

BRUNO RÓDRIGUEZ-ROSADO

FIDUCIA Y PACTO
DE RETRO EN GARANTÍA

—

5/1 1/5

MARCIAL PONS, EDICIONES JURÍDICAS Y SOCIALES, S. A.
MADRID 1998 BARCELONA

ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
ABREVIATURAS	7
INTRODUCCIÓN	9
CAPÍTULO I. ORÍGENES: DERECHO ROMANO	13
1. ORIGEN, DESARROLLO Y DESAPARICIÓN DE LA FIDUCIA EN ROMA.....	13
1.1. Carácter contractual de la fiducia	15
1.2. Funciones de la fiducia: fiducia <i>cum amico</i> y fiducia <i>cum creditore</i>	16
1.3. El origen de la fiducia <i>cum creditore</i> . El pacto de <i>lex commissoria</i>	16
1.4. Fiducia con pacto <i>de vendendo</i>	18
1.5. La <i>actio fiduciae</i>	19
1.6. Caída en desuso de la fiducia. La imposibilidad de operar la fiducia a través de <i>traditio</i>	21
2. EVOLUCIÓN POSTERIOR DEL PACTO COMISORIO Y EL <i>IUS VENDENDI</i> EN LA PRENDA.....	23
2.1. La prohibición del pacto comisorio y la doctrina sobre la usura. 24	
2.2. Convenciones análogas al pacto comisorio en Derecho romano-cristiano. El pacto marciano.....	25
2.3. Otras posibles referencias del <i>Corpus Iuris</i> al pacto comisorio. 28	
3. EL <i>PACTUM DE RETROVENDENDO</i>	29
3.1. Configuración y efectos del <i>pactum de retrovendo</i>	30

	<u>Pág.</u>
3.2. La falta de efectos resolutorios en la venta en garantía romana.	31
CAPÍTULO II. DERECHO INTERMEDIO	33
1. LOS PACTOS ACCESORIOS DE LAS GARANTÍAS REALES HASTA LA RECEPCIÓN.....	33
2. DESDE LA RECEPCIÓN HASTA LA CODIFICACIÓN	36
2.1. La doctrina canónica sobre la usura y su influencia en el Derecho de garantías.....	36
2.2. Evolución de la prenda de disfrute a raíz de las prohibiciones canónicas.....	38
2.3. El Derecho de las Partidas.....	39
2.4. Los antecedentes del Código Civil.....	42
3. EL PACTO DE RETROVENTA EN LA ÉPOCA ANTECEDENTE DEL CÓDIGO CIVIL	46
3.1. El pacto de retroventa en los autores de Derecho	46
3.2. El pacto de retroventa en la jurisprudencia	50
3.3. El pacto de retroventa en el Código Civil y en sus antecedentes.	53
4. DERECHO NAVARRO	54
4.1. La compraventa con pacto de retro	54
4.2. Fiducia, pacto comisorio y ejecución de la prenda.....	56
CAPÍTULO III. LA TEORÍA DE LA CAUSA	59
1. PLANTEAMIENTO. DIVERSIDAD DE CORRIENTES SOBRE LA CAUSA	59
2. DISTINCIÓN DE CAUSAS. CAUSA DE LA OBLIGACION	63
2.1. Causa de la obligación. Su origen en DOMAT.....	64
2.2. La doctrina de POTHIER	67
2.3. El proyecto de 1851 y el Código Civil.....	70
2.4. Recapitulación sobre la causa de la obligación y el art. 1.274 del Código Civil.....	71
2.5. La categoría de los contratos reales.....	77
2.6. Los contratos sin causa del art. 1.275.....	79
2.7. La causa falsa.....	80
2.8. La abstracción causal: art. 1.277 del Código Civil	84
3. LA CAUSA DEL CONTRATO.....	85
3.1. La ilicitud causal	86
3.2. Los motivos como base del negocio.....	89

	<u>Pág.</u>
4. CAUSA DE LA ATRIBUCIÓN Y DE LA TRADICIÓN.....	91
5. SISTEMAS ABSTRACTOS	94
6. LA CAUSA COMO FUNCIÓN ECONÓMICO-SOCIAL.....	96
CAPÍTULO IV. DESCRIPCIÓN DE LA FIDUCIA Y DEL PACTO DE RETRO EN GARANTÍA	105
1. LA FIDUCIA.....	105
1.1. Carácter.....	105
1.2. La distinción entre propiedad material y propiedad formal	116
1.3. La tesis de la fiducia como negocio simulado.....	124
1.4. Tercero de mala fe, quiebra, embargo y usucapión	135
2. COMPRAVENTA CON PACTO DE RETRO EN GARANTÍA ...	147
2.1. Caracterización de la figura	147
2.2. La compraventa con pacto de retro desde la perspectiva del negocio simulado.....	155
3. COMPRAVENTA CON PACTO DE RETRO Y FIDUCIA <i>CUM CREDITORE</i>	158
3.1. Distinción entre una y otra figura	158
3.2. Campo actual de la fiducia <i>cum creditore</i>	163
3.3. Distinción entre negocios de transmisión de la propiedad en garantía	167
4. LA TRANSMISIÓN DE LA PROPIEDAD EN GARANTÍA Y EL <i>NUMERUS CLAUSUS</i> DE DERECHOS REALES	174
CAPÍTULO V. LA INTERDICCIÓN DEL PACTO COMISORIO.....	181
1. LA COMPRAVENTA CON PACTO DE RETRO Y EL PACTO COMISORIO.....	181
2. LA OPCIÓN EN GARANTÍA	191
3. EL CONTRATO DE COMPRAVENTA SUSPENSIVAMENTE CONDICIONADO AL IMPAGO DE UNA DEUDA.....	195
4. LA FIDUCIA DESDE LA PERSPECTIVA DEL PACTO COMISORIO.....	202
4.1. Fiducia con pacto comisorio	202
4.2. Fiducia sin pacto comisorio	210
5. VENTA Y PROMESA UNILATERAL DE REVENTA.....	217

	<u>Pág.</u>
5.1. Venta y promesa de reventa no sometida a plazo de ejercicio.	217
5.2. Compraventa con promesa unilateral de reventa sometida a plazo	219
CAPÍTULO VI. LA USURA Y LOS CONTRATOS DE GARANTÍA CON TRANSMISIÓN DE LA PROPIEDAD	225
1. LA USURA EN GENERAL	225
2. APLICACIÓN DE LA LEY AZCÁRATE A LOS CONTRATOS DE COMPRAVENTA CON FINALIDAD INDIRECTA DE CRÉDITO	232
3. APLICACIÓN DE LA LEY AZCÁRATE A LA FIDUCIA.....	252
CAPÍTULO VII. FIDUCIA Y PACTO DE RETRO EN DERECHO FORAL.....	261
1. REGULACIÓN GENERAL DEL FUERO NUEVO DE NAVARRA	261
2. FIDUCIA DE GARANTÍA EN NAVARRA.....	267
2.1. Naturaleza y carácter	267
2.2. Documentación e inscripción en el Registro de la fiducia, en Navarra y fuera de ella	271
2.3. Efectos del contrato.....	275
3. COMPRAVENTA CON PACTO DE RETRO COMO GARANTÍA EN NAVARRA.....	280
4. CONTRATOS ATÍPICOS DE GARANTÍA EN DERECHO NAVARRO.....	289
5. LA VENTA A CARTA DE GRACIA EN EL DERECHO CATALÁN.....	291
BIBLIOGRAFÍA.....	295
SENTENCIAS Y RESOLUCIONES.....	303