

Índice

Presentación

Daniel L. Ugarte Mostajo

Álvaro Vidal Olivares

Primera parte

La armonización y los principios del Derecho de contratos

1

Los proyectos de armonización y las reformas europeas del Derecho de contratos: el difícil encuentro entre tradición y modernidad

FRANCESCA BENATTI

I. La influencia de los proyectos y de las reformas 25

II. ¿Un nuevo rol para el juez? 33

III. Conclusiones 38

Bibliografía 40

2

Principios contractuales de Derecho europeo: pasado, presente y futuro

CARMEN PARRA RODRÍGUEZ

I. Introducción 46

II. Hacia la codificación del Derecho contractual europeo 49

III. Objetivos que persigue la unificación del Derecho europeo 51

1. Garantizar la coherencia en la aplicación de los diferentes derechos en presencia 51

2. Evitar conflictos positivos y negativos en la aplicación de la normativa vigente 52

3. Precisar los términos abstractos 53

IV. Los sistemas de uniformización en el derecho contractual europeo 54

1. Comisión de Derecho Contractual: Comisión Lando 57

2. Grupo de Estudio para un Código Civil Europeo 60

3. Grupo Pavía (European Contract Code) 60

4. Marco Común de Referencia (Draft Common Frame of Reference) 64

A. Principio de Libertad 68

B. Principio de Seguridad 69

C. Principio de Justicia 69

D. Principio de Eficacia 70

V. Balance de los principios contractuales europeos 73

VI. Expectativas para el futuro 76

VII. Conclusiones 81

Bibliografía 82

3

Repensando el contrato y su interpretación en la era de la globalización

FILIPPO VIGLIONE

I. Los reflejos de la globalización en el derecho de los contratos 89

II. Técnicas de redacción del contrato 93

III. El paradigma dominante de la razonabilidad 97

IV. Conclusiones 102

Bibliografía 107

4

Los contratos de larga duración y relacionales en los Principios UNIDROIT sobre Contratos Comerciales Internacionales. Aproximación a una revisión

RAÚL F. ZÚÑIGA PERALTA

I. Introducción 110

II. Los contratos de larga duración en los PICC	111
1. Antecedentes	112
2. La descripción del artículo 1.11 y la dificultad de aplicar sus efectos	114
III. Fundamentos económicos de los contratos relacionales y de larga duración ¿Un cambio de paradigma?	124
1. La teoría relacional de los contratos	124
2. Los contratos de larga duración en la literatura económica	128
IV. Bases para revisar los PICC: La interacción entre la relación económica subyacente y el contrato	137
V. Conclusiones	141
Bibliografía	142

5

Buena fe interpretativa y buena fe integrativa en el Derecho de contratos

RÓMULO MARTÍN MORALES HERVIAS

I. Introducción	151
II. Buena fe interpretativa	154
III. Buena fe integrativa	171
IV. Observaciones conclusivas	176
Bibliografía	177

6

El Derecho de consumo y su impacto en los principios del Derecho contractual tradicional

MARIANA BERNAL FANDIÑO

I. Introducción	182
II. Principio de autonomía privada	184
III. Principio de interpretación contractual	188
1. Aplicación de la ley en el tiempo	189
2. Aplicación preferente de la norma especial sobre la norma general	190
3. La integración del contrato con los contenidos publicitarios	191
IV. Principio de la fuerza obligatoria del contrato	192
V. Principio de relatividad de los contratos	194
VI. Principio de no abuso del derecho	198
VII. Principio de consensualidad	201
VIII. Principio general de la buena fe	205
IX. Conclusión	207
Bibliografía	210

Segunda parte

Incumplimiento contractual y excusas

7

Hacia una noción unitaria del incumplimiento en el Código civil chileno y en el Código civil peruano

ÁLVARO VIDAL OLIVARES

I. Introducción	218
II. Código civil: ausencia de una definición y disciplina sistemática del incumplimiento	219
III. Dos casos de incumplimiento	224
IV. Una cuestión clave: el modelo de vinculación contractual. ¿a qué se obliga el deudor?	227
V. El asiento normativo para la construcción de un concepto unitario de incumplimiento: las normas del pago	230
VI. Conclusiones	232
Bibliografía	233

8

Los concursos de acciones: vicios redhibitorios e incumplimiento

JORGE OVIEDO ALBÁN

I. Introducción	237
II. El planteamiento del problema	239
III. Las propuestas de solución	246
IV. Las tendencias del Derecho contemporáneo a partir de la Convención sobre Compraventa Internacional	253
V. La propuesta de interpretación de las reglas existentes	260
VI. Conclusión	264
Bibliografía	265

9

La imposibilidad por caso fortuito como supuesto de incumplimiento contractual y sus remedios a propósito de la covid-19. Una aproximación en el Derecho peruano desde el moderno derecho de contratos

DANIEL L. UGARTE MOSTAJO

I. Introducción	272
II. La noción de incumplimiento y la articulación de los remedios en el moderno Derecho de contratos	274
1. El ensanchamiento de la responsabilidad por incumplimiento contractual	274
2. El “moderno” concepto de incumplimiento contractual y sus características	276
3. El incumplimiento contractual en los instrumentos de soft law y en las principales reformas legislativas en Europa	279
III. El incumplimiento justificado en la CISG y otros instrumentos de soft law	287
IV. Aproximación a la imposibilidad por caso fortuito como incumplimiento justificado y sus remedios en el Derecho peruano a propósito de la covid-19	297
1. La teoría del riesgo y su inconsistente regulación en el Código civil	297
2. La imposibilidad de cumplimiento por caso fortuito en el Código civil peruano y los remedios contractuales ante el incumplimiento justificado	303
A. La configuración del caso fortuito y del consiguiente incumplimiento justificado	305
B. Los remedios contractuales ante el incumplimiento justificado	312
V. A modo de conclusión	320
Bibliografía	321

10

Cambio de circunstancias o teoría de la imprevisión en los Principios Latinoamericanos de Derecho de los Contratos. Análisis de derecho comparado y su aplicación en el contexto de la pandemia de covid-19

RODRIGO MOMBERG URIBE

I. Introducción	328
II. Notas comparadas. Derecho latinoamericano	329
1. Argentina	329
2. Brasil	332
3. Chile	333
4. Colombia	335
III. Notas comparadas. Derecho uniforme	336
1. Principios UNIDROIT sobre Contratos Comerciales Internacionales	337
2. Draft Common Frame of Reference	338
IV. El cambio de circunstancias o imprevisión contractual en los PLDC	340
1. El concepto de imprevisión	340
2. Los requisitos para la aplicación de la norma	342
A. Excesiva onerosidad de la prestación que se debe ejecutar o disminución fundamental del valor o	

utilidad de la que se recibe	343
B. El cambio de circunstancias debe haber sido razonablemente imprevisto para la parte afectada	343
C. Asunción de riesgos	344
V. El sistema de remedios para el caso de imprevisión	345
1. Finalidad del sistema de remedios	345
2. Deber de renegociación	346
3. Adaptación del contrato	347
VI. Algunas reflexiones respecto a la aplicación de la imprevisión en el contexto de la pandemia de covid-19	348
VIII. Conclusiones	353
Bibliografía	354

11

La doctrine of frustration: ¿es factible su aplicación en el ordenamiento jurídico peruano?

JUAN ESPINOZA ESPINOZA

Bibliografía 368

Tercera Parte

LOS REMEDIOS ANTE EL INCUMPLIMIENTO

12

El cumplimiento específico de las obligaciones no dinerarias en tres textos modelo para la modernización del Derecho de contratos: DCFR, PECL y Principios UNIDROIT

GONZALO SEVERIN FUSTER

I. Introducción 372

1. Objeto de estudio, finalidad y metodología 372
2. La distinción entre obligaciones dinerarias y no dinerarias 374
3. Plan de exposición 377

II. El reconocimiento de un derecho al cumplimiento específico en las obligaciones no dinerarias 377

1. Se trata de una solución de compromiso entre la aproximación del Common Law y la del Derecho continental 378
2. La terminología empleada 380
3. La opción por el cumplimiento específico como principio. Justificación 382
4. La subsanación de la prestación no conforme como parte del remedio del cumplimiento específico 383
5. La perspectiva sustantiva del remedio del cumplimiento 387

III. Las excepciones o limitaciones del cumplimiento específico en las obligaciones no dinerarias 389

1. La prestación física o jurídicamente imposible 391
2. El cumplimiento excesivamente gravoso u oneroso 392
3. La prestación de naturaleza personal 394
4. La falta de reclamación del cumplimiento en un plazo razonable 396
5. La posibilidad de realizar una operación de reemplazo 400

IV. Conclusiones 405

Bibliografía 406

13

La resolución por incumplimiento

CLAUDIA CAROLINA MEJÍAS ALONZO

I. La regulación tradicional de la resolución en nuestros Códigos civiles 410

II. Requisito de la resolución 423

III. Efectos de la resolución por incumplimiento	439
Bibliografía	441
14	
La resolución del contrato por incumplimiento y la lesión del interés contractual positivo en el Código civil peruano	
LUCIANO BARCHI VELA OCHAGA	
I. Estado de la cuestión	446
II. Orígenes y la evolución de la resolución por incumplimiento	446
III. El principio de vinculación del contrato: la fuerza de ley (pacta sunt servanda)	455
1. Los antecedentes legislativos	456
2. El Código civil peruano	456
IV. La lesión del interés crediticio y los remedios	457
1. La lesión del interés crediticio	457
2. Los remedios frente a la lesión del interés crediticio	461
V. El artículo 1428 del Código civil peruano	464
1. La resolución como remedio frente al incumplimiento de una obligación de fuente contractual	464
2. Los presupuestos de la resolución por incumplimiento: el «incumplimiento resolutorio»	467
A. Que se trate de contratos con prestaciones recíprocas	467
B. Que el incumplimiento sea injustificado	468
C. Que el incumplimiento sea grave	471
VI. Resolución por sentencia (o laudo) y resolución por negocio jurídico	477
1. En el Código civil	477
A. Por pronunciamiento judicial o arbitral (artículo 1428 del Código civil)	478
B. Por autoridad del acreedor (artículo 1429 del Código civil)	479
C. Prevista por las partes: cláusula resolutoria expresa (artículo 1430 del Código civil)	484
2. Resolución por vencimiento del «plazo esencial»	487
3. El futuro	489
VII. Los efectos de la resolución por incumplimiento	495
1. Efecto liberatorio	495
A. ¿Desde qué momento se produce el efecto liberatorio?	497
2. Efecto restitutorio	499
A. La atribución patrimonial por error	503
B. El deber de restitución: su alcance y contenido	506
C. Bienes genéricos y consumibles	507
D. El enriquecimiento sin causa negativo	509
E. Atribuciones patrimoniales sin causa que consisten en un hacer o no hacer	511
VIII. La resolución del contrato y el resarcimiento de daños y perjuicios	515
1. Generalidades	515
2. La indemnización de daños y perjuicios del artículo 1428 y el resarcimiento por lesión del interés contractual positivo	517
3. Un poco de historia: el origen	526
4. El resarcimiento a la lesión del interés contractual positivo	530
5. El resarcimiento de la lesión del interés positivo con referencia a específicas figuras contractuales	535
A. La resolución del contrato de compraventa por incumplimiento del vendedor de la entrega del bien	536
B. La resolución del contrato de arrendamiento por incumplimiento del arrendatario	542
C. La resolución del contrato de obra por incumplimiento del comitente	544

Bibliografía 548

15

La tutela del derecho al desligamen del contrato. Breve estudio sobre los mecanismos resolutorios y su diferencia con el receso como remedio contractual alternativo

GASTÓN FERNÁNDEZ CRUZ

- I. De las formas de protección del interés a través del empleo de remedios 560
 - II. La tutela resolutoria: precisiones conceptuales en torno a la resolución por incumplimiento 563
 - III. De los requisitos generales de la resolución por incumplimiento 569
 - 1. Existencia de un contrato con prestaciones recíprocas 569
 - 2. El incumplimiento de una de las partes de una de las obligaciones recíprocas que conlleve a la inejecución de la prestación principal a su cargo; o de una prestación accesoria que incida sobre la principal 572
 - 3. Que la inejecución de la prestación sea imputable al deudor 577
 - 4. Que el incumplimiento sea grave 595
 - 5. Que el legitimado para ejercitar el derecho potestativo de resolución no haya, a su vez, inejecutado la prestación a su cargo 601
 - IV. De los mecanismos diferenciados entre la resolución por intimación y la resolución por cláusula resolutoria expresa 604
 - V. Del remedio resolutorio por cláusula resolutoria expresa 610
 - 1. De la determinación de la obligación incumplida en la cláusula resolutoria expresa y del requisito de la gravedad del incumplimiento 613
 - 2. De la cláusula resolutoria y del requisito de la imputabilidad del incumplimiento 625
 - VI. De la aquiescencia o tolerancia al incumplimiento 629
 - VII. De la evaluación del remedio resolutorio en caso de incumplimiento de cargas 632
 - VIII. Del receso o desistimiento unilateral 645
 - 1. Un caso particular: el receso con multa penitencial 654
 - 2. La buena fe como límite al ejercicio del derecho de receso 658
 - 3. El ejercicio del receso en los contratos de ejecución continuada 665
 - 4. La problemática de la vinculación del receso a la tutela resarcitoria 669
- Bibliografía 674

16

Delimitando la indemnización: tres operaciones

IÑIGO DE LA MAZA GAZMURI

- I. Introducción 681
 - II. El caso 682
 - III. La pregunta 683
 - IV. Una noción diferencial del daño 684
 - V. A propósito de la noción primaria del daño: intereses protegidos y el fin de protección del contrato 688
 - 1. El fin de protección del contrato y la previsibilidad 688
 - 2. A propósito de la previsibilidad 691
 - 3. Las partidas indemnizatorias solicitadas 693
 - VI. Deduciones (una tercera operación) 696
 - VII. Conclusión 699
- Bibliografía 699

17

El daño moral

JOSÉ FRANCISCO CARREÓN ROMERO

- I. Introducción 702

II. La función histórica del “daño moral” y la transición al “daño a la persona”: patrimonialismo vs personalismo — Revisión de los Códigos civiles peruanos: 1852, 1936 y 1984	702
III. ¿El daño a la persona se presenta solo en la responsabilidad extracontractual?	706
IV. ¿Es importante distinguir los conceptos de “daño” y “perjuicio” para explicar la resarcibilidad del daño moral o daño a la persona?	707
V. Nuestra tesis	709
VI. ¿El daño a la persona (daño moral) se presume?	711
VII. ¿Cómo se cuantifica el monto para resarcir el daño a la persona (daño moral) con el criterio de equidad?	712
VIII. Jurisprudencia casatoria peruana	714
IX. Conclusiones	715
Bibliografía	716

18

Aproximación descriptiva a la indemnización del daño moral derivada de incumplimiento contractual: alcances y límites en la contratación internacional

HÉCTOR CAMPOS GARCÍA

I. A modo de introducción	720
II. Observaciones a la CISG y CESL	722
1. La Convención de las Naciones Unidas sobre los Contratos de Compraventa Internacional de Mercaderías (1980)	722
2. La Propuesta de Reglamento sobre un Derecho Común Europeo de la Compraventa (Common European Sales Law) (2011)	726
III. Observaciones a los PECL, DCFR y PICC	728
3. Los Principios de Derecho Contractual Europeo (Principles of European Contract Law) (1999) y el Marco Común de Referencia para el Derecho Privado Europeo (Draft Common Frame Reference) (2008)	729
4. Los Principios Unidroit sobre los Contratos Comerciales Internacionales (Unidroit Principles of International Commercial Contracts) (2016)	736
IV. Observaciones a los Principios OHADAC y PLDC	738
1. Los Principios de la Organización para la Armonización del Derecho Mercantil en el Caribe sobre Contratos Comerciales Internacionales (2014)	738
2. Los Principios Latinoamericanos de Derecho de los Contratos (2017)	740
V. Balance de las observaciones realizadas a los instrumentos de armonización de la contratación internacional	741
1. El daño moral es susceptible de ser indemnizado en la responsabilidad por incumplimiento en la contratación internacional	741
2. La previsibilidad, la evitabilidad y la concurrencia del acreedor son criterios para la cuantificación de la indemnización contractual que son de aplicación al daño moral	743
VI. Conclusiones	746
Bibliografía	747

19

Responsabilidad precontractual por daño a la confianza. Breve aproximación desde el riesgo informativo y el deber de información durante las negociaciones en el Derecho civil peruano

VICTOR EDUARDO NÚÑEZ CALDERÓN

I. Introducción: El reconocimiento de las relaciones precontractuales en el contexto jurídico global	754
II. Las propuestas armonizadoras de regulación de la relación precontractual	761
III. La relación precontractual en Perú: Del principio de buena fe a la tutela de la “confianza”	766
1. La confianza desde el artículo 1362 del Código Civil peruano	766

2. La confianza en la particular configuración de la relación jurídica precontractual	769
A. Aproximación análoga desde la relación obligatoria de fuente contractual: La cooperación de intereses	771
B. Configuración de la relación jurídica pre-contractual: La cooperación humana desde la buena fe in contrahendo	773
C. El grado de confianza tutelable durante la relación precontractual	774
IV. Confianza e incertidumbre en la etapa precontractual	779
1. La dinámica del riesgo informativo	779
2. La configuración y el contenido del deber precontractual de información	783
3. La responsabilidad precontractual por daño a la confianza a partir del incumplimiento del deber de informar.	788
V. A modo de conclusión	793
Bibliografía	794