

ÍNDICE GENERAL

www.librotecnia.cl

Prólogo	XXIII
---------------	-------

PRIMERA PARTE

CAUSA DE LOS CONTRATOS Y DE SUS OBLIGACIONES

§ 1. EL CONTRATO	3
A. CONCEPTO	3
B. LA DECLARACIÓN UNILATERAL DE VOLUNTAD	8
C. LA AUTOCONTRATACIÓN	13
1. Autocontratación y mandato	17
2. Autocontrato y sociedad	19
D. FUNCIÓN DEL CONTRATO	31
E. AUTONOMÍA PRIVADA Y CONTRATO	36
F. EFECTOS DE LOS CONTRATOS	57
1. El efecto relativo de los contratos	57
2. Efecto reflejo o expansivo de los contratos	63
§ 2. CAUSA DE LOS CONTRATOS Y CAUSA DE LAS OBLIGACIONES	66
A. INTRODUCCIÓN	66
B. LA ENSEÑANZA TRADICIONAL DE NUESTRA DOCTRINA EN MATERIA DE CAUSA	68
1. La causa, requisito de existencia de los actos jurídicos	68
2. Síntesis de la evolución histórica de la noción de causa	68
3. Disposiciones legales que se refieren a la causa	71
4. Sanciones para la falta de causa o causa ilícita	72
C. SÍNTESIS DE LAS CONCEPCIONES DE CAUSA EN LA DOCTRINA EXTRANJERA	72
D. POSICIÓN DE LOS AUTORES NACIONALES ACTUALES	76
E. NUESTRA OPINIÓN	79

F	PROYECCIÓN DEL CONCEPTO DE CAUSA PROPUESTO POR NOSOTROS	83
1.	Instituciones en que el concepto se proyecta	83
1.1.	En relación con la causa del acto o contrato y de la obligación que nace de este. Causa “real” y causa “lícita”.	83
1.2.	En relación con la causa del pago	88
1.3.	En relación con la adquisición de derechos sobre una cosa propia	89
1.4.	En relación con la condición suspensiva meramente potestativa	90
1.5.	En relación con el fraude a la ley	90
1.6.	En relación con la causa del derecho a retener (o, en su caso, de la obligación de restituir) un determinado incremento patrimonial	91
2.	Instituciones en que el concepto no se proyecta aunque tradicionalmente se explican en función de la causa	95
2.1.	La causa y su relación con los vicios del consentimiento	95
2.2.	La “condición resolutoria tácita”	97
2.3.	La “excepción de contrato no cumplido”	100
§ 3.	ACTOS ABSTRACTOS O NO CAUSADOS	101
A.	OBLIGACIÓN DEL FIADOR	102
B.	LA DELEGACIÓN	102
C.	TÍTULOS NEGOCIABLES	103
D.	ESTIPULACIÓN EN FAVOR DE OTRO	107
§ 4.	INSTITUCIONES VINCULADAS CON LA CAUSA	108
A.	TEORÍA DE LA IMPREVISIÓN	108
1.	Aproximación general	108
2.	Terminología	109
2.1.	Cláusula <i>rebus sic stantibus</i>	109
2.2.	Riesgo imprevisible	111
2.3.	Teoría de las obligaciones impracticables	111
2.4.	Excesiva onerosidad	111
2.5.	Lesión sobreviniente o <i>laesio superveniens</i>	112
2.6.	Teoría de la imprevisión	112
3.	Conceptos doctrinarios	113
4.	Consideraciones generales y origen histórico de la teoría de la imprevisión	116

4.1.	La teoría en el Derecho Romano	116
4.2.	La teoría en el Derecho Canónico	117
4.3.	La teoría en los glosadores y post glosadores	117
4.4.	La teoría en los siglos XVI y XVII	117
4.5.	La teoría en los últimos años del siglo XVII y durante el siglo XVIII	118
4.6.	La teoría en los últimos años del siglo XVIII y durante el siglo XIX	118
5.	Requisitos para que opere la teoría de la imprevisión. Prevención conceptual	118
5.1.	Que se trate de un contrato (unilateral o bilateral) oneroso	119
5.2.	Que se refiera a un contrato (oneroso) conmutativo	120
5.3.	Que el contrato sea de tracto sucesivo o de ejecución diferida	121
5.4.	Que ocurra un suceso extraordinario e imprevisible al momento de nacer la obligación que altere gravemente el equilibrio de las prestaciones	123
5.5.	Que el suceso imprevisible, sin hacer imposible ab- solutamente el cumplimiento, lo haga excesivamente oneroso para una de las partes	124
5.6.	Que el suceso imprevisible sea ajeno a la voluntad de las partes	124
5.7.	Que el deudor no se encuentre constituido en mora	125
5.8.	Que las partes no hayan establecido prevenciones de común acuerdo a fin de resolver las contingencias futuras	125
6.	Efectos de la imprevisión	125
7.	Soluciones adoptadas en derecho comparado en relación al problema de la excesiva onerosidad sobreviniente	127
7.1.	El caso anglosajón	127
7.2.	El caso francés	130
7.3.	El caso alemán	130
7.4.	Los principios del derecho europeo de los contratos	131
8.	Aplicabilidad de la teoría de la imprevisión en Chile	132
8.1.	La teoría de la imprevisión en el Código Civil: el silencio de la ley	132
8.2.	Consideraciones de <i>lege lata</i>	133

8.2.1.	El artículo 1546 del Código Civil y el argumento de la buena fe	133
8.2.2.	El artículo 1545 y la interpretación de Daniel Peñailillo acerca de la expresión “causas legales”	136
8.2.3.	El artículo 1547 y la ausencia de culpa	137
8.2.4.	El artículo 1558 y la previsibilidad como elemento delimitador de los perjuicios indemnizables	138
8.2.5.	Restricción del ámbito de aplicación de la teoría de la imprevisión: Análisis de la doctrina que concibe a la obligación como un deber de conducta tipificada, sustentada por Pablo Rodríguez Grez	138
9.	Análisis de la teoría de la imprevisión a la luz de la jurisprudencia nacional	148
9.1.	Jurisprudencia de tribunales ordinarios	148
9.2.	Jurisprudencia de tribunales arbitrales	151
9.3.	La imprevisión en la jurisprudencia de la Contraloría General de la República (CGR)	161
B.	LA SIMULACIÓN	163
1.	Consideraciones civiles	163
2.	Algunas consideraciones penales	178
C.	EL FRAUDE A LA LEY	187
1.	Generalidades	187
2.	Concepto y requisitos del fraude a la ley	188
2.1.	El acto o actos ejecutados deben ser en sí mismos lícitos	196
2.2.	Existencia de una ley defraudada	197
2.3.	Elemento Intencional	198
3.	Sanción del fraude a la ley	203
4.	Fraude a la ley y figuras afines	213
4.1.	Fraude a la ley y abuso del derecho	213
4.2.	Fraude a la ley y negocio fiduciario	216
4.3.	Fraude a la ley y abuso de la personalidad jurídica	221
4.4.	Fraude a la ley y simulación ilícita	231
5.	Efectos del fraude a la ley entre las partes y respecto de terceros	234
5.1.	Relaciones entre las partes y los terceros ajenos al fraude	235
5.2.	Relaciones entre las partes	237

5.3. Relaciones entre los terceros ajenos al fraude	239
D. EL ABUSO DEL DERECHO	253
§ 5. LA CAUSA Y LOS CONTRATOS BILATERALES	257
§ 6. LA CAUSA Y LA BASE DEL NEGOCIO	260
§ 7. LA CAUSA Y LA PROMESA DE HECHO AJENO	272
§ 8. LA CAUSA Y LOS PROCESOS DE LICITACIÓN	278
A. LA LICITACIÓN	278
B. RESERVAS DEL LICITANTE	280
C. EXCESO Y DESVIACIÓN DEL INTERÉS. AUSENCIA DE DERECHO SUBJETIVO	283
D. EL ABUSO DEL DERECHO	284
E. AUSENCIA DE CAUSA	284
§ 9. LA ESPECIAL FUNCIÓN DE LA CAUSA EN EL CONTRATO DE SOCIEDAD	285
A. LA CAUSA Y EL “INTERÉS SOCIAL”	285
B. LA CAUSA Y EL ABUSO DE LOS ACCIONISTAS MINORITARIOS EN EL CONTRATO DE SOCIEDAD	292
1. Planteamiento del tema	292
2. Doctrinas jurídicas para la represión del abuso de los accio- nistas	295
2.1. Doctrina de la “justificación objetiva”	295
2.2. Doctrina de la buena fe y el deber de fidelidad en las relaciones societarias	296
2.3. Doctrina del “motivo ilícito” en el ejercicio del voto	297
2.4. Doctrina del exceso o desviación de poder	298
2.5. Doctrina del fraude a la ley	298
2.6. Doctrina del abuso del derecho	299
3. Nuestra opinión	300
3.1. Colisión de intereses entre los accionistas minoritarios y la sociedad	300
3.2. Colisión entre los intereses de los accionistas minoritarios y los intereses de los accionistas mayoritarios	303
4. El abuso procesal del accionista	308

§ 10. LA CAUSA Y LA INTERPRETACIÓN E INTEGRACIÓN DE LOS CONTRATOS	311
A. EL AUXILIO DE LA CAUSA COMO FACTOR DE INTERPRETACIÓN EN LOS CONTRATOS ONEROSOS CONMUTATIVOS Y ALEATORIOS	311

SEGUNDA PARTE
EFFECTOS DE LAS OBLIGACIONES

§ 1. LA RESPONSABILIDAD JURÍDICA EN GENERAL Y SUS CLASES	327
A. CONCEPTO DE RESPONSABILIDAD	327
B. CLASES DE RESPONSABILIDAD CIVIL	329
§ 2. LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL	332
A. CONCEPTO	332
B. LA BUENA FE CONTRACTUAL	334
1. Los deberes de información en la contratación	341
1.1. Introducción	341
1.2. Deber de información y error o dolo como vicio del consentimiento	343
1.3. Alcance y contenido del deber de información	345
1.4. Límites del deber de información	346
1.5. Deber de información e interpretación del contrato	347
1.6. Caso especial de las declaraciones y garantías en un contrato de compraventa de acciones o de derechos sociales	348
§ 3. EFECTOS DEL CONTRATO Y EFECTOS DE LA OBLIGACIÓN	366
§ 4. EL DERECHO DE PRENDA GENERAL	368
§ 5. ESTUDIO PARTICULAR DE LOS EFECTOS DE LAS OBLIGACIONES	376
A. LA RESOLUCIÓN	376
1. Concepto	376
2. Interposición y extinción de la acción resolutoria	380
2.1. La excepción de pago una vez demandada la resolución de un contrato	380
2.2. Efectos del incumplimiento de obligación previsto en un pacto comisorio	388

2.3.	Cláusula de terminación del contrato por decisión de una de las partes	396
2.4.	La resolución por incumplimiento de obligación en un contrato unilateral	399
2.5.	La renuncia a la acción resolutoria y a la acción de cumplimiento del contrato	401
2.6.	La prescripción de la acción resolutoria	402
3.	Entidad o relevancia de las obligaciones infringidas para efectos de demandar la resolución de un contrato bilateral	407
4.	Alcances del artículo 1552 respecto de la resolución de un contrato bilateral. La excepción de contrato no cumplido	418
5.	Relevancia de la distinción entre obligaciones “sustanciales” y “secundarias” en los supuestos en que se invoque la excepción consagrada en el artículo 1552	429
6.	La resolución en el contrato de sociedad. La exclusión de socio	434
6.1.	La acción de exclusión de socios y su ámbito de aplicación	434
6.2.	Acerca de la exclusión de un socio por pérdida de <i>affectio societatis</i>	448
6.3.	Legitimación activa en la acción de exclusión	452
6.4.	Valor al que corresponde adquirir los derechos sociales o acciones del socio excluido	454
6.5.	Compatibilidad de la acción de exclusión con la acción de perjuicios	457
B.	EL CUMPLIMIENTO FORZADO	458
1.	Cumplimiento forzado de las obligaciones de dar	461
2.	Cumplimiento forzado de las obligaciones de hacer	465
3.	Cumplimiento forzado de las obligaciones de no hacer	465
C.	EL CUMPLIMIENTO POR EQUIVALENCIA O INDEMNIZACIÓN DE PERJUICIOS	466
1.	Nociones generales	466
1.1.	Función de la indemnización de perjuicios	466
1.2.	Naturaleza jurídica de la obligación de indemnizar perjuicios	472
1.3.	Clases de indemnización	479
1.4.	Requisitos de procedencia de la indemnización de perjuicios	481
1.4.1.	Infracción de obligación emanada de un contrato	481

1.4.2. Factor de imputación subjetiva: culpa o dolo del deudor	482
1.4.3. El deudor debe encontrarse constituido en mora	488
1.4.4. Existencia de daños o perjuicios	490
1.4.5. Vínculo causal entre la infracción y el daño	516
1.5. Deber del acreedor de mitigar los daños	519
1.6. La interferencia en contrato ajeno	523
D. CAUSALES DE EXONERACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL	528
1. El caso fortuito o fuerza mayor	529
1.1. Concepto	529
1.2. Elementos constitutivos del caso fortuito o fuerza mayor	536
1.3. La exterioridad o independencia respecto de la voluntad de las partes	545
1.4. Requisitos para que el caso fortuito opere como causal de exención de responsabilidad	546
1.5. Efectos del caso fortuito	547
1.6. Casos en que el deudor se debe hacer cargo del caso fortuito	548
1.7. Caso Fortuito y Diligencia Exigible al deudor	554
1.8. La prueba del caso fortuito	559
2. Observancia de la diligencia debida	561
§ 6. DERECHOS AUXILIARES DEL ACREEDOR	563
A. LAS MEDIDAS CONSERVATIVAS	567
1. Concepto	567
2. Requisitos de las Medidas Conservativas	568
3. Las Medidas Conservativas son ilimitadas	568
4. Calidad del solicitante de la Medida Conservativa	569
5. Carácter embargable del bien a conservar	569
6. Las Medidas Precautorias como Medidas Conservativas	569
7. Contenido del concepto de Conservación versus Innovación. Mantención de un estado de cosas	570
8. El embargo como Medida Conservativa	571
8.1. Finalidad conservativa del embargo	571
8.2. Naturaleza diversa del embargo y la medida precautoria	572
B. LAS MEDIDAS PRECAUTORIAS	573
1. Concepto	573

2. La Tutela Cautelar	573
3. Instrumentalidad y accesoriedad	575
4. Ámbito de aplicación	576
5. Requisitos generales de toda medida precautoria	578
5.1. El <i>fumus boni iuris</i> o “humo de buen derecho”. Alcance de la voz “comprobantes que constituyan presunción grave”	578
5.2. Del <i>periculum in mora</i> o “peligro en la demora”	583
5.2.1. Sobre los tipos de peligro	584
5.2.2. Sobre la generalidad de la exigencia del peligro	585
5.2.3. Sobre el peligro en la Medida que afecta a bienes que son materia del juicio	586
5.2.4. Sobre la Prueba e Indicadores de la insuficiencia patrimonial del futuro demandado	587
5.2.5. El hecho notorio y el <i>periculum in mora</i>	589
6. Sobre ciertas características de las Medidas Precautorias	590
6.1. El efecto asegurativo de la medida y debido proceso	590
6.2. La relación de la medida con un proceso pendiente. La voz “juicio” incluye gestiones preparatorias	590
6.3. Medidas Cautelares Innominadas	591
6.3.1. Concepto y ejemplos	591
6.3.2. Sobre si es necesario agotar las medidas ordi- narias	593
6.3.3. Sobre las limitaciones. Carácter meramente conservativo y no anticipativo de las Medidas Precautorias	593
6.4. Carácter provisional de las medidas y Cosa Juzgada	598
6.5. Homogeneidad de la medida. Relación con la naturaleza de la pretensión	600
6.6. Sobre la proporcionalidad de la medida	601
7. Provisionalidad de la medida y Naturaleza de la resolución que se pronuncia sobre Medida Precautoria. Sobre la ape- lación	603
7.1. Posición dominante: Auto	603
7.2. Sentencia interlocutoria	606
8. Sobre la oportunidad para ser solicitadas	607
9. Tramitación. Opinión mayoritaria: formación de incidente se produce sólo con la oposición	607

10. La Contracautela	611
10.1. Concepto y finalidad	611
10.2. Manifestaciones de la Contracautela	612
10.2.1. La Fianza o garantía	612
10.2.2. El alzamiento, cesación, substitución o reducción de la Medida Precautoria	613
10.2.3. Indemnización de perjuicios por utilización indebida o abusiva de Medidas Cautelares	615
11. Algunos aspectos relevantes de ciertas medidas	616
11.1. El secuestro de la cosa que es objeto de la demanda y sus efectos	616
11.2. Concepto de interventor y efecto de la medida	617
11.3. Desde cuándo surte efectos la retención de bienes	617
11.4. Efectos de la retención de bienes: misma situación al embargo	618
11.5. Temas relevantes en la Medida Precautoria de Prohibición de celebrar actos o contratos	618
11.5.1. Prohibición de celebrar actos o contratos y limitación de los bienes	618
11.5.2. Cesión de derechos de universalidad jurídica no importa objeto ilícito respecto de un bien precautoriado perteneciente a ella	618
11.5.3. Impide celebrar actos, pero no afecta los hechos materiales	619
11.5.4. “ <i>Facultades del demandado no ofrezcan suficiente garantía</i> ”. Carga y necesidad de la prueba en la Medida de Prohibición de Celebrar Actos o Contratos	619
11.5.5. Inmueble de propiedad de un tercero no puede ser objeto de prohibición de celebrar actos y contratos	621
11.5.6. En el caso de bienes raíces, produce efectos para el demandado desde su notificación, no desde su inscripción	621
11.5.7. Obligación de señalar la extensión de la prohi- bición pretendida	622
12. Arbitraje y Medidas Precautorias	622

12.1. Exclusiva competencia de los jueces ordinarios para decretar medidas prejudiciales precautorias	623
12.2. Tesis contraria	623
B.1. LAS MEDIDAS PREJUDICIALES	624
1. De su naturaleza jurídica	624
2. Sobre la prescripción y su interrupción	625
3. Ámbito de aplicación de las Medidas Prejudiciales. Justicia ordinaria versus Justicia arbitral. Asuntos contenciosos vs. no contenciosos	626
4. Medidas Prejudiciales Precautorias	627
4.1. La existencia de “motivos graves y calificados”	627
4.2. Petición de mantención de la medida	627
4.3. Naturaleza de los requisitos de las medidas	628
4.4. Naturaleza de la presunción del artículo 280 del Código de Procedimiento Civil	628
4.4.1. Presunción de derecho	628
4.4.2. Presunción simplemente legal	628
C. LA ACCIÓN PAULIANA	629
1. Concepto y finalidad	629
2. Acción pauliana y derecho de prenda general	630
3. Carácter conservatorio de la acción pauliana	631
4. Requisitos	631
5. El Fraude Pauliano	632
5.1. Concepto de fraude pauliano	632
5.2. Fraude pauliano y conocimiento del perjuicio a los acreedores	633
5.3. El conocimiento del mal estado de los negocios debe concurrir tanto de parte del deudor como del adqui- rente	635
5.4. La buena fe del deudor cubre la mala fe del tercero	635
5.5. Prueba de los presupuestos. Admisión de presunciones. Carga del acreedor	635
5.6. Carga del deudor de probar solvencia. Fallos al respecto	636
5.7. Necesidad de prueba de la mala fe del tradente y ad- quirente. Obligaciones impagas. Admisión de presun- ciones	637
5.8. Libre disposición de bienes y fraude pauliano	638

5.9. Ejemplo de actos fraudulentos en perjuicio de acreedores. Indicios de fraude	640
5.10. Fraude pauliano e insolvencia	642
5.11. “Mal estado de los negocios” como sinónimo de insolvencia	644
5.12. Opinión contraria	644
5.13. El conocimiento del mal estado de los negocios incluye el <i>ánimus nocendi</i>	645
6. Acción pauliana y simulación	646
7. Sobre la naturaleza jurídica de la acción	647
7.1. Acción de inoponibilidad	647
7.2. Como herramienta para atacar delitos civiles	648
7.3. Carácter <i>sui generis</i>	648
7.4. No es una acción de nulidad	648
7.5. Carácter real o personal de la acción	649
7.6. Carácter mixto de la acción	649
7.7. La acción siempre es personal	650
8. Actos impugnables por la acción pauliana	650
9. El fraude y el pago de deudas	653
9.1. Fraude y pago de deudas	653
9.2. Sobre deudas vencidas	654
10. De la necesidad de concurso para el ejercicio de la acción	654
10.1. No es requisito el concurso. Aplicación general de la acción. Opinión mayoritaria	654
10.2. Es necesaria la existencia de concurso para el ejercicio de la acción pauliana	659
11. Sobre el acreedor en la acción pauliana	660
11.1. Derecho del acreedor y acción pauliana	660
11.2. Requisitos respecto del acreedor o sujeto activo	661
11.3. El caso del acreedor condicional y a plazo. Diferentes opiniones	662
12. Efectos de la revocación	663
12.1. Generalidades	663
12.2. Efectos entre el deudor y el tercero	664
12.3. Preferencia entre acreedor y tercero	665
12.4. Situación de los subadquirentes a título oneroso	665
12.4.1. La acción los alcanza, estén de buena o mala fe	665