

MANUEL DE LA PUENTE Y LAVALLE

Profesor Principal de la Facultad de Derecho
de la Pontificia Universidad Católica del Perú

EL CONTRATO EN GENERAL

Comentarios a la Sección Primera
del Libro VII del Código Civil

TOMO I

PALESTRA EDITORES

LIMA – 2007

ÍNDICE GENERAL

TOMO I

Contenido general	5
Palabras proemiales	7
Introducción	9

Libro VII

FUENTES DE LAS OBLIGACIONES

Preliminar	13
Bibliografía Fuentes de las Obligaciones	17

Sección primera

CONTRATOS EN GENERAL

1. Antecedentes de esta sección	21
2. <i>Reseña histórica del contrato</i>	22
Derecho romano.	23
Derecho medieval.	24
Derecho canónico.	25
Derecho moderno.	25
El Derecho actual.	27
3. Contrato y acto jurídico	27
Acto jurídico y negocio jurídico.	27
El contrato como acto jurídico.	31
4. La teoría general del contrato	34
5. El concepto de contrato	35
6. La estructura del contrato	39
Bibliografía Contratos en general	40

Título I DISPOSICIONES GENERALES

Artículo 1351

1. Antecedentes de este artículo	45
2. El problema de la definición legislativa	46
3. Acuerdo entre las partes	52
¿Efecto jurídico o resultado práctico?	54
4. El número de partes	55
Noción de parte	56
Intereses opuestos	57
El contrato plurilateral	61
5. Función del contrato	63
Convención y contrato	63
Creación de una relación jurídica	65
Regulación de una relación jurídica	65
Modificación de una relación jurídica	66
Extinción de una relación jurídica	67
Incidencia del contrato entre las partes	69
6. La relación jurídica patrimonial	70
Relación jurídica	70
La patrimonialidad	83
Las capitulaciones matrimoniales	86
7. Contratación entre cónyuges	87
Bibliografía del artículo 1351	92

Artículo 1352

1. Antecedentes de este artículo	95
2. Perfeccionamiento del contrato	96
3. Consentimiento	98
Noción de consentimiento	98
Formación del consentimiento	103
Teoría de la voluntad	109
Teoría de la declaración	110
Teoría de la responsabilidad	111
Teoría de la confianza	112
Opinión personal	113
Posición del Código civil	117
4. Disentimiento	119
5. El principio del consensualismo	131
6. Los contratos solemnes	134
7. La <i>consideration</i>	139
8. Supresión de los contratos reales	140
Bibliografía artículo 1352	145

Artículo 1353

1. Antecedentes de este artículo	149
2. Sometimiento a reglas generales	150
3. Contratos nominados e innominados (tipicos y atipicos)	151
Definiciones	153
Tipicidad legal y tipicidad social	153
La atipicidad	155
Disciplina de los contratos atipicos híbridos	156
4. Clasificación de los contratos	161
Por la prestación	162

Por la valoración.	162
Por el riesgo.	167
Por la estructura.	171
Por el área.	172
Por la autonomía.	176
Por la formación.	178
Por la regulación.	178
Por la función.	178
Por el tiempo.	179
Por los sujetos obligados.	185
Por la formación.	188
Por el rol económico.	188
Bibliografía artículo 1353.	190

Artículo 1354

1. Antecedentes de este artículo.	195
2. Autonomía privada.	197
Concepto.	197
Historia.	200
Fundamento.	201
Efectos.	206
3. Contenido del contrato.	207
Libertad de configuración interna.	207
Limitaciones.	209
Bibliografía artículo 1354.	219

Artículo 1355

1. Antecedentes de este artículo.	223
2. Intervencionismo del Estado.	223
Posición del liberalismo.	224
Motivos de intervencionismo estatal.	224
Caracteres del intervencionismo.	226
Efectos del intervencionismo estatal.	226
Sentido de la expresión "socialización del contrato".	227
3. La "crisis" del contrato.	228
Posición contraria al intervencionismo.	229
Posición favorable al intervencionismo.	229
Posición personal.	230
4. Razón de ser del artículo 1355.	234
Sentido del artículo.	234
El artículo 62 de la Constitución.	239
Carácter de las leyes que imponen las reglas y limitaciones.	241
Contratos a los que se aplica.	242
Finalidad del artículo.	243
Contenido y efectos del contrato.	245
5. Aplicaciones del principio contenido en el artículo.	246
Integración contractual.	246
El contrato normado.	247
6. El llamado "contrato forzoso".	249
Denominación.	250
Caracterización del contrato forzoso.	250
Obligación legal de contratar.	252
Carácter contractual de la obligación de origen legal.	255
Aplicación de reglas contractuales.	260
Bibliografía artículo 1355.	261

Artículo 1356

1. Antecedentes de este artículo	265
2. Contenido del artículo 1356	266
Bibliografía artículo 1356	268

Artículo 1357

1. Antecedentes de este artículo	269
2. Contenido del artículo 1357	270
3. Contrato civil o contrato administrativo	271
La tesis del contrato civil.	271
La tesis del contrato administrativo.	273
Posición personal.	274
4. Posibilidad de derogación de la ley	279
Bibliografía artículo 1357	280

Artículo 1358

1. Antecedentes de este artículo	281
2. La incapacidad	282
Capacidad jurídica.	282
Capacidad de obrar.	283
El discernimiento.	284
La legitimación.	285
3. Necesidades ordinarias de la vida diaria	286
La fórmula adoptada es muy feliz.	288
Bibliografía artículo 1358	289

Artículo 1359

1. Antecedentes de este artículo	291
2. Inexistencia del contrato	292
3. Alcances de la conformidad	293
Estipulaciones esenciales y secundarias.	293
El rol de las normas dispositivas.	297
Formación progresiva del contrato.	299
Bibliografía artículo 1359	300

Artículo 1360

1. Antecedentes de este artículo	301
2. Propósito del artículo 1360	302
3. El sistema de la <i>punktation</i>	303
4. El sistema de los acuerdos parciales	305
5. El sistema del artículo 1360	306
Bibliografía artículo 1360	309

Artículo 1361

1. Antecedentes de este artículo	311
2. Significado de la obligatoriedad del contrato	312
Sentido de la referencia a la ley.	315
Consecuencias de la obligatoriedad.	316
Limitaciones a la obligatoriedad.	317
3. Fundamento de la obligatoriedad	318
Teorías que explican la obligatoriedad.	319
La teoría del voluntarismo jurídico.	320
La teoría normativista.	320
Los ensayos de conciliación	321

Posición personal.	322
Obligatoriedad de las convenciones.	322
4. Presunción de veracidad de la declaración.	324
Bibliografía artículo 1361.	325

Artículo 1362

1. Antecedentes de este artículo.	327
2. Sentido del artículo 1362.	329
3. La buena fe.	330
Concepto.	330
Buena fe subjetiva.	333
Buena fe objetiva.	336
¿Es la buena fe una concepción unitaria?	339
¿Es la buena fe un principio jurídico?	343
Buena fe y mala fe.	343
Normatividad.	345
Irrenunciabilidad.	345
Prueba de la buena fe.	346
Sanción por no actuar con buena fe.	346
Figuras similares.	347
4. La común intención.	348
5. La negociación.	349
Campo de las negociaciones.	350
Inobligatoriedad de las tratativas.	353
Clase de buena fe.	354
Deberes de los tratantes.	357
Rotura injustificada de las tratativas.	359
Causa de la responsabilidad.	360
Naturaleza jurídica de la responsabilidad precontractual.	361
Posición contractualista.	365
Posición extracontractualista.	366
Posición personal.	367
Medida del daño.	371
Efectos de la conclusión del contrato.	373
6. La celebración.	373
Campo de la celebración.	373
Clase de buena fe.	374
Deberes de los contratantes.	375
Naturaleza jurídica de la responsabilidad contractual.	376
7. La ejecución.	377
Clase de buena fe.	378
Efectos de la buena fe.	380
Naturaleza jurídica de la responsabilidad postcontractual.	383
Bibliografía artículo 1362.	383

Artículo 1363

1. Antecedentes de este artículo.	389
2. Fundamento de la relatividad del contrato.	390
3. Efectos del contrato.	393
4. Partes del contrato.	395
5. Los herederos de las partes.	397
Excepciones.	400
6. Los terceros.	404
7. La oponibilidad del contrato.	405
Bibliografía artículo 1363.	408

Artículo 1364

1. Antecedentes de este artículo	411
2. Contenido del artículo 1364	411

Artículo 1365

1. Antecedentes de este artículo	413
2. Contratos de ejecución continuada	414
3. Falta de plazo determinado	415
4. Finalización del contrato unilateralmente	416
Naturaleza	417
Inderogabilidad	418
Irretroactividad	418
5. El preaviso	419
6. Resolución de pleno derecho	420
Bibliografía artículo 1365	421

Artículo 1366

1. Antecedentes de este artículo	424
2. Breve glosa al artículo 1366	425
3. Adquisición de derechos reales	425
4. Prohibiciones	425
Presidente de la República, etc.	426
Los prefectos y demás autoridades políticas	426
Los funcionarios y servidores del sector público	427
Magistrados judiciales, etc.	427
Los miembros del Ministerio Público	429
Los abogados	429
Los albaceas	430
Administradores de bienes ajenos	431
Los agentes mediadores de comercio, etc.	431
5. Persona interpuesta	432
La interposición puede ser real o ficticia	432
6. Falta de legitimación	432
7. Efectos de la prohibición	433
Bibliografía artículo 1366	433

Artículo 1367

1. Antecedentes de este artículo	435
2. Alcances de la prohibición	435
Bibliografía artículo 1367	436

Artículo 1368

1. Antecedentes de este artículo	437
2. Vigencia de las prohibiciones	437

Artículo 1369

1. Antecedentes de este artículo	439
2. Excepciones a las prohibiciones	439

Artículo 1370

1. Antecedentes de este artículo	441
2. Razón de ser de los artículos 1370, 1371 y 1372	442
Rescisión	442
Resolución	442
Diferencias entre rescisión y resolución	443

3. Concepto de rescisión	444
4. Diferencia entre la rescisión y la anulación	446
5. Efectos de la rescisión	448
6. Carácter de la acción rescisoria	450
Bibliografía artículo 1370	450

Artículo 1371

1. Antecedentes de este artículo	453
2. Concepto de resolución	453
3. Efectos de la resolución	455
4. Mutuo disenso	458
5. Carácter de la acción resolutoria	459
Bibliografía artículo 1371	459

Artículo 1372

1. Antecedentes de este artículo	461
2. Retroactividad de la rescisión	462
3. Irretroactividad de la resolución	462
4. Disposición o pacto en contrario	464
5. Derechos de terceros	465
Bibliografía artículo 1372	465

Título II EL CONSENTIMIENTO

Preliminar	469
Bibliografía el consentimiento	472

Artículo 1373

1. Antecedentes de este artículo	473
2. La oferta	474
Requisitos de la oferta	475
Forma de la oferta	477
Naturaleza jurídica de la oferta	477
Carácter recepticio de la oferta	482
Momento de eficacia de la oferta	485
Oferta con término inicial	486
Oferta condicionada	486
Manifestación de la oferta	487
Oferta con pluralidad subjetiva	489
Cesión de la oferta	490
Oferta "sin compromiso"	490
3. La aceptación	491
Requisitos de la aceptación	491
Naturaleza jurídica de la aceptación	493
Carácter recepticio de la aceptación	494
La aceptación en los contratos solemnes	495
Carácter individual de la aceptación	495
La aceptación "en general"	496
Aceptación condicional	496
Manifestación de la aceptación	497
Existencia de la aceptación	498
El silencio	498
Rol de la aceptación	501

4. Los llamados contratos entre presentes	502
5. Los llamados contratos entre ausentes	503
Teoría de la cognición.	504
Teoría de la recepción.	507
Posición del código civil.	508
6. Momento de formación del contrato	511
7. Lugar de formación del contrato	513
8. Carácter del artículo 1373	514
Bibliografía artículo 1373	515

Artículo 1374

1. Antecedentes de este artículo	519
2. Declaraciones contractuales	520
3. Dirección del destinatario	522
4. Carácter de la consideración de conocimiento	522
5. Imposibilidad de conocer sin culpa del destinatario	526
Bibliografía artículo 1374	527

Artículo 1375

1. Antecedentes de este artículo	529
2. Plazo de la aceptación	530
Bibliografía artículo 1375	531

Artículo 1376

1. Antecedentes de este artículo	533
2. Cuestionamiento del artículo 1376	534
3. Declaración tardía	537
4. Declaración no conforme a la oferta	537
5. Rechazo de la oferta	538
6. La contraoferta	539
7. El aviso de eficacia	541
8. Aceptación parcial	542
Bibliografía artículo 1376	543

Artículo 1377

1. Antecedentes de este artículo	545
2. Ofertas alternativas	546
Bibliografía artículo 1377	546

Artículo 1378

1. Antecedentes de este artículo	547
2. Atingencia al artículo 1378	548
3. Forma requerida por el oferente	548
4. Consecuencia de la inobservancia de la forma	549
5. Liberación por el oferente	550
Bibliografía artículo 1378	552

Artículo 1379

1. Antecedentes de este artículo	553
2. Ofertas cruzadas	553
Bibliografía artículo 1379	557

Artículo 1380

1. Antecedentes de este artículo	559
2. Inicio de ejecución	560

3. Supuestos de aplicación del artículo 1380	563
Solicitud del oferente	564
Naturaleza de la operación	565
Los usos	566
4. Efectos del inicio de ejecución	566
5. Momento y lugar de formación del contrato	567
6. El aviso del inicio de ejecución	568
Bibliografía del artículo 1380	569

Artículo 1381

1. Antecedentes de este artículo	571
2. El silencio circunstanciado	572
3. La dispensa del oferente	573
4. Costumbre de no aceptar expresamente	575
5. La invitación a ofrecer	576
6. El aviso de rehusamiento	577
7. La prueba de la costumbre y de la invitación a ofrecer	577
Bibliografía artículo 1381	578

Artículo 1382

1. Antecedentes de este artículo	579
2. Sistema adoptado por el Código civil	580
3. Obligatoriedad de la oferta	581
Propuesta y oferta	581
Efectos de la obligatoriedad	582
Plazo de la oferta	584
4. Excepciones a la obligatoriedad	585
Términos de la oferta	586
Naturaleza de la operación	586
Circunstancias del caso	586
Efectos de las excepciones	587
Bibliografía artículo 1382	589

Artículo 1383

1. Antecedentes de este artículo	591
2. Autonomía de la oferta	592
Naturaleza de la autonomía de la oferta	594
Fundamento de la autonomía de la oferta	594
3. Muerte o incapacidad sobreviniente del oferente	595
4. Obligación de los herederos o representantes legales	596
Actitud del destinatario de la oferta	598
5. Intransmisibilidad de la oferta	599
Bibliografía artículo 1383	599

Artículo 1384

1. Antecedentes de este artículo	601
2. Revocación de la oferta	601

Artículo 1385

1. Antecedentes de este artículo	603
2. Caducidad de la oferta	604
3. Comunicación inmediata	605
4. Falta de comunicación inmediata	608
5. Retracción del oferente	610
Bibliografía artículo 1385	612

Artículo 1386

1. Antecedentes de este artículo	615
2. Retracción del aceptante	615
Bibliografía artículo 1386	617

Artículo 1387

1. Antecedentes de este artículo	619
2. Muerte o incapacidad del destinatario	620
3. Muerte o incapacidad del aceptante	621
4. Retracción de la aceptación por los herederos o representantes legales del aceptante	622

Artículo 1388

1. Antecedentes de este artículo	623
2. La llamada oferta al público	624
Maneras de la oferta al público	626
Naturaleza de la oferta al público	626
Perfeccionamiento de la policitud	629
Efectos de la policitud	630
Retracción de la policitud	631
Irrevocabilidad de la oferta al público	631
3. La invitación a ofrecer	632
Modalidades de invitación a ofrecer	632
Caso de la policitud	633
Revocación de la invitación a ofrecer	633
4. La promesa al público	634
Bibliografía artículo 1388	636

Artículo 1389

1. Antecedentes de este artículo	637
2. La subasta	638
Clases de subasta	639
Naturaleza de la subasta	640
Carácter de las declaraciones	644
Irrevocabilidad de las posturas	645
Vicisitudes de las posturas	645
3. La celebración del contrato	645
Bibliografía artículo 1389	647

Artículo 1390

1. Antecedentes de este artículo	649
2. Introducción al tema	650
3. El contrato por adhesión	651
4. El contrato necesario de hecho	655
5. La conjugación inevitable	656
6. Concepto de contrato necesario por adhesión	658
7. Características del contrato necesario por adhesión	661
8. Naturaleza jurídica	663
La adhesión como acto unilateral	664
La adhesión como contrato	665
Las tesis intermedias	665
Opinión personal	666
9. Ventajas e inconvenientes	670
10. El contrato-tipo	672
11. Medidas de protección	673

12. A manera de conclusión	674
Bibliografía artículo 1390	675

Artículo 1391

1. Antecedentes de este artículo	677
2. La adhesión a un contrato abierto	678
3. Modalidades de la adhesión	680
Bibliografía artículo 1391	681

Artículo 1392

1. Antecedentes de este artículo	683
2. Entorno de las cláusulas generales de contratación	685
Provisión de bienes y servicios	686
Consumo de bienes y servicios	686
Contratación masiva y célere	687
Precisión necesaria	689
3. Concepto de cláusulas generales	692
Definición	693
Denominación	695
4. Características de las cláusulas generales	697
Predisposición	697
Generalidad y abstracción	699
Inmutabilidad	700
5. Cláusulas generales y cláusulas especiales	702
6. Clasificación de las cláusulas generales	703
Principales y accesorias	703
Neutrales y vejatorias	705
7. Rol en la formación del contrato	705
Manera de su incorporación al contrato	706
Incorporación a la oferta	708
Fijación del contenido normativo	710
8. Naturaleza jurídica	711
Tesis normativista	711
Tesis contractualista	712
Tesis mixtas	713
Opinión personal	713
9. Diferencias con el contrato por adhesión	719
10. Rasgos de las cláusulas generales	722
Redacción impresa	722
Complejidad	722
Lenguaje	723
11. Ventajas e inconvenientes de las cláusulas generales	723
Ventajas	724
Inconvenientes	725
12. Colisión de cláusulas generales	726
13. Medidas para controlar las cláusulas generales	727
14. El contrato normativo	728
15. La protección al consumidor	730
16. regulación mundial de las cláusulas generales	734
Países que han tratado el tema en el código civil	734
Países que han regulado el tema en leyes especiales	737
17. Conclusión	740
Bibliografía artículo 1392	741

Artículo 1393

1. Antecedentes de este artículo	745
--	-----

2. Control administrativo de las cláusulas generales	746
Bibliografía artículo 1393	749

Artículo 1394

1. Antecedentes de este artículo	751
2. Obligatoriedad de la aprobación administrativa	752
3. Situación de los contratos por adhesión	753

Artículo 1395

1. Antecedentes de este artículo	755
2. Procedencia de la no incorporación	756
Bibliografía artículo 1395	758

Artículo 1396

1. Antecedentes de este artículo	759
2. El contrato de hecho	760
3. Finalidad del artículo 1396	764
Bibliografía artículo 1396	766

Artículo 1397

1. Antecedentes de este artículo	767
2. Cláusulas no aprobadas administrativamente	769
3. Conocimiento de las cláusulas generales	770
4. Posibilidad de conocimiento de las cláusulas	772
Carga de cognoscibilidad	772
Carga de diligencia	773
5. Presunción de conocimiento de las cláusulas generales	776
Presunción de conocimiento	776
Naturaleza de la presunción	777
Modo de funcionar la presunción	778
6. Efecto del conocimiento de las cláusulas	778
7. Imposibilidad de conocimiento	779
Bibliografía artículo 1397	780

Artículo 1398

1. Antecedentes de este artículo	781
2. Alcances del artículo 1398	782
3. El problema de las cláusulas "vejatorias"	783
4. Enumeración de cláusulas "vejatorias"	784
Exoneraciones o limitaciones de responsabilidad	784
Suspensión de la ejecución del contrato	786
Rescisión y resolución del contrato	786
Prohibición de oponer excepciones	787
Prórroga o renovación tácita del contrato	787
5. Carácter de la relación del artículo 1398	788
6. Posibilidad de interpretación extensiva	790
7. Invalidez de las cláusulas vejatorias	791
8. Otras cláusulas vejatorias posibles	792
9. Criterios de cláusulas vejatorias	792
10. Solución más conveniente	793
Bibliografía artículo 1398	794

Artículo 1399

1. Antecedentes de este artículo	797
2. Alcances del artículo 1399	798

3. Normas imperativas y normas dispositivas	798
4. Fundamentación del artículo 1399	799
5. Ineficacia de las estipulaciones	802
6. Incorporación de las normas dispositivas	802
7. Justificación de la validez de las estipulaciones	802
Bibliografía artículo 1399	803

Artículo 1400

1. Antecedentes de este artículo	805
2. El problema de la referencia al artículo 1397	807
3. Concepto de módulo o formulario	807
4. Función de la cláusula agregada	809
5. Determinación de la incompatibilidad	810
6. Efecto de la incompatibilidad	811
7. Justificación de la prevalencia	811
8. Ineficacia de la cláusula agregada	812
9. Opinión personal	813
Bibliografía artículo 1400	814

Artículo 1401

1. Antecedentes de este artículo	815
2. Alcances del artículo 1401	816
3. Carácter de la interpretación según el artículo 1401	818
4. La regla <i>contra stipulatorem</i>	821
Antecedentes de la regla.	821
Fundamento de la regla.	821
La regla <i>favor debitoris</i>	822
Posible compatibilidad de ambas reglas.	823
5. La interpretación "en caso de duda"	824
Noción de interpretación.	824
Necesidad de la interpretación.	825
Surgimiento de la duda.	826
Camino a recorrer.	828
Recto criterio.	828
Bibliografía artículo 1401	830