

# LA CLÁUSULA PENAL

## TABLA DE CONTENIDO

I. La cláusula penal en algunos Códigos civiles .....	9
1. Código civil belga .....	10
2. Código civil portugués .....	15
3. Código civil alemán .....	21
4. Código civil italiano .....	25
5. Código civil francés .....	28
6. Código civil holandés .....	30
7. Código civil argentino .....	32
8. Código civil chileno .....	37
9. Recapitulación .....	40
9.1. La cláusula penal sancionadora en los códigos examinados .....	40
9.2. La ubicación de la regulación de la cláusula penal dentro de los distintos códigos .....	40
9.3. La intervención judicial en la modificación del monto de la pena .....	43
10. Sobre el concepto de la cláusula penal en el derecho español .....	49
I. Aproximación al concepto de cláusula penal .....	49
II. La dificultad de un concepto unitario de la cláusula penal en el que tengan cabida todas las funciones reconocidas en el Código Civil .....	52
2. Eficacia o validez de la cláusula penal .....	59
2.1. Capacidad suficiente y ausencia de vicios de la voluntad .....	59
2.2. Que el incumplimiento previsto en la cláusula sea imputable al deudor de la pena .....	61
III. Funciones de la cláusula penal .....	67
VI. El ámbito de cobertura de la cláusula penal en general .....	71
V. La reclamación de la pena es compatible con la de los intereses moratorios debidos al momento de la reclamación judicial de su importe .....	71
VI. Exigibilidad en general de la cláusula penal .....	77
VII. La Ley de Usura de 1908 y la cláusula penal .....	81
VIII. La interpretación de la cláusula penal. La interesante sentencia del TS 1314/2006, de 18 de diciembre (RJ 2007/276) .....	85
1. La interpretación de la cláusula penal .....	85
2. El caso de la STS 1314/2006, de 18 de diciembre (RJ 2007/276) .....	90
IX. La moderabilidad de la cláusula penal en general. El artº 1154 cc. ....	95
1. Introducción. El sentido y requisitos de la moderación .....	95
2. La incidencia de la conducta dolosa del deudor en lo dispuesto en el art. 1154 CC .....	103
3. Posible aplicación analógica del artº 1154 CC a las arras .....	107

4. La jurisprudencia del TS sobre la trascendencia del cumplimiento parcial o irregular para moderar ex 1154: dos líneas opuestas .....	110
5. La cuestión de la imperatividad del art. 1154 CC .....	117
6. La aplicación del arto 1154 en las obligaciones recíprocas .....	122
7. Criterios de moderación .....	125
8. La revisión de la pena pactada por razones de equidad sin necesidad de cumplimiento parcial o irregular .....	127
8.1. La doctrina .....	127
9. La moderación de la cláusula penal en un ámbito particular, los contratos de deportistas profesionales con entidades deportivas .....	143
10. ¿Es posible conforme al CC la elevación de las penas? .....	150
X. Cláusula resolutoria expresa en compraventas inscritas en el Registro. La eficacia de la cláusula penal adjunta .....	153
1. El punto de partida: la discutible resolución de la DGRN de 29 de diciembre de 1982 .....	153
2. La eficacia de la cláusula penal consistente en la retención de las cantidades recibidas por el vendedor .....	162
XI. Los distintos tipos de cláusula penal recogidos en el CC .....	171
1. Introducción .....	171
2. La Cláusula penal cumulativa .....	179
3. La Cláusula penal sustitutoria o liquidatoria de los daños.....	186
4. La denominada Cláusula penal penitencial o de desistimiento. ....	194
4.1. Concepto .....	194
4.1.1. La procedencia del arto 1153, primer párrafo CC .....	197
4.2. Su encaje en el concepto genérico de cláusula penal .....	201
4.2.1. La propuesta de la Comisión de Codificación en este punto concreto .....	205
4.3. Características de la cláusula penal de desistimiento .....	205
4.3.1. La cláusula penitencial es una obligación accesoria.....	207
4.3.2. La facultad de elección del deudor respecto de la obligación a cumplir .....	210
4.4. La escasa jurisprudencia sobre la cláusula penal penitencial o de desistimiento .....	215
XII. Los distintos tipos de cláusula penal en cuanto a los incumplimientos contemplados para su eficacia. En particular la cláusula penal moratoria. Supuestos .....	225
1. Tipos de cláusula penal en relación con los incumplimientos que las partes previeron para su eficacia.....	225
1.1. La cláusula moratoria en particular. ....	228
1.2. Tipos de cláusula y pena moratoria .....	229
1.3. El funcionamiento de la cláusula penal moratoria .....	234
1.3.1. Eficacia e ineficacia de la cláusula penal moratoria .....	234
1.3.2. El cómputo del plazo para la eficacia de la pena. Su comienzo .....	231
1.3.3. La prescripción de la pena moratoria .....	242
1.3.4. Los perjuicios cubiertos por la cláusula penal moratoria .....	243

1.3.5. La imposibilidad sobrevenida de cumplimiento de la obligación principal .....	244
1.3.6. La cláusula penal moratoria y el art. 1124 CC .....	249
1.3.7. La cuestión de la moderabilidad de la pena moratoria .....	250
1.3.7.1. La regla general de no moderabilidad ex arto 1154 .....	250
1.3.7.2. Supuestos en los que excepcionalmente el Ts ha entendido que se puede moderar...254	
1.3.8. Compatibilidad de la pena moratoria con otras penas .....	261
1.3.9. Cuando el cumplimiento moroso se transforma en incumplimiento definitivo .....	264
1.3.10. ¿Es posible que una pena moratoria sea a la vez sustitutoria, cumulativa o incluso de desistimiento? .....	268
Bibliografía .....	271