

✓  
**Federico Fernández de Buján**

*Catedrático de Derecho Romano*

600

✓  
**Sistema**  
**Contractual Romano**

**(3ª edición aumentada y corregida)**

**DYKINSON**

# ÍNDICE

	<i>Pág.</i>
<b>Prólogo a la primera edición</b> .....	17
<b>Prólogo a la segunda edición</b> .....	19
<b>Prólogo a la tercera edición</b> .....	21
<b>Capítulo 1.- Conceptos generales</b> .....	23
<b>1.1.- Derecho y acción</b> .....	23
1.1.1.- Concepto de Derecho .....	23
1.1.1.1.- Etimologías .....	23
1.1.1.2.- El Derecho en el Título I del Libro I del Digesto ....	24
1.1.1.3.- La Justicia en el plano de las virtudes cardinales ....	28
1.1.1.4.- La Justicia, causa originaria y razón de ser del Derecho	29
1.1.1.5.- Origen del Derecho .....	32
1.1.2.- Concepto de acción .....	33
<b>1.2.- Acciones de buena fe</b> .....	37
<b>1.3.- Acciones civiles personales y acciones civiles reales</b> .....	41
<b>1.4.- La obligación: origen y concepto</b> .....	46
1.4.1.- Origen de la obligación .....	46
1.4.2.- Concepto de obligación .....	52
<b>1.5.- Fuentes del vínculo obligatorio</b> .....	58
<b>1.6.- Clases de obligaciones</b> .....	64
1.6.1.- Por razón de los sujetos intervinientes .....	64
1.6.1.1.- Obligaciones con sujetos determinados y obligaciones ambulatorias .....	64
1.6.1.2.- Obligaciones con una sola persona o con una pluralidad de personas en cada una de las partes del vínculo obligatorio .....	66
1.6.2.- Por razón del objeto de la obligación .....	67
1.6.2.1.- Obligaciones genéricas y específicas .....	67
1.6.2.2.- Obligaciones divisibles e indivisibles .....	69
1.6.2.3.- Obligaciones alternativas, conjuntivas y facultativas	71

	Pág.
1.6.3.- Por razón de los efectos derivados de la obligación.....	72
1.6.3.1.- Obligaciones civiles, morales y naturales.....	72
1.6.3.2.- Obligaciones civiles y honorarias.....	73
<b>1.7.- La obligación natural.....</b>	<b>75</b>
<b>1.8.- La prestación y sus requisitos.....</b>	<b>78</b>
1.8.1.- Posible.....	79
1.8.2.- Lícita.....	80
1.8.3.- Determinada o determinable.....	80
1.8.4.- De contenido patrimonial.....	81
<b>1.9.- Contenido de la obligación.....</b>	<b>83</b>
<b>1.10.- La extinción de la obligación.....</b>	<b>85</b>
1.10.1.- Conceptos generales y clasificaciones de los modos de extinción.....	85
1.10.2.- Especial estudio del pago.....	87
1.10.2.1.- ¿Quién puede pagar?.....	89
1.10.2.2.- ¿A quién se puede pagar?.....	91
1.10.2.3.- ¿Cuándo se puede pagar?.....	92
1.10.2.4.- ¿Dónde se puede pagar?.....	92
1.10.2.5.- ¿Cómo se puede pagar?.....	94
1.10.3.- Modos de extinción <i>ipso iure</i> de carácter formal.....	94
1.10.3.1.- <i>Nexi liberatio o solutio per aes et libram</i> .....	95
1.10.3.2.- <i>Acceptilatio</i> .....	95
1.10.4.- Modos de extinción <i>ipso iure</i> de carácter no formal.....	96
1.10.4.1.- Novación.....	97
1.10.4.2.- Compensación.....	98
1.10.4.3.- Confusión.....	100
1.10.4.4.- Concurso de causas.....	101
1.10.4.5.- <i>Contrarius consensus</i> .....	103
1.10.4.6.- Muerte y <i>capitis deminutio</i> .....	103
1.10.5.- Modos de extinción <i>ope exceptionis</i> .....	104
<b>Capítulo 2.- El contrato.....</b>	<b>107</b>
<b>2.1.- Origen y concepto.....</b>	<b>107</b>
2.1.1.- El árbol conceptual.....	107
2.1.2.- Concepto de contrato.....	111
<b>2.2.- Distintos criterios de clasificación de los contratos.....</b>	<b>115</b>

	<i>Pág.</i>
2.2.1.- La clasificación gayana .....	115
2.2.2.- Contratos unilaterales y bilaterales.....	119
2.2.3.- Contratos onerosos y gratuitos .....	121
2.2.4.- Contratos de buena fe y de derecho estricto.....	122
<b>2.3.- La responsabilidad contractual: dolo, culpa y mora .....</b>	<b>123</b>
2.3.1.- El incumplimiento y la responsabilidad contractual.....	123
2.3.2.- La obligación como deber y como responsabilidad.....	124
2.3.3.- Causas del incumplimiento contractual imputables al deudor.	126
2.3.4.- El dolo .....	128
2.3.5.- La culpa.....	130
2.3.6.- La mora .....	135
<b>2.4.- La responsabilidad por custodia .....</b>	<b>140</b>
<b>2.5.- Causas de exención de la responsabilidad contractual: caso fortuito y fuerza mayor .....</b>	<b>143</b>
 <b>Capítulo 3.- Compraventa, I .....</b>	 <b>147</b>
<b>3.1.- Las formas primitivas del tráfico jurídico .....</b>	<b>147</b>
3.1.1.- Los orígenes del comercio.....	147
3.1.2.- Antecedentes del contrato de compraventa .....	149
<b>3.2.- La compraventa consensual: concepto jurisprudencial y doctrinal .</b>	<b>153</b>
3.2.1.- Origen de la compraventa consensual .....	153
3.2.2.- Concepto jurisprudencial .....	155
3.2.3.- Concepto doctrinal .....	159
<b>3.3.- Rasgos fundamentales .....</b>	<b>161</b>
3.3.1.- La consensualidad de la compraventa .....	161
3.3.1.1.- La consensualidad de la compraventa en las fuentes	161
3.3.1.2.- La divergencia entre la voluntad declarada y la voluntad interna.....	164
3.3.2.- Otros rasgos fundamentales .....	167
3.3.2.1.- No formal .....	167
3.3.2.2.- Bilateral perfecto.....	169
3.3.2.3.- Oneroso .....	169
<b>3.4.- El objeto .....</b>	<b>170</b>
3.4.1.- La cosa objeto de compraventa .....	170
3.4.2.- Requisitos generales de la cosa objeto de compraventa.....	171
3.4.2.1.- La cosa debe ser <i>res intra commercium</i> .....	172

	<i>Pág.</i>
3.4.2.2.- La compraventa o el comercio de la cosa debe ser lícito	174
3.4.2.3.- Otros caracteres de la cosa.....	175
3.4.2.4.- La venta de cosas genéricas.....	176
<b>3.5.- Compraventas especiales.....</b>	<b>177</b>
3.5.1.- Compra de una herencia.....	177
3.5.2.- Venta de derechos o de cosas incorpóreas.....	179
3.5.3.- Venta de cosa futura.....	181
<b>3.6.- El precio en la compraventa.....</b>	<b>184</b>
3.6.1.- El requisito del precio en dinero y el origen de la compraventa	184
3.6.2.- Otros requisitos del precio.....	188
3.6.2.1.- El precio debe ser verdadero.....	189
3.6.2.2.- El precio debe ser determinado o determinable.....	191
3.6.2.3.- El requisito postclásico de la justicia del precio.....	193
<b>3.7.- Casos prácticos.....</b>	<b>197</b>
Caso 1.- Compra de una redada de peces.....	197
Caso 2.- Venta de un fundo de menor cabida, con servidumbre y accesorios	201
<b>Capítulo 4.- Compraventa, II.....</b>	<b>205</b>
<b>4.1.- Compraventa y transmisión de la propiedad.....</b>	<b>205</b>
4.1.1.- Los negocios precedentes y la transmisión de la propiedad.....	205
4.1.2.- <i>Traditio</i> , compraventa y transmisión de la propiedad.....	207
<b>4.2.- Las obligaciones del vendedor: la obligación de guardar y la de entregar la cosa.....</b>	<b>212</b>
4.2.1.- La obligación de guarda de la cosa vendida.....	212
4.2.2.- La obligación de entrega.....	215
4.2.3.- La obligación de entrega y la recíproca de pago del precio.....	217
<b>4.3.- La responsabilidad por evicción.....</b>	<b>220</b>
4.3.1.- Concepto de evicción.....	220
4.3.2.- Origen histórico de la responsabilidad por evicción.....	222
4.3.3.- La <i>actio empti</i> y la evicción como elemento natural de la compraventa.....	225
4.3.4.- El requisito de la notificación al vendedor.....	226
<b>4.4.- La responsabilidad por vicios ocultos.....</b>	<b>230</b>
4.4.1.- Concepto.....	230
4.4.2.- Evolución histórica.....	231
4.4.3.- Los ediles curules.....	233

	Pág.
4.4.4.- Su edicto como fuente del derecho .....	238
4.4.3.- Especial estudio de las acciones edilicias .....	242
<b>4.5.- Las obligaciones del comprador</b> .....	244
4.5.1.- El pago del precio .....	244
4.5.2.- Otras obligaciones del comprador .....	246
4.5.3.- <i>Periculum est emptoris</i> .....	249
<b>4.6.- Los pactos añadidos</b> .....	254
4.6.1.- Concepto y protección procesal de los pactos .....	254
4.6.2.- Contenido e interpretación de los pactos añadidos .....	256
4.6.3.- Los pactos añadidos al contrato de compraventa .....	257
4.6.3.1.- <i>Pactum in diem addictio</i> .....	258
4.6.3.2.- <i>Pactum de lex commissoria</i> .....	263
4.6.3.3.- <i>Pactum displicentiae</i> .....	269
4.6.3.4.- <i>Pactum degustationis</i> .....	271
4.6.3.5.- <i>Pactum reservatae hypothecae</i> .....	273
4.6.3.6.- <i>Pactum protimiseos</i> .....	274
<b>4.7.- Casos prácticos</b> .....	277
Caso 3.- La venta con pacto añadido .....	277
Caso 4.- Venta de un fundo con cantera y trugal .....	280
 <b>Capítulo 5.- Arrendamiento</b> .....	 285
<b>5.1.- Concepto jurisprudencial y doctrinal</b> .....	285
5.1.1.- Marco conceptual y precisiones terminológicas .....	285
5.1.2.- Precedentes históricos .....	286
5.1.3.- Configuración jurisprudencial .....	287
5.1.4.- Configuración doctrinal .....	290
<b>5.2.- Las distintas variantes</b> .....	291
5.2.1.- La tricotomía dogmática .....	291
5.2.2.- Las tres definiciones .....	292
<b>5.3.- Rasgos comunes</b> .....	294
5.3.1.- Consensual, no formal y bilateral .....	294
5.3.2.- Oneroso, de tracto sucesivo y de buena fe .....	295
<b>5.4.- Arrendamiento de cosa</b> .....	297
5.4.1.- La cosa arrendada y la merced convenida .....	297
5.4.2.- Las obligaciones del arrendador .....	302

	<i>Pág.</i>
5.4.3.- Especial referencia al <i>periculum</i> .....	306
5.4.4.- La posición del arrendatario .....	310
5.4.5.- Extinción .....	313
5.4.6.- Arriendos especiales. El arrendamiento de locales.....	315
<b>5.5.- Arrendamiento de servicios</b> .....	316
<b>5.6.- Arrendamiento de obra</b> .....	319
5.6.1.- El régimen general .....	319
5.6.2.- El contrato de transporte y la <i>Lex Rhodia</i> .....	323
<b>5.7.- Casos prácticos</b> .....	327
Caso 5.- La villa arrendada y destruida por un rayo.....	327
Caso 6.- La venta de la viña arrendada .....	331
<b>Capítulo 6.- Mandato</b> .....	335
<b>6.1.- Representación y mandato</b> .....	335
<b>6.2.- Antecedentes</b> .....	338
6.2.1.- Supuestos de actuación en interés de otro.....	338
6.2.2.- La representación directa en el ámbito de la familia.....	342
<b>6.3.- Mandato y procuraduría</b> .....	344
6.3.1.- Consideraciones generales .....	344
6.3.2.- La administración general de un patrimonio .....	345
6.3.3.- El encargo de gestión de un negocio determinado .....	349
6.3.4.- La representación procesal .....	350
6.3.5.- Derecho justinianeo.....	352
<b>6. 4.- Origen y concepto</b> .....	353
6.4.1.- Origen del contrato de mandato.....	353
6.4.2.- Concepto de contrato de mandato .....	355
<b>6.5.- Notas características</b> .....	361
6.5.1.- Consensual .....	361
6.5.2.- No formal .....	366
6.5.3.- Bilateral imperfecto.....	367
6.5.4.- Especial estudio de la gratuidad .....	370
6.5.4.1.- Textos en que la gratuidad es elemento esencial del mandato.....	371
6.5.4.2.- Textos que contienen derogaciones a la regla de la gratuidad .....	373

	<i>Pág.</i>
6.5.4.3.- Textos en los que la retribución o salario se concibe como una consecuencia natural del mandato.....	374
<b>6.6.- Mandatos especiales por razón de su objeto .....</b>	<b>378</b>
6.6.1.- <i>Mandatum credendae pecunia</i> .....	378
6.6.2.- <i>Mandatum post mortem</i> .....	380
<b>6.7.- Obligaciones del mandatario.....</b>	<b>382</b>
<b>6.8.- Eventuales obligaciones del mandante .....</b>	<b>388</b>
<b>6.9.- Extinción del mandato .....</b>	<b>394</b>
<b>6.10.- Casos prácticos .....</b>	<b>403</b>
Caso 7.- Mandato de comprar una ínsula.....	403
Caso 8.- Mandato de compra de un fundo.....	406
<b>Capítulo 7.- Sociedad .....</b>	<b>409</b>
<b>7.1.- Los antecedentes del contrato de sociedad .....</b>	<b>409</b>
7.1.1.- El <i>consortium erecto non cito</i> .....	409
7.1.2.- Otros precedentes históricos.....	412
<b>7.2.- La cuestión de la personalidad .....</b>	<b>413</b>
<b>7.3.- Las corporaciones y las fundaciones.....</b>	<b>416</b>
<b>7.4.- La sociedad como contrato consensual.....</b>	<b>420</b>
7.4.1.- Concepto y consensualidad: la <i> affectio societatis</i> .....	420
7.4.2.- Otras notas características del contrato de sociedad .....	423
<b>7.5.- Clases de sociedad .....</b>	<b>427</b>
<b>7.6.- Contenido: especial referencia a las aportaciones de los socios .....</b>	<b>431</b>
<b>7.7.- Causas de extinción .....</b>	<b>435</b>
7.7.1.- La muerte o <i>capitis deminutio</i> de uno de los socios .....	435
7.7.2.- Otras causas de extinción .....	438
<b>7.8.- La responsabilidad del socio.....</b>	<b>441</b>
<b>7.9.- Casos prácticos .....</b>	<b>444</b>
Caso 9.- La sociedad de sastrería.....	444
Caso 10.- La sociedad constituida para enseñar la lengua griega .....	448
<b>Capítulo 8.- Fiducia y depósito.....</b>	<b>453</b>
<b>8.1.- Fiducia .....</b>	<b>453</b>
<b>8.2.- Depósito. concepto y notas.....</b>	<b>457</b>
8.2.1.- Consideraciones generales .....	457
8.2.2.- Concepto y características.....	461

	<i>Pág.</i>
<b>8.3.- Obligaciones de las partes. La responsabilidad del depositario .....</b>	465
<b>8.4.- Depósito irregular y contratos bancarios .....</b>	469
<b>8.5.- Otros depósitos especiales.....</b>	470
<b>8.6.- Casos prácticos .....</b>	474
Caso 11.- El depósito de unos vestidos en las Termas de Caracalla.....	474
Caso 12.- La guarda de una cantidad de dinero .....	477
<b>Capítulo 9.- El derecho privado en Europa .....</b>	481
<b>9.1.- Consideraciones generales sobre el proceso de unificación del derecho en Europa .....</b>	481
9.1.1.- Presupuestos programáticos.....	481
9.1.2.- La realidad política unificada: breve reseña histórica.....	482
<b>9.2.- Aportación del derecho romano al proceso de unificación del derecho en Europa .....</b>	491
<b>9.3.- El derecho civil romano y el derecho común medieval y moderno ....</b>	496
<b>9.4.- El derecho romano cristalizado en los códigos civiles europeos.....</b>	498
<b>9.5.- Los principios generales del derecho como fuente del derecho de la Unión Europea .....</b>	504
9.5.1.- Algunas notas sobre el concepto del derecho civil comunitario...	504
9.5.2.- Los principios generales del derecho fuente del derecho de la Unión Europea .....	510
9.5.3.- El derecho romano transformado, por obra de los principios generales, en fuente del derecho de la Unión Europea.....	511
<b>9.6.- Hacia un deseable <i>Thesaurus</i> jurídico europeo: bases y presupuestos .....</b>	513
9.6.1.- Planteamiento general.....	513
9.6.2.- Aplicaciones informáticas al mundo del derecho .....	514
9.6.3.- El concepto de <i>Thesaurus</i> y su aplicación a la realidad jurídica	514
9.6.4.- El Derecho Romano, punto de partida de un <i>Thesaurus</i> jurídico europeo .....	517
9.6.5.- El sistema conceptual romano, patrimonio común del orden jurídico europeo .....	518
9.6.6.- Un auténtico <i>Thesaurus</i> de conceptos .....	521
<b>Capítulo 10.- Unificación contractual.....</b>	525
<b>10.1.- La unificación en materia de contratos .....</b>	525
<b>10.2.- Los distintos intentos unificadores.....</b>	527

	<i>Pág.</i>
10.2.1.- Algunos de los primeros proyectos .....	527
10.2.2.- Principios sobre los contratos comerciales internacionales del UNIDROIT .....	528
10.2.3.- La Comisión Lando de derecho contractual europeo.....	529
10.2.4.- El Grupo de Pavía o Comisión Gandolfi .....	532
<b>10.3.- Presupuestos de partida para un código europeo de contratos.....</b>	<b>534</b>
<b>10.4.- Bases romanas y romanísticas del futuro código .....</b>	<b>536</b>
<b>10.5.- Sistema contractual romano y sistema contractual moderno: concordancias y divergencias .....</b>	<b>537</b>
10.5.1.- Introducción conceptual .....	537
10.5.2.- Bases históricas del moderno sistema dogmático de contratos	540
10.5.3.- ¿Existió un sistema contractual romano? .....	542