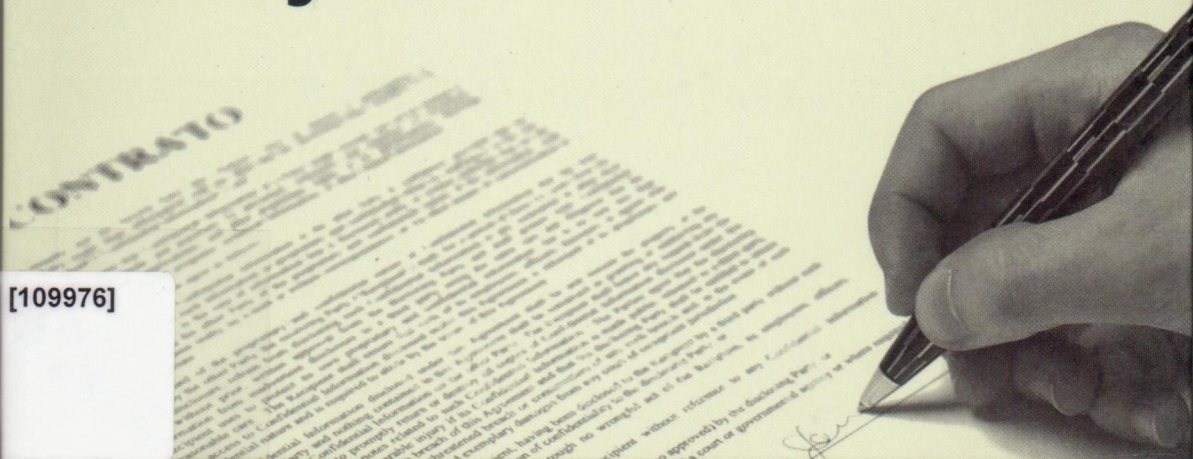


DERECHO PRIVADO CONTEMPORÁNEO

Coordinador: Jorge Oviedo Albán

ANTONI VAQUER ALOY

La armonización del derecho de obligaciones y contratos



[109976]


ASTREA


UNIVERSIDAD
SERGIO ARBOLEDA

ANTONI VAQUER ALOY

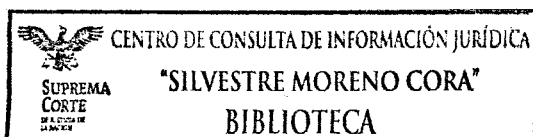
La armonización del derecho de obligaciones y contratos



UNIVERSIDAD
SERGIO ARBOLEDA

BUENOS AIRES - BOGOTÁ - PORTO ALEGRE

2017



D 950. 705
V368a
ej-1

Vaquer Aloy, Antoni

La armonización del derecho de obligaciones y contratos / Antoni Vaquer Aloy /
1ª ed. - Ciudad Autónoma de Buenos Aires: Astrea, 2017.
392 p.; 23×16 cm.

ISBN 978-987-706-164-2

1. Derecho Privado. I. Título.

CDD 346

La colección "Derecho Privado Contemporáneo" es producto del programa de investigación "Debates contemporáneos del Derecho Privado" del Grupo de Investigación en Derecho Privado de la Universidad Sergio Arboleda.

© ANTONI VAQUER ALOY

© JORGE OVIEDO ALBÁN (coordinador)

© EDITORIAL ASTREA SRL

Lavalle 1208 - (C1048AAF) Ciudad de Buenos Aires
(54-11) 4382-1880 - 0800-345-ASTREA (278732)
www.astrea.com.ar - editorial@astrea.com.ar

La edición de esta obra se realizó en EDITORIAL ASTREA, y fue impresa en su taller, Berón de Astrada 2433, Ciudad de Buenos Aires, en la primera quincena de marzo de 2017.

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723
I M P R E S O E N L A A R G E N T I N A

294083

ÍNDICE GENERAL

<i>Presentación</i>	V
---------------------------	---

CAPÍTULO PRIMERO

EL MARCO COMÚN DE REFERENCIA DE DERECHO PRIVADO EUROPEO

§ 1. Decidiendo la denominación: ¿el nombre sí hace la cosa?.....	1
§ 2. Marco Común de Referencia, Marco Común de Referencia académico y “Draft” CFR	7
§ 3. El método de trabajo	8
a) El Study Group.....	8
b) El Grupo Acquis	10
c) La coordinación entre ambos grupos	12
§ 4. El contenido del CFR académico.....	12
§ 5. Primeras críticas	16
§ 6. Más críticas: conceptos perdidos en el DCFR	21
§ 7. Utilidad del DCFR.....	26
§ 8. El Libro verde sobre opciones políticas para avanzar hacia un derecho contractual europeo para los consumidores y las empresas.....	27
§-9. La propuesta de reglamento sobre un derecho común de la compraventa	36

CAPÍTULO II

EL PRINCIPIO DE CONFORMIDAD: ¿SUPRACONCEPTO EN EL DERECHO DE OBLIGACIONES?

§ 10.	Hacia un concepto general de conformidad en el cumplimiento de los contratos	41
§ 11.	El incumplimiento del contrato en la propuesta de modernización del derecho de obligaciones y contratos de la Comisión General de Codificación	42
§ 12.	La noción de falta de conformidad.....	46
	a) Concreciones de la falta de conformidad	49
	b) Las declaraciones públicas	54
	c) El conocimiento de la falta de conformidad por el comprador.....	55
	d) “Aliud pro alio” y falta de conformidad.....	56
	e) Conformidad material y conformidad jurídica	57
	f) El exceso de cabida	58
	g) El momento de la conformidad.....	60
	h) Otras normas sobre conformidad	62
§ 13.	La falta de conformidad en otros contratos o actos distintos de la compraventa.....	63
	a) El arrendamiento	63
	b) El contrato de servicios	68
	c) La donación	72
§ 14.	Conclusiones	80

CAPÍTULO III

“VERWIRKUNG” V. “LACHES”. UNA HISTORIA DE DOS TRASPLANTES JURÍDICOS

§ 15.	Un juego	83
§ 16.	“Laches”.....	84
	a) Inglaterra	84

b) Estados Unidos	87
c) Filipinas	88
d) ¿Dos trasplantes fallidos?	89
§ 17. “Verwirkung”	92
a) Alemania	93
b) España	94
c) Portugal, Grecia, Estonia, Letonia	98
d) Italia	99
e) “Verwirkung” en Sudamérica: Brasil y Argentina	99
f) Escocia	101
§ 18. Conclusiones	103

CAPÍTULO IV

EL RETRASO DESLEAL EN EL EJERCICIO DE LOS DERECHOS. LA RECEPCIÓN DE LA DOC- TRINA DE LA “VERWIRKUNG” EN LA JURISPRU- DENCIA ESPAÑOLA

§ 19. Introducción	107
--------------------------	-----

A) “VERWIRKUNG” Y “LACHES”

1) EL MODO ALEMÁN

§ 20. Concepto de “Verwirkung”	112
§ 21. Presupuestos de la “Verwirkung”	115
a) El factor tiempo	116
b) La inactividad del titular del derecho	121
c) La confianza del sujeto pasivo en el no ejercicio ulterior del derecho	124
d) Otras circunstancias coadyuvantes del retraso desleal	126
§ 22. Ámbito de aplicación de la “Verwirkung”	128
§ 23. “Verwirkung” como efecto jurídico	129

2) LA EXPERIENCIA ANGLOSAJONA

§ 24.	La doctrina de “laches”	131
	a) El tiempo necesario para “laches”	134
	b) Las otras circunstancias del caso	136
§ 25.	“Laches” y “acquiescence”	138

B) LA DOCTRINA DE LA “VERWIRKUNG” EN EL DERECHO ESPAÑOL

1) EL CONCEPTO Y LOS PRESUPUESTOS DE LA “VERWIRKUNG”

§ 26.	“Verwirkung” y retraso desleal	141
§ 27.	Los presupuestos del ejercicio desleal de un derecho	146
	a) El transcurso de un período significativo	147
	b) La omisión del ejercicio del derecho	151
	c) La confianza legítima en el no ejercicio del derecho	154
	d) El perjuicio resultado del ejercicio retrasado	156
	e) Otras circunstancias valorables	158
§ 28.	La atribución de la carga probatoria	160

2) ÁMBITO DE APLICACIÓN DE LA “VERWIRKUNG”

§ 29.	Generalidades	161
§ 30.	Derechos de crédito y derechos reales	163
§ 31.	Derechos no susceptibles de “Verwirkung”	165
§ 32.	“Verwirkung” y acción subrogatoria	167

3) “VERWIRKUNG” Y FIGURAS AFINES

§ 33.	“Verwirkung” y prescripción	169
§ 34.	“Verwirkung” y renuncia	173

4) EL EFECTO JURÍDICO “VERWIRKUNG”

§ 35.	La inadmisibilidad del ejercicio del derecho	181
-------	--	-----

§ 36. La “Verwirkung” como efecto “ex lege”	185
§ 37. Aplicación de oficio y excepción de “Verwirkung”....	186
§ 38. “Verwirkung” solidaridad y obligación subsidiaria..	187

CAPÍTULO V

LA INDEMNIZACIÓN DE DAÑOS CONTRACTUALES

§ 39. El CESL como síntesis	191
§ 40. Presupuestos de la indemnización de daños y perjuicios	192
§ 41. El daño	193
a) Debe ser real	193
b) Tipos de daño indemnizables	195
c) El daño moral	198
d) Conclusión: la indemnización lo es del interés positivo	200
§ 42. La relación de causalidad	201
§ 43. El incumplimiento injustificado	203
§ 44. La cuantía de la indemnización	204
a) La reparación integral del daño	204
b) Las cláusulas contractuales de liquidación del daño	206
c) La previsibilidad del daño	207
d) La contribución al daño del acreedor	210
§ 45. La mitigación del daño	211
§ 46. La indemnización de daños y perjuicios en el caso de obligaciones pecuniarias	214
§ 47. ¿Tienen carácter imperativo las normas reguladoras de la indemnización de daños y perjuicios?	217

CAPÍTULO VI

LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO

§ 48. Del DCFR al CESL	219
------------------------------	-----

§ 49.	La resolución del contrato en el sistema de remedios ante el incumplimiento del deudor	221
	a) La resolución y su compatibilidad con los otros remedios	222
	b) Los incumplimientos resolutorios	225
§ 50.	El ejercicio de la facultad de resolver. Modalidades, forma y alcance del ejercicio de la facultad resolutoria	241
§ 51.	La pérdida de la facultad resolutoria	245
§ 52.	Los efectos de la resolución	248
	a) El efecto liberatorio	248
	b) El efecto restitutorio.....	249

CAPÍTULO VII

LA RESPONSABILIDAD CIVIL DE LOS PROFESIONALES FRENTE AL DERECHO CONTRACTUAL EUROPEO

§ 53.	El paradigma jurisprudencial	259
§ 54.	Una dicotomía discutida	263
§ 55.	El derecho de contratos europeo y las obligaciones de medios y de resultado	267
	a) Una dicotomía menos capital	267
	b) Incumplimiento y culpa en el derecho europeo de contratos	276
	c) Conformidad y servicios profesionales	278
§ 56.	Nuevos paradigmas en derecho español	281
§ 57.	Conclusiones	289

CAPÍTULO VIII

CONTRATOS DE SERVICIO: ENTRE EL DERECHO DE CONSUMO Y EL DERECHO CONTRACTUAL GENERAL

§ 58.	Introducción	291
-------	--------------------	-----

§ 59. Una clasificación básica del derecho contractual europeo: compraventa y contrato de servicios	293
a) La directiva sobre derechos de los consumidores	293
b) La propuesta de Instrumento Opcional	298
§ 60. La regulación del contrato de servicios en la DDC...	301
a) Los servicios de realización inmediata	302
b) Los servicios de escaso valor	303
c) Particularidades de la facultad de desistimiento	304
d) Los servicios no solicitados	307
e) Otros servicios de los consumidores	307
f) Conclusiones sobre la regulación del contrato de servicios en la DDC	308
§ 61. El contrato de servicios en la Propuesta CESL	308
a) El recurso a la distinción entre obligaciones de medios y obligaciones de resultado.....	310
b) Otras obligaciones del prestador de servicios	319
c) Obligaciones del cliente	320
d) Remedios	321
§ 62. Conclusiones	325

CAPÍTULO IX

HACIA UN MARCO GENERAL DEL NUEVO DERECHO DE CONTRATOS EN EUROPA

§ 63. Los nuevos derechos de obligaciones y contratos europeos	327
a) Francia	327
b) Recodificaciones en la Europa Central	331
c) La modernización del derecho de obligaciones y contratos en España	332
§ 64. La convergencia europea en derecho de obligaciones y contratos	333
a) La buena fe y la honradez en los tratos	333
b) La formación y la conservación del contrato	335

c) Un modelo unitario de incumplimientos y de re- medios	342
d) El modelo de compraventa	347
<i>Bibliografía</i>	353