

CARLOS ALBERTO SOTO COAGUILA

491

✓
**TRANSFORMACIÓN DEL
DERECHO DE
CONTRATOS**

**Contratación predispuesta
Cláusulas generales de contratación
Cláusulas abusivas o vejatorias
Contratación electrónica
Contratos informáticos**

Prólogo

Fernando de Trazegnies Granda



E D I T O R A J U R Í D I C A G R I J L E Y

ÍNDICE

<i>Prólogo</i>	xi
<i>Introducción</i>	xix

CAPÍTULO I TRANSFORMACIÓN DEL CONTRATO: DEL CONTRATO NEGOCIADO AL CONTRATO PREDISPUERTO

1. LA SOCIEDAD DE MASAS	3
1.1. De una sociedad de personas a una sociedad masificada	3
1.2. Los fenómenos masivos o masificados	5
1.3. Tráfico contractual masivo	5
2. TEORÍA GENERAL DEL CONTRATO PRIVADO. ALGUNAS APROXIMACIONES	8
2.1. Evolución histórica del contrato	9
2.2. Contrato y autonomía privada	12
2.3. El sistema económico en el Perú	22

2.4.	La influencia del análisis económico del derecho en el derecho contractual	24
2.4.1.	<i>Los costos de transacción</i>	28
2.4.2.	<i>El principio de eficiencia</i>	30
2.4.3.	<i>Los contratos y el criterio de eficiencia</i>	31
2.4.4.	<i>El derecho contractual en el sistema económico peruano</i>	33
2.5.	Función económica del contrato	34
2.6.	Carácter social del contrato	36
2.7.	Posición personal sobre la función del contrato	38
3.	LA CONTRATACIÓN MASIVA	40
3.1.	Del contrato negociado al contrato predispuesto	40
3.2.	¿Qué es la contratación masiva?	42
3.3.	Naturaleza de los contratos celebrados masivamente ..	44
3.4.	Finalidad de la contratación masiva	45
3.5.	Funciones de la contratación masiva	46
3.6.	Figuras contractuales que permiten el tráfico masivo de bienes y servicios	47
3.6.1.	<i>Contratos por adhesión</i>	48
3.6.2.	<i>Claúsulas generales de contratación</i>	49
3.6.3.	<i>Contratos de hecho</i>	50
3.6.4.	<i>Oferta al público y oferta a los consumidores</i>	52
3.6.5.	<i>Contratos de consumo</i>	55
3.6.6.	<i>Contratos conexos</i>	55
3.7.	El rol de la publicidad en la contratación masiva	57
3.8.	Claúsulas abusivas en la contratación masiva	59
3.8.1.	¿Qué se entiende por cláusulas abusivas?	59

3.8.2. <i>El ordenamiento jurídico frente a las cláusulas abusivas</i>	61
3.8.3. <i>Las cláusulas abusivas en el derecho peruano</i>	62
3.9. La contratación masiva y la crisis de la teoría clásica del contrato	67
3.10.El consentimiento: El alma del contrato	70
3.10.1. <i>El consentimiento entendido como la voluntad común de los contratantes</i>	70
3.10.2. <i>El consentimiento en la contratación masiva</i>	74
4. LA CONTRATACIÓN MASIVA EN EL PERÚ DURANTE EL SIGLO XIX..	75

CAPÍTULO II
CONTRATACIÓN PREDISPUESA:
CLÁUSULAS GENERALES DE CONTRATACIÓN Y
CLÁUSULAS ABUSIVAS EN LOS CONTRATOS
PREDISPUESTOS

1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	82
2. FORMACIÓN HISTÓRICA DE LA TEORÍA GENERAL DEL CONTRATO. DEL CONTRATO NEGOCIADO AL CONTRATO PREDISPUESO	84
3. LA CONTRATACIÓN PREDISPUESA	90
4. LAS CLÁUSULAS GENERALES DE CONTRATACIÓN	95
5. CARACTERÍSTICAS DE LAS CLÁUSULAS GENERALES DE CONTRATACIÓN	98
6. FINALIDAD DE LAS CLÁUSULAS GENERALES DE CONTRATACIÓN ...	101
7. NATURALEZA JURÍDICA DE LAS CLÁUSULAS GENERALES DE CONTRATACIÓN	105
7.1. Tesis normativista o anticontractualista	105
7.2. Tesis contractualista	106

7.3. Tesis del maestro peruano Manuel de La Puente y Lavalle	107
7.4. Tesis del profesor argentino Juan Carlos Rezzonico	108
7.5. Posición personal	109
8. INCLUSIÓN DE CLÁUSULAS ABUSIVAS EN LOS CONTRATOS PREDISPUUESTOS	111
8.1. Cláusula abusiva: Concepto	112
9. ¿CÓMO CONTROLAR O CONTRARRESTAR EL USO DE CLÁUSULAS ABUSIVAS EN LOS CONTRATOS PREDISPUUESTOS?	114
9.1. Protección autónoma	114
9.2. Control administrativo	116
9.3. Control legislativo	118
9.4. Control judicial	123
10. PROPUESTA DE REFORMAS AL CÓDIGO CIVIL PERUANO DE 1984	127
11. LAS CLÁUSULAS ABUSIVAS EN EL DERECHO ARGENTINO	129
12. EL ROL DE LA JURISPRUDENCIA PERUANA	132
13. LOS PRINCIPIOS DE LA AUTONOMÍA PRIVADA Y LA BUENA FE EN LOS CONTRATOS PREDISPUUESTOS.....	135
14. COMENTARIOS FINALES	138

CAPÍTULO III
CONTRATACIÓN ELECTRÓNICA:
LOS LLAMADOS “CONTRATOS INFORMÁTICOS”
Y LOS CONTRATOS CELEBRADOS POR
MEDIOS ELECTRÓNICOS

1. LA REVOLUCIÓN DE LAS TELECOMUNICACIONES Y EL NACIMIENTO DE INTERNET	145
2. EL CONTRATO: UNA VISIÓN DOGMÁTICA Y FUNCIONAL	152

2.1. El objeto del contrato	152
2.2. ¿Contratos nominados e innominados, o típicos y atípicos?	154
3. LOS LLAMADOS “CONTRATOS INFORMÁTICOS”	158
4. CONTRATOS SOBRE BIENES O SERVICIOS INFORMÁTICOS	163
5. CONTRATOS CELEBRADOS POR MEDIOS ELECTRÓNICOS	167
6. LA FORMACIÓN DEL CONTRATO CELEBRADO POR MEDIOS ELECTRÓNICOS	171
7. ROL DE LA AUTONOMÍA PRIVADA, LA LIBERTAD DE FORMALIDAD, LA BUENA FE CONTRACTUAL Y LA CONFIANZA EN EL COMERCIO ELECTRÓNICO	190
8. EL DERECHO CIVIL FRENTE AL AUGE DEL COMERCIO ELECTRÓNICO	192
BIBLIOGRAFÍA	199