

ÍNDICE GENERAL

| | Páginas |
|--|---------|
| PRESENTACIÓN | 43 |
| I. LOS USOS DE COMERCIO Y EL DERECHO CONSUECUDINARIO | 45 |
| 1. Introducción | 45 |
| 2. Función económica de los usos | 47 |
| 3. Funciones jurídicas de los usos | 50 |
| 4. Las especialidades mercantiles en materia de usos. El artículo 2.º del Código de comercio | 52 |
| II. RESOLUCIÓN Y RESTITUCIÓN | 57 |
| 1. La regulación en el Código Civil y las bases doctrinales de la resolución | 57 |
| 2. Evolución jurisprudencial y doctrinal de los efectos de la resolución | 60 |
| 3. Los límites a la retroactividad | 63 |
| 3.1 Lagunas en la regulación de la liquidación contractual | 63 |
| 3.2 Las relaciones contractuales de tracto sucesivo | 64 |
| 3.3 La protección de terceros adquirentes | 66 |
| 3.4 Las cláusulas del contrato no referidas a las pretensiones principales | 67 |
| 3.5 La indemnización del interés positivo | 67 |
| 3.6 Recapitulación | 68 |
| 4. La restitución de las prestaciones principales (cosa y precio): en especie o en valor | 70 |
| 4.1 El precio como valor | 71 |
| 4.2 El valor de los cumplimientos parciales o defectuosos | 72 |
| 4.3 El deterioro y la pérdida de la cosa | 74 |

| | Páginas |
|--|---------|
| 5. La restitución de las prestaciones secundarias (frutos e intereses): la utilidad de lo recibido | 76 |
| 5.1 La función de la restitución de la utilidad de los bienes | 76 |
| 5.2 La determinación de la utilidad de las cosas y del dinero | 79 |
| 5.3 La posibilidad de obtener la utilidad de los bienes | 82 |
| 5.4 La reciprocidad en la restitución de las utilidades de los bienes | 83 |
| 6. Las mejoras en la cosa que se restituye | 84 |
| 7. Breve referencia a algunos textos de Derecho unificado | 86 |
| 8. Bibliografía | 88 |
| | |
| III. LA BATALLA DE FORMULARIOS | 91 |
| 1. La problemática de la denominada «batalla de formularios» | 91 |
| 1.1 Introducción | 91 |
| 1.2 La existencia del contrato | 92 |
| 1.3 El contenido del contrato | 95 |
| 2. La evolución de las distintas soluciones al problema | 100 |
| 2.1 Las reglas del espejo y de la última palabra | 100 |
| 2.2 La regla de la exclusión | 103 |
| 2.3 La regla de la primera palabra (<i>first-shot rule</i>)..... | 104 |
| 2.4 La regla de la mejor palabra (<i>best-shot rule</i>)..... | 105 |
| 2.5 La batalla de formularios en la jurisprudencia española | 106 |
| 3. El estado de la cuestión en el moderno Derecho de contratos | 106 |
| 4. Bibliografía | 110 |
| | |
| IV. LOS DEBERES DE PROTECCIÓN EN EL DESARROLLO DE LA RELACIÓN OBLIGATORIA | 113 |
| 1. Introducción. Planteamiento del problema | 113 |
| 2. El fundamento normativo de los deberes de protección | 116 |
| 2.1 La tesis que propugna la contractualidad de los deberes de protección | 116 |
| a) La experiencia alemana tras la Ley de Modernización del Derecho de Obligaciones de 2002 | 116 |
| b) La experiencia española. La buena fe contractual como fuente integradora de deberes implícitos de protección o seguridad. La doctrina de la STS 1193 de 20 de diciembre de 2004 | 118 |

| | | |
|-----|--|-----|
| 2.2 | La tesis que propugna la extracontractualidad de los deberes de protección | 121 |
| a) | La conexión de la indemnidad de la persona con el denominado interés de integridad, pero no con el de prestación | 121 |
| b) | La buena fe, por sí sola, no justifica la existencia de deberes implícitos de protección o seguridad. La influencia del Derecho inglés | 127 |
| c) | La descontractualización de la obligación de seguridad en el Derecho europeo | 128 |
| d) | La categoría del deber general de seguridad en la normativa sobre protección de los consumidores y el principio de precaución. La doctrina de la STS 545 de 9 de diciembre de 2020 | 131 |
| e) | La categoría del deber general de protección. La doctrina de la STS 135 de 4 de marzo de 2009 | 139 |
| 3. | Recapitulación | 143 |
| 4. | Bibliografía | 144 |
| V. | CONTRATO DE OPCIÓN DE COMPRA | 147 |
| 1. | Concepto y regulación | 147 |
| 2. | Contrato de opción y promesa de contrato. Opción de compra y promesa de venta | 150 |
| 3. | Contrato de opción y derecho de opción | 155 |
| 4. | Naturaleza jurídica del derecho de opción. Opción e inscripción | 158 |
| 5. | Transmisibilidad del derecho de opción | 161 |
| 6. | Cumplimiento e incumplimiento del contrato de opción | 162 |
| 7. | Bibliografía | 165 |
| VI. | LA CONTRATACIÓN ELECTRÓNICA | 167 |
| 1. | Código Civil y contratación electrónica | 167 |
| 2. | Contratación y comercio electrónicos | 168 |
| 3. | Evolución tecnológica, social y económica | 171 |
| 4. | Evolución jurídica | 174 |
| 5. | Equivalencia entre forma escrita y forma electrónica | 177 |
| 6. | Los requisitos formales específicos de los contratos electrónicos | 178 |
| 7. | La prestación del consentimiento: déficit de información y déficit de reflexión | 179 |
| 8. | Momento de perfección de los contratos electrónicos | 181 |
| 9. | Lugar de perfección de los contratos electrónicos | 183 |
| 10. | Propuestas de codificación | 184 |
| 11. | Bibliografía | 187 |

| | Páginas |
|--|---------|
| VII. DE LA GRATUIDAD A LA ONEROSIDAD EN LOS CONTRATOS DE SERVICIOS REGULADOS POR EL CÓDIGO CIVIL | 189 |
| 1. Planteamiento | 189 |
| 2. La regulación de los contratos gratuitos en el Código Civil | 192 |
| 2.1 El mandato | 192 |
| 2.2 El comodato | 193 |
| 2.3 El préstamo | 195 |
| 2.4 El depósito | 196 |
| 3. La regulación de los contratos de depósito, mandato y préstamo en el Marco Común de Referencia | 198 |
| 3.1 El depósito | 198 |
| 3.2 El mandato | 200 |
| 3.3. El préstamo | 201 |
| 4. La propuesta de Código Civil de la Asociación de Profesores de Derecho Civil | 202 |
| 4.1 El comodato | 202 |
| 4.2 El mandato | 202 |
| 4.3 El préstamo | 203 |
| 4.4 El depósito | 204 |
| 5. Bibliografía | 204 |
| VIII. DE LA MORA AL RETRASO | 207 |
| 1. Introducción | 207 |
| 2. Reubicación de la mora en la doctrina del incumplimiento del contrato ... | 211 |
| 3. Las propuestas de reforma del Derecho europeo de los contratos y las propuestas de principios de Derecho europeo de los contratos | 214 |
| 4. Las exigencias de la armonización europea derecho de los contratos. Consideración especial de la Directiva 2000/35/CE por la que se establecen medidas de lucha contra la morosidad en las operaciones comerciales y la mora en las obligaciones dinerarias | 215 |
| 5. Consideraciones específicas atinentes a algunas deudas de dinero: a) Los «sistemas de información crediticia» y los derechos fundamentales del deudor: el derecho al honor y la protección de los datos personales. b) Las llamadas deudas de valor | 220 |
| a) Los llamados sistemas de información crediticia y los derechos fundamentales del deudor | 220 |
| b) Las deudas de valor | 222 |
| 6. Propuestas de reforma del Código civil español: su tratamiento del retraso en el cumplimiento | 222 |

| | Páginas |
|---|---------|
| 7. El retraso en el cumplimiento y las medidas de protección del crédito ... | 225 |
| a) Retraso en el cumplimiento y pena convencional | 225 |
| b) Retraso en el cumplimiento y resolución de las obligaciones recíprocas | 226 |
| c) Retraso en el cumplimiento y las facultades de retención posesoria | 228 |
| 8. Conclusión | 229 |
| IX. LA RESCISIÓN DE LOS CONTRATOS | 231 |
| 1. Introducción | 231 |
| 1.1 Sentido de la ubicación de la rescisión en el CC | 233 |
| 2. Concepto de rescisión | 235 |
| 3. Supuestos de actos y contratos rescindibles en el CC | 236 |
| 3.1 Supuestos de rescisión por lesión | 237 |
| 3.1.1 Contratos celebrados por tutores o curadores representativos | 237 |
| 3.1.2 Contratos celebrados en representación de los ausentes ... | 239 |
| 3.2 ¿Es posible establecer convencionalmente la rescisión por lesión de un contrato? | 240 |
| 3.3 Contratos celebrados en fraude de acreedores | 240 |
| 3.3.1 Pagos anticipados efectuados en estado de insolvencia | 243 |
| 3.4 Contratos referidos a cosas litigiosas | 244 |
| 3.5 «Cualesquiera otros contratos que determine la ley» | 248 |
| 3.6 La rescisión por lesión en la partición hereditaria (arts. 1074 y ss. CC) | 248 |
| 3.7 La rescisión de los actos en fraude de los derechos de un cónyuge por parte del otro, cuando hubiera concurrido mala fe (art. 1391 CC) | 249 |
| 4. La acción de rescisión | 250 |
| 4.1 Caracteres de la acción rescisoria | 250 |
| 4.2 Ejercicio de la acción | 252 |
| 4.2.1 Naturaleza del plazo | 252 |
| 4.2.2 Duración del plazo e inicio de su cómputo | 254 |
| 4.2.3 Legitimados para el ejercicio de la acción | 257 |
| 4.2.4 Enervamiento de la acción por abono del perjuicio | 258 |
| 5. Efectos de la rescisión | 258 |
| 5.1 Efectos de la rescisión por lesión | 259 |
| 5.2 Efectos de la rescisión por fraude de acreedores | 262 |
| 5.3 Efectos de la rescisión en los contratos respecto de cosas litigiosas | 264 |
| 6. Bibliografía | 264 |

| | Páginas |
|---|---------|
| X. EL CASO FORTUITO: DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA | 267 |
| 1. Introducción | 267 |
| 2. Concepto | 269 |
| 2.1 La noción de caso fortuito en la responsabilidad extracontractual .. | 269 |
| 2.2 El caso fortuito en la responsabilidad contractual | 269 |
| 3. Distinción entre caso fortuito y fuerza mayor | 271 |
| 4. Requisitos | 273 |
| 4.1 La imprevisibilidad e inevitabilidad del acontecimiento | 273 |
| 4.2 El nexa causal | 275 |
| 4.3 La ajenidad del suceso al control del deudor | 275 |
| 5. Efectos | 277 |
| 5.1 Principio general: Exención de responsabilidad del deudor | 278 |
| 5.2 Modificaciones al principio general | 279 |
| 5.2.1 Imposibilidad temporal | 279 |
| 5.2.2 Imposibilidad parcial | 280 |
| 5.2.3 Supuesto en que el obligado obtuviese algún beneficio del caso fortuito | 281 |
| 5.3 Excepciones al principio general | 282 |
| 5.3.1 La ley | 282 |
| 5.3.2 Culpa, dolo o mora | 283 |
| 5.3.3 Pacto de asunción de riesgos | 285 |
| XI. EL DESISTIMIENTO UNILATERAL DEL CONTRATO | 287 |
| 1. Planteamiento general | 287 |
| 2. La doctrina de los primeros comentaristas del Código | 288 |
| 3. El desistimiento unilateral: naturaleza jurídica | 290 |
| 4. El desistimiento unilateral en la jurisprudencia del Tribunal Supremo | 291 |
| 5. El desistimiento unilateral en la doctrina: tipos de desistimiento | 293 |
| 6. El derecho de desistimiento en los textos armonizadores | 294 |
| 7. Los supuestos de desistimiento unilateral admitidos legalmente | 296 |
| 7.1 Contratos por tiempo indeterminado | 297 |
| 7.2 Contratos de duración determinada | 298 |
| 7.3 Contratos basados en la confianza | 300 |
| 7.4 El desistimiento en los contratos con consumidores y usuarios ... | 301 |
| 8. Supuestos en que se puede admitir un desistimiento unilateral aunque la ley ni el negocio jurídico concedan una facultad semejante | 305 |
| 9. Ejercicio y efectos del desistimiento | 306 |
| 10. Bibliografía | 308 |

| | |
|--|-----|
| XII. LA VOLUNTAD UNILATERAL COMO FUENTE DE OBLIGACIONES | 311 |
| 1. La voluntad unilateral como fuente de obligaciones en el Derecho español | 311 |
| 1.1 Consideraciones generales | 311 |
| 1.2 Los supuestos concretos de manifestación de la voluntad unilateral | 313 |
| 1.3 La postura de la Jurisprudencia | 315 |
| 2. La evolución normativa en el ámbito interno español y en el Derecho comparado: estado de la cuestión | 317 |
| 2.1 Premisa | 317 |
| 2.2 Vestigios de la voluntad unilateral en el ámbito normativo español ... | 318 |
| a) El <i>Fuero Nuevo de Navarra</i> | 318 |
| b) La <i>Propuesta de modernización del Derecho de obligaciones y contratos</i> | 319 |
| 2.3 La promesa unilateral en los <i>Principios de Derecho contractual europeo</i> | 320 |
| 3. La voluntad unilateral como posible fuente de obligaciones en algunos supuestos actuales | 323 |
| 3.1 Premisa: voluntad unilateral, empresa y mercado | 323 |
| 3.2 La declaración de mantenimiento de la participación en el capital de una sociedad en el contexto de las cartas de patrocinio | 324 |
| a) Planteamiento introductorio | 324 |
| b) La declaración de mantenimiento como promesa unilateral de una obligación de no hacer | 326 |
| 3.3 Los compromisos asumidos en el marco de la llamada «responsabilidad social corporativa» | 327 |
| a) Consideraciones generales | 327 |
| b) La voluntad unilateral como fuente de obligaciones y la RSC .. | 329 |
| 4. Consideraciones finales | 330 |
| 5. Bibliografía | 331 |
| XIII. LA CAPACIDAD PARA CONTRATAR DE LAS PERSONAS CON DISCAPACIDAD | 333 |
| 1. La necesidad de redefinir la capacidad para contratar en el Código civil español | 333 |

| | Páginas |
|--|---------|
| 2. La capacidad para contratar de las personas con discapacidad tras la LRAPD | 337 |
| 2.1 Regla general de capacidad y ausencia de consentimiento | 338 |
| 2.2 La trascendencia de la ausencia de apoyos | 340 |
| 2.2.1 No existe el apoyo | 341 |
| 2.2.2 Se rechaza el apoyo y se asume el riesgo de la contratación .. | 342 |
| 2.2.3 No se utiliza el apoyo que se tenía, pero tampoco consta su rechazo | 344 |
| 3. La introducción de la figura de la ventaja injusta (<i>excursus</i>) | 351 |
| 4. La acción de anulación | 352 |
| 5. Las limitaciones a la facultad de anular y a la restitución | 354 |
| XIV. LA RESPONSABILIDAD PRECONTRACTUAL | 359 |
| 1. La regulación en el Código civil del periodo precontractual | 359 |
| 2. Estado de la cuestión en el moderno Derecho de contratos | 361 |
| 3. Evolución y transformación doctrinal y jurisprudencial en el ordenamiento jurídico español | 363 |
| 4. La ruptura de los tratos preliminares de forma contraria a la buena fe ... | 366 |
| 5. El deber precontractual de confidencialidad | 376 |
| 6. Contrato celebrado con violación de los deberes precontractuales. en particular, los deberes precontractuales de información | 380 |
| 7. Bibliografía | 389 |
| XV. DESISTIMIENTO | 393 |
| 1. Desistir en el Código civil y fuera de él. Propuestas de reforma | 393 |
| 1.1 Todos los nombres: ¿por qué «desistir»? | 396 |
| 1.2 El fundamento necesariamente plural del derecho a desistir | 398 |
| 1.3 La controversia sobre su naturaleza jurídica carece de efectos | 400 |
| 1.4 Régimen jurídico: consideraciones generales | 400 |
| 2. Once reglas y problemas relativos a su régimen jurídico | 401 |
| 2.1 El régimen de su ejercicio debe ser coherente con su fundamento ... | 402 |
| 2.2 Las exclusiones del régimen legal de atribución, al tratarse de una desventaja para el sujeto protegido, deben ser interpretadas restrictivamente | 402 |
| 2.3 La atribución convencional del derecho a desistir se sujeta a las reglas comunes de control de contenido de las condiciones generales ... | 403 |
| 2.4 La remisión al régimen restitutorio de la resolución o bien al de la anulación del contrato depende de la razón que justifique el derecho a desistir | 404 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 2.5 | Deben distinguirse los gravámenes o cargas anudados al ejercicio del derecho de sus efectos indemnizatorios | 405 |
| 2.6 | El modo de acreditar o constatar su ejercicio se sujeta a las reglas comunes | 406 |
| 2.7 | El derecho a desistir es, en el Derecho de consumo, un mecanismo de protección adicional: consecuencias en la concurrencia de remedios . | 406 |
| 2.8 | Falta de atribución del derecho a desistir en el Derecho de consumo: mezcla de instrumentos | 407 |
| 2.9 | Informar sobre el derecho a desistir | 408 |
| 2.10 | El plazo de ejercicio: algunas directrices | 408 |
| 2.11 | Los efectos: extinción, restitución e indemnización | 409 |
| 3. | Bibliografía | 411 |
| XVI. | LA NOVACIÓN Y MODIFICACIÓN DEL CONTRATO: EVOLUCIÓN Y CONFIGURACIÓN ACTUAL | 413 |
| 1. | Delimitación de la novación y modificación del contrato en el Código civil de 1889 | 413 |
| 1.1 | Novación y modificación | 413 |
| 1.2 | Modificación y novación del contrato | 416 |
| 2. | Desarrollo conceptual y jurisprudencial | 417 |
| 2.1 | Novación extintiva y modificativa | 417 |
| 2.2 | Modificación por cambio extraordinario de las circunstancias | 419 |
| 2.3 | Concepto actual de modificación y novación | 424 |
| 3. | Estado de la materia en los textos normativos y las propuestas | 426 |
| 4. | Bibliografía | 432 |
| XVII. | CONDICIONES GENERALES DE LA CONTRATACIÓN | 435 |
| 1. | El contrato de adhesión: naturaleza y fundamento de su obligatoriedad ... | 435 |
| 2. | La regulación legal de las condiciones generales. Concepto y régimen jurídico | 439 |
| 2.1 | Las especialidades del régimen jurídico en la LCGC frente al CC. Requisitos de incorporación y reglas de interpretación | 442 |
| a) | Requisitos de incorporación | 442 |
| b) | Interpretación de las CGC | 444 |
| 2.2 | El control de contenido o de validez | 444 |
| 3. | El control de contenido en la contratación estandarizada con adherentes no consumidores | 446 |
| 3.1 | Normas sectoriales | 446 |

| | Páginas |
|--|--|
| 3.2 | Los instrumentos para evitar abusos en la jurisprudencia: antes y después de la LCGC 449 |
| 3.3 | Las condiciones generales de la contratación como parte de la teoría general del contrato. Integración en el CC 453 |
| 4. | El control de contenido en contratos con consumidores. El TJUE, el TRLGDCU y el CC. 454 |
| 4.1 | La Directiva 93/13 y el Derecho nacional. ¿Disrupción o armonía? .. 454 |
| 4.2 | Nacimiento, auge y contención del control de transparencia material 457 |
| | a) La introducción del control de transparencia material 457 |
| | b) Transparencia y vicios del consentimiento 460 |
| | c) El reducto de la transparencia material como motivo autónomo de invalidez. Ponderación y comprobación del desequilibrio 462 |
| 4.3 | Cláusulas nulas, subsistencia del contrato e integración 465 |
| | a) La adaptación del Derecho interno a la doctrina del TJUE .. 465 |
| | b) Subsistencia del contrato e integración en la doctrina del TS 468 |
| 5. | Bibliografía 472 |
| XVIII. LA ALTERACIÓN SOBREVENIDA DE LAS CIRCUNSTANCIAS ... 475 | |
| 1. | Introducción y estructura 475 |
| 2. | El problema, la pluralidad de teorías y las dos cuestiones básicas 476 |
| 3. | Las piezas en el ordenamiento jurídico español 484 |
| 3.1 | El fundamento general 485 |
| 3.2 | Las previsiones específicas 487 |
| | a) En el CC 487 |
| | b) En leyes especiales 488 |
| 3.3 | Las propuestas de <i>lege ferenda</i> 491 |
| 3.4 | La jurisprudencia 493 |
| | a) Primera etapa: aplicación restrictiva 493 |
| | b) Segunda etapa: la crisis económica como evento imprevisible 494 |
| | c) Tercera etapa: aplicación restrictiva 496 |
| | d) ¿Una cuarta etapa post-COVID-19? 496 |
| 4. | Un intento de construcción del régimen jurídico de la alteración sobrevenida de las circunstancias en el ordenamiento jurídico español 496 |
| 4.1 | Los presupuestos de aplicación 497 |
| | a) Primer presupuesto: cambio de circunstancias. Sus condiciones 497 |

| | |
|--|------------|
| b) Segundo presupuesto: ruptura del equilibrio económico. La excesiva onerosidad | 500 |
| 4.2 Los efectos: la modificación o la resolución del contrato | 502 |
| a) La preferencia por la modificación del contrato | 502 |
| b) La negociación: ¿obligación, facultad o carga? | 502 |
| c) ¿Suspensión del cumplimiento durante las negociaciones? .. | 503 |
| d) El recurso a los tribunales y los poderes del juez | 504 |
| 5. Conclusiones | 504 |
| 6. Bibliografía | 505 |
| XIX. LA CONSIGNACIÓN | 509 |
| 1. El régimen del CC y su ulterior modificación | 509 |
| 2. Otras consignaciones legales en el ámbito civil | 511 |
| 3. El interés al que atiende la consignación: la facultad del deudor | 515 |
| 4. El ámbito objetivo de la consignación | 516 |
| 5. La oferta de cumplimiento como presupuesto básico para la consigna- ción | 517 |
| 6. La nueva casuística que posibilita desencadenar el procedimiento | 519 |
| 6.1 Los supuestos tradicionales | 519 |
| 6.2 La excesiva onerosidad | 520 |
| 7. Las excepciones al ofrecimiento de pago | 522 |
| 8. El adicional anuncio de la consignación a los interesados | 524 |
| 9. El procedimiento de consignación | 525 |
| 9.1 La consignación judicial | 525 |
| 9.2 La consignación notarial | 526 |
| 10. La retirada de la cosa consignada | 526 |
| 10.1 La exclusiva iniciativa del deudor | 526 |
| 10.2 La retirada consentida por el acreedor | 526 |
| 11. Efectos de la consignación | 527 |
| 12. Gastos de la consignación | 529 |
| 13. Específica referencia a la consignación judicial del artículo 471 de la LEC | 530 |
| 14. Bibliografía | 531 |
| XX. EL CONTRATO Y LOS TERCEROS | 533 |
| 1. El llamado principio de relatividad contractual contenido en el artícu- lo 1257 del CC | 533 |
| 2. ¿Qué y quiénes son los «terceros»? | 534 |

| | Páginas |
|---|------------|
| 3. Evolución del principio hasta la época actual | 537 |
| 3.1 La estipulación a favor de tercero | 537 |
| 3.2 La oponibilidad de los contratos frente a terceros | 542 |
| 3.3 La invocabilidad de los contratos por los terceros: la vinculación contractual o contratos conexos y las acciones directas | 548 |
| 4. Estado actual de la cuestión en el Derecho de obligaciones y contratos ... | 553 |
| 5. Más allá de la oponibilidad y de los contratos conexos: la Ley de Contratos de Crédito Inmobiliario de 2019 | 557 |
| 6. Prospectiva <i>lege ferenda</i> | 559 |
| 7. Bibliografía | 560 |
| XXI. LA OBJETIVACIÓN DEL CONCEPTO DE FRAUDE | 563 |
| 1. Introducción | 563 |
| 2. La acción pauliana en el código civil. La doctrina del concepto subjetivo de fraude | 565 |
| 3. La objetivación del concepto de fraude | 567 |
| 4. Incidencia en el ejercicio y efectos de la acción | 570 |
| 5. Bibliografía | 572 |
| XXII. INEFICACIA DEL CONTRATO POR INVALIDEZ: EL BINOMIO NULIDAD-ANULABILIDAD. LÍNEAS GENERALES | 575 |
| 1. Las distintas causas de ineficacia por invalidez del contrato | 576 |
| 2. Los tipos básicos de ineficacia derivada de la invalidez del contrato: nulidad y anulabilidad | 577 |
| 2.1 Invalidez e ineficacia | 577 |
| 2.2 La elaboración doctrinal y jurisprudencial de los regímenes típicos de ineficacia | 577 |
| 2.3 Carácter estructural y originario de los dos tipos de ineficacia | 578 |
| 2.4 La ineficacia derivada de la nulidad | 578 |
| 2.5 La ineficacia derivada de la anulabilidad | 578 |
| 2.6 El efecto retroactivo de la declaración de nulidad y de la anulabilidad | 579 |
| 2.7 Fundamentos político-jurídicos de los dos tipos de ineficacia | 579 |
| 2.8 La nulidad y la anulabilidad deben analizarse desde la perspectiva unitaria de la regulación de los actos <i>contra legem</i> | 580 |
| 2.9 La confirmación | 582 |
| 2.10 La conversión | 582 |
| 3. La acción de nulidad | 583 |
| 3.1 La declaración de la nulidad | 583 |
| 3.2 Su calificación como acción declarativa. Su eventual contenido restitutorio | 583 |

| | Páginas |
|---|------------|
| 3.3 La imprescriptibilidad de la acción | 584 |
| 3.4 Aspectos procesales. a) Acción, excepción y reconvencción en la alegación de nulidad. b) La cuestión de la apreciación de oficio ... | 585 |
| 4. La impugnación por anulabilidad | 586 |
| 4.1 El poder de impugnación del contrato anulable, en vía extrajudicial | 586 |
| 4.2 Carácter de la acción de anulabilidad. ¿Acción constitutiva o acción declarativa? | 587 |
| 4.3 El desdoblamiento entre acción declarativa y acción restitutoria . | 589 |
| 4.4 ¿Prescripción o caducidad del plazo? | 591 |
| 4.5 Vías procesales: acción, reconvencción, excepción | 593 |
| 5. Nulidad y anulabilidad en el Derecho de los consumidores y en las condiciones generales de la contratación | 594 |
| 6. La ineficacia por invalidez del contrato en el Proyecto de modernización del Derecho de Obligaciones de la Comisión General de Codificación del Ministerio de Justicia. Referencias de Derecho europeo | 595 |
| 7. Bibliografía | 596 |
| XXIII. LA PRETENSIÓN DE CUMPLIMIENTO Y SUS LÍMITES | 599 |
| 1. El cumplimiento <i>in natura</i> . El modelo y sus posibles alternativas | 599 |
| 2. Referencia a su construcción histórica | 600 |
| 3. Su funcionamiento en el CC y la LEC | 602 |
| 3.1 Respecto de las obligaciones de dar cosa determinada | 602 |
| 3.2 En las obligaciones de hacer y de no hacer | 603 |
| 4. Caracteres y presupuestos de la pretensión de cumplimiento | 607 |
| 5. Límites a la pretensión de cumplimiento | 612 |
| 5.1 Precisiones previas | 612 |
| 5.2 La imposibilidad sobrevenida | 612 |
| 5.3 Inidoneidad | 615 |
| 5.4 Excesiva onerosidad | 615 |
| 5.5 Servicios u obra de carácter personal | 618 |
| 5.6 Obtención de la prestación por otras vías | 618 |
| 6. Compatibilidad entre cumplimiento forzoso e indemnización | 618 |
| 7. Bibliografía | 620 |
| XXIV. LA OFERTA Y LA ACEPTACIÓN: LA «REGLA DEL ESPEJO» ... | 623 |
| 1. El esquema bilateral de formación del consentimiento contractual: el «concurso» de la «oferta» y de la «aceptación». Sus limitaciones prácticas | 623 |

| | Páginas |
|--|------------|
| 2. La oferta y la aceptación | 629 |
| 2.1 La oferta o propuesta de contratar. Sus requisitos | 629 |
| 2.2 La aceptación | 634 |
| 3. La «regla del espejo» | 635 |
| 3.1 La aceptación modificativa del contenido de la oferta. Regla general .. | 635 |
| 3.2 El caso particular del llamado «conflicto de formularios»: la incompatibilidad entre las condiciones generales de la contratación de dos profesionales | 639 |
| 3.3 La clave de la incompatibilidad entre la oferta y la aceptación contractuales | 642 |
| 4. Bibliografía | 643 |
| XXV. REFLEXIONES SOBRE LA BUENA FE Y LOS CONTRATOS .. | 645 |
| 1. Introducción | 645 |
| 2. Funciones de la buena fe | 652 |
| 3. Clases de buena fe. Buena fe objetiva y buena fe subjetiva | 654 |
| 4. Las cláusulas generales sobre la buena fe | 660 |
| 5. Buena fe y diligencia | 664 |
| 6. La función integradora de la buena fe en los contratos | 668 |
| XXVI. IMPOSSIBILIUMN NULLA OBLIGATIO EST? | 713 |
| 1. Introducción | 713 |
| 2. La regla <i>impossibillium nulla obligatio est</i> | 715 |
| 3. Límites a la aplicación de la regla en el derecho romano | 716 |
| 4. La influencia de la regla en la codificación decimonónica: tres ejemplos | 718 |
| 4.1 Código civil francés de 1804 | 718 |
| 4.1.1 La doctrina de Pothier sobre la imposibilidad inicial | 718 |
| 4.1.2 La imposibilidad inicial en el Código civil francés de 1804 .. | 721 |
| 4.2 El BGB alemán | 722 |
| 4.3 El código civil español | 723 |
| 5. La reforma de los códigos civiles | 727 |
| 5.1 La reforma del CC francés | 727 |
| 5.2 La reforma del BGB | 728 |
| 5.3 La propuesta de modernización del CC español | 729 |
| 6. La superación de la influencia de la regla « <i>impossibillium nulla obligatio est</i> » | 731 |
| 6.1 ¿Por qué la imposibilidad inicial no determina, necesariamente, la nulidad del contrato? | 731 |

| | Páginas |
|--------|--|
| 6.2 | ¿Cuándo es válido el contrato? 732 |
| 6.3 | Dos cuestiones relacionadas con la responsabilidad contractual en caso de imposibilidad 733 |
| 6.3.1 | ¿Puede existir incumplimiento del contrato en caso de imposibilidad inicial? 734 |
| 6.3.2 | ¿Cuál es el criterio de imputación de responsabilidad en caso de imposibilidad inicial? 734 |
| 7. | Imposibilidad inicial y ausencia de causa 737 |
| 8. | Imposibilidad inicial y error 737 |
| 9. | A modo de conclusión 740 |
| 10. | Bibliografía 742 |
| | |
| XXVII. | EL RIESGO DE DEFECTUOSA INFORMACIÓN CONTRACTUAL Y SU DISTRIBUCIÓN ENTRE LOS CONTRATANTES: FIGURAS JURÍDICAS Y REMEDIOS 745 |
| 1. | Introducción 745 |
| 2. | El riesgo de información defectuosa 746 |
| 3. | Distribución del riesgo de información defectuosa; figuras jurídicas y remedios 747 |
| 4. | El error y el dolo 749 |
| 4.1. | El error 749 |
| 4.1.1 | Error y anulación 749 |
| 4.1.2 | Error e indemnización 751 |
| 4.1.3 | Error y adaptación del contrato 753 |
| 4.2 | El dolo 754 |
| 4.2.1 | Dolo y anulación 755 |
| 4.2.2 | Dolo e indemnización 755 |
| 4.2.3 | Dolo y adaptación del contrato 756 |
| 5. | La base del negocio 756 |
| 5.1 | La base del negocio en el Derecho alemán 757 |
| 5.2 | ¿Es aplicable la doctrina de la base del negocio en derecho español?: la opinión de Federico de Castro 758 |
| 5.3 | El tratamiento de la base del negocio en los PECL y en el DCFR . 759 |
| 5.4 | La base del negocio en la jurisprudencia del TS 760 |
| 6. | La culpa <i>in contrahendo</i> 762 |
| 6.1 | El criterio de imputación de responsabilidad 763 |
| 6.2 | Daño indemnizable 764 |
| 7. | Conclusiones 764 |
| 8. | Bibliografía 765 |

| | |
|---|-----|
| XXVIII. LA INCORPORACIÓN DE LA PUBLICIDAD AL CONTRATO: EVOLUCIÓN Y CRITERIOS JURISPRUDENCIALES DE APLICACIÓN | 767 |
| 1. Introducción | 768 |
| 2. La situación previa a las SSTS de 14-06-1976 y 27-01-1977 | 768 |
| 3. Las SSTS de 14-06-1976 y 27-01-1977 | 769 |
| 4. Desarrollo posterior | 770 |
| 4.1 Desarrollo legislativo en el ámbito de los consumidores | 771 |
| 4.2 Propuestas de reforma del Código Civil y <i>Soft Law</i> europeo | 772 |
| 5. Criterios de concreción en la jurisprudencia | 774 |
| 5.1 La buena fe como fundamento de incorporación de la publicidad al contrato | 774 |
| 5.2 La convivencia entre la norma general y las normas especiales de consumo | 776 |
| 5.3 Las exigencias de la información publicitaria que se incorpora al contrato: la necesidad de concreción y la naturaleza de la denominada oferta publicitaria | 778 |
| 5.4 Los contenidos de la publicidad que se incorpora al contrato | 779 |
| 5.5 Incorporación de la publicidad al contrato y autonomía de la voluntad | 780 |
| 5.6 La vinculación por la publicidad como cuestión de interpretación del contrato | 781 |
| 5.7 La incorporación de la publicidad al contrato como deber de prestación | 781 |
| 5.7.1 Requisitos | 782 |
| 5.7.2 Incumplimiento de lo anunciado: incumplimiento de contrato | 783 |
| 5.7.3 Consecuencias del incumplimiento de lo anunciado: el funcionamiento de los remedios | 784 |
| 6. Conclusiones | 786 |
| 7. Bibliografía | 787 |
| XXIX. EL DESDOBLAMIENTO DE LAS UTILIDADES DEL OBJETO DEL CONTRATO | 789 |
| 1. Propósito | 789 |
| 2. La regulación del objeto del contrato en el Código civil | 790 |
| 2.1 Calificación del objeto del contrato | 790 |
| 2.2 Los requisitos que debe tener el objeto del contrato | 792 |
| 2.2.1 Licitud | 792 |
| 2.2.2 Existencia: actual o futura | 793 |

| | Páginas |
|-------|---|
| 2.2.3 | Posibilidad 795 |
| 2.2.4 | Determinación o determinabilidad 798 |
| 2.3 | La sanción ante la inexistencia de objeto contractual 799 |
| 3. | La desaparición del «objeto del contrato» en el moderno derecho de contratos 800 |
| 3.1. | El acuerdo suficiente o contenido del contrato 800 |
| 3.2 | La nueva perspectiva sobre la posibilidad del objeto del contrato .. 802 |
| 3.2.1 | Principios Unidroit (PCCOM) 802 |
| 3.2.2 | Principios del Derecho europeo de contratos (PECL) 802 |
| 3.2.3 | Borrador de un Marco Común de Referencia (DCFR) 803 |
| 3.2.4 | Propuesta para la modernización del Código Civil en materia de obligaciones y contratos de la Sección Primera de la Comisión General de Codificación, de 2009 (PMCC) .. 804 |
| 4. | Bibliografía 805 |
| XXX. | CAUSA ILÍCITA Y CONTRATOS ILEGALES 807 |
| 1. | La causa como instrumento jurídico para llevar a cabo el control de la licitud contractual: origen y desarrollo histórico 807 |
| 2. | La causa ilícita en el Código civil 809 |
| 2.1 | Ámbito objetivo: la ley y la moral como parámetros de licitud 809 |
| 2.2 | Ilicitud por contravención de la ley: concepto y casuística 811 |
| 2.3 | Ilicitud por contravención a la moral: concepto y casuística 812 |
| 3. | La configuración de la doctrina de la causa ilícita en la jurisprudencia: la incorporación de los motivos a la causa 815 |
| 4. | Consecuencias derivadas de la ilicitud causal (arts. 1305 y 1306 CC).... 818 |
| 5. | Contratos ilegales o prohibidos 822 |
| 6. | La desaparición de la ilicitud causal en el moderno derecho de contratos .. 824 |
| 7. | Bibliografía 826 |
| XXXI. | LA VIOLENCIA Y LA INTIMIDACIÓN: HISTORIA DE UN ÉXITO 829 |
| 1. | ¡La bolsa o la vida! 829 |
| 2. | La historia de un éxito 830 |
| 3. | La definición de la intimidación 831 |
| 3.1 | El vicio de la voluntad 834 |
| 3.2 | El carácter injusto de la amenaza 838 |
| 4. | Violencia e intimidación 844 |
| 5. | La violencia proveniente de tercero 846 |

| | Páginas |
|--|---------|
| 6. Violencia ambiental y ventaja desproporcionada | 847 |
| 7. Bibliografía | 850 |
| | |
| XXXII. REMEDIOS POR EL INCUMPLIMIENTO: EL CÓDIGO CIVIL, ENTRE AYER Y MAÑANA | 853 |
| 1. Dos modelos de incumplimiento | 853 |
| 1.1 Las líneas básicas del nuevo modelo del incumplimiento | 853 |
| 1.2 Punto de vista unilateral frente a punto de vista bilateral | 856 |
| 1.3 Incumplimiento como falta de conformidad | 859 |
| 2. Los remedios por el incumplimiento | 860 |
| 2.1 Pretensión de cumplimiento y sus límites: imposibilidad y abuso de derecho | 860 |
| 2.1.1 Concepto y supuesto de hecho | 860 |
| 2.1.2 Cumplimiento de obligaciones de dar, de hacer y de no hacer. Cumplimiento de obligaciones dinerarias y no dine- rarias | 862 |
| a) La regulación del Código Civil | 862 |
| b) La regulación en la Propuesta de Modernización | 864 |
| 2.1.3 Los límites a la pretensión de cumplimiento | 865 |
| 2.2 La resolución por el incumplimiento | 867 |
| 2.2.1 La fuerza de la resolución | 867 |
| 2.2.2 Las causas de la resolución | 868 |
| 2.2.3 La facultad de resolver por incumplimiento | 872 |
| 2.2.4 Efectos: liberación, modificación del vínculo y restitución ... | 873 |
| 3. La pretensión indemnizatoria | 876 |
| 3.1 Ideas generales | 876 |
| 3.2 Requisitos | 878 |
| 3.2.1 Título de imputación | 878 |
| 3.2.2 El daño | 883 |
| 3.2.3 El nexo causal | 884 |
| 3.3 El alcance de la indemnización | 885 |
| 3.3.1 Los daños que cubre el contrato | 885 |
| 3.3.2 El deber de mitigar | 888 |
| 3.3.3 El interés positivo | 889 |
| 4. Conclusión | 890 |

| | |
|---|-----|
| XXXIII. EL MOMENTO DE LA CONSUMACIÓN DEL CONTRATO EN LA ANULACIÓN POR ERROR | 893 |
| 1. La regulación del Código civil y sus bases doctrinales | 893 |
| 2. Precisiones jurisprudenciales sobre la consumación del contrato | 897 |
| 2.1 La interpretación tradicional | 898 |
| 2.2 Contratos financieros «complejos» | 900 |
| a) La primera jurisprudencia: la relevancia del conocimiento del error | 900 |
| b) Precisión de la primera jurisprudencia: el plazo no empieza a correr antes de la consumación | 901 |
| c) Desarrollos ulteriores. La situación actual. El casuismo de las soluciones | 902 |
| d) En especial, el contrato de préstamo hipotecario en divisa extranjera..... | 905 |
| 2.3 Jurisprudencia reciente sobre contratos no financieros | 907 |
| a) Contratos de tracto sucesivo que no presenten especial complejidad | 908 |
| b) Contratos de ejecución instantánea | 908 |
| c) Actos unilaterales: aceptación de una herencia | 910 |
| 3. El plazo de anulación del contrato por error en el moderno Derecho de contratos | 910 |
| 4. La reforma del artículo 1301 CC por la Ley 8/2021, de 2 de junio | 911 |
| 5. Bibliografía | 914 |
| XXXIV. EL SISTEMA DE PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS NACIDOS DEL CONTRATO FRENTE A LOS TERCEROS | 915 |
| 1. La regulación del Código Civil y sus bases doctrinales | 915 |
| 1.1 El principio de relatividad de los contratos del artículo 1257 CC y la supuesta imposibilidad material de la lesión de los derechos de crédito por acto de un tercero | 920 |
| 1.2 El <i>commodum representationis</i> del artículo 1186 CC: ¿un argumento irrelevante? | 921 |
| 1.3 El artículo 1902 CC: ¿fundamento del sistema de protección de los derechos de crédito frente a los terceros? | 925 |
| 1.4 Recapitulación | 927 |
| 2. El papel relevante de la doctrina y la jurisprudencia en la construcción del régimen jurídico de la tutela aquiliana del crédito: su evolución | 928 |

| | Páginas |
|--|---------|
| 2.1 El sistema de protección del derecho de crédito frente a los terceros en el Código civil: esbozo de su régimen jurídico | 930 |
| a) El conocimiento del derecho de crédito ajeno como criterio de imputación subjetiva de responsabilidad | 931 |
| b) Los efectos de la responsabilidad del tercero | 935 |
| 3. La responsabilidad del tercero por la lesión de un derecho de crédito ajeno: su encaje en el moderno derecho de contratos | 936 |
| 4. Bibliografía | 939 |
| XXXV. CLÁUSULAS ABUSIVAS | 943 |
| 1. La ausencia de regulación de las cláusulas abusivas en el Código civil | 944 |
| 2. La evolución de la respuesta del Derecho de contratos a las cláusulas abusivas | 945 |
| 3. Las cláusulas abusivas en el moderno Derecho de contratos | 951 |
| 3.1 Textos de <i>soft law</i> y propuestas europeas | 952 |
| 3.2 El ejemplo del Código civil francés | 955 |
| 3.3 La Propuesta para la modernización del Derecho de obligaciones y contratos de 2009 | 955 |
| 4. Algunas reflexiones sobre la regulación de las cláusulas abusivas en una eventual reforma del Código civil | 956 |
| 5. Conclusiones | 961 |
| 6. Bibliografía | 962 |
| XXXVI. LA INDEMNIZACIÓN DEL DAÑO MORAL CONTRACTUAL | 963 |
| 1. La regulación del Código Civil y sus bases doctrinales | 963 |
| 2. Evolución doctrinal y jurisprudencial posterior | 966 |
| 2.1 Primeras decisiones del Tribunal Supremo que admiten la reparación del daño moral tanto en sede de responsabilidad contractual como extracontractual | 966 |
| 2.2 Tesis contraria a la indemnización del daño moral contractual con carácter general | 968 |
| 2.3 Tesis a favor de la reparación del daño moral contractual | 972 |
| a) Aplicación del artículo 1107 del Código Civil | 973 |
| b) Entidad del daño moral | 978 |

| | | |
|---------|---|------|
| 3. | Admisión de la reparación del daño moral contractual en el moderno derecho de contratos | 979 |
| 3.1 | Textos dirigidos a la armonización del Derecho Contractual Europeo | 979 |
| | a) PICC | 980 |
| | b) PECL | 982 |
| | c) DCFR | 982 |
| | d) Conclusiones | 983 |
| 3.2 | Propuesta de modernización del Código Civil en materia de obligaciones y contratos | 984 |
| 4. | Bibliografía | 986 |
| XXXVII. | LA FACULTAD RESOLUTORIA DEL ARTÍCULO 1124 DEL CÓDIGO CIVIL: UNA RELECTURA ACTUAL | 989 |
| 1. | Introducción. Nacimiento y evolución de la resolución por incumplimiento | 990 |
| 2. | Rasgos de la resolución por incumplimiento del artículo 1124 del Código civil | 993 |
| | 2.1 Un remedio al incumplimiento de ejercicio extrajudicial | 993 |
| | 2.2 Eficacia transformadora del contrato | 999 |
| | 2.3 Eficacia retroactiva | 1002 |
| 3. | Requisitos de la resolución por incumplimiento | 1003 |
| | 3.1 Un vínculo contractual recíproco y exigible. El problema de los llamados contratos reales | 1003 |
| | 3.2 No hallarse en incumplimiento quien ejercita la resolución | 1008 |
| | 3.3 Un falso requisito: la posibilidad de restituir | 1009 |
| | 3.4 Un peculiar caso de resolución sin incumplimiento: la resolución pedida por ambas partes | 1011 |
| | 3.5 Y una excepción al requisito de no estar en incumplimiento quien resuelve: la resolución por incumplimientos mutuos | 1012 |
| 4. | El problemático requisito del incumplimiento resolutorio | 1012 |
| | 4.1 La evolución jurisprudencial: del subjetivismo de la voluntad deliberadamente rebelde del deudor a la objetividad de la insatisfacción del acreedor | 1013 |
| | 4.2 El incumplimiento esencial como frustración del interés del acreedor y el problema del cumplimiento parcial, defectuoso o retrasado | 1016 |

| | Páginas |
|---|----------|
| 4.3 Casos típicos: el incumplimiento esencial predeterminado, el término esencial, el incumplimiento intencional y el incumplimiento anticipado | 1021 |
| 5. Algunos problemas particulares de la resolución por incumplimiento ... | 1023 |
| 5.1 La resolución por incumplimiento en casos de pluralidad | 1024 |
| 5.2 La resolución y la cesión del contrato o del crédito | 1025 |
| 5.3 La resolución en los incumplimientos no culpables: caso fortuito y fuerza mayor | 1026 |
| 6. Bibliografía | 1028 |
| XXXVIII. EL SISTEMA DE RESOLUCIÓN MEDIANTE PLAZO ADICIONAL (<i>NACHFRIST</i>) Y SU PROGRESIVA RECEPCIÓN EN EL DERECHO ESPAÑOL Y EUROPEO | 1033 |
| 1. Introducción. El surgimiento histórico del sistema de plazo adicional ... | 1033 |
| 2. La configuración del plazo adicional en el Derecho alemán | 1034 |
| 3. El sistema rival del Derecho inglés: el <i>substantial failure to perform</i> y el <i>anticipatory breach</i> | 1039 |
| 4. La recepción del sistema de plazo adicional en el Derecho europeo y uniforme | 1041 |
| 5. La incipiente recepción del <i>Nachfrist</i> en las leyes especiales españolas y en la normativa autonómica | 1045 |
| 6. La recepción del <i>Nachfrist</i> por la doctrina española y por la jurisprudencia | 1048 |
| 7. Vías e instrumentos para introducir el plazo adicional en nuestro sistema ... | 1051 |
| 8. Bibliografía | 1052 |
| XXXIX. <i>COMMODUM REPRESENTATIONIS</i> Y <i>COMMODUM EX NEGOTIATIONE</i> O ¿DE QUÉ HABLAMOS CUANDO HABLAMOS DE SUBROGADOS? | 1055 |
| 1. Introducción | 1056 |
| 2. Apuntes históricos | 1058 |
| 2.1 <i>Commodum representationis</i> | 1059 |
| a) Derecho romano | 1059 |
| b) Francia, Pothier y la codificación | 1061 |
| c) La pandectística | 1062 |
| d) La codificación española | 1062 |
| 2.2 El <i>commodum ex negotiatione</i> en D. 18,4,21 (<i>Paul. 16 Quaest.</i>) ... | 1063 |
| a) Parte primera | 1064 |
| b) Parte segunda | 1065 |

| | Páginas |
|--|---------|
| c) Parte tercera | 1067 |
| d) Recapitulación | 1069 |
| 3. El <i>commodum representationis</i> en Derecho francés | 1069 |
| 4. El <i>common law</i> y el <i>commodum ex negotiatione</i> | 1071 |
| 5. El <i>commodum representationis</i> en Derecho alemán | 1073 |
| 5.1 Líneas básicas y supuesto de aplicación | 1073 |
| 5.2 Fundamento | 1076 |
| 5.3 Requisitos | 1079 |
| a) Causalidad | 1079 |
| b) Identidad | 1079 |
| c) Identidad y <i>commodum ex negotiatione</i> | 1091 |
| d) Identidad, <i>commodum ex negotiatione</i> y doble arrendamiento | 1082 |
| 5.4 Consecuencias de su aplicación | 1083 |
| 6. Recapitulación: la referencia a futuro del modelo alemán | 1086 |
| 7. El <i>commodum representationis</i> del artículo 1186 CC | 1087 |
| 7.1 La acción | 1088 |
| a) Supuesto de aplicación | 1088 |
| b) Ámbito de aplicación | 1090 |
| c) Obligaciones de hacer | 1091 |
| d) La atribución de acciones al acreedor | 1093 |
| e) Compatibilidad con otras acciones | 1094 |
| f) El subrogado como valor en la restitución | 1095 |
| 7.2 Condiciones para la entrega del subrogado | 1095 |
| a) Causalidad | 1096 |
| b) Identidad | 1097 |
| c) Los restos de la cosa debida | 1100 |
| 7.3 Conclusión parcial: las limitaciones intrínsecas del artículo 1186 CC | 1101 |
| 8. ¿El <i>commodum ex negotiatione</i> del artículo 1186? | 1102 |
| 8.1 Un difícil encaje | 1102 |
| a) La comparativa con el remedio indemnizatorio | 1103 |
| b) La comparativa con el § 285 BGB | 1105 |
| c) Las carencias del artículo 1186 CC: cosas genéricas y doble arrendamiento | 1106 |
| 8.2 ¿ <i>Condictio</i> por intromisión en el Derecho de contratos? | 1109 |
| a) La transmisión de la propiedad y el <i>ius ad rem</i> | 1110 |

| | Páginas |
|---|---------|
| b) La atribución de frutos al acreedor | 1112 |
| c) El peligroso paralelismo con el Derecho alemán | 1114 |
| d) El derecho de crédito no tiene contenido de atribución (ni justifica una <i>condictio</i>) | 1118 |
| e) El objeto de la <i>condictio</i> por intromisión | 1121 |
| f) Doble arrendamiento | 1122 |
| g) El retraso en la entrega | 1123 |
| h) ¿Obligaciones de no hacer y <i>condictio</i> por intromisión? | 1124 |
| i) Recapitulación | 1125 |
| 8.3 ¿La voluntad hipotética de las partes como argumento para la entrega del <i>c. ex n.</i> ? | 1125 |
| 8.4 ¿Una solución coherente con la restitución del precio en el Código civil? | 1126 |
| a) El heredero del depositario de buena fe y el <i>accipiens</i> de buena fe | 1126 |
| b) La venta de un bien perteneciente a la herencia | 1127 |
| 9. Entre el Derecho de enriquecimiento y el incumplimiento eficiente | 1128 |
| 9.1 El incumplimiento eficiente | 1129 |
| 9.2 Crítica | 1129 |
| 9.3 ¿En la encrucijada? | 1131 |
| 10. Contrato y subrogado: la «identidad prestacional» | 1132 |
| 10.1 Planteamiento: la perspectiva contractual | 1133 |
| 10.2 La identidad prestacional | 1133 |
| a) Funcionamiento | 1134 |
| b) Identidad prestacional como identidad causal | 1135 |
| 10.3 Algunos grupos de casos | 1136 |
| a) Compraventas «comerciales» | 1136 |
| b) Bienes exclusivos | 1137 |
| c) Doble arrendamiento | 1138 |
| d) Ocupación ilegítima de terrenos | 1138 |
| 10.4 La proximidad con la indemnización. El caso « <i>Pryca</i> » | 1139 |
| 10.5 La reducción de la contraprestación del acreedor | 1141 |
| 10.6 Propuesta de regulación | 1143 |
| 10.7 Recapitulación | 1146 |
| 11. <i>C. ex n.</i> en obligaciones de hacer y no hacer | 1146 |
| 11.1 Obligaciones de hacer | 1147 |
| 11.2 Obligaciones de no hacer | 1150 |
| 11.3 El difícil caso del subarrendamiento prohibido | 1152 |

| | Páginas |
|---|---------|
| 12. Conclusiones | 1156 |
| 13. Bibliografía | 1157 |
| | |
| XL. LAS OFERTAS VINCULANTES Y SUS EFECTOS | 1165 |
| 1. Introducción: la oferta vinculante como cuestión no uniforme | 1165 |
| 2. La revocabilidad de la oferta como regla general | 1167 |
| 3. La oferta vinculante | 1169 |
| 3.1 Fuentes de vinculación a la oferta | 1170 |
| a) La declaración de irrevocabilidad por el oferente | 1171 |
| b) La fijación de un plazo | 1171 |
| c) La confianza del destinatario como reflejo de la intención del oferente de vincularse | 1175 |
| d) El cumplimiento de una previa obligación contractual del oferente | 1179 |
| e) ¿La oferta de celebrar un contrato que solo genera obligaciones para una parte? | 1179 |
| f) Recapitulación: la interpretación como vía para determinar la eficacia vinculante de la oferta | 1181 |
| 3.2 La vinculación a la oferta y la publicidad en contratos con consumidores | 1182 |
| 3.3 Diferencia con el derecho de opción | 1185 |
| 3.4 El sentido de la oferta vinculante | 1186 |
| 3.5 Ofertas vinculantes <i>ex lege</i> | 1187 |
| 4. La revocación de la oferta vinculante y sus consecuencias | 1188 |
| 4.1 Problemática y solución | 1188 |
| 4.2 Las consecuencias de la revocación | 1191 |
| a) Indemnización de daños | 1191 |
| b) Subrogados (<i>commodum representationis</i>) | 1194 |
| c) ¿ <i>Commodum ex negotiatione</i> ? | 1194 |
| d) Recapitulación y conclusión parcial | 1197 |
| 4.3 La pérdida del carácter vinculante de la oferta | 1197 |
| a) Inexigibilidad del mantenimiento de la vinculación a la oferta | 1197 |
| b) Alteración de las circunstancias | 1199 |
| c) ¿Adaptación de la oferta? | 1200 |
| d) ¿Oferta de contrato del que se puede desistir? | 1201 |

| | Páginas |
|---|---------|
| 5. La oferta vinculante en el moderno Derecho de contratos: una propuesta de regulación | 1201 |
| 6. Conclusiones y perspectivas | 1202 |
| 7. Bibliografía | 1203 |
| | |
| XLI. LA SUSPENSIÓN DEL CUMPLIMIENTO | 1207 |
| 1. Regulación de la figura en el Código civil y en otros textos legales | 1207 |
| 2. Doctrina jurisprudencial sobre la suspensión del cumplimiento | 1210 |
| 2.1 Facultad de suspensión/ <i>exceptio non adimpleti contractus</i> | 1211 |
| 2.2 Suspensión de la entrega de la cosa | 1213 |
| 2.3 Suspensión del pago del precio | 1215 |
| a) Perturbación por el ejercicio de acción reivindicatoria o hipotecaria | 1216 |
| b) Carácter fundado del temor potencial a la perturbación | 1219 |
| c) Notificación | 1220 |
| 2.4 Efectos de la suspensión | 1220 |
| 3. Propuestas doctrinales de modernización del régimen de la suspensión del cumplimiento | 1221 |
| 3.1 Suspensión parcial | 1223 |
| 3.2 Incumplimiento cierto e incumplimiento previsible | 1224 |
| 3.3 Duración de la facultad de suspensión | 1225 |
| 4. Bibliografía | 1225 |
| | |
| XLII. LA FORMA EN EL CÓDIGO CIVIL Y EN EL DERECHO ACTUAL | 1227 |
| 1. La regulación de la forma del contrato en el Código civil y sus bases doctrinales | 1227 |
| 1.1 Las reglas generales: artículos 1278 a 1280 | 1227 |
| 1.2 Excepciones al principio de libertad de forma | 1229 |
| 2. Evolución e interpretación actual de las reglas sobre forma del contrato contenidas en el Código civil | 1231 |
| 2.1 El art. 1280 y su relación con los arts. 1278 y 1279 | 1231 |
| 2.2 El art. 1279. La facultad de compelerse a llenar la forma | 1234 |
| 2.3 Excepciones al principio de libertad de forma: Interpretación actual | 1236 |
| 3. El formalismo en el ámbito del Derecho del consumo | 1241 |
| 4. Forma del contrato y contratación electrónica | 1247 |

| | Páginas |
|---|-------------|
| 5. Recapitulación. La forma del contrato en los textos armonizadores de Derecho europeo y en las propuestas de Código civil | 1248 |
| 6. Bibliografía | 1252 |
| XLIII. LA OBLIGACIÓN DE HACER: DEL CÓDIGO CIVIL AL DERECHO ACTUAL | 1255 |
| 1. La regulación de la obligación de hacer en el Código civil y sus bases doctrinales | 1255 |
| 2. Evolución y transformación posterior, jurisprudencial y doctrinal | 1258 |
| 2.1 La ejecución forzosa de las obligaciones de hacer | 1258 |
| 2.2 La clasificación de las obligaciones de hacer en obligaciones de medios y obligaciones de resultado | 1264 |
| a) La determinación del incumplimiento de la obligación | 1265 |
| b) La carga de la prueba del incumplimiento en las obligaciones de medios y en las obligaciones de resultado | 1266 |
| c) La imputabilidad del incumplimiento del deudor en las obligaciones de medios y de resultado..... | 1269 |
| d) La aplicación de la clasificación de las obligaciones de medios y de resultado a la distinción entre el contrato de servicios y de ejecución de obras | 1270 |
| 2.3 La recepción de la distinción de las obligaciones de medios y de resultado en el moderno Derecho de contratos | 1271 |
| a) Los principios de Unidroit | 1272 |
| b) El <i>Draft Common Frame of Reference</i> | 1272 |
| c) La <i>Contract European Sales Law</i> | 1273 |
| d) La Propuesta de modernización del Código Civil en materia de obligaciones y contratos de la Sección Civil de la Comisión General de Codificación (2011-2012) | 1274 |
| e) La propuesta de Código Mercantil elaborada por la Sección Segunda de la Comisión General de Codificación (2013) | 1276 |
| f) Las soluciones del derecho comparado | 1276 |
| 3. Conclusiones | 1278 |
| 4. Bibliografía | 1279 |
| XLIV. LA MODERACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PROCEDENTE DE NEGLIGENCIA. EL ARTÍCULO 1.103 DEL CÓDIGO CIVIL .. | 1281 |
| 1. Planteamiento | 1281 |
| 1.1 Ámbito de aplicación del art. 1.103 | 1283 |
| 1.2 Requisitos exigibles: la negligencia | 1287 |
| 1.3 Función del Juez | 1290 |

| | Páginas |
|---|-------------|
| 2. La equidad. Su manifestación | 1292 |
| 3. Moderación versus modificación de la pena | 1298 |
| 4. Estado de la cuestión en el moderno derecho de contratos | 1302 |
| 4.1 La necesidad de modernización del Código Civil | 1303 |
| 4.2 Revisión de la moderación | 1305 |
| XLV. EL CONTROL DE TRANSPARENCIA | 1307 |
| 1. La regulación vigente y sus bases doctrinales | 1307 |
| 1.1 El marco normativo | 1307 |
| 1.2 Los controles de incorporación y de contenido en la LCGC y en el TRLGDCU | 1309 |
| 2. Evolución y transformación posterior: la transparencia material | 1312 |
| 2.1 Un control distinto al de incorporación | 1312 |
| 2.2 No incorporación y falta de transparencia material: efectos respectivos | 1319 |
| 2.3 Supuestos en que se supera el control de transparencia material ... | 1321 |
| 2.4 Transparencia material, consentimiento y vicios de la voluntad .. | 1324 |
| 3. El control de transparencia material en la Ley de Crédito Inmobiliario . | 1327 |
| 4. Bibliografía | 1329 |
| XLVI. POR UNA REVISIÓN INTEGRAL DEL RÉGIMEN DE SOLIDARIDAD DE DEUDORES. LAS TRAMPAS DE LA OBLIGACIÓN <i>IN SOLIDUM</i> | 1333 |
| 1. La primera trampa ¿Mancomunidad o solidaridad de responsables en el terreno extracontractual? | 1333 |
| 2. La segunda trampa: la expulsión de la mancomunidad en las obligaciones contractuales | 1336 |
| 3. La tercera trampa: solidaridad propia y solidaridad impropia | 1339 |
| 4. Un banco de pruebas sobre solidaridad, cosa juzgada y tutela judicial efectiva: la responsabilidad en la construcción | 1345 |
| 5. Y otro banco de pruebas: ¿hay interrupción de la prescripción en esa heterodoxa «solidaridad impropia»? | 1350 |
| 6. Conclusión | 1354 |
| 7. Bibliografía | 1354 |