

# 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

<b>F</b>	<b>PROYECCIÓN DEL CONCEPTO DE CAUSA PROPUESTO POR NOSOTROS</b> .....	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
<b>§ 3.</b>	<b>ACTOS ABSTRACTOS O NO CAUSADOS</b> .....	101
A.	OBLIGACIÓN DEL FIADOR .....	102
B.	LA DELEGACIÓN .....	102
C.	TÍTULOS NEGOCIABLES .....	103
D.	ESTIPULACIÓN EN FAVOR DE OTRO .....	107
<b>§ 4.</b>	<b>INSTITUCIONES VINCULADAS CON LA CAUSA</b> .....	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

<b>10. La Contracautela</b> .....	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
<b>11. Algunos aspectos relevantes de ciertas medidas</b> .....	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
<b>12. Arbitraje y Medidas Precautorias</b> .....	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 adquirente .....	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 adquirente. Obligaciones impagas. Admisión de presunciones .....	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