

Estudios sobre contratos y obligaciones

Autor: Hernán Corral Talciani

Grupo Editorial Ibáñez /2016

www.librotecna.cl

CONTENIDO

www.librotecna.cl

PRESENTACIÓN	7
EL AUTOR	11
SUMARIO	13
PRÓLOGO	25

§ 1. LA DEFINICIÓN DE CONTRATO EN EL CÓDIGO CIVIL CHILENO Y SU RECEPCIÓN DOCTRINAL. COMPARACION CON EL SISTEMA FRANCÉS

1. PROPÓSITO DEL ESTUDIO	29
2. EL MARCO GENERAL DE REGULACIÓN: NEGOCIO JURÍDICO Y CONTRATO	30
3. RESEÑA HISTÓRICA ACERCA DE LA DEFINICIÓN DE CONTRATO	32
3.1. EL SURGIMIENTO ROMANO DEL “ <i>CONTRACTUS</i> ”	32
3.2. LA FORMACIÓN DEL CONCEPTO ABSTRACTO DE CONTRATO.....	33
3.3. POTHIER Y EL <i>code napoléon</i> : EL CONTRATO COMO CONVENCION OBLIGACIONAL.....	34
3.4. LA REACCION DE SAVIGNY Y DE LA PANDECTISTICA: CONTRATO Y RELACION JURIDICA	35
3.5. RECEPCIÓN EN OTROS ORDENAMIENTOS: ESPAÑA, ITALIA, ARGENTINA Y PERÚ	36
4. LA OPCION DE ANDRÉS BELLO. EL CONCEPTO LEGAL DE CONTRATO EN EL CÓDIGO CIVIL CHILENO	38
4.1. PRIMEROS PROYECTOS: SEGUIMIENTO DEL MODELO FRANCÉS ...	38

4.2.	PROYECTOS DE 1853 E INÉDITO: EL GIRO HACIA EL ACTO JURÍDICO	38
4.3.	TEXTO APROBADO: EL ART. 1438 DEL CÓDIGO CIVIL CHILENO..	40
4.4.	FUENTES DEL PRECEPTO DEL ART. 1438 [1495 CC COL].....	40
5.	COMPARACIÓN ENTRE LA RECEPCIÓN DE LAS DEFINICIONES DE CONTRATO EN LA DOCTRINA FRANCESA Y CHILENA.....	41
5.1.	CONTRATO Y CONVENCION	41
5.2.	ACTO JURÍDICO Y CONTRATO	45
5.3.	CONTRATO Y OBLIGACION	47
5.4.	PLURALIDAD DE PARTES	47
5.5.	RECIPROCIDAD DE LAS OBLIGACIONES Y CONTRAPOSICIÓN DE INTERESES	48
5.6.	CONTENIDO DEL CONTRATO; EFECTOS PERSONALES Y REALES	50
5.7.	CONVENCIONES NO CONTRACTUALES.....	54
6.	CONCLUSIONES	55

§ 2. PROPUESTA DE PRINCIPIOS LATINOAMERICANOS SOBRE LA PRESTACIÓN DE LA RELACIÓN OBLIGATORIA

1.	CONCEPTO	57
2.	CONTENIDOS DE LA PRESTACIÓN	58
3.	PRESTACIONES DE RESULTADO Y DE ACTIVIDAD.....	60
4.	PRESTACIÓN BÁSICA Y DEBERES CONEXOS	61
5.	DETERMINACIÓN DE LA PRESTACIÓN.....	62
5.1.	DETERMINACIÓN Y DETERMINABILIDAD	62
5.2.	DETERMINABILIDAD POR UN TERCERO	64
5.3.	DETERMINABILIDAD POR UNA DE LAS PARTES	65

5.4. FUTUREIDAD DE LA COSA	66
6. POSIBILIDAD DE LA PRESTACIÓN	67
7. LICITUD DE LA PRESTACIÓN	68
8. PATRIMONIALIDAD DE LA PRESTACIÓN	69
ANEXO: TEXTO DE LA NORMATIVA PROPUESTA	73

§ 3. LA RAÍZ HISTÓRICA DEL ADAGIO “VENIRE CONTRA FACTUM PROPRIUM NON VALET”

1. LA FORMACIÓN DEL ADAGIO: DE LOS TEXTOS ROMANOS AL BROCARDO MEDIEVAL	77
1.1. UN ADAGIO DE VARIAS FORMULACIONES	77
1.2. LOS PRIMEROS TEXTOS ROMANOS	77
1.3. ACTOS PROPIOS Y ALEGACIÓN DE LA PROPIA TORPEZA	79
1.4. UN INTENTO DE GENERALIZACIÓN: LA “REGULA IURIS”	80
1.5. DE LA REGULA AL BROCARDO	81
2. LOS ACTOS PROPIOS COMO “DOCTRINA” JURÍDICA	83
2.1. LOS PRIMEROS ATRIBOS EN LA OBRA DE LOS COMENTARISTAS: BARTOLO Y BALDO	83
2.2. LA AUSENCIA DEL AFORISMO EN LAS PARTIDAS DE ALFONSO X	84
2.3. EL ADAGIO EN LA ESCUELA DEL DERECHO NATURAL RACIONALISTA	85
3. MUERTE Y RESURRECCIÓN DEL ADAGIO EN LA CODIFICACIÓN. LA REFORMULACIÓN DE LA “DOCTRINA” DE LOS ACTOS PROPIOS EN EL SISTEMA LATINO-CONTINENTAL	86

3.1.	LA DESAPARICIÓN DEL ADAGIO EN LOS CÓDIGOS CIVILES	86
3.2.	EL RESURGIMIENTO DE LA DOCTRINA DE LOS ACTOS PROPIOS	87
4.	EL ADAGIO DEL “NON VENIRE” Y LA FORMACIÓN DE LA DOCTRINA ANGLOSAJONA DEL ESTOPPEL	89

§ 4. EL EJERCICIO DE LA ACCIÓN DE NULIDAD POR UN TERCERO NO CONTRATANTE

1.	PLANTEAMIENTO Y DELIMITACIÓN DEL TEMA	93
2.	LEGITIMACIÓN DE LOS TERCEROS PARA DEMANDAR LA NULIDAD	94
2.1.	EL CASO DE LA NULIDAD ABSOLUTA	94
2.1.1.	LÍNEAS GENERALES	94
2.1.2.	REQUISITOS PARA LA LEGITIMACIÓN DEL TERCERO ..	95
2.1.3.	TIPOLOGÍA DE TERCEROS LEGITIMADOS	98
3.	EL CASO DE LA NULIDAD RELATIVA	104
3.1.	LA LEGITIMACIÓN GENERAL	104
3.2.	TERCEROS QUE PUEDEN DEMANDAR LA NULIDAD RELATIVA.....	104
4.	EJERCICIO DE LA ACCIÓN Y LEGITIMACIÓN PASIVA	105
5.	EL EFECTO RESTITUTORIO DE LA NULIDAD DEMANDADA POR UN TERCERO	106
5.1.	EFECTO RESTITUTORIO DE LA NULIDAD	106
5.2.	VACÍO LEGAL RESPECTO DE LOS TERCEROS DEMANDANTES	107
5.3.	LA RESTITUCIÓN EN CONTRA DEL CO-CONTRATANTE	108
5.4.	ACCIÓN REIVINDICATORIA EN CONTRA DE SUBADQUIRENTES. UN SUPUESTO DE SUBROGACIÓN	109

5.5. IMPROCEDENCIA DE LA SANCIÓN DEL ART. 1468 DEL CÓDIGO CIVIL [1525 CC COL.].....	110
5.6. POSIBILIDAD DEL TERCERO DE ELEGIR ENTRE EFECTO RESTITUTORIO Y ACCIÓN REIVINDICATORIA	111

§ 5; LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO COMO INSTRUMENTO DE TUTELA DEL ACREEDOR ANTE EL INCUMPLIMIENTO

1. CAUSAL DE TÉRMINO DEL CONTRATO Y TUTELA DEL INTERÉS DEL ACREEDOR.....	113
2. LOS SUPUESTOS O REQUISITOS DE LA RESOLUCIÓN	114
2.1. CONTRATO BILATERAL.....	114
2.2. EL INCUMPLIMIENTO RESOLUTORIO	115
2.3. EL PROBLEMA DE LA IMPUTABILIDAD DEL INCUMPLIMIENTO Y LA MORA	116
2.4. LA EXCEPCIÓN DE PAGO POR PARTE DEL DEUDOR	118
2.5. FALTA DE RENUNCIA.....	120
2.6. SENTENCIA JUDICIAL	120
3. EJERCICIO DE LA ACCIÓN RESOLUTORIA.....	121
3.1. DERECHO DE OPCIÓN	121
3.2. POSIBILIDAD DE VARIAR LA ACCIÓN INTERPUESTA.....	121
3.3. POSIBILIDAD DE RECLAMAR SEPARADAMENTE LA INDEMNIZACIÓN DE PERJUICIOS	122
3.4. FORMAS DE PEDIR LA RESOLUCIÓN: DEMANDA, EXCEPCIÓN, RECONVENCIÓN.....	123
3.5. PLURALIDAD DE PARTES	123
3.6. PROCEDIMIENTO APLICABLE.....	124
3.7. CARGA DE LA PRUEBA.....	124

3.8. PRESCRIPCIÓN	125
4. EFECTOS DE LA RESOLUCIÓN	125
4.1. PROCEDENCIA DEL EFECTO RETROACTIVO Y SU JUSTIFICACION...	125
4.2. LA NO RETROACTIVIDAD DE LA RESOLUCIÓN DE LOS CONTRATOS DE TRACTO SUCESIVO.....	126
4.3. RESOLUCIÓN E INDEMNIZACIÓN DE PERJUICIOS.....	127
4.4. LA RESOLUCIÓN Y LOS TERCEROS.....	129

§ 6. RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL: ¿UNIFICACIÓN O AUTONOMÍA?

1. DE LA TEORÍA CLÁSICA A LA UNIFICACIÓN	131
2. LA REIVINDICACIÓN DE LA AUTONOMÍA DE LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL.....	132
3. ¿ES REALMENTE UN RÉGIMEN DE RESPONSABILIDAD?.....	133
4. ELEMENTOS COMUNES Y ELEMENTOS DISTINTIVOS.....	134
5. LA RELACIÓN DE CAUSALIDAD Y LA EXTENSIÓN DE LA REPARACIÓN DE LOS DAÑOS	134

§ 7. LA CONCURRENCIA DE RESPONSABILIDADES EX CONTRATO Y EX DELITO EN LOS DERECHOS CHILENO, ARGENTINO Y COLOMBIANO

1. EL CONCURSO DE RESPONSABILIDADES Y SUS DIFERENTES SOLUCIONES EN EL DERECHO EUROPEO	137
2. LA SOLUCIÓN LEGISLATIVA DEL DERECHO ARGENTINO Y SU SUPRESIÓN	139
3. LA SOLUCIÓN DOCTRINARIA Y JURISPRUDENCIAL EN EL DERECHO CHILENO.....	144
4. LA SOLUCIÓN DEL DERECHO COLOMBIANO.....	145

5.	UNA PROPUESTA: HACIA LA ACEPTACIÓN DEL CONCURSO ALTERNATIVO DE ACCIONES	149
----	---	-----

§ 8. LA CLÁUSULA PENAL EN LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO

1.	CUESTIONES PRELIMINARES SOBRE LA CLÁUSULA PENAL....	151
1.1.	¿CLÁUSULA O CONTRATO?	151
1.2.	AUTONOMÍA CONTRACTUAL Y ACCESORIEDAD	151
1.3.	TIPOS DE CLÁUSULA PENAL	151
1.4.	RELACIONES ENTRE RESOLUCIÓN Y CLÁUSULA PENAL	152
2.	LA CLÁUSULA PENAL Y LA PROCEDENCIA DE LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO	153
2.1.	LA CLÁUSULA PENAL NO ENVUELVE UN PACTO COMISORIO....	153
2.2.	LA CLÁUSULA PENAL NO SUPONE RENUNCIA A LA ACCIÓN RESOLUTORIA	154
2.3.	LA DENEGACIÓN DE LA RESOLUCIÓN CONTRACTUAL NO EMPECE LA PROCEDENCIA DE LA CLÁUSULA PENAL.....	155
3.	¿PUEDE EXIGIRSE A LA VEZ LA RESOLUCIÓN Y LA CLÁUSULA PENAL?	156
3.1.	CRITERIOS DE SOLUCIÓN DEL PROBLEMA	156
3.2.	ANÁLISIS SEGÚN EL TIPO Y LA FUNCIÓN DE LA PENA	160
4.	REDUCCIÓN DE LA CLÁUSULA PENAL EN LOS JUICIOS DE RESOLUCIÓN	167
4.1.	REDUCCIÓN POR CUMPLIMIENTO PARCIAL.....	167
4.2.	REDUCCIÓN POR ENORMIDAD DE LA PENA	168

5.	UN CASO SINGULAR: LA CLÁUSULA PENAL EN EL CONTRATO DE LEASING.....	168
5.1.	PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	168
5.2.	ALGUNAS FÓRMULAS DE SOLUCIÓN PROPICIADAS EN DERECHO COMPARADO.....	169
5.3.	ALGUNOS CASOS EN LA JURISPRUDENCIA CHILENA.....	170
5.4.	UN INTENTO DE SOLUCIÓN A LA LUZ DE LO SOSTENIDO EN ESTE TRABAJO.....	172

§ 9. CLÁUSULA PENAL Y CONVENCIONES MODIFICATORIAS DE LA RESPONSABILIDAD

1.	CONVENCIONES MODIFICATORIAS DE LA RESPONSABILIDAD	175
2.	CLÁUSULA PENAL Y CONVENCIONES RESTRINGIDAS DE RESPONSABILIDAD	179
2.1.	CONVENCIONES EXONERATORIAS DE RESPONSABILIDAD	179
2.2.	CONVENCIÓN LIMITATIVA DE LA RESPONSABILIDAD	180
3.	CLÁUSULA PENAL Y CONVENCIONES AGRAVATORIAS DE LA RESPONSABILIDAD	183
4.	CONVENCIONES DE AVALUACIÓN ANTICIPADA DE LOS PERJUICIOS.....	184
4.1.	REGÍMENES JURÍDICOS QUE RECHAZAN LA CLÁUSULA PENAL Y ADMITEN SOLO LA CONVENCIÓN DE AVALUACION DE PERJUICIOS.....	184
4.2.	REGÍMENES QUE DIFERENCIAN ENTRE CLÁUSULAS PENALES Y CONVENCIONES DE AVALUACION ANTICIPADA DE PERJUICIOS	185
4.3.	REGÍMENES QUE INCLUYEN LA CONVENCIÓN AVALUATIVA DE PERJUICIOS COMO UNA FORMA DE CLÁUSULA PENAL	186

4.4. LA DISTINCIÓN EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO CHILENO 187

§ 10. PROCEDENCIA Y FUNCIONAMIENTO DE LA CLÁUSULA PENAL EN LA RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL. ANÁLISIS DESDE LA NORMATIVA DE LOS CÓDIGOS CIVILES DE CHILE Y COLOMBIA

1.	INTRODUCCIÓN	191
2.	CLÁUSULA PENAL PACTADA PARA ASEGURAR UNA OBLIGACIÓN ACTUAL DE REPARAR EL DAÑO EXTRA CONTRACTUAL	192
2.1.	SI LA OBLIGACIÓN HA SIDO YA AVALUADA Y LIQUIDADADA	192
2.2.	SI LA OBLIGACIÓN AÚN ES ILÍQUIDA	193
2.3.	TRANSACCIÓN Y CLÁUSULA PENAL	193
3.	CLÁUSULA PENAL PARA ASEGURAR UNA OBLIGACIÓN EVENTUAL DE REPARAR EL DAÑO EXTRA CONTRACTUAL....	194
3.1.	POSIBILIDAD PRÁCTICA DE ESTA CONVENCION	194
3.2.	ARGUMENTOS EN CONTRA	195
3.3.	REFUTACION	198
3.4.	UNA POSICION INTERMEDIA: LA CLÁUSULA PENAL PROCEDE SÓLO EN CASOS DE RESPONSABILIDAD POR CULPA	203
3.5.	NUESTRA POSICION	204
3.6.	FUNCIONAMIENTO DE LA CLÁUSULA PENAL EN LA RESPONSABILIDAD EXTRA CONTRACTUAL	206

§ 11. CLÁUSULAS DE EXENCIÓN, LIMITACIÓN Y AGRAVACIÓN DE RESPONSABILIDAD CIVIL EN PERJUICIO DEL CONSUMIDOR

1.	PLANTEAMIENTO DEL TEMA	211
----	------------------------------	-----

2.	TIPOLOGÍA DE LAS CLÁUSULAS MODIFICATORIAS DE RESPONSABILIDAD	211
3.	ADMISIBILIDAD DE LAS CLÁUSULAS MODIFICATIVAS DE RESPONSABILIDAD EN EL DERECHO COMÚN	214
4.	EL CONTEXTO DEL DERECHO DEL CONSUMO: CONTROL DE INCLUSIÓN Y DE CONTENIDO	216
5.	CLÁUSULAS RESTRICATIVAS	218
5.1.	CLÁUSULAS RESTRICATIVAS EN CONTRATOS DE ADHESIÓN	218
5.2.	CLÁUSULAS RESTRICATIVAS EN CONTRATOS DE LIBRE DISCUSIÓN	222
5.3.	CLÁUSULAS RESTRICATIVAS DE LA RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL	222
6.	CLÁUSULAS AGRAVATORIAS.....	223
6.1.	CONTRATOS DE ADHESIÓN	223
6.2.	CONTRATOS DE LIBRE DISCUSIÓN.....	224
6.3.	RESPONSABILIDAD EXTRACONTRACTUAL	224
7.	ALGUNOS PRONUNCIAMIENTOS JUDICIALES	224
8.	UNA MIRADA AL DERECHO EUROPEO	228
8.2.	LAS LEGISLACIONES ITALIANA Y ESPAÑOLA	229
8.3.	LA JURISPRUDENCIA ITALIANA Y ESPAÑOLA	230
9.	CONCLUSIÓN.....	232