

CONTENIDO

PRESENTACIÓN	7
EL AUTOR	11
SUMARIO	13
PRÓLOGO	25

§ 1. LA DEFINICIÓN DE CONTRATO EN EL CÓDIGO CIVIL CHILENO Y SU RECEPCIÓN DOCTRINAL. COMPARACION CON EL SISTEMA FRANCÉS

1. PROPÓSITO DEL ESTUDIO	29
2. EL MARCO GENERAL DE REGULACIÓN: NEGOCIO JURÍDICO Y CONTRATO.....	30
3. RESEÑA HISTÓRICA ACERCA DE LA DEFINICIÓN DE CONTRATO	32
3.1. EL SURGIMIENTO ROMANO DEL “ <i>CONTRACTUS</i> ”	32
3.2. LA FORMACIÓN DEL CONCEPTO ABSTRACTO DE CONTRATO	33
3.3. POTHIER Y EL <i>CODE NAPOLEÓN</i> : EL CONTRATO COMO CONVENCIÓN OBLIGACIONAL.....	34
3.4. LA REACCIÓN DE SAVIGNY Y DE LA PANDECTÍSTICA: CONTRATO Y RELACIÓN JURÍDICA	35
3.5. RECEPCIÓN EN OTROS ORDENAMIENTOS: ESPAÑA, ITALIA, ARGENTINA Y PERÚ	36
4. LA OPCIÓN DE ANDRÉS BELLO. EL CONCEPTO LEGAL DE CONTRATO EN EL CÓDIGO CIVIL CHILENO.....	38
4.1. PRIMEROS PROYECTOS: SEGUIMIENTO DEL MODELO FRANCÉS.....	38

4.2. PROYECTOS DE 1853 E INÉDITO: EL GIRO HACIA EL ACTO JURÍDICO	38
4.3. TEXTO APROBADO: EL ART. 1438 DEL CÓDIGO CIVIL CHILENO.....	40
4.4. FUENTES DEL PRECEPTO DEL ART. 1438 [1495 CC COL].....	40
5. COMPARACIÓN ENTRE LA RECEPCIÓN DE LAS DEFINICIONES DE CONTRATO EN LA DOCTRINA FRANCESA Y CHILENA.....	41
5.1. CONTRATO Y CONVENCIÓN.....	41
5.2. ACTO JURÍDICO Y CONTRATO	45
5.3. CONTRATO Y OBLIGACIÓN.....	47
5.4. PLURALIDAD DE PARTES.....	47
5.5. RECIPROCIDAD DE LAS OBLIGACIONES Y CONTRAPOSICIÓN DE INTERESES.....	48
5.6. CONTENIDO DEL CONTRATO: EFECTOS PERSONALES Y REALES.....	50
5.7. CONVENCIONES NO CONTRACTUALES	54
6. CONCLUSIONES.....	55

§ 2. PROPUESTA DE PRINCIPIOS LATINOAMERICANOS SOBRE LA PRESTACIÓN DE LA RELACIÓN OBLIGATORIA

1. CONCEPTO	57
2. CONTENIDOS DE LA PRESTACIÓN	58
3. PRESTACIONES DE RESULTADO Y DE ACTIVIDAD	60
4. PRESTACIÓN BÁSICA Y DEBERES CONEXOS.....	61
5. DETERMINACIÓN DE LA PRESTACIÓN.....	62
5.1. DETERMINACIÓN Y DETERMINABILIDAD	62
5.2. DETERMINABILIDAD POR UN TERCERO	64
5.3. DETERMINABILIDAD POR UNA DE LAS PARTES	65

5.4. FUTUREIDAD DE LA COSA.....	66
6. POSIBILIDAD DE LA PRESTACIÓN	67
7. LICITUD DE LA PRESTACIÓN	68
8. PATRIMONIALIDAD DE LA PRESTACIÓN.....	69
ANEXO: TEXTO DE LA NORMATIVA PROPUESTA.....	73

§ 3. LA RAÍZ HISTÓRICA DEL ADAGIO “VENIRE CONTRA FACTUM PROPRIUM NON VALET”

1. LA FORMACIÓN DEL ADAGIO: DE LOS TEXTOS ROMANOS AL BROCARDO MEDIEVAL.....	77
1.1. UN ADAGIO DE VARIAS FORMULACIONES.....	77
1.2. LOS PRIMEROS TEXTOS ROMANOS	77
1.3. ACTOS PROPIOS Y ALEGACIÓN DE LA PROPIA TORPEZA	79
1.4. UN INTENTO DE GENERALIZACIÓN: LA “ <i>REGULA IURIS</i> ”	80
1.5. DE LA REGULA AL BROCARDO.....	81
2. LOS ACTOS PROPIOS COMO “DOCTRINA” JURÍDICA	83
2.1. LOS PRIMEROS ATISBOS EN LA OBRA DE LOS COMENTARISTAS: BÁRTOLO Y BALDO	83
2.2. LA AUSENCIA DEL AFORISMO EN LAS PARTIDAS DE ALFONSO X.....	84
2.3. EL ADAGIO EN LA ESCUELA DEL DERECHO NATURAL RACIONALISTA.....	85
3. MUERTE Y RESURRECCIÓN DEL ADAGIO EN LA CODIFICACIÓN. LA REFORMULACIÓN DE LA “DOCTRINA” DE LOS ACTOS PROPIOS EN EL SISTEMA LATINO–CONTINENTAL	86

- 3.1. LA DESAPARICIÓN DEL ADAGIO EN LOS CÓDIGOS CIVILES 86
- 3.2. EL RESURGIMIENTO DE LA DOCTRINA DE LOS ACTOS PROPIOS 87
- 4. EL ADAGIO DEL “NON VENIRE” Y LA FORMACIÓN DE LA DOCTRINA ANGLOSAJONA DEL ESTOPPEL..... 89

§ 4. EL EJERCICIO DE LA ACCIÓN DE NULIDAD POR UN TERCERO NO CONTRATANTE

- 1. PLANTEAMIENTO Y DELIMITACIÓN DEL TEMA 93
- 2. LEGITIMACIÓN DE LOS TERCEROS PARA DEMANDAR LA NULIDAD 94
 - 2.1. EL CASO DE LA NULIDAD ABSOLUTA 94
 - 2.1.1. *LÍNEAS GENERALES*..... 94
 - 2.1.2. *REQUISITOS PARA LA LEGITIMACIÓN DEL TERCERO* 95
 - 2.1.3. *TIPOLOGÍA DE TERCEROS LEGITIMADOS*..... 98
- 3. EL CASO DE LA NULIDAD RELATIVA..... 104
 - 3.1. LA LEGITIMACIÓN GENERAL..... 104
 - 3.2. TERCEROS QUE PUEDEN DEMANDAR LA NULIDAD RELATIVA..... 104
- 4. EJERCICIO DE LA ACCIÓN Y LEGITIMACIÓN PASIVA..... 105
- 5. EL EFECTO RESTITUTORIO DE LA NULIDAD DEMANDADA POR UN TERCERO 106
 - 5.1. EFECTO RESTITUTORIO DE LA NULIDAD 106
 - 5.2. VACÍO LEGAL RESPECTO DE LOS TERCEROS DEMANDANTES 107
 - 5.3. LA RESTITUCIÓN EN CONTRA DEL CO-CONTRATANTE 108
 - 5.4. ACCIÓN REIVINDICATORIA EN CONTRA DE SUBADQUIRENTES. UN SUPUESTO DE SUBROGACIÓN 109

- 5.5. IMPROCEDENCIA DE LA SANCIÓN DEL ART. 1468 DEL CÓDIGO CIVIL [1525 CC COL]..... 110
- 5.6. POSIBILIDAD DEL TERCERO DE ELEGIR ENTRE EFECTO RESTITUTORIO Y ACCIÓN REIVINDICATORIA.....111

§ 5. LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO COMO INSTRUMENTO DE TUTELA DEL ACREEDOR ANTE EL INCUMPLIMIENTO

1. CAUSAL DE TÉRMINO DEL CONTRATO Y TUTELA DEL INTERÉS DEL ACREEDOR..... 113
2. LOS SUPUESTOS O REQUISITOS DE LA RESOLUCIÓN 114
- 2.1. CONTRATO BILATERAL..... 114
- 2.2. EL INCUMPLIMIENTO RESOLUTORIO 115
- 2.3. EL PROBLEMA DE LA IMPUTABILIDAD DEL INCUMPLIMIENTO Y LA MORA..... 116
- 2.4. LA EXCEPCIÓN DE PAGO POR PARTE DEL DEUDOR..... 118
- 2.5. FALTA DE RENUNCIA 120
- 2.6. SENTENCIA JUDICIAL 120
3. EJERCICIO DE LA ACCIÓN RESOLUTORIA..... 121
- 3.1. DERECHO DE OPCIÓN 121
- 3.2. POSIBILIDAD DE VARIAR LA ACCIÓN INTERPUESTA..... 121
- 3.3. POSIBILIDAD DE RECLAMAR SEPARADAMENTE LA INDEMNIZACIÓN DE PERJUICIOS 122
- 3.4. FORMAS DE PEDIR LA RESOLUCIÓN: DEMANDA, EXCEPCIÓN, RECONVENCIÓN 123
- 3.5. PLURALIDAD DE PARTES..... 123
- 3.6. PROCEDIMIENTO APLICABLE 124
- 3.7. CARGA DE LA PRUEBA 124

- 3.8. PRESCRIPCIÓN 125
- 4. EFECTOS DE LA RESOLUCIÓN 125
 - 4.1. PROCEDENCIA DEL EFECTO RETROACTIVO Y SU JUSTIFICACIÓN ... 125
 - 4.2. LA NO RETROACTIVIDAD DE LA RESOLUCIÓN DE LOS
CONTRATOS DE TRACTO SUCESIVO 126
 - 4.3. RESOLUCIÓN E INDEMNIZACIÓN DE PERJUICIOS..... 127
 - 4.4. LA RESOLUCIÓN Y LOS TERCEROS..... 129

§ 6. RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL: ¿UNIFICACIÓN O AUTONOMÍA?

- 1. DE LA TEORÍA CLÁSICA A LA UNIFICACIÓN 131
- 2. LA REIVINDICACIÓN DE LA AUTONOMÍA DE LA
RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL..... 132
- 3. ¿ES REALMENTE UN RÉGIMEN DE RESPONSABILIDAD? 133
- 4. ELEMENTOS COMUNES Y ELEMENTOS DISTINTIVOS..... 134
- 5. LA RELACIÓN DE CAUSALIDAD Y LA EXTENSIÓN DE LA
REPARACIÓN DE LOS DAÑOS..... 134

§ 7. LA CONCURRENCIA DE RESPONSABILIDADES EX CONTRATO Y EX DELITO EN LOS DERECHOS CHILENO, ARGENTINO Y COLOMBIANO

- 1. EL CONCURSO DE RESPONSABILIDADES Y SUS DIFERENTES
SOLUCIONES EN EL DERECHO EUROPEO..... 137
- 2. LA SOLUCIÓN LEGISLATIVA DEL DERECHO ARGENTINO
Y SU SUPRESIÓN..... 139
- 3. LA SOLUCIÓN DOCTRINARIA Y JURISPRUDENCIAL EN EL
DERECHO CHILENO 144
- 4. LA SOLUCIÓN DEL DERECHO COLOMBIANO..... 145

5. UNA PROPUESTA: HACIA LA ACEPTACIÓN DEL CONCURSO ALTERNATIVO DE ACCIONES 149

§ 8. LA CLÁUSULA PENAL EN LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO

1. CUESTIONES PRELIMINARES SOBRE LA CLÁUSULA PENAL.... 151
- 1.1. ¿CLÁUSULA O CONTRATO? 151
- 1.2. AUTONOMÍA CONTRACTUAL Y ACCESORIEDAD 151
- 1.3. TIPOS DE CLÁUSULA PENAL 151
- 1.4. RELACIONES ENTRE RESOLUCIÓN Y CLÁUSULA PENAL 152
2. LA CLÁUSULA PENAL Y LA PROCEDENCIA DE LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO 153
- 2.1. LA CLÁUSULA PENAL NO ENVUELVE UN PACTO COMISORIO.... 153
- 2.2. LA CLÁUSULA PENAL NO SUPONE RENUNCIA A LA ACCIÓN RESOLUTORIA 154
- 2.3. LA DENEGACIÓN DE LA RESOLUCIÓN CONTRACTUAL NO EMPECE LA PROCEDENCIA DE LA CLÁUSULA PENAL 155
3. ¿PUEDE EXIGIRSE A LA VEZ LA RESOLUCIÓN Y LA CLÁUSULA PENAL? 156
- 3.1. CRITERIOS DE SOLUCIÓN DEL PROBLEMA 156
- 3.2. ANÁLISIS SEGÚN EL TIPO Y LA FUNCIÓN DE LA PENA 160
4. REDUCCIÓN DE LA CLÁUSULA PENAL EN LOS JUICIOS DE RESOLUCIÓN 167
- 4.1. REDUCCIÓN POR CUMPLIMIENTO PARCIAL 167
- 4.2. REDUCCIÓN POR ENORMIDAD DE LA PENA..... 168

5.	UN CASO SINGULAR: LA CLÁUSULA PENAL EN EL CONTRATO DE LEASING	168
5.1.	PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA.....	168
5.2.	ALGUNAS FÓRMULAS DE SOLUCIÓN PROPICIADAS EN DERECHO COMPARADO	169
5.3.	ALGUNOS CASOS EN LA JURISPRUDENCIA CHILENA.....	170
5.4.	UN INTENTO DE SOLUCIÓN A LA LUZ DE LO SOSTENIDO EN ESTE TRABAJO.....	172

§ 9. CLÁUSULA PENAL Y CONVENCIONES MODIFICATORIAS DE LA RESPONSABILIDAD

1.	CONVENCIONES MODIFICATORIAS DE LA RESPONSABILIDAD.....	175
2.	CLÁUSULA PENAL Y CONVENCIONES RESTRICTIVAS DE RESPONSABILIDAD.....	179
2.1.	CONVENCIONES EXONERATORIAS DE RESPONSABILIDAD.....	179
2.2.	CONVENCIÓN LIMITATIVA DE LA RESPONSABILIDAD	180
3.	CLÁUSULA PENAL Y CONVENCIONES AGRAVATORIAS DE LA RESPONSABILIDAD	183
4.	CONVENCIONES DE AVALUACIÓN ANTICIPADA DE LOS PERJUICIOS	184
4.1.	REGÍMENES JURÍDICOS QUE RECHAZAN LA CLÁUSULA PENAL Y ADMITEN SÓLO LA CONVENCIÓN DE AVALUACIÓN DE PERJUICIOS	184
4.2.	REGÍMENES QUE DIFERENCIAN ENTRE CLÁUSULAS PENALES Y CONVENCIONES DE AVALUACIÓN ANTICIPADA DE PERJUICIOS.....	185
4.3.	REGÍMENES QUE INCLUYEN LA CONVENCIÓN AVALUATIVA DE PERJUICIOS COMO UNA FORMA DE CLÁUSULA PENAL.....	186

4.4. LA DISTINCIÓN EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO CHILENO 187

§ 10. PROCEDENCIA Y FUNCIONAMIENTO DE LA CLÁUSULA PENAL EN LA RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL. ANÁLISIS DESDE LA NORMATIVA DE LOS CÓDIGOS CIVILES DE CHILE Y COLOMBIA

1.	INTRODUCCIÓN.....	191
2.	CLÁUSULA PENAL PACTADA PARA ASEGURAR UNA OBLIGACIÓN ACTUAL DE REPARAR EL DAÑO EXTRA CONTRACTUAL.....	192
2.1.	SI LA OBLIGACIÓN HA SIDO YA AVALUADA Y LIQUIDADA	192
2.2.	SI LA OBLIGACIÓN AÚN ES ILÍQUIDA	193
2.3.	TRANSACCIÓN Y CLÁUSULA PENAL.....	193
3.	CLÁUSULA PENAL PARA ASEGURAR UNA OBLIGACIÓN EVENTUAL DE REPARAR EL DAÑO EXTRA CONTRACTUAL....	194
3.1.	POSIBILIDAD PRÁCTICA DE ESTA CONVENCION.....	194
3.2.	ARGUMENTOS EN CONTRA.....	195
3.3.	REFUTACIÓN.....	198
3.4.	UNA POSICIÓN INTERMEDIA: LA CLÁUSULA PENAL PROCEDE SÓLO EN CASOS DE RESPONSABILIDAD POR CULPA	203
3.5.	NUESTRA POSICIÓN.....	204
3.6.	FUNCIONAMIENTO DE LA CLÁUSULA PENAL EN LA RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL	206

§ 11. CLÁUSULAS DE EXENCIÓN, LIMITACIÓN Y AGRAVACIÓN DE RESPONSABILIDAD CIVIL EN PERJUICIO DEL CONSUMIDOR

1.	PLANTEAMIENTO DEL TEMA.....	211
----	-----------------------------	-----

2.	TIPOLOGÍA DE LAS CLÁUSULAS MODIFICATORIAS DE RESPONSABILIDAD.....	211
3.	ADMISIBILIDAD DE LAS CLÁUSULAS MODIFICATIVAS DE RESPONSABILIDAD EN EL DERECHO COMÚN.....	214
4.	EL CONTEXTO DEL DERECHO DEL CONSUMO: CONTROL DE INCLUSIÓN Y DE CONTENIDO.....	216
5.	CLÁUSULAS RESTRICATIVAS	218
5.1.	CLÁUSULAS RESTRICATIVAS EN CONTRATOS DE ADHESIÓN	218
5.2.	CLÁUSULAS RESTRICATIVAS EN CONTRATOS DE LIBRE DISCUSIÓN.....	222
5.3.	CLÁUSULAS RESTRICATIVAS DE LA RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL	222
6.	CLÁUSULAS AGRAVATORIAS	223
6.1.	CONTRATOS DE ADHESIÓN	223
6.2.	CONTRATOS DE LIBRE DISCUSIÓN.....	224
6.3.	RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL	224
7.	ALGUNOS PRONUNCIAMIENTOS JUDICIALES	224
8.	UNA MIRADA AL DERECHO EUROPEO	228
8.2.	LAS LEGISLACIONES ITALIANA Y ESPAÑOLA.....	229
8.3.	LA JURISPRUDENCIA ITALIANA Y ESPAÑOLA	230
9.	CONCLUSIÓN	232