

ALVARO PEREZ VIVES

Profesor de las Facultades de Derecho de Bogotá, Colombia.  
Miembro de la Sociedad de Legislación Comparada de París.  
Miembro de número de la Academia Colombiana  
de Jurisprudencia.

# TEORIA GENERAL DE LAS OBLIGACIONES

VOLUMEN I

PARTE PRIMERA

De las fuentes de las obligaciones



EDITORIAL TEMIS — BOGOTA

1966

## INDICE GENERAL

Prólogo de la primera edición, por el profesor Antonio Rocha	VII
Prefacio del autor a la segunda edición . . . . .	XXI
Prólogo de la segunda edición, por el profesor René David . . . . .	XXV
Prefacio del autor a la tercera edición . . . . .	XXVII
Introducción . . . . .	XXXVII

### CAPITULO PRELIMINAR

1. Concepto de la obligación . . . . .	1
2. Definición y contenido de la obligación . . . . .	3
3. Cambio de la noción de obligación . . . . .	5
4. El concepto de Hans Kelsen . . . . .	7

### PARTE PRIMERA

#### DE LAS FUENTES DE LAS OBLIGACIONES

*Del acto jurídico. Del enriquecimiento sin causa.*

#### GENERALIDADES

5. Concepto . . . . .	11
6. Posición de la doctrina moderna . . . . .	12
7. Nuestra nomenclatura . . . . .	15

#### CAPITULO PRIMERO DEL ACTO JURIDICO

##### SECCION PRIMERA GENERALIDADES

8. Concepto . . . . .	19
9. Diversas etapas en la expresión de voluntad . . . . .	22



## SECCION SETIMA

## ELEMENTOS ESENCIALES DEL ACTO JURIDICO

27.	Principio . . . . .	81
	I. — <i>De la capacidad</i>	
28.	Principio . . . . .	82
29.	La capacidad es la regla general . . . . .	84
30.	De las causas que afectan la capacidad de obrar . . . . .	85
	II. — <i>Del consentimiento</i>	
	A) <i>Generalidades</i>	
31.	Principio . . . . .	87
32.	Doctrina de la autonomía de la voluntad . . . . .	88
33.	Limitaciones al principio . . . . .	89
34.	Defensa de la libertad contractual . . . . .	93
35.	De la formación del consentimiento en los actos jurídicos . . . . .	94
36.	Cómo se manifiesta la voluntad . . . . .	94
37.	Del intercambio de voluntades . . . . .	95
38.	De la voluntad interna y de la voluntad declarada . . . . .	98
39.	Del silencio y su valor jurídico . . . . .	100
40.	De las arras y sus efectos en la declaración de voluntad . . . . .	101
	B) <i>Efectos del consentimiento. Relatividad de los actos jurídicos</i>	
41.	Principio . . . . .	104
	I. <i>Teoría de la representación</i>	
42.	Concepto de la representación . . . . .	107
43.	Fuente de la representación . . . . .	107
44.	Distinción entre la representación y el mandato . . . . .	109
45.	Naturaleza jurídica de la representación . . . . .	110
46.	Requisitos de la representación . . . . .	113
47.	Efectos de la representación entre el poderdante y el apoderado . . . . .	134
48.	Cuándo el representante es relativamente incapaz . . . . .	135
49.	Efectos de la representación entre el poderdante y los terceros . . . . .	136
50.	Efectos de la representación entre el representante y los terceros . . . . .	136
51.	Obligaciones del representante y del representado . . . . .	137
52.	De la representación de las personas jurídicas . . . . .	138

## 2. La "representación de intereses"

53. De la estipulación por otro . . . . .	140
54. De la estipulación para otro . . . . .	141
55. Actos de representante y estipulación por otro y para otro . . . . .	142
56. La gestión de negocios . . . . .	142

## 3. Otros eventos

57. Sucesores a título universal . . . . .	143
58. Los acreedores quirografarios . . . . .	143
59. Los sucesores a título particular . . . . .	144
60. Otros casos . . . . .	146

## C) De los vicios del consentimiento

61. Principio . . . . .	146
-------------------------	-----

## 1. Del error

62. Planteamiento del problema . . . . .	146
63. Concepto del error . . . . .	147
64. Influencia del error sobre la voluntad . . . . .	148
65. La clasificación tripartita del error . . . . .	153
66. El <i>error in corpore</i> . . . . .	155
67. El <i>error in negotio</i> . . . . .	156
68. El <i>error sobre la causa</i> . . . . .	156
69. El <i>erro in substantia</i> . . . . .	157
a) Escuela objetiva . . . . .	158
b) Escuela subjetiva . . . . .	159
70. La jurisprudencia . . . . .	167
a) En Francia . . . . .	167
b) En Colombia . . . . .	169
71. Alcance de nuestros textos positivos sobre el error . . . . .	170
72. El <i>error in persona</i> . . . . .	172
73. Quiebra de la clasificación tripartita del error . . . . .	175
74. De la sanción que la jurisprudencia moderna establece para el error de hecho . . . . .	177
75. El error en las particiones . . . . .	180
76. Requisitos que debe reunir el error de hecho para que sea causa de nulidad . . . . .	181
77. De la indemnización de perjuicios en la nulidad por error . . . . .	183
78. Conclusión . . . . .	185
79. El error de derecho . . . . .	186
80. El problema del error de derecho en Colombia . . . . .	188

2. De la violencia

81. Su noción . . . . .	191
82. La violencia en nuestro Código Civil . . . . .	193
83. Elementos que integran la violencia como vicio del consentimiento . . . . .	194
84. a) Apreciación de la intensidad del temor . . . . .	194
85. b) A quiénes debe amenazar el mal . . . . .	195
86. c) La fuerza debe ser determinante del acto jurídico . . . . .	197
87. d) La violencia debe ser ilegítima . . . . .	198
1º) Actos ilícitos . . . . .	198
2º) Amenaza con las vías de derecho . . . . .	199
3º) El temor reverencial . . . . .	200
88. e) De quién o de qué puede provenir la violencia . . . . .	200
89. Efectos de la violencia . . . . .	204
90. Prueba de la violencia . . . . .	204
91. Prescripción de la acción . . . . .	205

3. Del dolo

92. Su concepto . . . . .	205
93. Distinción entre el dolo y el fraude . . . . .	211
94. Obligaciones que pueden ser viciadas por dolo . . . . .	212
95. Requisitos que debe reunir el dolo como causal de nulidad de los actos jurídicos . . . . .	212
96. 1º) El dolo debe producir un engaño sin culpa de la víctima . . . . .	213
97. 2º) El dolo debe ser reprobable . . . . .	214
98. 3º) El dolo debe ser determinante . . . . .	214
99. 4º) El dolo debe ser obra de una de las partes . . . . .	215
100. Excepciones a la regla en estudio . . . . .	216
101. Efectos del dolo de un tercero . . . . .	217
102. 5º) El dolo debe haber causado un perjuicio . . . . .	217
103. De la sanción aplicable cuando el dolo reúne los anteriores requisitos . . . . .	218
104. De la ratificación del acto viciado de dolo . . . . .	220
105. Requisitos de validez de la ratificación expresa . . . . .	221
106. Requisitos de validez de la ratificación tácita . . . . .	222
107. De la prescripción . . . . .	224
108. De la prueba del dolo . . . . .	224
109. Dolo de los incapaces . . . . .	225

4. De la lesión

110. Concepto de la lesión como vicio del consentimiento . . . . .	226
111. Origen de la lesión . . . . .	227
112. La lesión en el Código Civil francés . . . . .	227

113.	Actos jurídicos anulables por lesión . . . . .	228
114.	Criterio para establecer la lesión . . . . .	229
115.	Requisitos en nuestro derecho para que haya lesión . . . . .	230
	A) En la aceptación de una asignación . . . . .	230
	B) En la partición . . . . .	231
	C) En el mutuo . . . . .	233
	D) En la anticresis . . . . .	233
	E) En la cláusula penal . . . . .	233
	F) En la compraventa . . . . .	234
	G) En la permuta . . . . .	234

### III. — *Del objeto*

116.	Qué se entiende por objeto de las obligaciones . . . . .	234
117.	Qué puede ser objeto de una obligación . . . . .	235
118.	Requisitos que debe tener el objeto de una obligación . . . . .	236
119.	Existencia del objeto . . . . .	236
120.	Determinación del objeto . . . . .	238
121.	Comerciabilidad del objeto . . . . .	240
122.	Bienes absolutamente inkomerciales . . . . .	240
123.	Inkomerciability relativa . . . . .	241
124.	Licitud del objeto . . . . .	241
125.	Posibilidad del objeto . . . . .	243
126.	¿Constituye imposibilidad del objeto el advenimiento de circunstancias imprevisas que hagan excesivamente onerosa la obligación? . . . . .	251
127.	Fundamentos jurídicos y legales de la teoría de la imprevisión . . . . .	252
	a) La presuposición de Windscheid, Renard y Ossilia . . . . .	252
	b) La voluntad marginal, de Osti . . . . .	252
	c) La base del negocio, de Oertmann . . . . .	253
	d) La equivalencia de las prestaciones, de Giorgi . . . . .	253
	e) El estado de necesidad, de Coviello . . . . .	254
	f) La moral y la buena fe, de Ripert . . . . .	254
	g) La fuerza mayor y el caso fortuito . . . . .	255
	h) La solidaridad social y el abuso de los derechos . . . . .	256
	i) Nuestro concepto . . . . .	258
128.	Requisitos para que sea aplicable la teoría de la imprevisión . . . . .	262
129.	¿En qué consiste la intervención del juez en la ejecución del contrato? . . . . .	262
130.	Interés del objeto . . . . .	263

### IV — *De la causa*

131.	Su noción . . . . .	264
132.	Doctrina clásica . . . . .	268

133.	El anticausalismo . . . . .	270
134.	Las teorías modernas de la causa . . . . .	277
	a) La doctrina de Capitant . . . . .	277
	b) La doctrina de Dikoff . . . . .	279
	c) La doctrina de Ionasco, Demogue y De Ruggiero . . . . .	280
	d) Crítica de las anteriores doctrinas . . . . .	280
	e) Análisis de las anteriores críticas . . . . .	281
	f) La concepción de Jossierand . . . . .	284
135.	La teoría de los móviles . . . . .	287
135. bis.	Clasificación de los móviles . . . . .	288
135. ter.	La causa en el derecho angloamericano . . . . .	289
135. quater.	Teoría de la causa en el derecho francés. La causa antes del Código de Napoleón . . . . .	291
136.	La última doctrina de Francia . . . . .	296
136. bis.	Las jornadas de Tolosa . . . . .	298
136. ter.	La causa en los códigos italiano de 1942 y alemán de 1896 . . . . .	302
136. quater.	Nuestro concepto final . . . . .	305
137.	La teoría de la causa en nuestro derecho positivo . . . . .	309
138.	Realidad y licitud de la causa . . . . .	311
139.	Importancia de la teoría de la causa en el equilibrio de las prestaciones contractuales . . . . .	318
140.	Del hecho jurídico . . . . .	319

## CAPITULO SEGUNDO

## DEL ENRIQUECIMIENTO SIN CAUSA

141.	Historia . . . . .	319
142.	En Colombia . . . . .	320
143.	La jurisprudencia . . . . .	321
	Índice analítico . . . . .	325
	Fe de erratas . . . . .	333