

Índice

Presentación de la edición chilena.....	9
Índice de abreviaturas.....	31
Prólogo.....	35
Introducción.....	37
Preliminar. Una pregunta persistente.....	51
I. Dos casos conspicuos.....	51
A. El Mercader de Rodas.....	51
1. <i>Santo Tomás</i>	52
2. <i>Grocio</i>	54
3. <i>Pothier</i>	55
B. Laidlaw v. Organ.....	57
II. Un tema confuso.....	61
A. La confusión.....	61
B. La complejidad.....	63
1. <i>La dispersión</i>	63
2. <i>La falta de uniformidad</i>	64
3. <i>La eventual incompatibilidad de los intereses protegidos</i>	65
III. Acción y omisión.....	68
IV. Conocimiento e imputabilidad del conocimiento.....	70
V. Deberes precontractuales de información.....	72
A. Deberes precontractuales de información y obligación de informar.....	72
B. La estructura del deber precontractual de informar.....	74
1. <i>El supuesto de hecho</i>	74
2. <i>La consecuencia jurídica</i>	74

PARTE PRIMERA

DEBERES TÍPICOS

Introducción	79
--------------------	----

§ 1. La evicción y los vicios redhibitorios	81
---	----

I. El ámbito de actuación de los deberes precontractuales de información

82

A. Consideraciones previas	82
----------------------------------	----

B. Funcionamiento objetivo y deberes precontractuales de información	85
--	----

1. El funcionamiento objetivo	85
-------------------------------------	----

a) Acciones edilicias	85
-----------------------------	----

b) La evicción	87
----------------------	----

2. Deberes precontractuales de información	89
--	----

3. Las normas	91
---------------------	----

II. La estructura de los deberes precontractuales de información

91

A. El supuesto de hecho	92
-------------------------------	----

1. La ignorancia	92
------------------------	----

a) El desconocimiento de la información	92
---	----

b) La legitimidad de la ignorancia	94
--	----

2. El conocimiento	96
--------------------------	----

a) Conocimiento real	96
----------------------------	----

b) Conocimiento imputado	98
--------------------------------	----

(i) Algunos argumentos históricos	99
---	----

(ii) Las exigencias de la buena fe	101
--	-----

(aa) Los vicios redhibitorios	101
-------------------------------------	-----

(bb) La evicción	102
------------------------	-----

3. La ignorancia y el conocimiento	104
--	-----

4. La reticencia	105
------------------------	-----

B. Las consecuencias jurídicas	108
--------------------------------------	-----

1. Indemnización de daños y perjuicios	108
--	-----

2. Pactos de exclusión de responsabilidad	112
III. Algunas conclusiones.....	113
A. Intereses protegidos	113
B. La estructura	114
1. La ignorancia	114
2. El conocimiento	116
3. La reticencia	117
§ 2. La desigualdad entre las partes	121
I. Igualdad y desigualdad	122
A. El individualismo: igualdad y libertad	122
B. La desigualdad	126
C. Asimetrías informativas	129
1. Falta de información	131
2. Racionalidad imperfecta	131
3. Algunos supuestos de déficit informativo	135
II. Técnicas de protección	136
A. Deberes precontractuales de información como técnica de protección de la parte más débil	137
1. El entorno comunitario.....	137
2. El derecho español	141
3. Información y deberes precontractuales de información	145
a. El interés de conservación.....	147
b. La protección del mercado.....	148
B. Las ventajas y límites de los deberes precontractuales de información	149
1. Ventajas.....	149
2. Limitaciones	150
a. Limitaciones fácticas.....	150
(i) Los costos (informarse para informar)	150
(ii) Racionalidad imperfecta	151
b. Limitaciones normativas.....	152
c. Una regla	153

III. Normas de protección	154
A. El Texto Refundido de la Ley General para la Defensa de los Consumidores y Usuarios y otras leyes complementarias (TRLGDCU)	155
1. Consideraciones preliminares	155
a. Más allá de la información	155
(i) <i>Cláusulas abusivas y condiciones generales</i> (i)	156
(ii) <i>Derecho de desistimiento</i>	156
b. El suministro de información	157
(i) <i>Libertad contractual</i>	158
(ii) <i>Interés de conservación</i>	158
(iii) <i>Protección del mercado</i>	159
2. Deberes precontractuales de información	160
a. La información	162
(i) <i>Sobrecarga de información</i>	163
(ii) <i>Intersticios y buena fe</i>	166
(iii) <i>Deber de conocimiento</i>	168
b. Los requisitos de la información	168
(i) <i>Reglas generales</i>	169
(ii) <i>Reglas especiales</i>	171
c. La forma de transmisión	172
d. Las consecuencias de la infracción de los deberes precontractuales de información	174
B. Otros deberes precontractuales de información	178
1. La Ley de Servicios de la Sociedad de la Información y de Comercio Electrónico (LSSICE)	178
a. Los intereses protegidos	178
b. Algunas peculiaridades de la contratación por medios electrónicos	180
c. Deberes precontractuales de información en la LSSICE	180
(i) <i>La información sobre el prestador</i>	181
(ii) <i>La información sobre el proceso de contratación</i>	182

(iii) La información sobre las condiciones generales.....	183
2. La Ley de Aprovechamiento por Turno de Bienes Inmuebles de Uso Turístico y Normas Tributarias (LDAT)	184
a. La complejidad del objeto de la prestación	184
b. Deberes precontractuales de información.....	185
c. El derecho de desistimiento	187
d. Las consecuencias.....	188
Conclusiones de la primera parte.....	191

PARTE SEGUNDA

DEBERES ATÍPICOS

Introducción	197
§ 1. El derecho inglés: la negativa y sus razones.....	199
I. Consideraciones preliminares.....	200
A. La opinión de la doctrina y de los tribunales	200
B. Deber de informar	203
II. Misrepresentation: a propósito del suministro de información defectuosa	204
A. La declaración	205
1. Las posibles manifestaciones de la declaración.....	205
2. El contenido de la declaración.....	208
a. Los términos y las representaciones.....	209
b. Las declaraciones excluidas.....	211
B. La inducción.....	214
III. Duty to disclose y error: el ámbito de la omisión.....	215
A. Deberes específicos	216
B. El error (mistake)	217
1. El error unilateral conocido o reconocible.....	219
a. El error sobre el contenido del contrato (mistake about the terms of the contract).....	219

b. El error sobre la identidad	221
c. El error sobre el objeto (subject-matter) del contrato	222
2. La renuencia frente al error	223
a. La seguridad jurídica	224
(i) <i>Un problema de distribución de riesgos</i>	224
(ii) <i>El test objetivo</i>	225
b. El rechazo de las exigencias de la buena fe	226
 § 2. Una cuestión de límites	229
I. La buena fe como fundamento directo de los deberes precontractuales de informar atípicos	229
A. El derecho europeo de contratos	229
1. <i>Derecho nacional y armonización del derecho de contratos</i>	229
2. <i>La buena fe y las negociaciones del contrato</i>	234
a. Derecho nacional	234
b. Derecho uniforme y soft law	236
3. <i>La buena fe y el deber de informar</i>	240
a. Una breve mirada al derecho francés, alemán e italiano	240
(i) <i>El derecho francés</i>	240
(ii) <i>El derecho alemán</i>	242
(iii) <i>El derecho italiano</i>	243
b. El soft law	244
(i) <i>Los Principios de UNIDROIT y los PECL</i>	245
(ii) <i>El Proyecto de Pavía</i>	246
(iii) <i>El DCFR</i>	247
(iv) <i>El Projet de Cadre Commun</i>	248
B. El derecho español	249
1. <i>La buena fe y las negociaciones del contrato</i>	249
a. La doctrina	249
b. Los tribunales	254

2. La buena fe y el deber de informar.....	255
a. La doctrina.....	255
i) La buena fe.....	255
(ii) Los límites.....	257
(aa) Morales Moreno: el error como un problema de distribución de riesgos.....	258
(bb) Paz-Ares: los efectos de la información.....	259
(cc) Gómez Calle: la moral y la economía.....	261
(dd) Verda y Beamonte: los límites del deber de advertir el error esencial.....	263
(ee) Bazosabal Arrué: la regla general.....	263
b. La opinión de los tribunales.....	264
II. Buena fe: la pregunta, no la respuesta.....	266
A. ¿Un deber general de informar?.....	266
1. La generalidad del deber.....	267
2. No siempre, ni siquiera muy ampliamente.....	269
a. El modelo económico.....	269
b. Autorresponsabilidad.....	273
c. Una extrapolación incorrecta.....	275
B. La concreción de la buena fe.....	276
1. Un fundamento complejo.....	277
a. Un mismo fundamento, diversas opiniones.....	277
b. Las bases legales de la buena fe en cuanto fundamento de los deberes precontractuales de informar atípicos.....	278
2. Las ventajas y los riesgos.....	281
a. Las ventajas.....	281
b. Los riesgos.....	283
3. Ponderación y tipificación.....	285
a. La ponderación de los intereses.....	285
(i) Conflicto de intereses.....	285
(ii) La idea de ponderación.....	287

(iii) <i>Un ejemplo de incorporación de los diversos intereses a través de la buena fe</i>	288
b. La tipificación.....	290
§ 3. La concreción de la buena fe.....	295
I. La incardinación	296
A. La responsabilidad extracontractual.....	297
B. <i>El incumplimiento contractual</i>	299
1. Algunos ejemplos.....	299
2. Algunas conclusiones	301
II. El error, el dolo y la estructura del deber precontractual de informar	303
A. El caso	303
B. El supuesto de hecho del deber precontractual de informar.....	305
1. <i>La ignorancia</i>	305
a. El error.....	306
b. El dolo	310
2. <i>El conocimiento</i>	312
a. La materia del conocimiento.....	312
b. La reconocibilidad del error	312
(i) <i>El significado de la reconocibilidad en el derecho español</i>	312
(ii) <i>La valoración de la conducta del destinatario de la declaración</i>	314
(iii) <i>La comparación de las conductas</i>	315
3. <i>La reticencia y sus manifestaciones</i>	315
a. Las Manifestaciones.....	315
b. La importancia.....	318
(i) <i>Abstenciones y omisiones</i>	319
(ii) <i>Acciones y omisiones</i>	319
C. Las consecuencias jurídicas	321
1. <i>El error</i>	322
2. <i>El dolo</i>	323

III. Excusabilidad	325
A. Los intereses	326
1. El error	326
a. Un comentario preliminar: la distribución del riesgo	327
b. Los criterios: la autorresponsabilidad y la protección de la confianza	328
(i) <i>El principio de autorresponsabilidad y la confianza del destinatario de la declaración</i>	328
(aa) <i>Autorresponsabilidad</i>	328
(bb) <i>La confianza del destinatario de la declaración (seguridad del tráfico jurídico)</i>	330
(ii) <i>La protección de la confianza del errans</i>	330
2. El dolo	332
a. La opinión de la doctrina	332
(i) <i>La relevancia de la negligencia</i>	332
(ii) <i>La irrelevancia de la negligencia</i>	333
(iii) <i>La negligencia y la existencia del error doloso</i>	334
b. La opinión de los tribunales	335
3. Tres breves conclusiones	338
B. La ponderación	339
1. La comparación de las conductas de las partes	340
2. La protección de la confianza	341
a. La inducción de la confianza	342
b. La confianza razonable	343
c. El umbral mínimo de confianza	345
(i) <i>Incumplimiento e invalidez</i>	345
(ii) <i>La información obtenida por medios ilícitos</i>	348
d. Relaciones de confianza	349
(i) <i>Presunciones de confianza</i>	351
(ii) <i>La facticidad de la relación</i>	353
e. El grado de protección de la confianza	354

3. Autorresponsabilidad	355
a. La carga de informarse y el acceso a la información	356
(i) La carga de informarse	356
(ii) El acceso a la información	357
(iii) Asunción del riesgo	358
(aa) Ignorancia consciente	358
(bb) El contexto social	359
b. La valoración de la conducta	359
(i) Algunos factores para determinar la diligencia de quien padece el error ⁹	360
(aa) La condición de experto o profesional	360
(bb) El asesoramiento de expertos	361
(cc) El acceso a la información	362
(dd) Las circunstancias personales	363
(ii) La comparación de las posiciones de las partes	366
(aa) Simetría y asimetría en el acceso a la información: el sentido económico de la distinción	366
(bb) Un enfoque complementario	367
(iii) Los recursos endógenos de la negociación	369
(iv) Preguntas y respuestas	371
(aa) La posibilidad de formular preguntas: secretos profundos y secretos superficiales	371
(bb) Un deber de responder ¿y un derecho a mentir?	372
(cc) Levmore y la «deshonestidad óptima»	376
C. Recapitulación	379

IV. La función intersticial de las consideraciones de eficiencia 380

A. El escenario	381
1. Baldus, ni confianza ni autorresponsabilidad	381
a. El caso	381

www.librotecnia.cl

b. Ni confianza ni autorresponsabilidad.....	381
2. El error más allá de la diligencia del errans.....	384
a. Fragonard	384
b. Reticencia y anulabilidad	385
B. Consideraciones de eficiencia	389
1. Un enfoque ex ante	389
2. Los criterios.....	391
a. Algunas consideraciones de eficiencia asignativa	392
b. La forma y los efectos	395
(i) La forma en que se adquiere la información.....	395
(aa) Kronman: información gratuita y deliberada	395
(bb) Eficiencia asignativa: algunas inconsistencias.....	397
(ii) Los efectos de la información	399
c. Una regla	402
Conclusiones	405
Índice de jurisprudencia.....	409
Bibliografía.....	417

www.librotecnia.cl