

Tomo I

TRATADO DE CONTRATOS

2ª Edición

Director:

RODRIGO BERCOVITZ RODRÍGUEZ-CANO

Coordinadoras:

NIEVES MORALEJO IMBERNÓN

SUSANA QUICIOS MOLINA

A handwritten signature in black ink, appearing to read "Manuel S. Martí". The signature is written in a cursive style with a large, sweeping flourish at the end.

tirant lo blanch

Valencia, 2013

Copyright © 2013

Todos los derechos reservados. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética, o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación sin permiso escrito de los autores y del editor.

En caso de erratas y actualizaciones, la Editorial Tirant lo Blanch publicará la pertinente corrección en la página web www.tirant.com (<http://www.tirant.com>).

© RODRIGO BERCOVITZ RODRÍGUEZ-CANO

© TIRANT LO BLANCH
EDITA: TIRANT LO BLANCH
C/ Artes Gráficas, 14 - 46010 - Valencia
TELF.S.: 96/361 00 48 - 50
FAX: 96/369 41 51
Email: tlb@tirant.com
<http://www.tirant.com>
Librería virtual: <http://www.tirant.es>
DEPOSITO LEGAL: V-1780-2013
ISBN OBRA COMPLETA: 978-84-9033-133-0
ISBN TOMO I: 978-84-9033-561-1
MAQUETA: PMc Media

Si tiene alguna queja o sugerencia envíenos un mail a: atencioncliente@tirant.com. En caso de no ser atendida su sugerencia por favor lea en www.tirant.net/index.php/empresa/politicas-de-empresa nuestro Procedimiento de quejas.

A) Normas, actos y contratos administrativos	530
B) La autonomía de la voluntad en los contratos administrativos	530
C) El interés general como objeto de regulación especial administrativa.....	531
D) El control administrativo y judicial de los contratos públicos.....	532
E) La presencia de la Administración pública en los contratos: el contrato administrativo y los contratos públicos con regulación comunitaria	533
2. Ámbito subjetivo de la legislación de contratos públicos.....	534
A) Administraciones públicas.....	537
B) Otros entes del sector público sujetos a la Directiva 2004/18 (resto de poder adjudicador y cualesquiera otros sujetos privados que celebren contratos subvencionados armonizados).....	541
C) Otros entes del sector público no sujetos a la Directiva 2004/18 (sector público que no es poder adjudicador)	544
PARTE 2. Delimitación objetiva de los contratos del sector público.....	544
1. Contratos administrativos y privados de las Administraciones públicas	547
A) Objeto de los contratos administrativos estricto sensu	549
B) Delimitación del objeto de los contratos administrativos especiales y de los contratos privados de las Administraciones públicas.....	553
2. Contratos de otros sujetos públicos que no reúnen la condición de Administraciones públicas, y de contratos subvencionados	555
3. Los supuestos excluidos del TRLCSP con regulación administrativa especial.....	556
4. Los sectores excluidos del agua, energía, transportes y servicios postales	564
PARTE 3. Régimen jurídico de los contratos públicos en el TRLCSP	564
1. Preparación y adjudicación de los contratos	565
A) Validez del contrato (arts. 31-39)	569
B) Tramitación y aprobación del expediente: pliegos de cláusulas administrativas y prescripciones técnicas (arts. 109-137).....	570
C) La publicidad de la convocatoria (arts. 141 y 142, arts. 190 a 193).....	572
D) Concurrencia de licitadores (arts. 54 a 84, y 226 a 334); criterios de valoración de las ofertas, adjudicación y formalización (arts. 138 a 193); recurso especial en materia de contratación (arts. 40-50); control judicial (art. 21).....	573
2. Efectos y extinción de los contratos administrativos: circunstancias que afectan a la ejecución del contrato	580
<i>Bibliografía</i>	588
§4. REQUISITOS ESENCIALES DEL CONTRATO. ELEMENTOS ACCIDENTALES DEL CONTRATO	597
<i>MANUEL JESÚS MARÍN LÓPEZ (Catedrático de Derecho Civil)</i>	
I. Los elementos esenciales y accidentales del contrato	599
II. El consentimiento contractual	600
1. Concepto.....	600
2. La autocontratación.....	600
3. Capacidad para contratar.....	602
A) Capacidad para consentir y capacidad para contratar	602
B) Extensión de la capacidad de contratar.....	602
a) La capacidad del mayor de edad	603
b) La capacidad del menor de edad no emancipado	603
c) La capacidad del menor emancipado	607
d) La capacidad del incapacitado	610
e) La capacidad del pródigo.....	612
f) La capacidad del incapaz no incapacitado (incapaz natural)	613
g) La capacidad del discapacitado.....	614
C) Las facultades patrimoniales del concursado	615
4. Prohibiciones para contratar	616
5. La prestación del consentimiento contractual.....	617

A) La declaración de voluntad contractual	617
B) Declaración de voluntad expresa y tácita	618
C) El silencio como declaración de voluntad	618
6. Los vicios del consentimiento	620
A) La violencia e intimidación	620
a) La violencia viciante	621
b) La intimidación: requisitos	622
a') El temor racional y fundado	623
b') La amenaza de un mal cualificado	623
c') La intimidación culposa	625
c) El carácter injusto de la amenaza	625
d) La violencia e intimidación provocada por un tercero	629
e) El temor reverencial	630
B) El dolo	630
a) Concepto	630
b) Requisitos	632
c) La conducta dolosa	634
a') El elemento objetivo. La reticencia dolosa	634
b') El elemento subjetivo: el <i>animus decipiendi</i>	638
d) El <i>dolus bonus</i>	638
e) La gravedad del dolo	639
f) Dolo causante y dolo incidental	640
g) Dolo del otro contratante y dolo de tercero	641
h) El dolo recíproco	642
C) El error	643
a) Concepto	643
b) Requisitos	644
c) La esencialidad del error	645
a') Criterios para determinar su carácter esencial	645
b') Materias sobre las que puede recaer el error	646
d) La excusabilidad del error	648
e) El error de derecho	650
f) El error de cuenta	651
7. Divergencias entre voluntad interna y declaración	652
A) El error obstativo	653
B) La reserva mental	655
C) La declaración falta de seriedad	656
D) La declaración contractual falsificada	657
E) La declaración contractual inconsciente o con desconocimiento de su valor negocial	658
F) La violencia absoluta	659
III. El objeto del contrato	659
1. Concepto	659
2. Posibilidad del objeto	660
A) Posibilidad en las cosas. El contrato sobre cosas futuras	661
B) Posibilidad en los servicios	662
C) Caracteres de la imposibilidad	662
3. Licitud del objeto	663
A) Licitud de las cosas	663
B) Licitud de los servicios	664
4. Determinación del objeto	664
A) La exigencia de determinación	664
B) Criterios de determinación	665
IV. La causa del contrato	668
1. El significado de la causa	668
A) Concepción objetiva y subjetiva de la causa	668

B) Función de la causa	670
2. Requisitos de la causa.....	671
A) Enumeración.....	671
B) Presunción de existencia, licitud y veracidad de la causa	671
3. Contratos sin causa.....	673
A) Ausencia inicial de causa.....	673
B) Los contratos abstractos.....	674
C) La desaparición sobrevenida de la causa.....	674
4. La causa ilícita	675
A) Delimitación	675
B) Causa ilegal y causa inmoral	676
5. La causa falsa.....	678
A) Delimitación	678
B) La simulación.....	679
a) Delimitación	679
b) Clases.....	681
c) La acción de simulación	682
d) Efectos de la declaración de simulación.....	683
6. Los negocios anómalos.....	684
A) El negocio fiduciario.....	685
a) Concepto y naturaleza.....	685
b) Clases.....	686
c) Efectos.....	687
B) El negocio indirecto.....	688
C) El negocio fraudulento	689
V. La condición.....	690
1. La condición como elemento accidental del contrato.....	690
A) Concepto.....	690
B) Requisitos	692
a) Acontecimiento incierto.....	692
b) Voluntariedad. La condición legal.....	693
2. Clases.....	694
A) Suspensiva y resolutoria	694
B) Casual, potestativa y mixta.....	695
C) Positiva y negativa.....	697
3. Las condiciones imposibles, ilícitas e inmorales	697
4. Régimen jurídico durante la fase de pendencia de la condición	699
A) En la condición suspensiva	699
a) La inexigibilidad del crédito	700
b) Ejercicio por el acreedor de medidas conservativas	700
c) La repetición de lo pagado por el deudor	702
d) Imposibilidad sobrevenida de la prestación	702
e) Deterioros, mejoras y frutos de la cosa	703
f) Otros efectos	704
B) En la condición resolutoria	705
5. Duración de la fase de pendencia	706
A) Tiempo de cumplimiento de la condición positiva	706
B) Tiempo de cumplimiento de la condición negativa	707
6. El cumplimiento de la condición.....	708
A) El cumplimiento ficticio	708
B) Efectos del cumplimiento de la condición suspensiva	710
a) La retroactividad: concepto y fundamento.....	710
b) Alcance de la retroactividad.....	711
c) Retroactividad de las obligaciones de hacer y de no hacer.....	712
C) Efectos del cumplimiento de la condición resolutoria	712
7. El defecto de la condición	713

VI. El término	714
1. El término como elemento accidental del contrato.....	714
A) Concepto.....	714
B) Requisitos	715
C) El cómputo del plazo	716
2. Clases de término.....	716
3. La determinación del plazo de cumplimiento	718
A) Fijación convencional.....	718
B) Fijación legal	719
C) Fijación judicial.....	720
D) Fijación del plazo en contratos con consumidores.....	721
4. El beneficio del plazo.....	723
5. Régimen durante la fase de decurso del término inicial	724
A) La inexigibilidad del crédito.....	725
B) Los actos de conservación del acreedor.....	725
C) Otros efectos.....	726
6. El cumplimiento anticipado.....	726
A) Concepto y presupuestos	726
B) Efectos	727
7. El vencimiento del término.....	730
A) Llegada del término y vencimiento.....	730
B) El vencimiento anticipado de la deuda.....	730
a) Concepto y fundamento.....	730
b) Vencimiento anticipado de origen legal.....	730
c) Vencimiento anticipado de origen convencional.....	734
d) Efectos del vencimiento anticipado	735
8. El término final	736
9. El término esencial	737
VII. El modo	740
1. El modo como elemento accidental del contrato	740
2. La eficacia del modo	742
<i>Bibliografía</i>	744
§5. LA FORMACIÓN DEL CONTRATO	747
ALFONSO GONZÁLEZ GOZALO (Doctor de Derecho Civil)	
I. Planteamiento	749
II. Los tratos preliminares	751
1. Los tratos preliminares.....	751
2. La culpa in contrahendo y la responsabilidad precontractual.....	753
III. La perfección del contrato: concurrencia de oferta y aceptación	759
IV. La oferta	760
1. Concepto de oferta.....	760
2. Los requisitos de la oferta	761
A) Los requisitos de la oferta.....	761
B) El propósito serio e inequívoco de quedar obligado.....	761
C) La suficiencia de contenido	762
D) El carácter recepticio	763
E) La forma	765
3. Oferta <i>versus</i> invitación a ofrecer.....	766
4. Vigencia y extinción de la oferta	768
A) Vigencia de la oferta.....	768
B) La duración de la oferta.....	769
C) La revocación de la oferta.....	771
D) El rechazo de la oferta. La contraoferta	774