

CARLES ENRIC FLORENSA I TOMÀS

Profesor Titular de Derecho Civil

Universitat de Lleida

**LA CONDONACION
DE LA DEUDA
EN EL CODIGO CIVIL
(ESTRUCTURA Y OBJETO
DEL NEGOCIO REMISIVO)**

Prólogo de

Alfonso HERNÁNDEZ MORENO

Catedrático de Derecho Civil

Universidad de Barcelona

EDITORIAL CIVITAS, S. A.



INDICE

| | |
|--------------------|----|
| Prólogo | 15 |
| Introducción | 21 |

CAPITULO PRIMERO LA AUTONOMIA DEL NEGOCIO REMISIVO

| | |
|---|----|
| I. Planteamiento | 31 |
| II. Posiciones doctrinales acerca de la naturaleza y estructura de la remisión: su mayoritaria identificación con la renuncia al Derecho de crédito | 32 |
| 1. LA DOCTRINA FRANCESA | 34 |
| 1.1. <i>POTHIER</i> y la <i>Escuela de la Exégesis</i> | 34 |
| 1.2. <i>La doctrina francesa contemporánea</i> | 41 |
| 2. LA DOCTRINA ALEMANA | 44 |
| 2.1. <i>La doctrina pandectista: WINDSCHEID</i> | 44 |
| 2.2. <i>La doctrina alemana posterior al B.G.B.</i> | 45 |
| 3. LA DOCTRINA ITALIANA | 49 |
| 3.1. <i>La doctrina italiana tras la publicación del Codice de 1865</i> | 49 |
| 3.1.1. La identificación de la remisión con la renuncia al derecho de crédito | 50 |
| 3.1.2. La remisión es bilateral y distinta de la renuncia al crédito | 53 |
| 3.2. <i>La doctrina italiana tras la publicación del Codice de 1942</i> | 54 |
| 3.2.1. La remisión es unilateral en tanto que considerada como renuncia | 55 |
| 3.2.2. La remisión como negocio jurídico bilateral | 58 |
| 3.2.3. Teorías eclécticas o conciliadoras | 62 |
| 3.3. <i>La discusión doctrinal entre TILOCCA y PERLINGIERI</i> | 64 |
| 3.3.1. La tesis de TILOCCA | 64 |
| 3.3.2. La tesis de PERLINGIERI | 66 |
| 4. LA DOCTRINA ESPAÑOLA | 70 |
| 4.1. <i>La doctrina española del siglo XIX, anterior al Código civil</i> | 70 |

| | | |
|-------------|--|-----|
| 4.1.1. | Obras de carácter general | 71 |
| 4.1.2. | Las obras de texto articulado..... | 72 |
| 4.2. | <i>La remisión de la deuda en los Proyectos de Código civil</i> | 78 |
| 4.2.1. | El Proyecto de Código civil de 1836..... | 78 |
| 4.2.2. | El Proyecto de Código civil de 1851..... | 79 |
| 4.3. | <i>La doctrina española posterior a la publicación del Código civil</i> | 80 |
| 4.3.1. | La remisión como negocio jurídico unilateral..... | 81 |
| 4.3.2. | La remisión como negocio jurídico bilateral..... | 83 |
| 4.3.3. | La indistinta estructura de la remisión | 85 |
| III. | La remisión de la deuda como negocio extintivo autónomo | 87 |
| 1. | LA LEY DE BASES DE 11 DE MAYO DE 1888 | 88 |
| 2. | EL EFECTO TÍPICO DE LA REMISIÓN DE LA DEUDA | 95 |
| 2.1. | <i>La abdicación como efecto típico de la renuncia</i> .. | 96 |
| 2.1.1. | La renuncia no es traslativa..... | 98 |
| 2.1.2. | La renuncia no es esencialmente extintiva | 107 |
| 2.2. | <i>La extinción de la deuda y de la obligación como efecto típico, inmediato y mediato, de la remisión</i> | 117 |
| 2.3. | <i>Renuncia y remisión desde el punto de vista del efecto negocial</i> | 121 |
| 2.3.1. | La renuncia y la remisión en la cotitularidad solidaria del crédito..... | 125 |
| 3. | RECAPITULACIÓN | 129 |

CAPITULO SEGUNDO

LA UNILATERALIDAD DE LA REMISION DE LA DEUDA

| | | |
|------------|--|-----|
| I. | Planteamiento | 133 |
| II. | Crítica a las diferentes posiciones doctrinales | 134 |
| 1. | CRÍTICA A LAS JUSTIFICACIONES DE LA UNILATERALIDAD... | 134 |
| 2. | CRÍTICA A LAS JUSTIFICACIONES DE LA BILATERALIDAD | 137 |
| 2.1. | <i>La llamada «renuncia liberal»</i> | 137 |
| 2.2. | <i>La bilateralidad derivada de doble declaración de voluntad</i> | 139 |
| 2.2.1. | La bilateralidad basada en la identificación entre remisión y donación: la referencia del artículo 1.187.2 Cc. a las formas de la donación | 139 |

| | | |
|-------------|---|------------|
| 2.2.2. | Las «razones sociales de decoro» | 141 |
| 2.2.3. | El derecho de consignación del deudor..... | 143 |
| 3. | CRÍTICA A LA ESTRUCTURA INDISTINTA DE LA REMISIÓN | 143 |
| III. | La remisión es un negocio jurídico esencialmente unilateral y recepticio | 147 |
| 1. | LA AUTONOMÍA PRIVADA Y EL PODER DE DISPOSICIÓN DEL ACREEDOR SOBRE LA OBLIGACION | 148 |
| 1.1. | <i>Aspectos generales de la autonomía privada.....</i> | 148 |
| 1.2. | <i>Manifestaciones del poder de disposición del acreedor sobre la obligación</i> | 154 |
| 1.2.1. | El poder de disposición del acreedor sobre su posición jurídica activa | 155 |
| 1.2.2. | El poder de disposición del acreedor sobre la posición jurídica pasiva | 156 |
| 1.3. | <i>El artículo 1.143.1 Cc. como manifestación del poder de disposición del acreedor sobre la obligación</i> | 160 |
| 2. | ¿TIENE EL DEUDOR «DERECHO» A (SOBRE) LA OBLIGACIÓN? | 164 |
| 2.1. | <i>La máxima «invito beneficium non datur» no es aplicable a la condonación</i> | 165 |
| 2.2. | <i>El deudor no tiene «derecho» al cumplimiento de la obligación.....</i> | 167 |
| 3. | EL PROBLEMA DE LA REVOCABILIDAD: LA REMISIÓN ES RECEPTICIA..... | 169 |
| 3.1. | <i>Breve referencia al estado de la doctrina.....</i> | 170 |
| 3.2. | <i>La receptividad de la declaración del acreedor....</i> | 173 |
| 4. | CONCLUSIÓN | 179 |

CAPITULO TERCERO LA FORMA DEL NEGOCIO REMISIVO

| | | |
|------------|---|------------|
| I. | Libertad de forma del negocio remisivo y condonación formal..... | 181 |
| II. | El significado de la remisión a las «formas de la donación» | 184 |
| 1. | LA REMISIÓN A LAS «FORMAS DE LA DONACIÓN» NO SIGNIFICA IDENTIDAD DE INSTITUCIONES | 185 |
| 2. | LA REMISIÓN A LAS «FORMAS DE LA DONACIÓN» HAY QUE ENTENDERLA HECHA A LOS ARTÍCULOS 632 Y 633 Cc. | 187 |
| 3. | LA REMISIÓN A LAS «FORMAS DE LA DONACIÓN» HAY QUE REFERIRLA A LA DECLARACIÓN DEL CONDONANTE | 188 |

| | |
|--|-----|
| III. La aplicación a la condonación de las «formas de la donación» | 192 |
| 1. FALTA DE CARÁCTER ATRIBUTIVO DE LA CONDONACIÓN | 192 |
| 2. PRIMERA SOLUCIÓN: LA APLICACIÓN DE LAS «FORMAS DE LA DONACIÓN» DEBERÁ REFERIRSE AL DEBER DE PRESTACIÓN . | 193 |
| 3. SEGUNDA SOLUCIÓN: LA APLICACIÓN DE LAS «FORMAS DE LA DONACIÓN» DEBERÁ REFERIRSE AL OBJETO DEL DEBER DE PRESTACIÓN..... | 194 |
| 4. TERCERA SOLUCIÓN: LA SINGULARIDAD O PLURALIDAD DE DEUDAS COMO REFERENCIA PARA LA APLICACIÓN DE LAS «FORMAS DE LA DONACIÓN»..... | 195 |
| 4.1. <i>Supuesto de singularidad: una sola deuda. Aplicación del artículo 632 Cc.</i> | 196 |
| 4.2. <i>Supuesto de pluralidad de deudas: aplicación del artículo 633 Cc.</i> | 197 |
| IV. El valor jurídico de la forma en la condonación expresa. Sus diferentes proyecciones | 199 |
| V. La coexistencia de la condonación expresa junto a la condonación tácita | 206 |

CAPITULO CUARTO
EL OBJETO DE LA DECLARACION REMISIVA:
LA POSICION JURIDICO-DEUDORA

SECCION PRIMERA
EL OBJETO DE LA DECLARACION REMISIVA

| | |
|--|-----|
| I. Contenido y objeto de la condonación de la deuda | 215 |
| II. El objeto de la declaración remisiva reside en la posición pasiva de la obligación: argumentos | 218 |
| 1. ARGUMENTO DOCTRINAL..... | 218 |
| 1.1. <i>El proceso de extinción de la obligación por remisión según POTHIER: «la décharge personnelle»</i> | 218 |
| 1.2. <i>La aportación de la doctrina contemporánea respecto al ámbito de la relación jurídica en que se desvuelve la condonación</i> | 223 |
| 2. ARGUMENTO LEGAL: LA EXPRESIÓN QUE UTILIZA EL CÓDIGO CIVIL ES CONDONACIÓN «DE LA DEUDA» | 226 |
| 2.1. <i>Criterio gramatical</i> | 226 |

| | | |
|------|---|-----|
| 2.2. | <i>Criterio sistemático</i> | 228 |
| 3. | LA POSICIÓN JURÍDICA SUBJETIVA DE DEUDA COMO OBJETO DE LA REMISIÓN..... | 232 |
| 3.1. | <i>La deuda como posición jurídica esencial de la relación obligatoria: idoneidad de la remisión de la deuda para extinguir la obligación</i> | 232 |
| 3.2. | <i>«Deuda» equivale a posición jurídica pasiva: la diversidad del objeto de la remisión</i> | 236 |

SECCION SEGUNDA

LAS DIFERENTES MANIFESTACIONES NEGOCIALES EN ATENCION AL OBJETO DE LA DECLARACION REMISIVA

| | | |
|------------|---|-----|
| I. | La condonación real | 241 |
| 1. | LA CONDONACIÓN TOTAL O CONDONACIÓN DE LA «DEUDA» | 241 |
| 1.1. | <i>La declaración de voluntad</i> | 241 |
| 1.1.1. | Formas de exteriorización | 241 |
| 1.1.2. | La voluntariedad..... | 251 |
| 1.2. | <i>Legitimación y capacidad</i> | 253 |
| 1.2.1. | Legitimación y capacidad activas | 253 |
| 1.2.2. | Legitimación y capacidad pasivas..... | 257 |
| 1.3. | <i>Objeto</i> | 258 |
| 1.4. | <i>La condonación de la deuda como negocio sujeto a condición: vinculación y eficacia</i> | 259 |
| 1.5. | <i>El efecto de la condonación real total</i> | 264 |
| 1.5.1. | El artículo 1.190 Cc. | 264 |
| 1.5.2. | El artículo 1.143 Cc. | 270 |
| 1.5.3. | La inoficiosidad..... | 294 |
| 2. | LA CONDONACIÓN PARCIAL..... | 295 |
| 2.1. | <i>Admisibilidad de la figura</i> | 296 |
| 2.1.1. | Argumento doctrinal | 296 |
| 2.1.2. | Argumento legal: el artículo 1.146 Cc. | 299 |
| 2.2. | <i>El objeto de la declaración de voluntad constitutiva de la remisión parcial</i> | 301 |
| 2.3. | <i>El efecto de la remisión parcial</i> | 304 |
| 2.4. | <i>Régimen jurídico en la solidaridad pasiva</i> | 308 |
| II. | La condonación personal | 313 |
| 1. | CONSIDERACIONES GENERALES..... | 313 |
| 2. | EL OBJETO DE LA DECLARACIÓN DE VOLUNTAD..... | 314 |
| 3. | EFFECTOS DE LA CONDONACIÓN PERSONAL..... | 317 |

| | | |
|-------------|---|-----|
| 3.1. | <i>El artículo 1.850 Cc.: la liberación del cofiador..</i> | 318 |
| 3.1.1. | La liberación del cofiador en el Proyecto de 1851 | 319 |
| 3.1.2. | La liberación del cofiador en el Código civil | 320 |
| 3.2. | <i>El artículo 1.146 Cc. también contempla la condonación personal</i> | 324 |
| 4. | LA LIBERACIÓN DEL DEUDOR, SEGÚN EL CRITERIO DEL CÓDIGO CIVIL, NO ES «CONDONACIÓN» | 326 |
| III. | El artículo 1.146 Cc. como supuesto legal de coexistencia de la condonación real parcial y la condonación personal | 328 |
| 1. | EL SUPUESTO DE HECHO DE LA NORMA | 328 |
| 2. | EL RÉGIMEN JURÍDICO DE LAS RELACIONES CONTEMPLADAS POR EL ARTÍCULO 1.146 CC. | 333 |
| 2.1. | <i>Relación entre acreedor condonante y deudor condonado</i> | 333 |
| 2.2. | <i>Relación entre acreedor condonante y deudor no condonado</i> | 334 |
| 2.3. | <i>Relación entre deudor condonado y deudor no condonado</i> | 339 |
| 3. | LA RESPONSABILIDAD EN EL CUBRIMIENTO DE INSOLVENCIAS | 343 |
| 3.1. | <i>Liberación más condonación parcial</i> | 343 |
| 3.2. | <i>Condonación personal «pura»</i> | 346 |
| IV. | La remisión de la solidaridad | 346 |
| 1. | UBICACIÓN SISTEMÁTICA DE LA REMISIÓN DE LA SOLIDARIDAD | 346 |
| 2. | PERSPECTIVA HISTÓRICO-LEGISLATIVA | 348 |
| 2.1. | <i>La remisión de la solidaridad en el derecho francés</i> | 348 |
| 2.2. | <i>La remisión de la solidaridad en el derecho italiano.</i> | 356 |
| 2.3. | <i>La remisión de la solidaridad en el Proyecto de 1851</i> | 358 |
| 2.4. | <i>Conclusiones</i> | 361 |
| 3. | LA VERDADERA REMISIÓN DE LA SOLIDARIDAD | 363 |
| 3.1. | <i>Consideraciones previas sobre la solidaridad y su renuncia</i> | 363 |
| 3.2. | <i>Naturaleza jurídica</i> | 367 |
| 3.3. | <i>Régimen jurídico</i> | 369 |
| 3.3.1. | Remisión ilimitada de la solidaridad | 369 |
| 3.3.2. | Remisión limitada de la solidaridad | 370 |
| | Bibliografía | 375 |