

FERNANDO
HINESTROSA

TRATADO DE LAS OBLIGACIONES II
DE LAS FUENTES DE LAS OBLIGACIONES:
EL NEGOCIO JURÍDICO
VOL. I

UNIVERSIDAD EXTERNADO DE COLOMBIA



Prólogo	33
---------	----

PRIMERA PARTE
CONCEPTO Y FORMACIÓN DEL NEGOCIO JURÍDICO

INTRODUCCIÓN
GENERALIDADES

SECCIÓN PRIMERA

Las fuentes de las obligaciones	43
---------------------------------	----

1. Concepto de fuente de obligaciones	45
2. Su determinación y clasificación a través del tiempo	46
3. Las primeras expresiones de la autonomía privada	50
4. Contrato y delito como fuentes primarias de obligaciones	51
5. Aparición de nuevas categorías	52
6. El sistema de fuentes en el derecho común	53
7. Las fuentes de las obligaciones en DOMAT y POTHIER	55
8. Las fuentes de las obligaciones en el <i>Code civil</i>	56
9. Las fuentes de las obligaciones en el código civil	56
10. Discusión en torno a la clasificación de las fuentes	58
11. Clasificaciones varias	60
12. Las fuentes de las obligaciones en códigos posteriores	62
13. Hacia una clasificación	63
14. Propuesta de clasificación	65
15. El negocio jurídico	65
16. El daño resarcible	66
17. El enriquecimiento sin causa	67
18. Los hechos jurídicos varios	68
19. Importancia de una clasificación	69

SECCIÓN SEGUNDA

Modificaciones de la situación jurídica	71
---	----

20. Adquisición y pérdida de derechos	73
21. Adquisición originaria y adquisición derivada	74
22. Adquisición originaria o a título originario	74

23.	La legitimación por apariencia	77
24.	Adquisición derivada	79
25.	Adquisición <i>mortis causa</i> o por acto entre vivos	80
26.	Transferencia de efectos “reales”	80
27.	Título traslativo y título constitutivo	80
28.	Importancia de las distinciones	82
29.	Sucesión. Título universal y título singular	82
30.	Las llamadas donaciones “a título universal”	84
31.	Pérdida de los derechos	85
32.	Cesación del derecho	85
33.	Extinción	86
34.	Renuncia	86
35.	Transmisión	86

SECCIÓN TERCERA

Ubicación del negocio jurídico dentro de las figuras afines	89
---	----

36.	El hecho jurídico	91
37.	Clasificaciones de los hechos jurídicos	93
38.	Hechos positivos y hechos negativos	94
39.	Hechos simples y hechos complejos	94
40.	Hechos instantáneos y hechos continuados	95
41.	Hechos constitutivos, hechos modificativos y hechos extintivos	95
42.	Hechos en sentido lato y en sentido estricto	96
43.	Diferenciación entre hecho y acto	97
44.	Hecho jurídico: acontecer, natural o humano, tomado como mero suceso	100
45.	Acto jurídico	101
46.	Clasificación de los actos jurídicos	102
47.	Actos lícitos e ilícitos	102
48.	Actos y negocios jurídicos	103
49.	Diferencia entre las dos nociones	106
50.	Razón de ser de la diferencia	108
51.	La particular naturaleza dinámica del negocio jurídico	109

SECCIÓN CUARTA

De la autonomía privada	113	
52.	Autonomía	115
53.	Autonomía negocial	115

54.	Sentido de la autonomía privada	117
55.	Concepto de autonomía negocial	120
56.	La autonomía negocial o dispositiva	121
57.	Función social de la autonomía privada	123
58.	Ticipidad del negocio jurídico	125
59.	Solidarismo y función social de los derechos	130
60.	El reconocimiento jurídico de la autonomía privada	135
61.	Desarrollo histórico	140
62.	Surgimiento del voluntarismo	143
63.	Teoría de la voluntad (<i>Willenstheorie</i>)	146
64.	Voluntad interna, voluntad real	150
65.	Teoría de la declaración (<i>Erklärungstheorie</i>)	152
66.	Proyecciones de las teorías de la voluntad y de la declaración	155
67.	Teoría de la solidaridad social	157
68.	Teoría de la responsabilidad	158
69.	Teoría de la confianza	159
70.	Mérito de las doctrinas voluntaristas	162
71.	Las teorías positivistas del contrato	165
72.	Voluntad y autonomía privada en Kelsen	165
73.	La teoría preceptiva	168
74.	Negación de la autonomía. La posición de ROUHETTE	171
75.	Teoría de lo útil y lo justo	171
76.	El análisis económico del derecho	173
77.	Autonomía 'de la racionalidad'	175
78.	El negocio jurídico como mero supuesto de hecho	176
79.	Autonomía normativa y autonomía dispositiva	177
80.	La autonomía negocial en el derecho antiguo	178
81.	Orientación política y filosófica de la autonomía privada	179
82.	Autonomía privada y Constitución Política	179
83.	Crisis de la autonomía privada	181
84.	Intervencionismo del Estado	185
85.	Nuevas orientaciones	188
86.	Leyes especiales. Descodificación. Recodificación	192
87.	¿La muerte del contrato?	200
88.	La 'desregularización'	211
89.	¿Hacia un nuevo orden contractual?	211
90.	El contrato como elemento del activo patrimonial	213
91.	La autonomía privada en el derecho internacional privado	214

CAPÍTULO PRIMERO
DEL NEGOCIO JURÍDICO

SECCIÓN PRIMERA

Concepto de negocio jurídico 217

92.	Planteamiento general	219
93.	Antecedentes	221
94.	El negocio jurídico en los ordenamientos	224
95.	Negocio jurídico y autonomía privada	226
96.	¿Renovación del derecho de los contratos?	230
97.	El contrato	232
98.	El contrato como acuerdo o como regulación de relaciones jurídicas	235
99.	El contrato como fuente de obligaciones	235
100.	¿Teoría del negocio jurídico o del contrato?	237
101.	La expresión 'negocio jurídico' en derecho colombiano	242
102.	Frecuencia de la locución 'negocio jurídico' en el código de comercio	244
103.	Estado de la cuestión	244
104.	Perseverancia de la figura de negocio jurídico	251
105.	El porqué de la generalización	253
106.	Crepúsculo y transfiguración del negocio jurídico	257
107.	Tendencia a una armonización de principios	259
108.	El negocio es un acto social	263
109.	El negocio jurídico es un acto de autonomía privada	264
110.	El negocio es un acto de autonomía privada con relevancia jurídica	265
111.	Definición de negocio jurídico	267
112.	Negocio, voluntad y declaración	268
113.	Precedencia del negocio en el ámbito social	270
114.	La disciplina del negocio jurídico	272
115.	Dualidad o unidad de la disciplina de la autonomía negocial	273
116.	Concepto unitario y desagregación	277
117.	Tipicidad legal y tipicidad social del negocio. Atipicidad	278
118.	Competencia dispositiva de los particulares y efectos legales de su regulación	286

SECCIÓN SEGUNDA

Proyecciones de la autonomía privada 295

119.	Proyecciones de la autonomía privada	297
120.	Libertad de contratar	301

121. Contrato impuesto o forzado	302
122. ¿El 'contrato forzado' es un contrato?	306
123. Libertad de rehusarse	306
124. Prohibición general de discriminación	307
125. El 'contrato forzado heterodoxo'	308
126. Contratos excluidos	308
127. Libertad de actuar por conducto de intermediario y de escogerlo	309
128. Libertad de escoger contraparte o destinatario de la asignación	309
129. Libertad de escoger figura	310
130. Libertad de seleccionar el medio de expresión	311
131. Contrato con forma determinada, única o una entre varias	312
132. 'Negocio de voluntad', 'negocio de actuación'	313
133. El 'contrato de hecho'	314
134. Libertad de determinar el contenido	318
135. Exigencia de coherencia y de límites en la determinación del contenido	319
136. Contenido normativamente impuesto	319

SECCIÓN TERCERA

Límites y cargas de la autonomía privada	323
137. Planteamiento general	325
138. Normas imperativas	335
139. Orden público	341
140. Orden público y solidarismo	344
141. Orden público y normas imperativas	346
142. ¿Quién y cómo determina qué es orden público?	350
143. Distintas acepciones o clases de orden público	351
144. Orden público textual y virtual	352
145. Orden público negativo y positivo	355
146. Orden público político	356
147. Orden público económico	358
148. Orden público de dirección	360
149. Orden público de protección social	361
150. Orden público y retrospectividad de la ley	365
151. Orden público internacional	367
152. La regla moral	370
153. Las buenas costumbres	373
154. Contenido de las buenas costumbres	377
155. Variabilidad histórica de las buenas costumbres	378
156. Orden público, buenas costumbres y familia	380

157. Cargas de la autonomía privada	381
158. Carga de legalidad	383
159. Carga de corrección	384
160. Buena fe. Buena fe objetiva	385
161. Carga de diligencia	390
162. Cargas de claridad, precisión y plenitud	391
163. Cargas de advertencia, sagacidad y previsión	392
164. Carga de sinceridad (transparencia)	393
165. Orientación, limitaciones y cargas de la autonomía particular	393
166. Principios generales	394
167. El principio de la buena fe	397
168. Buena fe integradora y buena fe correctora	399
169. Revitalización del principio de buena fe	400
170. Cláusulas generales	402
171. Reglas de comportamiento	405
172. Buena fe y razonabilidad	405
173. La solidaridad contractual	406
174. Los principios de equilibrio, proporcionalidad y exclusión del abuso	408
175. El <i>estoppel</i>	409
176. La <i>Verwirkung</i> (caducidad)	410
177. El principio de coherencia	410
178. <i>Reliance</i> . Confianza –el <i>Vertrauensprinzip</i> –	411

CAPÍTULO SEGUNDO EL NEGOCIO Y LA FORMA

179. Forma como medio de expresión y forma como solemnidad	415
180. Contratos <i>verbis, re, litteris</i> y <i>consensu</i>	418
181. Desarrollo del llamado ‘consensualismo’	421
182. ¿Es el consensualismo un principio general del negocio jurídico?	425
183. Tratamiento de los contratos innominados	429
184. El paso del ‘formalismo’ al ‘consensualismo’	436
185. La regla <i>pacta sunt servanda</i>	445
186. Transmutación del ‘ <i>solus consensus obligat</i> ’	445
187. Libertad de forma	448
188. ¿‘Renacimiento’ del formalismo?	449
189. El negocio y la declaración	453
190. Sentido genuino de ‘declaración’	455
191. Diversas funciones de la declaración	458
192. Declaración recepticia y no recepticia	459

193. Declaración expresa	460
194. Declaración tácita	461
195. Comportamiento	462
196. Conducta concluyente y conducta social o legalmente tipificada	464
197. Conducta mecanizada	467
198. Conducta omisiva	468
199. El silencio como aceptación de una atribución patrimonial gratuita	471
200. Declaración, presunción, ficción	471
201. El negocio y la forma	472
202. Forma libre y forma restringida	473
203. El documento	478
204. El documento informático	480
205. ¿Instrumento público electrónico?	484
206. La firma	485
207. Firma a ruego y huella digital	487
208. Firma electrónica y firma digital	488
209. Solemnidades <i>ad substantiam actus</i>	492
210. Variedades de formas constitutivas	494
211. El escrito como formalidad por razones de seguridad. El instrumento público. La escritura pública	496
212. La forma en el derecho internacional privado	497
213. Negocio documentado y negocio documental	497
214. Formalidades voluntarias o por disposición particular	498
215. La ' <i>no oral modification</i> ' y la ' <i>course of performance doctrine</i> '	504
216. La doctrina del ' <i>course performance</i> '. 'Cláusula de integridad'	506
217. Solemnidades habilitantes y de protección	508
218. Solemnidades y restricciones probatorias	510
219. Privilegio de la prueba documental y restricción de la testimonial	511
220. Objeto y carga de la prueba	512
221. Oponibilidad e inoponibilidad del acto a terceros	515
222. Noción de tercero	516
223. Solemnidades de publicidad	517
224. Formas constitutivas a la vez que de publicidad	519

CAPÍTULO TERCERO
EL SUJETO NEGOCIAL

225. Sujeto y parte	523
226. Parte material y parte formal	525

227. Negocio celebrado bajo nombre supuesto. Negocio celebrado bajo nombre falso. Suplantación	525
228. Contrato bajo nombre falso	526
229. Contrato bajo nombre ajeno	527
230. Atribución de los efectos y validez del contrato bajo nombre ajeno	528
231. Situación de la persona suplantada	530
232. Situación de los terceros subadquirentes	531
233. Contrato bajo nombre falso e interposición de persona	531
SECCIÓN PRIMERA	
Celebración de negocio por persona distinta del interesado	533
234. Sustitución y cooperación en la celebración del contrato	535
235. Mediación y sustitución	536
236. La interposición de persona	537
SECCIÓN SEGUNDA	
La representación	541
237. Desenvolvimiento histórico de la representación	543
238. Concepto de representación	549
239. Explicaciones de la representación	549
240. La representación como ampliación de la legitimación	551
241. La representación en los códigos	551
242. Función social de la representación	552
243. La <i>contemplatio domini</i>	552
244. Ubicación de la figura en el ordenamiento	553
245. Caracteres de la representación	554
246. La <i>contemplatio domini</i> . Representación directa, propia o perfecta	555
247. La extraneidad del representante	557
248. Objeto de la representación	558
249. Efectos de la representación	559
250. Representación y figuras afines	560
251. Clasificación	560
252. Representación de personas	562
253. Representación de intereses	564
254. Representación y mandato. Mandato no representativo	564
255. La representación orgánica	565
256. Interés en la representación	567
257. La procura o acto de apoderamiento	568

258. Naturaleza jurídica de la procura	568
259. Acto de apoderamiento y relación de gestión	569
260. Forma del acto de apoderamiento	569
261. Aceptación de la procura	571
262. Ámbito del poder. Poder especial y poder general	571
263. Obligaciones de representante y representado	575
264. Deber de reserva	577
265. Deberes del <i>dominus</i> y privilegios del apoderado	578
266. Sustitución y delegación del poder	578
267. Variedades de delegación	579
268. Efectos de la delegación	580
269. Sustitución y sub-apoderamiento	582
270. Derechos del poderdante frente al sustituto o el sub-apoderado	582
271. Sustitución y delegación en la representación necesaria	582
272. Relaciones entre representante y tercero	583
273. La relación de representación	584
274. Representación y relación de gestión	584
275. Capacidad de representante y representado	585
276. Vicios de la voluntad. Relevancia de los estados subjetivos	586
277. Faltas del gestor	588
278. Incompatibilidades, conflicto de intereses, contrato consigo mismo	589
279. Desviación del poder, abuso del poder	595
280. Representación aparente o por apariencia	597
281. Representación implícita	600
282. Responsabilidad del representante	601
283. La representación indirecta, imperfecta, impropia u oculta	602
284. Los actos realizados a nombre propio en determinada posición colectiva	608
285. La representación sin poder. El <i>falsus procurator</i>	609
286. La ratificación	612
287. Abuso del poder	615
288. Modificación de la procura	615
289. Terminación del poder	616
290. La revocación del poder	616
291. Maneras de revocar el poder	617
292. Revocabilidad o irrevocabilidad del poder	619
293. Revocación e indemnización de perjuicios	620
294. Poder irrevocable	621
295. Cláusula de irrevocabilidad	622
296. Justa causa	623
297. Irrevocabilidad relativa e irrevocabilidad absoluta, real y obligatoria	624

298. Renuncia del apoderado	629
299. Otras causas de extinción del poder	630
300. Muerte del poderdante o del apoderado	630
301. Declaración de ausencia. Muerte presunta	631
302. El mandato <i>post mortem</i>	632
303. Interdicción de representante o representado y cesación de su poder dispositivo	633
304. Mandato en previsión de incapacitación	634
305. Cesación de las funciones en razón de las cuales se otorgó el poder	635
306. Inoponibilidad de las otras causas de extinción a los terceros	635
307. Terminación de la representación legal	636
308. Oponibilidad de la terminación de la representación necesaria	636
SECCIÓN TERCERA	
De la agencia oficiosa	637
I. Agencia oficiosa o gestión de negocios	639
309. Gestión de negocios	639
310. Razón de ser y alcance de la agencia oficiosa	642
II. Presupuestos de la agencia oficiosa	643
311. <i>Absentia domini</i>	643
312. Espontaneidad de la gestión	644
313. Intencionalidad y altruismo de la intervención	645
314. Utilidad de la gestión	647
315. La gestión ha de ser completa	653
316. Relación entre <i>dominus</i> y gestor	653
317. Objeto de la agencia oficiosa	653
318. Gestión de negocios directa e indirecta	654
319. Responsabilidad del gestor	654
320. Obligaciones del <i>dominus</i> para con el gestor	655
321. Ratificación de la gestión	655
322. Gestión contra expresa prohibición del interesado	656
323. Situación de los terceros	658
324. Relación del <i>dominus</i> con los terceros	658
325. Relación del gestor con los terceros	658
326. La agencia oficiosa procesal	659

SECCIÓN CUARTA

De la estipulación por otro	661
327. Su naturaleza	663
328. Independencia del tercero y vinculación del promitente	665
329. Aceptación o ratificación forzada	667
330. Promesa de ratificación por otro y de ejecución por otro	667
331. Aplicación de la figura	667

SECCIÓN QUINTA

El contrato por cuenta de quien corresponda	669
---	-----

SECCIÓN SEXTA

El contrato por persona cuyo nombre se indicará luego	673
332. Antecedentes	675
333. En qué consiste	676
334. Naturaleza jurídica y funcionamiento	677
335. Indicación del nombre de la persona	680
336. La aceptación del tercero	682

CAPÍTULO CUARTO
FORMACIÓN DEL CONTRATO

SECCIÓN PRIMERA

Aspectos generales	687
337. Contactos preliminares	690
338. Negociaciones	691
339. Distintas vías alternativas conducentes al contrato	693
340. Visión panorámica del proceso precontractual	695
341. Deberes de los intervinientes en las negociaciones	696
342. Exigencia de buena fe	698
343. El deber de negociar honestamente	700
344. Deber de sinceridad	701
345. El deber de información. Generalidades	701
346. Deberes específicos de información respecto de determinados contratos	705
347. Deber de información al consumidor	706
348. ¿De qué información se trata?	707
349. Información sobre las condiciones generales del contrato	710

350. Idioma en el que se deben dar información e instrucciones	711
351. Consecuencias de la falta al deber de información	711
352. Distinción entre deberes de información, instrucciones, advertencia, consejo	712
353. Información precontractual e información contractual	713
354. Deberes de reserva y confidencialidad	714
355. Deber de exclusividad	715
356. Deber de protección y conservación de la integridad de la persona y bienes de la contraparte	716
357. El respeto a la confianza legítima	716

SECCIÓN SEGUNDA

Responsabilidad precontractual	719
--------------------------------	-----

358. <i>Culpa in contrahendo</i>	721
359. Naturaleza de la responsabilidad precontractual	723
360. Expresiones de la responsabilidad precontractual	728
361. Deber de indicar las causales de nulidad conocidas	730
362. Contrato válido y responsabilidad precontractual	731
363. Ruptura injustificada de las negociaciones	731
364. Alcance del deber de obrar de buena fe y de su transgresión	733
365. Relación de causalidad	735
366. La responsabilidad precontractual delante de terceros	735
367. El daño resarcible	736
368. El interés negativo	738
369. El interés positivo	739
370. La pérdida de oportunidad (<i>chance</i>)	740
371. Estado actual de la cuestión	741

SECCIÓN TERCERA

Celebración del contrato al cabo de negociación por etapas	743
--	-----

372. Proceso de negociación	745
373. Documentos preparatorios	745
374. Carta de intención. El ' <i>gentlemen's agreement</i> '	746
375. Acuerdo de negociación	747
376. El acuerdo de principio	748
377. La 'puntuación'	750
378. Naturaleza jurídica de la 'puntuación'	752

SECCIÓN CUARTA

Oferta y aceptación	755
379. Celebración del contrato por medio de oferta y aceptación	757
380. La oferta	757
381. Naturaleza jurídica de la oferta	759
382. Invitación a negociar	761
383. Invitación a ofrecer	761
384. Caracteres o requisitos de la oferta: precisión, firmeza, plenitud	762
385. Distinción entre oferta, promoción, publicidad, marketing	763
386. Oferta a persona determinada	764
387. Oferta a un círculo de personas	765
388. Oferta al público (personas indeterminadas)	765
389. Oferta con restricciones o reservas implícitas	767
390. Oferta bajo reserva de confirmación	768
391. Forma de la oferta	769
392. Oferta de contrato solemne o de contrato real	770
393. Ofertas domiciliarias	771
394. La oferta electrónica o en línea	772
395. Estandarización de las operaciones	772
396. Identificación del oferente y del lugar de origen de la oferta	773
397. Contenido impuesto	773
398. Efectos de la oferta	774
399. Teorías de la emisión, de la recepción, del conocimiento	776
400. Retiro de la oferta	776
401. Modificación de la oferta	777
402. Duración de la oferta. Plazo legal, término razonable	778
403. Término de reflexión legalmente impuesto	779
404. Caducidad de la oferta	780
405. Vencimiento del plazo	781
406. Quiebra o intervención administrativa o judicial	782
407. Revocación de la oferta	782
408. Revocabilidad e irrevocabilidad de la oferta	785
409. Oferta irrevocable	789
410. Efectos de la revocación	792
411. Revocación de la oferta al público	794
412. Aceptación de la oferta	794
413. Naturaleza jurídica de la aceptación	795
414. Retiro, rechazo y revocación de la aceptación	796
415. Reapertura de negociaciones	797

416. Dirección del mensaje de aceptación	797
417. Formas de aceptación	798
418. Aceptación cuando la oferta exige determinada solemnidad	798
419. Oferta y aceptación de contrato solemne o de contrato real	799
420. Aceptación por conducta concluyente. Principio de ejecución	800
421. El silencio	801
422. Contrato con obligaciones a cargo del solo proponente	803
423. Aceptación de la oferta electrónica	804
424. Aceptación mediante <i>click</i>	805
425. La técnica EDI y los ‘agentes inteligentes’	805
426. Prueba de la aceptación	806
427. Oportunidad de la aceptación	806
428. Aceptación de la oferta de contrato entre ausentes o personas distantes	806
429. Aceptación tardía	807
430. Imposición legal de un ‘término de reflexión’	809
431. Aceptación en los contratos que implican la dación o entrega de géneros	810
432. Exigencia de conformidad plena de la aceptación con la propuesta	810
433. Aceptación condicional. Aceptación con reservas	810
434. Aceptación en términos disconformes	811
435. Momento de la celebración del contrato	812
436. ¿Cuándo se entiende celebrado el contrato?	813
437. Teoría de la emisión. Expedición	815
438. Teoría del conocimiento o de la información	816
439. Teoría de la recepción	816
440. La posición del ordenamiento nacional	817

SECCIÓN QUINTA

Celebración del contrato	819
--------------------------	-----

441. Lugar de la celebración. Ley a la cual está sometido el contrato	821
442. El contrato electrónico	822
443. Celebración del contrato electrónico	823
444. Ley aplicable	824
445. Otros medios de llegar a la convención	825
446. Contrato con términos ‘abiertos’	826
447. Mérito de los documentos anexos	826
448. Incorporación del contenido de la información dada por el empresario	828
449. Condiciones generales del contrato	829
450. Contratos provisionales	837

SECCIÓN SEXTA

Negocios preparatorios	839
451. El apoderamiento como acto preparatorio	841
452. La promesa como contrato preparatorio	841
453. El contrato de promesa	843
454. Razón de ser del contrato de promesa	844
455. Su irrevocabilidad unilateral	845
456. Muerte y pérdida del poder de disposición del promitente	846
457. Requisitos de la promesa	846
458. La forma del contrato de promesa	848
459. Determinación de los <i>essentialia negotii</i> del contrato prometido	849
460. Determinación del inmueble	850
461. Regularidad del contrato prometido	853
462. Oportunidad de la capacidad y de la legitimación	853
463. Vicios de la voluntad	854
464. Apoderamiento para prometer la enajenación	854
465. Ilicitud al momento de la promesa o al tiempo del contrato ulterior	855
466. Determinación de la época de celebración del contrato	855
467. Determinación de la notaría donde ha de otorgarse la escritura mediante la cual se celebre el contrato prometido	857
468. Indivisibilidad de la obligación	858
469. Invalidez del contrato preparatorio	858
470. Ruptura del equilibrio contractual	859
471. Sucesión <i>mortis causa</i> en la promesa	860
472. Cesión del contrato de promesa. Cambio de beneficiario	860
473. Celebración del contrato prometido	861
474. Ejecución anticipada del contrato definitivo	862
475. Naturaleza de la obligación del promitente	862
476. Incumplimiento por la enajenación del bien prometido en venta	865
477. Incumplimiento con la interposición de un tercero	866
478. Acción revocatoria a favor del promisorio	867
479. Promesa con efectos reales. Inscripción de la promesa	868
480. Ejecución específica de la obligación de contratar	869
481. Titularidad de la pretensión	871
482. Promesa unilateral. Opción	872
483. Pacto de preferencia. Derecho de prelación	876
484. El acuerdo normativo	879
485. Promesa bilateral	879
486. Resolución del contrato de promesa por incumplimiento	880

487. Restitución de lo dado a cuenta del contrato definitivo	880
488. Restitución de frutos. Prestaciones mutuas	882

CAPÍTULO QUINTO
ASPECTO SUBJETIVO DEL NEGOCIO

SECCIÓN PRIMERA

El negocio y la voluntad	885
--------------------------	-----

489. Significado de la expresión 'voluntad'	887
490. ¿Voluntad de qué?	888
491. La voluntad, ¿elemento o aspecto (presupuesto) del negocio jurídico?	891
492. Voluntad de la declaración, del negocio o de los efectos	897
493. Elementos internos o psicológicos del <i>factum</i> negocial	899
494. Declaración de voluntad. Declaración sin voluntad	899
495. Voluntad interna o real y voluntad declarada	900
496. El contrato celebrado en lengua extranjera que no se conoce	903
497. Hipótesis tradicionales de 'ausencia de voluntad'	903
498. La incapacidad absoluta	903
499. La reserva mental	904
500. El negocio <i>iocandi causa</i>	906
501. La simulación	906
502. El llamado 'error obstáculo'	908
503. La <i>vis absoluta</i>	909
504. La regulación de tales anomalías	909
505. Alcance de la voluntad dentro del negocio	910
506. La voluntad a la luz de la legislación	912

SECCIÓN SEGUNDA

De los vicios de la voluntad	915
------------------------------	-----

507. Desarrollo histórico de la figura	917
508. Estado actual de la cuestión	918
509. Concepto de vicio	918
510. Fundamentación de los vicios	924
511. Taxatividad de los vicios de la voluntad	926
512. Oportunidad del vicio de la voluntad	928
513. Prueba del vicio	929
514. Justificación actual de los vicios de la voluntad	929
515. Diferente tratamiento de los varios vicios de la voluntad	930

516. Sanción de los vicios de la voluntad	931
517. Manera de ejercer la pretensión anuladora	932
518. Consecuencias del vicio de la voluntad	932
519. Término para hacer valer la invalidez	933
520. Salvación del negocio	935
521. Nulidad y resarcimiento de daños	935
522. Vicios de la voluntad en los negocios celebrados con intermediario	936
523. Vicios de la voluntad en los contratos de consumo	936
524. ¿Hacia la unidad de los vicios de la voluntad? ¿fungibilidad de ellos?	938

SECCIÓN TERCERA

El error	941
525. Aparición del error como vicio	946
526. Clases de error	947
527. Error en la declaración o error instrumental	947
528. Error en el acto de la declaración	952
529. Error en la declaración no recepticia	953
530. Mensaje dirigido a un destinatario equivocado	953
531. Error sobre el contenido de la declaración	954
532. Error determinante	955
533. Error de hecho y error de derecho	955
534. Error de derecho	956
535. El error de derecho en la actualidad	960
536. Gravedad del error	962
537. Momento de apreciación del error	963
538. Error obstáculo, error nulidad, error indiferente	964
539. Error obstáculo y error vicio de la voluntad	967
540. Error sobre la naturaleza del negocio	971
541. Error sobre la identidad del objeto	972
542. Error sobre la sustancia del objeto	974
543. Error sobre la prestación propia	982
544. 'Error' por el advenimiento de consecuencias imprevistas	983
545. Nulidad por causa de error sobre las calidades del objeto y resolución del contrato porque no se dan esas calidades	984
546. Error sobre la sustancia y vicios redhibitorios	985
547. Error <i>in substantia</i> en las obligaciones de hacer	986
548. Error común o compartido	987
549. Situación de la otra parte	990
550. Transformación del concepto de 'sustancia' en el derecho francés	991

551. Error sobre la persona	996
552. Negocios <i>intuitus personae</i>	996
553. Error sobre la identidad de la persona y error sobre sus calidades	998
554. Error sobre la persona de un tercero	999
555. Excusabilidad del error e indemnización de perjuicios derivados de la anulación	1000
556. Error inexcusable	1001
557. Reconocibilidad del error	1005
558. ¿Error sobre la causa?	1006
559. La presuposición	1007
560. Error sobre los motivos determinantes en los actos gratuitos	1011
561. Errores indiferentes	1011
562. Error sobre las consecuencias	1012
563. Error sobre el valor	1012
564. Error de cálculo y rectificación. Error sobre la cantidad	1013
565. Error proveniente de maniobras de la contraparte	1014
566. Ausencia de perjuicio	1014
567. Conservación del contrato rectificado	1015
568. El error en el <i>common law</i>	1015
569. Asunción del riesgo	1016
570. Error, nulidad, indemnización de perjuicios, ‘reparación <i>in natura</i> ’	1016

SECCIÓN CUARTA

El dolo	1021
571. Noción de dolo	1023
572. Evolución del concepto de dolo	1026
573. Oportunidad del dolo	1027
574. Clases de dolo. <i>Dolus bonus</i>	1027
575. Caracteres actuales del dolo	1029
576. Dolo, ignorancia legítima y error inexcusable	1032
577. Dolo y estafa	1034
578. Dolo positivo y dolo negativo, reticencia, silencio	1035
579. Silencio, reticencia, inexactitud; proximidad entre error y dolo	1041
580. Inexactitud y reticencia en el contrato de seguro	1042
581. Dolo determinante o principal y dolo incidental	1048
582. Dolo interno y dolo externo	1050
583. Error provocado y error explotado	1052
584. El dolo en los actos unilaterales	1053
585. Dolo en los negocios jurídicos gratuitos	1054

586. Dolo en los negocios de familia	1055
587. Dolo del representante o del <i>nuncius</i>	1055
588. Error espontáneo y error provocado	1056
589. Aproximaciones entre dolo y error	1057
590. Inexigibilidad de perjuicio para la pretensión anuladora	1057
591. Presunción de dolo	1059

SECCIÓN QUINTA

La fuerza o violencia	1061
-----------------------	------

592. Concepto	1063
593. Su conformación histórica	1064
594. <i>Vis</i> absoluta y <i>vis</i> compulsiva. Violencia física y moral	1065
595. Amenaza y violencia física	1070
596. Estado de sujeción hipnótica o de perturbación por droga o alcohol	1071
597. Influencia indebida	1072
598. Objeto de la violencia, persona jurídica	1072
599. Requisitos de la fuerza. La fuerza debe ser grave	1072
600. La fuerza debe ser actual o presente	1075
601. La fuerza debe ser injusta o ilegítima	1075
602. Injusticia y abuso del derecho	1078
603. El supuesto de hecho subjetivo de la intimidación	1079
604. Objeto de la amenaza	1080
605. La disposición de intereses ha de tener por causa la intimidación	1082
606. Origen de la amenaza: la fuerza debe ser humana y puede ser externa	1083
607. El 'temor reverencial'	1084
608. La fuerza puede provenir de cualquiera persona, pero siempre de una persona y con el fin de obtener la celebración del negocio	1087
609. La fuerza en los negocios de familia	1089
610. Extensión del supuesto de hecho de la fuerza y el estado de necesidad	1091
611. Violencia económica	1093

SECCIÓN SEXTA

Estado de necesidad y estado de peligro. Estado de debilidad	1097
612. Estado de necesidad o de peligro	1099
613. Tendencias recientes	1104
614. Caracteres del estado de necesidad	1108
615. Comparación entre la fuerza y el estado de peligro o de necesidad	1109
616. ¿El vicio de 'debilidad'?	1111

617. Fuerza y estado de debilidad en los contratos de consumo	1118
618. Fuerza y estado de necesidad en el <i>common law</i> : <i>duress</i> , <i>undue influence</i> , <i>unfair contracts</i>	1119
619. Perspectivas nacionales	1120
620. ¿Ampliación del supuesto de hecho de la fuerza?	1122
621. ¿Ampliación de los supuestos de hecho de la lesión?	1124
622. ¿Aplicación del abuso del derecho?	1125
623. ¿Otra solución?	1126

SECCIÓN SÉPTIMA

La lesión	1129
624. Desarrollo de la figura	1131
625. Antecedentes. La <i>laesio enormis</i>	1132
626. Razón de ser de la lesión	1134
627. La lesión, ¿un vicio de la voluntad?	1136
628. Tendencias subjetiva, objetiva y moral	1139
629. Irrenunciabilidad de la pretensión	1142
630. Titularidad de la pretensión rescisoria o equilibradora y su transmisión	1144
631. Lesión y excesiva onerosidad sobrevenida	1145
632. La lesión en el derecho colombiano	1146
633. La lesión en los contratos comerciales	1147
634. Lesión en la compraventa	1147
635. La acción rescisoria	1148
636. La lesión en los contratos aleatorios	1149
637. Legitimación para impetrar la rescisión	1151
638. Concepto de justo precio	1152
639. Oportunidad del justo precio	1153
640. Prueba del justo precio	1155
641. Venta conjunta de inmuebles y muebles	1157
642. La venta de un derecho de retroventa	1158
643. Exclusión de la acción rescisoria	1158
644. Naturaleza de la acción rescisoria	1158
645. Legitimación para demandar la rescisión	1159
646. Término de la acción de rescisión	1159
647. ¿Término de caducidad o término de prescripción?	1161
648. Naturaleza de la sentencia	1166
649. Efectos de la rescisión	1166
650. Rescisión y nulidad	1168
651. Corrección monetaria	1169

652. Permuta	1171
653. Dación en pago	1172
654. Aceptación de herencia	1176
655. Partición	1177
656. Estipulación de intereses	1178
657. Cláusula penal	1182
658. Cesión del derecho de herencia y de gananciales	1183
659. La lesión en la hipoteca	1185
660. Mandato	1185
661. Promesa de enajenación onerosa de bien raíz	1186
662. Variaciones del justo precio entre la promesa y la venta	1189
663. Aportación de inmueble a sociedad	1190
664. Lesión en los contratos unilaterales	1191
665. La lesión en otros ordenamientos	1191
666. La lesión en el derecho alemán	1191
667. La lesión en el derecho suizo	1192
668. La lesión en el derecho italiano	1193
669. Desenvolvimiento de la lesión en el derecho francés	1193
670. La lesión en la cláusula penal	1195
671. Otros ordenamientos	1196
672. La actitud de la jurisprudencia nacional	1197
673. Consideraciones finales	1200
674. Lesión y precio irrisorio	1204
675. Porvenir de la lesión	1205
Índice onomástico	1207
Índice de legislación y jurisprudencia	1227
Índice temático	1269