

**Ej**  
Ensayos jurídicos

Claudia Bahamondes Oyarzún

El cumplimiento  
específico de  
los contratos

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, Co-ediciones, 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)

## EL CUMPLIMIENTO ESPECÍFICO DE LOS CONTRATOS

© Claudia Bahamondes Oyarzún

2018 DER EDICIONES LIMITADA

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

Teléfono +56 22 906 00 02

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

Registro de Propiedad Intelectual N° 293192

ISBN 978-956-9959-20-2

Primera edición, agosto de 2018 DER Ediciones Limitada

Tiraje: 300 ejemplares

Impresores: Andros Impresores

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.





## ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	V
PRÓLOGO.....	VII
INTRODUCCIÓN.....	1
CAPÍTULO I. FUENTES Y DESARROLLO DEL DERECHO AL CUMPLIMIENTO ESPECÍFICO DEL CONTRATO .....	7
1. PARTE PRIMERA. EL CUMPLIMIENTO ESPECÍFICO EN EL DERECHO CONTINENTAL ¿UN REMEDIO DE INDISCUTIBLE APLICACIÓN PRIMARIA?.....	11
1.1. El cumplimiento como un remedio excepcional: la <i>specific performance</i> en la tradición angloamericana.....	12
1.2. Evolución histórica en la tradición continental: desde la condena pecuniaria al cumplimiento específico .....	25
A) <i>La ejecución en el sistema romano: ¿existe un derecho al cumplimiento específico del contrato?</i> .....	25
B) <i>La ejecución en el derecho común: hacia el respeto por la libertad personal del deudor</i> .....	32
C) <i>El derecho común en Castilla y su recepción en el Código Civil chileno: la consolidación del cumplimiento específico como un medio de tutela del acreedor</i> .....	41
D) <i>El cumplimiento específico en el Code Civil y la fuerza obligatoria como su fundamento: desde un remedio primario a uno opcional en otra de las fuentes de Bello</i> .....	53
2. PARTE SEGUNDA. DEL CUMPLIMIENTO ESPECÍFICO A LA EJECUCIÓN FORZADA COMO PROCEDIMIENTO PARA SATISFACER EL INTERÉS DEL ACREEDOR .....	66
2.1. La ejecución forzada ¿un análisis incorporado en el derecho civil? .....	67

2.2. La tutela judicial efectiva y el juicio ejecutivo en la regulación del Código de Procedimiento Civil .....	71
A) <i>Las obligaciones de hacer y de no hacer. Problemáticas que suscita la ejecución directa sobre la persona del deudor</i> .....	79
B) <i>La ejecución forzada de las obligaciones de dar y el cuestionamiento de la tutela judicial efectiva</i> .....	91
3. EL CUMPLIMIENTO ESPECÍFICO: UNA MEDIDA EN FAVOR DEL ACREEDOR EN EL DERECHO CHILENO .....	99

## CAPÍTULO II. CONFIGURACIÓN Y LÍMITES DEL DERECHO A EXIGIR EL CUMPLIMIENTO ESPECÍFICO DEL CONTRATO..... 105

1. PARTE PRIMERA. EL CUMPLIMIENTO ESPECÍFICO DEL CONTRATO COMO UN DERECHO .....	109
1.1. Precisiones y alcance del derecho al cumplimiento específico .....	111
A) <i>El cumplimiento específico, ¿derecho, acción o pretensión?</i> .....	114
B) <i>¿Remedio, sanción o medio de tutela?</i> .....	123
C) <i>La extensión del cumplimiento específico: la sustitución y la reparación</i> .....	140
1.2. Condiciones de procedencia del derecho al cumplimiento específico .....	149
A) <i>Incumplimiento del contrato: del incumplimiento neutro a un remedio objetivo</i> .....	150
B) <i>Que el cumplimiento posterior sea posible</i> .....	159
a. Posibilidad e imposibilidad de cumplimiento .....	160
b. <i>La aestimatio rei, ¿cumplimiento por equivalente?</i> .....	170
2. PARTE SEGUNDA. LÍMITES AL EJERCICIO DEL DERECHO AL CUMPLIMIENTO ESPECÍFICO ...	177
2.1. El costo excesivo del cumplimiento: buena fe, abuso del derecho y justicia conmutativa .....	178
A) <i>Ámbito de aplicación e hipótesis de relevancia</i> .....	180
B) <i>Una solución en el ordenamiento chileno</i> .....	185
a. La buena fe y el abuso del derecho .....	188
b. La derrota de la regla .....	194
C) <i>El cumplimiento impuesto por cláusulas convencionales</i> .....	206
2.2. La colisión y afectación de derechos fundamentales del deudor .....	213
A) <i>Premisa: la necesaria relación entre el derecho civil y el constitucional</i> .....	214
B) <i>La colisión y la afectación de derechos en el cumplimiento específico</i> .....	217
3. Hacia una noción de cumplimiento específico integrada por sus límites ...	227
CONCLUSIONES .....	231

BIBLIOGRAFÍA.....	237
I. FUENTES.....	237
II. MONOGRAFÍAS.....	238
III. ARTÍCULOS DE LIBROS Y REVISTAS.....	257
IV. JURISPRUDENCIA CONSULTADA.....	287
Jurisprudencia nacional.....	287
Jurisprudencia extranjera.....	290