

# La resolución del contrato en el derecho civil contemporáneo

Autor: Gilberto Guerrero-Quintero

Editorial Hammurabi Chile /2021

www.librotecnia.cl

## INDICE GENERAL

<b>ABREVIATURAS</b> .....	<b>17</b>
<b>PRÓLOGO</b> .....	<b>19</b>

### CAPÍTULO I

#### LENGUAJE Y RESOLUCIÓN DEL CONTRATO

I. LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO Y SU COMPLEJIDAD LINGÜÍSTICA .....	26
1.1. El lenguaje y la confusión terminológica .....	26
1.2. Formulismo jurídico .....	33
1.3. ¿El contrato está en crisis? .....	34
II. ¿POR QUÉ RESOLUCIÓN DEL CONTRATO? .....	38
2.1. La acción .....	38
2.2. La acción resolutoria .....	40
III. CONCEPCIÓN TRADICIONAL Y CONDICIÓN RESOLUTORIA .....	40
3.1. La problemática tradicional .....	40
3.2. Acción resolutoria y nulidad del contrato .....	42
3.3. Resolución y condición resolutoria pactada .....	43
3.4. Nacimiento del derecho resolutorio contractual .....	43
3.5. ¿De dónde deriva la resolución del contrato? .....	44
3.6. ¿La resolución es un remedio? .....	44

### CAPÍTULO II

#### RESOLUCIÓN DEL CONTRATO Y CONDICIÓN RESOLUTORIA

I. LA CLÁUSULA DEL CONTRATO .....	47
1.1. Noción .....	47
1.2. Cláusula y condición .....	49
II. ALGUNAS NOTAS DIFERENCIALES ENTRE INCUMPLIMIENTO Y CONDICIÓN RESOLUTORIA. ....	50
2.1. Condición resolutoria expresa y tácita .....	50
2.2. Acontecimiento futuro e incierto .....	50
2.3. ¿La resolución deviene de una condición resolutoria? .....	51
2.4. El artículo 692 CCCR y la condición resolutoria .....	51
2.5. Motivo o causa de la resolución del contrato .....	52
2.6. El derecho y el acontecimiento .....	52
2.7. Incumplimiento condicional y resolutorio .....	53
2.8. El efecto retroactivo .....	53

www.librotecnia.cl

2.9. Incertidumbre del acontecimiento .....	53
2.10. Hecho futuro, incierto y el incumplimiento .....	54
2.11. Significado de la condición resolutoria .....	54
2.12. Obligación condicional .....	55
2.13. Contratos condicionales .....	55
2.14. Condición resolutoria expresa e implícita .....	56
2.15. La condición .....	57
2.16. Condición e incertidumbre .....	57
<b>III. CONCEPTO DINÁMICO DE RESOLUCIÓN DEL CONTRATO .....</b>	<b>58</b>
3.1. El lenguaje .....	58
3.2. El concepto y su estructura .....	60
1. La resolución como derecho .....	61
2. La resolución como acción constitutiva .....	61
3. Que el demandante haya cumplido u ofrecido eficazmente cumplir su obligación. ....	61
4. Solicitud judicial de terminación del contrato .....	64
5. Existencia jurídica del contrato .....	64
6. Aplicable especialmente al contrato bilateral .....	65
7. El incumplimiento como motivo resolutorio .....	66
8. Terminación del contrato y extinción del vínculo .....	67
9. Liberación de la obligación .....	68
<b>IV. ¿LA REGLA EX ARTÍCULO 692 CCCR ES INEQUITATIVA? .....</b>	<b>68</b>
4.1. Las opciones del artículo 692 CCCR como regla .....	69
4.2. La regla del artículo 692 es cerrada .....	71
4.3. De una concepción normativa diferente especialmente sobre expectativas ante el incum- plimiento. ....	72
4.4. Medidas en protección de los contratantes en algunos Códigos .....	73
4.5. Diversas formas para resolver el contrato .....	75
1. Resolución judicial .....	76
2. Resolución por intimación .....	76
3. Resolución unilateral según cláusula expresa .....	77

### CAPÍTULO III

## JUSTIFICACIÓN DE LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO

<b>I. PRINCIPIO DE LA INTANGIBILIDAD DEL CONTRATO .....</b>	<b>80</b>
1.1. Fuerza obligatoria del contrato .....	81
1.2. ¿Por qué el contrato debe cumplirse? .....	83
a) La ética de la veracidad .....	83
b) La dirección normativista .....	83
c) El voluntarismo jurídico o concepción individualista .....	83
d) Doctrina de la relación contrato-persona .....	84
1.3. La ignorancia de la ley, ¿regla que discrimina? .....	84
<b>II. LA RESOLUCIÓN EN EL DERECHO HISTÓRICO .....</b>	<b>87</b>

2.1. El derecho a la terminación del contrato por incumplimiento .....	87
2.2. El incumplimiento de la obligación en el Derecho romano .....	88
2.3. Formas atenuantes en el Derecho romano .....	88
1. La reivindicación .....	89
2. Lex commissoria .....	89
3. La conditio causa data causa non secuta .....	90
4. La exceptio doli .....	92
2.4. Los canonistas .....	92
2.5. DOMAT y POTHIER .....	93
2.6. Código Napoleón .....	94
III. JUSTIFICACIÓN EN EL DERECHO MODERNO .....	96
3.1. La doctrina .....	96
3.2. Teoría de la justificación .....	98
1. En la antigua lex commissoria .....	98
2. En la condición resolutoria implícita .....	102
3.3. Principales teorías .....	103
1. Teoría de la condición resolutoria tácita .....	103
2. Teoría de la voluntad presunta de las partes .....	106
3. Teoría de la causa recíproca .....	107
4. Teoría del equilibrio patrimonial o de la equidad .....	109
5. Teoría de los daños y perjuicios o de la reparación .....	111
6. Teoría de la ley .....	111
7. Teoría de la sanción .....	112
8. Teoría del sinalagma genético y del sinalagma funcional .....	113
9. Teoría del enriquecimiento injustificado .....	114
10. Teoría del poder dispositivo novatorio .....	115
11. Teoría del mecanismo funcional de los contratos .....	115
12. Teoría de la naturaleza preventiva de la resolución .....	116
13. Teoría ecléctica .....	116

#### CAPÍTULO IV

### LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO COMO DERECHO SUBJETIVO

I. LA RESOLUCIÓN COMO DERECHO Y ACCIÓN PROCESAL .....	120
1.1. La resolución como derecho .....	120
1.2. Ubicación en los derechos subjetivos .....	123
II. UBICACIÓN DE LA ACCIÓN RESOLUTORIA EN LAS DIVERSAS CLASES DE ACCIONES. ....	126
2.1. Concepción chiovendiana .....	126
2.2. Es una acción constitutiva .....	127
III. LA SENTENCIA RESOLUTORIA Y SUS EFECTOS .....	128
3.1. Efecto constitutivo .....	128
3.2. Efectos de la sentencia resolutoria .....	129

3.3. Efectos entre las partes .....	130
1. Liberación .....	130
2. Termina el contrato y extingue las obligaciones contractuales de las partes .....	130
3. Efecto resarcitorio .....	130
4. Retroactividad .....	131
IV ¿POR QUÉ SE ORIGINA LA RETROACTIVIDAD? .....	140
4.1. Justificación .....	140
4.2. Clases de retroactividad según los efectos que origina .....	141
V. EFECTOS ANTE TERCEROS .....	142
5.1. Terceros y sistema registral .....	142
5.2. Retroactividad resolutoria y terceros .....	146
VI. RETROACTIVIDAD Y PROCESO CONCURSAL .....	150
6.1. Retroactividad y concurso .....	150
6.2. Incumplimiento y proceso concursal .....	152
VII. RETROACTIVIDAD Y CONTRATOS DE TRACTO SUCESIVO .....	152
7.1. Contrato de ejecución periódica o continuada, de duración o de tracto sucesivo. ....	152
7.2. Motivo de su irretroactividad resolutoria .....	153
VIII. RESOLUCIÓN <i>IPSO IURE</i> O DE PLENO DERECHO .....	155
8.1. El brocardo latino “ipso iure” .....	155
8.2. Artículo 692 CCCR y resolución ipso iure .....	156
8.3. La cláusula resolutoria expresa y el juez .....	159
8.4. Cláusula resolutoria expresa, Incumplimiento y crisis de la autonomía de la voluntad privada. ....	169
8.5. Los contratos administrativos y la resolución del contrato .....	174
IX. ALGUNAS CARACTERÍSTICAS DE LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO .....	177
9.1. La resolución del contrato es un derecho o facultad .....	177
9.2. Aplicable principalmente a los contratos bilaterales .....	178
9.3. La perfección del contrato .....	179
9.4. ¿Es un derecho renunciable? .....	180
9.5. Es prescriptible .....	182
9.6. La retroactividad .....	184
9.7. Publicidad de la resolución .....	184
9.8. Efecto preventivo de la resolución .....	185
9.9. Su no automatismo .....	186
9.10. ¿Solo los contratos se resuelven, las obligaciones no? .....	186
X. ¿ES PERMISIBLE CAMBIAR LA ACCIÓN DE CUMPLIMIENTO POR LA DE RESOLUCIÓN Y VICEVERSA? .....	188
10.1. Las opciones ex artículo 692 CCCR .....	188
10.2. Cambio de una acción por otra .....	190
10.3. Cosa juzgada e incumplimiento del contrato .....	193
10.4. ¿Es procedente formular una acción como subsidiaria de la otra? .....	194

**CAPÍTULO V**  
**ÁMBITO DE APLICACIÓN DE LA ACCIÓN RESOLUTORIA**

Motivación .....	197
<b>I. LOS CONTRATOS BILATERALES O SINALAGMÁTICOS .....</b>	<b>198</b>
1.1. Negocio bilateral y contrato bilateral .....	198
1.2. Resolución y problemática de los contratos unilaterales .....	200
1.3. ¿Contrato sinalagmático? .....	205
1.4. Algunas características de los contratos sinalagmáticos ante el incumplimiento de la prestación. ....	208
1. La imposibilidad sobrevenida de la prestación .....	208
2. Aplicación de la exceptio non adimpleti contractus .....	210
3. La compensatio morae .....	211
4. El ius retentionis .....	212
5. Derecho de resolución y bilateralidad .....	214
<b>II. CONTRATOS BILATERALES Y UNILATERALES .....</b>	<b>218</b>
2.1. Contratos unilaterales y bilaterales. El juego de la gratuidad y la onerosidad. ....	218
2.2. ¿No es la prestación el contenido de la obligación? .....	221
2.3. Contratos sinalagmáticos perfectos .....	222
2.4. Contratos sinalagmáticos imperfectos .....	222
1. Mutuo .....	227
2. Mandato .....	228
3. Depósito .....	228
4. Fianza .....	229
5. Donación .....	229
6. El comodato .....	231
<b>III. INCUMPLIMIENTO DEL CONTRATO UNILATERAL .....</b>	<b>231</b>
3.1. Derecho de retención y no resolución del contrato .....	231
1. En el depósito .....	232
2. En el comodato .....	232
3. En el mandato .....	233
4. En la anticresis .....	233
5. En el mutuo .....	234
<b>IV. ¿EXISTEN CONTRATOS SINALAGMÁTICOS EXCLUIDOS DE LA RESOLUCIÓN POR INCUMPLIMIENTO? .....</b>	<b>235</b>
4.1. Partición de la herencia .....	236
4.2. Contratos aleatorios .....	237
1. Renta vitalicia .....	240
2. Contrato de seguro .....	243
<b>V. LOS CONTRATOS PLURILATERALES .....</b>	<b>245</b>
5.1. El contrato plurilateral .....	245
5.2. Pluralidad y bilateralidad .....	247
5.3. Plurilateralidad y resolución del contrato .....	248

VI. APLICACIÓN EXTENSIVA DEL ARTÍCULO 692 DEL CÓDIGO CIVIL .....	248
6.1. El enunciado “En los contratos bilaterales” .....	248
6.2. La resolución y el contrato sinalagmático imperfecto .....	250

### CAPÍTULO VI

## CONTRASTE ENTRE LA RESOLUCIÓN Y OTROS MEDIOS DE EXTINCIÓN DEL CONTRATO

Motivación .....	259
I. JUSTIFICACIÓN DEL CONTRASTE .....	263
1.1. El uso indistinto de los conceptos .....	264
1.2. Criterios dispares o de contraste .....	264
II. DINÁMICA DIFERENCIAL .....	265
2.1. Resolución y rescisión .....	266
2.2. Resolución y disolución o mutuo disenso .....	270
2.3. Resolución y nulidad contractual .....	272
2.4. Resolución y revocación .....	275
2.5. Resolución y exceptio non adimpleti contractus .....	276
2.6. Desistimiento del contrato y resolución .....	279
2.7. Resolución y acción redhibitoria .....	281

### CAPÍTULO VII

## INCUMPLIMIENTO DEL CONTRATO

I. POLISEMIA CONCEPTUAL .....	285
1.1. Los significados .....	285
1.2. Características .....	291
1. Actividad .....	291
2. Innecesaria manifestación de voluntad .....	294
3. Relación de causalidad .....	295
4. Existencia jurídica de una obligación .....	297
II. EL INCUMPLIMIENTO SEGÚN SU ORIGEN .....	298
2.1. Incumplimiento voluntario .....	298
2.2. incumplimiento involuntario .....	301
2.3. Requisitos de la causa extraña no imputable .....	302
1. Imposibilidad absoluta de cumplir .....	302
2. Imposibilidad sobrevenida .....	304
3. Imprevisibilidad e inevitabilidad .....	306
4. Ausencia total de dolo o culpa .....	307
5. Hechos o circunstancias de la causa extraña no imputable .....	308
1. Caso fortuito y fuerza mayor .....	309
2. El hecho de un tercero .....	311
3. Actos de imperio y medidas generales .....	312

4. Imposibilidad sobrevenida de la prestación .....	312
5. El hecho del acreedor .....	313
6. Incumplimiento recíproco y resolución del contrato .....	313
III. INCUMPLIMIENTO Y RIESGO EN EL CONTRATO BILATERAL .....	316
3.1. Contrato bilateral traslativo de la propiedad .....	317
3.2. Contratos bilaterales no traslativos de la propiedad .....	318
3.3. Efectos del riesgo .....	319
IV. INCUMPLIMIENTO PARCIAL .....	319
4.1. Incumplimiento parcial, inexacto o defectuoso .....	321
4.2. Incumplimiento cuantitativo y cualitativo .....	325
4.3. Incumplimiento cuantitativo .....	326
4.4. Incumplimiento cualitativo .....	327
4.5. ¿Procede la resolución parcial del contrato? .....	330
V. INCUMPLIMIENTO DE OBLIGACIONES ACCESORIAS .....	333
5.1. Obligación principal y obligación accesoria .....	333
5.2. Origen del carácter principal o accesorio e influencia resolutoria .....	335
VI. LA MORA Y EL INCUMPLIMIENTO RESOLUTORIO .....	337
6.1. La mora .....	337
6.2. Requisitos de la mora del deudor .....	340
6.3. Mora del acreedor .....	342
1. El ofrecimiento real y total por el deudor al acreedor, de la prestación en el lugar y tiempo correspondiente. ....	342
2. Que el acreedor se niegue a recibir sin justificación alguna la prestación que le entrega el deudor. ....	343
VII. ¿SE REQUIERE UN INCUMPLIMIENTO CULPOSO? .....	345
7.1. Tesis subjetiva .....	346
7.2. Tesis objetiva .....	347

### CAPÍTULO VIII

#### LA ACCIÓN DE DAÑOS Y PERJUICIOS

I. LA ACCIÓN DE DAÑOS Y PERJUICIOS EX ARTÍCULO 692 CCCR .....	351
1.1. Autonomía, subsidiariedad y accesoriadad .....	352
1.2. Daños y perjuicios convencionales, cumplimiento y resolución del contrato. ....	356
1.3. Alcance indemnizatorio de los daños y perjuicios por incumplimiento .....	360

### CAPÍTULO IX

#### SUJETOS DE LA ACCIÓN RESOLUTORIA

I. LA RELACIÓN JURÍDICA PROCESAL Y SUSTANCIAL EN EL ÁMBITO RESOLUTORIO. ....	363
1.1. Relación jurídica procesal .....	364
1.2. Relación jurídica sustancial .....	365

II. CONCEPTO DE PARTE .....	367
2.1. La idea de parte .....	367
2.2. Los sujetos procesales .....	368
1. Las partes contratantes .....	369
2. Sujetos distintos al deudor y acreedor originarios .....	369
2.3. Los terceros .....	369
2.4. Los causahabientes universales o a título universal .....	370
2.5. Cesión de derechos litigiosos .....	371
2.6. El legatario .....	371
2.7. La estipulación a favor de terceros .....	372
III. PLURALIDAD DE PARTES .....	373
3.1. Litisconsorcio y resolución .....	374
3.2. Pluralidad de acreedores o deudores .....	376
1. Obligaciones conjuntas o mancomunadas .....	376
2. Pluralidad de deudores mancomunados .....	377
3. Pluralidad de acreedores mancomunados .....	377
4. Obligaciones solidarias .....	377
5. Pluralidad de acreedores frente a un solo deudor .....	378
6. Pluralidad de deudores (solidaridad pasiva) .....	380
3.3. Efectos procesales del litisconsorcio resolutorio .....	381
1. Los actos procesales de las partes .....	381
2. La sentencia resolutoria .....	383

[www.librotecna.cl](http://www.librotecna.cl)