

Eduardo Valpuesta Gastaminza

Coordinador

**UNIFICACIÓN DEL
DERECHO
PATRIMONIAL
EUROPEO**

Marco común de referencia y Derecho español

AUTORES:

José María DE LA CUESTA RUTE ~ Javier FAJARDO
FERNÁNDEZ ~ Pablo GÓMEZ-BLANES ~ José
Carlos GONZÁLEZ VÁZQUEZ ~ Carlos LLORENTE
GÓMEZ DE SEGURA ~ Javier NANCLARES VALLE
~ Concepción PABLO-ROMERO GIL-DELGADO ~
Elsa SABATER BAYLE ~ Verónica SAN JULIÁN PUIG
~ Blanca TORRUBIA CHALMETA ~ Eduardo
VALPUESTA GASTAMINZA

BOSCH

<i>Prólogo</i>	5
<i>Abreviaturas</i>	21
CAPÍTULO 1. Sobre la unificación del Derecho privado patrimonial en Europa	23
1. Presentación del <i>Draft Common Frame of Reference</i>	23
2. La doble perspectiva para el análisis del DCFR.....	25
3. El DCFR y la competencia de los órganos comunitarios.....	26
4. El carácter «académico» del DCFR.....	28
5. Críticas al DCFR por razón de su contenido.....	29
6. El contenido del DCFR por lo que se refiere a la expresión de su (pretendida) normatividad.....	31
6.1. <i>Sobre los límites a la autonomía de la voluntad</i>	36
6.2. <i>El derecho contractual no es un «derecho regulatorio»</i>	37
6.3. <i>Sobre el alcance de la armonización del derecho de contratos</i>	39
7. Aspectos concretos que merecen consideración.....	40
7.1. <i>Planteamiento</i>	40
7.2. <i>Razón de la obligatoriedad del contrato</i>	44
7.3. <i>La fase anterior al contrato</i>	47
7.4. <i>El incumplimiento del contrato</i>	50
7.5. <i>Los remedios ante el incumplimiento</i>	52
8. Estado de la cuestión relativa al Derecho europeo de contratos.....	53
CAPÍTULO 2. La propuesta de Derecho privado unificado de obligaciones y contratos para Europa: el <i>Draft Common Frame of Reference</i> ...	61
1. El movimiento de unificación del Derecho privado de obligaciones y contratos en los ámbitos internacional y europeo.....	61
2. Génesis del <i>Draft Common Frame of Reference</i>	66
3. Contenido y características del DCFR.....	69
3.1. <i>Visión panorámica del contenido del DCFR</i>	69

3.2.	<i>La generalización de instituciones nacidas en el Derecho del consumo</i>	73
3.3.	<i>El resultado del «comparatismo» y novedades de la regulación</i>	76
4.	Valoración crítica del DCFR	78
5.	El sentido de futuro del DCFR.....	82
CAPÍTULO 3.	Libro I. Disposiciones generales	89
1.	Consideraciones generales sobre el Libro I.....	89
2.	Ámbito de aplicación	90
3.	Interpretación autónoma y acorde con los principios subyacentes.....	91
4.	Definiciones y conceptos.....	93
4.1.	<i>Buena fe y trato justo (good faith and fair dealing)</i>	93
4.2.	<i>Razonabilidad (reasonableness)</i>	94
4.3.	<i>Consumidor y profesional</i>	95
4.4.	<i>Significado de «por escrito» (in writing) y de «firma» (signature)</i>	95
4.5.	<i>Definiciones del anexo</i>	96
4.6.	<i>Significado de «notificación» (notice)</i>	96
5.	Cómputo del tiempo.....	97
CAPÍTULO 4.	Libro II. Contratos y otros actos jurídicos	99
1.	Disposiciones generales.....	99
2.	No discriminación.....	105
3.	Deberes precontractuales y de información.....	107
3.1.	<i>Deberes de información</i>	107
3.2.	<i>Deber de prevención de errores y de recepción del conocimiento en la contratación electrónica</i>	112
3.3.	<i>Deberes de negociación y confidencialidad</i>	112
3.4.	<i>Bienes o servicios no solicitados</i>	115
3.5.	<i>Daños por la ruptura de los deberes precontractuales</i>	116
4.	Formación.....	116
4.1.	<i>Disposiciones generales</i>	116
4.2.	<i>Oferta y aceptación</i>	119
4.3.	<i>Requisitos del acto jurídico unilateral</i>	122
5.	Derecho de desistimiento.....	123
5.1.	<i>El derecho de desistimiento en el DCFR</i>	123
5.2.	<i>Ejercicio y efectos</i>	124
5.3.	<i>Derechos particulares de desistimiento</i>	127
6.	Representación	129
7.	Tipos de invalidez	134
7.1.	<i>Disposiciones generales</i>	134
7.2.	<i>Anulación por vicios del consentimiento</i>	135
7.2.1.	<i>Vicios del consentimiento</i>	135
7.2.2.	<i>Acción de anulación</i>	139
7.3.	<i>Infracción de principios fundamentales o de reglas imperativas</i>	142
8.	Interpretación.....	144

8.1.	<i>Interpretación de los contratos</i>	144
8.2.	<i>Interpretación de otros actos jurídicos</i>	147
9.	Contenido y efectos de los contratos.....	147
9.1.	<i>Contenido</i>	147
9.2.	<i>Simulación</i>	151
9.3.	<i>Efectos de la estipulación a favor de terceros</i>	152
9.4.	<i>Cláusulas injustas</i>	153
9.4.1.	<i>Planteamiento: el tratamiento de las condiciones generales de la contratación en Derecho comunitario y español</i>	153
9.4.2.	<i>Control de inclusión de las cláusulas no negociadas individualmente</i>	156
9.4.3.	<i>Control de contenido de las cláusulas no negociadas individualmente</i>	156
CAPÍTULO 5. Libro III. Obligaciones y derechos		163
1.	Obligaciones en general.....	163
2.	Cumplimiento.....	168
2.1.	<i>Lugar de cumplimiento</i>	168
2.2.	<i>Momento del cumplimiento</i>	169
2.3.	<i>Obligaciones alternativas</i>	171
2.4.	<i>El cumplimiento y los terceros</i>	171
2.5.	<i>Forma de pago</i>	173
2.6.	<i>Imputación de pagos</i>	174
2.7.	<i>Ofrecimiento de pago</i>	175
2.8.	<i>Gastos derivados del cumplimiento</i>	176
2.9.	<i>Eficacia del cumplimiento</i>	176
3.	Consecuencias del incumplimiento.....	177
3.1.	<i>Cumplimiento defectuoso del deudor</i>	180
3.2.	<i>Derecho al cumplimiento forzoso</i>	181
3.3.	<i>Paralización del cumplimiento</i>	182
3.4.	<i>Resolución del contrato</i>	183
3.5.	<i>Reducción del precio</i>	187
3.6.	<i>Indemnización de daños y perjuicios, y devengo de intereses</i>	188
4.	Pluralidad de deudores y de acreedores.....	193
5.	Modificación subjetiva de la obligación.....	198
5.1.	<i>Cesión de créditos</i>	198
5.2.	<i>Cambio de deudor</i>	204
5.3.	<i>Cesión de contrato</i>	206
6.	Compensación y confusión	207
7.	Prescripción.....	210
CAPÍTULO 6. Libro IV.A. Compraventa		219
1.	Introducción.....	219
2.	Definición y ámbito de la compraventa	221

3.	Obligaciones del vendedor.....	223
3.1.	<i>La entrega de los bienes</i>	223
3.2.	<i>Conformidad con el contrato</i>	224
4.	Obligaciones del comprador.....	227
5.	Los remedios (o acciones) que corresponden al comprador y al vendedor.....	229
6.	El riesgo en la compraventa.....	230
7.	Garantías de bienes de consumo.....	234
CAPÍTULO 7. Libro IV.B. Arrendamiento de bienes muebles		239
1.	Introducción.....	239
2.	Ámbito del arrendamiento de bienes.....	240
3.	Arrendamientos con consumidores.....	243
4.	Duración del contrato.....	245
5.	Obligaciones del arrendador.....	247
6.	Remedios (o acciones) del arrendatario frente al arrendador.....	249
7.	Obligaciones del arrendatario.....	250
8.	Remedios (o acciones) del arrendador frente al arrendatario.....	252
9.	Cambio de partes y subarriendo.....	253
CAPÍTULO 8. Libro IV.C. Servicios		255
1.	Consideraciones generales.....	255
2.	La regulación general de los contratos de servicios.....	258
2.1.	<i>Concepto y ámbito de aplicación</i>	258
2.2.	<i>Deberes de información precontractual y contractual</i>	259
2.3.	<i>Obligaciones de pago del precio y de cooperación</i>	262
2.4.	<i>Subcontratación, materiales y herramientas</i>	263
2.5.	<i>Obligaciones de diligencia (skill and care) y de obtención del resultado. Instrucciones del cliente</i>	264
2.6.	<i>Variación unilateral del contrato de servicio, comunicación anticipada de no conformidad y derecho de finalización del cliente</i>	269
3.	Régimen específico de ciertos contratos de servicios.....	271
3.1.	<i>Construcción</i>	271
3.2.	<i>Procesamiento</i>	274
3.3.	<i>Almacenamiento</i>	277
3.4.	<i>Diseño</i>	281
3.5.	<i>Información y asesoramiento</i>	283
3.6.	<i>Tratamiento</i>	286
CAPÍTULO 9. Libro IV.D. Contratos de mandato		293
1.	Los contratos de intermediación.....	293
1.1.	<i>Caracterización de los contratos de intermediación</i>	293
1.2.	<i>Encuadramiento sistemático de los contratos de intermediación en el DCFR</i>	295

2.	Los contratos de mandato en el DCFR.....	296
2.1.	<i>Ámbito de aplicación</i>	296
2.2.	<i>La delegación y la extinción del encargo</i>	299
2.3.	<i>Formación del contrato</i>	305
2.4.	<i>Régimen jurídico</i>	305
2.4.1.	<i>Obligaciones del principal</i>	305
	A) <i>Cooperación</i>	305
	B) <i>Retribución</i>	306
	C) <i>Gastos del agente</i>	308
	D) <i>Anticipo de recursos</i>	309
	E) <i>Resarcimiento de daños</i>	309
2.4.2.	<i>Obligaciones del mandatario</i>	310
	A) <i>Cumplimiento del encargo</i>	310
	B) <i>Actuación más allá de los límites del mandato</i>	312
	C) <i>La obligación de informar al principal</i>	312
	D) <i>Rendición de cuentas</i>	313
	E) <i>Comunicación de la identidad del tercero en el «eventual contrato»</i>	313
	F) <i>Instrucciones y cambios</i>	313
2.4.3.	<i>Conflicto de intereses</i>	315
CAPÍTULO 10. Libro IV.E. Agencia comercial, Franquicia y Distribución		319
1.	Los contratos de distribución.....	319
1.1.	<i>Caracterización de los contratos de distribución</i>	319
1.2.	<i>Encuadramiento sistemático de los contratos de distribución en el DCFR</i>	325
2.	La agencia, la franquicia y la distribución en el DCFR	327
2.1.	<i>Ámbito de aplicación</i>	327
2.2.	<i>Normas comunes</i>	328
2.2.1.	<i>Información precontractual</i>	328
2.2.2.	<i>Obligaciones de las partes</i>	329
	A) <i>Cooperación</i>	329
	B) <i>Información a lo largo del cumplimiento</i>	330
	C) <i>Confidencialidad</i>	330
2.2.3.	<i>Terminación de la relación contractual</i>	331
	A) <i>Contrato por tiempo determinado</i>	331
	B) <i>Contrato por tiempo indefinido</i>	332
	C) <i>Indemnización por terminación mediante notificación inadecuada</i>	334
	D) <i>Terminación por incumplimiento</i>	335
	E) <i>Indemnización por fondo de comercio</i>	336
	F) <i>Stock, piezas de repuesto y materiales</i>	337
2.2.4.	<i>Otras disposiciones comunes</i>	338

	A) Derecho de retención	338
	B) Documento firmado previa solicitud	338
3.	El contrato de agencia	339
	3.1. <i>El contrato de agencia en Derecho español</i>	339
	3.2. <i>Ámbito de aplicación en el DCFR</i>	342
	3.3. <i>Obligaciones del agente</i>	342
	3.4. <i>Obligaciones del principal</i>	343
4.	El contrato de franquicia	345
	4.1. <i>Origen y utilidad económica</i>	345
	4.2. <i>Concepto y caracteres del contrato de franquicia</i>	347
	4.3. <i>Regulación en Derecho español</i>	350
	4.4. <i>Regulación en el DCFR</i>	352
	4.4.1. <i>Los deberes de información precontractual y cooperación en la franquicia</i>	352
	4.4.2. <i>Obligaciones del franquiciador</i>	354
	4.4.3. <i>Obligaciones del franquiciado</i>	355
5.	El contrato de distribución	355
	5.1. <i>Origen y utilidad económica de la distribución exclusiva y la distribución selectiva</i>	355
	5.2. <i>Concepto y caracteres</i>	356
	5.3. <i>Conceptuación y regulación en el DCFR</i>	361
	5.4. <i>Obligaciones del proveedor</i>	364
	5.5. <i>Obligaciones del distribuidor</i>	364
CAPÍTULO 11. Libro IV.F. Contratos de préstamo/crédito		367
1.	Introducción	367
2.	Ámbito de aplicación	369
	2.1. <i>Ámbito de aplicación objetivo: el concepto de contrato de préstamo</i>	369
	2.2. <i>Ámbito de aplicación subjetivo: la exclusión del crédito al consumo</i>	372
3.	Formación del contrato	373
4.	Contenido del contrato	374
	4.1. <i>Obligaciones del prestamista</i>	374
	4.2. <i>Obligaciones del prestatario</i>	376
	4.2.1. <i>Tomar el dinero a préstamo</i>	376
	4.2.2. <i>Pagar los intereses y demás remuneraciones pactadas</i>	377
	4.2.3. <i>Informar sobre la aplicación del dinero a la finalidad pactada</i>	380
	4.2.4. <i>Devolver el principal</i>	381
5.	Extinción	382
CAPÍTULO 12. Libro IV.G. Garantías Personales		385
1.	Disposiciones generales	388
2.	La constitución de la garantía	391
3.	La ejecución de la garantía, su modificación y extinción	394
4.	La vía de regreso	398

5.	Pluralidad de fiadores: subfianza y cofianza.....	399
6.	El pacto de exclusión de excepciones.....	403
7.	Protección del fiador.....	406
CAPÍTULO 13. Libro IV.H. Donación.....		409
1.	Visión general.....	409
2.	Elementos definitorios.....	411
3.	Formación y validez del contrato de donación.....	413
3.1.	<i>Requisitos formales</i>	413
3.2.	<i>Invalidez de la donación</i>	414
4.	Obligaciones y remedios en caso de incumplimiento.....	415
5.	La revocación de las donaciones.....	418
5.1.	<i>Ingratitud del donatario</i>	419
5.2.	<i>Empobrecimiento del donante</i>	421
5.3.	<i>Derecho residual de revocación</i>	422
5.4.	<i>Revocación: procedimiento y efectos</i>	423
CAPÍTULO 14. Libro V. Gestión de negocios ajenos.....		425
1.	Líneas generales.....	425
2.	Sujetos.....	426
3.	Ámbito de aplicación.....	427
3.1.	<i>La actividad del gestor</i>	427
3.2.	<i>El motivo razonable</i>	429
3.3.	<i>Ausencia de previa obligación</i>	430
3.4.	<i>Falta de autorización del principal para la actuación del gestor</i>	431
3.5.	<i>Ausencia de obligación del gestor de actuar frente a un tercero</i>	431
CAPÍTULO 15. Libro VI. Responsabilidad extracontractual.....		433
1.	Introducción.....	433
2.	Regulación.....	434
2.1.	<i>Disposiciones básicas (Capítulo 1)</i>	434
2.2.	<i>Daño jurídicamente relevante (Capítulo 2)</i>	436
2.2.1.	<i>Supuestos tradicionales</i>	438
2.2.2.	<i>Supuesto ya armonizado vía Directiva</i>	440
2.2.3.	<i>Supuestos relativamente novedosos que recoge el DCFR</i>	440
2.3.	<i>Fundamento de la atribución de responsabilidad (Capítulo 3)</i>	444
2.3.1.	<i>Responsabilidad por intención y negligencia</i>	445
2.3.2.	<i>Responsabilidad sin intención ni negligencia</i>	449
2.4.	<i>Nexo causal (Capítulo 4)</i>	456
2.5.	<i>Causas de exoneración de la responsabilidad o «defensas» («defences») (Capítulo 5)</i>	458
2.5.1.	<i>Consentimiento o conducta colaborativa del perjudicado</i>	459
2.5.2.	<i>Intereses de las personas responsables o de terceras personas</i>	462
2.5.3.	<i>Incapacidad de control</i>	464

2.5.4.	<i>Exclusión contractual y restricciones de la responsabilidad</i>	466
2.5.5.	<i>Extensión de las defensas a terceros</i>	466
2.6.	<i>Reparación: resarcimiento, indemnización y prevención (Capítulo 6)</i>	467
2.6.1.	<i>Resarcimiento</i>	467
2.6.2.	<i>Indemnización</i>	471
2.6.3.	<i>Prevención</i>	473
2.7.	<i>Reglas residuales</i>	474
CAPÍTULO 16. Libro VII. Enriquecimiento injustificado		477
1.	La regulación del enriquecimiento injustificado en el DCFR. Líneas generales de la propuesta	477
2.	La regla básica: los cuatro elementos del enriquecimiento injustificado..	480
3.	Enriquecimiento, desventaja y nexo causal.....	483
4.	Falta de justificación del enriquecimiento	487
4.1.	<i>Convenios u otros actos jurídicos</i>	487
4.2.	<i>Resolución judicial o disposición legal</i>	491
4.3.	<i>Consentimiento del desfavorecido</i>	492
4.4.	<i>Propósito no alcanzado o expectativa no realizada</i>	492
5.	Enriquecimiento a través de representante	493
6.	Restitución. Excepciones. Concurrencia de acciones restitutorias	495
6.1.	<i>Activos transferibles</i>	495
6.2.	<i>Activos no transferibles</i>	496
CAPÍTULO 17. Libro VIII. Adquisición y pérdida de la propiedad de bienes muebles		499
1.	Introducción.....	499
2.	Ámbito de aplicación	501
3.	Poseción	504
4.	Propiedad	505
5.	Adquisición derivativa	507
5.1.	<i>Sistema causal de entrega por defecto</i>	507
5.2.	<i>Requisitos</i>	508
5.2.1.	<i>Existencia, individuación y transmisibilidad de la cosa</i>	508
5.2.2.	<i>Título transmisivo</i>	509
5.2.3.	<i>Legitimación del transmitente</i>	509
5.2.4.	<i>Entrega (o acuerdo sobre el momento de la transmisión)</i>	509
6.	Supuestos especiales de transmisión derivativa.....	511
6.1.	<i>Transmisiones múltiples</i>	511
6.2.	<i>Transmisión y representación indirecta</i>	511
6.3.	<i>Bienes genéricos que forman parte de una masa</i>	512
6.4.	<i>Cadena de transmisiones</i>	513
6.5.	<i>Entrega a un consumidor de bienes no solicitados</i>	513
7.	Adquisición de la propiedad <i>a non domino</i> por un tercero de buena fe ...	513
8.	Adquisición de la propiedad por usucapión (<i>continuous possession</i>).....	515

9.	Accesión, especificación, conmixción y adjunción	518
10.	Protección procesal	520
11.	Liquidación de situaciones posesorias	522
12.	El libro VIII y los contratos	523
13.	El libro VIII y los derechos reales limitados.....	524
14.	Libro VIII, registro y sistema notarial	527
15.	Valoración final	527
CAPÍTULO 18. Libro IX. Garantías reales sobre bienes muebles		529
1.	La regulación de las garantías reales en el DCFR	529
2.	Clases de garantías reales admitidas	532
3.	Creación y cobertura.....	534
3.1.	Creación de «derechos de garantía»	534
3.2.	Creación de «reservas de dominio»	537
3.3.	Creación de derechos de garantía sobre tipos especiales de bienes.....	537
3.4.	Cobertura de la garantía	539
4.	Eficacia frente a terceros. Registro	540
4.1.	Reglas generales de oponibilidad.....	540
4.2.	Posesión del bien o control del derecho por el acreedor	540
4.3.	Registro	541
5.	Prioridad.....	545
6.	Fase de seguridad.....	546
7.	Terminación.....	549
8.	Ejecución de la garantía.....	550
CAPÍTULO 19. Libro X. Trusts		555
1.	Introducción.....	555
2.	Ámbito de aplicación de la regulación del DCFR y carácter de sus normas.....	561
3.	Concepto de <i>trust</i>	564
4.	Elementos personales («partes») del <i>trust</i>	565
4.1.	Constituyente	566
4.2.	Fiduciario.....	567
4.3.	Beneficiario.....	568
4.4.	Auxiliar del <i>trust</i> y otros	570
5.	Constitución del <i>trust</i>	571
6.	Fondo del <i>trust</i> (o patrimonio fiduciario).....	572
7.	Términos del <i>trust</i>	573
8.	Posición jurídica del fiduciario («trustee»)	575
9.	Incumplimiento de las obligaciones del fiduciario	578
10.	Extinción y modificación del <i>trust</i> y transmisión del derecho al beneficio.	579
11.	Relaciones con terceros.....	581