

COLECCIÓN *CIRCA HUMANA PHILISOPHIA*

Daniel Guillermo Alioto



# LA JUSTICIA DE LOS CONTRATOS

DIALÉCTICA Y PRINCIPIOS DE LOS CONTRATOS PRIVADOS

Prólogo de  
*Félix Adolfo Lamas*

Biblioteca de la Corte Suprema	
Nº de Orden	122.108
Ubicación	C5590

Instituto de Estudios Filosóficos  
"Santo Tomás de Aquino"  
Buenos Aires 2009



## ÍNDICE GENERAL ✓

Prólogo ✓ .....	17
Nota preliminar .....	23
<b>INTRODUCCIÓN GENERAL</b> .....	<b>25</b>
1. Presentación del tema .....	25
a) Enunciación .....	25
b) Justificación de la importancia del tema y de la investigación: la tensión dialéctica de dos tesis .....	28
2. Planteamiento del problema .....	30
3. El estado de la cuestión .....	32
3.1. El concepto del contrato <u>en el derecho romano</u> .....	32
a) Noción restringida .....	32
b) Noción amplia .....	34
c) Contrato y convención .....	36
d) Contrato y pacto .....	37
e) El pacto en la época justiniana .....	39
f) Fidelidad a la palabra dada .....	39
g) Proyecciones .....	40
3.2. En torno a la autonomía de la voluntad .....	41
a) Introducción .....	41
b) Gravitación de las tesis económicas .....	44
c) Influencia de la filosofía moderna .....	50
1. Introducción .....	50
2. El contractualismo .....	51
3. La autonomía de la voluntad como principio del derecho privado .....	54
d) Evolución .....	58

## CAPÍTULO I. EL PRINCIPIO DE RECIPROCIDAD EN LOS CAMBIOS ✓ 61

I. JUSTICIA Y RECIPROCIDAD .....	61
1. El texto aristotélico .....	61
2. Análisis: Introducción .....	63
3. Noción de reciprocidad proporcional .....	65
3.1. La proporción en la justicia distributiva y en la correctiva .....	65
3.2. El medio en la justicia distributiva y correctiva: criterio de determinación .....	66
II. LA RECIPROCIDAD EN LOS CAMBIOS INVOLUNTARIOS .....	69
III. LA RECIPROCIDAD EN LOS CAMBIOS VOLUNTARIOS .....	74
1. Justificación del cambio .....	74
2. Virtualidad del cambio .....	76
3. El problema del valor en el intercambio .....	77
3.1. Recapitulación .....	77
3.2. La función de la moneda .....	78
3.3. La determinación del precio .....	80
4. Conclusión .....	82

## CAPÍTULO II. RECIPROCIDAD Y USURA EN EL PENSAMIENTO DE SANTO TOMÁS DE AQUINO 85

I. ANTECEDENTES DE LA DOCTRINA DE SANTO TOMÁS DE AQUINO SOBRE LA USURA .....	85
1. Doctrina aristotélica sobre la usura del dinero .....	85
2. La usura en el derecho romano .....	87
3. Tolerancia de la usura en el mundo romano .....	89
4. La usura en el Antiguo Testamento .....	90

5. La doctrina evangélica sobre usura y sus proyecciones .....	93
5.1. Enunciación .....	93
5.2. Precedentes patrísticos .....	94
5.3. Prohibición de la usura a los clérigos .....	96
5.4. Prohibición de la usura a los laicos .....	96
5.5. Doctrina eclesiástica sobre la usura en el siglo XII .....	97
5.6. La usura en el Decreto de Graciano .....	98
5.7. La usura en la <i>Summa Sententiarum</i> de Pedro Lombardo .....	99
5.8. La doctrina de la usura en el siglo-XIII .....	99
II. EL PROBLEMA DE LA USURA EN SANTO TOMÁS DE AQUINO .....	100
1. Introducción .....	100
2. Las tesis contrarias a la usura .....	101
3. Usura, libertad y amistad .....	103
4. La usura encubierta .....	104
5. Los títulos extrínsecos del cobro de intereses .....	105
5.1. El <i>damnum emergens</i> .....	106
5.2. El <i>lucrum cessans</i> .....	107
5.3. La <i>poena conventionalis</i> .....	109
5.4. El <i>periculum sortis</i> .....	110
III. CONCLUSIONES .....	111

## CAPÍTULO III. LA DOCTRINA DE LA USURA DE SAN ANTONINO DE FLORENCIA 115

I. EL CONTEXTO PRÓXIMO DE LA OBRA DE SAN ANTONINO .....	115
II. LA USURA Y EL MUTUO .....	118
1. La definición de usura .....	118
1.1. Delimitación de la usura .....	118
1.2. Intención y usura .....	120
2. Reciprocidad y usura .....	120



2.1. Unidad del uso y el dominio de cosas fungibles y consumibles .....	121
2.2. Apropiación indebida del trabajo del mutuario .....	123
2.3. Infecundidad de las cosas consumibles y fungibles .....	124
3. Libertad y usura .....	125
4. Intereses del mutuo: títulos extrínsecos de validez .....	126
4.1. El <i>damnum emergens</i> .....	126
4.2. El <i>lucrum cessans</i> (adopción de la tesis tomista acerca de la restitución) .....	127
4.3. La <i>poena conventionalis</i> .....	128
4.4. El <i>periculum sortis</i> .....	129
III. LAS OPERACIONES DE CAMBIO Y LA USURA .....	129
1. Distinción del préstamo y de la operación de cambio .....	129
2. Formas de las operaciones de cambio .....	130
2.1. <i>Cambium minutum</i> .....	130
2.2. <i>Cambium per litteram</i> .....	130
2.3. <i>Cambium per "Venetias"</i> .....	131
IV. CONCLUSIONES .....	132
CAPÍTULO IV. LA USURA EN EL PENSAMIENTO DEL CARDENAL CAYETANO .....	135
I. OBLIGACIÓN DE RESTITUIR LA USURA .....	136
1. La doctrina del voluntario mixto .....	136
2. El fundamento de la restitución de la usura: aplicación de la doctrina del voluntario mixto .....	137
3. Extensión de la restitución de la usura .....	140
4. Recapitulación .....	143
II. AMISTAD Y RECOMPENSA EN EL MUTUO GRATUITO .....	144
1. Aproximación al tema de la amistad en Aristóteles .....	144

2. Amistad y usura en Santo Tomás de Aquino .....	145
3. Licitud de la recompensa percibida en razón de un préstamo .....	145
4. Restitución de la recompensa cobrada por el prestamista .....	146
III. EL PATRIMONIO DEL USURERO COMO GARANTÍA DE LA RESTITUCIÓN ....	147
1. Distinción entre garantía real y personal .....	147
2. Efectos de la distinción en materia de derecho sucesorio .....	148
IV. LA RECIPROCIDAD EN EL DAÑO EMERGENTE Y EL LUCRO CESANTE .....	149
V. LA USURA PAGADA POR EL MUTUARIO DE DINERO SIN NECESIDAD .....	150
VI. RESUMEN .....	151
VII. EVALUACIÓN .....	152
CAPÍTULO V. RECIPROCIDAD Y CAMBIOS SEGÚN MARTÍN DE AZPILCUETA .....	153
I. INTRODUCCIÓN .....	153
II. JUSTIFICACIÓN DE LA LICITUD DEL LUCRO DEL CAMBIADOR .....	155
III. FUNDAMENTO NATURAL DEL CAMBIO DE DINERO POR DINERO .....	158
IV. RELACIÓN DEL VALOR DEL DINERO Y DE LAS MERCADERÍAS (leyes de oferta y demanda y teoría cuantitativa del dinero) .....	160
V. EL VALOR DE LA MONEDA Y LA CANCELACIÓN DEL DÉBITO .....	163
VI. EL COBRO DE INTERESES Y LA INTANGIBILIDAD DEL VALOR DE LA PRESTACIÓN .....	166
1. El daño emergente y el lucro cesante .....	166
2. La preferencia por la liquidez .....	167
3. La productividad del dinero. El beneficio del empresario .....	167

VII. CRÉDITOS Y CAMBIOS INTERNACIONALES. LEGITIMIDAD DEL LUCRO EN ESAS OPERACIONES .....	168
VIII. CONCLUSIONES .....	170
<b>CAPÍTULO VI. JUSTICIA, RECIPROCIDAD Y USURA ✓</b> SEGÚN DOMINGO DE SOTO .....	171
I. INTRODUCCIÓN .....	171
II. LA USURA EN LOS PRÉSTAMOS .....	172
1. Introducción .....	172
2. El caso de los montepíos .....	173
3. Imposiciones contractuales usurarias contrarias a la reciprocidad en los cambios .....	175
4. El valor de la moneda y la cancelación del préstamo .....	175
5. El daño emergente y el lucro cesante que siguen al préstamo .....	176
6. Gravitación pública del préstamo dado al que no se encuentra necesitado o no lo aplica a una finalidad política .....	178
II. LA USURA Y LOS CAMBIOS .....	179
1. Cambio y usura .....	179
2. Especies de cambio .....	180
3. El cambio al por menor .....	181
4. El cambio en razón del lugar y el tiempo .....	182
4.1. Licitud del cambio en razón del lugar .....	182
4.2. Ilícitud del cambio en razón del tiempo .....	183
5. Valor (o estimación) del dinero en diferentes lugares y tiempos .....	183
6. Licitud del cambio de monedas que tienen desigual valor en diferentes lugares a causa de la escasez o abundancia .....	185
III. EVALUACIÓN .....	187

<b>CAPÍTULO VII. LA JUSTICIA Y LOS INTERCAMBIOS</b> SEGÚN LUIS DE MOLINA ✓ .....	189
1. Justificación del análisis de la cuestión en la compraventa .....	189
2. Definición de la compraventa .....	190
3. Clases de compraventa .....	191
4. Licitud del lucro del comerciante .....	191
5. Formación del precio de la compraventa .....	194
5.1. Importancia del tema .....	194
5.2. Clasificación del precio justo .....	194
5.3. El precio legal .....	194
5.4. El precio natural .....	195
5.5. La estimación común del precio natural y las leyes económicas de la oferta y la demanda .....	197
5.6. Concreción del precio natural .....	199
5.7. El precio y la equivalencia de las prestaciones .....	202
5.8. El precio y el interés común de los contratantes .....	203
5.9. La desigualdad en el cambio voluntario: divisibilidad del precio natural de la compraventa .....	204
5.10. El tratamiento del problema en la Suma Teológica de Sto. Tomás de Aquino .....	205
<b>CAPÍTULO VIII. EL CONTRATO COMO ACTO VOLUNTARIO ✓</b> .....	209
I. EL ACTO VOLUNTARIO .....	209
1. La voluntad como principio interior del acto humano .....	209
2. Presupuestos del acto voluntario .....	210
2.1. El conocimiento de las circunstancias en general .....	210
2.2. El conocimiento del objeto .....	211
3. El conocimiento racional del objeto .....	212
3.1. El principio de especificación de la voluntad .....	212
3.2. El objeto apetecido bajo la razón de bien .....	213
3.3. El conocimiento intelectual del objeto .....	214
3.4. Voluntad y juicio práctico .....	214

4. La intención del fin .....	215
4.1. El juicio práctico que la precede .....	215
4.2. La intención como acto de la voluntad .....	216
5. La elección .....	217
5.1. Mutua implicación de la intención y la elección .....	217
5.2. La elección y el consentimiento .....	218
6. El discurso deliberativo .....	219
7. El imperio .....	220
II. EL ACTO VOLUNTARIO EN MATERIA CONTRACTUAL .....	221
1. El fin de la intención en materia contractual .....	221
2. Contrato y elección .....	222
2.1. El contrato como objeto instrumental de la elección .....	222
2.2. El consentimiento contractual .....	222
2.3. El motivo de la elección .....	224
- Contrato de cambio de prestaciones recíprocas .....	224
- Contrato gratuito .....	225
3. El contrato como objeto próximo intermedio .....	225
4. El contrato como bien intermedio común .....	226
5. Deliberación y formación del contrato .....	226
5.1. La deliberación y la negociación .....	226
5.2. La deliberación en los contratos uniformados .....	228
5.3. Deliberación e imprevisión .....	228
5.4. Deliberación y contrato gratuito .....	229
6. El contrato como norma jurídica particular .....	229
 CAPÍTULO IX. EL CONTRATO EN CUANTO FENÓMENO SOCIAL .....	 231
I. LA REALIDAD SOCIAL DEL CONTRATO (consideración de la materia <i>ex qua</i> del contrato) .....	 231

1. Introducción .....	231
2. El contrato como relación dialéctica .....	232
3. El contrato como estructura intencional .....	235
4. El bien contractual (común y particular) y el interés público .....	237
5. Lo necesario y lo contingente del contrato .....	239
II. LAS CAUSAS DEL CONTRATO .....	240
1. La causa material del contrato (una relación social que a su vez se inscribe en una situación social) .....	241
2. La causa eficiente de la realidad contractual .....	242
2.1. La voluntad contractual y los bienes a los que se ordena .....	242
2.2. La amistad contractual utilitaria .....	243
2.3. La amistad contractual de benevolencia .....	245
3. La causa final del contrato .....	247
4. La causa formal intrínseca -jurídica- del contrato .....	249
4.1. La igualdad objetiva .....	249
4.2. La desigualdad en los contratos de prestaciones recíprocas .....	251
a) Contrato de prestaciones recíprocas útiles que no realiza una igualdad aritmética .....	251
b) Contrato de prestaciones recíprocas que no realiza la igualdad aritmética en razón de un bien grato .....	252
c) Contrato de prestaciones recíprocas que no realiza la igualdad aritmética en razón de la magnanimidad de una parte .....	252
4. La causa formal extrínseca del contrato .....	254
 CONCLUSIONES GENERALES .....	 257
 BIBLIOGRAFÍA .....	 265 ✓