

BIBLIOTECA DE TESIS DOCTORALES

17

MARÍA ALEJANDRA LACAYO ARANA

**CONDICIONES GENERALES  
DE LA CONTRATACIÓN  
UNA PERSPECTIVA DESDE LA BUENA FE  
EN EL CONTROL DE INCORPORACIÓN**

  
Grupo Editorial  
**IBÁÑEZ**



## CONTENIDO

Introducción .....	13
--------------------	----

### CAPÍTULO I

#### LAS CONDICIONES GENERALES DE LA CONTRATACIÓN

1. Antecedentes y Evolución .....	19
2. La Doctrina sobre la Naturaleza Jurídica de las Condiciones Generales .....	28
2.1. La validez de las Condiciones Generales de la Contratación .....	28
3. El Sentido de las Condiciones Generales de la Contratación y la racionalización del tráfico contractual .....	38
3.1. Condiciones Generales y Empresa. El predisponente .....	39
3.1.1. Planificación de Costes .....	39
3.1.2. Optimización de Recursos .....	40
3.1.3. Seguridad Jurídica .....	41
3.2. Condiciones Generales y Consumidores. Adherentes .....	42
3.2.1. Celeridad en la contratación, acceso rápido a bienes y servicios .....	42
3.2.2. Equidad en la oferta en masa .....	42
3.2.3. Reducción del Precio .....	43
4. Las Condiciones Generales de la Contratación y el ejercicio de la Libertad Contractual .....	44
4.1. Punto de Partida .....	44
4.1.1. Los Límites a la Libertad Contractual .....	47
4.1.2. La desigualdad de las partes contratantes .....	50
4.1.3. La Predisposición unilateral como argumento de la falta de libertad .....	54

4.2. La Autodeterminación como presupuesto del ejercicio de la libertad contractual .....	55
4.3. La Buena fe como límite a la Libertad Contractual .....	63
5. Aproximaciones a la Ley sobre Condiciones Generales de la Contratación .....	66
5.1. Concepto de condiciones generales y ámbito de aplicación de la Ley .....	66
5.1.1. La contractualidad .....	67
5.1.2. La Predisposición y la Generalidad .....	68
5.1.3. La imposición .....	70
5.1.4. Los elementos esenciales del contrato .....	71
5.1.5. El sujeto protegido por la Ley .....	72
5.2. La Buena Fe en la Ley de Condiciones Generales .....	73
5.2.1. La Cláusula General contenida en la Disposición Adicional I Tres .....	73

## CAPÍTULO II

### BUENA FE Y CONDICIONES GENERALES

1. Esbozos .....	77
2. Delimitación y Alcance de la Buena Fe en el ámbito de las Condiciones Generales .....	80
2.1. Criterio de Validez de las Condiciones Generales .....	80
2.1.1. El equilibrio entre los derechos y las obligaciones de las partes .....	81
2.1.2. El perjuicio .....	88
2.2. El deber de Transparencia .....	90
2.2.1. El Alcance de la Transparencia .....	90
2.2.2. La Transparencia y la Dualidad de Controles .....	94
2.3. El respeto a las expectativas legítimas del adherente .....	106
3. Otras Manifestaciones Concretas de la Buena Fe en el ámbito de las Condiciones Generales .....	115
3.1. El carácter semi-imperativo del derecho dispositivo cuando eludirlo no sea justificable a la luz de la Buena Fe .....	115

3.2. La buena fe como instrumento de protección de los adherentes empresarios .....	119
3.2.1. El criterio determinante de la protección jurídica .....	119
3.2.2. El adherente empresario y el adherente consumidor y sus respectivas fuerzas negociadoras respecto al predisponente .....	128
4. El contenido obligatorio del contrato .....	131
4.1. El contenido obligatorio (Artículo 1255 CC) .....	131
4.1.1. La Ley .....	132
4.1.2 La moral .....	132
4.1.3. El orden público .....	133
4.2. Las cláusulas prohibidas .....	133
4.2.1. La Lista negra de cláusulas abusivas en la Ley Española de Condiciones Generales Contratación entre empresarios y consumidores .....	133
5. Los Actuales Derroteros de la Buena Fe en el Derecho Contractual Comunitario .....	136
5.1. Perspectivas .....	136
5.2. La directiva 93/13 sobre cláusulas abusivas en los contratos con consumidores .....	139
5.2.1. El estado actual de la transposición y el concepto de buena fe. ....	139
5.3. El Marco Común de Referencia para el Derecho Contractual Europeo .....	145
5.3.1. El contexto del Marco Común de Referencia .....	145
5.3.2. La inclusión de la Buena Fe en el Marco Común de Referencia ....	149
5.4. La Propuesta de Directiva del Parlamento Europeo y del Consejo sobre derechos de los consumidores .....	151
5.5. Derecho Contractual Comunitario y algunas de las Iniciativas Académicas .....	155
5.5.1. Los Principios del Derecho Europeo de Contratos y el Grupo de Estudio sobre un Código Civil Europeo .....	155
5.5.2. El grupo Acquis Communautaire (Grupo Europeo de Investigación sobre el Actual Derecho Privado) .....	159

### CAPÍTULO III

## LA INCORPORACIÓN DE LAS CONDICIONES GENERALES DE LA CONTRATACIÓN

1.	La Incorporación de las Condiciones Generales a los Contratos .....	163
1.1.	Exordio de un control .....	163
1.2.	Función del control de incorporación .....	167
1.3.	Justificación de un control de forma .....	172
1.4.	Operatividad del control de incorporación .....	174
2.	Supuestos contemplados por la Ley de Condiciones Generales .....	179
2.1.	Contratación escrita .....	179
2.2.	Contratos orales .....	180
2.3.	Contratación telefónica y electrónica .....	182
2.3.1.	La incorporación de Condiciones Generales al contrato electrónico .....	183
2.3.2.	La incorporación por referencia o remisión de las condiciones generales .....	188
3.	Requisitos de incorporación .....	188
3.1.	El deber de información previa .....	188
3.1.1.	Información –referencia– expresa y reenvío .....	192
3.2.	La entrega de un ejemplar .....	198
3.3.	La aceptación y firma .....	200
3.4.	El control de doble firma .....	204
4.	Requisitos de redacción. El lenguaje de las condiciones generales .....	205
4.1.	Perceptibilidad / Legibilidad .....	205
4.2.	Comprensibilidad .....	207
5.	La interpretación de las Condiciones Generales como coadyuvante de la incorporación de cara a su eficacia .....	213
5.1.	La regla de la <i>prevalencia</i> .....	216
5.2.	La regla <i>contra- proferentem</i> / <i>pro- adherente</i> .....	218
5.3.	Las reglas de interpretación del Código Civil .....	221
5.4.	Efectos de la interpretación de los contratos .....	222
6.	La debida diligencia del adherente como supuest de incorporación ....	222

6.1. El deber de Informarse .....	222
6.2. El proteccionismo consumerista .....	229

#### CAPÍTULO IV

### LA INEFICACIA DE LAS CONDICIONES GENERALES NO INCORPORADAS

1. La no incorporación de las condiciones generales y la nulidad parcial del contrato .....	231
1.1. La nulidad parcial del contrato como regla general: el aforismo " <i>Utile per inutile non vitiatur</i> " .....	232
1.1.1. La nulidad parcial del contrato, no de cláusulas .....	235
1.1.2. Nulidad parcial por no incorporación .....	239
1.1.3. El dilema de la nulidad relativa de pleno derecho en la ley de condiciones generales .....	239
1.2. El salto a la nulidad total del contrato: unus actus non potest, pro parte valere, pro parte non .....	247
2. La necesidad de un régimen concreto de ineficacia .....	252

#### CAPÍTULO V

### LA INTEGRACIÓN DEL CONTRATO PARCIALMENTE ANULADO

1. Condiciones Generales e Integración Contractual .....	257
2. La reducción conservadora de la validez .....	262
3. La interpretación integradora, una alternativa entre la voluntad y la norma .....	265
4. Elementos de integración contractual .....	271
4.1. El derecho imperativo .....	271
4.2. El derecho dispositivo .....	274
4.3. La costumbre como fuente de integración .....	279
4.4. La buena fe, su función integradora .....	280
Conclusiones .....	285
Bibliografía .....	295