	Noción .....	57
b)	Límites de la modificación obligacional .....	58
c)	Acerca de la novación objetiva extintiva .....	59
§ 27.	Quid de la novación legal. Novación concursal ...	60

### C) ALTERACIONES QUE MOTIVAN NOVACIÓN

§ 28.	Planteo del tema .....	63
§ 29.	Alteración en el objeto .....	63
§ 30.	Estipulación de agregar o suprimir una condición resolutoria o supresión de un cargo .....	63
§ 31.	Cuenta corriente mercantil .....	63
§ 32.	Alteración contractual .....	64
§ 33.	Cambio que afecta a la causa o fuente generadora de la obligación primitiva .....	65
§ 34.	Cambio de una obligación (o crédito) civil en comercial, o viceversa .....	66
§ 35.	Alteración en el sujeto .....	66

### D) ALTERACIONES QUE NO PRODUCEN NOVACIÓN

§ 36.	Introducción .....	67
§ 37.	Estipulaciones relacionadas con la naturaleza del contrato .....	67
§ 38.	Estipulaciones relacionadas con la variación del canon locativo .....	71
§ 39.	Cláusulas relativas al "quantum" de la deuda o intereses adeudados .....	71

§ 40.	Cláusulas atinentes al tiempo de cumplimiento de la obligación .....	73
§ 41.	Estipulaciones relativas a la documentación involucrada .....	73
§ 42.	Cláusulas relativas a modalidades de la novación .....	74
§ 43.	Estipulaciones vinculadas a accesorios de la obligación .....	74
§ 44.	Cláusulas referentes al lugar de cumplimiento de la prestación .....	75
§ 45.	Estipulaciones relacionadas con el modo de ejecutar la obligación .....	75
§ 46.	Agregación o supresión de un cargo sin carácter de condición resolutoria .....	75
§ 47.	Agregación o supresión de garantías .....	76
§ 48.	Quid de la entrega de documentos en pago .....	76
§ 49.	Quid de las obligaciones condicionales .....	76
§ 50.	Presunto acuerdo novatorio ante el cambio de título formal .....	77

### CAPÍTULO III

#### ESTRUCTURA GENÉRICA DE LA NOVACIÓN

§ 51.	Introducción .....	79
§ 52.	Trascendencia de la novación. Contingencias .....	80
§ 53.	Elementos constitutivos de la novación .....	83
a)	Preexistencia de una obligación anterior .....	84
b)	La nueva obligación .....	88
1)	Obligación pura y simple .....	89
2)	Obligación condicional .....	90
c)	Voluntad de novar. Antecedentes y aplicaciones .....	93
1)	Incompatibilidad de relaciones jurídicas y novación .....	95
2)	Esencia del "animus novandi" .....	96
3)	Recaudos estructurales de la novación .....	98
d)	Capacidad y legitimación .....	100
e)	Alcances en las especies novativas .....	102
§ 54.	Quid de la extinción de la obligación primitiva y creación de una segunda. Contenido y diversidad de alcances .....	103
a)	Creación de una segunda obligación .....	103

b) Diversidad de efectos obligacionales. Extinción y constitución (modificación y novación) .....	105
c) Quid del sinalagma novativo .....	106

## CAPÍTULO IV

### CAMBIOS DE SUJETOS EN LA RELACIÓN OBLIGATORIA. FIGURAS AFINES

§ 55. Consideraciones generales .....	109
§ 56. "Expromissio" .....	110
a) Expromisión simple .....	111
b) Expromisión novatoria .....	111
§ 57. Delegación .....	112
a) Clases .....	114
b) Notas sobresalientes .....	116
1) Tripolaridad .....	116
2) Externalidad de la causa .....	116
3) "Iussus" o impulso del delegante .....	116
4) Delegación de deuda y novación .....	116
§ 58. Asunción de deuda .....	117
a) Modalidades .....	118
1) Acumulativa .....	119
2) De cumplimiento .....	119
3) Por expromisión .....	119
4) Por contrato entre deudores ratificados por el acreedor .....	120
b) Alcances .....	120
c) Asunción de deuda cumulativa y alteración objetiva de obligación. Jurisprudencia comparada .....	121
§ 59. Cesión del contrato .....	123
a) Caracterización .....	124
b) Contrato de cesión y cesión de contrato .....	125
c) Notificación de la cesión .....	126
d) Asunción de deuda y cesión de contrato .....	126
e) Transmisión de deudas y novación .....	127
f) Clases .....	128
1) Con liberación del cedente .....	128
2) Sin liberación del cedente .....	128
g) Efectos .....	128
h) Cesión de contrato y doble negocio de cesión de crédito y asunción de deuda .....	129
i) Cesión de contrato y novación subjetiva .....	129



§ 60.	Cesión de créditos en garantía .....	129
§ 61.	Cesión de créditos .....	129
	a) Caracterización .....	130
	b) Clases .....	130
	c) Sujetos .....	131
	d) Límites .....	131
	e) Objeto .....	132
§ 62.	Cesión de crédito litigioso .....	135
§ 63.	Pago con subrogación .....	136
	a) Subrogación y cesión de créditos .....	138
	b) Subrogación y novación .....	141
	c) Subrogación legal y subrogación convencional ..	141
	d) Subrogación legal .....	141
	e) Subrogación convencional por el acreedor .....	144
	f) Subrogación convencional por acuerdo con el deudor .....	144
	g) Efectos .....	146
	h) Limitaciones .....	147
	i) Subrogación parcial .....	148
§ 64.	Quid del consentimiento liberatorio del deudor ...	148
§ 65.	Insolvencia del nuevo deudor. Incidencia en la relación jurídica .....	148

## CAPÍTULO V

### NOVACIÓN MODIFICATIVA Y ALTERACIÓN DE LA RELACIÓN JURÍDICA

§ 66.	Consideraciones generales .....	151
§ 67.	Novación y modificación .....	152
§ 68.	Novación modificativa .....	155
§ 69.	Casuística .....	161
§ 70.	Alteración objetiva convencional .....	162

## CAPÍTULO VI

### RELACIONES ACCESORIAS EN LA NOVACIÓN

§ 71.	Introducción .....	165
§ 72.	Quid de la accesoriedad .....	165

§ 73.	Interdependencia obligacional .....	168
§ 74.	Especies de accesoriedad .....	168
§ 75.	Excepciones de especie. Quid de la obligación principal .....	169
§ 76.	Obligaciones secundarias .....	169
§ 77.	Modificación de obligaciones y derechos accesorios .....	170
§ 78.	Accesoriedad: alcances .....	173

## CAPÍTULO VII

### RELACIÓN CON OTRAS FIGURAS

#### A) DACIÓN EN PAGO

§ 79.	Planteo del tema .....	175
§ 80.	Metodología legal .....	175
§ 81.	Acepción y otras precisiones conceptuales .....	176
§ 82.	Causa y dación en pago .....	177
§ 83.	Supuestos .....	178
	a) Identidad del pago .....	178
	b) Libertad de convenciones .....	178
	c) La nueva prestación debe cumplirse "pro soluto" .....	179
	d) Esencia jurídica .....	180
§ 84.	Diferencias del pago, novación y dación en pago ..	180
	a) Aceptaciones del pago .....	180
	b) Función .....	181
	1) Efecto extintivo .....	183
	2) Efecto satisfactivo .....	183
	3) Efecto liberatorio .....	183
	c) Pago heteroeficaz. Quid de la novación .....	184
	d) Naturaleza jurídica del cumplimiento .....	185
	1) Como negocio jurídico unilateral .....	185
	2) Como negocio jurídico bilateral .....	185
	3) Teoría del hecho jurídico .....	186
	4) El acto jurídico como una categoría independiente .....	186
	5) El cumplimiento como "acto debido" .....	188
	6) El cumplimiento como simple acto jurídico ..	188
	e) Novación objetiva .....	188
	f) La dación en pago .....	189

§ 85.	Alcances de la novación objetiva .....	190
	a) Como modo de extinción de las obligaciones distinto de la dación en pago .....	190
	b) Dación en pago como subrogado del cumpli- miento .....	190
§ 86.	Conclusiones .....	191

### **B) RECONOCIMIENTO DE DEUDA**

§ 87.	Consideraciones generales .....	192
§ 88.	Acepciones legales .....	193
§ 89.	Efectos .....	193
§ 90.	Ámbito .....	194
§ 91.	Reconocimiento y novación .....	196

### **C) TRANSACCIÓN**

§ 92.	Antecedentes .....	197
§ 93.	Finalidad .....	198
§ 94.	Esencia .....	199
§ 95.	Ámbito de la transacción. Alcances en la novación	201
	a) Aplicaciones en la novación .....	201
	b) Otras relaciones jurídicas posibles .....	203
	c) Transacción, novación y solidaridad legal .....	204
	d) Afinidades conceptuales .....	208

### **D) DERECHO DE SOCIEDADES COMERCIALES Y NOVACIÓN**

§ 96.	El esquema asociativo .....	209
§ 97.	La sociedad comercial como contrato .....	211
§ 98.	Autonomía privada. Significación .....	212
§ 99.	Acerca de la novación .....	213
§ 100.	La novación en la esfera del derecho societario ..	214
	a) Fusión de sociedades .....	214
	b) Transformación societaria .....	214
	c) Otras derivaciones societarias .....	214

### **E) DERECHO HIPOTECARIO Y NOVACIÓN**

§ 101.	Derecho real de garantía .....	215
§ 102.	Derecho de hipoteca. Causa jurídica .....	215

§ 103.	Caracteres .....	219
§ 104.	Quid de las obligaciones garantizables .....	219
§ 105.	Hipoteca y modalidad condicional .....	221
	a) En los recaudos constitutivos .....	221
	b) Quid de la obligación condicional .....	222
	c) Propiedad condicional .....	222
	d) Créditos que garantizan .....	222
§ 106.	Contrato y derecho real .....	222
§ 107.	Hipoteca y accesoriedad .....	224
	a) Alcances de la accesoriedad. Novación .....	226
	b) Atribución de la hipoteca al nuevo crédito en caso de novación .....	226
	c) Expromisión perfecta o novación .....	227
	d) Novación legal y letras hipotecarias .....	227
	e) Incidencia de la obligación principal en la obligación accesoria y viceversa .....	227
§ 108.	Extinción de la hipoteca .....	228
	a) Oportunidad en la extinción de la obligación hipotecaria .....	229
	b) Efectos de la novación .....	230

## CAPÍTULO VIII

### EFFECTOS DE LA NOVACIÓN

§ 109.	Acerca del convenio novatorio .....	233
§ 110.	Efectos contemplados en distintos preceptos del Código Civil .....	235
	a) Onerosidad de la "causa novandi" .....	235
	b) Libertad de formas en el contrato de novación .....	236
	c) Pago por entrega de bienes .....	236
	d) Extinción de la hipoteca .....	237
	e) Usufructo de créditos .....	237
	f) Solidaridad y novación .....	237
	1) Solidaridad activa .....	238
	2) Solidaridad pasiva .....	238
	g) Deuda de juego y novación .....	238
	h) Poder especial para extinguir obligaciones por novación .....	238
	i) Obligaciones divisibles y novación .....	239
	j) Obligaciones indivisibles y novación. Trascendencia .....	239

§ 111.	Efectos previstos en la sección normativa específica .....	240
a)	Obligación condicional y obligación pura y simple .....	240
b)	Obligación solidaria y obligación invisible ....	240
c)	Obligación mancomunada transformada en solidaria .....	240
d)	Novación subjetiva .....	240
e)	Novación y causa jurídica .....	241
f)	Nulidad de obligación y novación .....	241
g)	Obligación sujeta a condición y novación ....	242
h)	Obligación natural y novación .....	243
i)	Extinción de accesorios de la obligación principal .....	244

## CAPÍTULO IX

### PERSPECTIVAS DE LA NOVACIÓN

#### A) SUPERVIVENCIA DE LA NOVACIÓN

§ 112.	Consideraciones generales .....	247
§ 113.	Las nuevas instituciones .....	247
§ 114.	Opinión de Clemente de Diego .....	249
§ 115.	Conclusiones parciales .....	250

#### B) PROYECTOS DE REFORMAS LEGISLATIVAS

§ 116.	Antecedentes .....	251
§ 117.	Proyecto de Código Civil y Comercial de la Nación	252
a)	Especies de novación .....	253
b)	Circunstancias obstativas de la novación .....	253
1)	Modificaciones que no importan novación	253
2)	Circunstancias de la obligación anterior ...	253
3)	Circunstancias de la nueva obligación .....	255
c)	Otros supuestos .....	255
d)	Novación por cambios de sujetos de la relación .....	256
e)	Efectos .....	256
	<i>Bibliografía</i> .....	257