

GABRIEL H. FERNÁNDEZ FERNÁNDEZ

Profesor Agregado de Derecho Privado II (Obligaciones) y
Derecho Privado III (Contratos)

Facultad de Derecho - Universidad de la República
Montevideo - Uruguay

Doctor (PhD) en Ciencias Jurídicas por la UCA

INTRODUCCIÓN al estudio de
La Responsabilidad Civil

La Responsabilidad Contractual

editorial
IB de f
Montevideo - Buenos Aires

2025

Julio César Faira - Editor

ÍNDICE

PRÓLOGO	XVII
---------------	------

PRIMERA PARTE INTRODUCCIÓN

Capítulo I

LA RESPONSABILIDAD CIVIL Y LOS DEBERES JURÍDICOS

1. Planteo previo	3
2. Las normas prescriptivas. Las normas de obligación ..	4
3. Los deberes jurídicos	14
4. Responsabilidad y sanción.....	23
4.1. Planteo preliminar	23
4.2. Noción de sanción	24
4.3. Noción de responsabilidad	27
5. Conclusiones	29

Capítulo II

ANTECEDENTES HISTÓRICOS. LOS DOS ÓRDENES DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL

1. El advenimiento del Código de Napoleón y sus consecuencias. La tesis clásica monista de la responsabilidad civil	31
2. El surgimiento de la doctrina dualista. La tesis de Sainctelette	34
3. La reacción contra el dualismo. La tesis de Lefebvre ...	36
4. El estado actual de la cuestión	38
5. Importancia de la distinción. Las diferencias de régimen jurídico	41

SEGUNDA PARTE
RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL

Capítulo III

EL INCUMPLIMIENTO

1. La construcción del concepto de incumplimiento	47
2. El incumplimiento convencional	58
3. Exigibilidad y cumplimiento	61
3.1. Introducción	61
3.2. Obligaciones bajo condición suspensiva	62
3.3. Obligaciones con plazo convencional suspensivo	63
3.4. Obligaciones sin plazo convencional: plazo judicial (art. 1333 Cód. Civil) y plazo legal (art. 1440 Cód. Civil).....	68
4. El incumplimiento como fuente de obligaciones y la unidad conceptual de la noción de relación obligacional	69
4.1. El incumplimiento es fuente de obligaciones	70
4.2. El incumplimiento no es fuente de obligaciones ..	73
4.3. Conclusiones	76

Capítulo IV

MODALIDADES DEL INCUMPLIMIENTO:

EL INCUMPLIMIENTO TEMPORAL

1. Retardo y mora	77
2. Concepto de mora: se identifica con el incumplimiento temporal.....	81
3. Concepto de mora: no se identifica con el incumplimiento temporal. Comienzo del estado de mora.....	84
4. Situaciones excluidas de la mora	88
4.1. Incumplimiento definitivo	88
4.2. Obligaciones de no hacer	90
4.3. Responsabilidad extracontractual	91
5. Presupuestos de la mora.....	92
5.1. Certidumbre del crédito	92
5.2. Liquidez del crédito	92
5.3. Exigibilidad del crédito	94

6. La constitución en mora	95
6.1. Mora por interpelación	96
6.2. Mora por vencimiento del plazo	106
7. Efectos de la mora	111
7.1. Comienza el incumplimiento temporal o el incumplimiento temporal es un presupuesto de la mora	111
7.2. Daños y perjuicios moratorios	112
7.3. La incidencia de la mora en la imposibilidad de pago (inversión de los riesgos).....	113
7.4. La mora como presupuesto de reclamación de la cláusula penal.....	116
7.5. La mora como presupuesto de reclamación de la resolución del contrato	117
7.6. La mora como hecho interruptivo de la prescripción	117
8. Cese y purga de la mora	118
8.1. Cese de la mora	118
8.2. Purga de la mora.....	119
9. Plazo de gracia y efectos de la mora	123

Capítulo V

LA REDUCCIÓN DEL ÁMBITO DE
APLICACIÓN MATERIAL DE LA MORA

1. La exclusión de la mora en la postura de Carnelli...	127
2. No se requiere la mora para pedir la resolución del contrato, aun cuando la prestación sea posible. Su crítica	128
2.1. Doctrina de Carnelli	128
2.2. Crítica de Gamarra	133
3. No se requiere la mora para pedir la ejecución forzada específica. Los cuestionamientos a esta postura	136
3.1. Doctrina de Carnelli	136
3.2. Cuestionamientos a la tesis expuesta	138
4. No se requiere la mora para pedir la ejecución forzada por equivalente. La crítica de Gamarra	139
4.1. Posición de Carnelli	139
4.2. Crítica de Gamarra	141
5. Resumen de la posición de Carnelli	143
6. Conclusiones	144

Capítulo VI

OTRAS MODALIDADES DEL INCUMPLIMIENTO: INCUMPLIMIENTO DEFINITIVO Y CUMPLIMIENTO INEXACTO

1. El incumplimiento definitivo	149
1.1. Concepto	149
1.2. Los remedios del incumplimiento definitivo	151
2. El cumplimiento inexacto	153
2.1. Principio de exactitud. Prestación e interés del acreedor	154
2.2. Concepto de cumplimiento inexacto.....	158
2.3. El problema de la falta de calidad en la compraventa	160
2.4. El saneamiento por vicios ocultos en el arrendamiento de cosas	162
2.5. Particularidades del régimen jurídico del cumplimiento parcial	164
2.6. Cumplimiento inexacto en la ley de relaciones de consumo.....	166

Capítulo VII

CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN DEL INCUMPLIMIENTO

1. Planteo previo.....	169
2. Ejercicio de un derecho.....	170
3. Estado de necesidad	174
4. Consentimiento del acreedor	176
5. Asunción de riesgos o peligros	177
6. Excepción de contrato no cumplido (<i>exceptio non adimpleti contractus</i>)	178
6.1. Concepto y fundamentos del instituto	178
6.2. Presupuestos.....	180
6.3. Contradefensa del reclamante.....	181
6.4. <i>Exceptio non rite adimpleti contractus</i>	182
6.5. Efectos	182
7. Derecho de suspender preventivamente la prestación	182
8. Derecho de retención	184
8.1. Concepto	184

8.2. Consagraciones legales del derecho de retención ..	185
8.3. Presupuestos y caracteres del ejercicio del derecho de retención	186
8.4. Ejercicio y cese	188
9. Mora del acreedor	188
9.1. Concepto	188
9.2. Oblación y consignación	189
9.3. Mora del acreedor según el objeto de la prestación	189
9.4. Efectos de la mora del acreedor.....	191
9.5. Juicio ordinario declarativo de bien, hecha la oblación y consignación.....	191

Capítulo VIII

IMPUTABILIDAD DEL INCUMPLIMIENTO,
CAUSA EXTRAÑA NO IMPUTABLE Y
TEORÍA DE LOS RIESGOS

1. La imputabilidad del incumplimiento.....	193
1.1. Ubicación del tema a examen.....	193
1.2. Concepto	194
1.3. El incumplimiento según la imputabilidad del deudor: voluntario y fortuito.....	199
2. La causa extraña no imputable.....	201
2.1. Causa extraña	201
2.2. Evento imprevisible e irresistible para el deudor	202
2.3. La imposibilidad debe ser absoluta y objetiva...	204
2.4. ¿La causa debe ser extraña e inimputable?.....	206
3. Las especies de causas no imputables	208
3.1. Caso fortuito y fuerza mayor	209
3.2. Hecho de un tercero	211
3.3. Culpa del acreedor	212
3.4. Vicio de la cosa.....	213
4. La causa extraña en las obligaciones de medios y de resultado.....	213
4.1. Distribución de la carga de la prueba	213
4.2. La prueba de la causa extraña debe ser positiva y estar concretamente individualizada	215
4.3. La causa extraña desconocida y la causa extraña probable.....	216

5. Imputación al deudor por hecho de su auxiliar	217
5.1. Las tesis en pugna.....	217
5.2. Concepto de auxiliar	220
5.3. Acción de regreso	221
5.4. Exoneración	222
6. Teoría de los riesgos	223
6.1. Concepto	223
6.2. Ámbito de aplicación material de la teoría de los riesgos: contratos alcanzados.....	224
6.3. Momento en que se aprecian los riesgos.....	226
6.4. Régimen jurídico de los riesgos en el derecho positivo uruguayo. Sus críticas	226

Capítulo IX

CULPA Y RESPONSABILIDAD OBJETIVA

1. Responsabilidad subjetiva y objetiva	229
2. Culpabilidad. Concepto de culpa	233
3. Importancia de la culpa en la responsabilidad contractual.....	236
3.1. En las obligaciones de medios	236
3.2. Situaciones en las que rige el sistema general pues la culpa previa impide la exoneración.....	236
3.3. Situaciones de responsabilidad subjetiva en contratos típicos.....	237
3.4. Incidencia de la culpa grave en la atenuación de la responsabilidad del deudor en ciertos contratos nominados	245
3.5. Situaciones de agravamiento del régimen de la culpa.....	245
3.6. Otras funciones de la culpa	246
4. Régimen jurídico del dolo.....	247
4.1. Concepto de dolo contractual.....	247
4.2. Régimen jurídico en caso de dolo: los daños imprevisibles	249

Capítulo X

NEXO CAUSAL Y DAÑO RESARCIBLE

1. Planteo preliminar.....	251
2. Concepto y funciones del daño.....	251

3. Tipos de daño: daño emergente, lucro cesante, pérdida de chance	255
4. Liquidación legal, convencional y judicial del daño. Daño patrimonial y daño no patrimonial	259
5. La liquidación legal.....	260
5.1. La extensión del daño: el nexo causal	260
5.2. El daño resarcible en las deudas no dinerarias	262
5.3. El daño resarcible en las obligaciones dinerarias o pecuniarias	272
6. La actualización dispuesta por el DL 14.500	281
6.1. El valorismo	281
6.2. Análisis de los dos sistemas de estabilización monetaria: convencional y legal.....	282
6.3. El DL 14.500: ¿liquidación del perjuicio moratorio o corrección monetaria?	284
6.4. Conclusiones	286
7. Límites al interés convencional. topes de usura	287
8. El principio de reparación integral del daño: un espejismo jurídico.....	290
9. El daño extrapatrimonial en la responsabilidad contractual.....	295

Capítulo XI

EJECUCIÓN FORZADA

1. Planteo preliminar.....	299
2. Responsabilidad personal y responsabilidad patrimonial. La ejecución forzada	300
3. El ejercicio de la opción	302
4. La ejecución forzada específica	303
4.1. Noción	303
4.2. Ejecución de obligaciones de dar (pecuniarias y deudas de valor) y de hacer	304
4.3. ¿La ejecución específica pertenece a la responsabilidad civil?	306
5. Ejecución forzada por equivalente.....	307
5.1. Noción	307
5.2. Las modalidades del daño compensatorio	308

Capítulo XII

LA RESOLUCIÓN DEL CONTRATO

1. La resolución dispuesta por el art. 1431 del Cód. Civil..	311
1.1. La resolución del contrato como consecuencia del incumplimiento.....	311
1.2. Los fundamentos del instituto	315
1.3. Ámbito de aplicación	318
1.4. Presupuestos para el ejercicio de la acción resolutoria.....	323
1.5. La resolución ante incumplimientos recíprocos ..	324
1.6. Ejercicio y consecuencias de la acción resolutoria.....	326
1.7. Efectos.....	333
2. La resolución convencional	336
2.1. El estado actual de la cuestión	336
2.2. La jurisprudencia de Piatniza	338
2.3. El contrato debe respetarse como la ley misma (principio de fuerza vinculante dispuesto por el art. 1291 del Cód. Civil).....	340
2.4. La cláusula resolutoria y el art. 1253 del Cód. Civil	341
2.5. La opción dispuesta por el art. 1431 y la renuncia de la cláusula resolutoria.....	342
2.6. La cláusula resolutoria y la mora.....	345
2.7. La opción extintiva.....	347
3. Conclusiones	349

Capítulo XIII

GARANTÍAS Y PENAS PRIVADAS

1. La cláusula penal	351
1.1. Noción	351
1.2. La mora como presupuesto de reclamación de la cláusula penal.....	352
1.3. Las funciones de la cláusula penal	353
1.4. La proporcionalidad de la pena	375
1.5. La incidencia de la cláusula penal en la usura ..	379
2. La pena por retardo en el cumplimiento.....	384
3. Arras confirmatorias	385

3.1. Noción	385
3.2. Funciones	386
3.3. Efectos	387
4. Arras penitenciales o de desistimiento	387
4.1. Noción	387
4.2. Régimen jurídico	388
4.3. El derecho a desistir y el art. 1253 del Cód. Civil	389
5. Multa penitencial.....	390
5.1. Concepto	390
5.2. El derecho a desistir y el art. 1253 del Cód. Civil	391
6. Sanciones de naturaleza punitiva	392
6.1. Sanciones punitivas de fuente convencional.....	392
6.2. Sanciones punitivas de aplicación judicial: astreintes	392
6.3. Sanciones punitivas establecidas legalmente ...	394
 BIBLIOGRAFÍA	 397

