

TABLA
de
CONTENIDO

Presentación 7
 Abreviaturas 19

21

**CAPITULO I: EL CONTRATO: DEFINICIÓN,
 REQUISITOS Y FORMACIÓN**

I. Generalidades 21
 II. Definición del contrato 23
 1. El contrato en el *civil law* 23
 2. El *contract* en el *common law* 27
 3. Ideas y aproximaciones contractuales 29
 3.1. Teorías prescriptivas, descriptivas e interpretativas 29
 3.2. Ideas normativas y aproximación positiva 29
 3.3. Teoría relacional del contrato 32
 3.4. Enfoque consecuencialista y enfoque deontológico 35
 4. El contrato 40
 5. El contrato de acuerdo con el Código Civil 47
 III. Requisitos de validez del contrato y el consentimiento 52
 1. Apuntes preliminares 52
 2. Requisitos de validez del contrato 53
 2.1. La declaración de voluntad 53
 2.2. Plena capacidad de ejercicio, salvo restricciones contempladas en la ley 56
 2.3. Licitud y posibilidad del objeto 60
 2.4. Fin lícito 68
 2.5. Observancia de la forma prescrita bajo sanción de nulidad 75
 IV. El consentimiento como mecanismo de creación, modificación, regulación y extinción del contrato 84
 1. Apuntes preliminares 84
 2. Análisis de los artículos del Código Civil en materia del consentimiento (art. 1373-1390) 89

V.	Análisis de algunas jurisprudencias en materia contractual.....	136
1.	La caducidad del contrato preparatorio, a la luz de la Casación N.º 4649-2017- Cusco.....	136
1.1.	Análisis preliminar	136
1.2.	La caducidad	137
1.3.	El contrato preparatorio	138
1.4.	Modalidades de los contratos preparatorios	140
2.	El Principio de la vinculatoriedad a la luz de la Casación N.º 3447-2017-Lima	143
2.1.	Análisis preliminar	143
2.2.	La vinculatoriedad	145
2.3.	La obligación de dar.....	146
2.4.	Conclusiones.....	146
VI.	Anexos.....	147

163

CAPÍTULO II: EL CONTRATO EN LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA DEL ESTADO: AUTONOMÍA PRIVADA E INTANGIBILIDAD

I.	Generalidades	163
II.	Estado de Derecho, Estado Social de Derecho y Estado Constitucional de derecho.....	164
1.	El Estado de derecho	164
2.	El Estado social de derecho	167
3.	El Estado constitucional de derecho	169
4.	Análisis del contrato desde el punto de vista de todos los modelos de estado señalados líneas arriba.....	173
III.	La autonomía de la voluntad o la autonomía privada.....	191
1.	Teorías.....	191
2.	Alcances de la autonomía privada.....	192
3.	Diferencias entre el negocio jurídico y el acto jurídico.....	193
3.1.	Se tiene la idea de que, el acto jurídico es de alcance amplio y el negocio jurídico es de alcance restringido	193
3.2.	El acto jurídico tiene origen legal y el negocio jurídico tiene origen voluntario	194
3.3.	El acto jurídico puede ser lícito e ilícito y el negocio jurídico es siempre lícito.....	195
3.4.	El negocio jurídico responde a la tendencia privatista y el acto jurídico es parte de la tendencia publicista	196
3.5.	Conclusión	196
4.	La libertad de contratación.	197
5.	La intangibilidad de los contratos.....	205

6.	Posturas disidentes sobre el artículo 62 de la constitución, desmintiendo las disidencias.....	211
IV.	La libertad de contratación en las contrataciones del Estado: comentario a la sentencia del tribunal constitucional respecto a la sentencia del Expediente N.º 03150-2017-PA/TC – pleno sentencia 1087/2020.....	223
1.	Generalidades.....	223
2.	Transcripción de los fundamentos relevantes.....	224
3.	La libertad de contratación en materia de contrataciones del Estado.....	228
4.	El artículo 62 de la Constitución Política.....	232
5.	El artículo 76 de la Constitución Política del Estado.....	234
V.	Anexo.....	234

255

CAPÍTULO III: APUNTES PRÁCTICOS DE LA NULIDAD Y DE LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO

I.	Nulidad del contrato.....	256
1.	Generalidades.....	256
2.	Concepto de nulidad del contrato y nuevos alcances.....	258
2.1.	Concepto.....	258
2.2.	Nuevos alcances sobre la nulidad de acto jurídico según las apreciaciones de la corte suprema en la Casación N.º 2176-2017-Ventanilla, publicada en el diario oficial <i>El Peruano</i> , 7 de mayo del 2021, sobre la nulidad del contrato.....	266
3.	Causales de nulidad del contrato.....	270
3.1.	Cuando falta la manifestación de voluntad del agente.....	270
3.2.	Cuando su objeto es física o jurídicamente imposible o cuando sea indeterminable.....	272
3.3.	Cuando su fin sea ilícito.....	277
3.4.	Cuando adolezca de simulación absoluta.....	282
3.5.	Cuando no revista la forma prescrita bajo sanción de nulidad.....	289
3.6.	Cuando la ley lo declara nulo.....	291
3.7.	En el caso del artículo V del Título Preliminar, salvo que la ley establezca sanción diversa.....	292
4.	Trascendencia jurisprudencial sobre la congruencia de la causal invocada en la demanda y que debe ser respetada para emitir una sentencia: análisis jurisprudencial de la Casación N.º 2546-2017-Lima Norte publicada en el diario oficial <i>El Peruano</i> el 14 de enero del 2021.....	294

4.1.	Generalidades.....	294
4.2.	La demanda, la sentencia y la sentencia de vista.....	295
4.3.	Un recuento de los votos para la emisión de la casación.....	297
4.4.	Las razones por las que la sala civil transitoria de la corte suprema en mayoría ha declarado fundado el recurso de casación.....	297
4.5.	Las razones por las que en minoría los vocales votaron para que se declare infundado el recurso de casación.....	301
4.6.	El principio de <i>iura novit curia</i> y el principio de congruencia.....	306
4.7.	Conclusiones.....	313
5.	Breve comentario del IX Pleno Casatorio respecto a la nulidad de oficio del contrato.....	315
II.	Resolución del contrato.....	318
1.	Premisa.....	318
2.	Alcances o ámbito de la resolución del contrato.....	320
3.	Definición de la resolución del contrato.....	325
4.	Incumplimiento esencial y lo que dice el IX Pleno Casatorio Civil y lo que dijo el IV Pleno Casatorio Civil.....	335
5.	Otras apreciaciones en torno al concepto de resolución del contrato.....	349
6.	Formas de ejercicio de la resolución contractual.....	353
6.1.	Resolución judicial o arbitral.....	353
6.2.	Resolución extrajudicial.....	361
6.3.	Resolución automática.....	370
6.4.	Resolución por razón de la excesiva onerosidad de la prestación.....	372
6.5.	Resolución del contrato por razón del saneamiento por vicios ocultos.....	380
7.	La irretroactividad como regla y la retroactividad como excepción de la resolución del contrato.....	382
7.1.	Las restituciones de las prestaciones ejecutadas como expresión de la irretroactividad de la resolución del contrato.....	393

397

CAPÍTULO IV: LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO EN LAS CONTRATACIONES DEL ESTADO: UNA MIRADA HACIA SU RAÍZ PARA SU APLICACIÓN

I.	Consideraciones legales y reglamentarias.....	397
II.	Consideraciones generales.....	401

III.	Esbozo general de la resolución contractual en materia de contrataciones del Estado.....	402
IV.	Causales de la resolución del contrato en las contrataciones del Estado.....	404
1.	Análisis de las causales de la resolución del contrato en las contrataciones del Estado.....	406
1.1.	Causales de resolución imputables al contratista....	406
1.2.	Causales imputables a la entidad	423
1.3.	Causales no imputables a las partes	446
V.	Resolución versus nulidad del contrato o resoluciones cruzadas.....	454
1.	Resolución del contrato versus nulidad del contrato	454
1.1.	Nulidad del contrato.....	455
1.2.	La resolución del contrato	461
1.3.	Prevalencia de la nulidad sobre la resolución del contrato	463
2.	Resolución versus resolución o resoluciones cruzadas	470
2.1.	Criterios para la solución de las resoluciones cruzadas.....	471
3.	Procedimiento de resolución de contrato	474
4.	Resolución parcial y resolución total	476
5.	Efectos legales de la resolución del contrato	478
6.	Otros supuestos de resolución de contrato en las contrataciones del estado e incorporación de numerales a normas que regulan la resolución del contrato a raíz de la modificatoria del reglamento de la ley de contrataciones del estado aprobado mediante Decreto Supremo N.° 162-2021-EF.....	479
7.	Incorporación de nuevas reglas sobre la resolución del contrato.....	481

483

CAPÍTULO V: INTRODUCCIÓN A LA RESPONSABILIDAD CIVIL CONTRACTUAL Y PRECONTRACTUAL

I.	Generalidades	484
II.	Hechos jurídicos, actos jurídicos y negocios jurídicos	484
III.	La responsabilidad civil desde una perspectiva social y económica	488
1.	La responsabilidad civil y el principio solidarístico	488
2.	La responsabilidad civil y la eficiencia económica.....	490
IV.	Sistemas de responsabilidad civil: objetiva, subjetiva y la <i>strict liability</i>	497
1.	Responsabilidad civil objetiva	497

2.	Responsabilidad civil de la <i>strict liability</i>	498
3.	Responsabilidad civil subjetiva	498
V.	Elementos de la responsabilidad civil	504
1.	La imputabilidad	505
2.	La antijuricidad	507
3.	El daño	507
4.	La relación o nexo de causalidad	510
4.1.	Teoría de la equivalencia de condiciones (<i>conditio sine qua nom</i>)	510
4.2.	Teoría de la causa próxima	511
4.3.	Teoría de la causa adecuada	512
4.4.	Fractura del nexo causal	512
5.	El factor de atribución	512
VI.	La responsabilidad civil precontractual	514
1.	Generalidades	514
2.	Naturaleza de la responsabilidad precontractual	515
3.	La buena fe en la responsabilidad civil precontractual	516
VII.	¿Responsabilidad civil contractual o por inejecución de obligaciones?	517
VIII.	Análisis de jurisprudencias recientes en relación a la responsabilidad civil contractual	518
1.	Comentario sobre la Casación N.° 5530-2017-Sullana, publicada en el diario Oficial <i>El Peruano</i> el 5 de febrero del 2021: ¿la información negativa en las centrales de riesgo no constituye el único motivo para no acceder a un crédito, no correspondiendo, por lo tanto, al pago de la indemnización de daño emergente y lucro cesante?	518
1.1.	Comentario inicial	518
1.2.	El daño emergente y el lucro cesante	520
1.3.	¿Por qué no se aplicó el artículo 1332 del Código Civil que proclama la valorización equitativa del resarcimiento?	522
2.	Comentario sobre la Casación N.° 2718-2017-Moquegua, publicada en el diario oficial <i>El Peruano</i> : A propósito de la norma aplicable para determinar la responsabilidad con- tractual solidaria cuando son varios los demandados y el valor probatorio que tiene un informe de control de la Contraloría General de la República	523
2.1.	Análisis inicial	523
2.2.	La Ley aplicable para la determinación de la res- ponsabilidad civil contractual solidaria en mé- rito de las acciones de control realizadas por la Contraloría General de la República	525
2.3.	Conclusiones	528

3.	Comentario sobre la Casación N.° 5968-2017-Cusco: cuando la Corte considera la diligencia como falta de interés para obrar	528
3.1.	Comentario inicial.....	528
3.2.	La responsabilidad civil contractual culposa y la diligencia	530
3.3.	El interés para obrar	530
3.4.	La imposibilidad sobreviniente	531
3.5.	Conclusiones.....	533
4.	Comentarios a la Casación N.° 3407-2017-Lima: cuando el residente médico es responsable solidario; y, análisis de los elementos de la responsabilidad civil acogidos en la casación.	534
4.1.	Transcripción resumida de la casación.....	534
4.2.	Fundamentos de la casación en torno a la responsabilidad civil contractual.....	538
4.3.	Análisis de la casación	541
IX.	Anexos	548
	Bibliografía general	581