

Jesús Jusseth Herrera Espinoza
Catedrático de Derecho Mercantil
Universidad Centroamericana

Jairo José Guzmán García
Catedrático de Derecho Civil
Universidad Centroamericana

**CONTRATOS CIVILES
Y MERCANTILES**
(segunda edición)

N

346.2

H565

Herrera Espinoza, Jesús Jusseth
Contratos civiles y mercantiles /
Jesús Jusseth Herrera Espinoza, Jairo José
Guzmán García.--2da ed. Rev. corregida
y aumentada.-- Managua: Facultad de Ciencias
Jurídicas. UCA, 2009.

684 p.

ISBN : 978-99924-0-853-7

1. CONTRATOS 2. DERECHO CIVIL
3. DERECHO COMERCIAL

COLECCIÓN A CARGO DE

Manuel Aráuz Ulloa

Decano Facultad de Ciencias Jurídicas

Ma. Asunción Moreno Castillo

Coordinadora General de Postgrados

Jairo José Guzmán García

Profesor Adjunto de Derecho Civil

Diagramación: Matilde Bustos López

Impreso por Impresiones Helios, S.A.

Managua, Nicaragua, julio 2009

ISBN : 978-99924-0-853-7

© Jesús Herrera Espinoza

© Jairo J. Guzmán García

© Para la presente edición, Universidad Centroamericana, 2009

Derechos Reservados

Todos los derechos reservados de conformidad con la legislación nacional e internacional de la materia. Se prohíbe la reproducción total o parcial de la presente obra.

ÍNDICE

CAPÍTULO I TEORÍA GENERAL DE LOS CONTRATOS

1.	Introducción.....	27
2.	La noción de contrato y su evolución	28
3.	Del Derecho romano al Derecho actual.....	29
4.	Naturaleza jurídica del contrato.....	33
5.	Concepto	36
6.	Unificación derecho de obligaciones y contratos	36
7.	Elementos esenciales del contrato	37
8.	Otro tipo de elementos del contrato:	38
	naturales y accidentales	
9.	Concreción legal	40
10.	El consentimiento en la doctrina del contrato	44
10.1.	Elementos integradores del consentimiento	46
10.2.	Declaración tácita y silencio como	48
	declaración de la voluntad	
10.3.	Afecciones del consentimiento	49
10.4.	Tipología de los vicios	50
10.5.	Vicios Stricto Sensu	50
10.6.	Los vicios del consentimiento en particular	51
10.7.	El dolo	51
10.8.	El Dolo en el negocio jurídico	51
10.9.	Clases de dolo: Causante e incidental, bonus,	53
	reciproco, negativo	
10.10.	Elementos que lo integran	54
10.11.	La incidencia del dolo en la formación del	54
	consentimiento	
10.12.	El error y sus categorías fundamentales	55
10.13.	Error obstativo y error propio	56
10.14.	Error de hecho y error de derecho	56
10.15.	Error sobre la sustancia o condiciones de la cosa	57
10.16.	Error de suma o escritura	58
10.17.	Error en la persona	58
10.18.	Violencia, fuerza e intimidación	58
10.19.	La intimidación y sus requisitos legales	59
10.20.	Vicios de la declaración de voluntad	62
10.21.	La mayor vicisitud de la simulación	65
10.22.	La contratación consigo mismo	66

11. El objeto en la doctrina del contrato	67
11.1. El objeto como cosas o servicios	68
11.2. El objeto como obligación	68
11.3. El objeto como prestación	69
11.4. Tesis eclécticas	69
11.5. La tesis de la moderna doctrina española	70
11.6. Notas características de la existencia del objeto	72
11.6.1. Posibilidad	72
11.6.2. Licitud	72
11.6.3. Determinabilidad	73
12. La causa dentro de la doctrina del contrato	74
12.1. Breve excursus a la noción de causa	74
12.2. La causa en Domat y Pothier (Causalismo clásico).....	74
12.3. Teorías anticausalistas	79
12.4. Tesis neocausalistas	81
12.5. Concepción subjetivista	82
12.6. Teoría objetiva	84
12.7. Tesis ecléctica	89
12.8. Determinación de la figura a la que pertenece	91
la causa	
12.9. Causa de la atribución patrimonial	91
12.10. Causa de las obligaciones	92
12.11. Causa del negocio jurídico	92
12.12. Corolario	93
13. La forma en el contrato	94
13.1. Concreción legal	96
14. Clasificación de los contratos	100
14.1. Contratos consensuales, reales y formales	101
14.2. Unilaterales, bilaterales y plurilaterales	102
14.3. Contratos conmutativos y aleatorios	105
14.4. Contratos típicos y atípicos	105
14.5. Contratos por negociación y por adhesión	107
14.6. Otras clasificaciones	108
15. Formación del contrato	108
15.1. Tipología de la formación del contrato	109
15.2. Oferta y aceptación	110
15.3. Elementos espaciales y temporales en la perfección del contrato	112
15.4. La figura del precontrato o contrato preliminar.....	114
15.5. Promesa de "Compra o Venta".....	116

15.6. Capacidad, objeto y forma de la promesa118	118
de contrato	
15.7. La opción como modalidad de promesa118	118
15.8. Efectos118	118
15.9. Otros elementos de análisis119	119
16. La interpretación del contrato120	120
16.1. Concepciones sobre interpretación contractual121	121
16.2. El sistema de interpretación122	122
16.3. Las reglas particulares de la hermenéutica122	122
del contrato	
17. Eficacia de los contratos127	127
17.1. Integración del contrato127	127
17.2. Principio de relatividad128	128
18. Ineficacia del contrato129	129
18.1. Inoponibilidad130	130
18.2. Modalidades130	130
18.2.1. Inexistencia130	130
18.2.2. Nulidad131	131
18.2.2.1. Causas de nulidad131	131
18.2.2.2. Sujetos, tiempo de ejercicio e132	132
imposibilidad de ratificación	
18.2.2.3. Rescisión (nulidad relativa)133	133
18.2.2.4. Supuestos de nulidad relativa134	134
18.2.2.5. Sujetos, tiempo de ejercicio e134	134
imposibilidad de ratificación	
18.2.2.6. Nulidades y Registro135	135

CAPÍTULO II

TEORÍA GENERAL DE LAS OBLIGACIONES Y DE LOS CONTRATOS MERCANTILES

1. Noción y delimitación del contrato mercantil.....139	139
2. Fisonomía del contrato mercantil moderno143	143
3. Especialidades mercantiles de la Teoría General145	145
de las obligaciones	
3.1. Nociones generales145	145
3.2. Especialidad de las obligaciones mercantiles 145	145
3.3. Prescripción de las obligaciones mercantiles 149	149
4. Especialidades mercantiles de la Teoría General 150	150
de los contratos	

4.1. La perfección del contrato mercantil	151
4.1.1. La oferta mediante publicidad	152
4.1.2. La contratación a distancia	153
4.1.3. Supuestos especiales de perfección	158
4.2. La forma en los contratos mercantiles	159
4.3. La prueba del negocio	160
4.4. Interpretación de los contratos mercantiles	164
5. La contratación mediante "condiciones generales"	165
5.1. Noción, característica y función económica	165
5.2. Naturaleza jurídica	166
5.3. Control jurídico	167
5.4. Ámbito de aplicación	168
5.5. Régimen jurídico en materia de cláusulas abusivas	169
5.6. El Registro de condiciones generales de la contratación	170
6. La contratación electrónica	171
7. La contratación internacional	175

CAPÍTULO III

EL CONTRATO DE COMPRAVENTA

1. Determinación conceptual	183
2. Compraventa ¿transmite el dominio?	184
3. Caracterización	188
4. Elementos de la compraventa	191
5. Las arras	196
5.1. Arras confirmatorias	197
5.2. Arras Penitenciales	197
5.3. Arras penales	197
6. Efectos de la compraventa	198
7. Falta de entero del pago según el tipo de bienes que sean... objeto de la venta	202
8. El saneamiento	202
8.1. Saneamiento por evicción	203
8.2. Eficacia	204
8.3. Mecanismo. La citación	206
8.4. Saneamiento por vicios ocultos	207
8.5. Lapso de vigencia de la garantía	208

CAPÍTULO IV
EL CONTRATO DE COMPRAVENTA MERCANTIL

1. Nociones generales	213
2. Régimen jurídico de la compraventa mercantil.	214
2.1. La mercantilidad de la compraventa	214
2.2. Naturaleza dispositiva de las normas que regulan la compraventa mercantil. El régimen particular de las normas sobre compraventa "al público".	221
2.3. La perfección del contrato de compraventa mercantil	222
2.3.1. Arras	223
2.4. Consentimiento, objeto y causa	224
2.5. Contenido del contrato	226
2.5.1. Obligaciones del vendedor	226
2.5.1.1. Obligación de entrega	227
2.5.1.2. Obligación de garantía	229
2.5.1.2.1. Denuncia de los vicios y defectos	229
de la cosa. Plazos para efectuarla	
2.5.1.2.2. Forma y efectos de la denuncia	231
2.5.1.2.3. Modificación convencional de la obligación ...	233
de garantía por vicios	
2.5.2. Obligaciones del comprador	234
2.5.2.1. Pago del precio	234
2.5.2.2. Recepción de la mercancía	235
2.6. La transmisión de los riesgos. Los <i>Incoterms</i>	236
2.7. El incumplimiento del contrato	241
2.7.1. Incumplimiento de la obligación de entrega	241
2.7.2. Incumplimiento de la obligación de pagar el precio ..	242
2.7.3. Incumplimiento de la obligación de recibir	243
mercancías	
3. Compraventas especiales	243
4. Compraventa internacional	248

CAPÍTULO V
CESIÓN DE DERECHOS

1. La cesión de créditos	252
1.1. Supletoriedad de las reglas de la compraventa y la donación	253

1.2. Deslinde de materias	253
1.3. Requisitos de validez de la cesión de crédito	253
1.4. Extensión del derecho cedido	255
1.5. El contenido de la cesión	256
2. Cesión de derechos litigiosos	256
2.1. Concepto	256
2.2. Qué debe entenderse por "derecho litigioso"	257
2.3. Requisitos	258
2.4. Desfavor legislativo a la cesión de derechos litigiosos	258
3. Cesión de derechos hereditarios	260
3.1. Requisitos de la cesión de derechos sucesorales	260
3.2 Integridad del derecho cedido	262
3.3. La figura de la evicción en la cesión	262
de derechos hereditarios	

**CAPÍTULO VI
CESIÓN DE CRÉDITOS MERCANTILES**

**CAPÍTULO VII
CONTRATO DE PERMUTA**

1. La forma de la permuta	269
2. Reciprocidad en la entrega	270
3. Permuta y Registro	271

**CAPÍTULO VIII
LA PERMUTA MERCANTIL**

**CAPÍTULO IX
EL CONTRATO DE DONACIÓN**

1. Introducción	279
2. Concepto	280
3. Características de la donación	280
4. Capacidad del donante y del donatario	286
5. Objeto de la donación	286
5.1. Límites del objeto	288
6. Forma de la donación	289
7. La aceptación	289

8. Efectos de la donación	291
9. Imposibilidad del derecho de acrecer	291
10. Deber de comportamiento respecto del donatario	292

CAPÍTULO X
CONTRATO DE ARRENDAMIENTO

1. Contrato de arrendamiento	295
2. Concepto general o unitario del arrendamiento	295
3. Capacidad de los sujetos para contratar el arrendamiento	296
4. El objeto del arrendamiento	297
5. Duración	297
6. Forma	298
7. Formalidades	299
8. Facultades y cargas del arrendamiento	299
9. Arrendamiento de cosas	301
10. Arrendamiento de fincas urbanas	301
10.1. Vigencia de las normas civiles	303
11. Arrendamiento de fincas rústicas	304
11.1. Duración y prórroga	305
12. Arrendamiento de bienes muebles	305
13. Otros tipos de arrendamientos que contempla el código	307
13.1 El contrato de obra	307
13.2. Servicios profesionales y su tipología	309

CAPÍTULO XI
CONTRATO DE TRANSPORTE

1 La actividad de transporte y su regulación	313
2. Noción y naturaleza jurídica	314
3. La mercantilidad del negocio	316
4. Clases	318
5. El transporte de cosas	319
5.1. Elementos personales	319
5.2. Elementos reales	324
5.3. La carta de porte	326
5.4. Obligaciones de las partes	331
5.5. El privilegio del porteador	337
5.6. Responsabilidad del porteador	338

6. El transporte de personas	344
6.1. Concepto y naturaleza jurídica	344
6.2. Perfección y documentación del contrato	344
6.3. Elementos y contenido	345
6.4. Examen especial de la responsabilidad del porteador	345

CAPÍTULO XII
CONTRATO DE CENSO

1. Concepto	353
2. Clases	354
3. Otros conceptos relativos a la vinculación del	354
Derecho de dominio	

CAPÍTULO XIII
SOCIEDAD CIVIL

1. Aplicación general del concepto de asociación	358
2. Caracteres del contrato de sociedad	359
2.1. Pluralidad de los sujetos	359
2.2. La capacidad de los sujetos	359
2.3. El objeto	360
3. Reglas sobre la responsabilidad del socio	361
respecto a las aportaciones	
4. El lucro	361
5. Dotación de un patrimonio para la sociedad	362
6. Personalidad jurídica de la sociedad	362
7. La gestión de la sociedad	365
8. El momento de nombramiento del administrador	365
9. Ausencia de previsión sobre la administración	367
de la sociedad	
10. La relación entre confianza y sociedad: el derecho	368
de tanteo	
11. La razón social	369
12. Las distintas clases de sociedad planteadas	370
en el Código	
12.1. La sociedad universal: de todos los bienes y	371
de todas las ganancias	
13. Transmisión dominical del capital a la sociedad	372
14. El destino de las deudas de los socios	372

15. La manutención alimenticia de los socios	373
16. La sociedad universal de todas las ganancias	374
17. Las deudas de los socios	375

CAPÍTULO XIV
MANDATO

1. Corolario	385
2. Mandato y representación	385
3. El tratamiento de la discusión en nuestro Código	395
4. Sujetos. Capacidad	398
5. Forma	401
6. Contenido	401
6.1. Obligaciones del mandatario	401
6.2. El fenómeno de la sustitución en el mandato	405
6.3. Obligaciones del mandante	407
7. Pluralidad de sujetos en el mandato	408
8. Extinción del mandato	409
9. Forma en la revocación	411
10. Renuncia del mandatario	412
11. La muerte	413
12. Tipos de mandato según nuestra legislación	413
12.1. Generalísimo	413
12.2. General	414
12.3. Especial	414
13. Interpretación sobre la extensión del mandato	415
14. El mandato y las personas jurídicas	415

CAPÍTULO XV
CONTRATO DE COMISIÓN

1. Nociones generales	419
2. Concepto del contrato de comisión	421
2.1. Formación histórica	421
2.2. Concepto	422
3. Analogías y diferencias con otras figuras jurídicas	423
4. Comisión y representación	425
5. Formación del contrato	426
6. Contenido del contrato	427

6.1. Obligaciones del comisionista	427
6.1.1. El cumplimiento del encargo	427
6.1.2. Información al comitente	430
6.1.3. Rendición o liquidación de cuentas	430
6.2. Obligaciones del comitente	431
6.2.1. Provisión de Fondos	431
6.2.2. Abono de la retribución o premio pactado	431
6.2.3. Reembolso al comisionista de	432
los gastos y desembolsos	
6.2.4. Asumir los efectos del contrato	432
estipulado con el tercero	
7. Derechos de retención y preferencia	432
del comisionista	
8. Derecho de separación del comitente	433
en la quiebra del comisionista	
9. Supuestos especiales de comisión	434
9.1. Comisión de compra y venta	434
9.2. Autoentrada del comisionista	435
9.3. Comisión de transporte	436
9.4. El consignatario de buques	437
10. Extinción del contrato de comisión	439

CAPÍTULO XVI
CONTRATO DE MUTUO
(PRÉSTAMO DE CONSUMO)

1. En especial, el mutuo	443
2. Conceptuación	444
3. Caracteres	445
4. Interés legal e interés consensual	445
5. Anatocismo	447
6. Forma del contrato	449
7. Error sobre el pago de los intereses	450
8. Pago anticipado de las sumas adeudadas	450
9. El mutuo y los tipos de moneda	451
10. El mutuo y la cláusula penal	453
10.1. Cláusula penal en el mutuo	453
10.2. Clases	454
10.3. Reglas sobre la posible exigibilidad de la	455
cláusula penal	

CAPÍTULO XVII
CONTRATO DE MUTUO MERCANTIL

1. Nociones Generales	459
1.1. La nota de la fungibilidad	459
1.2. Carácter mercantil del contrato de préstamo	462
1.3. Clases de préstamo mercantil	463
1.4. Características del contrato de préstamo mercantil	464
1.4.1. El carácter real o consensual del mutuo	464
1.4.2. Contrato traslativo de dominio	470
1.4.3. Contrato sinalagmático	471
1.4.4. Contrato oneroso	473
1.4.5. Contrato no formal	474
2. Elementos del contrato de préstamo mercantil	476
2.1. Elementos personales	476
2.2. Elementos reales	477
3. El contenido del contrato de préstamo mercantil	477
3.1. Obligación del prestamista	478
3.2. Obligaciones del prestatario	479
3.2.1. Obligación de restitución	479
3.2.2. Obligación de pagar intereses	481
3.2.2.1. Intereses moratorios	483
3.2.3. Otras obligaciones	484
3.3. Extinción del préstamo	485
4. Los Préstamos especiales	486
4.1. Préstamos garantizados por valores	487
4.2. Préstamo a la gruesa	487
4.3. El crédito al consumo	489
4.4. Préstamos bancarios	489
4.5. Préstamos sindicados	491
4.6. Préstamo participativo	491
4.7. Crédito diferido	493

CAPÍTULO XVIII
EL COMODATO
(PRÉSTAMO DE USO)

1. Duración	499
2. Posibilidad de transmitir el derecho del comodatario	500
3. El tipo de bienes sobre los que puede constituirse el comodato	501

4. Efectos	502
4.1. Respecto al comodatario	502
4.2. Respecto al comodante	505
5. Las figuras del comodato y el precario	506

CAPÍTULO XIX
CONTRATO DE DEPÓSITO

1. Introducción	511
2. Caracteres generales	511
3. Capacidad	512
4. Objeto del contrato	513
5. Obligaciones del depositario	513
6. Aspectos espaciales	515
7. Aspecto temporal	515
8. Obligaciones del depositante	516
9. Depósito necesario	517
10. Secuestro	517

CAPÍTULO XX
CONTRATO DE DEPÓSITO MERCANTIL

1. Noción, caracteres y función económica	521
2. Clases	523
3. Contenido del negocio	524
3.1. Obligaciones del depositario	526
3.2. Obligaciones del depositante	528
4. Extinción del contrato	529
5. El depósito administrado	530
6. El depósito irregular	530
7. Depósito en almacenes generales	532

CAPÍTULO XXI
CONTRATO ALEATORIOS
(JUEGO, APUESTA, RENTA VITALICIA Y COMPRA
DE ESPERANZA)

1. Contratos de juego, apuesta y suerte	544
1.1. Los juegos ilícitos	545
1.2. La repetibilidad de lo pagado en el contrato de juego ... y apuesta	547

1.3. La apuesta como elemento de conclusión de controversias y de partición	549
14. La distinción entre apuesta y juego	549
1.5. La novación y la compensación en los juegos y apuestas prohibidos	550
2. Renta vitalicia	550
2.1. La aleatoriedad del contrato	552
2.2. El objeto del contrato	552
2.3. Los sujetos	553
2.4. Pluralidad de sujetos	553
2.5. Transmisión del derecho a la pensión	555
3. Compra de esperanza	556
3.1. La autorización para realizar el hecho generador del objeto	556

CAPÍTULO XXII
EL CONTRATO DE SEGURO

1. Nociones Generales	561
1.1. Función económica y presupuestos técnicos del contrato de seguro.	
1.2. Seguros privados y Seguridad Social	564
2. El Derecho de Seguros	566
3. Teoría general del contrato de seguro	568
3.1. Concepto y clases	568
3.2. Elementos personales	573
3.2.1. El asegurador y sus colaboradores independientes	573
3.2.2. El tomador, asegurado y beneficiario	575
3.2.3. Otras personas involucradas	576
3.3. Elementos formales	576
3.3.1. Perfección del contrato. La póliza	576
3.3.2. Otros documentos del seguro	579
3.4. La causa del negocio: el riesgo	580
3.5. El objeto del seguro: el interés	581
3.6. Contenido del contrato	582
3.6.1. Obligaciones del tomador	582
3.6.2. Obligaciones del asegurador	584
3.7. Duración del contrato	585

CAPÍTULO XXIII
CONTRATOS DE CUENTA CORRIENTE

1. El contrato de cuenta corriente	589
1.1. Noción, características y función económica	589
1.2. Objeto del contrato. La remesa	592
1.3. La causa del contrato	593
1.4. Distinción de otros negocios afines	594
1.5. Efectos del contrato	595
1.6. Cierre de la cuenta	597
1.7. Extinción del contrato	598
2. El contrato de cuenta corriente bancaria	599
2.1. Noción, características y función económica	599
2.2. Derechos y obligaciones de las partes	600
2.3. Extinción del negocio	601

CAPÍTULO XXIV
LOS CONTRATOS DE GARANTÍA

1. Garantía personal: La fianza	605
1.1. Punto preliminar. La Responsabilidad sin deuda	605
1.2. Concepto	606
1.3. Caracteres esenciales	606
1.4. Clases	607
1.5. Capacidad para ser fiador	608
1.6. Obligaciones susceptibles de ser afianzadas	608
1.7. Extensión de la obligación del fiador	609
1.8. Forma	609
1.9. Relación del fiador con el acreedor	610
1.10. Beneficio de orden o de excusión	610
1.11. Beneficio de división	611
1.12. Relación del fiador con el deudor	612
1.13. Después de que se ha producido el pago por el fiador ..	613
1.14. Relación de los cofiadores entre sí	615
1.15. Extinción	615
2. Derechos reales de garantía	616
2.1. La accesoriadad y la prelación como elementos	616
identificadores de los derechos reales de garantía	

3. La prenda posesoria	617
3.1. Concepto	617
3.2. Características esenciales	618
3.3. Obligaciones que pueden asegurarse	620
3.4. Elementos del contrato de prenda	621
3.4.1. Sujetos	621
3.4.2. Bienes pignorables	622
3.4.3. Forma	622
3.5. Contenido	622
3.6. Extinción	623
3.7. Prenda pecuniaria y prenda irregular	624
3.8. Prenda de derechos	626
4. Contratos de prenda de naturaleza mercantil	626
4.1. Nociones generales	627
4.2. Prenda mercantil	627
4.2.1. Naturaleza mercantil de la prenda	628
4.2.2. Contenido y especialidades de la prenda mercantil	630
4.2.3. Clases de prendas mercantiles	630
4.2.3.1. Prenda de títulos	630
4.2.3.2. Prenda de valores representados	634
mediante anotaciones en cuenta	
4.3. Prenda sin desplazamiento de la posesión	634
4.3.1. Noción y clases	634
4.3.2. Prenda comercial	635
4.3.3. Prenda agraria e industrial	637
5. Hipoteca	641
5.1. Concepto	641
5.2. Caracteres del contrato	641
5.3. Clases de hipoteca	643
5.4. Ámbito objetivo	643
5.5. Cobertura de la hipoteca	644
5.6. Vigencia de la hipoteca	644
5.7. Constitución	645
5.8. Requisitos formales	645
5.9. Contenido	646
5.10. Extinción	647
5.11. Hipoteca mobiliaria	647
5.12. Hipoteca de naves marítimas	648
5.13. Hipoteca de aeronaves	649

CAPÍTULO XXV
ANTICRESIS

1. Constitución	653
1.1. Capacidad de los sujetos	653
1.2. Forma	654
2. Contenido	655
3. Extinción de la anticresis	660
4. Especialidad procesal: Anticresis judicial o Prenda pretoria...	660
5. Régimen legal	661