



Andrés Erbetta Mattig

La carga de la prueba  
del incumplimiento  
contractual en el  
Código Civil chileno

ediciones  
**DER**

DER EDICIONES es una Editorial Jurídica creada por un grupo de Editores de larga trayectoria.

Estamos en la búsqueda de publicaciones de innegable valor científico. Nuestra propuesta pone énfasis en una cuidada elaboración técnica, colocando nuestra experiencia al servicio de la comunidad jurídica.

Nuestro catálogo editorial está compuesto por las siguientes colecciones: Ensayos Jurídicos, Monografías, Manuales, Cuadernos Jurídicos, Coediciones, Revistas y Obras prácticas.

Invitamos a aquellos profesores, investigadores o abogados en ejercicio, que hayan escrito una tesis de maestría, monografía, ensayo, manual u otra obra de interés práctico, a publicar con nosotros.

Para mayor información, escribanos a [info@derediciones.com](mailto:info@derediciones.com) o visite nuestra página web [www.derediciones.com](http://www.derediciones.com)

## LA CARGA DE LA PRUEBA DEL INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL EN EL CÓDIGO CIVIL CHILENO

© Andrés Erbetta Mattig

2021 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 110, oficina 504, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile

[info.derediciones.com](mailto:info.derediciones.com)

[www.derediciones.com](http://www.derediciones.com)

Registro de Propiedad Intelectual N° En trámite

ISBN 978-956-6126-97-3

Primera edición, mayo de 2021 DER Ediciones Limitada

Tiraje: 300 ejemplares

Impresores: Editora e Imprenta Maval SpA

Impreso en Chile / Printed in Chile

### ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor.

El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento de la presente publicación queda expresamente prohibido.

*A Fernanda, Blanca y Francisco.*

*A mi madre.*

*A mi padre.*

*A mi abuelo Osvaldo.*

## ÍNDICE

|   |    |
|---|----|
| ABREVIATURAS.....   | XI |
| PRÓLOGO.....  | XV |
| INTRODUCCIÓN GENERAL Y ESTRUCTURA.....  | 1  |
| 1. EXPLICACIÓN.....   | 1  |
| 2. IMPORTANCIA Y JUSTIFICACIÓN DEL TEMA.....  | 9  |
| 3. ESTRUCTURA.....  | 10 |
| 4. ASPECTOS METODOLÓGICOS.....  | 14 |
| CAPÍTULO I: ASPECTOS GENERALES Y ESTADO DE LA CUES-<br>TIÓN CON RESPECTO A LA CARGA DE LA PRUEBA DEL IN-<br>CUMPLIMIENTO CONTRACTUAL..... | 19 |
| 1. CLAVES MODERNAS SOBRE EL INCUMPLIMIENTO EN LA RESPONSABILIDAD CON-<br>TRACTUAL.....  | 21 |
| 1.1. La protección del crédito en todas sus formas como exigencia insoslaya-<br>ble en el derecho contractual moderno.....                | 22 |
| 1.2. El incumplimiento como hecho generador que articula la responsabilidad<br>contractual.....   | 25 |
| 1.3. El cumplimiento y el incumplimiento como hechos jurídicos opuestos ....  | 28 |
| 2. LA CARGA DE LA PRUEBA EN GENERAL.....  | 31 |
| 2.1. La necesidad de prueba en el contexto del proceso civil.....   | 31 |
| 2.2. Carga de alegación o afirmación y carga de la prueba.....  | 34 |
| 2.3. Carga de la prueba subjetiva y objetiva.....   | 39 |
| A) Carga de la prueba subjetiva.....  | 40 |

|  |    |
|--|----|
| B) Carga de la prueba objetiva .....   | 42 |
| C) La carga de la prueba no es enteramente subjetiva u objetiva.....   | 43 |
| 2.4. Carga de la prueba y riesgo por falta de prueba.....  | 44 |
| A) La distinción entre la valoración y la carga de la prueba .....   | 44 |
| B) Ausencia total de prueba e insuficiencia probatoria.....  | 45 |
| C) El riesgo por falta de prueba.....  | 45 |
| a. El riesgo por falta de prueba en sentido amplio .....   | 47 |
| b. El riesgo por falta de prueba en sentido estricto.....  | 48 |
| 2.5. Responsabilidad contractual y carga de la prueba .....  | 51 |
| A) La responsabilidad contractual bajo el perfil de la carga de la prueba ...  | 51 |
| B) Opciones de política legislativa.....   | 52 |
| a. Acreedor solo debe observar la carga de alegación.....  | 53 |
| b. Acreedor debe probar el contrato, su contenido y el incumplimiento  | 56 |
| c. Hipótesis de distribución del riesgo por falta de prueba .....  | 56 |
| 2.6. Las presunciones y la carga de la prueba.....   | 57 |
| A) La relación entre ambas.....  | 57 |
| B) Las presunciones y la dispensa probatoria .....   | 60 |
| 3. ESTADO DE LA CUESTIÓN EN EL DERECHO CHILENO.....  | 62 |
| 3.1. Preminencia de la prueba de la culpa y del artículo 1547 inciso 3° del CC<br>como regla probatoria .....                  | 62 |
| 3.2. No se aplican en forma conjunta los artículos 1547 inciso 3° y 1698 inciso<br>1° del CC.....                              | 68 |
| 3.3. Recurso al criterio de la normalidad.....   | 70 |
| 3.4. La carga de la prueba según la clasificación de los hechos jurídicos .....  | 82 |
| 3.5. Primacía del principio de aportación de parte respecto de las reglas sus-<br>tantivas de la carga de la prueba .....      | 88 |
| A) En qué consiste este principio .....  | 88 |
| B) Distorsiones en la responsabilidad contractual.....   | 89 |
| a. Deformación del sentido y alcance del artículo 1698 inciso 1° del<br>CC en cuanto al objeto de la prueba del acreedor ..... | 90 |
| b. Alteración del riesgo por falta de prueba .....   | 93 |

|   |            |
|---|------------|
| <b>CAPÍTULO II: LA CENTRALIDAD DEL ARTÍCULO 1698 INCISO 1°<br/>DEL CÓDIGO CIVIL COMO REGLA DE DISTRIBUCIÓN PROBA-<br/>TORIA Y ASIGNACIÓN DEL RIESGO POR FALTA DE PRUEBA .....</b> | <b>101</b> |
| 1. EL INCUMPLIMIENTO Y LA CARGA DE LA PRUEBA ANTES DEL LITIGIO.....   | 103        |
| 2. ANTECEDENTES HISTÓRICOS Y CARACTERÍSTICAS DEL ARTÍCULO 1698 INCISO 1°<br>DEL CC .....  | 104        |

|   |     |
|---|-----|
| 2.1. Antecedentes históricos .....  | 108 |
| 2.2. Características .....  | 109 |
| A) Es la regla general dentro de la responsabilidad contractual.....                                | 109 |
| B) Selecciona los hechos que conforman el objeto de la prueba .....                                 | 112 |
| C) Es una regla de reenvío.....   | 116 |
| D) La carga de alegación procesal conforme al artículo 1698 inciso 1º del CC.....                   | 117 |
| E) Cargas probatorias de los contratantes conforme al artículo 1698 inciso 1º del CC .....          | 119 |
| 3. LA CARGA DE LA PRUEBA DEL CONTRATO Y DE SU CONTENIDO .....                                       | 124 |
| 3.1. La obligación contractual como un objeto ideal .....   | 124 |
| 3.2. Efectos de la acreditación del contrato y su contenido.....                                    | 127 |
| A) La obligación se considera incumplida .....  | 127 |
| B) Presunción de permanencia de la obligación contractual.....                                      | 130 |
| C) Determina el límite de la previsibilidad de los daños.....                                       | 132 |
| 3.3. Carga de la prueba, contratos y negocio jurídico.....  | 134 |
| A) Alcance de la presunción de validez del negocio jurídico .....                                   | 135 |
| B) Carga de la prueba del consentimiento.....   | 136 |
| a. Carga de la prueba y error .....   | 138 |
| b. La carga de la prueba y el dolo.....   | 139 |
| c. Carga de la prueba de la fuerza .....  | 139 |
| C) Carga de la prueba del objeto .....  | 140 |
| D) La regla del artículo 1467 del CC y la denominada presunción de causa .....                      | 141 |
| E) Carga de la prueba de la capacidad .....   | 142 |
| F) Solemnidades y formalidades.....   | 143 |
| 3.4. Normas de presunción referidas al contenido de la obligación .....                             | 145 |
| A) Los artículos 1938, 1942, 1947 inciso 3º, 1956 y 1971 del CC en el arrendamiento de cosas.....   | 146 |
| B) El artículo 1997 del CC en los contratos para la confección de una obra material.....            | 150 |
| C) El artículo 2048 del CC en la constitución de censo.....   | 151 |
| D) Los artículos 2220 y 2224 del CC en el depósito propiamente dicho ...                            | 151 |
| E) El artículo 2221 del CC en el depósito irregular .....   | 153 |
| F) El artículo 2347 del CC en la fianza.....  | 154 |
| 3.5. Carga de descripción del cumplimiento hipotético o ideal.....                                  | 155 |
| 3.6. Distribución del riesgo probatorio de la existencia de la obligación en la jurisprudencia..... | 160 |

|  |     |
|--|-----|
| A) Controversia sobre la existencia de la obligación contractual.....  | 161 |
| B) Controversia respecto al contenido de la obligación contractual .....   | 164 |
| C) Interpretación, contenido y riesgo probatorio de la obligación .....  | 169 |
| 3.7. La carga de la prueba en el juicio ejecutivo.....   | 172 |
| A) Examen de admisibilidad del título ejecutivo y carga de la prueba del acreedor .....  | 172 |
| a. Limitación a la carga probatoria del acreedor conforme al artículo 441 del CPC.....   | 172 |
| b. El título ejecutivo como medio de prueba .....  | 175 |
| B) La carga de la prueba del ejecutado.....  | 178 |
| C) Controversia respecto al cumplimiento de las obligaciones del ejecutante .....  | 180 |
| 4. OBLIGACIONES DE MEDIOS Y RESULTADO Y CARGA DE LA PRUEBA DEL INCUMPLIMIENTO .....  | 182 |
| 4.1. La cuestión en la doctrina chilena.....   | 184 |
| A) Doctrina que rechaza por completo la distinción entre obligaciones de medios y de resultado .....   | 184 |
| B) Doctrina que acepta la clasificación entre obligaciones de medios y de resultado, pero solo como criterio para fijar el contenido de la obligación del deudor, quien soporta el riesgo probatorio ..... | 185 |
| C) Doctrina que reconoce la clasificación entre obligaciones de medios y de resultado e impone al acreedor el riesgo por falta de prueba.....  | 187 |
| D) Doctrina que altera la carga de la prueba según el carácter de medios o de resultado de la obligación .....   | 188 |
| 4.2. Tendencias en la jurisprudencia reciente .....  | 190 |
| A) Las obligaciones de medios y resultado alteran la carga de la prueba de los contratantes .....  | 190 |
| B) Las obligaciones de medios y resultado no inciden en la carga de la prueba, ya que el riesgo probatorio siempre es del deudor .....   | 198 |
| a. Sentencias que rechazan esta clasificación y aplican el artículo 1968 inciso 1° .....   | 198 |
| b. Sentencias inspiradas en esta clasificación, en que el deudor soporta el riesgo por la falta de prueba .....  | 203 |
| 4.3. Nuestro punto de vista .....  | 205 |
| A) En términos probatorios, esta clasificación responde a una disputa ajena a nuestro CC .....   | 205 |
| B) Una escisión tan rígida de la obligación contractual se vuelve artificial .....   | 209 |
| 5. LA OPCIÓN DE REMEDIOS NO ALTERA LA DISTRIBUCIÓN DE LA CARGA DE LA PRUEBA DEL INCUMPLIMIENTO.....  | 213 |

|  |     |
|--|-----|
| 5.1. Cuestión previa: exigibilidad y carga de la prueba.....   | 213 |
| 5.2. La opción de remedios y su incidencia en la carga de la prueba en la doctrina y jurisprudencia .....  | 222 |
| A) La carga de la prueba del incumplimiento y la pretensión de cumplimiento .....  | 224 |
| a. Aplicación del principio general del artículo 1698 inciso 1° del CC .....   | 224 |
| b. La pretensión de cumplimiento y la hipótesis de pago aparente .....   | 228 |
| c. La pretensión de cumplimiento y la mora .....   | 231 |
| B) La carga de la prueba del incumplimiento y la resolución contractual .....  | 233 |
| a. La cuestión en la doctrina nacional .....   | 233 |
| b. La cuestión en la jurisprudencia .....  | 234 |
| c. Resolución, mora y carga de la prueba.....  | 238 |
| d. Mi opinión .....  | 241 |
| C) La carga de la prueba del incumplimiento y la indemnización de perjuicios .....   | 245 |
| a. Divergencias en la doctrina .....   | 245 |
| b. La cuestión en la jurisprudencia .....  | 246 |
| i. Sentencias que han resuelto que la carga y riesgo probatorios corresponden al acreedor.....   | 246 |
| ii. Sentencias en las que el riesgo por la falta de prueba recae en el deudor.....   | 250 |
| 5.3. Conclusión: aplicación plena del artículo 1698 inciso 1° del CC, sin importar la opción del acreedor .....  | 252 |
| 6. LA CARGA DE LA PRUEBA DEL PAGO Y SUS EXCEPCIONES.....   | 252 |
| 6.1. Significado de la carga probatoria del modo de extinguir .....  | 252 |
| 6.2. Dispensa del riesgo por la falta de prueba del pago .....   | 254 |
| A) El descargo de la prueba del pago con las excepciones de incumplimiento y cumplimiento imperfecto .....   | 254 |
| a. Doctrina tradicional .....  | 256 |
| i. Quien pide el cumplimiento, debe probar que cumplió o estuvo llano a cumplir.....   | 256 |
| ii. El demandante debe probar que cumplió o estuvo llano solo con la oposición de la <i>exceptio</i> .....   | 256 |
| b. Discusión contemporánea: distinción entre <i>exceptio non adimpleti contractus</i> y <i>exceptio non rite adimpleti contractus</i> .....  | 259 |
| c. En mi opinión, en lo que refiere a la prueba, la <i>exceptio non adimpleti contractus</i> y la <i>exceptio non rite contractus</i> constituyen supuestos en los que el deudor se libera del riesgo por la falta de prueba del pago..... | 261 |



|  |     |
|--|-----|
| B) El acreedor soporta el riesgo probatorio cuando impide o dificulta la prueba del deudor .....         | 267 |
| a. Explicación .....   | 267 |
| b. Jurisprudencia que acoge este criterio .....  | 269 |
| i. Plantación de fruta defectuosa, que el acreedor arranca antes de someterla a la prueba de rigor ..... | 269 |
| ii. Vehículo que el comprador repara con un tercero después de la compra .....                           | 270 |
| iii. Paciente que acude a otro médico después de la intervención defectuosa .....                        | 272 |
| C) Cumplimiento defectuoso y riesgo por falta de prueba .....  | 273 |

CAPÍTULO III: SUPUESTOS EN QUE EL ACREEDOR SOPORTA EL RIESGO POR LA INSUFICIENCIA PROBATORIA DEL INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL EN EL CÓDIGO CIVIL CHILENO..... 279

|   |     |
|---|-----|
| 1. EL RECIBO Y LAS PRESUNCIONES DE PAGO: ACEPTACIÓN EXPRESA DE LA PRESTACIÓN .....  | 281 |
| 1.1. Antecedentes históricos sobre la prueba del pago .....   | 282 |
| 1.2. Los medios de prueba para acreditar el pago .....  | 284 |
| 1.3. Del recibo o carta de pago .....   | 284 |
| A) Aspectos generales .....   | 284 |
| B) El recibo o carta de pago y la carga de la prueba del incumplimiento .....   | 287 |
| C) El recibo o carta de pago en el articulado del CC .....  | 288 |
| a. Artículo 1570 del CC: la carta de pago en los pagos periódicos .....   | 288 |
| b. Artículo 1595 inciso 2° del CC: el recibo y la imputación del pago .....   | 292 |
| c. Artículo 2209 del CC: recibo, contrato de mutuo e imputación de pagos .....  | 295 |
| D) ¿Puede el deudor exigir el recibo o carta de pago? .....   | 295 |
| E) El riesgo por la falta de prueba del incumplimiento cuando media un recibo o carta de pago .....   | 302 |
| 2. LA ACEPTACIÓN DE LA PRESTACIÓN COMO PRINCIPIO DE PRUEBA DE CUMPLIMIENTO CONFORME. EL § 363 DEL BGB EN LA BASE DE NUESTRA PROPUESTA ..... | 308 |
| 2.1. Por qué es interesante la hipótesis legislativa del § 363 del BGB .....  | 308 |
| A) El contexto normativo de la aceptación de la prestación .....  | 310 |
| a. El § 362 del BGB y la carga de la prueba del cumplimiento .....  | 310 |
| b. El § 364 del BGB y la <i>datio in solutum</i> .....  | 313 |
| B) El § 363 del BGB y la carga de la prueba del incumplimiento .....  | 315 |
| C) La opinión de la doctrina alemana más tradicional .....  | 316 |

|  |     |
|--|-----|
| 2.2. Recepción en el CC de la aceptación de la prestación como principio de prueba de cumplimiento conforme .....            | 320 |
| A) Argumentos de orden normativo al interior del CC .....  | 320 |
| B) La aceptación de la prestación en la jurisprudencia chilena: algunos criterios .....                                      | 324 |
| a. La recepción de la cosa comprada y su posterior enajenación permiten inferir que el vendedor cumplió .....                | 325 |
| b. Conocimiento y conformidad con la cosa arrendada .....  | 326 |
| c. La recepción de la cosa entregada en comodato sin protesta sobre su estado .....  | 328 |
| d. Uso prolongado del inmueble entregado en arrendamiento .....  | 329 |
| e. El encargo del servicio de soporte permite inferir que la página web se implementó .....                                  | 330 |
| f. El uso prolongado del vehículo después de la revisión técnica impide constatar el incumplimiento .....                    | 332 |
| g. El efecto liberatorio/probatorio de la recepción de la obra material ejecutada a falta de prueba del incumplimiento ..... | 334 |
| h. La aplicación práctica del contrato y el pago de los servicios como prueba del cumplimiento .....                         | 336 |
| i. Supuesto en que el acreedor no puede escrutar la regularidad de la prestación .....                                       | 344 |
| j. La aceptación de la prestación opera de un modo restrictivo .....   | 347 |
| 3. LA CARGA DE LA PRUEBA DEL INCUMPLIMIENTO EN LAS OBLIGACIONES NEGATIVAS .....  | 349 |
| 3.1. En apariencia, el CC no contempla una regulación especial de la carga de la prueba .....                                | 349 |
| 3.2. Bases conceptuales de la obligación negativa .....  | 349 |
| 3.3. El cumplimiento e incumplimiento de las obligaciones negativas .....  | 351 |
| 3.4. Soporte normativo de la carga de la prueba del incumplimiento de la obligación negativa .....                           | 352 |
| A) La cuestión en la doctrina nacional .....   | 353 |
| B) Notas de derecho comparado .....  | 356 |
| a. La cuestión en el CCFra .....   | 356 |
| b. El antiguo artículo 1214 del CCEsp .....  | 358 |
| c. El derecho argentino .....  | 359 |
| C) Análisis de estos argumentos de cara al derecho chileno .....   | 361 |
| D) Mi opinión .....  | 363 |
| a. La naturaleza jurídica del cumplimiento y la presunción de permanencia de la obligación negativa .....                    | 363 |
| b. La regulación de los efectos del incumplimiento en el artículo 1555 del CC y su incidencia en la carga de la prueba ..... | 364 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 4.   | CLÁUSULA DE PAGO DEL PRECIO EN LA COMPRAVENTA (ART. 1876 INC. 2º DEL CC).....             | 370 |
| 4.1. | Exposición del problema .....   | 370 |
| 4.2. | Opinión de la doctrina.....   | 371 |
| 4.3. | La cuestión en los fallos.....  | 372 |
| 4.4. | Mi opinión.....   | 375 |
| 5.   | LA RECEPCIÓN DE LA OBRA EN EL CONTRATO DE CONFECCIÓN DE OBRA MATERIAL.....                | 378 |
| 5.1. | La verificación y la recepción de la obra .....   | 378 |
| 5.2. | Efectos de la recepción de la obra en la carga de la prueba.....                          | 380 |
| A)   | Alegación de incumplimiento antes de la recepción de la obra .....                        | 381 |
| B)   | Carga de la prueba y rechazo de la obra al momento de la recepción...                     | 382 |
| C)   | Alegación de incumplimiento después de recibir la obra a conformidad                      | 384 |
| 5.3. | Acogida de nuestro planteamiento en la jurisprudencia .....                               | 386 |
| 6.   | CARGA DE LA PRUEBA Y VICIOS REDHIBITORIOS EN LA COMPRAVENTA .....                         | 389 |
| 6.1. | Antecedentes históricos y tendencia actual sobre la materia.....                          | 389 |
| 6.2. | Carga de la prueba y vicios redhibitorios en la compraventa .....                         | 393 |
| A)   | Opinión de Alessandri .....   | 394 |
| B)   | Opinión de Fuentes.....   | 399 |
| C)   | Opinión de Oviedo .....   | 400 |
| D)   | Opinión de Larroucau.....   | 401 |
| 6.3. | La cuestión en la jurisprudencia .....  | 403 |
| 6.4. | Mi punto de vista .....   | 406 |
| A)   | El incumplimiento contractual y los vicios redhibitorios.....                             | 406 |
| B)   | El reparto de la carga de la prueba en los vicios redhibitorios .....                     | 408 |
| C)   | Dispensa de la carga de la prueba por el rechazo de la cosa al momento de la entrega..... | 412 |

#### CAPÍTULO IV: EL INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL Y LA CARGA PROBATORIA DEL ARTÍCULO 1547 INCISO 3º DEL CÓDIGO CIVIL .....

415

|      |  |     |
|------|--|-----|
| 1.   | EL ARTÍCULO 1547 INCISO 3º DEL CC FRENTE AL DESPLAZAMIENTO DE LA CULPA COMO FUNDAMENTO DE LA RESPONSABILIDAD INDEMNIZATORIA..... | 417 |
| 2.   | LA CARGA PROBATORIA DEL ARTÍCULO 1547 INCISO 3º DEL CC.....  | 419 |
| 2.1. | Antecedentes de esta disposición.....  | 419 |
| 2.2. | Notas diferenciadoras con el artículo 1698 inciso 1º del CC.....   | 420 |
| A)   | Tiene un ámbito de aplicación más restringido .....  | 420 |
| B)   | En cuanto al objeto de la prueba, es una regla más especial que el artículo 1698 inciso 1º del CC.....                           | 423 |

|  |     |
|--|-----|
| C) El artículo 1547 inciso 3° del CC es una regla que asigna la carga probatoria entre los contratantes.....   | 424 |
| 3. EL ARTÍCULO 1547 INCISO 3° DEL CC ENTENDIDO COMO UNA PRESUNCIÓN DE CULPA EN LA INDEMNIZACIÓN DE PERJUICIOS.....                                   | 425 |
| 3.1. Los factores de atribución de la responsabilidad.....   | 425 |
| A) Factores subjetivos y objetivos.....  | 425 |
| B) La tesis subjetiva es la que predomina en Chile.....  | 426 |
| C) La cuestión en otros ordenamientos jurídicos.....   | 428 |
| 3.2. Orientaciones de la doctrina respecto al artículo 1547 inciso 3° del CC, la carga de la prueba del incumplimiento y la presunción de culpa..... | 432 |
| A) Basta acreditar la obligación para que la culpa se presuma.....   | 433 |
| a. Planteamiento de Alessandri.....  | 433 |
| b. Comentarios a esta doctrina.....  | 436 |
| i. En cuanto a la equiparación entre incumplimiento y culpa.....   | 437 |
| ii. La diligencia no es una eximente de responsabilidad.....   | 439 |
| iii. El supuesto de hecho de las cargas probatorias de los artículos 1547 inciso 3° y 1671 del CC es distinto.....                                   | 441 |
| B) El acreedor debe acreditar la obligación y el incumplimiento, lo que hace presumir la culpa.....  | 448 |
| a. Planteamiento.....  | 448 |
| i. La presunción de culpa opera después que el acreedor acredita el incumplimiento.....  | 448 |
| ii. La presunción de culpa depende del incumplimiento que constituye su antecedente.....   | 450 |
| b. Observaciones críticas.....   | 454 |
| i. El incumplimiento en obligaciones de hacer diligente no se puede derrotar probando la diligencia.....   | 454 |
| ii. La carga de la prueba en el juicio de imputación no depende de la obligación que la antecede.....  | 457 |
| iii. La presunción de culpa del artículo 1547 inciso 3° de CC se vuelve irrelevante.....   | 460 |
| iv. El artículo 2158 no es un obstáculo para aplicar los artículos 1698 inciso 1° y 1547 inciso 3° del CC en la responsabilidad profesional.....     | 463 |
| v. Respecto a los paliativos probatorios.....  | 472 |
| 4. EL CAMINO HACIA LA OBJETIVACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL Y LA CARGA DE LA PRUEBA.....  | 475 |
| 4.1. Nociones de derecho comparado.....  | 475 |
| 4.2. Panorama en el derecho chileno.....   | 479 |
| A) El incumplimiento es objetivo solo en cuanto a la prestación incumplida.....  | 479 |

|  |     |
|--|-----|
| B) Teoría del régimen dual de responsabilidad, si la obligación es de medios o de resultado .....                                    | 482 |
| C) Responsabilidad objetiva en la prestación incumplida y el juicio de imputación .....  | 488 |
| 5. NUESTRA PROPUESTA PARA FIJAR EL SENTIDO Y ALCANCE DE LA CARGA PROBATORIA DEL ARTÍCULO 1547 INCISO 3º DEL CC.....                  | 493 |
| 5.1. La diligencia y la culpa como objeto de la prueba. Sus funciones .....  | 493 |
| A) La diligencia como mecanismo integrador de la obligación .....  | 494 |
| B) La culpa como expresión del incumplimiento en las obligaciones integradas por un hacer diligente.....                             | 502 |
| C) La culpa como factor de perpetuación.....   | 507 |
| 5.2. La objetividad del incumplimiento y la carga probatoria del artículo 1547 inciso 3º del CC .....                                | 510 |
| 5.3. Incidencia de la culpa en la carga de la prueba en materia contractual .....  | 514 |
| 5.4. ¿Es necesaria la regla del artículo 1547 inciso 3º del CC?.....   | 518 |
| 5.5. Un caso particular: la carga de la prueba y la asimilación al dolo de la culpa grave.....                                       | 520 |
| A) La culpa contractual se presume, lo que incluye a la culpa lata. El dolo siempre hay que probarlo .....                           | 521 |
| B) La culpa lata, al igual que el dolo, debe probarse .....  | 523 |
| C) Nuestra opinión .....   | 524 |
| 5.6. <i>Aestimatio rei, id quod interest</i> y carga de la prueba .....  | 527 |
| A) La imposibilidad de cumplimiento y sus efectos .....  | 527 |
| B) Defensa de la distinción desde el punto de vista de las exigencias probatorias que pesan sobre el acreedor .....                  | 533 |
| C) La carga y el riesgo por la falta de prueba respecto a la imposibilidad sobrevenida que da lugar a la <i>aestimatio rei</i> ..... | 536 |
| CONCLUSIONES.....  | 541 |
| 1. RESPECTO A LA REGULACIÓN GENERAL DE LA CARGA DE LA PRUEBA DEL INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL .....                                    | 541 |
| 2. RESPECTO A LOS SUPUESTOS EN QUE EL RIESGO POR LA FALTA DE PRUEBA DEL INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL CORRESPONDE AL ACREEDOR.....      | 543 |
| 3. RESPECTO AL SENTIDO Y ALCANCE DEL ARTÍCULO 1547 INCISO 3º DEL CÓDIGO CIVIL.....   | 544 |
| BIBLIOGRAFÍA .....   | 547 |
| DOCTRINA .....   | 547 |
| JURISPRUDENCIA CITADA .....  | 600 |