SUMARIO

PRÓLOGO	15
PREFACIO	29
INTRODUCCIÓN	33
Introducción.....	35
La Escuela de Salamanca y la teoría general del contrato	35
Alcance y finalidad del trabajo	37
PLANTEO DEL TEMA.	
PERTINENCIA DE LA INVESTIGACIÓN	39
1. Importancia del contrato como institución social.....	41
2. Carácter universal de la teoría del contrato.....	42
2.1. Crisis del fundamento de la fuerza vinculante del contrato	43
2.2. Crisis de la idea del contrato en general como categoría unitaria.....	45
3. Motivación para una mirada retrospectiva sobre la idea del contrato.....	46
4. Comprobaciones iniciales	48
5. Importancia de la Escuela de Salamanca y de los autores jesuitas de la primera Compañía de Jesús	51
6. La teoría general del contrato en la Segunda Escolástica, en la Escuela de Salamanca y en la tradición jesuítica como interfase entre la antigua y la moderna concepción del contrato.....	53
7. Diálogo metodológico entre la dogmática civilista, y la historia del Derecho	55
8. Hitos principales del trabajo.....	58
PARTE PRIMERA	
LA TEORÍA GENERAL DEL CONTRATO Y LA CODIFICACIÓN	61
I.1. Qué se entiende por teoría general del contrato y cuál es su significado.....	63
I.1.1. Derecho positivo y ciencia jurídica.....	63
I.1.2. Plano cognoscitivo. Teoría general del contrato y racionalismo.	66
I.1.3. Plano normativo. Racionalismo y codificación.....	69
I.1.4. Fenomenología de la disciplina positiva del contrato.....	75

I.1.5. Relaciones entre parte general y parte especial. La parte general como núcleo central del derecho de los contratos	77
I.1.6. El problema de los microsistemas normativos	81
I.1.7. Tipo y nombre del contrato	83
I.1.8. Tipo contractual, nombre del contrato y operación económica	87
I.1.9. Dialéctica entre la parte general y la parte especial, clave de bóveda del derecho Contractual	89
I.2. La teoría liberal del contrato y la edad de la codificación	91
I.2.1. Liberalismo, igualdad y codificación.....	91
I.2.2. El concepto de contrato y la autonomía de la voluntad	92
PARTE SEGUNDA	
LA RETROSPECTIVA HISTÓRICA.....	97
II.1. Introducción.....	99
II.1.1. Historia de la idea del contrato en general	99
II.1.2. Trascendencia de la crisis de la teoría clásica (liberal) del contrato desde el punto de vista epistemológico.....	102
II.1.3. Las etapas en la historia de las ideas sobre el contrato	104
II.2. La prehistoria de la teoría general del contrato.....	110
II.2.1. La idea del contrato en Grecia.....	110
II.2.2. El contrato en general en Roma.....	112
II.2.2.1. Las distintas concepciones del contrato. El contrato <i>in fieri</i> y el contrato <i>in facto esse</i>	112
II.2.2.2. Inexistencia de una teoría general del contrato en el Derecho romano	120
II.2.3. La idea de contrato en general en la Edad Media.....	125
II.2.3.1. Introducción. El tratamiento de los temas contractuales en la Primera Escolástica	125
II.2.3.2. La teoría del contrato en la Primera Escolástica.....	126
II.2.3.3. El fundamento de la fuerza vinculante del contrato	131
II.2.3.4. Inexistencia de una teoría general del contrato	133
II.2.3.5. El justo precio	134
II.2.3.6. El deber de información.....	137
II.2.3.7. La teoría medieval de los vestidos.....	139
II.2.3.8. Funcionalidad de la teoría de los vestidos en la tradición escolástica	142
II.2.3.9. La doctrina de François Connan	145
II.3. La genealogía tradicional de la teoría general del contrato.....	147

II.3.1. La escuela iusnaturalista nordeuropea: Domat, Pothier.....	147
II.3.1.1. Jean Domat (1625-1696)	148
II.3.1.2. Robert Pothier (1699-1772)	154
II.3.2. La genealogía tradicional.....	156
II.3.2.1. La Reforma protestante	156
II.3.2.2. El tratamiento del tema del contrato en Grocio y Pufendorf.....	159
II.3.2.3. La vertiente del <i>common law</i>	164
II.3.3. Las limitaciones de la genealogía tradicional de la teoría del contrato	164
II.3.4. Pluralidad de vertientes de la teoría general del contrato.....	166
II.3.5. La pregunta sobre una posible genealogía diferente	169
II.4. Una genealogía diferente. La tradición jesuítica de la Escuela de Salamanca	172
II.4.1. El descubrimiento de una genealogía diferente	172
II.4.2. Generalidades sobre la Segunda Escolástica y la Escuela de Salamanca	176
II.4.3. Antecedentes inmediatos de la Segunda Escolástica.....	184
II.4.4. La Segunda Escolástica hispanoamericana.	187
II.4.5. El modelo universitario salmantino y su trasplante a América.....	188
II.5. Las sumas y manuales de confesores. La primera generación de la Escuela de Salamanca	192
II.5.1. <i>De iustitia et iure</i> , de Domingo de Soto (1494-1570)	193
II.5.2. Las obras de Martín de Azpilcueta (1492-1586)	195
II.5.3. El <i>Tractatus de contractibus et negotiationibus</i> , de Ludovicus López (1535-1596)	196
II.5.4. Las obras de Antonio Gómez (+ 1561)	196
II.5.5. Los <i>Commentaria Joannis Matienzo, Regii senatoris in Cancellaria Argentina Regni Peru, in librum quintum recollectionis legum Hispaniae, Mantua Carpentanae, MDCVII, ex expensis Ioannis de Sarria, de Juan de Matienzo (1520-1579)</i>	197
II.5.6. La <i>Instrucción de mercaderes</i> , de Luis Sarabia de la Calle (1544)	198
II.6. La <i>Suma de tratos y contratos</i> de Tomás de Mercado (1523/30-1575)	200
II.6.1. Introducción	200
II.6.2. Finalidad primordialmente moral y práctica de la obra	203
II.6.3. Prevalencia de la concepción objetiva del contrato como equilibrio de prestaciones	204
II.6.4. Síntesis	207
II.6.5. Conclusión.....	207

II.7. Los intentos de sistematización. La segunda generación de la Escuela de Salamanca	209
II.7.1. Introducción.....	209
II.7.2. El <i>Arte de los contractos</i> , de Bartolomé de Albornoz (1571).....	210
II.7.2.1. Generalidades.....	210
II.7.2.2. Perfil consensualista.....	212
II.7.2.3. Alegoría histórica sobre el contrato.....	213
II.7.2.4. Intento de sistematización.....	214
II.7.2.5. Acreedor y deudor, crédito y deuda.....	218
II.7.2.6. La clasificación de los contratos.....	218
II.7.2.7. Apreciación crítica.....	221
II.7.3. El <i>Tratado utilísimo y muy general de todos los contratos</i> , de Francisco García (1583).....	223
II.7.3.1. Introducción.....	223
II.7.3.2. Valor metodológico.....	223
II.7.3.3. Concepto de contrato.....	224
II.7.3.4. La teoría general del contrato en Francisco García.....	226
II.7.3.5. El método tipológico en Francisco García.....	231
II.7.4. El impulso de la idea de sistema.....	237
II.8. La teoría del contrato en la tradición jesuítica	240
II.8.1. Generalidades.....	240
II.8.2. Los autores de la Segunda Escolástica jesuítica.....	245
II.8.3. El contexto socio político de la Escuela jesuítica sobre el contrato.....	248
II.8.4. El contexto filosófico y teológico. Tradición y renovación en la Segunda Escolástica jesuítica.....	253
II.8.4.1. Los <i>Ejercicios espirituales</i> de San Ignacio de Loyola. La <i>Ratio Studiorum</i>	254
II.8.4.2. La <i>Concordia liberi arbitrii cum gratiae donis</i> , de Luis de Molina.....	256
II.8.4.3. <i>De legibus</i> , de Francisco Suárez.....	258
II.8.4.4. El probabilismo jesuítico y la promoción de la libertad y de la responsabilidad humanas.....	259
II.8.4.5. Hacia el reconocimiento de genealogías alternativas del principio de la autonomía de la voluntad.....	266
II.8.5. El discurso sobre el contrato en Luis de Molina S. J.	271
II.8.5.1. Introducción.....	271
II.8.5.2. Conclusión.....	277

II.8.6. El contrato en general en Leonardo Lessio	279
II.8.6.1. Introducción. Lessio y la restitución	279
II.8.6.2. Definición de contrato.....	281
II.8.7. La obra de Juan de Lugo S. J.	283
II.8.8. Otras fuentes anteriores a Oñate y citadas en su obra	284
PARTE TERCERA.	
“DE CONTRACTIBUS IN GENERE”,	
OBRA DE PEDRO DE OÑATE S. J.	295
III.1. Introducción	297
III.1.1. Biografía de Oñate	299
III.1.2. La obra.....	303
III.1.3. Advertencias.....	307
III.1.4. El problema de la traducción.....	309
III.2. Exposición parcial de la obra. Plan	312
III.3. Cuestiones de método	316
III.3.1. Dos finalidades, la jurídica y la moral; un mismo método	316
III.3.2. Exhaustividad de la obra.....	321
III.3.3. La cuestión de la forma del contrato.....	323
III.3.4. La cuestión específica de la teoría general del contrato	327
III.3.5. Metodología escolástica.....	328
III.3.6. Género y especies. El Árbol de Porfirio.....	329
III.3.6.1. El género	330
III.3.6.2. La especie	331
III.3.7. El esquema sobre “ <i>Predicamentum contractuum</i> ”	333
III.4. El concepto de contrato en general	336
III.4.1. Concepto de contrato <i>en general</i>	336
III.4.2. Definición de contrato	336
III.4.3. Contrato en sentido propio e impropio	337
III.4.4. Concepto y naturaleza del contrato en sentido estricto. Las definiciones de los Doctores.....	338
III.4.5. Definición de Conrado de Summenhart	340
III.4.6. Definición de Comitulus.....	340
III.4.7. Definición de Gerson.....	342
III.4.8. Definición de Labeón.....	343
III.4.9. Contrato <i>in fieri</i> y contrato <i>in facto esse</i>	343
III.4.10. Utilidad científica de la distinción entre contrato <i>in fieri</i> y contrato <i>in facto esse</i>	347

III.4.11. Definición de contrato <i>in fieri e in facto esse</i> por género próximo y diferencia específica.....	349
III.4.12. Definición final de contrato en Oñate	350
III.4.13. El pacto, género próximo del contrato.....	352
III.4.14. La obligación en justicia, diferencia específica del contrato	355
III.4.15. <i>Observa quinque modis</i>	357
III.4.16. Diferencia y diálogo con el concepto tradicional de justicia conmutativa	360
III.5. De libero consensu in contractibus requisito	366
III.5.1. La cuestión de la libertad.....	366
III.5.2. El principio del consensualismo.....	367
III.5.3. La estipulación. Su función y su trascendencia en el marco de una teoría de la solemnidad.....	372
III.5.4. Libertad. Propiedad. Contrato. Manifiesto voluntarista	375
III.6. Forma del contrato y autonomía de la voluntad	378
III.6.1. La forma como categoría aristotélica y su aplicación al derecho	378
III.6.2. Consentimiento como forma del contrato <i>in fieri</i>	381
III.6.3. La obligación como forma del contrato <i>in facto esse</i>	382
III.6.4. Las palabras no constituyen forma del contrato.....	384
III.6.5. La manifestación como condición <i>sine qua non</i>	387
PARTE CUARTA.	
RECAPITULACIÓN SOBRE EL PASADO DEL	
DERECHO CONTRACTUAL	391
1. La prehistoria de la teoría general del contrato.....	393
2. El origen histórico de la teoría general del contrato.....	397
PARTE QUINTA.	
SINOPSIS DE LOS PROBLEMAS ACTUALES	
DEL DERECHO CONTRACTUAL	401
V.1. La crítica de la teoría general del negocio jurídico y del contrato	403
V.2. Constitucionalización del derecho contractual.....	406
V.3. Codificación y descodificación	407
V.4. La ruptura de la teoría general unitaria del contrato.....	410
V.5. La tendencia a la recodificación.	
Hacia una nueva teoría general del contrato	414
V.6. La teoría general del contrato en el Código Civil y Comercial de la República Argentina de 2014	417
Introducción	417

La evolución entre 1998 y 2012.....	418
El esquema del nuevo código.....	420
PARTE SEXTA.	
CONCLUSIONES FINALES. EL FUTURO DE LA IDEA DE CONTRATO Y LAS APORTACIONES DE LA ESCUELA DE SALAMANCA.....	425
VI.1. Introducción.....	427
VI.2. La reafirmación de la validez de la teoría general unitaria del contrato.....	429
VI.2.1. Introducción.....	429
VI.2.2. La Escuela de Salamanca y la fragmentación de la teoría general del contrato.....	429
VI.2.3. Vigencia de la idea unitaria y general de contrato.....	434
a. Desde el punto de vista lógico.....	437
b. Desde el punto de vista axiológico.....	440
VI.2.4. La constitucionalización, la descodificación y el pluralismo de fuentes.....	443
VI.2.5. Contribución de la Escuela de Salamanca: el diálogo entre el Derecho y la Moral.....	445
VI.3. El rescate de la idea de libertad como esencia del contrato.....	450
VI.3.1. La libertad contractual como centro del actual sistema de Derecho Privado.....	450
VI.3.2. La lección aprendida del estudio histórico sobre la teoría general del contrato.....	452
VI.3.3. La vigencia de la autonomía privada y de la libertad contractual.....	455
VI.3.4. Justicia, solidaridad y autonomía privada.....	458
VI.3.5. Cumplimiento del pacto, responsabilidad y dignidad.....	463
VI.3.6. El nuevo rostro de la justicia contractual.....	464
EPÍLOGO.....	469
BIBLIOGRAFÍA.....	479
Fuentes antiguas.....	481
Fuentes contemporáneas.....	485
Libros.....	485
Artículos de revistas y contribuciones en obras colectivas.....	498