

3123  
1.660  
1986  
et-1.

K-5992

JORGE LOPEZ SANTA MARIA

*Profesor Titular de Derecho Civil, Universidad Católica de Valparaíso. Profesor Titular de Derecho Civil, Universidad de Chile-Santiago. Doctor en Derecho por la Universidad de París*

# LOS CONTRATOS

(PARTE GENERAL)



EDITORIAL JURIDICA DE CHILE

# INDICE DE MATERIAS

Otras publicaciones del autor . . . . . VII

## PRIMERA PARTE

### NOCION DEL CONTRATO

#### CAPÍTULO PRIMERO

##### EL CONCEPTO TRADICIONAL DEL CONTRATO

1. Generalidades . . . . .	3
2. El concepto del contrato en el Código Civil . . . . .	4
3. Elementos de los contratos . . . . .	5
4. Funciones económica y social de los contratos . . . . .	6
5. Subfunciones de los contratos . . . . .	9

#### CAPÍTULO SEGUNDO

##### APROXIMACION HISTORICA AL CONCEPTO DEL CONTRATO

6. Generalidades . . . . .	11
7. Perspectiva del contrato en el Derecho griego de la antigüedad . . . . .	13
8. Perspectiva general del contrato en el Derecho Romano. El método jurídico en Roma . . . . .	17
8.1. <i>El contrato como relación jurídica bilateral ya formada</i> . . . . .	17
8.2. <i>Ideas de Michel Villey</i> . . . . .	19
9. Perspectiva particular del contrato en el Derecho Romano . . . . .	21
9.1. <i>El consentimiento no es la base de las obligaciones contractuales</i> . . . . .	21
9.2. <i>¿Surgió primero el delito o el contrato?</i> . . . . .	23
9.3. <i>Concepción amplia y concepción restringida del contrato en la época clásica</i> . . . . .	24
9.4. <i>El contrato en la época postclásica</i> . . . . .	25
10. El contrato en Roma, según los estudios de Rouhette . . . . .	28
¿Cuál es la concepción del contrato que tuvieron los juriconsultos?	30

11.	Bosquejo de la época llamada del Derecho intermedio . . . . .	35
12.	El contrato en la Edad Media . . . . .	38
12.1.	<i>Supuesta "espiritualización" del contrato en la Edad Media</i> . . . . .	38
12.2.	<i>El contrato nace y obliga en virtud del cumplimiento de las formas</i> . . . . .	39
12.3.	<i>Contratación formalista de los pueblos germanos</i> . . . . .	43
12.4.	<i>Surgimiento del consensualismo en España</i> . . . . .	44
13.	El contrato en los tiempos modernos . . . . .	46

### CAPÍTULO TERCERO

#### APROXIMACION COMPARADA AL CONCEPTO DEL CONTRATO

14.	Desarrollo y tutela del contrato en Inglaterra . . . . .	53
15.	Un aspecto especialmente relevante en el Derecho inglés de los contratos: la <i>consideration</i> . . . . .	58
16.	El contrato en el Derecho soviético . . . . .	62

### SEGUNDA PARTE

#### CLASIFICACIONES Y CATEGORIAS CONTRACTUALES

17.	Generalidades . . . . .	71
-----	-------------------------	----

### CAPÍTULO PRIMERO

#### CLASIFICACIONES DE LOS CONTRATOS FORMULADAS POR EL CODIGO CIVIL CHILENO

18.	Contratos unilaterales y bilaterales . . . . .	73
19.	Contratos sinalagmáticos imperfectos . . . . .	75
20.	Contratos plurilaterales o asociativos . . . . .	76
21.	Contratos gratuitos y onerosos . . . . .	78
22.	Contratos conmutativos y aleatorios . . . . .	84
23.	Contratos principales y accesorios . . . . .	89
24.	Contratos consensuales, solemnes y reales . . . . .	91

### CAPÍTULO SEGUNDO

#### OTRAS CLASIFICACIONES DE LOS CONTRATOS

25.	Contratos nominados o típicos y contratos innominados o atípicos . . . . .	97
26.	Contratos de ejecución instantánea, de ejecución diferida y de tracto sucesivo . . . . .	101
27.	Contratos individuales y contratos colectivos . . . . .	103
28.	Contratos libremente discutidos y contratos por adhesión . . . . .	105
29.	Naturaleza jurídica de la adhesión. Reglas especiales para interpretar el contrato de adhesión . . . . .	108

30. Soluciones a los inconvenientes de la adhesión . . . . .	115
31. Contratos preparatorios y contratos definitivos . . . . .	119

## CAPÍTULO TERCERO

## CATEGORIAS CONTRACTUALES

32. El contrato dirigido . . . . .	123
33. El contrato forzoso . . . . .	127
33.1. <i>Casos de contratos forzosos ortodoxos en la legislación chilena</i>	127
33.2. <i>Casos de contratos forzosos heterodoxos en la legislación chilena</i>	130
33.3. <i>Fallos chilenos que acogen la categoría del contrato forzoso</i>	131
33.4. <i>Carácter propiamente contractual de los contratos forzosos</i>	132
33.5. <i>Supremacía de la obligación contractual sobre la obligación legal</i>	135
34. El contrato tipo. Condiciones generales de la contratación . . .	138
35. El contrato-ley . . . . .	143
36. El subcontrato . . . . .	148
37. El autocontrato . . . . .	152
38. El contrato por persona a nombrar y el contrato por cuenta de quien corresponda . . . . .	157

## TERCERA PARTE

PRINCIPIOS FUNDAMENTALES DE LA  
CONTRATACION

## CAPÍTULO PRIMERO

## LA AUTONOMIA DE LA VOLUNTAD

39. La doctrina de la autonomía de la voluntad, cimiento del enfoque tradicional de la contratación. Proyecciones . . . . .	165
40. Examen de los principales fundamentos de la autonomía de la voluntad. Bosquejo de críticas . . . . .	167
40.1. <i>Fundamento filosófico</i> . . . . .	167
40.2. <i>Fundamento económico</i> . . . . .	169

## CAPÍTULO SEGUNDO

EL PRINCIPIO DEL CONSENSUALISMO CONTRACTUAL  
Y SU DETERIORO

41. Recapitulación y subclasificación de los contratos consensuales . .	173
42. Excepciones y atenuantes al principio del consensualismo contractual	176
43. Ventajas del formalismo. Reflexiones de Ihering . . . . .	184

CAPÍTULO TERCERO  
EL PRINCIPIO DE LA LIBERTAD CONTRACTUAL Y  
SU DETERIORO

44. Planteamiento general y remisiones . . . . . 187

CAPÍTULO CUARTO  
EL PRINCIPIO DE LA FUERZA OBLIGATORIA  
DE LOS CONTRATOS

45. Fuerza obligatoria del contrato. Ley y contrato . . . . . 191
46. Fundamentos de la fuerza obligatoria de los contratos . . . . . 193
- 46.1. *Concepción voluntarista tradicional* . . . . . 193
- 46.2. *Concepción idealista de Gounot* . . . . . 193
- 46.3. *Ideas de Giorgi* . . . . . 195
- 46.4. *Hans Kelsen* . . . . . 196
- 46.5. *Sincretismo de Ghestin* . . . . . 198
- 46.6. *Observación metodológica* . . . . . 200
47. La fuerza obligatoria de los contratos frente al legislador . . . . . 202
- 47.1. *Derecho chileno hoy vigente* . . . . . 202
- 47.2. *Crítica de la situación privilegiada en que hoy se encuentran los contratos en curso frente al legislador chileno* . . . . . 207
48. La fuerza obligatoria de los contratos frente al juez. Doctrina de la imprevisión o de la variación de las circunstancias vigentes al contratar . . . . . 211
49. La revisión judicial de los contratos en curso y la resolución por excesiva onerosidad sobreviniente . . . . . 216
- 49.1. *Tres posturas equivocadas en favor de la revisión judicial de los contratos* . . . . . 216
- 49.2. *Tres posturas mejor fundadas en favor de la revisión judicial de los contratos* . . . . . 221
- 49.3. *Resolución por excesiva onerosidad sobrevinida* . . . . . 224
50. Adaptación del contrato a las nuevas circunstancias, por acuerdo de las propias partes. La cláusula "Hardship" y otras técnicas de modificación de lo pactado . . . . . 225
- 50.1. *Técnicas estrictamente convencionales de adaptación del contrato a las nuevas circunstancias* . . . . . 225
- 50.2. *Reprogramación de los contratos dispuesta por la autoridad* . . . . . 232
51. La terminación del contrato . . . . . 233
52. El recurso de casación en el fondo por infracción de la ley del contrato . . . . . 236

CAPÍTULO QUINTO  
EL PRINCIPIO DEL EFECTO RELATIVO DE LOS  
CONTRATOS. EFECTO RELATIVO Y EFECTO  
ABSOLUTO U OponIBILIDAD DE  
LOS CONTRATOS

53. Generalidades . . . . . 241
54. Sujetos concernidos por el principio del efecto relativo de los contratos . . . . . 243

54.1.	<i>Partes</i> . . . . .	243
54.2.	<i>Terceros absolutos</i> . . . . .	244
54.3.	<i>Causahabientes a título singular</i> . . . . .	244
54.4.	<i>Acreeedores de las partes</i> . . . . .	248
55.	Excepciones al efecto relativo de los contratos. La estipulación por otro, en especial . . . . .	249
55.1.	<i>El contrato en favor de un tercero</i> . . . . .	250
55.2.	<i>Naturaleza jurídica de la estipulación por otro</i> . . . . .	253
55.3.	<i>Efectos de la estipulación por otro</i> . . . . .	256
56.	La promesa de hecho ajeno . . . . .	258
57.	El efecto absoluto o expansivo de los contratos . . . . .	261
57.1.	<i>Concepto. El efecto expansivo no es excepción al efecto relativo</i> . . . . .	261
57.2.	<i>Casuística del efecto expansivo o efecto absoluto de los contratos</i> . . . . .	262
58.	La inoponibilidad de los contratos . . . . .	267
59.	La simulación de los contratos . . . . .	274
59.1.	<i>Frecuencia de la simulación. Simulación lícita e ilícita; absoluta, relativa y mediante interposición de persona</i> . . . . .	274
59.2.	<i>Efectos y prueba de la simulación</i> . . . . .	279

CAPÍTULO SEXTO

EL PRINCIPIO DE LA BUENA FE CONTRACTUAL

60.	Generalidades conceptuales . . . . .	287
61.	Buena fe subjetiva . . . . .	289
62.	Buena fe objetiva . . . . .	291
63.	Diversas manifestaciones de la buena fe objetiva . . . . .	295
63.1.	<i>Tratos preliminares</i> . . . . .	295
63.2.	<i>Celebración del contrato</i> . . . . .	297
63.3.	<i>Cumplimiento del contrato</i> . . . . .	298
63.4.	<i>Relaciones postcontractuales</i> . . . . .	300
63.5.	<i>Conclusión</i> . . . . .	301

CUARTA PARTE

INTERPRETACION DE LOS CONTRATOS

64.	Generalidades . . . . .	305
-----	-------------------------	-----

CAPÍTULO PRIMERO

INTERPRETACION SUBJETIVA DE LOS CONTRATOS

§ 1.	<i>La interpretación concebida exclusivamente como una búsqueda de voluntad</i> . . . . .	309
65.	Los artículos 1156 francés y 1560 chileno, en cuanto bases del sistema subjetivo de interpretación contractual . . . . .	309

66. Cómo descubrir la voluntad común "probable" de los contratantes. Circunstancias de la especie . . . . .	313
§ 2. <i>Condiciones necesarias para que haya lugar a interpretación</i> . . . . .	315
67. La obscuridad del contrato como condición de la interpretación. Historia del problema . . . . .	315
68. El problema de la obscuridad del contrato ante la doctrina y la jurisprudencia más recientes . . . . .	318
69. Conclusiones frente al problema de la obscuridad del contrato como requisito de la interpretación . . . . .	322
70. Causas de la contienda que toda interpretación contractual presupone . . . . .	324
§ 3. <i>Las reglas de interpretación de los contratos</i> . . . . .	328
71. Definición y generalidades . . . . .	328
72. Casos de interpretación legal . . . . .	329
73. Reglas de interpretación relativas a los elementos intrínsecos del contrato . . . . .	330
74. Reglas de interpretación relativas a los elementos extrínsecos del contrato . . . . .	333
75. Reglas subsidiarias de interpretación contractual . . . . .	340
76. Naturaleza de las reglas de interpretación. ¿Son simples consejos o normas imperativas? . . . . .	344
77. Reglas no legales de interpretación contractual . . . . .	349
§ 4. <i>Crítica personal al sistema subjetivo de interpretación contractual</i> . . . . .	350
78. El carácter ficticio del sistema subjetivo de interpretación . . . . .	351
79. El carácter individualista del sistema subjetivo de interpretación contractual . . . . .	354

## CAPÍTULO SEGUNDO

### INTERPRETACION OBJETIVA DE LOS CONTRATOS

80. Las normas del Código Civil alemán sobre interpretación contractual. Parágrafos 133 y 157 del BGB . . . . .	357
81. Las circunstancias ostensibles de la especie. Comparación con el sistema subjetivo . . . . .	363
82. El hombre razonable como criterio de la interpretación objetiva . . . . .	366
83. El intérprete debe considerar los resultados económicos perseguidos por los contratantes. Reglas de la experiencia. Síntesis del sistema objetivo de interpretación . . . . .	368
84. Los usos sociales. El lenguaje. Las circunstancias de tiempo, territorio y grupo a que los usos se aplican . . . . .	371
85. La buena fe en la interpretación contractual objetiva . . . . .	376
86. Conclusiones sobre sistemas de interpretación contractual . . . . .	380

## CAPÍTULO TERCERO

INTERPRETACION Y CALIFICACION DE LOS  
CONTRATOS FRENTE AL RECURSO  
DE CASACION EN EL FONDO

87.	Consideraciones previas: calificación del contrato. Es posterior a la interpretación. Cuestiones de hecho y de derecho . . . . .	387
88.	Casación en el fondo por errónea calificación del contrato . . . . .	392
	Jurisprudencia chilena . . . . .	394
89.	Casación en el fondo por errónea interpretación del contrato . . . . .	396
89.1.	<i>Improcedencia del recurso</i> . . . . .	397
	<i>Jurisprudencia chilena</i> . . . . .	398
89.2.	<i>Improcedencia del recurso, salvo desnaturalización del contrato</i> . . . . .	399
	<i>Jurisprudencia chilena</i> . . . . .	403
89.3.	<i>Amplia procedencia de la casación en el fondo por errónea interpretación contractual</i> . . . . .	404

## QUINTA PARTE

EFECTOS PARTICULARES DE LOS CONTRATOS  
SINALAGMATICOS

90.	Panorama de los efectos particulares y fundamentación . . . . .	411
91.	La excepción del contrato no cumplido . . . . .	414
	Requisitos para que se acoja la excepción del contrato no cumplido . . . . .	416
	Efectos de la excepción de contrato no cumplido . . . . .	418
92.	La resolución por inexecución . . . . .	419
93.	La teoría de los riesgos . . . . .	424
93.1.	<i>Planteamiento del problema de los riesgos en materia contractual</i> . . . . .	424
93.2.	<i>Teoría de los riesgos en caso de extinción de una obligación de dar</i> . . . . .	427
	<i>Breve explicación histórica</i> . . . . .	428
93.3.	<i>Teoría de los riesgos en caso de extinción de una obligación de hacer o de no hacer</i> . . . . .	431