

# ÍNDICE

## Los contratos Parte general (6a. ed.)

Autores: Jorge López Santa María y Fabián Elorriaga de Bonis

Editorial Thomson Reuters /2017

www.librotecnia.cl

Página

### PRIMERA PARTE LA NOCIÓN DE CONTRATO

#### CAPÍTULO PRIMERO EL CONCEPTO TRADICIONAL DEL CONTRATO

1.	GENERALIDADES .....	3
2.	EL CONCEPTO DEL CONTRATO EN EL CÓDIGO CIVIL .....	4
3.	ELEMENTOS DE LOS CONTRATOS .....	6
4.	FUNCIONES ECONÓMICA Y SOCIAL DE LOS CONTRATOS.....	7
5.	SUBFUNCIONES DE LOS CONTRATOS .....	12

#### CAPÍTULO SEGUNDO APROXIMACIÓN HISTÓRICA AL CONCEPTO DEL CONTRATO

6.	GENERALIDADES .....	15
7.	PERSPECTIVA DEL CONTRATO EN EL DERECHO GRIEGO DE LA ANTIGÜEDAD .....	17
8.	PERSPECTIVA GENERAL DEL CONTRATO EN EL DERECHO ROMANO. EL MÉTODO JURÍDICO EN ROMA .....	21
	A. El contrato como relación jurídica bilateral ya formada .....	21
	B. Las ideas de Michel Villey .....	24

9.	PERSPECTIVA PARTICULAR DEL CONTRATO EN EL DERECHO ROMANO .....	26
	A. El consentimiento no es la base de las obligaciones contractuales .....	26
	B. ¿Surgió primero el delito o el contrato?.....	28
	C. Concepción amplia y concepción restringida del contrato en la época clásica .....	30
	D. El contrato en la época posclásica .....	31
10.	EL CONTRATO EN ROMA SEGÚN LOS ESTUDIOS DE ROUHETTE.....	34
	¿CUÁL ES LA CONCEPCIÓN DEL CONTRATO QUE TUVIERON LOS JURISCONSULTOS? .....	37
11.	BOSQUEJO DE LA ÉPOCA LLAMADA DEL DERECHO INTERMEDIO.....	43
12.	EL CONTRATO EN LA EDAD MEDIA.....	47
	A. La supuesta “espiritualización” del contrato en la Edad Media.....	47
	B. El contrato nace y obliga en virtud del cumplimiento de las formas .....	48
	C. La contratación formalista de los pueblos germanos .....	52
	D. El surgimiento del consensualismo en España .....	54
13.	EL CONTRATO EN LOS TIEMPOS MODERNOS .....	56

### CAPÍTULO TERCERO

#### APROXIMACIÓN COMPARADA AL CONCEPTO DEL CONTRATO

14.	DESARROLLO Y TUTELA DEL CONTRATO EN INGLATERRA .....	63
15.	UN ASPECTO ESPECIALMENTE RELEVANTE EN EL DERECHO INGLÉS DE LOS CONTRATOS: LA <i>CONSIDERATION</i> .....	69
16.	EL CONTRATO EN EL DERECHO SOVIÉTICO Y EN LA RUSIA ACTUAL .....	75
16 bis.	EL CONTRATO EN CHINA.....	83

### SEGUNDA PARTE

#### CLASIFICACIONES Y CATEGORÍAS CONTRACTUALES

17.	GENERALIDADES .....	91
-----	---------------------	----

CAPÍTULO PRIMERO  
CLASIFICACIONES DE LOS CONTRATOS FORMULADAS  
POR EL CÓDIGO CIVIL

18.	CONTRATOS UNILATERALES Y BILATERALES .....	93
19.	CONTRATOS SINALAGMÁTICOS IMPERFECTOS .....	95
20.	CONTRATOS PLURILATERALES O ASOCIATIVOS .....	96
21.	CONTRATOS GRATUITOS Y ONEROSOS .....	99
22.	CONTRATOS CONMUTATIVOS Y ALEATORIOS .....	106
23.	CONTRATOS PRINCIPALES Y ACCESORIOS .....	112
24.	CONTRATOS CONSENSUALES, SOLEMNES Y REALES .....	115

CAPÍTULO SEGUNDO  
OTRAS CLASIFICACIONES DE LOS CONTRATOS

25.	CONTRATOS NOMINADOS O TÍPICOS Y CONTRATOS INNOMINADOS O ATÍPICOS.....	125
26.	CONTRATOS DE EJECUCIÓN INSTANTÁNEA, DE EJECUCIÓN DIFERIDA Y DE TRACTO SUCESIVO .....	134
26 bis.	LOS CONTRATOS RELACIONALES O DE LARGA DURACIÓN .....	138
27.	CONTRATOS INDIVIDUALES Y CONTRATOS COLECTIVOS.....	142
28.	CONTRATOS LIBREMENTE DISCUTIDOS Y CONTRATOS POR ADHESIÓN .....	144
29.	NATURALEZA JURÍDICA DE LA ADHESIÓN. REGLAS ESPECIALES PARA INTERPRETAR EL CONTRATO DE ADHESIÓN.....	150
30.	SOLUCIONES A LOS INCONVENIENTES DE LA ADHESIÓN.....	158
31.	CONTRATOS PREPARATORIOS Y CONTRATOS DEFINITIVOS .....	165

CAPÍTULO TERCERO  
CATEGORÍAS CONTRACTUALES

32.	EL CONTRATO DIRIGIDO .....	169
33.	EL CONTRATO FORZOSO.....	174
	A. Aspectos generales.....	174
	B. Casos de contratos forzosos ortodoxos en la legislación chilena.....	175

	Página
C. Casos de contratos forzosos heterodoxos en la legislación chilena .....	178
D. Fallos chilenos que acogen la categoría del contrato forzoso .....	180
E. Carácter propiamente contractual de los contratos forzosos .....	182
F. Supremacía de la obligación contractual sobre la obligación legal .....	186
34. EL CONTRATO TIPO. CONDICIONES GENERALES DE LA CONTRATACIÓN. ESTANDARIZACIÓN CONTRACTUAL. CONTRATOS EN MASA. PROTECCIÓN DEL CONSUMIDOR .....	188
A. Contrato tipo y condiciones generales de la contratación .....	188
B. Protección del consumidor. En especial frente a cláusulas abusivas en contratos celebrados masivamente.....	194
a) Aspectos generales .....	194
b) La noción de consumidor .....	196
c) Ámbito de protección del consumidor .....	197
d) Cláusulas y contratos ineficaces .....	202
e) La contratación electrónica .....	204
35. EL CONTRATO-LEY.....	207
36. EL SUBCONTRATO .....	214
37. EL AUTOCONTRATO .....	223
38. EL CONTRATO POR PERSONA A NOMBRAR Y EL CONTRATO POR CUENTA DE QUIEN CORRESPONDA .....	236
38 bis. EL CONTRATO LLAVE EN MANO O <i>TURNKEY CONTRACT</i> .....	240

### TERCERA PARTE

#### PRINCIPIOS FUNDAMENTALES DE LA CONTRATACIÓN

#### CAPÍTULO PRIMERO

#### LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD

39. LA DOCTRINA DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD, CIMIENTO DEL ENFOQUE TRADICIONAL DE LA CONTRATACIÓN. PROYECCIONES .....	247
---	-----

40.	EXAMEN DE LOS PRINCIPALES FUNDAMENTOS DE LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD. BOSQUEJO DE CRÍTICAS.....	251
A.	FUNDAMENTO FILOSÓFICO.....	251
B.	FUNDAMENTO ECONÓMICO.....	254

## CAPÍTULO SEGUNDO

### EL PRINCIPIO DEL CONSENSUALISMO CONTRACTUAL Y SU DETERIORO

41.	RECAPITULACIÓN Y SUBCLASIFICACIÓN DE LOS CONTRATOS CONSENSUALES.....	257
42.	EXCEPCIONES Y ATENUANTES AL PRINCIPIO DEL CONSENSUALISMO CONTRACTUAL.....	260
A.	Los contratos solemnes y reales.....	260
B.	Las formalidades habilitantes.....	261
C.	Las formalidades de publicidad.....	263
D.	Las formalidades de prueba.....	265
E.	Las formalidades convencionales.....	268
F.	Las formalidades atípicas.....	269
43.	VENTAJAS DEL FORMALISMO. REFLEXIONES DE IHERING.....	270

## CAPÍTULO TERCERO

### EL PRINCIPIO DE LA LIBERTAD CONTRACTUAL Y SU DETERIORO

44.	PLANTEAMIENTO GENERAL Y REMISIONES.....	275
44 bis.	LA LIBERTAD CONTRACTUAL EN LA JURISPRUDENCIA RECIENTE.....	278

## CAPÍTULO CUARTO

### EL PRINCIPIO DE LA FUERZA OBLIGATORIA DE LOS CONTRATOS

45.	FUERZA OBLIGATORIA DEL CONTRATO. LEY Y CONTRATO.....	287
46.	FUNDAMENTOS DE LA FUERZA OBLIGATORIA DE LOS CONTRATOS.....	289
A.	Concepción voluntarista tradicional.....	289
B.	Concepción idealista de Gounot.....	290

	Página
C. Ideas de Giorgi.....	292
D. Hans Kelsen.....	294
E. Sincretismo de Ghestin .....	296
F. Observación metodológica .....	299
47. LA FUERZA OBLIGATORIA DE LOS CONTRATOS FRENTE AL LEGISLADOR.....	301
A. Derecho chileno hoy vigente .....	301
B. Crítica de la situación privilegiada en que hoy se encuentran los contratos en curso frente al legislador chileno.....	313
48. LA FUERZA OBLIGATORIA DE LOS CONTRATOS FRENTE AL JUEZ. DOCTRINA DE LA IMPREVISIÓN O DE LA VARIACIÓN DE LAS CIRCUNSTANCIAS VIGENTES AL CONTRATAR .....	319
49. LA REVISIÓN JUDICIAL DE LOS CONTRATOS EN CURSO Y LA RESOLUCIÓN POR EXCESIVA ONEROSIDAD SOBREVINIENTE.....	326
A. Tres posturas equivocadas en favor de la revisión judicial de los contratos.....	326
B. Tres posturas mejor fundadas en favor de la revisión judicial de los contratos.....	332
C. Resolución por excesiva onerosidad sobrevenida.....	335
D. Dos casos en que se acoge la imprevisión contractual.....	338
50. ADAPTACIÓN DEL CONTRATO A LAS NUEVAS CIRCUNSTANCIAS, POR ACUERDO DE LAS PROPIAS PARTES. LA CLÁUSULA <i>HARDSHIP</i> Y OTRAS TÉCNICAS DE MODIFICACIÓN DE LO PACTADO .....	344
A. Técnicas estrictamente convencionales de adaptación del contrato a las nuevas circunstancias .....	344
B. Reprogramación voluntaria de los contratos facilitada por la autoridad.....	348
51. LA TERMINACIÓN DEL CONTRATO O EL AGOTAMIENTO DE SU FUERZA OBLIGATORIA.....	350
52. EL RECURSO DE CASACIÓN EN EL FONDO POR INFRACCIÓN DE LA LEY DEL CONTRATO .....	356

## CAPÍTULO QUINTO

## EL PRINCIPIO DEL EFECTO RELATIVO DE LOS CONTRATOS. EFECTO RELATIVO Y EFECTO ABSOLUTO U OPONIBILIDAD DE LOS CONTRATOS

53.	GENERALIDADES .....	363
54.	SUJETOS CONCERNIDOS POR EL PRINCIPIO DEL EFECTO RELATIVO DE LOS CONTRATOS .....	367
	A. Las partes del contrato.....	367
	B. Los terceros .....	369
	C. Los causahabientes a título singular .....	369
	D. Los acreedores de las partes del contrato .....	374
	E. Codeudores solidarios e indivisibles.....	375
55.	EXCEPCIONES AL EFECTO RELATIVO DE LOS CONTRATOS. LA ESTIPULACIÓN POR OTRO.....	376
	LA ESTIPULACIÓN A FAVOR DE OTRO.....	377
	A. Noción y antecedentes .....	377
	B. Naturaleza jurídica .....	381
	a) La teoría de la oferta .....	381
	b) La teoría de la gestión de negocios ajenos.....	382
	c) La teoría de la declaración unilateral de voluntad.....	383
	d) La teoría de la adquisición directa del derecho .....	384
	C. Efectos de la estipulación a favor de otro .....	386
	a) Efectos entre estipulante y prometiente.....	386
	b) Efectos entre prometiente y beneficiario .....	388
	c) Efectos entre estipulante y beneficiario .....	389
56.	LA PROMESA DE HECHO AJENO .....	389
57.	EL EFECTO REFLEJO O EXPANSIVO DE LOS CONTRATOS .....	392
	A. El efecto expansivo no es excepción al efecto relativo.....	392
	B. Manifestaciones del efecto reflejo o expansivo de los contratos.....	394
	a) Acciones directas con base legal explícita.....	394
	b) Acciones directas sin base legal explícita.....	396

c) La oponibilidad de un contrato por terceros a las partes en sede de responsabilidad civil extracontractual .....	399
d) La oponibilidad de un contrato por las partes a terceros .....	399
58. LA INOPONIBILIDAD DE LOS CONTRATOS.....	402
PRINCIPALES MOTIVOS DE INOPONIBILIDAD .....	404
A. Inoponibilidades por omisión de las formalidades de publicidad .....	404
B. Inoponibilidades por falta de fecha cierta .....	406
C. Inoponibilidades por falta de consentimiento.....	407
D. Inoponibilidades derivadas de nulidades u otras causas de ineficacia de los actos jurídicos.....	410
E. Inoponibilidad en procedimientos concursales .....	412
F. Inoponibilidades por simulación .....	412
G. Inoponibilidades por fraude .....	413
59. LA SIMULACIÓN DE LOS CONTRATOS.....	414
A. Noción.....	414
B. Simulación lícita e ilícita .....	416
C. Simulación absoluta y relativa .....	418
D. Simulación por fraude a la ley o por interposición de persona .....	419
E. Efectos de la simulación .....	420
a) Efectos entre las partes.....	420
b) Efectos respecto de terceros.....	422
F. Prueba de la simulación.....	425

## CAPÍTULO SEXTO

### EL PRINCIPIO DE LA BUENA FE CONTRACTUAL

60. GENERALIDADES CONCEPTUALES.....	427
61. BUENA FE SUBJETIVA.....	431
62. BUENA FE OBJETIVA .....	434



Página

63.	DIVERSAS MANIFESTACIONES DE LA BUENA FE OBJETIVA .....	438
	A. Los tratos preliminares .....	441
	B. La celebración del contrato.....	443
	C. El cumplimiento o incumplimiento del contrato.....	445
	D. La interpretación del contrato .....	458
	E. La terminación del contrato y relaciones poscontrac- tuales.....	459
	F. Conclusión.....	460

## CUARTA PARTE

## INTERPRETACIÓN DE LOS CONTRATOS

64.	GENERALIDADES .....	463
	A. La labor interpretativa.....	463
	B. Interpretación, calificación e integración de los contratos .....	467

## CAPÍTULO PRIMERO

## INTERPRETACIÓN SUBJETIVA DE LOS CONTRATOS

*§ 1. La interpretación concebida exclusivamente  
como una búsqueda de voluntad*

65.	EL ANTIGUO ARTÍCULO 1156 DEL CÓDIGO FRANCÉS Y EL AR- TÍCULO 1560 DEL CHILENO EN CUANTO BASES DEL SISTEMA SUBJETIVO DE INTERPRETACIÓN CONTRACTUAL.....	473
66.	CÓMO DESCUBRIR LA VOLUNTAD COMÚN “PROBABLE” DE LOS CONTRATANTES. CIRCUNSTANCIAS DE LA ESPECIE.....	478

*§ 2. Condiciones necesarias para que haya lugar  
a interpretación*

67.	LA OSCURIDAD DEL CONTRATO COMO CONDICIÓN DE LA IN- TERPRETACIÓN. HISTORIA DEL PROBLEMA .....	480
68.	EL PROBLEMA DE LA OSCURIDAD DEL CONTRATO ANTE LA DOCTRI- NA Y LA JURISPRUDENCIA MÁS RECIENTES .....	484

69.	CONCLUSIONES FRENTE AL PROBLEMA DE LA OSCURIDAD DEL CONTRATO COMO REQUISITO DE LA INTERPRETACIÓN .....	490
70.	CAUSAS DE LA CONTIENDA QUE TODA INTERPRETACIÓN CONTRACTUAL PRESUPONE .....	492
	A. Ambigüedad en el contrato .....	493
	B. Oscuridad en el contrato .....	493
	C. Los términos del contrato son claros pero insuficientes .....	494
	D. Los términos del contrato son claros pero excesivos .....	494
	E. Los términos son claros pero son usados de forma dudosa .....	495

*§ 3. Las reglas de interpretación de los contratos*

71.	DEFINICIÓN Y GENERALIDADES .....	496
72.	CASOS DE INTERPRETACIÓN LEGAL .....	498
73.	REGLAS DE INTERPRETACIÓN RELATIVAS A LOS ELEMENTOS INTRÍNSECOS DEL CONTRATO .....	500
	A. Regla de la armonía de las cláusulas .....	500
	B. Regla de la utilidad de las cláusulas .....	501
	C. Regla del sentido natural del contrato .....	504
74.	REGLAS DE INTERPRETACIÓN RELATIVAS A LOS ELEMENTOS EXTRÍNSECOS DEL CONTRATO .....	505
	A. Aspectos generales .....	505
	B. La situación chilena .....	508
	a) Regla de la aplicación restringida del texto contractual .....	509
	b) Regla de la natural extensión de la declaración .....	509
	c) Regla de los otros contratos de las partes sobre igual materia .....	510
	d) Regla de la interpretación auténtica .....	511

	Página
75. REGLAS SUBSIDIARIAS DE INTERPRETACIÓN CONTRACTUAL .....	513
A. Reglas de las cláusulas usuales.....	514
B. Regla de la última alternativa.....	517
76. NATURALEZA DE LAS REGLAS DE INTERPRETACIÓN. ¿SON SIM- PLES CONSEJOS O NORMAS IMPERATIVAS? .....	520
77. REGLAS NO LEGALES DE INTERPRETACIÓN CONTRACTUAL .....	527

#### *§ 4. Crítica al sistema subjetivo de interpretación contractual*

78. EL CARÁCTER FICTICIO DEL SISTEMA SUBJETIVO DE INTERPRE- TACIÓN .....	529
79. EL CARÁCTER INDIVIDUALISTA DEL SISTEMA SUBJETIVO DE INTER- PRETACIÓN CONTRACTUAL .....	532

### CAPÍTULO SEGUNDO

#### INTERPRETACIÓN OBJETIVA DE LOS CONTRATOS

80. LAS NORMAS DEL CÓDIGO CIVIL ALEMÁN SOBRE INTERPRETA- CIÓN CONTRACTUAL. PARÁGRAFOS 133 Y 157 DEL BGB. <i>WI- LLENSTHEORIE</i> Y <i>ERKLÄRUNGSTHEORIE</i> .....	535
81. LAS CIRCUNSTANCIAS OSTENSIBLES DE LA ESPECIE. COMPARA- CIÓN CON EL SISTEMA SUBJETIVO .....	543
82. EL HOMBRE RAZONABLE COMO CRITERIO DE LA INTERPRETA- CIÓN OBJETIVA.....	546
83. EL INTÉRPRETE DEBE CONSIDERAR LOS RESULTADOS ECONÓMICOS PERSEGUIDOS POR LOS CONTRATANTES. REGLAS DE LA EXPE- RIENCIA. SÍNTESIS DEL SISTEMA OBJETIVO DE INTERPRETACIÓN .....	548
84. LOS USOS SOCIALES. EL LENGUAJE. LAS CIRCUNSTANCIAS DE TIEM- PO, TERRITORIO Y GRUPO A LAS QUE LOS USOS SE APLICAN.....	552
85. LA BUENA FE EN LA INTERPRETACIÓN CONTRACTUAL OBJETIVA.....	557
86. CONCLUSIONES SOBRE SISTEMAS DE INTERPRETACIÓN CON- TRACTUAL.....	562

## CAPÍTULO TERCERO

LA INTERPRETACIÓN Y LA CALIFICACIÓN DE LOS CONTRATOS  
FRENTE AL RECURSO DE CASACIÓN EN EL FONDO

87.	CONSIDERACIONES PREVIAS.....	569
	A. La calificación del contrato supone su previa interpretación.....	569
	B. Las cuestiones de hecho y de derecho .....	573
88.	CASACIÓN EN EL FONDO POR ERRÓNEA CALIFICACIÓN DEL CONTRATO.....	577
	JURISPRUDENCIA CHILENA .....	580
89.	CASACIÓN EN EL FONDO POR ERRÓNEA INTERPRETACIÓN DEL CONTRATO .....	582
	A. Improcedencia del recurso en el fondo por errónea interpretación contractual.....	583
	Jurisprudencia chilena.....	585
	B. Improcedencia del recurso de casación en el fondo, salvo desnaturalización del contrato .....	588
	a) La cuestión en Francia.....	589
	b) La doctrina de Claro Solar.....	590
	c) Jurisprudencia chilena .....	593
	C. Amplia procedencia de la casación en el fondo por errónea interpretación contractual.....	603
	Jurisprudencia chilena.....	608

## QUINTA PARTE

## EFECTOS PARTICULARES DE LOS CONTRATOS SINALAGMÁTICOS

90.	PANORAMA DE LOS EFECTOS PARTICULARES Y FUNDAMENTACIÓN.....	615
91.	LA EXCEPCIÓN DE CONTRATO NO CUMPLIDO .....	618
	A. Noción.....	618
	B. Requisitos .....	622
	C. Efectos de la excepción de contrato no cumplido.....	628

92.	LA RESOLUCIÓN POR INEJECUCIÓN.....	631
	A. Aspectos generales.....	631
	B. La resolución y las condiciones resolutorias.....	632
	C. La necesidad de resolución judicial.....	634
	D. Incumplimiento imputable.....	637
	E. El problema de los incumplimientos parciales.....	637
	F. Ausencia de mora del acreedor.....	641
	G. La posibilidad de enervar la resolución.....	641
	H. Las consecuencias de la resolución contractual.....	645
93.	LA TEORÍA DE LOS RIESGOS.....	646
	A. La noción de riesgo.....	646
	B. La doctrina del riesgo contractual.....	649
	a) Planteamiento de la cuestión.....	649
	b) Condiciones de procedencia.....	651
	<i>i.</i> Existencia de un contrato bilateral.....	651
	<i>ii.</i> Contrato en curso.....	652
	<i>iii.</i> Caso fortuito sobreviniente.....	653
	C. Criterios de solución al problema de los riesgos.....	654
	a) Riesgos de cargo del acreedor ( <i>res perit creditori</i> ).....	654
	b) Riesgos de cargo del deudor ( <i>res perit debitori</i> ).....	655
	c) Riesgos de cargo del propietario ( <i>res perit domino</i> ).....	656
	D. Situación chilena.....	657
	a) La regla aparentemente general.....	657
	b) Antecedentes de esta solución.....	658
	c) Apreciación doctrinaria de esta solución.....	660
	E. Excepciones a la regla general del artículo 1550 del Código Civil.....	661
	<i>i.</i> Obligaciones de hacer y no hacer.....	661
	<i>ii.</i> Mora del deudor.....	662
	<i>iii.</i> Compromiso de entrega a dos o más personas.....	663
	<i>iv.</i> Estipulación de las partes.....	664

	Página
<i>v.</i> Arrendamiento .....	664
<i>vi.</i> Confección de obra material.....	665
<i>vii.</i> Obligaciones condicionales.....	666
<i>viii.</i> Contrato de sociedad.....	669
<i>ix.</i> Obligaciones de género.....	671
<i>x.</i> Cosas que se venden a peso, cuenta o medida .....	672
<i>xi.</i> Ventas al gusto o prueba .....	674
<i>xii.</i> Ventas sobre muestras .....	675
<i>xiii.</i> Obligaciones alternativas .....	676
<i>xiv.</i> Compraventa mercantil .....	677
F. Derecho comparado .....	677
94. LA CESIÓN DE CONTRATO .....	682
A. Concepto .....	682
B. Requisitos .....	685
C. La naturaleza jurídica de la cesión de contrato.....	689
D. Efectos .....	690
E. La cesión de contratos en Chile.....	692
BIBLIOGRAFÍA.....	697
CÓMO ACCEDER A ESTE LIBRO DIGITAL A TRAVÉS DE THOMSON REUTERS PROVIEW .....	745