

ÍNDICE

Prólogo	19
Capítulo I. Teoría de la obligación.	25
1. CONCEPTO, FUENTES Y ELEMENTOS DE LA OBLIGACIÓN	25
1.1. <i>Concepto y fuentes</i>	25
1.2. <i>Elementos de la obligación</i>	29
A) Vínculo jurídico	29
B) Sujetos	30
C) Objeto	32
2. CLASES DE OBLIGACIONES	35
2.1. <i>Genéricas y específicas</i>	35
2.2. <i>Indivisibles y divisibles</i>	35
2.3. <i>Principales y accesorias. Cláusula penal</i>	36
2.4. <i>Puras, condicionales, modales y a plazo</i>	38
2.5. <i>Recíprocas o sinalagmáticas</i>	41
2.6. <i>Conjuntivas y alternativas</i>	43
2.7. <i>De medios y de resultado</i>	43
2.8. <i>Mancomunadas y solidarias</i>	44
2.9. <i>Subordinadas</i>	47
3. CUMPLIMIENTO DE LA OBLIGACIÓN	47
3.1. <i>Cumplimiento</i>	47
A) Concepto	47
B) Cesión del deber y del derecho	50
C) Otras exigencias del cumplimiento	51
D) Distintos modos de cumplimiento	52
• Ofrecimiento y consignación	52
• Compensación de deudas	52
• Imputación de pagos	53
• Dación en pago y cesión de bienes	53
• Reconocimiento de deuda	55
3.2. <i>Incumplimiento</i>	55
A) Concepto	55
B) Mora del deudor	57
• Criterios sobre los intereses moratorios y su prescripción	57
• Liquidación de intereses moratorios	61
C) Cumplimiento defectuoso. Cláusula penal	65
D) Incumplimiento definitivo	68
E) Actitud del acreedor	71

4.	RESPONSABILIDAD CIVIL Y PROTECCIÓN DEL DERECHO	72
4.1.	<i>Responsabilidad civil</i>	72
A)	Concepto y elementos.	72
B)	Caso fortuito y fuerza mayor	74
•	Teoría general sobre el caso fortuito y la fuerza mayor	74
•	Criterio del profesor DIEZ-PICAZO sobre caso fortuito y fuerza mayor.	79
•	Conclusión	82
C)	Concreciones sobre la responsabilidad civil.	84
•	Responsabilidad contractual	85
•	Responsabilidad civil extracontractual	89
•	Concurrencia de responsabilidades contractual y extracontractual	92
•	Crisis y defensa del principio de culpabilidad.	93
•	Principio de precaución	101
•	Intervención coactiva o provocada del tercero, en el proceso reclamatorio.	106
•	Cobertura de la responsabilidad civil.	109
D)	Responsabilidad patrimonial de la Administración	113
•	Criterios generales	113
•	Procedimientos de responsabilidad patrimonial	114
•	Responsabilidad patrimonial contractual.	117
4.2.	<i>Protección del derecho</i>	119
A)	Medidas preventivas	119
B)	Medidas represivas y reparadoras	122
•	Acción de cumplimiento.	123
•	Acción revocatoria o pauliana y acción de simulación.	124
•	Acción subrogatoria y acción directa.	126
•	Acción resolutoria	128
C)	Concurrencia de acreedores	132
•	Nueva Ley 22/2003 Concursal	132
•	Efectos del concurso en los contratos sinalagmáticos de tracto sucesivo	140
•	Perspectiva comunitaria e internacional del concurso	144
5.	MODIFICACIÓN Y EXTINCIÓN DE LA OBLIGACIÓN.	153
5.1.	<i>Modificación</i>	153
A)	Concepto	153
B)	Cambio de acreedor	154
C)	Cambio de deudor	155
D)	Cambio de las circunstancias. <i>Rebus sic stantibus</i>	156
E)	Cláusula de revisión	160
5.2.	<i>Extinción</i>	160
A)	Pérdida de la cosa debida.	161
B)	Condonación.	162
C)	Confusión.	163
D)	Mutuo disenso.	164
E)	Desistimiento unilateral	164
F)	Prescripción extintiva	165
G)	Prescripción adquisitiva o usucapión.	168

H) Caducidad	169
I) Diferencias entre prescripción extintiva y caducidad.	172
Capítulo II. Principios generales de la contratación	175
1. CONCEPTO Y ELEMENTOS DEL CONTRATO. CLASES DE CONTRATO	176
1.1. <i>Concepto</i>	176
1.2. <i>Elementos</i>	178
A) Consentimiento	178
B) Objeto	181
C) Causa.	182
D) Forma	184
1.3. <i>Clases de contrato</i>	186
A) Consensuales, reales y formales	186
B) Onerosos, lucrativos y remuneratorios	187
C) Unilaterales y bilaterales.	188
D) Típicos, atípicos y complejos.	188
E) Conmutativos y aleatorios	189
F) Otras clasificaciones	189
2. FORMACIÓN DEL CONTRATO	190
2.1. <i>Tratos preliminares. Responsabilidad precontractual</i>	190
2.2. <i>Oferta del contrato y aceptación de la oferta. Perfeccionamiento</i>	192
A) Oferta del contrato	192
B) Aceptación de la oferta	194
C) Perfeccionamiento	195
2.3. <i>Contratación en masa. Contrato de adhesión.</i>	196
2.4. <i>Precontrato y contrato de opción</i>	201
A) Precontrato y promesa bilateral de compraventa	201
B) Contrato de opción	204
2.5. <i>Contrato normativo o contrato-marco</i>	205
2.6. <i>Contratación a distancia.</i>	206
A) Contratación a distancia y contratación electrónica	206
B) Regulación de la contratación a distancia, no electrónica	209
3. SUBCONTRATO, CUASICONTRATO Y CONTRATO FIDUCIARIO	214
3.1. <i>Subcontrato</i>	214
A) Concepto	214
B) Naturaleza jurídica	217
C) Responsabilidades.	217
3.2. <i>Cuasicontrato</i>	219
A) Concepto	219
B) Gestión de negocios ajenos sin mandato	220
C) Cobro de lo indebido	220
3.3. <i>Contrato fiduciario.</i>	221
4. INTERPRETACIÓN Y MODIFICACIÓN DEL CONTRATO	223
4.1. <i>Interpretación del contrato.</i>	223
A) Concepto	223

B)	Normas interpretativas	224
•	Normas de interpretación de carácter subjetivo	224
•	Normas de interpretación de carácter objetivo	224
•	Norma de interpretación del nuevo derecho comercial	225
C)	Calificación e integración del contrato	225
4.2.	<i>Modificación del contrato</i>	226
5.	EFICACIA E INEFICACIA DEL CONTRATO	227
5.1.	<i>Eficacia del contrato</i>	227
A)	Eficacia relativa del contrato	227
B)	Eficacia del contrato frente a terceros	228
•	Contrato a favor de tercero	228
•	Contrato en perjuicio de tercero	229
•	Contrato a cargo de tercero	229
•	Contrato de designación de persona obligada	229
5.2.	<i>Ineficacia del contrato</i>	230
A)	Nulidad del contrato	230
B)	Anulabilidad del contrato	233
C)	Rescisión del contrato	235
D)	Saneamiento por evicción y vicios ocultos	237
6.	PERSPECTIVA SUPRANACIONAL	244
6.1.	<i>Ámbito europeo de la contratación</i>	244
A)	Contratación privada comunitaria	244
•	Mercado Interior, nuevo ámbito de contratación	244
•	Armonización, aplicación directa, efecto directo y autonomía	245
•	Criterios rectores de la contratación europea	247
•	Protección del consumidor	252
B)	Contratación pública comunitaria	255
•	Principios comunitarios	255
•	Directiva 2004/18/CE de adjudicación de contratos públicos	256
•	Colaboración pública y privada en materia de contratación pública y concesiones (CPP)	258
6.2.	<i>Ámbito internacional de la contratación</i>	259
A)	Contratación privada internacional	259
•	Principios sobre los contratos comerciales internacionales	260
•	Convención sobre los contratos de compraventa internacional. Viena 11-IV-1980	265
B)	Contratación pública internacional	267
•	Normativa española	267
•	Ley Modelo CNUDMI de contratación pública de bienes, obras y servicios	268
•	Acuerdo sobre contratación pública de la OMC	269
Capítulo III. Contratación privada y pública		271
1.	INTRODUCCIÓN	271
1.1.	<i>Unidad sustancial de las contrataciones</i>	271
1.2.	<i>El fenómeno común de la morosidad</i>	274
A)	Medidas contra la morosidad	275
B)	Medidas contra las cláusulas abusivas sobre el pago	276

C)	Efectos sobre la relación proveedor-comerciante	277
D)	Efectos de las medidas en la contratación pública	277
2.	CONTRATACIÓN PRIVADA	278
2.1.	<i>Contratación civil</i>	278
A)	Ideas generales	278
B)	Concepto de contratación civil	280
C)	Peculiaridades del nuevo derecho comercial	280
2.2.	<i>Contratación mercantil</i>	283
A)	Concepto de contratación mercantil	283
B)	Peculiaridades de la contratación mercantil.	285
•	Peculiaridades de las obligaciones mercantiles	286
•	Peculiaridades del contrato mercantil.	287
•	Contratación de sectores con derechos exclusivos	289
C)	Contrato de suministro	294
2.3.	<i>Contratación laboral</i>	298
A)	Derecho del trabajo. Origen y razón.	298
B)	Derecho del trabajo. Derecho privado.	299
C)	Concepto de la contratación laboral y convenio colectivo . .	301
D)	Peculiaridades de la contratación laboral	303
•	Dependencia o ajeneidad	303
•	Sujetos del contrato	304
•	Contenido obligatorio y duración.	304
•	Requisitos esenciales	304
•	Interdicción de la discriminación	304
•	Retribución salarial (art. 26 y ss.).	305
•	Suspensión y extinción del contrato de trabajo.	305
•	Precontrato de trabajo	306
•	Contrato de teletrabajo.	306
•	Responsabilidad administrativa y civil del empresario	307
3.	CONTRATACIÓN PÚBLICA	309
3.1.	<i>Ideas sobre el Derecho administrativo</i>	309
A)	Finalidad y prerrogativas.	309
B)	Antinomia público y privado	310
3.2.	<i>Contratación administrativa</i>	312
A)	Concepto de contratación administrativa	312
B)	Transposición del Derecho comunitario.	314
C)	Contratación electrónica	315
D)	Peculiaridades de la contratación administrativa	316
•	Transparencia y sencillez	316
•	Sujetos	317
•	Libertad de pactos	318
•	Contratos administrativos y contratos privados	319
•	Principios y requisitos del contrato administrativo	321
•	Garantías en la contratación pública	322
•	Forma y perfeccionamiento del contrato administrativo.	324
•	Adjudicación del contrato administrativo	324
•	Publicidad de las licitaciones y secreto de las proposiciones. . . .	325
•	Pago y mora.	325

• Prerrogativas de la Administración	327
• Revisión de precios.	329
• Extinción del contrato	330
• <i>Vis atractiva</i> del contrato administrativo	332
E) Contrato de concesión de obra pública	332
F) Contrato de suministro	337
G) Situación de la contratación pública en España	340
Capítulo IV. Nuevos instrumentos del derecho de la contratación . . .	345
1. DERECHO DE CONSUMO.	346
1.1. <i>Contenido del Derecho de consumo</i>	346
A) Multidisciplinar y multisectorial.	346
B) Relaciones jurídicas de consumo y política de consumo . . .	349
C) Competencias administrativas en materia de consumo	353
1.2. <i>Estatuto singular del consumidor</i>	360
A) Sujetos del derecho de consumo. El consumidor	360
• Introducción.	360
• El consumidor en el Derecho español	362
B) Derechos básicos del consumidor.	363
• Derecho a la salud y a la seguridad	365
• Protección de los legítimos intereses económicos y sociales. . . .	367
• Derecho a la indemnización por daños y perjuicios	369
• Derecho de información y publicidad	370
• Derechos de audiencia en consulta y participación en el proceso normativo	372
• Protección jurídica, administrativa y técnica	372
• Especial referencia a la interdicción de cláusulas abusivas	374
C) Representación y legitimación procesal	376
• Situación anterior a la LEC 1/2000 y a la Ley 39/2002	376
• Representación y legitimación procesal, tras la LEC 1/2000 y la Ley 39/2002.	381
D) Venta y garantía de bienes de consumo	390
• Directiva 1999/44/CE	390
• Ley 23/2003 de garantías en la venta de bienes de consumo	392
2. CONDICIONES GENERALES DE LA CONTRATACIÓN	397
2.1. <i>Criterios generales</i>	397
A) <i>Ámbito y contenido de la Ley 7/1998</i>	397
• Introducción.	397
• Sobre la naturaleza jurídica de las CGC	401
• Reglas de interpretación	401
• Requisitos o control de inclusión y de contenido	402
• Características del concepto legal de CGC	404
B) <i>Protección a consumidores y protección a profesionales</i>	405
• Sistema rigorista de protección al consumidor	405
• Sistema no rigorista de protección al profesional	406
C) <i>Acciones individuales y colectivas de protección</i>	407
3. RESPONSABILIDAD POR PRODUCTO DEFECTUOSO Y SEGURIDAD DE PRODUC- TOS Y SERVICIOS.	412

3.1.	<i>Introducción a la responsabilidad por producto defectuoso</i>	412
	A) <i>Ámbito de aplicación</i>	412
	B) <i>Aspectos vinculados con la responsabilidad contractual</i>	413
3.2.	<i>Derecho comunitario</i>	415
	a) <i>Directiva 1985/374. Responsabilidad por productos defectuosos</i>	415
	B) <i>Directiva 2001/95/CE sobre seguridad de los productos</i>	418
	C) <i>Propuesta de Directiva sobre responsabilidad civil derivada de la prestación de servicios</i>	420
3.3.	<i>Derecho español</i>	421
	A) <i>Descripción de la Ley 22/1994, de responsabilidad civil por los daños causados por productos defectuosos</i>	421
	B) <i>Crítica al reconocimiento de responsabilidad objetiva en la Ley 22/1994</i>	424
	• <i>Comentarios al criterio de Rodrigo BERCOVITZ</i>	424
	• <i>Comentarios a los criterios de Ricardo DE ÁNGEL</i>	427
	C) <i>La seguridad general de los productos puestos a disposición de los consumidores. RD 1801/2003</i>	428
4.	<i>ORDENACIÓN DEL COMERCIO</i>	430
4.1.	<i>Ordenación del comercio minorista</i>	430
	A) <i>Principios generales</i>	430
	• <i>Pretensiones de la Ley 7/1996</i>	430
	• <i>Concepto de comercio minorista</i>	431
	• <i>Libertad de empresa en la Ley 7/1996</i>	432
	• <i>Libertad de circulación de bienes</i>	433
	• <i>Oferta comercial y obligación de vender</i>	433
	• <i>Derecho de desistimiento ad nutum o sin causa</i>	433
	• <i>Forma, garantía y precio</i>	434
	• <i>Prohibición de venta a pérdidas</i>	435
	• <i>Adquisición del comerciante</i>	435
	• <i>Régimen sancionador</i>	436
	B) <i>Promoción de ventas</i>	436
	• <i>Venta en rebajas y venta en promoción o en oferta</i>	437
	• <i>Venta de saldos y venta en liquidación</i>	437
	• <i>Venta con obsequio</i>	438
	• <i>Oferta de venta directa</i>	439
	C) <i>Ventas especiales</i>	439
	• <i>Venta a distancia</i>	440
	• <i>Venta automática</i>	441
	• <i>Venta ambulante</i>	441
	• <i>Venta en pública subasta</i>	442
	• <i>Régimen de franquicia</i>	443
	D) <i>La Ley Orgánica 2/1996. Los horarios comerciales</i>	443
	• <i>Singularidades de la Ley Orgánica 2/1996</i>	443
	• <i>La cuestión de los horarios comerciales</i>	444
4.2.	<i>Venta a plazos y crédito al consumo</i>	446
	A) <i>Ley de venta a plazos de bienes muebles</i>	446
	• <i>Introducción</i>	446

	• Ámbito de aplicación	447
	• Contrato de venta a plazos	448
	• Régimen jurídico de la venta a plazos	449
B)	Ley de crédito al consumo	455
	• Introducción	455
	• Contrato de crédito al consumo y ámbito de aplicación	456
	• Régimen jurídico del crédito al consumo	457
	• Acción de cesación	460
4.3.	<i>Contratos celebrados fuera del establecimiento mercantil</i>	461
A)	Criterios generales	461
	• Ámbito	461
	• Documentación	461
	• Derecho de revocación	462
	• Solidaridad e irrenunciabilidad	463
	• Acción de cesación	464
4.4.	<i>Comercio electrónico</i>	464
A)	Alguna referencia a Internet	464
B)	Servicios de la sociedad de la información	466
	• Sociedad de la información y Mercado Interior	466
	• Servicios de la sociedad de la información	467
	• Competencia administrativa y responsabilidad de los prestadores	470
	• Acción de cesación, control administrativo y régimen sancionador	472
C)	Instrumentos del comercio electrónico	474
	• Concepto de comercio electrónico	474
	• Contratación electrónica y comunicaciones electrónicas y <i>spam</i>	477
D)	Contratación electrónica	479
	• Concepto y admisibilidad	479
	• Validez, tercero de confianza, Ley aplicable y lugar de celebración	482
	• Jurisdicción competente en Derecho internacional privado	485
	• Obligaciones pre y poscontractuales	487
	• Códigos de Conducta y solución de conflictos	488
	• Perfección y ejecución del contrato electrónico	490
	• Concreción sobre la normativa de defensa de los consumidores	495
	• Protección de datos personales	500
E)	Firma electrónica	502
	• Normativa legal. Concepto y extensión de las clases de firma electrónica	502
	• Firma electrónica de persona jurídica	507
	• Certificados reconocidos	509
	• Creación y verificación de la firma electrónica. DNI electrónico	510
	• Servicios de certificación. Ámbito administrativo	511
F)	Facturación y pago electrónicos	513
	• Antecedentes normativos	513
	• RD 1496/2003. Reglamento de Facturación	518
	• Pago electrónico	521
5.	COMPETENCIA Y PUBLICIDAD	527
5.1.	<i>Competencia en el comercio</i>	527
A)	Ley 3/1991 de competencia desleal	527
	• Directiva 2005/29/CE de prácticas comerciales desleales	527

• Justificación de la Ley 3/1991.	529
• Ámbito.	531
• Calificación de la competencia desleal.	532
• Acciones civiles frente a la competencia desleal.	533
B) Defensa de la competencia en el Derecho comunitario.	535
• Interdicciones básicas del Tratado de la UE.	535
• Excepciones del art. 81.3 del Tratado.	536
• Nuevo marco normativo comunitario.	537
C) Ley 16/1989 de defensa de la competencia.	541
• Introducción.	541
• Prácticas restrictivas de la competencia.	545
• Mercado de referencia y mercados conexos.	547
• Ayudas públicas.	549
• Concentraciones económicas.	549
5.2. <i>Publicidad comercial</i>	550
A) Criterios generales.	550
• Derecho comunitario.	550
• Derecho español.	552
B) Publicidad ilícita.	555
• Publicidad engañosa.	555
• Publicidad desleal.	555
• Publicidad comparativa.	556
• Publicidad subliminal y publicidad encubierta.	557
• Otras limitaciones publicitarias.	558
C) Acciones.	559
D) Protección de datos en el ámbito publicitario.	560
E) Contratación publicitaria.	562
Capítulo V. Resolución de conflictos contractuales	565
1. COMPETENCIA DE LAS JURISDICCIONES Y SOMETIMIENTO A ARBITRAJE.	565
1.1. <i>Introducción. Jurisdicciones competentes en conflictos contractuales</i>	565
1.2. <i>Conflictos contractuales susceptibles de arbitraje</i>	567
2. MODALIDADES DE ARBITRAJE.	569
2.1. <i>Introducción. Previa clasificación</i>	569
2.2. <i>Arbitraje privado</i>	570
A) Concepto y naturaleza del arbitraje.	570
B) Clases de arbitraje.	572
C) Comentarios y descripción de la nueva Ley 60/2003 de Arbitraje.	574
• Introducción.	574
• Aspectos procesales de la nueva Ley de Arbitraje.	574
• Consagración del arbitraje institucional o administrado.	590
2.3. <i>Arbitraje internacional privado</i>	593
A) Introducción.	593
B) Convención de Nueva York.	596
C) Normas de arbitraje internacional en la Ley 60/2003.	597
2.4. <i>Arbitrajes privados especiales</i>	600
A) Arbitraje laboral.	600

B)	Arbitraje de consumo	604
C)	Arbitraje de seguro privado	609
D)	Arbitraje de transporte terrestre	611
E)	Arbitraje de propiedad intelectual.	612
F)	Arbitraje testamentario.	613
G)	Arbitrajes cuasi-administrativos	614
2.5.	<i>Arbitraje privado con la Administración como árbitro</i>	614
A)	Delimitación de este tipo de arbitraje	614
B)	Arbitraje en los sectores energético y de telecomunicaciones	616
	• Funciones arbitrales y administrativas de la CNE.	616
	• Algunos problemas que plantea la CNE como árbitro.	618
	• Funciones arbitrales y administrativas de la CMT	620
C)	Viabilidad de esta modalidad de arbitraje	621
	• Figura del árbitro	622
	• Sustitución jurisdiccional.	622
	• Posible inviabilidad de los arbitrajes con árbitro público.	624
2.6.	<i>Arbitraje electrónico. On Line Dispute Resolution (ODR)</i>	625
A)	Introducción	625
B)	Aspectos procesales	627
3.	CONCLUSIÓN. FUTURO DEL ARBITRAJE.	629
3.1.	<i>Equivalencia y arbitraje administrado</i>	629
3.2.	<i>Necesidad de árbitro privado</i>	629
3.3.	<i>Arbitraje administrado y arbitrajes especiales</i>	630
	Bibliografía	633