

# ÍNDICE

ABREVIATURAS .....	Pág.	19
CAPÍTULO I. DERECHO COMPARADO Y DIGITALIZACIÓN .....		
1. INTRODUCCIÓN .....		23
2. DIGITALIZACIÓN, <i>LEGALTECH</i> Y DEPENDENCIA CULTURAL Y LINGÜÍSTICA DEL MUNDO ANGLOSAJÓN .....		25
3. LA INTERRELACIÓN ENTRE DERECHO, CULTURA Y LENGUA .....		28
4. EL DERECHO COMPARADO COMO HERRAMIENTA NECESARIA EN LA ERA DIGITAL .....		31
5. DELIMITACIÓN DE LA PRESENTE OBRA .....		32
CAPÍTULO II. EL DERECHO COMPARADO. OBJETO, MÉTODO Y FUNCIONES .....		
1. EL DERECHO COMPARADO COMO MÉTODO Y COMO CIENCIA .....		35
1.1. <i>Evolución histórica</i> .....		35
1.2. <i>El Derecho comparado como ciencia y como método</i> .....		39
2. MACROCOMPARACIÓN Y MICROCOMPARACIÓN .....		42
2.1. <i>Macrocomparación</i> .....		42
2.2. <i>Microcomparación</i> .....		43
3. EL MÉTODO COMPARADO .....		44
3.1. <i>El método funcional</i> .....		44
3.2. <i>La teoría de los formantes legales</i> .....		48
3.3. <i>Otras aproximaciones al método comparado</i> .....		50
4. LA COMPLEJIDAD DE LA ACTIVIDAD COMPARATIVA .....		51
4.1. <i>Las dificultades lingüísticas</i> .....		51
4.2. <i>La cultura jurídica</i> .....		53
4.3. <i>La propia perspectiva conceptual y cultural</i> .....		54
4.4. <i>Selección de los sistemas a comparar</i> .....		54
5. LAS FUNCIONES DEL DERECHO COMPARADO .....		54
5.1. <i>Análisis del Derecho extranjero aplicable en el Derecho internacional privado</i> .....		55
5.2. <i>Instrumento para la interpretación y aplicación de convenios internacionales y preceptos nacionales</i> .....		56
5.3. <i>Auxilio en la práctica judicial del Tribunal de Justicia de la Unión Europea</i> .....		57
5.4. <i>Herramienta en la actividad normativa de la UE</i> .....		58
5.5. <i>Fuente de inspiración para el legislador</i> .....		59

5.6. <i>Orientar la unificación del Derecho</i> .....	60
5.7. <i>Mejor conocimiento del propio Derecho</i> .....	61
5.8. <i>Orientar a juristas y desarrolladores</i> .....	63
CAPÍTULO III. LAS FAMILIAS JURÍDICAS .....	67
1. INTRODUCCIÓN .....	67
2. AGRUPAMIENTO EN FAMILIAS. EVOLUCIÓN HISTÓRICA .....	67
3. CLASIFICACIÓN GENERAL .....	70
3.1. <i>La familia romano-germánica o de Derecho continental</i> .....	71
3.1.1. Formación histórica .....	72
3.1.2. Condicionantes socioculturales .....	75
3.1.3. Subsistemas y expansión .....	76
3.2. <i>El common law</i> .....	77
3.3. <i>Familias de naturaleza religiosa</i> .....	80
3.3.1. Definición .....	80
3.3.2. El Derecho islámico .....	81
3.4. <i>Familia de los países del socialismo real</i> .....	83
3.5. <i>Sistemas jurídicos consuetudinarios</i> .....	84
4. SISTEMAS MIXTOS O HÍBRIDOS .....	86
5. SISTEMAS JURÍDICOS EN TRANSICIÓN .....	88
5.1. <i>Rusia y países de la antigua esfera soviética</i> .....	88
5.2. <i>China</i> .....	89
CAPÍTULO IV. EL DERECHO FRANCÉS. ESTRUCTURA E INSTITUCIONES .....	93
1. EVOLUCIÓN HISTÓRICA .....	93
2. EL CÓDIGO CIVIL Y LA CODIFICACIÓN .....	96
2.1. <i>Estructura del Código</i> .....	98
2.2. <i>Principios inspiradores</i> .....	99
3. DEL INDIVIDUALISMO AL ESPÍRITU COLECTIVO. LA EVOLUCIÓN DEL DERECHO CIVIL FRANCÉS .....	101
4. LA DUALIDAD ENTRE DERECHO CIVIL Y DERECHO MERCANTIL .....	104
5. SISTEMA JUDICIAL Y NORMAS DE PROCEDIMIENTO .....	106
5.1. <i>Organización judicial</i> .....	106
5.2. <i>Procedimiento</i> .....	107
5.2.1. El procedimiento civil .....	108
5.2.2. El procedimiento penal .....	110
6. LA INFLUENCIA DEL DERECHO FRANCÉS .....	111
CAPÍTULO V. EL DERECHO ALEMÁN. ESTRUCTURA E INSTITUCIONES .....	115
1. EVOLUCIÓN HISTÓRICA .....	115
2. EL BGB .....	119
2.1. <i>Evolución histórica</i> .....	119
2.2. <i>Estructura y principios inspiradores</i> .....	121
2.3. <i>Crítica</i> .....	123

3.	LA DINAMIZACIÓN DEL DERECHO CIVIL ALEMÁN A TRAVÉS DE LAS CLÁUSULAS GENERALES DEL BGB .....	124
4.	LA DUALIDAD ENTRE DERECHO CIVIL Y DERECHO MERCANTIL .....	127
5.	SISTEMA JUDICIAL Y NORMAS DE PROCEDIMIENTO. JERARQUÍA NORMATIVA .	128
5.1.	<i>Organización judicial</i> .....	128
5.1.1.	La jurisdicción ordinaria .....	129
5.1.2.	La jurisdicción constitucional .....	130
5.2.	<i>Procedimiento</i> .....	131
5.2.1.	Proceso civil .....	131
5.2.2.	Proceso penal .....	131
5.3.	<i>Jerarquía normativa</i> .....	132
6.	INSTITUCIONES CARACTERÍSTICAS DEL DERECHO ALEMÁN. EL PRINCIPIO DE ABSTRACCIÓN .....	133
7.	LA INFLUENCIA DEL DERECHO ALEMÁN .....	135
CAPÍTULO VI. EL <i>COMMON LAW</i> . ESTRUCTURA E INSTITUCIONES .....		139
1.	EVOLUCIÓN HISTÓRICA .....	139
1.1.	<i>Período anglosajón</i> .....	140
1.2.	<i>La conquista normanda. La formación del common law</i> .....	141
1.2.1.	Los Tribunales Reales .....	141
1.2.2.	El sistema de <i>writs</i> .....	143
1.3.	<i>La rivalidad con la equity (1485-1832)</i> .....	144
1.4.	<i>Período moderno</i> .....	145
2.	LA DUALIDAD DEL SISTEMA: <i>COMMON LAW</i> Y <i>EQUITY</i> .....	146
3.	FUENTES DEL DERECHO: EL <i>LEGAL RULE</i> Y EL PRECEDENTE FRENTE A LA LEGISLACIÓN. LAS FUENTES SECUNDARIAS .....	149
3.1.	<i>La jurisprudencia</i> .....	150
3.1.1.	El precedente .....	150
3.1.2.	El <i>legal rule</i> .....	152
3.2.	<i>La ley</i> .....	152
3.3.	<i>La costumbre</i> .....	154
3.4.	<i>La doctrina</i> (Jurisprudence) .....	154
4.	NORMAS DE PROCEDIMIENTO .....	154
4.1.	<i>Características del procedimiento</i> .....	155
4.2.	<i>Organización judicial</i> .....	157
4.3.	<i>Abogados y jueces</i> .....	158
5.	NOCIONES E INSTITUCIONES CARACTERÍSTICAS DEL <i>COMMON LAW</i> .....	160
5.1.	<i>El trust</i> .....	160
5.2.	<i>Consideration</i> .....	162
5.3.	<i>Parol Evidence Rule</i> .....	162
5.4.	<i>Punitive damages</i> .....	163
5.5.	<i>Class actions</i> .....	163
5.6.	<i>Discovery</i> .....	166
6.	LA INFLUENCIA DEL <i>COMMON LAW</i> .....	167
7.	EL DERECHO NORTEAMERICANO .....	168
7.1.	<i>Evolución histórica</i> .....	169
7.2.	<i>Características principales del Derecho estadounidense</i> .....	171

7.2.1.	Federalismo y distribución de competencias .....	172
7.2.2.	Fusión del <i>common law</i> con la <i>equity</i> .....	173
7.2.3.	Fuentes del Derecho .....	173
7.3.	<i>Organización judicial</i> .....	176
7.3.1.	Jurisdicción federal .....	176
7.3.2.	Jurisdicción estatal .....	178
7.3.3.	Distribución de competencias entre jurisdicciones .....	178
7.4.	<i>Abogados y formación jurídica</i> .....	179

CAPÍTULO VII. EL DERECHO DE LOS CONTRATOS ANTE LA REVOLUCIÓN DIGITAL: UNA PERSPECTIVA COMPARADA .....		181
1.	LA TECNOLOGÍA <i>BLOCKCHAIN</i> Y LOS <i>SMART CONTRACTS</i> .....	181
1.1.	<i>Blockchain</i> .....	181
1.2.	<i>Los smart contracts o contratos inteligentes</i> .....	184
2.	¿SON LOS <i>SMART CONTRACTS</i> CONTRATOS? CONCEPTO Y NATURALEZA VINCULANTE DE LAS OBLIGACIONES CONTRACTUALES .....	187
2.1.	<i>Elementos esenciales del contrato</i> .....	189
2.1.1.	Consentimiento .....	189
2.1.2.	Objeto .....	190
2.1.3.	Causa .....	191
2.1.4.	<i>Consideration</i> .....	192
2.1.5.	Requisitos de forma .....	193
2.2.	<i>Naturaleza contractual de los smart contracts</i> .....	194
2.2.1.	Consentimiento .....	195
2.2.2.	Objeto .....	196
2.2.3.	Causa y <i>consideration</i> .....	196
2.2.4.	Forma .....	197
2.2.5.	Conclusiones .....	198
3.	PERFECCIONAMIENTO DEL CONTRATO, ¿CUÁNDO ES UN <i>SMART CONTRACT</i> VINCULANTE PARA LAS PARTES? .....	199
3.1.	<i>La oferta</i> .....	199
3.2.	<i>La aceptación</i> .....	201
3.2.1.	Efectos .....	202
3.2.2.	Aceptación mediante ejecución, inacción o silencio .....	202
3.2.3.	Plazo .....	203
3.2.4.	Alteración de los términos de la oferta .....	203
3.3.	<i>Responsabilidad precontractual o culpa</i> in contrahendo .....	206
3.4.	<i>Perfeccionamiento de un smart contract</i> .....	206
3.4.1.	Intención de contratar .....	207
3.4.2.	Destinatario de la oferta .....	207
3.4.3.	Revocación de la oferta .....	208
3.4.4.	Aceptación .....	208
4.	VALIDEZ DEL CONTRATO .....	209
4.1.	<i>Dolo</i> .....	209
4.2.	<i>Error</i> .....	210
4.2.1.	Tipos de error .....	211
4.2.2.	Consecuencias .....	212

4.3.	<i>Violencia e intimidación</i> .....	213
4.4.	<i>Abuso de circunstancias</i> .....	214
4.5.	<i>Condiciones abusivas</i> .....	215
4.6.	<i>Validez de los smart contracts</i> .....	216
4.6.1.	Inmoralidad o ilegalidad .....	216
4.6.2.	Vicios del consentimiento .....	218
4.6.3.	Condiciones abusivas .....	219
5.	INTERPRETACIÓN DEL CONTRATO .....	220
5.1.	<i>Máximas interpretativas</i> .....	220
5.2.	<i>Interpretación integradora</i> .....	221
5.3.	Merger clauses .....	223
5.4.	<i>Interpretación de un smart contract</i> .....	224
6.	CAMBIOS SOBREVENIDOS EN LA RELACIÓN CONTRACTUAL .....	227
6.1.	<i>Fuerza mayor</i> .....	228
6.2.	<i>Excesiva onerosidad sobrevenida o hardship</i> .....	229
6.3.	<i>Los cambios sobrevenidos en los contratos inteligentes</i> .....	232
7.	INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL .....	232
7.1.	<i>Noción de incumplimiento en el Derecho comparado</i> .....	232
7.2.	<i>Incumplimiento en la contratación inteligente</i> .....	234
8.	CONSECUENCIAS DEL INCUMPLIMIENTO .....	234
8.1.	<i>Cumplimiento específico</i> .....	234
8.2.	<i>Derecho a suspender la ejecución</i> .....	236
8.3.	<i>Resolución del contrato</i> .....	236
8.3.1.	Gravedad del incumplimiento .....	237
8.3.2.	Resolución anticipada .....	238
8.3.3.	Restitución de las prestaciones tras la resolución .....	238
8.4.	<i>Daños y perjuicios</i> .....	239
8.4.1.	Notificación .....	239
8.4.2.	Cálculo de la indemnización .....	240
8.4.3.	Previsibilidad .....	240
8.4.4.	Obligación de mitigar el daño .....	241
8.5.	<i>Consecuencias del incumplimiento de un contrato inteligente</i> .....	241

CAPÍTULO VIII. RESPONSABILIDAD CIVIL EXTRA CONTRACTUAL Y TECNOLOGÍAS DIGITALES .....	245
1. INTRODUCCIÓN .....	245
2. PRINCIPALES SISTEMAS DE RESPONSABILIDAD CIVIL EN EL DERECHO COMPA- RADO .....	247
2.1. <i>Derecho inglés</i> .....	249
2.2. <i>Derecho francés</i> .....	250
2.3. <i>Derecho alemán</i> .....	252
3. EL CONCEPTO DE DAÑO .....	252
4. EL NEXO CAUSAL .....	255
5. LOS REQUISITOS DE «ANTI JURICIDAD» Y «DEBER DE CUIDADO» .....	257
6. LA RESPONSABILIDAD POR CULPA .....	258
7. LA RESPONSABILIDAD OBJETIVA .....	262
7.1. <i>Derecho francés</i> .....	263

7.2.	Common law .....	264
7.3.	<i>Derecho alemán</i> .....	265
8.	LA RESPONSABILIDAD POR HECHO AJENO .....	266
8.1.	<i>Derecho inglés</i> .....	267
8.2.	<i>Derecho francés</i> .....	268
8.3.	<i>Derecho alemán</i> .....	269
9.	DEFENSAS (CAUSAS DE EXONERACIÓN) .....	270
9.1.	<i>Causas de justificación</i> .....	271
9.1.1.	Consentimiento de la víctima .....	271
9.1.2.	Legítima defensa .....	271
9.1.3.	Estado de necesidad .....	272
9.2.	<i>Causas de exoneración</i> .....	273
9.2.1.	Fuerza mayor .....	273
9.2.2.	Conducta de un tercero .....	274
9.3.	<i>Concurrencia de culpa de la víctima</i> .....	274
10.	LA INDEMNIZACIÓN DE LOS DAÑOS .....	275
10.1.	<i>Autoayuda</i> .....	275
10.2.	Injunctions .....	276
10.3.	<i>Compensación monetaria</i> .....	277
11.	RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL Y NUEVAS TECNOLOGÍAS .....	278
11.1.	<i>Concepto de daño y nuevas tecnologías</i> .....	279
11.2.	<i>El nexo causal en las tecnologías emergentes</i> .....	280
11.3.	<i>La imputación de responsabilidad ante los daños causados por las tecnologías digitales</i> .....	282
11.3.1.	Responsabilidad por culpa .....	282
11.3.2.	Responsabilidad objetiva .....	283
11.3.3.	Responsabilidad por productos defectuosos .....	284
11.4.	<i>La responsabilidad por hecho ajeno cuando el asistente no es humano</i> .....	286
11.5.	<i>La concurrencia de culpa de la víctima en relación con las tecnologías emergentes</i> .....	287
11.6.	<i>Propuestas de nuevas nociones y conceptos</i> .....	288
CAPÍTULO IX. TÉCNICAS NORMATIVAS. BÚSQUEDA DE LAS «MEJORES SOLUCIONES» ANTE EL RETO DIGITAL .....		291
1.	LA REGULACIÓN DE LAS TECNOLOGÍAS DIGITALES .....	291
1.1.	<i>La Lex Cryptographia</i> .....	293
1.2.	<i>Retos normativos. La importancia del Derecho comparado</i> .....	297
2.	LA COMPARACIÓN COMO HERRAMIENTA EN LA ELABORACIÓN DE TEXTOS NORMATIVOS .....	299
2.1.	<i>La comparación como instrumento para elaborar textos normativos</i> .....	300
2.2.	<i>Los trasplantes legales</i> .....	302
3.	OTRAS DISCIPLINAS RELACIONADAS CON EL DERECHO COMPARADO .....	304
3.1.	<i>Derecho comparado y Derecho internacional público</i> .....	304
3.2.	<i>Derecho comparado y Derecho de la UE</i> .....	305
3.3.	<i>Derecho comparado y Derecho internacional privado</i> .....	306
3.4.	<i>Derecho comparado y análisis económico del Derecho (Law &amp; Economics)</i> .....	308

3.4.1.	Ideas centrales .....	309
3.4.2.	Ámbito de aplicación .....	310
3.4.3.	<i>Law &amp; Economics</i> comparado .....	311
3.4.4.	Posturas críticas en torno al análisis económico del Derecho ..	312
3.5.	<i>Derecho comparado y Sociología jurídica</i> .....	313
3.6.	<i>Derecho comparado e Historia del Derecho. Etnología y antropología jurídicas</i> .....	315
3.6.1.	Historia del Derecho .....	315
3.6.2.	Etnología jurídica .....	315
3.6.3.	Antropología jurídica .....	317
3.7.	<i>Otras disciplinas relacionadas. La traducción jurídica</i> .....	318
3.7.1.	La Filosofía del Derecho .....	318
3.7.2.	La Ciencia Política comparada .....	318
3.7.3.	Literatura y estudios culturales .....	319
3.7.4.	La traducción jurídica .....	319
4.	PROBLEMAS ESPECÍFICOS Y HERRAMIENTAS ESENCIALES A LA HORA DE REGULAR LAS TECNOLOGÍAS DIGITALES .....	321
4.1.	<i>Análisis económico del Derecho y tecnologías digitales</i> .....	321
4.1.1.	Bases de responsabilidad. <i>Cheapest cost avoider</i> .....	321
4.1.2.	Equilibrio entre innovación y regulación. Los costes de transacción y estructuras de gobernanza .....	323
4.2.	<i>Traducción y automatización de la arquitectura jurídica</i> .....	327
4.3.	<i>Virtualidad de la tecnología digital y normativa aplicable</i> .....	330
CAPÍTULO X. CONCLUSIONES .....		333
GLOSARIO .....		339
BIBLIOGRAFÍA .....		343